



Datum van  
inontvangstneming

:

11/12/2015

**Zaak C-573/15****Verzoek om een prejudiciële beslissing****Datum van indiening:**

9 november 2015

**Verwijzende rechter:**

Hof van Beroep te Luik (België)

**Datum van de verwijzingsbeslissing:**

28 oktober 2015

**Verzoekende partij:**

Belgische Staat

**Verwerende partij:**

SA OXYCURE BELGIUM

---

[OMISSIS]

[OMISSIS]	[OMISSIS]	[OMISSIS]
-----------	-----------	-----------

[Or. 2][OMISSIS][Or. 3][OMISSIS]

**I – Feiten en voorwerp van de procedure**

[OMISSIS] SA OXYCURE BELGIUM, [OMISSIS] heeft verzet aangetekend tegen het op 29 november 2010 [OMISSIS] uitgevaardigde dwangbevel, [OMISSIS] [dat] de verschuldigde belastingen ten belope van 1 291 620,17 EUR vermeldt alsook een geldboete ten belope van 129 160,00 EUR krachtens artikel 70, [lid 1], van het BTW-wetboek;

[OMISSIS] De belastingdienst is van oordeel dat verweerster het verlaagd tarief van 6 % niet mocht toepassen op de verkoop [OMISSIS] of verhuur van

concentratoren en toebehoren voor zuurstofbehandeling, maar integendeel [het] normaal tarief van 21 % [moest toepassen], krachtens koninklijk besluit nr. 20 van 20 juli 1970 tot vaststelling van de tarieven van de belasting over de toegevoegde waarde en tot indeling van de goederen en de diensten bij die tarieven;

Bij vonnis gewezen op 25 april 2013, heeft de eerste rechter [OMISSIS] het bestreden dwangbevel nietig verklaard, [OMISSIS];

Bij verzoekschrift ingediend op 27 juni 2013 bij de griffie van het Hof, heeft de Belgische Staat hoger beroep ingesteld tegen dat vonnis;

[OMISSIS]; **[Or. 4]**

[OMISSIS] [OMISSIS]

## **II – Beoordeling**

Artikel 98 van BTW-richtlijn 2006/112/EG bepaalt dat de lidstaten één of twee verlaagde tarieven kunnen toepassen en dat de verlaagde tarieven uitsluitend van toepassing zijn op de goederenleveringen en de diensten vermeld in bijlage III van voornoemde richtlijn.

Bijlage III is aldus van toepassing op „medische uitrusting, hieronder begrepen in huur, hulpmiddelen en andere apparaten die gewoonlijk bestemd zijn voor verlichting of behandeling van handicaps, voor uitsluitend persoonlijk gebruik door gehandicapten, met inbegrip van de herstelling daarvan, en levering van kinderzitjes voor motorvoertuigen” (artikel 4 van bijlage III bij richtlijn [2005/112/EG](#));

De Belgische wetgever heeft op basis van en binnen het kader vastgesteld door deze bepalingen de Koning de bevoegdheid verleend om een verlaagd tarief voor bepaalde verrichtingen van diensten en leveringen van goederen vast te stellen;

[OMISSIS]

[OMISSIS];

Het koninklijk besluit nr. 20 is inzake BTW van toepassing in het kader van de vaststelling van het tarief, en tabel A van voornoemd besluit betreft titel XXIII het gebied van de geneeskunde;

Het tarief van 6 % is met name van toepassing op: **[Or. 5]**

„XXIII. Diversen

[...] 2° Orthopedische toestellen (medisch-chirurgische gordels daaronder begrepen); breukspalken en andere artikelen en apparaten voor de behandeling

van breuken in het beendergestel; kunstgebitten, kunststanden, kunstogen, kunstledematen en dergelijke artikelen; hoorapparaten voor hardhorigen en andere voor het verhelpen of verlichten van gebreken of van kwalen dienende apparatuur, die door de patiënt in de hand worden gehouden of op andere wijze worden gedragen, dan wel worden geïmplanteed; individueel materiaal speciaal ontworpen om te worden gedragen door stomapatiënten en door personen die lijden aan incontinentie, met uitzondering van maandverbanden, van inlegkruisjes en van luiers voor kinderen jonger dan zes jaar; het individueel toebehoren dat deel uitmaakt van een kunstnier inclusief de gebruikte trouses.

[...]

4° Aerosolapparatuur en toebehoren; individueel materiaal voor de toediening van mucomyst.

[...]

7° Infuuspompen voor pijnbestrijding.”

(het Hof van Beroep onderlijnt);

Titel XXXIV bepaalt:

„XXXIV. Diversen.

De verhuur van goederen bedoeld in rubriek XXIII, nummers 2 tot en met 8 [...]”

[OMISSIS]

SA OXYCURE BELGIUM zet onweersproken uiteen dat haar hoofdactiviteit de verhuur en verkoop van zuurstofconcentratoren („Oxycur Köber”) is, die zuurstofbehandeling thuis mogelijk maken; zij levert met andere woorden een bron van zuurstof voor medisch gebruik aan patiënten die kampen met ademhalingsproblemen of andere zware gebreken die om een behandeling met zuurstof vragen en waarvan de toestand niet kan verbeteren met standaardmedicatie, zoals aerosols en luchtwegverwijders;

Zij preciseert dat verschillende zuurstofbronnen op de markt beschikbaar zijn: flessen met medische zuurstof, systemen met vloeibare medische zuurstof, of zuurstofconcentratoren;

Deze zijn allemaal onderling verwisselbaar en complementair, zoals duidelijk is aangegeven door:

- het verslag 156A van het Federaal Kenniscentrum voor de Gezondheidszorg [OMISSIS]: „Zuurstof kan worden geleverd in drie toedieningsvormen: gasvormige zuurstof, zuurstofconcentrator of vloeibare zuurstof. Elke

toedieningsvorm is verkrijgbaar in een vorm met grote afmetingen voor vast gebruik alsook in een gemakkelijk draagbare vorm met kleinere afmetingen.

Vanuit het oogpunt van klinische werkzaamheid voor de patiënt, zijn [Or. 6] de drie toedieningsvormen evenwaardig, ongeacht de bron vast of draagbaar is. De bronnen onderscheiden zich enkel in gebruiksgemak (lawaaï, gebruik buitenshuis, beschikbaar volume, hervulbaarheid van draagbare bronnen door de patiënt, ...) en kost voor de samenleving.”

- het koninklijk besluit van 24 oktober 2002 [betreffende de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging], afdeling 6, tweede alinea, punt 2, onder b): „Het huurgeld en onderhoud dekt naast de kosten van het huren van het toestel, van één zuurstofbril of masker en van één zuurstofslang ook het vervangen van de filters na hun voorziene levensduur evenals de toebehoren en de honoraria bedoeld in afdeling 10 die verbonden zijn aan de installatie en de eventuele levering van een noodfles medische gasvormige zuurstof.”

(het Hof van Beroep onderlijnt).

Het voornoemd koninklijk besluit erkent aldus zelf de volkomen onderlinge verwisselbaarheid van deze zuurstofbronnen aangezien een zuurstoffles, waarvan de belastingdienst niet betwist dat zij moet worden onderworpen (aan het tarief van 6 % dat door de Belgische Staat niet wordt betwist), inbegrepen is in de prijs van de concentrator in geval van panne van de zuurstofconcentrator of in geval van een elektriciteitspanne;

Zelfs als ervan wordt uitgegaan dat geen enkele rubriek van tabel A van koninklijk besluit nr. 20 expliciet de zuurstofconcentratoren beoogt zoals die door SA OXYCURE BELGIUM worden verkocht, dan nog moet in aanmerking worden genomen dat, zoals verweerster terecht stelt, voornoemde tabel moet worden uitgelegd in het licht van de beginselen van het Europees recht, en met name het neutraliteitsbeginsel, doordat zij minstens impliciet de zuurstofconcentratoren viseert, evenals de andere zuurstoftoevoermiddelen;

Het neutraliteitsbeginsel verzet zich ertegen dat soortgelijke goederen of diensten, die met elkaar concurreren, verschillend worden behandeld (zie met name arrest Commissie/Frankrijk, C-94/09, EU:C:2010:253, punt 40);

Goederen en diensten zijn soortgelijk wanneer zij overeenkomstige eigenschappen vertonen en aan dezelfde behoeften van de consument voldoen – waarbij het vergelijkbare gebruik de maatstaf is – en wanneer de verschillen die zij vertonen de beslissing van de consument om het ene of het andere goed dan wel de ene of de andere dienst te betrekken niet aanmerkelijk beïnvloeden (zie in die zin arrest K, C-219/13, EU:C:2014:2207, punt 25);

[OMISSIS] SA OXYCURE BELGIUM verzoekt om het Hof van Justitie van de Europese de volgende prejudiciële vraag te stellen:

„Staat artikel 98, leden 1 en 2, van richtlijn 2006/112/EG van de Raad van 28 november 2006 betreffende het gemeenschappelijke stelsel van belasting over de toegevoegde waarde, gelezen in samenhang met de punten 3 en 4 van bijlage III bij de BTW-richtlijn, met name [Or. 7] uit het oogpunt van het neutraliteitsbeginsel, in de weg aan een nationale bepaling die voorziet in een verlaagd BTW-tarief van toepassing op zuurstofbehandeling met zuurstofflessen, terwijl zuurstofbehandeling met een zuurstofconcentrator onderworpen is aan het normale BTW-tarief?";

Het middel doet aldus een vraag om uitlegging van artikel 98 van BTW-richtlijn 2006/112/EG rijzen;

[OMISSIS]

### **OM DIE REDENEN,**

[OMISSIS]

Het Hof,

[OMISSIS]

Alvorens ten gronde uitspraak te doen [OMISSIS], legt het Hof van Justitie van de Europese Unie de volgende prejudiciële vraag voor:

„Staat artikel 98, leden 1 en 2, van richtlijn 2006/112/EG van de Raad van 28 november 2006 betreffende het gemeenschappelijke stelsel van belasting over de toegevoegde waarde, gelezen in samenhang met bijlage III, punten 3 en 4 van bijlage III bij de BTW-richtlijn, met name uit het oogpunt van het neutraliteitsbeginsel, in de weg aan een nationale bepaling die voorziet in een verlaagd BTW-tarief van toepassing op zuurstofbehandeling met zuurstofflessen, terwijl zuurstofbehandeling met een zuurstofconcentrator onderworpen is aan het normale BTW-tarief?";

[OMISSIS][Or. 8][OMISSIS]