

**NTFR 2017/2037 Verrekening donatie met vrijstelling van reeds betaalde contributie vormt aftrekbare gift**

Gerechtshof Den Haag 09 mei 2017, nr. 16/00495

Belastingjaar/tijdvak	2012	☒ <b>Brondocument</b>
Trefwoorden	geldstroom, prijsgeven van een vermogensrecht, vermogensverschuiving, vorderingsrecht, vrijwilligersvergoeding	
Wetsartikelen	Wet IB 2001-art. 6.1 Wet IB 2001-art. 6.32 Wet IB 2001-art. 6.33 Wet IB 2001-art. 6.35 Wet IB 2001-art. 6.36 Wet IB 2001-art. 6.39a	
Auteur	dr. D. Molenaar	
ECLI	ECLI:NL:GHDHA:2017:1544	

**Samenvatting**

Belanghebbende is lid van een zang- en dansensemble (Y) dat door de Belastingdienst is gekwalificeerd als algemeen nut beogende instelling. Hij heeft voor hem en zijn partner € 600 contributie betaald. Het bestuur van Y heeft belanghebbende als vrijwilligersvergoeding vrijstelling verleend van de contributie wegens zijn vele inspanningen. Belanghebbende heeft de vergoeding gedoneerd aan Y voor het aanschaffen van nieuwe arrangementen, choreografieën en dergelijke. In zijn aangifte heeft hij het bedrag als gift opgevoerd en daarbij een verhoging toegepast. De inspecteur heeft de aftrek niet verleend. Volgens hem is er sprake van een vrijwilligersvergoeding en is niet aan de voorwaarden voor aftrek bij afzien daarvan voldaan. Daarnaast is er volgens de inspecteur geen andere gift. Het hof overweegt op het hoger beroep van de inspecteur dat op grond van constante jurisprudentie van de Hoge Raad (onder meer) sprake is van een gift indien er sprake is van bevoordelingen uit vrijgevigheid waarbij waardeverschuivingen uit het vermogen van de gever naar dat van de begiftigde plaatsvinden waardoor diens vermogen wordt vergroot (vgl. o.a. HR 12 januari 1972, nr. 16.695, ECLI:NL:HR:1972:AY4474). De vrijstelling van de contributie kan niet worden aangemerkt als vrijwilligersvergoeding, omdat deze geen betrekking heeft op vergoeding voor gemaakte kosten die naar algemeen aanvaarde maatschappelijke opvattingen behoren te worden vergoed. Y heeft de vrijstelling van de betaalde contributie toegezegd en belanghebbende heeft dit geaccepteerd. Hij heeft dus een vorderingsrecht op Y gekregen en vervolgens heeft hij afgezien van terugbetaling van de € 600. Tegenover deze rechtshandeling staat geen tegenprestatie; deze is geschied uit vrijgevigheid. Het vorderingsrecht en de door belanghebbende gedane donatie zijn met elkaar verrekend. Er heeft dus een vermogensverschuiving plaatsgevonden. Er is derhalve sprake van een aftrekbare (andere) gift.

(Hoger beroep ongegrond.)

**Commentaar**

Deze voormalige penningmeester doet nog steeds veel vrijwilligerswerk voor het dans- en muziekensemble (met de anbi-status) en het bestuur wil hem daarvoor belonen. Dat geeft hem een vrijstelling van contributie, maar omdat het lid die al betaald heeft zal het bedrag van € 600 aan hem worden teruggestort. Vervolgens laat het lid weten dat bedrag niet te hoeven hebben, maar het te schenken aan het ensemble.

Dit lijkt mij duidelijk een gift, ongeacht hoe de vrijstelling van de contributie gekwalificeerd wordt. Het lid heeft recht op de terugbetaling van de € 600 en ziet daarvan af zonder enige tegenprestatie; dat is vrijgevigheid van hem die onder de giftenaftrek valt. Helaas is de argumentatie van de inspecteur waarom dit niet het geval zou zijn nogal gezocht; die wordt daarom door zowel de rechtbank als het hof niet gevolgd.

[1] Dr. D. Molenaar is werkzaam bij All Arts Belastingadviseurs en verbonden aan de Erasmus Universiteit Rotterdam.