

NTFR 2023/521

OMZETBELASTING

Besloten themafeesten met erotisch tintje en bijbehorende kledingvoorschriften zijn danceparty's

Gerechtshof Den Haag 9 februari 2023, BK-22/00270 tot en met BK-22/00276

ECLI:NL:GHDHA:2023:305

Belastingjaar/tijdvak: 1 januari 2014 - 31 december 2014

Wetsartikelen: Art. 7 Wet OB 1968; Art. 9 lid 2 onderdeel a Wet OB 1968; Tabel I post b.14 onderdeel d Wet OB 1968

Samenvatting

Belanghebbende organiseert op diverse locaties tegen vergoeding voor toegang besloten themafeesten, waarbij sprake is van kledingvoorschriften voor de bezoekers. Dames hebben uitsluitend toegang in sexy lingerie en heren met een nette pantalon en overhemd of ontbloot bovenlijf. Toegang is alleen mogelijk voor dames alleen of in groepen, en heren moeten vergezeld komen van een dame. Op de feesten treden dj's en dansers op. Volgens de inspecteur is het hoge tarief van toepassing en daarom heeft hij naheffingsaanslagen opgelegd. Het publiek komt volgens hem niet voor de muziek naar de feesten, maar om andere ruimdenkende mensen te ontmoeten. Het erotische aspect staat voorop, en op erotisch vermaak is het verlaagde tarief niet van toepassing, aldus de inspecteur. Het geschil draait om de vraag met welk oogmerk de bezoekers naar de feesten komen.

Het hof leidt uit de website van belanghebbende, de ingebrachte film en de uitvoerige toelichting ter zitting af dat de feesten soortgelijk zijn aan danceparty's. Belanghebbende heeft aannemelijk gemaakt dat op deze feesten muziek (met daarbij bepaalde effecten, zoals licht en video) wordt uitgevoerd door dj's in combinatie met optredens van podiumartiesten (dansers) en dat de bezoekers komen om te dansen. Er is dus sprake van muziekuivoeringen zoals omschreven in het besluit van de staatssecretaris van Financiën van 4 september 2014, nr. BLKB2014/123M (NTFR 2014/2672). Belanghebbende heeft onweersproken verklaard dat seksuele handelingen tijdens de feesten niet zijn toegestaan en dat het deurbeleid is ontwikkeld om de veiligheid van de pikant geklede (vrouwelijke) bezoekers te waarborgen. Belanghebbende heeft aannemelijk gemaakt dat het de modale bezoeker is te doen om het dansen en feesten en niet om het ontmoeten van gelijkgestemde (ruimdenkende) mensen met het oog op wat eventueel na het feest gebeurt. De naheffingsaanslagen zijn ten onrechte opgelegd en belanghebbende heeft over het vierde kwartaal van 2018 recht op een teruggaaf, aldus het hof.

(Hoger beroep gegrond.)

Noot: Molenaar*

Het gerechtshof Den Haag herziet hiermee de uitspraak van de rechtbank Den Haag van 26 januari 2022, NTFR 2022/1840 (met noot van Breman), waarin de optredens van de dj's slechts als bijkomend werden gezien, waardoor het verlaagde btw-tarief niet kon gelden. In hoger beroep trekt de organisator van deze dansfeesten echter alle registers open, laat een film van de avonden zien en geeft een uitgebreide toelichting, waaruit de prominente rol van de optredende dj's blijkt. Er wordt een vergelijking gemaakt met Sensation White, waarvoor het publiek zich ook op een voorgeschreven en bij voorkeur uitdagende manier moet kleden. Het gerechtshof concludeert dat een danceparty te zien en te horen is, en dan geldt het verlaagde btw-tarief, zoals de staatssecretaris van Financiën over post b 14 van Tabel I bij de Wet OB 1968 heeft gezegd in het Besluit over het verlaagde btw-tarief, want een danceparty valt onder de tabelpost 'Toegang verlenen tot muziekvoorstellingen en toneelvoorstellingen'.

Beoordelingen van dit soort dansgelegenheden zijn feitelijke beoordelingen, en daarom is het goed dat de organisator het zo uitgebreid heeft aangepakt. Een alternatief was geweest dat het gerechtshof samen met de inspecteur zelf op een avond was gaan kijken, zoals ik in 2005 met twee belastinginspecteurs op het zomerfestival Dance Valley heb gedaan. Maar bij deze erotische dansfeesten moeten de bezoekers zich schaars kleden, en dat was misschien te compromitterend geworden voor de belastingmedewerkers. Daarom was de film met de toelichting een betere keuze als onderbouwing.

* dr. D. (Dick) Molenaar - werkzaam bij All Arts Belastingadviseurs en als onderzoeker verbonden aan de Erasmus Universiteit Rotterdam