

NTFR 2017/1383

Formeel belastingrecht

Feitelijke werkzaamheden stichting slechts gericht op overdracht schilderij van bestuurder; geen anbi*Rechtbank Gelderland 9 mei 2017, 16/2776**ECLI:NL:RBGEL:2017:2562**Belastingjaar/tijdvak: 2012**Wetsartikelen: Art. 5b lid 3, AWR; Art. 5b, AWR; Art. 1a, Uitv.reg. AWR 1994***Samenvatting**

Belanghebbende, de stichting X, is in 2012 opgericht. De bestuurders zijn A, zijn echtgenote en zijn dochter. Het doel van X is het verwerven van fondsen ten behoeve van kunstprojecten, promotie van kunstenaars e.d. X is bij beschikking met terugwerkende kracht tot aan haar oprichting aangemerkt als anbi en culturele instelling. In een notariële akte uit 2012 is een periodieke schenking van A aan X voor een vijfde deel van de eigendom van een schilderij (ter waarde van € 20.000) per jaar vastgelegd. In de akte is ook de bedoeling vastgelegd dat X het schilderij doneert aan het F te Q. Bij beschikking van 2 november 2015 heeft de inspecteur de status van X als anbi en culturele instelling met terugwerkende kracht ingetrokken. In geschil is of dit terecht is. De inspecteur is van mening dat X overwegend het particuliere belang van A dient, waardoor X fungeert als loketinstelling als bedoeld in het giftenbesluit

(besluit van 19 december 2014, nr. BLKB2014/1415M, NTFR 2015/305). De rechtbank oordeelt dat de feitelijke werkzaamheden van X slechts zijn gericht op de overdracht van het schilderij van A, via X, aan het F te Q, waarmee zij met name het belang van een van haar bestuurders dient. Daardoor wordt met de werkzaamheden voor niet meer dan 90% het algemeen belang gediend. Door de wijze van schenking van het schilderij via X heeft A getracht een aftrek in de inkomstenbelasting te creëren waarvoor hij zonder het tussenschuiven van de anbi niet in aanmerking zou komen. Ook stelt de rechtbank vast dat de onafhankelijkheid van X ten opzichte van haar donateurs en begunstigden onvoldoende is gewaarborgd, omdat de familie A de meerderheid van het bestuur vormt. Verder heeft de inspecteur het recht de anbi-status met terugwerkende kracht in te trekken, omdat ook pas achteraf getoetst kan worden of het algemeen nut voor meer dan 90% wordt gediend.

(Beroep ongegrond.)

COMMENTAAR

MOLENAAR¹

De vraag is waarom de kunstenaar dit zo wil met deze stichting. Ik zou zeggen dat de overdracht van het kunstwerk aan de stichting voor hem persoonlijk als kunstenaar winst uit onderneming oplevert, waardoor de periodieke gift van de kwijschelding hem per saldo geen voordeel geeft. Of het zou om de 25% multiplier over maximaal € 5.000 per jaar moeten gaan, maar ik kan me niet voorstellen dat het om dat kleine extra te doen is.

Het zou ook kunnen zijn dat het kunstwerk privébezit is, al lijkt dat niet logisch gezien de feiten, maar dan zou er wel per saldo een aftrekbare gift kunnen ontstaan. Maar dan zou de kunstenaar het kunstwerk ook rechtstreeks aan F te Q hebben kunnen schenken, mits die de anbi-cultuurstatus heeft, wat bijna alle musea intussen wel hebben. Want als dat museum ook vindt dat het kunstwerk € 100.000 waard is, zal het best bereid zijn mee te werken om de schenking van het kunstwerk om te zetten in de vorm van een periodieke gift.

Zo'n eigen stichting met vrouw en dochter in het bestuur wekt begrijpelijk argwaan bij de Belastingdienst, ook als er later twee andere bestuursleden bij worden gevraagd. Als men zo altruïstisch is om giften te doen aan een eigen goededoelensstichting, moet deze stichting wel onafhankelijk zijn qua bestuur, zodat men niet in strijd met art. 1a, onderdeel c, Uitv.reg. AWR 1994 handelt. Men mag wel zelf in dat bestuur zitten, maar moet de meerderheid laten vormen door echte derden en hun meerderheidsbeslissingen respecteren.

Brondocumenten

- [Rechtbank Gelderland 9 mei 2017, nr. 16/2776](#)

[Bekijk het artikel online voor extra informatie](#)

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