

‘Invoering MSB was overbodig’

Eind vorige maand heeft de Hoge Raad een arrest gewezen waarin in niet mis te verstane bewoordingen wordt uitgelegd hoe het fiscale ondernemerschap van medisch specialisten moet worden beoordeeld. Het arrest bevat een duidelijke boodschap aan het adres van de Belastingdienst. Die heeft de laatste jaren een geheel eigen, afwijkende visie op het ondernemerschap van medisch specialisten gehanteerd. De Belastingdienst zet sinds eind 2014 de medisch specialisten onnodig onder druk door het stellen van buitensporige eisen aan hun ondernemerschap. Merkwaardig genoeg bleken in de afgelopen jaren een groot deel van de beroepsgroep van medisch specialisten en veel van hun adviseurs in die situatie te berusten.

Dit arrest van de Hoge Raad zal de Belastingdienst tot een evenwichtiger beoordeling dwingen.

Toen per 1 januari 2015 de integrale bekostiging in de gezondheidszorg haar intrede deed, greep de Belastingdienst dit aan om aangescherpte criteria te hanteren voor het ondernemerschap van medisch specialisten. Deze verloren toen namelijk hun zelfstandige declaratierecht. De ziekenhuizen zouden voortaan de integrale dienstverlening van ziekenhuis en medisch specialisten gaan declareren. Volgens de Belastingdienst konden medisch specialisten zonder eigen declaratierecht niet langer als ondernemer worden erkend. Zij dienden zich daarom anders te organiseren. Als MSB (Medisch Specialistisch Bedrijf), met bij voorkeur de juridische vorm van een coöperatie. Bovendien werden aanvullende eisen geformuleerd zoals investeringsniveaus, minimale omvang van personeelskosten, et cetera. Deze eenzijdige eisen waren niet gebaseerd op de jurisprudentie van de Hoge Raad inzake de beoordeling van fiscaal ondernemerschap van vrije beroepen. Daar werd door vele partijen, om welke reden ook, aan voorbij gegaan. Opmerkelijk omdat uit de jurisprudentie duidelijk was op te maken dat duurzame deelname aan het economisch verkeer en de risico's daarop, de omvang van het te verwerven inkomen de bepalende criteria zijn om dit ondernemerschap te toetsen.

Tijdens de overlegondes in 2013 en 2014 van de ministeries van VWS en Financiën met de beroeporganisaties van medisch specialisten is de Belastingdienst door fiscalisten meer dan eens voorgehouden dat de voorgenomen verscherpte eisen aan het ondernemerschap een stevige basis ontbeerden. De Belastingdienst drukte echter door en opvallend weinig adviseurs bestreden sindsdien de aanpak van de Belastingdienst.

Het thans gewezen arrest is op basis van een contract met een in een ziekenhuis werkende kaakchirurg in opleiding met een maatschap van kaakchirurgen. Het ontbreken van een eigen declaratierecht van deze kaakchirurg was volgens de

Hoge Raad onvoldoende grond om het ondernemerschap te ontkennen. Dit dient in samenhang te worden beoordeeld met de continuïteit van de activiteiten van de kaakchirurg en met de inkomensrisico's die deze liep. Door deze formulering maakt de Hoge Raad duidelijk dat bestaande jurisprudentie over het ondernemerschap van vrije beroepen (continuïteit en inkomensrisico's) onverkort staat. Van MSB's en medisch specialisten die in maatschapsverband of als zelfstandig specialist in ziekenhuizen werken, valt niet te ontkennen dat zij op basis van continuïteit en substantiële inkomensrisico's hun werk verrichten. Hun ondernemerschap krijgt van de Hoge Raad een stevige steun in de rug.

Dit artikel is geschreven door mr. P.J.A. van Velzen en J.I.M. Sluijs, verbonden als belastingadviseurs aan 216 Ceifer te Zeist.

Voor meer informatie: bel met Jos Sluijs of Peter van Velzen (030) 692 80 90.