



Pers en Voorlichting

Hof van Justitie van de Europese Unie

**PERSCOMMUNIQUÉ nr. 148/15**

Luxemburg, 17 december 2015

Arrest in zaak C-419/14

WebMindLicenses Kft. / Nemzeti Adó- és Vámhivatal Kiemelt Adó- és

Vám Főigazgatóság

---

**De overdracht van de knowhow voor de exploitatie van de erotische website livejasmin.com van Hongarije naar Madeira, waar een minder hoog btw-tarief geldt, maakt op zich geen misbruik uit**

*Deze overdracht maakt daarentegen wel misbruik uit wanneer het doel erin bestaat te verhullen dat de website in werkelijkheid vanuit Hongarije wordt geëxploiteerd*

WebMindLicenses (WML) is een Hongaarse vennootschap die in handen is van de Hongaarse zakenman György Gattyán. In 2009 heeft WML met de op Madeira (Portugal) gevestigde vennootschap Lalib een licentieovereenkomst gesloten, waarbij de knowhow voor de exploitatie van de internetsite „livejasmin.com” aan Lalib werd toevertrouwd. Op deze site worden interactieve audiovisuele diensten met erotische inhoud live door natuurlijke personen uit de gehele wereld verstrekt.

Na een belastingcontrole bij WML was de Hongaarse belastingdienst van oordeel dat de overdracht van de knowhow van WML aan Lalib niet beantwoordde aan een werkelijke economische handeling en dat deze knowhow in werkelijkheid door WML op het Hongaarse grondgebied werd geëxploiteerd. Gelet op deze omstandigheden was deze belastingdienst met name van mening dat de btw over deze exploitatie in Hongarije in plaats van in Portugal had moeten worden betaald en bijgevolg heeft deze dienst van WML betaling gevorderd van diverse bedragen, waaronder 10 293 457 000 Hongaarse forint (HUF) (ongeveer 33 145 618 EUR) uit hoofde van btw, een geldboete van 7 940 528 000 HUF (ongeveer 25 568 574 EUR) en een vertragsboete van 2 985 262 000 HUF (ongeveer 9 612 602 EUR).

WML heeft tegen de beslissing van de belastingdienst beroep ingesteld bij de Fővárosi Közigazgatási és Munkaügyi Bíróság (bestuurs- en arbeidsrechter te Boedapest, Hongarije). Deze rechter heeft het Hof van Justitie gevraagd met welke omstandigheden rekening moet worden gehouden bij de beoordeling of de contractuele constructie die is gebruikt voor de overdracht van de knowhow voor de exploitatie van de betrokken site van Hongarije naar Portugal, misbruik uitmaakt. Hij wenst ook te vernemen of het Handvest van de grondrechten van de Europese Unie de belastingdiensten van de lidstaten toestaat om in het geheim in een strafprocedure verkregen bewijzen te verzamelen en te gebruiken.

In zijn arrest van heden antwoordt het Hof in de eerste plaats dat, teneinde vast te stellen dat de betrokken licentieovereenkomst misbruik uitmaakt dat ertoe strekt dat de betrokken diensten onder een minder hoog btw-tarief op Madeira vallen, de Hongaarse rechter moet aantonen dat deze overeenkomst een zuiver kunstmatige constructie vormt die moet verhullen dat de betrokken diensten in werkelijkheid door WML vanuit Hongarije worden verstrekt. Bij de vaststelling wat de werkelijke plaats van verrichting van deze diensten is, moeten objectieve elementen in overweging worden genomen, zoals het fysiek bestaan van Lalib in termen van lokalen, personeel en uitrusting.

Daarentegen lijken het feit dat de bestuurder en enige aandeelhouder van WML de betrokken knowhow heeft ontwikkeld en het feit dat hij invloed op of zeggenschap over de ontwikkeling en exploitatie van deze knowhow uitoefende, op zich niet van doorslaggevend belang te zijn. Ook de omstandigheid dat onderaannemers waren belast met het beheer van de financiële verrichtingen, van het personeel en van de technische instrumenten die noodzakelijk waren voor deze dienstverrichtingen, alsmede de overwegingen die WML ertoe hebben kunnen brengen om de exploitatie van haar knowhow aan Lalib toe te vertrouwen in

plaats van die zelf te exploiteren, zijn op zich geen voldoende grond voor de vaststelling dat sprake is van een zuiver kunstmatige constructie.

In elk geval **kan het feit op zich dat een licentieovereenkomst werd gesloten met een vennootschap in een andere lidstaat die een minder hoog btw-tarief toepast dan de lidstaat van vestiging van de licentiegever, bij gebreke van andere gegevens, niet worden beschouwd als misbruik.**

In de tweede plaats merkt het Hof op dat **het Unierecht zich niet ertegen verzet dat de belastingdienst kan gebruikmaken van bewijzen die in een parallelle nog niet afgesloten strafprocedure zijn verkregen, mits de door dat recht en inzonderheid het Handvest gewaarborgde rechten worden geëerbiedigd.** In dat verband benadrukt het Hof dat het af luisteren van telefoongesprekken en de inbeslagname van e-mails, à charge van WML, inmengingen vormen in de uitoefening van het recht op eerbiediging van het privéleven en van het familie- en gezinsleven zodat zij bij wet moeten zijn vastgesteld en met inachtneming van het evenredigheidsbeginsel moeten worden uitgevoerd.

Het is de taak van de nationale rechter om na te gaan of in casu aan die vereisten is voldaan en of het gebruik door de belastingdienst van met die middelen verkregen bewijzen ook bij wet was toegestaan en noodzakelijk bleek. Bovendien moet hij controleren of WML in de administratieve procedure de mogelijkheid heeft gehad om tot deze bewijzen toegang te krijgen en daarover te worden gehoord.

Indien de nationale rechter vaststelt dat **WML deze mogelijkheid niet heeft gehad of dat de betrokken bewijzen zijn verkregen met schending van het Handvest, of nog indien deze rechter niet tot deze controle gemachtigd is, moet hij deze bewijzen buiten beschouwing laten en de bestreden beslissing nietig verklaren** voor zover zij als gevolg daarvan grondslag mist.

---

**NOTA BENE:** De prejudiciële verwijzing biedt de rechterlijke instanties van de lidstaten de mogelijkheid, in het kader van een bij hen aanhangig geding aan het Hof vragen te stellen over de uitlegging van het recht van de Unie of over de geldigheid van een handeling van de Unie. Het Hof beslecht het nationale geding niet. De nationale rechterlijke instantie dient het geding af te doen overeenkomstig de beslissing van het Hof. Deze beslissing bindt op dezelfde wijze de andere nationale rechterlijke instanties die kennis dienen te nemen van een soortgelijk probleem.

---

*Voor de media bestemd niet-officieel stuk, dat het Hof van Justitie niet bindt.*

De [volledige tekst](#) van het arrest is op de dag van de uitspraak te vinden op de website CURIA.

Contactpersoon voor de pers: Stefaan Van der Jeught 📞 (+352) 4303 2170