

## ADVIES VAN DE BEZWAARSCHRIFTENADVIESCOMMISSIE

<b>Aan:</b>	Belastingdienst/Uitvoeringsorganisatie Herstel Toeslagen (hierna: UHT)
<b>Betreft:</b>	het bezwaarschrift van [REDACTED]
<b>Primair besluit:</b>	6 augustus 2021, met kenmerk UHT-DC I
<b>Ontvangst bezwaarschrift:</b>	9 september 2021
<b>Hoorzitting:</b>	23 februari 2023
<b>Overgedragen aan dienst:</b>	<b>24 april 2023</b>

---

### Samenvatting

**De Bezwaarschriftenadviescommissie (hierna: de Commissie) adviseert UHT om het bezwaar in de onderhavige zaak deels gegrond te verklaren.**

### Onderwerp van advies

Het door [REDACTED] (hierna: gemachtigde) namens [REDACTED] (hierna: belanghebbende) ingediende bezwaarschrift is gericht tegen de door UHT genomen beschikking van 6 augustus 2021, met kenmerk UHT-DC I.

Aan belanghebbende is – met toepassing van de Compensatieregeling CAF-11 van 28 augustus 2020 (Stcrt. 2020, nr. 45904; hierna: Compensatieregeling) - over de toeslagjaren 2013 en 2014 een definitief compensatiebedrag van € 51.025 toegekend omdat de Belastingdienst bij de beoordeling fouten heeft gemaakt.

Op 5 november 2022 is de Wet van 2 november 2022 houdende regels ten behoeve van de hersteloperatie toeslagen (Wet hersteloperatie toeslagen, hierna: Wht) in werking getreden (Stb. 2022, 433). Hiermee is de regelgeving in het kader van de hersteloperatie kinderopvangtoeslag, waaronder de artikelen, 49, 49b en 49c van de Algemene wet inkomensafhankelijke regelingen (Awir), de Compensatieregeling en het Besluit uitbreiding Catshuisregeling Kinderopvangtoeslag (Stcrt. 2021, nr. 28304), komen te vervallen. Op grond van artikel 9.2, aanhef en onder e van de Wht werkt afdeling 2.1., voor zover hier relevant, terug tot en met 26 januari 2021.

Artikel 8.6 Wht bepaalt voorts dat beschikkingen, onder andere ter zake van compensatie, aanvullende compensatie voor werkelijke schade en tegemoetkomingen in het kader van opzet/grove schuld (O/GS) die in het kader van de hersteloperatie toeslagen zijn gegeven vóór het tijdstip van inwerkingtreding van afdeling 2.1, vanaf dat tijdstip worden aangemerkt als beschikkingen die zijn gegeven krachtens de van toepassing zijnde artikelen van deze afdeling.

Gelet op het voorgaande moet de bestreden beschikking van 6 augustus 2021 geacht worden te zijn genomen op grond van artikel 2.1 en verder van de Wht.

De compensatie bestaat uit:

- vergoeding van door de Belastingdienst/Toeslagen (hierna: B/T) teruggevorderde of niet toegekende KOT (artikel 2.3 lid 1 Wht);
- vergoeding van de door de B/T opgelegde bestuurlijke boete voor verzuim of vergrijp (artikel 2.3 lid 2 Wht);
- vergoeding van materiële schade volgens de vaste norm van 25% van dit bedrag (artikel 2.3 lid 3 Wht);
- vergoeding van immateriële schade van €500 per zes maanden (artikel 2.3 lid 4 Wht);
- vergoeding van de invorderingskosten, inclusief rente (artikel 2.3 lid 5 Wht);
- vergoeding van beroepsmatig verleende juridische hulp (artikel 2.3 lid 6 Wht);
- rentevergoeding over gemiste KOT (artikel 2.3 lid 7 Wht);
- extra vergoeding van 1% over het gehele compensatiebedrag (artikel 2.3 lid 8 Wht).

Deze bezwaarschriftprocedure heeft alleen betrekking op de toekenning van de standaard vergoedingen en niet op de vergoeding van de werkelijke schade. Hiervoor is de procedure bij de Commissie Werkelijke Schade (hierna: CWS) bestemd.

### **Procesverloop**

- Op 6 februari 2020 heeft belanghebbende een verzoek gedaan voor een herbeoordeling van de kinderopvangtoeslag. Dit verzoek is op 9 juni 2020 nogmaals gedaan.
- Bij beschikking van 6 augustus 2021 is aan belanghebbende voor de toeslagjaren 2013 en 2014 (definitief) compensatie toegekend van € 51.025.
- Per brief d.d. 9 september 2021 heeft gemachtigde namens belanghebbende (pro-forma) bezwaar gemaakt tegen de beschikking van 6 augustus 2021. Op 29 september 2022 heeft gemachtigde de gronden aangevuld.
- Op 21 november 2022 heeft UHT een schriftelijke reactie opgesteld.
- Op 23 februari 2023 heeft de Commissie het bezwaar van belanghebbende behandeld op een hoorzitting in (digitale) aanwezigheid van belanghebbende, diens gemachtigde en UHT.
- De termijn voor de beslissing op bezwaar is, met instemming van de gemachtigde van belanghebbende, verlengd tot 10 april 2023.

### **Ontvankelijkheid en algemene opmerkingen**

Niet in geschil is dat het bezwaarschrift tijdig is ingediend en ontvangen en dat het ook overigens voldoet aan de daaraan te stellen eisen.

### **Overwegingen ten aanzien van de bezwaren en het bestreden besluit**

#### *Toeslagjaar 2012*

Gemachtigde heeft de bezwaren ten aanzien van de toeslagjaar 2012 ingetrokken. De Commissie zal daarover niet adviseren.

*Compensatieberekening toeslagjaren 2013 en 2014*

Belanghebbende maakt bezwaar tegen de compensatieberekening over de toeslagjaren 2013 en 2014. De definitieve berekening zou niet overeenkomen met de uitleg van de berekening. Daarnaast zouden opgenomen bedragen niet correct zijn, hetgeen tezamen maakt dat het besluit op onzorgvuldige wijze zou zijn genomen. De Commissie zal hieronder ingaan op de door gemachtigde bestreden onderdelen uit de compensatieberekening.

*Rentevergoeding gemiste KOT*

De Commissie constateert dat UHT in de schriftelijke reactie d.d. 21 november 2022 aangeeft dat ten aanzien van de rentevergoeding voor gemiste KOT ten onrechte uit is gegaan van de datum van afronden van het onderzoek in plaats van de geldende datum van dagtekening van het bestreden besluit. UHT zal dat in een nieuwe berekening ten gunste van belanghebbende herstellen. De Commissie onderschrijft het voornemen van UHT om de component van de compensatieberekening die hierop betrekking heeft aan te passen aan de dagtekening van de beslissing op bezwaar.

Ten aanzien van dit punt is het bezwaar dan ook gegrond.

*Aanpassing andere onderdelen compensatieberekening*

Nu onderdeel o (rentevergoeding gemiste KOT) van de compensatieberekening wordt aangepast, dienen ook de hoogte van de immateriële schadevergoeding en de aanvullende vergoeding van 1% te worden herzien.

*Vergoeding immateriële schade*

De Commissie onderschrijft het voornemen van UHT om een kennelijke schrijffout in de uitleg bij de berekening van het definitief compensatiebedrag (16 mei 20214 in plaats van 16 mei 2014) in de beslissing op bezwaar te herstellen. Voorts adviseert de Commissie de UHT om de einddatum van de immateriële schadevergoeding aan te passen naar de dagtekening van de beslissing op bezwaar.

*Aanvullende vergoeding van 1%*

De Commissie onderschrijft eveneens het voornemen van UHT om de aanvullende vergoeding van 1% van het subtotale aan te passen aan de dagtekening van de beslissing op bezwaar.

*Vergoeding eerder gemaakte juridische kosten*

Gemachtigde verzocht ter zitting om een proceskostenvergoeding voor een door belanghebbende zelf ingediend bezwaar en twee door gemachtigde opgestelde brieven. De Commissie is, in lijn met de reactie van UHT, van oordeel dat deze handelingen niet voor een proceskostenvergoeding in aanmerking komen.

Artikel 2.3 lid 6 Wet hersteloperatie toeslagen bepaalt dat de het bedrag voor proceskosten een forfaitair bedrag voor door een derde beroepsmatig verleende en aan belanghebbende in rekening gebrachte rechtsbijstand betreft. Bij het door belanghebbende zelf ingediende bezwaar is geen sprake van door een derde beroepsmatig verleende bijstand en ontstaat dus geen aanspraak op proceskostenvergoeding. Aangezien het versturen van brieven niet in het Besluit proceskosten bestuursrecht is opgenomen, wordt ook daar geen proceskostenvergoeding voor gerekend.

*Proceskostenvergoeding*

Nu het bezwaar naar de mening van de Commissie ten dele gegrond is, adviseert de Commissie om het verzoek voor vergoeding van de kosten van rechtsbijstand in deze bezwaarprocedure toe te wijzen. Op grond van het Besluit proceskosten heeft belanghebbende recht op een forfaitaire vergoeding op basis van twee procespunten (bezwaarschrift en verschijnen hoorzitting) met een wegingsfactor twee. Net als in eerdere zaken adviseert de Commissie daarbij de hoogste vergoeding per procespunt toe te kennen.

**Conclusie en advies**

Gelet op het vorenstaande adviseert de Commissie UHT:

- de bezwaren van belanghebbende (deels) gegrond te verklaren;
- in de beslissing op bezwaar een nieuwe compensatieberekening op te nemen waarin
  - \* de rente voor gemiste KOT,
  - \*de vergoeding voor immateriële schade, en
  - \*de aanvullende vergoeding van 1% van het subtotaalworden berekend tot de datum van de beslissing op bezwaar
- een vergoeding toe te kennen voor kosten van rechtsbijstand in deze bezwaarprocedure van twee procespunten met elk een wegingsfactor twee tegen de hoogste vergoeding per procespunt.

De secretaris,

De voorzitter,

