

ADVIES VAN DE BEZWAARSCHRIFTENADVIESCOMMISSIE

Aan: Belastingdienst/Uitvoeringsorganisatie Herstel Toeslagen (hierna: UHT)

Betreft: het bezwaarschrift van [REDACTED]

Primair besluit: van 11 november 2021 met als kenmerk UHT-DC I

Ontvangst bezwaarschrift B/T: 20 december 2021

Hoorzitting: 5 juli 2023

Overdracht advies aan UHT: **20 juli 2023**

Samenvatting

De Bezwaarschriftenadviescommissie (hierna: de Commissie) adviseert UHT om het bezwaarschrift deels gegrond te verklaren, de compensatieberekening aan te passen en een proceskostenvergoeding toe te kennen.

Onderwerp van advies

Het door [REDACTED] (hierna: gemachtigde) namens [REDACTED] (hierna: belanghebbende) ingediende bezwaarschrift is gericht tegen de door UHT genomen definitieve beschikking compensatie kinderopvangtoeslag (hierna: KOT) van 11 november 2021 met kenmerk UHT-DC I.

Met toepassing van de Compensatieregeling CAF 11 van 28 augustus 2020 (Stcrt. 2020, nr. 45904; hierna: Compensatieregeling) is aan belanghebbende voor het jaar 2010 compensatie toegekend.

Op 5 november 2022 is de Wet van 2 november houdende regels ten behoeve van de hersteloperatie toeslagen (Wet hersteloperatie toeslagen, hierna: Wht) in werking getreden (Stb. 2022, 433). De bestreden beschikking van 11 november 2021 moet 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 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).

Procesverloop

- Belanghebbende heeft op 8 februari 2021 verzocht om een herbeoordeling van de KOT over de jaren 2009 en 2010.
- Bij brief van 19 juli 2021 heeft UHT belanghebbende een vooraankondiging van de voorlopige compensatieberekening toegezonden. Daarbij is een bedrag aan compensatie toegekend van € 30.000,-.
- Bij beschikking van 11 november 2021 heeft UHT belanghebbende een definitieve compensatie toegekend van € 8.224,-. Belanghebbende heeft al € 30.000,- gekregen en krijgt daarom geen extra bedrag uitbetaald.
- Tegen deze beschikking heeft gemachtigde op 20 december 2021 een pro-forma bezwaarschrift ingediend. Dit bezwaarschrift is op 25 oktober 2022 aangevuld met gronden.
- UHT heeft op 27 december 2022 een schriftelijke reactie ingediend op de bezwaren van belanghebbende.
- Op 5 juli 2023 heeft de Commissie een hoorzitting gehouden in aanwezigheid van partijen. Het verslag daarvan gaat als bijlage bij het advies.

Ontvankelijkheid

Niet in geschil is dat het bezwaarschrift ontvankelijk is.

Overwegingen ten aanzien van de bezwaren en het bestreden besluit

Toeslagpartner

Belanghebbende voert aan dat haar partner ██████████, tevens haar toeslagpartner, ten onrechte niet als gedupeerde is meegenomen in de herbeoordeling. Tijdens de hoorzitting heeft ██████████ verteld dat hij net zo hard heeft geleden als belanghebbende en hun kinderen.

De Commissie heeft begrip voor dit standpunt en de situatie van ██████████. De compensatie wordt echter uitgekeerd aan de aanvrager van de KOT en dat is in dit geval belanghebbende. Als uitgangspunt ten aanzien van het forfaitaire bedrag van € 30.000,- geldt op grond van het Besluit uitbreiding Catshuisregeling Kinderopvangtoeslag dat de ouder en diens toeslagpartner samen één keer voor het bedrag van € 30.000,- in aanmerking komen. Van belanghebbende en haar toeslagpartner wordt verwacht dat zij dit bedrag onderling verdelen.

KOT jaar 2009

Gemachtigde heeft in deze bezwaarprocedure aangevoerd dat belanghebbende mogelijk aanspraak heeft op compensatie voor het jaar 2009. UHT heeft toegezegd te zullen beoordelen of belanghebbende over 2009 in aanmerking komt voor compensatie.

De Commissie kan daarover pas een advies uitbrengen, als UHT na herbeoordeling van dit jaar een voor bezwaar vatbaar besluit heeft genomen. Indien deze herbeoordeling niet leidt tot een voor belanghebbende bevredigend besluit, dan kan zij, indien zij dat wenst, tegen die beschikking bij UHT een bezwaarschrift indienen, waarna de Commissie daarover een advies zal uitbrengen.

KOT jaar 2010

Belanghebbende heeft medio 2021 een voorlopig compensatiebedrag van € 30.000,- ontvangen. Aan belanghebbende is bij besluit van 11 november 2021 een bedrag van € 8.224,- aan definitieve compensatie toegekend voor toeslagjaar 2010. Omdat dit bedrag lager is dan het al toegekende bedrag van € 30.000,- is aan belanghebbende geen aanvullend bedrag uitgekeerd.

In de schriftelijke reactie (onder 6.20) heeft UHT uitgelegd dat de compensatie is toegekend omdat B/T institutioneel vooringenomen heeft gehandeld tegenover belanghebbende; juist omdat er geen bewijs is van de informatieverzoeken over de gemaakte opvangkosten in 2010, wat belanghebbende ook terecht opmerkt in bezwaar. Het vooringenomen handelen heeft niet te maken met een vermelding op de FSV-lijst of met een CAF onderzoek; dat heeft UHT uitgelegd onder 6.22 van de schriftelijke reactie. Belanghebbende staat niet op de FSV-lijst (productie 32), en is ook niet betrokken in een CAF(-vergelijkbaar) onderzoek.

Belanghebbende heeft aangevoerd dat in de integrale beoordeling niet getoetst is of de hardheidsregeling van toepassing is.

De Commissie overweegt dat aan belanghebbende compensatie is toegekend omdat B/T institutioneel vooringenomen heeft gehandeld. Daarom komt zij niet ook nog in aanmerking voor compensatie op grond van de hardheidsregeling.

Vergoeding immateriële schade, rentevergoeding voor gemiste KOT en aanvullende vergoeding

UHT vindt het bezwaar gegrond en zal daarom de vergoeding voor immateriële schade en de rente voor de gemiste KOT vergoeden tot aan de dagtekening van de beslissing op bezwaar, en de 1% extra compensatie aanpassen. De Commissie volgt UHT hierin nu de startdatum van de vergoeding voor immateriële schade 26 oktober 2011 had moeten zijn in plaats van 1 februari 2012.

Werkelijke schade

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. Als belanghebbende meent dat haar werkelijke schade hoger is dan het toegekende compensatiebedrag, kan zij zich aanmelden bij de CWS en een verzoek indienen voor vergoeding van de werkelijke schade (www.werkelijkeschade.nl/aanmelden).

Geen extra uitbetaling

Hoewel de Commissie adviseert om het bedrag van de compensatie te verhogen, zal dit niet leiden tot een extra uitbetaling aan belanghebbende aangezien het totale bedrag van de compensatie de eerder ontvangen compensatie van in totaal € 30.000,- niet overschrijdt. Alleen de toekenning van de proceskostenvergoeding leidt tot een extra uitbetaling.

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 2 procespunten (bezwaarschrift en verschijnen hoorzitting) met een wegingsfactor 2. Net als in eerdere zaken adviseert de Commissie daarbij de hoogste vergoeding per procespunt toe te kennen.

Conclusie

Gelet op het vorenstaande adviseert de Commissie UHT om:

- het bezwaarschrift gedeeltelijk gegrond te verklaren;
- een nieuwe berekening van het compensatiebedrag te maken en daarbij:
 - de vergoeding van immateriële schade te berekenen tot aan de dagtekening van de beslissing op bezwaar;
 - de rentevergoeding voor gemiste KOT te berekenen tot aan de dagtekening van de datum van de beslissing op bezwaar;
 - de aanvullende vergoeding van 1% van het subtotale van het compensatiebedrag aan te passen;
- belanghebbende een proceskostenvergoeding toe te kennen gebaseerd op 2 procespunten met een wegingsfactor 2 en daarbij de hoogste vergoeding per procespunt toe te kennen.

De secretaris

