

**ADVIES VAN DE BEZWAARSCHRIFTENADVIESCOMMISSIE**

<b>Aan:</b>	Belastingdienst/Uitvoeringsorganisatie Herstel Toeslagen (hierna: UHT)
<b>Betreft:</b>	het bezwaarschrift van [REDACTED]
<b>Primair besluit:</b>	28 oktober 2021, UHT-DC-I A
<b>Ontvangst bezwaarschrift:</b>	6 december 2021
<b>Hoorzitting:</b>	22 september 2023 om 13.45 uur
<b>Overgedragen aan UHT:</b>	<b>29 november 2023</b>

---

**Samenvatting**

**De Bezwaarschriftenadviescommissie (hierna: de Commissie) adviseert UHT om het bezwaarschrift gegrond te verklaren, de bestreden beschikking te herroepen en compensatie toe te kennen voor de toeslagjaren 2007, 2008 en 2009.**

**Onderwerp van advies**

Het door [REDACTED] (hierna: gemachtigde), namens [REDACTED] (hierna: belanghebbende) ingediende bezwaarschrift is gericht tegen de door UHT genomen definitieve beschikking afwijzing compensatie kinderopvangtoeslag (hierna: KOT) van 28 oktober 2021 (UHT-DC-I A).

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

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 (Stct. 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 28 oktober 2021 geacht worden te zijn genomen op grond van artikel 2.1 en verder van de Wht.

### **Procesverloop**

- Belanghebbende heeft op 4 januari 2021 verzocht om een herbeoordeling van de KOT over de jaren 2005 tot en met 2012.
- De Commissie van Wijzen (hierna: CvW) heeft haar beoordeling van het verzoek van belanghebbende op 23 september 2021 aan UHT toegestuurd. De CvW heeft geoordeeld dat gedurende de jaren 2005, 2006 en 2012 geen sprake is geweest van institutionele vooringenomenheid. Voor de jaren 2007 tot en met 2011 is wel sprake geweest van institutioneel vooringenomen handelen, maar heeft belanghebbende geen geregistreerde kinderopvang genoten. In dat geval bestaat er evident geen recht op kot en daarom ook geen recht op compensatie, aldus de CvW.
- Bij beschikking van 28 oktober 2021 is belanghebbende bericht dat zij geen recht heeft op compensatie kot voor de jaren 2005 tot en met 2012.
- Gemachtigde heeft bij brief van 3 december 2021, ingekomen op 6 december 2021 tegen dit besluit een bezwaarschrift ingediend.
- Op 22 mei 2023 heeft UHT daarop schriftelijk gereageerd.
- Op 22 september 2023 heeft ten behoeve van het bezwaarschrift van belanghebbende een hoorzitting plaatsgevonden. Van de hoorzitting is verslag gemaakt. Dit verslag is achter het advies gevoegd.
- Na de hoorzitting heeft gemachtigde, daartoe in de gelegenheid gesteld door de Commissie, bij e-mailbericht van 20 oktober 2023 nadere informatie verstrekt. UHT heeft daarop bij bericht van 21 november 2023 gereageerd.

### **Ontvankelijkheid en algemene opmerkingen**

Niet in geschil is dat het bezwaarschrift ontvankelijk is.

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

De Commissie ziet zich gesteld voor de beantwoording van de vraag of UHT terecht en op goede gronden is gekomen tot haar beslissing om het verzoek van belanghebbende om compensatie of tegemoetkoming af te wijzen. Dienaangaande overweegt de Commissie het volgende.

Om voor compensatie of een tegemoetkoming in aanmerking te komen, dient een belanghebbende voor de desbetreffende jaren aanspraak op kinderopvangtoeslag (hierna: KOT) te hebben gehad (artikel 1.5 WKO). UHT heeft in de bestreden beschikking aangegeven dat in de jaren 2005, 2006 en 2012 geen sprake is geweest van institutioneel vooringenomen handelen. Voor de jaren 2007 tot en met 2011 is wel sprake geweest van institutioneel vooringenomen handelen, maar heeft belanghebbende geen geregistreerde kinderopvang genoten, waardoor sprake is van evident geen recht. Belanghebbende heeft dus geen recht op compensatie.

In de schriftelijke reactie van 22 mei 2023 is UHT deels teruggekomen van dit standpunt. Volgens UHT is er in de jaren 2007 tot en met 2009 wel sprake geweest van

geregistreeerde kinderopvang, en heeft belanghebbende daarom voor die jaren recht op compensatie. In haar aanvullende schriftelijke reactie van 21 november 2023 heeft UHT, in reactie op de door gemachtigde toegestuurde aanvullende informatie, haar standpunt verder aangepast. Ook voor toeslagjaar 2010 en de maanden januari en februari van toeslagjaar 2011 wordt compensatie toegekend omdat aannemelijk is geworden dat ook in deze periode sprake is geweest van geregistreeerde kinderopvang. De Commissie kan zich hierin vinden. De bezwaren van belanghebbende zijn op dit punt dan ook gegrond. Als gevolg hiervan zal de Commissie adviseren de bestreden beschikking op dit punt te herroepen en alle punten die daarmee direct samenhangen aan te passen.

Voor de jaren 2005, 2006 en 2012 is geen sprake van institutioneel vooringenomen handelen, en komt belanghebbende niet voor compensatie in aanmerking. Voor de maanden maart tot en met december 2011 heeft UHT in de aangegeven systemen niet enig aanknopingspunt gevonden dat belanghebbende gebruik heeft gemaakt van geregistreeerde kinderopvang. Gemachtigde heeft dit ook niet aannemelijk kunnen maken. Nu niet aannemelijk is geworden dat belanghebbende van maart tot en met december 2011 toch aanspraak had op KOT, is de Commissie van mening dat UHT terecht heeft beslist dat de Wht niet van toepassing is voor de maanden maart tot en met december 2011 en dat belanghebbende voor die jaren dus niet voor compensatie of tegemoetkoming op grond van de Wht in aanmerking komt.

Gemachtigde heeft tot slot gesteld dat de bestreden beslissing onzorgvuldig tot stand is gekomen, en dat belanghebbende in haar procesbelang is geschaad. Weliswaar heeft UHT de toelichting bij het uitbrengen van de bestreden beschikkingen niet onderbouwd met bewijsstukken, maar de Commissie is van mening dat door middel van het indienen van het schriftelijke verweer met verwijzing naar producties in het bezwaardossier de bestreden beschikking thans voldoende is onderbouwd.

Deze bezwaarprocedure heeft alleen betrekking op de toekenning van forfaitair vastgestelde vergoedingen en niet op de vergoeding van de werkelijke schade. Hiervoor is de procedure bij de Commissie Werkelijke Schade bestemd.

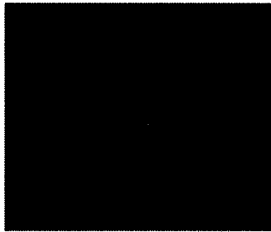
### **Conclusie**

Samengevat adviseert de Commissie om;

- Het bezwaarschrift gegrond te verklaren ten aanzien van de jaren 2007, 2008, 2009, 2010 en de maanden januari en februari 2011, en voor die periode compensatie toe te kennen en de bestreden beschikking dienovereenkomstig te herroepen;
- het bezwaarschrift voor het overige ongegrond te verklaren omdat ten aanzien van de jaren 2005, 2006 en 2012 niet aannemelijk is geworden dat sprake is van een institutioneel vooringenomen handelwijze, hardheid of een onterechte kwalificatie opzet/grove schuld, en voor de maanden maart tot en met december van toeslagjaar 2011 niet aannemelijk is geworden dat sprake is geweest van geregistreeerde kinderopvang;
- belanghebbende te wijzen op de mogelijkheid van een verzoek aan CWS om aanvullende werkelijke schade;

- een proceskostenvergoeding toe te kennen voor deze bezwaarprocedure van twee procespunten met elk een wegingsfactor van twee tegen de hoogste vergoeding per procespunt.

De secretaris,



De voorzitter,

