

NTFR 2010/2617 De door de gemachtigde verleende rechtsbijstand is niet beroepsmatig verleend**Hof Amsterdam 05 oktober 2010, nr.08/00941**

Belastingjaar/tijdvak	2008	☒ Brondocument
Trefwoorden	beroepsmatige rechtsbijstand, goede procesorde	
Wetsartikelen	Awb-art. 8:75 Awb-art. 7:15	
Auteur	mr. M.H.W.N. Lammers	
LJN	BO0365	
ECLI	ECLI:NL:GHAMS:2010:BO0365	

Samenvatting

In eerste aanleg bij Rechtbank Haarlem was de WOZ-waarde van de woning van belanghebbende in geschil. De rechtbank heeft het beroep gegrond verklaard en de waarde verminderd. In hoger beroep heeft de heffingsambtenaar zijn grieven tegen de verminderde WOZ-waarde uiteindelijk ingetrokken en heeft hij een nieuwe grief naar voren gebracht. De heffingsambtenaar betwist namelijk de door de rechtbank toegekende proceskostenvergoeding. In tegenstelling tot belanghebbende is het hof van oordeel dat een goede procesorde zich in beginsel niet verzet tegen het in een late fase van het geding – nadat belanghebbende in de procedure bij het hof verweer heeft gevoerd – naar voren brengen van een nieuwe grief. Dit kan anders zijn indien de wederpartij daardoor in zijn verdediging is geschaad, maar dat is in dit geval niet gesteld of gebleken. De door de rechtbank toegekende proceskostenvergoeding voor het verschijnen ter zitting van een derde die beroepsmatig rechtsbijstand zou hebben verleend, is naar het oordeel van het hof ten onrechte toegekend. De stukken van het geding bieden geen aanknopingspunt (zoals briefpapier met daarop zijn functie of beroep, of een aan belanghebbende voor zijn werkzaamheden gezonden rekening) dat de gemachtigde beroepsmatig optrad. De door de gemachtigde verleende rechtsbijstand is niet beroepsmatig verleend. (Hoger beroep gegrond.)

Commentaar

Op grond van art. 8:75, lid 1, Awb komen voor een veroordeling in aanmerking de kosten die een partij redelijkerwijs heeft moeten maken. Hierbij geldt een dubbele redelijkheidstoets omdat niet alleen de kosten zelf redelijk moeten zijn, maar ook het maken van de kosten als zodanig redelijk moet zijn.

Als een belastingplichtige zich in de bezwaar-, (hoger) beroeps- of cassatieprocedure heeft laten vertegenwoordigen door een gemachtigde dan kan voor de daaraan verbonden kosten een (forfaitaire) vergoeding worden toegekend. Hierbij is het van belang dat deze gemachtigde een derde is die bij de vertegenwoordiging handelde in de uitoefening van zijn beroep. Immers, op grond van art. 8:75 Awb komt alleen beroepsmatig verleende rechtsbijstand voor vergoeding in aanmerking.

De belastingplichtige die in aanmerking wil komen voor een vergoeding van de gemaakte proceskosten dient niet alleen aannemelijk te maken dat de aan hem verleende rechtsbijstand beroepshalve is verleend, maar moet ook aannemelijk maken dat er kosten van de beroepsmatig verleende rechtsbijstand op hem drukken of hebben gedrukt.

Ten aanzien van deze laatste vraag gaat de Hoge Raad in feite uit van een fictie. Als een belastingplichtige zich heeft laten vertegenwoordigen door een gemachtigde die beroepsmatige bijstand heeft verleend, dan wordt de forfaitaire vergoeding toegekend zonder dat nog wordt onderzocht welke kosten daarvoor werkelijk zijn gemaakt (HR 15 februari 1995, nr. 28.205, BNB 1995/94 en 1 november 1995, nr. 30.720, BNB 1996/84). Dit is slechts anders indien aannemelijk is dat in redelijkheid geen aanspraak op vergoeding van proceskosten kan worden gemaakt (HR 14 juli 2006, nr. 42.477, NTFR 2006/1011).

In deze procedure moet het gerechtshof de vraag beantwoorden of sprake was van beroepsmatig verleende rechtsbijstand door de verschenen gemachtigde. Door de rechtbank was een vergoeding toegekend voor beroepsmatig verleende rechtsbijstand. De ambtenaar betwist in hoger beroep dat sprake is van beroepsmatig verleende rechtsbijstand. Het is vervolgens aan de belastingplichtige om aannemelijk te maken dat de gemachtigde die ter zitting van de rechtbank is verschenen beroepsmatig rechtsbijstand heeft verleend. Het gerechtshof oordeelt, onder verwijzing naar de gedingstukken uit de beroepsfase, dat er geen enkel aanknopingspunt is dat de gemachtigde beroepsmatig optrad.

[1] Mr. M.H.W.N. Lammers is advocaat bij Hertoghs advocaten – belastingkundigen.

Bron: <http://www.ndfr.nl/link/NTFR2010-2617>

Datum: 25-4-2016 15:13:04

