

| | |
|---|--|
| Nederlands Tijdschrift voor Fiscaal Recht 2018/805 | |
| Aandeelhouder onterecht niet verzekerd voor werknemersverzekeringen; vergrijpboeten; Rechtbank Noord-Holland, nrs. AWB 17/2246 t/m 17/2250 | |
| Belastingjaar/tijdvak | 2009-2013 |
| Brondocumenten | Rechtbank Noord-Holland 13 februari 2018, nrs. 17/2246 t/m 17/2250 |
| Trefwoorden | verzekeringplicht, dga, arbeidsongeschiktheidsverzekering, stemrecht, grootaandeelhouder |
| Wetsartikelen | AWR - art. 67f EVRM - art. 6 |
| Auteur | mr. M.H.W.N. Lammers [1] |
| Publicatiedatum NTFR | 5-4-2018 |
| Afleveringsnummer | 14 |
| Rubriek | Formeel belastingrecht |
| ECLI | ECLI:NL:RBNHO:2018:1615 |

Samenvatting

Belanghebbende is een financieel adviesbureau dat onder meer belastingaangiften verzorgt. Tot 30 januari 2009 hield A, samen met zijn (inmiddels ex-)echtgenote, mevrouw C, 100% van de aandelen in belanghebbende. Op 30 januari 2009 verkreeg de heer B 25% van de aandelen. In 2012 heeft mevrouw C al haar aandelen overgedragen aan A, met als gevolg dat A 75% van de aandelen in belanghebbende hield en B 25%. In 2014 hebben A en B schriftelijk bevestigd hetgeen zij in 2009 mondeling overeen waren gekomen:

- B heeft het recht om 25% van de aandelen in belanghebbende over te nemen;
- B kan op grond van zijn aandelenbezit en zijn recht op aankoop niet zonder meer ontslagen worden;
- B heeft evenveel stemrecht als A en C tezamen;
- Het winstrecht van B is even groot als dat van A en C tezamen.

A en B voeren de directie over belanghebbende en staan bij haar op de loonlijst. A is niet verplicht verzekerd voor de werknemersverzekeringen. Na een boekenonderzoek concludeert de inspecteur dat B wel verplicht verzekerd is voor de werknemersverzekeringen; hij heeft een arbeidsovereenkomst met en is geen directeur-grootaandeelhouder van belanghebbende. De inspecteur legt naheffingsaanslagen premies werknemersverzekeringen op en vergrijpboetes van 15%. De naheffingsaanslagen zijn onherroepelijk vast komen te staan door een uitspraak van Hof Amsterdam, die de beroepen tegen de vergrijpboetes echter weer heeft terugverwezen naar Rechtbank Noord-Holland. Die rechtbank oordeelt met betrekking tot de boetes als volgt: aangezien belanghebbende belastingaangiften verzorgt, mag verondersteld worden dat zij fiscale kennis heeft. Ook mag dus worden aangenomen dat zij op de hoogte is van de stand van de jurisprudentie van de Centrale Raad van Beroep, waarin sinds jaar en dag vast staat dat stemovereenkomsten zoals de mondelinge afspraak tussen A en B de formele verhoudingen binnen een vennootschap niet wijzigen. Daarmee staat vast dat een verzekeringplicht bestond voor B. Het gevolg is dat belanghebbende geen pleitbaar standpunt heeft en dat de naheffingsaanslagen aan de grove schuld van belanghebbende zijn te wijten. De boeten zijn passend en geboden, maar wordt verminderd wegens overschrijding van de redelijke termijn.

(Beroep gegrond.)

Commentaar

Regelmatig gaan procedures over de vraag in hoeverre de kennis en kunde van een adviseur aan een belanghebbende kunnen worden toegerekend. In de onderhavige procedure is belanghebbende zelf adviseur, namelijk een financieel adviesbureau *in de ruimste zin des woords*. Verzorg je belastingaangiften, weet dan of mondelinge afspraken al dan niet formele verhoudingen binnen een vennootschap (kunnen) wijzigen, alsook welke gevolgen dit heeft voor de verzekeringplicht. Deze kennis en kunde gaat wat mij betreft toch wel ver. Kennelijk vindt de rechtbank dat dergelijke adviseurs ook de kennis en kunde in de ruimste zin des woords dienen te hebben.

[1] Mr. M.H.W.N. Lammers is advocaat bij Jaeger advocaten-belastingkundigen te Amsterdam.

Bron: <http://www.ndfr.nl/link/NTFR2018-805>

Datum: 19-7-2018 14:07:56

Alle rechten voorbehouden. Alle auteursrechten en databankrechten van deze tekst worden uitdrukkelijk voorbehouden. Deze rechten berusten bij Sdu Uitgevers.

Niets uit NDFR mag worden veeelvoudigd, opgeslagen in een geautomatiseerd gegevensbestand of openbaar gemaakt in enige vorm of op enige wijze, hetzij elektronisch, mechanisch, door fotokopieën, opnamen of enige andere manier, zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van de uitgever.

All rights reserved. No part of this publication may be reproduced, stored in a retrieval system, or transmitted in any form or by any means, electronic, mechanical, photocopying, recording or otherwise, without the publisher's prior consent.