

## NTFR 2012/803 Opzegging afspraak met overgangstermijn van twee weken is in dit geval redelijk

Hof Den Bosch 25 november 2011, nr.11/00102

Belastingjaar/tijdvak	2007	 <b>Brondocument</b>
Trefwoorden	bijtelling, gerechtvaardigde belangen, toezegging	
Wetsartikelen	Wet LB 1964-art. 13bis AWR-art. 26 BW Boek 7BW Boek 7-art. 900	
Auteur	mr. M.H.W.N. Lammers	
LJN	BV7549	
ECLI	ECLI:NL:GHSHE:2011:BV7549	

### Samenvatting

In 2001 heeft de inspecteur met de dga van belanghebbende een afspraak betreffende de bijtelling privégebruik auto gemaakt die inhoudt dat de bijtelling zal worden gebaseerd op de gemiddelde catalogusprijs van de twee auto's die door belanghebbende ter beschikking worden gesteld. Vaststaat dat deze afspraak in 2007 contra legem is, omdat de bijtelling per auto dient plaats te vinden. Het staat de inspecteur in beginsel vrij een voor onbepaalde tijd aangegane overeenkomst op te zeggen. Wel dient daarbij rekening te worden gehouden met de gerechtvaardigde belangen van de belastingplichtige. Dit betekent dat opzegging van de overeenkomst slechts kan plaatsvinden met ingang van een in de toekomst gelegen tijdstip. Hoe lang de overgangstermijn is die de belastingplichtige zal worden gegund, is afhankelijk van de omstandigheden van het concrete geval. De inspecteur heeft belanghebbende de facto een overgangstermijn van twee weken verleend. Naar het oordeel van het hof was dat in het onderhavige geval voldoende. Belanghebbende is geen langlopende verplichtingen aangegaan en zij heeft haar bedrijfsvoering later ook niet aangepast. Het gelijk is aan de inspecteur. (Hooger beroep ongegrond.)

### Commentaar

Als een inspecteur een toezegging doet aan een belastingplichtige, dan geeft hij daarmee aan hoe hij de fiscale regels zal toepassen in het concrete geval. Niet alles wat de inspecteur zegt, kan als een toezegging worden gekwalificeerd. Om misverstanden over de reikwijdte en inhoud van de toezegging van de inspecteur te voorkomen, is het verstandig om de toezegging van de inspecteur schriftelijk te laten vastleggen. Dat heeft de inspecteur in dit geval ook gedaan, namelijk in een rapport van een boekenonderzoek. De inspecteur is op basis van het vertrouwensbeginsel gebonden aan deze toezegging. Een belastingplichtige daarentegen is niet gebonden aan de toezegging. Dit zal overigens in de praktijk niet tot problemen leiden aangezien de toezegging van de inspecteur altijd gunstiger zal zijn voor de belastingplichtige dan de wet- en regelgeving. De belastingplichtige zal derhalve graag een beroep doen op deze toezegging. De inspecteur dient daarnaast de algemene beginselen van behoorlijk bestuur in acht te nemen. Dit is onder andere van belang als de inspecteur wenst terug te komen op de gedane toezegging. Er zijn meerdere mogelijkheden waarom de inspecteur op een toezegging wenst terug te komen:

- 1 de inspecteur toont aan dat er nieuwe feiten of omstandigheden zijn waarmee hij toen hij de toezegging deed redelijkerwijs niet bekend kon zijn en die bovendien ook, gezien tegen de achtergrond van de feiten of omstandigheden die hem wel bekend waren, van voldoende gewicht zijn om terug te komen op het eerder ingenomen standpunt,
- 2 de toezegging is zozeer in strijd met de wet dat de inspecteur om die reden daaraan niet kan worden gehouden,
- 3 er is sprake van onvoorziene omstandigheden, of
- 4 er is sprake van een wilsgebrek.

In de onderhavige zaak doet de tweede situatie zich voor, te weten dat de toezegging zozeer in strijd is met de wet dat de inspecteur daaraan niet kan worden gehouden. De inspecteur kan vanwege de toepassing van de algemene beginselen van behoorlijk bestuur de toezegging alleen voor de toekomst opzeggen. De inspecteur moet daarbij rekening houden met de gerechtvaardigde belangen van de belastingplichtige en hem een redelijke termijn (overgangstermijn) stellen om de belastingplichtige in staat te stellen de benodigde actie(s) te ondernemen. De duur van deze overgangstermijn is afhankelijk van feiten en omstandigheden van het concrete geval. Een inspecteur die een toezegging doet aan een belastingplichtige geeft daarmee aan hoe hij de fiscale regels zal toepassen in het concrete geval van deze belastingplichtige. Dat kan in vooroverleg zijn, maar ook naar aanleiding van vragen die opkomen bij de behandeling van een aangifte of tijdens de bezwaarbehandeling. Niet alles wat de inspecteur zegt, kan echter als een toezegging worden gekwalificeerd en soms ontstaat er onduidelijkheid over de status van de uitspraak van de inspecteur. Hierbij speelt dan regelmatig de vraag welke rechten belastingplichtige kan ontleen aan de gedane uitspraak.

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

Bron: <http://www.ndfr.nl/link/NTFR2012-803>

Datum: 28-4-2016 11:37:35

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.