

AVAS voor belanghebbende die voldoet aan de op haar rustende zorgplicht

Rechtbank 's-Gravenhage 25 oktober 2011, nr. AWB 11/4945

Art. 67a AWR

V-N Vandaag 2012/482

AR 2012/541

LJN BV1140

Belanghebbende heeft alle zorg betracht om te bewerkstelligen dat de aangifte tijdig werd ingediend. Hierdoor slaagt het beroep van belanghebbende op afwezigheid van alle schuld. De rechtbank vernietigt de opgelegde verzuimboete van € 2460 wegens het niet (tijdig) indienen van de aangifte vennootschapsbelasting 2009.

X bv moet haar aangifte vennootschapsbelasting 2009 indienen vóór 1 juni 2010. Omdat dit niet gebeurt, stuurt de inspecteur een herinnering en vervolgens een aanmaning om de aangifte vóór 27 september 2010 in te dienen. X bv dient de aangifte pas op 27 december 2010 in. Gelijktijdig met de aanslag legt de inspecteur vervolgens een verzuimboete op van € 2460. X bv is het met deze boete niet eens en stelt dat sprake is van afwezigheid van alle schuld (AVAS). In april 2010 had de gemachtigde van X bv uitstel gevraagd voor het indienen van de aangifte vennootschapsbelasting 2009. Nadat X bv de herinnering ontving, is direct contact opgenomen met de gemachtigde. Deze verkeerde in de veronderstelling dat het verzoek om uitstel en de herinnering elkaar hadden gekruist. Na ontvangst van de aanmaning neemt X bv weer contact op met haar gemachtigde. Deze heeft toen aangegeven dat nogmaals om uitstel zou worden verzocht.

Rb. 's-Gravenhage oordeelt dat X bv aannemelijk heeft gemaakt dat zij alle in de gegeven omstandigheden van haar in redelijkheid te verlangen zorg heeft betracht om te bewerkstelligen dat de aangifte binnen de gestelde termijn werd ingediend. Volgens de rechtbank kon X bv uitgaan van de juistheid van het antwoord van haar gemachtigde dat uitstel was gevraagd en dat het verzoek en de herinnering elkaar hebben gekruist. Ook aan de juistheid van de reactie naar aanleiding van de aanmaning, dat opnieuw om uitstel zou worden verzocht, hoefde X bv niet te twijfelen. De rechtbank oordeelt dat sprake was van AVAS en vernietigt de verzuimboete.

Zie ook:

- HR 15 juni 2007, nr. 42.687, *BNB* 2007/251, *LJN*: BA 7184
- Rb. Haarlem 16 augustus 2007, nr. 06/12286, www.rechtspraak.nl, *LJN*: BB 2114
- Rb. Leeuwarden 23 november 2007, nr. 06/02421, www.rechtspraak.nl, *LJN*: BB 9605
- Hof Arnhem 21 januari 2008, nr. 07/00298, www.rechtspraak.nl, *LJN*: BC 3261

Wenk:

- De wet stelt eisen aan het doen van aangifte. Zo dient de belastingplichtige het aangiftebiljet duidelijk, stellig en zonder voorbehoud in te vullen. Bovendien moet het biljet worden ondertekend. Verder moet de belastingplichtige de aangifte binnen de gestelde termijn indienen.
- Bij het niet (tijdig) doen van de aangifte voor de aanslagbelastingen (zoals inkomsten- en vennootschapsbelasting), kan slechts sprake zijn van een verzuim indien de aangifte niet binnen de door de inspecteur gestelde termijn is gedaan en de belastingplichtige geen gehoor heeft gegeven aan de aanmaning van de inspecteur.
- Met ingang van 1 januari 2010 is het wettelijke maximum voor het niet (tijdig) indienen van de aangifte voor de aanslagbelastingen verhoogd van € 1134 naar € 4920. In het Besluit Bestuurlijke Boete Belastingdienst is opgenomen dat als het gaat om het niet (tijdig) doen van een aangifte vennootschapsbelasting, in beginsel een verzuimboete van 50% van het wettelijke maximum (dus € 2460) wordt opgelegd.
- De wet schrijft voor dat de verzuimboete wegens het niet (tijdig) doen van aangifte bij de aanslagbelastingen gelijktijdig met de vaststelling van de definitieve aanslag dient te worden opgelegd. Geen boete zonder aanslag dus.
- Bij afwezigheid van alle schuld (AVAS) legt de inspecteur geen verzuimboete op. In de jurisprudentie is uitgemaakt wanneer een belastingplichtige nog met succes een beroep kan doen op de afwezigheid van alle schuld. De belastingplichtige dient daartoe te stellen (en bij betwisting aannemelijk te maken) dat hij alle in de gegeven omstandigheden van hem in redelijkheid te verlangen zorg heeft betracht om te bewerkstelligen dat de aangifte tijdig werd gedaan, het verschuldigde bedrag tijdig op de rekening van de belastingdienst wordt bijgeschreven et cetera.
- In het onderhavige geval heeft belanghebbende direct na de herinnering en de aanmaning haar gemachtigde benaderd. Door vervolgens af te gaan op de door deze bij haar gewekte indruk dat er, omdat uitstel was gevraagd, van een te late indiening van de aangifte geen sprake is, heeft belanghebbende aan de op haar rustende zorgplicht voldaan naar het oordeel van de rechtbank. Deze honoreert het beroep op AVAS en vernietigt de verzuimboete.

Mr. A.T.P. Nefkens (Fiscaal advocaat bij De Graaf Nefkens Advocaten te Nijmegen)