

2007/00298
Hof Arnhem

AWR 67c

Verzuimboete vervalt nu aan zorgplicht bleek te zijn voldaan (avas)

Toelichting staatssecretaris van 10 april 2008 nr. DGB 2008-1388, n.a.v. verwijzingsuitspraak Hof Arnhem van 21 januari 2008, nr. 2007/000298, 01-10-2001 t/m 31-12-2001

B (belanghebbende) heeft de betaling van loonbelasting opgedragen aan een bank. De bank heeft aan deze opdracht niet voldaan. Aan B is daarvoor een verzuimboete van 10% opgelegd. In geschil is of dat terecht is.

Hof

De nalatigheid van de bank kan aan B worden toegerekend. Reeds daarom kan B niet met vrucht een beroep doen op afwezigheid van alle schuld (avas). Zelfs al zou haar zonder de toerekening niets te verwijten zijn.

Hoge Raad

De uitspraak wordt gecasseerd. Door de toerekening van de nalatigheid van de bank is B inderdaad in verzuim. Maar dit hoeft niet te betekenen dat niet met vrucht een beroep op avas kan worden gedaan. Indien B alle zorg zou hebben betracht om te bewerkstelligen dat het verschuldigde bedrag tijdig zou worden betaald, dan treft haar geen schuld.

Verwijzingshof

Nu B de betalingsopdracht meer dan een week voor de uiterste betaaldatum aan de bank heeft verstrekt, heeft zij aan de op haar rustende zorgplicht voldaan. Zij kan daarom met vrucht een beroep doen op avas.

De staatssecretaris deelt mee dat hij geen beroep in cassatie heeft ingesteld. Ter toelichting merkt hij het volgende op.

Uit de processtukken blijkt dat B de betalingsopdracht reeds op 18 januari 2002 per post heeft verzonden aan haar bank. Verder is vastgesteld dat de rekening voldoende saldo had om de betaling te kunnen verrichten. B had geen aanwijzingen dat bij haar bank betalingsopdrachten langer bleven liggen dan gebruikelijk. Ook in de periode vanaf 18 januari 2002 t/m 31 januari 2002 (uiterste datum betaling) had B geen enkele aanwijzing dat de betaling niet tijdig verwerkt zou worden. Onder deze omstandigheden kon het hof tot zijn oordeel komen dat B aan de op haar rustende zorgplicht heeft voldaan. Dat oordeel berust op de aan het hof toekomstige keuze en waardering van de bewijsmiddelen en is niet onbegrijpelijk.