

Rolnr. 13/00708
**Hof Arnhem-
Leeuwarden**

Vpb/AWR

**Vpb/AWR: Geen cassatie in zaak over boete die vervalt ivm pleitbaar
standpunt**

Toelichting staatssecretaris op cassatievoorstel van 4 juli 2014, nr. DGB 2014-3690, n.a.v. Uitspraak Hof Arnhem-Leeuwarden van 20 mei 2014, nr. 13/00708, ECLI:NL:GHARL:2014:4222

Belanghebbende X BV exploiteert een onderneming die zich richt op de inrichting van gebouwen. B is directeur/groootaandeelhouder (digra) van X. In 2005 zijn volgens de administratie van X onder meer bedragen in contanten opgenomen en overgeboekt op een bankrekening van B tot een bedrag van € 369 000. Deze opnamen werden als privé-opnamen door B geboekt. De schuld van B aan X is door B voldaan door verrekening met een netto door X uitbetaald dividend. Daarna resteerde een vordering van X op haar digra van € 421. In overeenstemming daarmee is de administratie van X gevoerd, zijn de jaarstukken van X voor 2005 opgemaakt en heeft zij aangifte gedaan voor de Vpb 2005. In de aangifte Vpb 2006 neemt X het standpunt in dat voor dit bedrag sprake is van een oninbare vordering op B. De inspecteur corrigeert de afwaardering van € 369 000 en legt mbt deze correctie een vergrijpboete op van 50%.

In geschil is onder meer deze vergrijpboete.

Volgens het hof heeft de inspecteur niet aannemelijk gemaakt dat X wist dat de aangifte die zij deed onjuist of onvolledig was. Hoewel de correcties van de inspecteur ook in hoger beroep stand houden, is het volgens het hof niet aannemelijk gemaakt dat X reeds bij het doen van aangifte wist dat haar aangifte, voor zover het de aftrek van het bedrag van € 369 000 betrof, op voorhand als niet pleitbaar moest worden beschouwd. X meende immers dat met toepassing van de foutenleer de aftrek in 2006 in aanmerking kon worden genomen. Dat zij uiteindelijk niet slaagt in het bewijs van de aftrekpost maakt niet dat zij zich ervan bewust was dat zij haar belastbare winst over 2006 tot een te laag bedrag had aangegeven. Op die grond moet de boete komen te vervallen. De inspecteur dient een voorstel tot cassatie in vwb het oordeel over de vergrijpboete.

De staatssecretaris ziet af van een beroepschrift in cassatie. Ter toelichting merkt hij het volgende op.

Het Hof heeft geoordeeld dat de boete dient te vervallen nu belanghebbende wat de toepassing van de foutenleer betreft een pleitbaar standpunt had. Dat het Hof de aanwezigheid van een fout in de zin van de foutenleer uiteindelijk niet aannemelijk acht, neemt niet weg dat sprake van een pleitbaar standpunt kan zijn geweest.

Ten aanzien van de oorspronkelijk in rekening courant met de DGA geboekte opnamen heeft belanghebbende in de aangifte het standpunt ingenomen dat sprake was van een vordering op de heer B. Daarvan uitgaande zou op de balans van belanghebbende een schuld aan de DGA opgenomen moeten worden en een (waardeloze) vordering op B aan de andere kant.

Het oordeel van het Hof dat het herstel van deze in 2005 gemaakte "fout" wat toepasbaarheid van de foutenleer betreft een pleitbaar standpunt kan zijn, acht ik niet onjuist. Dat het Hof vervolgens oordeelt dat belanghebbende onvoldoende aannemelijk heeft gemaakt dat sprake was van een vordering op B neemt niet weg dat het standpunt van belanghebbende pleitbaar kan zijn. In zoverre geeft het oordeel van het Hof geen blijk van een onjuiste rechtsopvatting en is het oordeel

voor het overige als verweven met waarderingen van feitelijke aard in cassatie niet op zijn juistheid te toetsen.

Hoogachtend,

DE STAATSSECRETARIS VAN FINANCIËN,
namens deze