

IB/PVV: Geen cassatie, herziening Verklaring arbeidsrelatie

Intrekking beroepschrift in cassatie van 19 december 2017, nr. 2017-000023 5620, tegen Hof Arnhem-Leeuwarden, 26 september 2017, nr. 16/01174, ECLI:NL:GHARL:2017:8429.

Inhoudsindicatie uitspraak Hof op rechtspraak.nl. IB/PVV. VAR kraamverzorgster. Herziening. Geen terugwerkende kracht. Verlengde werking krachtens beleid.

De staatssecretaris trekt zijn (pro forma) beroepschrift in cassatie in. Ter toelichting merkt hij het volgende op.

Belanghebbende beschikt over een Verklaring arbeidsrelatie 'winst uit onderneming' (VAR-WUO) voor het kalenderjaar 2014. Met het oog op de invoering van de Wet deregulering beoordeling arbeidsrelaties (hierna: Wet DBA)¹ is goedgekeurd² dat de voor het kalenderjaar 2014 afgegeven VAR's ook gedurende de eerste maanden van het kalenderjaar 2015 nog kunnen worden gebruikt, welke goedkeuring nadien is verlengd tot 1 mei 2016 (het tijdstip waarop de Wet DBA is ingevoerd). Deze goedkeuring heeft met ingang van 4 april 2016 een wettelijke basis gekregen.³ De Inspecteur heeft met dagtekening 19 augustus 2015 de VAR-WUO van belanghebbende herzien in een VAR-loon uit dienstbetrekking. In de herzieningsbeschikking is vermeld dat deze verklaring geldig is vanaf 1 januari 2014 tot en met 31 december 2014. Tussen partijen is buiten geschil dat de herziening geen terugwerkende kracht kan hebben en geen betrekking kan hebben op het jaar 2014. De Inspecteur heeft zich op het standpunt gesteld dat de herzieningsbeschikking wel geldt voor de periode vanaf 19 augustus 2015, de dagtekening van de herzieningsbeschikking.

Bij het oordeel van het Hof dat de onderhavige herzieningsbeschikking rechtsgeldigheid ontbeert en moet worden vernietigd, kunnen mijns inziens de nodige kanttekeningen worden geplaatst. Het gevolg van herziening is volgens de wetsgeschiedenis (Kamerstukken II 2003/04, 29 677, nr. 3, p. 12) dat: "(...) de eerder afgegeven VAR wordt vervangen door een nieuwe VAR. Voor de periode tot de herziening blijft de afgegeven VAR gelden, daarna geldt de nieuwe VAR". Voor zover het Hof heeft bedoeld te oordelen dat herziening van een VAR geen terugwerkende kracht kan hebben, acht ik dit oordeel zo algemeen gesteld niet juist. Ik verwijs in dat kader naar de conclusie van A-G Niessen voor HR 4 maart 2016, ECLI:NL:HR:2016:354, BNB 2016/107, onderdelen 7 ("Het met terugwerkende kracht herzien van een Verklaring arbeidsrelatie") en 9.9 en de aldaar genoemde wetsgeschiedenis en jurisprudentie. Wanneer een VAR wordt herzien wegens gewijzigde omstandigheden, werkt de herziene VAR voor de opdrachtnemer terug naar het moment waarop de afwijking tussen de gepresenteerde omstandigheden en de feitelijke omstandigheden zich heeft voorgedaan; (vgl. Kamerstukken II 2000/01, 27 466, nr. 6, p. 24). Dit geldt, zoals ook de A-G betoogt in onderdeel 9.9 van de genoemde conclusie, mutatis mutandis voor de situatie waarbij sprake zou zijn van door de belastingplichtige verstrekte gegevens die onjuist zijn, zoals in de onderhavige procedure door de Inspecteur is gesteld. Voorts verdient opmerking dat het Hof bij

¹ Wet van 3 februari 2016 tot wijziging van enkele belastingwetten en enkele andere wetten ten behoeve van het afschaffen van de Verklaring arbeidsrelatie (Wet deregulering beoordeling arbeidsrelaties), Stb. 2016, 45.

² Brief Staatssecretaris van Financiën aan de Tweede Kamer van 11 juli 2014, nr. DB/2014/325U, Kamerstukken II 2013/14, 31 311, nr. 133.

³ Artikel VIII juncto artikel IX, tweede lid, van de Wet DBA.

diens oordeel, naar mijn mening ten onrechte, is voorbij gegaan aan de mogelijkheid van conversie van de om een formele reden door het Hof nietig geachte herzieningsbeschikking in een rechtsgeldige beschikking.

Ik geef er vanwege de omstandigheden van het geval, de door de Inspecteur in de procedure ingenomen standpunten, de invoering van de Wet DBA per 1 mei 2016 en het gebrek aan belang (voor de uitvoeringspraktijk), de voorkeur aan om in de zaak te berusten en het door mij ingestelde pro forma beroep in cassatie in te trekken. Eventuele fiscale gevolgen voor belanghebbende kunnen bij de aanslagregeling inkomstenbelasting voor de jaren 2015 en 2016 aan de orde komen.