

ADVIESNOTA voor burgemeester en wethouders
Openbare besluitenlijst

Zaaknummer: 43237-2023

Medewerker	:	John Voppen
Team	:	Bedrijfsvoering en Communicatie
Datum	:	12 december 2023
Portefeuillehouder	:	wethouder H. Olthof

BIJLAGEN: ☒ pro forma bezwaar 17 augustus 2023 ☒ bezwaar 28 september 2023 ☒ <u>proceasmachtiging burgemeester</u>
AFSTEMMING MET ☒ anders, nl. directie en collega's DOWR-gemeenten ☒ Actief openbaar ☐ Niet actief openbaar ☐ Actief openbaar, eerst contact met steller van deze adviesnota
ONDERWERP Naheffingsaanslag loonheffingen

BESLUIT burgemeester en wethouders

- Namens de gemeente Olst-Wijhe ter zake van de door de Belastingdienst opgelegde naheffingsaanslag loonheffingen 2021 een rechtsgeding te voeren, bestaande uit de fases van bezwaar en indien noodzakelijk beroep, hoger beroep en cassatie;
- Het reeds met brief d.d. 17 augustus 2023, met kenmerk 26112-2023, namens de gemeente Olst-Wijhe ingediende pro formabezwaar en reeds met brief d.d. 28 september 2023, met kenmerk 26112-2023, namens de gemeente Olst-Wijhe ingediende bezwaar naheffingsaanslag Loonheffingen 2021 te bekrachtigen;
- De burgemeester te verzoeken om, gelet op het bepaalde in artikel 171, tweede lid, van de Gemeentewet, de vereiste procesmachtiging te verlenen voor het voeren van het onder 1. vermelde rechtsgeding aan de daarvoor door haar aan te wijzen personen.

SAMENVATTING

Er is een geschilpunt met de Belastingdienst ontstaan over de juistheid van de zogenaamde 'fiscale uitruil voor het woon-werkverkeer van medewerkers' in Coronatijd bij de DOWR-gemeenten. De Belastingdienst heeft de drie gemeenten inmiddels een naheffingsaanslag opgelegd. De gemeenten zijn het niet eens met het standpunt van de Belastingdienst en zijn van mening dat zij op basis van de wet- en regelgeving en gepubliceerde besluiten van de Staatssecretaris wel juist hebben gehandeld. Op basis van de huidige feiten en omstandigheden en de reeds bekend zijnde uitspraken van diverse rechtbanken, wordt verwacht dat wij een redelijk tot goede kans hebben om de zaak juridisch in ons voordeel te beslechten. Het reeds ingediende bezwaar namens de gemeente Olst-Wijhe dient nu door het college bekrachtigd te worden. De gemeenten laten zich bijstaan in deze procedure door een Belastingadviesbureau. Deze dient onder andere gemachtigd te worden voor het voeren van een rechtsgeding.

INLEIDING

De gemeente biedt op basis van de Wet op de loonbelasting haar medewerkers al enige jaren de mogelijkheid om via het Individueel Keuze Budget (IKB) reiskosten woon-werkverkeer uit te ruilen. Met deze fiscale faciliteit krijgen zij € 0,19 (2019) per afgelegde woon-werkkilometer netto uitbetaald. Door de coronacrisis werden in 2020 en 2021 veel minder reisbewegingen woon-werkverkeer door de medewerker gemaakt als gevolg van het verplichte thuiswerken. De Staatssecretaris van Financiën vond dit geen wenselijke situatie en heeft gedurende 2020 en 2021 een uitzondering ingesteld. Kortgezegd komt dit erop neer dat de werknemer van de gemeente Olst-Wijhe zijn/haar reiskosten op basis van het reispatroon van voor de coronacrisis mag blijven hanteren en uitrusten.

De voorwaarde die de Staatssecretaris aan de goedkeuring stelt is, dat deze enkel geldt wanneer de werknemer uiterlijk op 12 maart 2020 een 'onvoorwaardelijk recht' kreeg op deze reiskostenvergoeding woon-werkverkeer. Over dit laatste zo gestelde 'onvoorwaardelijk recht' is een geschilpunt met de Belastingdienst ontstaan.

De Belastingdienst stelt zich op het standpunt dat met een, door alle medewerkers van de gemeente Olst-Wijhe, ondertekende verklaring (eind 2019) geen 'onvoorwaardelijk recht' is verkregen. De werknemer moet namelijk in het softwaresysteem (You Force) nog expliciet zijn/haar keus aangeven door middel van het zetten van een vinkje. Op basis van haar standpunt heeft de Belastingdienst aan de gemeente Olst-Wijhe een naheffingsaanslag opgelegd van € 84.317,- (inclusief boete en belastingrente).

De drie DOWR-gemeenten trekken samen op en zijn het niet eens met het standpunt van de Belastingdienst en zijn van mening dat zij op basis van de wet- en regelgeving en gepubliceerde besluiten van de Staatssecretaris wel juist hebben gehandeld en er wel een 'onvoorwaardelijk recht' geldt voor die medewerkers die de verklaring hebben ondertekend. Op basis van de huidige feiten en omstandigheden en de reeds bekend zijnde uitspraken van diverse rechtbanken, verwacht de fiscale functionaris bij de gemeente Deventer, dat wij een redelijk tot goede kans hebben om de zaak juridisch in ons voordeel te beslechten.

Er worden op dit moment door meerdere gemeenten juridische procedures gevoerd over soortgelijke geschillen met de Belastingdienst. De uitkomst en daarvan zijn op dit moment wisselend.

BEOOGD RESULTAAT

De Belastingdienst heeft de gemeente Olst-Wijhe een naheffingsaanslag opgelegd. Deze naheffingsaanslag is ter voorkoming van invorderingsrente reeds betaald. Met het instellen van de fiscaal juridische procedure wordt beoogd de naheffingsaanslag ongegrond te verklaren en daarmee een (deel van het) bedrag terug te ontvangen van de Belastingdienst.

KADER

De fiscaal juridische procedure (rechtsgeding) wordt gevoerd op basis van de Wet op de omzetbelasting 1968.

ARGUMENTEN

Argumenten voor:

- Op basis van de huidige feiten en omstandigheden en de reeds bekende uitspraken van diverse rechtbanken (onder andere uitspraak rechtbank Gelderland van 5 september 2023), bestaat de verwachting dat er een redelijk tot goede kans is, dat de zaak juridisch in ons voordeel kan worden beslecht;
- De procedure wordt gezamenlijk met de gemeenten Deventer en Raalte, op basis van 'no cure, less pay' door Caraad Belastingadviseurs ondersteund waardoor de kosten beperkt zijn;
- De naheffingsaanslag is ter voorkoming van invorderingsrente al betaald en financieel verantwoord. Indien de rechtsgang wordt gewonnen wordt (een groot deel van) de naheffingsaanslag terug ontvangen van de Belastingdienst.

Argumenten tegen:

- De uitkomst van de rechtsgang is onzeker.

DRAAGVLAK

Dit voorstel is tot stand gekomen in afstemming met de betrokken functionarissen van de DOWR-gemeenten. De directie van Olst-Wijhe heeft in eerder stadium ingestemd om een (gezamenlijk) rechtsgeding te voeren onder begeleiding van Caraad Belastingadviseurs.

RISICO'S (financieel/juridisch)

De uitkomst van de rechtsgang is onzeker.

FINANCIËLE CONSEQUENTIES

Bij de jaarrekening 2022 was destijds al € 75.000,- opgenomen als nog te betalen post. De naheffing is daarmee al verantwoord en betaald.

Aan het voorgenomen besluit zijn vanwege de externe ondersteuning beperkt financiële consequenties verbonden. Bij een negatieve uitkomst van de fiscaal juridische procedure is het nadelige financiële effect voor de gemeente Olst-Wijhe ongeveer € 2.000,- op basis van 'no cure, less pay'. Dit kan worden gedekt uit een bestaande begrotingspost. Bij een positieve uitkomst van de fiscaal juridische procedure is het financiële effect voordelig. De hoogte van dit effect is afhankelijk van de fase van de fiscaal juridische procedure waarin de gemeente in het gelijk wordt gesteld.

AANPAK/UITVOERING

Vervolgstappen:

De procesmachtiging wordt ter ondertekening voorgelegd aan de burgemeester.

Gelet op de wettelijke termijnen waarop bezwaar en beroep kan worden aangetekend is alvast bij de Belastingdienst in bezwaar gegaan tegen de naheffingsaanslag. Na ondertekening door de burgemeester zal het procesbesluit en de volmacht worden gedeeld met de Belastingdienst en het fiscaal adviesbureau dat de gemeente Olst-Wijhe mede vertegenwoordigt.