



Aan  
Minister Asscher  
(memo is ook toegezonden aan ambtelijk SZW)

Directoraat-Generaal  
Belastingdienst

Inlichtingen

10.1.d

Datum  
4 februari 2013

Auteur  
10.1.d

# memo

Gevolgen voor uitvoering kinderopvangtoeslag na  
uitspraak Raad van State in zake Appelbloesem

## Aanleiding

Op 19 december 2012 heeft de Raad van State uitspraak gedaan in de zaak over volledige terugbetaling van de kinderopvangtoeslag door klanten van gastouderbureau de Appelbloesem. De Belastingdienst had de voorschotbeschikking kinderopvangtoeslag herzien en op nihil gesteld omdat vraagouders geen eigen bijdrage hadden betaald aan de kinderopvangkosten.

In zijn uitspraak stelt de Raad van State twee zaken:

1. Er bestaat enkel recht op kinderopvangtoeslag indien de volledige kosten van de eigen bijdrage van de kinderopvang zijn voldaan door de vraagouder;
2. Voldoen van deze kosten door de vraagouder aan de gastouder kan ook plaatsvinden door middel van verrekening met een schenking van de gastouder aan vraagouder van een bedrag ter grootte van de eigen bijdrage.

In het onderhavige geval kon de vraagouder niet aantonen dat de volledige opvangkosten waren betaald. De vraagouder betoogde dat een deel van de kosten al waren teruggeschonken maar slaagde er niet in dit aan te tonen voor de Raad van State. Hierop oordeelde de RvS dat niet alle kosten waren betaald en dat er geen recht bestaat op kinderopvangtoeslag. Dit betekent dat de kinderopvangtoeslag moet worden teruggevorderd.

## Achtergrond

- Uit de wetsgeschiedenis blijkt dat de kosten van kinderopvang zijn gebaseerd op een verdeling tussen ouders, overheid en werkgever. Het is derhalve niet de bedoeling dat de kosten van kinderopvang enkel worden gedekt door de kinderopvangtoeslag.
- Een veel gebruikte constructie (vooral in de sfeer van de familiale opvang) is de volgende: De kosten van kinderopvang zijn €1000. De vraagouder ontvangt €700 kinderopvangtoeslag, de eigen bijdrage bedraagt €300, die de opvangouder vervolgens schenkt aan de vraagouder.
- Tot op heden heeft Belastingdienst/Toeslagen betoogt dat met deze constructie geen feitelijke eigen bijdrage wordt betaald. Immers de effectieve kosten van de vraagouder zijn net zo groot als de ontvangen kinderopvangtoeslag.
- De Raad van State oordeelt anders. Deze stelt dat bovengenoemde constructie juridisch is toegestaan indien er een duidelijk aantoonbare schenking heeft plaatsgevonden.

- Een juist opgezette schenking leidt er toe dat vraagouders feitelijk geen eigen bijdrage hoeven te betalen. De consequentie van deze uitspraak is verstrekkend. Zodra mensen die hebben meegewerkt aan de constructies om eigen bijdrage te voorkomen een schenkingsakte of enig ander bewijsstuk kunnen overleggen, is een terugvordering op grond van de verplichting tot een daadwerkelijke eigen bijdrage niet meer mogelijk.

#### **Gevolg**

- De uitspraak van de Raad van State leidt er toe dat de Belastingdienst/ Toeslagen gaat controleren of er een eigen bijdrage is betaald. Als die verrekend is met een schenking, is er juridisch geen probleem.