

## **AOW-uitkering niet altijd belastbaar als pensioen.**

*In een recent vonnis van de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen wordt bevestigd dat enkel op basis van een feitelijke analyse kan geoordeeld worden of een AOW-uitkering al dan niet een verband heeft met de beroepswerkzaamheid. Bij afwezigheid van een beroepswerkzaamheid in Nederland, kan de AOW-uitkering niet kwalificeren als een belastbaar pensioen in de zin van artikel 34, §1, 1° WIB 1992.*

Om als beroepsinkomen belastbaar te kunnen zijn, moeten de pensioenen, renten en als zodanig geldende toelagen overeenkomstig artikelen 23 en 34, §1, 1° WIB 1992 rechtstreeks of onrechtstreeks betrekking hebben op een beroepswerkzaamheid.

Gelet op het vereiste verband met de beroepswerkzaamheid, heeft het hof van beroep te Antwerpen in een arrest van 27 november 2007 geoordeeld dat de maandelijkse AOW-uitkering die een Belgisch rijksinwoner genoot geen pensioen is in de zin van artikel 34, §1, 1° WIB 1992. Uit de Nederlandse wetgeving terzake bleek immers dat men de AOW-uitkering ook kon krijgen zonder een beroepswerkzaamheid uitgeoefend te hebben.

Het Hof van Cassatie vernietigde het arrest van het hof van beroep te Antwerpen echter en zond de zaak door naar het hof van beroep te Gent.

Het hof van beroep te Gent gaat niet in op de vraag “volstaat de theoretische mogelijkheid om een AOW-uitkering toegekend te krijgen louter op grond van Nederlands inwonerschap (en dus ook zonder ooit een beroep uitgeoefend te hebben) op zich om te stellen dat er geen rechtstreekse of onrechtstreekse band is met de beroepswerkzaamheid?”. Het hof gaat over tot een concreet onderzoek en stelt in de feiten vast dat de belastingplichtige sinds 1988 in België woont maar tot aan zijn pensionering in Nederland heeft gewerkt. Op basis daarvan oordeelt het hof dat de genoten AOW-uitkering rechtstreeks in verband met die beroepswerkzaamheden staat. Bijgevolg zijn de voorwaarden van artikel 34, §1, 1° WIB 1992 vervuld en is de AOW een belastbaar pensioen.

In een recent vonnis dd. 6 juni 2012 heeft nu ook de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen op basis van een beoordeling *in concreto* geoordeeld dat de AOW-uitkering die de man geniet, belastbaar is als pensioen terwijl de AOW-uitkering die de vrouw geniet, niet belastbaar is conform artikel 34, §1, 1° WIB 1992. De motivering daartoe is even bondig als duidelijk : het stond vast dat de man in Nederland een beroepsactiviteit had uitgeoefend terwijl de vrouw géén beroepsactiviteiten in Nederland had verricht.

Met deze uitspraak lijkt de rechtspraak de *in concreto*-benadering van de AOW-problematiek, zoals voor het eerst toegepast door het hof van beroep te Gent, toe te passen. Zoals al eerder gezegd, lijkt ons dit de juiste benadering van dergelijke dossiers. Aangezien artikel 34, §1, 1° WIB 1992 de voorwaarde stelt van een (rechtstreeks of onrechtstreeks) verband met de beroepswerkzaamheid, is ons inziens steeds een concreet onderzoek nodig om na te gaan of de belastingplichtige *in casu* al dan niet een beroepswerkzaamheid in Nederland heeft gehad.

Voor verdere toelichting aarzel niet ons te contacteren.

Vandendijk & Partners Advocaten – Avocats  
Chantal Hendrickx