



Hertoghs advocaten - belastingkundigen

Bezoekadres
Parkstraat 8
4813 SK BREDA

Correspondentie
Postbus 4729
4803 ES BREDA

T 076-520 22 66
F 076-520 22 88
I www.hertoghsadvocaten.nl
E hertoghs@hertoghsadvocaten.nl

TEVENS PER TELEFAX: (073) 620 47 88

VERTROUWELIJK
Functioneel Parket i.o. 's-Gravenhage
De officier van justitie
De heer mr. C.J.M. Loos
Lokatie 's-Hertogenbosch
Postbus 640
5201 AP 'S-HERTOGENBOSCH

Breda, 27 mei 2004

04-39586/NE/MK

Inzake: Braack, ter/O.M.

Geachte heer Loos,

./.

Op 11 mei jl. ontving ik bijgaande brief van de rechter-commissaris. In die brief stelt de rechter-commissaris dat U (mede) van oordeel bent dat voor de strafzaak tegen cliënt niet van belang is of er sprake is van verbondenheid tussen IT Management Ltd., Ancasta Trading Ltd., en "de Nederlandse bedrijven die als werkgever hebben opgetreden". Uit het proces-verbaal maak ik daarentegen op dat de (vooronder)stelling dat sprake is van verbondenheid - in het bijzonder tussen IT Management Ltd. en Acon Infoservice c.s. - ten grondslag ligt aan het verwijt dat Acon Infoservice c.s. ten onrechte geen loonbelasting heeft ingehouden over de eventuele voordelen uit de aandelen.

De vermeende verbondenheid komt herhaaldelijk in het proces-verbaal aan de orde. Als voorbeelden noem ik (onderstreping van mij, RK):

1. De aanvangsprocessen-verbaal APV/001 en APV/001a (zie ook p. 7 van 0/OPV): het vermoeden dat de Gibraltese limiteds, Acon Infoservice c.s., ESP Nederland B.V. en cliënt gelieerd zijn, vormt derhalve mede aanleiding om een strafrechtelijk onderzoek tegen cliënt aan te vangen;
2. De juridische beschouwing omtrent de aandelenregeling (p. 7/8 van 1/OPV): aldaar wordt uitsluitend aangehaald de uitspraak van het Gerechtshof te 's-Gravenhage, BNB 1978/68, waarin het Hof oordeelde dat een causaal verband bestond tussen een bepaalde uitkering en het dienstverband, en die uitkering loon vormde, omdat die uitkering werd verricht door de moedermaatschappij van de werkgeefster;

Iedere aansprakelijkheid is beperkt tot het bedrag dat in het desbetreffende geval effectief onder onze beroepsaansprakelijkheidsverzekering wordt gedekt en uitbetaald.

Hertoghs advocaten-belastingkundigen is de handelsnaam van Hertoghs advocaten-belastingkundigen B.V., gevestigd te Breda en ingeschreven bij de Kamer van Koophandel te Breda onder nummer 20030506



Hertoghs *advocaten - belastingkundigen*

3. De verklaring van P.J.F. Roelofs, d.d. 12 april 2002 (Roel59-01), inhoudende:

"Ik kan mij nog herinneren dat ik Ter Braack erop heb gewezen dat bij de aanwezigheid van een gelieerdheid tussen de rechtspersonen de winst behaald met de aan- en verkoop een belastbaar feit zou opleveren voor de loonbelasting."

4. De verhandeling van mr. B. van Herwijnen, d.d. 27 augustus 2002 (AH/005/1, zie ook p. 34 van 1/OPV), die mede is gebaseerd op de aanname dat IT Management Ltd., Ancasta Trading Ltd., Acon Infoservice B.V. en ESP Nederland B.V. onderdeel zijn van:

"een op organisatorisch en economisch gebied vermoedelijk samenhangende groep van ondernemingen, waarvan de heer H.W.C.G. ter Braack direct of middellijk aandeelhouder, bestuurder of gevolmachtigde is."

Naast deze expliciete voorbeelden borduurt het gehele proces-verbaal voort op de vermeende verbondenheid.

Indien U thans van oordeel zou zijn dat die verbondenheid niet relevant is, vraag ik mij af waarop Uw verdenkingen jegens cliënt (nog) wel gegrond zijn.

Daarnaast maak ik uit de brief van de rechter-commissaris op dat U geen behoefte heeft om de directieleden van IT Management Ltd. en Ancasta Trading Ltd. te horen. Die directieleden verklaarden dat deze vennootschappen niet gelieerd zijn. [redacted] verklaarde echter voorts wat de redenen zijn waarom IT Management Ltd. de gelegenheid biedt aandelen in haar te verwerven, alsmede dat de winst bij verkoop van die aandelen niet gegarandeerd is.

Dit laatste is overigens ook tegenover de rechter-commissaris verklaard door de heer [redacted] en [redacted] (en tegenover de FIOD door onder meer de heren [redacted] en [redacted]).

Uit het feit dat U [redacted] kennelijk niet wenst te horen, maak ik op dat U zijn verklaring omtrent de aandelenregeling en het ontbreken van garanties van de verkoopwinst niet betwist. Ook hier rijst wederom de vraag waarop U Uw verdenkingen jegens cliënt dan baseert.

Samengevat leidt Uw oordeel, zoals de rechter-commissaris dat overbrengt, mij tot de conclusie dat verdere vervolging van cliënt niet opportuun is.

04-39586/NE/MK
pagina 3



Hertoghs *advocaten - belastingkundigen*

Mocht U deze conclusie (nog) niet willen trekken, dan pleeg ik graag nader overleg met U. Zeker nu het gerechtelijk vooronderzoek in een eindfase verkeert, is mijns inziens deugdelijk overleg productief teneinde eventueel bestaande onduidelijkheden in kaart te brengen. Deze kunnen zonedig nog binnen het GVO verduidelijkt worden.

Uw reactie zie ik met belangstelling tegemoet.

Een afschrift van deze brief zend ik tevens aan de rechter-commissaris.

Met vriendelijke groet,

R. W. J. Kerckhoffs



11 MEI 2004

de Rechtspraak

Rechtbank Breda

De heer mr. R.W.J. Kerckhoffs
Postbus 4729
4803 ES BREDA

Sector Strafrecht

bezoekadres
Sluissingel 20
4811 TA Breda

correspondentieadres
Postbus 90008
4800 PA Breda

t 076 - 5 311 311
f 076 - 5 311 169

datum 10 mei 2004
onderdeel Kabinet van de rechter-commissaris
contactpersoon A. van Bavel
doorkiesnummer 076 531 1433
e-mail @brearr.drp.minjus.nl
oms kenmerk
onderwerp Genuigenverhoor inzake Ter Braack

Geachte heer Kerckhoffs,

Bij brief van 6 april 2004 heeft u in bovengenoemde zaak verzocht een of meer directieleden van IT Management en/of Ancasta Trading Ltd. te (doen) horen. Aan dat verzoek ligt de veronderstelling ten grondslag dat voor de strafzaak tegen Ter Braack van belang is of er sprake is van verbondenheid tussen genoemde bedrijven en de Nederlandse bedrijven die als werkgever hebben opgetreden. Met de Officier van justitie ben ik van oordeel dat die vraag echter niet van belang is, zodat uw verzoek wordt afgewezen. Inmiddels heb ik de verklaringen ontvangen van de getuigen Perera en Pitaluga die u bij brief van 29 april 2004 aan mij heeft doen toekomen. Ik zal die verklaringen in het dossier voegen.

Uw verzoek om de heer P.J.F. Roelofs als getuige te horen wordt gehonoreerd.

Hoogachtend,

Mr. D. van Kralingen,
rechter-commissaris.