

VERKLARING MR. P.J.F. ROELOFS D.D. 2 NOVEMBER 2001

Na mijn studie fiscaal recht ben ik in 1986 in de fiscale adviespraktijk begonnen. In mijn hoedanigheid van partner van Advieskantoor Robbe te Oosterhout ben ik in contact gekomen met de heer Henk ter Braack. Mijn eerste fiscale werkzaamheden betroffen de behandeling van een bezwaarschrift tegen een aanslag vennootschapsbelasting ten name van ESP Nederland B.V. die naar aanleiding van een boekenonderzoek was opgelegd door de Belastingdienst te Hengelo. Mij staat bij dat de desbetreffende inspecteur vragen had gesteld naar aanleiding van door ESP Nederland B.V. betaalde facturen van een te Gibraltar gevestigde vennootschap genaamd IT Management Limited. Nadat ik namens ESP Nederland B.V. tegen deze aanslag een bezwaarschrift had ingediend en had gevraagd om nadere toelichting, heeft de inspecteur enige tijd later het bezwaarschrift gehonoreerd. Enige verdergaande inhoudelijke bemoeienis met deze kwestie was dan ook niet nodig. ESP Nederland B.V. beschouwde de zaak als afgedaan en verlangde van mij dienaangaande geen nadere bemoeienis.

U informeert mij dat tegen ESP Nederland B.V. thans een strafrechtelijk onderzoek is gestart, waarin blijkens de stukken wordt vermoed dat de facturen van IT Management Limited vals zijn en Acon Infoservice B.V. een onjuiste aangifte Loonbelasting zou hebben gedaan. Hoewel justitie omtrent de exacte aard van de beschuldiging geen nadere mededelingen wenst te doen, is bij Henk ter Braack het vermoeden gerezen, dat het onderzoek verband houdt met het feit dat werknemers van Acon Infoservice B.V. tevens deelnemen in een aandelenplan van IT Management Limited.

Ik kan U bevestigen, dat Henk ter Braack mij destijds heeft gevraagd om advies over een dergelijke wijze van participeren. Op basis van mijn ruime ervaring met de belastingheffing van aandelenoptieplannen voor werknemers heb ik Henk ter Braack gewezen op het in Nederland geldende ruime fiscale loonbegrip. Zodra de participatie in een dergelijk plan verband houdt met de arbeidsprestatie, is de kans groot dat voordelen daaruit als loon moeten worden aangemerkt. Een dergelijk standpunt van de inspecteur zou echter op goede gronden kunnen worden betwist, indien een dergelijke relatie afwezig is. Ik heb Ter Braack geïnformeerd, dat dat zou moeten betekenen dat tussen de werkgever en de vennootschap waarin de werknemer participeert geen gelieerde verhoudingen bestaan en de waardemutaties van de aandelen geen relatie hebben met de verrichte arbeidsprestatie.

Henk ter Braack heeft mij geïnformeerd, dat aan deze beide voorwaarden wordt voldaan. De aandeelhouders in Ancasta Limited zijn niet gelijk aan de aandeelhouders in IT Management Limited. Ook het management van beide vennootschappen is verschillend. Tevens heb ik begrepen, dat de werknemers van Acon Infoservice B.V. een normale marktconforme beloning hebben en tegen een zakelijke prijs kunnen instappen in het aandelenplan IT Management Limited. De aangroei van de waarde van deze aandelen staat - aldus Ter Braack - los van de prestaties van Acon Infoservices B.V., maar houdt rechtstreeks verband met de prestaties van haar opdrachtgever ESP Nederland B.V.

Ik heb zelf geen onderzoek gedaan naar deze feiten. Ervan uitgaande dat de door Henk ter Braack geschetste feiten kloppen, kan ik vaststellen, dat gehandeld is binnen de kaders van mijn advies en acht ik de gevolgde handelwijze fiscaal alleszins verdedigbaar.

Oosterhout, ... november 2001

P.J.F. Roelofs