

## PDF hosted at the Radboud Repository of the Radboud University Nijmegen

The following full text is a publisher's version.

For additional information about this publication click this link.

<http://hdl.handle.net/2066/36885>

Please be advised that this information was generated on 2017-12-06 and may be subject to change.

## Wat is daar nu mis mee?

### RECHTSVRAAG (317) BELASTINGRECHT

Prof.mr. G.T.K. Meussen\*

In de baggerbranche is een mondiale concurrentieslag aan de gang. De concurrentie is moordend en er is een duidelijke tendens tot schaalvergroting. De baggermarkt lijkt onder een aantal grote spelers te worden verdeeld.

Baggerbedrijf De Jongh BV heeft een lange historie in Nederland en kan bogen op een grote traditie. Het bedrijf staat in het Nederlandse zakenleven goed bekend en is alom gerespecteerd maar is een kleine speler in de branche. Het is voor directeur Piet de Jongh erg moeilijk om het hoofd boven water te houden. Belangrijke opdrachten zijn inmiddels gedurende meer dan een jaar uitgebleven. Onder het personeel bestaat onrust omdat zij voor hun baan vrezen. De financiële situatie van Baggerbedrijf De Jongh BV dreigt nu echt penibel te worden. Een bankenconsortium in Nederland dat omvangrijke leningen aan Baggerbedrijf De Jongh BV heeft verstrekt, heeft Piet de Jongh een laatste ultimatum gesteld. Indien er vóór 1 januari 2005 geen grote opdracht bij het baggerbedrijf binnenkomt, zal het consortium de geldkraan dichtdraaien en de kredieten intrekken. Baggerbedrijf De Jongh BV zal dan onvermijdelijk failliet gaan. Met andere woorden: voor Piet de Jongh is het nu 'erop of eronder'.

Piet de Jongh heeft goede contacten met een aantal overheidsfunctionarissen in verschillende landen in de wereld. Men kent elkaar van zakendiners, officiële besprekingen en culturele evenementen. In oktober 2004 wordt Piet de Jongh getipt door Mr. X uit een Noord-Afrikaans land over een op handen zijnd baggerproject om een vijftal havens in dat land uit te baggeren. Mr. X is directeur-generaal van het ministerie van Verkeer en Waterstaat in dat land. Voor Piet de Jongh is dit dé uitkomst voor al zijn problemen. Indien zijn BV de opdracht verwerft betekent dit voor twee jaar werk en zijn de banken en het personeel tevreden.

Mr. X is bereid om de onderhandelingen uitsluitend met Piet de Jongh te voeren. Echter, ook hij heeft een probleem. De echtgenote van Mr. X is namelijk verslaafd aan de haute couture in Parijs en is regelmatig te vinden in de Franse hoofdstad om haar garderobe aan te vullen. Dergelijke kleding overstijgt de capaciteit van het ambtelijke salaris van Mr. X in ruime mate. Hij vraagt of Piet de

Jongh niet genegen is om zijn probleem op te lossen.

Piet de Jongh denkt: moet ik in dit geval nu roomser zijn dan de paus? In de baggerbranche is het niet ongebruikelijk dat bepaalde vormen van 'overredingsgeld' worden betaald. En bovendien, als hij het niet doet gaat de BV onherroepelijk failliet, staan vele honderden werknemers op straat en is hij financieel geruïneerd.

De BV heeft nog een aparte bankrekening in Luxemburg die het bankenconsortium niet bekend is en waarop € 1.000.000 staat. Piet de Jongh neemt dit geld op en reist met het contante geld in een koffer onopgemerkt door de Nederlandse douane via Schiphol naar het Noord-Afrikaanse land. Aldaar overhandigt hij het geld zoals afgesproken aan een tussenpersoon die het geld op een voor Piet de Jongh onbekende wijze aan Mr. X zal doen toekomen. De hele operatie slaagt, aan Baggerbedrijf de Jongh BV wordt de opdracht gegund, de banken, het personeel en Piet de Jongh zijn meer dan tevreden over de afloop.

#### Vraag 1

Baggerbedrijf Piet de Jongh BV is onderworpen aan de heffing van vennootschapsbelasting in Nederland.

Is genoemde betaling van € 1.000.000 aftrekbaar voor de heffing van vennootschapsbelasting?

#### Vraag 2

Piet de Jongh is toch niet helemaal gerust op de goede fiscale afloop van de zaak. Met enige regelmaat ziet hij wervende filmpjes van de Belastingdienst op de televisie met de slogan: 'Leuker kunnen wij het u niet maken, makkelijker wel'. Hij vraagt zich dan ook af of het niet verstandig is om zijn zaak voor te leggen aan de Belastingdienst en open kaart te spelen. Gewoon aangeven wat er is gebeurd en aan de inspecteur kenbaar maken dat onder deze omstandigheden (bedrijfseconomische noodzaak van de betaling, gevaar van faillissement van de BV) de betaling ad € 1.000.000 vanzelfsprekend aftrekbaar moet zijn.

Zou u Piet de Jongh aanraden om in de vorm van vooroverleg de gewraakte betaling bij de Belastingdienst aan de orde te stellen?

\* Prof.mr. G.T.K. Meussen is als hoogleraar belastingrecht verbonden aan de Radboud Universiteit Nijmegen.

*Vraag 3*

In hoeverre verandert het antwoord op vraag 1 op grond van recente bij de Eerste en Tweede Kamer aanhangige wetgeving?

*Vraag 4*

Stel in bovengenoemde situatie loopt het anders. Piet de Jongh wordt door de douane in het Noord-Afrikaanse land onderschept. De € 1.000.000 worden in beslag genomen wegens het vermoeden van het witwassen van crimineel geld en het illegaal invoeren van buitenlandse valuta. Piet de Jongh wordt een aantal dagen in hechtenis genomen en daarna het land uitgewezen. Alle juridische pogingen om voornoemde € 1.000.000 terug te krijgen lopen op niets uit. De order in het Noord-Afrikaanse land gaat niet door maar als een wonder weet De Jongh toch nog een mega-order van de Nederlandse overheid te verkrijgen waardoor de levensvatbaarheid van Baggerbedrijf De Jongh BV voor langere tijd weer is gewaarborgd.

Hoe beoordeelt u de aftrekbaarheid van genoemde € 1.000.000 in het licht van deze omstandigheden?

Uw antwoord kunt u tot 15 februari 2005 sturen naar: prof.mr. G.T.K. Meussen, Faculteit der Rechtsgeleerdheid, Radboud Universiteit Nijmegen, kamer 8.02.07, Postbus 9049, 6500 KK Nijmegen, e-mail G.Meussen@jur.ru.nl.

De beantwoording zal worden geplaatst in het meinummer 2005. De beste student/inzender komt in aanmerking voor een geldprijs van € 50, plus een keuze uit het Ars Aequi Libri-fonds. Andere serieuze inzenders mogen een keuze maken uit genoemd fonds. De inzenders worden verzocht aan te geven aan welke universiteit zij studeren, welke studierichting en in welk jaar. ✂