

> Retouradres Postbus 20201 2500 EE Den Haag

Directie Juridische Zaken

Korte Voorhout 7
2511 CW Den Haag
Postbus 20201
2500 EE Den Haag
www.rijksoverheid.nl

Ons kenmerk

2020-0000086058

Datum 20 mei 2020
Betreft Besluit Wob-verzoek CV/BV-structuren

Geachte

U heeft mij met een beroep op artikel 3 van de Wet openbaarheid van bestuur ("Wob") verzocht om alle documenten toe te zenden die onder het ministerie berusten betreffende het Nederlandse investeringsklimaat c.q. vestigingsklimaat voor Amerikaanse multinationals, waaronder documenten betreffende de praktijk gericht op CV/BV-structuren. Bij het ministerie van Economische Zaken en Klimaat (hierna: EZK) heeft u een vergelijkbaar verzoek ingediend.

Hierbij gaat het besluit op uw verzoek met excuses voor de ernstige vertraging die bij de behandeling hiervan is opgetreden.

Wettelijk kader

Uitgangspunt van de Wob is dat er, in het belang van een goede en democratische bestuursvoering, voor degene die om informatie verzoekt een recht op openbaarmaking van de informatie bestaat. Volgens artikel 3 van de Wob ziet de openbaarmaking op gegevens die zijn vastgelegd in documenten, voor zover deze nog niet openbaar zijn. Indien deze documenten er niet zijn, verplicht de Wob niet tot het aanmaken van dergelijke documenten. Voorts kan het bestuursorgaan besluiten om op grond van de uitzonderingsgronden genoemd in de artikelen 10 en 11 van de Wob of op grond van een geheimhoudingsplicht documenten (gedeeltelijk) niet openbaar maken.

Inhoud van uw verzoek

Ter nadere duiding van uw verzoek heeft, mede in aanwezigheid van medewerkers van EZK, een concretiseringsgesprek met u plaatsgevonden op 28 oktober jl. Naar aanleiding daarvan heeft u het verzoek als volgt geformuleerd.

"Het verzoek strekt tot openbaarmaking van kopieën van relevante papieren documenten en relevante elektronische documenten in de vorm van e-mail, Word, .pdf of Excel (of vergelijkbaar of gelijkwaardig) formaat. Het Wob-verzoek heeft geen betrekking op andere soorten documenten of correspondentie (zoals bijvoorbeeld WhatsApp). Het verzoek heeft betrekking op alle documenten die informatie bevatten over de volgende drie onderwerpen, met uitzondering van de documenten en onderwerpen die hieronder uitdrukkelijk zijn uitgesloten:

1. CV/BV structuren – verzocht wordt om kopieën van alle interne beleidsmemo's, notities, vergaderverslagen en correspondentie van en/of tussen het ministerie, de Belastingdienst, het APA/ATR Team en/of het APBI, evenals hun externe communicatie met het ministerie van Economische Zaken en Klimaat, de NFIA en/of de Europese Commissie, ten aanzien van CV/BV structuren, inclusief de interpretatie en toepassing van artikel 8b van de Vbp en (in die context) het "arm's length principle" in combinatie met of onder verwijzing naar de toepassing in CV/BV structuren. Buiten de reikwijdte van het Wob-verzoek vallen documenten die voornamelijk betrekking hebben op specifieke bedrijven, specifieke belastingonderzoeken / -besluiten of op specifieke staatssteunonderzoeken.
2. Staatssteun - verzocht wordt om kopieën van alle interne beleidsmemo's, notities, vergaderverslagen en correspondentie van en/of tussen het ministerie, de Belastingdienst, het APA/ATR Team en/of het APBI, evenals hun externe communicatie met het ministerie van Economische Zaken en Klimaat, de NFIA en/of de Europese Commissie, ten aanzien van staatssteun. Het Wob-verzoek ziet niet op documenten uit die hoofdzakelijk betrekking hebben op specifieke ondernemingen of op specifieke onderzoeken inzake staatssteun
3. Bezoeken aan de Verenigde Staten - verzocht wordt om kopieën van alle interne beleidsmemo's, notities, vergaderverslagen en correspondentie van en/of tussen het ministerie, de Belastingdienst, het APA/ATR Team en/of het APBI ten aanzien van bezoeken van vertegenwoordigers van het ministerie, de Belastingdienst, het APA/ATR Team en/of het APBI aan de Verenigde Staten. Dit ziet dus zowel op de voorbereiding, het bezoek zelf als de eventuele follow-up van die bezoeken. Buiten de reikwijdte van het Wob-verzoek vallen documenten die voornamelijk betrekking hebben op besprekingen met specifieke Amerikaanse bedrijven."

Inventarisatie documenten

Ad 1.

Met betrekking tot dit onderdeel van uw verzoek zijn 28 documenten aangetroffen. Ik verwijs u naar de inventarislijst. Het betreft in een aantal gevallen reeds openbaar gemaakte documenten. Van een aantal daarvan is geen vindplaats (meer) aanwezig. Deze worden dan ook niet openbaar gemaakt, maar om die reden wel als bijlage meegezonden bij dit besluit.

Ik merk hierbij op dat documenten die gewisseld zijn met andere instanties, zoals bijvoorbeeld de Europese Commissie in vrijwel alle gevallen betrekking hebben op concrete casuïstiek. In uw verbijzondering heeft u aangegeven niet op zoek te zijn naar dergelijke informatie - die overigens niet openbaar zou worden gemaakt in verband met de fiscale geheimhoudingsplicht.

Ad 2.

Het onderwerp staatssteun komt vooral voor in casusgerichte documenten over bijvoorbeeld onderzoeken. Zie hiervoor mijn opmerking bij het vorige onderdeel.

In twee documenten komt eveneens staatssteun aan de orde, te weten de documenten 5 en 10.

Ad 3.

Van dergelijke bezoeken worden geen verslagen of andere vastleggingen gemaakt. Het betreft vooral de aanwezigheid van de Belastingdienst bij dergelijke reizen. Wel wordt door de coördinator een persoonlijke impressie opgemaakt van de reizen die per mail wordt gedeeld met de betrokken medewerkers van de Belastingdienst. De aanwezige mails zijn hierbij geïnventariseerd en beoordeeld. Dit betreft document 29.

Directie Juridische Zaken

Ons kenmerk
2020-0000086058

Zienswijze

Aan een derde-belanghebbende is een zienswijze gevraagd op de beoogde openbaarmaking van de documenten. Deze heeft aangegeven hiertegen geen bezwaar te hebben.

Beoordeling van de documenten

Het belang van de betrekkingen van Nederland met andere staten en met internationale organisaties (artikel 10, tweede lid, onder a, van de Wob)

Bij document 29 is het belang van de betrekkingen van Nederland met andere staten in het geding. Bij wijze van voorbeeld wordt in een aantal gevallen de namen van landen genoemd. Het openbaar maken van deze landnamen kan de betrekkingen met deze landen schaden. Ik weeg het hier bedoelde belang zwaarder dan het belang van openbaarmaking. Ik maak deze informatie dus niet openbaar.

Waar van toepassing heb ik deze informatie onleesbaar gemaakt onder vermelding van: 10.2.a.

De eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer (artikel 10, tweede lid, onder e, van de Wob)

In het kader van de bescherming van de persoonlijke levenssfeer worden alle (herleidbare) gegevens van persoonlijke aard niet openbaar gemaakt. In een groot aantal documenten staan persoonsgegevens, zoals namen van medewerkers.

Ten aanzien van de bovenstaande persoonsgegevens ben ik van oordeel dat het belang dat de persoonlijke levenssfeer wordt geëerbiedigd zwaarder moet wegen dan het belang van openbaarheid. In dat licht worden alle persoonsgegevens op grond van artikel 10, tweede lid, aanhef en onder e, van de Wob, niet openbaar gemaakt. Namen van medewerkers die wel vanwege hun functie in de openbaarheid treden, maak ik openbaar. De namen vanaf het functieniveau van directeur zijn om die reden wel openbaar gemaakt.

Waar van toepassing heb ik deze informatie onleesbaar gemaakt onder vermelding van: 10.2.e. In document 29 zijn deze passages meestal gelakt zonder aanduiding, maar uit de context blijkt dat hier namen waren vermeld.

Het voorkomen van onevenredige bevoordeling of benadeling (artikel 10, tweede lid, onder g, van de Wob)

Openbaarmaking van informatie blijft achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen het belang van het voorkomen van onevenredige bevoordeling of benadeling van belanghebbenden bij die informatie.

In document 24 is een conceptreactie aan een derde als voorstel opgesteld door beleidsmedewerkers dat zowel aspecten heeft van persoonlijke beleidsopvattingen als van onevenredige benadeling van de desbetreffende derde indien dat voorstel openbaar zou worden gemaakt. In document 23 en

26 is een aantal namen van derden genoemd die hebben gereageerd op de internetconsultatie van een wet.

Directie Juridische Zaken

Openbaarmaking van deze informatie kan leiden tot reputatieschade of stigmatisering van betrokkene. Het is namelijk aannemelijk dat betrokkene hierop door derden zal worden aangesproken. Het belang van het voorkomen van mogelijke reputatieschade van betrokkenen, weeg ik hier zwaarder dan het algemene belang van openbaarmaking. Ik maak deze informatie dus niet openbaar. Waar van toepassing heb ik deze informatie onleesbaar gemaakt onder vermelding van: 10.2.g.

Ons kenmerk
2020-0000086058

Intern beraad

Artikel 11, eerste lid, van de Wob bepaalt dat in geval van een verzoek om informatie uit documenten opgesteld ten behoeve van intern beraad, geen informatie wordt verstrekt over daarin opgenomen persoonlijke beleidsopvattingen. Om te waarborgen dat ambtenaren onderling op een openhartige en functionele wijze met elkaar kunnen (blijven) communiceren over het te voeren beleid staat artikel 11, eerste lid, van de Wob toe dat geen informatie wordt verstrekt over persoonlijke beleidsopvattingen die zijn geuit in het kader van intern beraad.

In de meeste notities die ter advisering en voor intern beraad zijn opgemaakt zijn persoonlijke beleidsopvattingen opgenomen. Hetzelfde geldt voor document 29 waar vooral impressie van de coördinator zijn weergegeven. Waar van toepassing heb ik deze informatie onleesbaar gemaakt onder vermelding van: 11.1.

Fiscale geheimhoudingsplicht (art 67 van de Algemene wet inzake rijksbelastingen (hierna: Awr)).

In document 13 wordt een naam genoemd van een bedrijf. In document 29 wordt een aantal maal gesproken over casusposities. Deze casuspositie zijn in beginsel anoniem weergegeven en de gegevens die raken aan de fiscale geheimhoudingsplicht zijn terecht gedeeld in het kader van de uitvoering van de belastingwetten. Het openbaarmaken van de gekozen omschrijvingen maakt de casussen mogelijk herkenbaar voor ingewijden en zouden bovendien bekend worden aan een ruimer publiek dan is toegestaan op grond van de fiscale geheimhoudingsplicht. Dergelijke informatie valt onder de fiscale geheimhoudingsplicht van art. 67, eerste lid, van de Awr. Het is mij dus niet toegestaan om deze informatie openbaar te maken.

Zoals onder meer blijkt uit de uitspraken van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State van 14 april 2010 (ECLI:NL:RVS.2010:BM1041), van 31 juli 2013 (ECLI:NL:RVS:2013:528), van 23 oktober 2013 (ECLI:NL:RVS:2013:1625) en recent van 29 januari 2020 (ECLI:NL:RVS:2020:267) geldt de geheimhoudingsplicht onverkort en gaat deze voor op de Wob.

Waar van toepassing heb ik deze informatie onleesbaar gemaakt onder vermelding van: 67 AWR.

Besluit

Ik besluit om 21 documenten (deels) openbaar te maken. De overige documenten zijn reeds openbaar. Documenten 3 en 10 zijn vanwege het feit dat de vindplaats niet meer beschikbaar is, toch bijgevoegd ondanks het feit dat deze formeel reeds openbaar zijn.

DE MINISTER VAN FINANCIEN,
namens deze,

mr. M.S. Bogtstra
De directeur Juridische Zaken

Directie Juridische Zaken

Ons kenmerk
2020-0000086058

Op grond van de Awb kunt u binnen zes weken na de dag waarop dit besluit is bekendgemaakt een bezwaarschrift indienen. Het bezwaarschrift moet worden gericht aan de Staatssecretaris van Financiën, Directie Juridische Zaken, postbus 20201, 2500 EE Den Haag. Het bezwaarschrift moet worden ondertekend en ten minste het volgende bevatten: naam en adres van de indiener; de dagtekening; een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar zich richt; een opgave van de redenen waarom u zich niet met het besluit kunt verenigen.

Nr.	Datum	Titel doc.	Beoordeling	Weigeringsgrond	Toelichting
1		Algemeen deel ATAD2 - CFEZIL.docx	Reeds Openbaar		https://zoek.officielebekendmakingen.nl/ks-t-35241-3.html
2		Factsheet verschijningsvormen APA-ATR - CV BV opm AFP rev IZ.docx	Openbaar		datum onbekend
3		Analyse CV-BV-structuren in Nederland nav ATAD2 DEF-versie.pdf	Reeds Openbaar		datum onbekend. Geen vindplaats dus bijgevoegd als bijlage.
4	10-6-2015	Brief AMCHAM over internationale belastingen en CV-BV versie 10-06-2015.pdf	Deels Openbaar	10.2.e;11.1	
5	26-2-2016	Bijlage 4 Notitie AFP-2016-232 stas.pdf	Deels Openbaar	10.2.e;11.1 Toelichting: notitie bevat slechts 5 pagina's	
6	1-12-2016	RE: Betr: RE: SPOED: Alternatieven voor implementatiebepaling CV BV	Deels Openbaar	10.2.e;11.1	
7	19-1-2017	Verslag debat 19 januari 2017 Handelingen-versie.pdf	Reeds Openbaar		https://zoek.officielebekendmakingen.nl/h-tk-20162017-42-9.html
8	8-2-2017	Verslag VAO Eurogroep + Ecofinraad 8 februari 2017 Kamerstukken-versie.pdf	Reeds Openbaar		https://zoek.officielebekendmakingen.nl/h-tk-20162017-50-7.html
9	16-2-2017	E-mail AmCham over ATAD2 - CV-BV - Malta versie 16-02-2017.pdf	Deels Openbaar	10.2.e;11.1	
10	30-3-2017	Memo APAATR verschijningsvormen_389db727-be98-4d30-90c2-84221ba90c96.pdf	Reeds Openbaar		Geen vindplaats, dus bijgevoegd als bijlage.
11	12-4-2017	75724a Stas.pdf	Deels Openbaar	10.2.e;11.1;buiten verzoek	
12	23-6-2017	2017-0000121770 Maatregelen tegen belastingontwijking.docx	Deels Openbaar	10.2.e;11.1;buiten verzoek	
13	26-6-2017	20170628 Notitie verwerking reacties internetconsultatie versie 27 juni_rev IZV.docx	Deels Openbaar	10.2.e;10.2.g;11.1;buiten verzoek	
14	4-7-2017	Brief AmCham Tax Committee 04 juli 2017.pdf	Reeds Openbaar	10.2.e	https://www.amcham.nl/news/letter-state-secretary-finance-eric-wiebes
15	4-7-2017	WFR 2014 142.pdf	Reeds Openbaar		Openbaar op Navigator bij zoeken op WFR 2017/142
16	15-8-2017	2017-08-18 -reactie stas - vierde beslispuittennotitie BP 2018.pdf	Deels Openbaar	10.2.e;11.1;buiten verzoek	
17	7-11-2017	2017-11-07 - Brief AmCham aan nieuwe stas - voorstellen om vestigingsklimaat te verbeteren.pdf	Deels Openbaar	10.2.e	
18	20-12-2017	239880p Stas.pdf	Deels Openbaar	10.2.e;11.1	
19	20-3-2018	Bijlage IX - memo APBI - ontwikkelingen in de praktijk.pdf	Deels Openbaar	10.2.e;11.1	
20	5-10-2018	170102a Stas (002).pdf	Reeds Openbaar	10.2.e;11.1	https://zoek.officielebekendmakingen.nl/ks-t-21109-231.pdf
21	5-4-2019	Bijlage V - Memo infokap rentedoorstromers.pdf	Deels Openbaar	10.2.e;11.1	
22	16-4-2019	65982a Stas.pdf	Deels Openbaar	10.2.e;11.1;buiten verzoek	
23	6-5-2019	76368a Stas.pdf	Deels Openbaar	10.2.e;11.1;buiten verzoek; deels reeds openbaar	P. 4-10 wetsvoorstel is reeds openbaar; https://zoek.officielebekendmakingen.nl/stb-2019-508.html P. 11-90 Memorie van toelichting reeds openbaar https://zoek.officielebekendmakingen.nl/ks-t-35241-3.html ; Uitvoeringstoets reeds openbaar, P. 91-93
24	20-5-2019	84484p stas.pdf	Deels Openbaar	10.2.e;11.1;buiten verzoek 10.2.g en 11.1	
25	22-5-2019	FW: Aankomende publicatie Oxfam Novib	Deels Openbaar	10.2.e;11.1;buiten verzoek	
26	19-6-2019	100521p Stas.pdf	Deels Openbaar	10.2.e;10.2.g;11.1;buiten verzoek + grotendeels reeds openbaar.	https://www.rijksoverheid.nl/documenten/kamerstukken/2019/07/02/nader-rapport-inzake-het-voorstel-van-wet-voor-de-wet-implementatie-tweede-eu-richtlijn-antibelastingontwijking+stb-2019-508
27	24-6-2019	RE: wetsvoorstel ATAD2	Deels Openbaar	10.2.e	
28	25-6-2019	RE: wetsvoorstel ATAD2	Deels Openbaar	10.2.e;11.1	
29	22-4-2020	Mailsreizen US-Canada_openbaardeel.pdf	Deels Openbaar	10.2.a, 10,2e, 11.1; artikel 67 AWR en buiten verzoek	