

KENDELSE

afsagt af Den Særlige Klageret torsdag den 28. maj 2020 i sag:

G-138-19

Begæring fra T

om genoptagelse af en sag, der er

afgjort ved Østre Landsrets dom af 20. marts 2019

Advokat Nis Stemann Knudsen har ved brev modtaget i Den Særlige Klageret den 1. maj 2019 begæret genoptagelse af en sag, hvor T ved Østre Landsrets dom af 20. marts 2019 i ankesag efter straffelovens § 289, jf. skattekontrollovens § 83, stk. 3, jf. stk. 1 (tidligere § 16, stk. 3, jf. stk. 1), samt skattekontrollovens § 82, stk. 1 (tidligere § 13, stk. 1), er straffet med fængsel i 5 måneder, betinget af bl.a. en prøvetid på 1 år, samt en tillægsbøde på 500.000 kr.

Procesbevillingsnævnet har ved brev af 22. august 2019 til advokat Nis Stemann Knudsen meddelt, at der ikke meddeles tilladelse til anke af landsrettens dom i henhold til retsplejelovens § 932, stk. 1.

Den Særlige Klageret har ved retsbog af 10. september 2019 besluttet ikke at imødekomme Ts anmodning om standsning af straffuldbyrdelsen i medfør af retsplejelovens § 986.

T har som del af begæringen om genoptagelse fremlagt to nye bilag i sagen. Det drejer sig om et brev af 1. oktober 2001 fra B Ltd's Aktieregister til T og en udskrift fra Cs aktieregister vedrørende "T".

Af brevet af 1. oktober 2001 fremgår bl.a.:

"Blocked deposit:

On the basis of your exercise instructions concerning the purchase of B Ltd registered shares, we have entered

3 B Ltd registered shares (20 Swiss francs nominal value) or, after the nominal value redemption and share split effective 24.9.2001

300 B Ltd registered shares (5 Swiss centimes nominal value)

with a waiting period of 1 year (until 30 September 2002) in a blocked deposit in your name at ShareCommService AG, B Ltd Share Register.

The following capital market transactions are effective 24 September 2001.

Nominal value redemption:

Through the nominal value redemption of fifteen Swiss francs effective 24 September 2001, the share's nominal value was reduced from the previous twenty Swiss francs to the new value of five Swiss francs. The nominal value redemption of CHF 15 per share was carried out per your instructions as follows:

3 B shares x CHF 15 CHF 45

Credit to: Den Danske Bank, Brogade, 4600 Køge, 258035, 3231

Share split:

Immediately after the nominal value reduction and likewise effective 24 September 2001, the registered shares were split in a ratio of 1:100. As a result, every share with a nominal value of 5 Swiss francs was automatically converted to one hundred new shares with a nominal value of 5 Swiss centimes."

Af udskriften fra Cs aktieregister fremgår bl.a., at "T" (aktionærnummer 16608) den 8. oktober 2001 købte "300", og at han den 26. juli 2005 solgte "300", hvorefter saldoen var i 0.

På baggrund af begæringen om genoptagelse anmodede anklagemyndigheden i efteråret 2019 Fyns Politi om at undersøge ægtheden af de to nye dokumenter ved at rette henvendelse til det udstedende selskab C/B, om at foreholde dokumenterne for relevante vidner i selskabet med henblik på at belyse dokumenternes indhold nærmere, og om at forespørge T om baggrunden for, at dokumenterne ikke var fremkommet tidligere. Endelig anmodede anklagemyndigheden i december 2019 Skattestyrelsen om at afgive udtalelse på baggrund af de nye oplysninger og forklaringer med hen syn til, om der var grundlag for en ændret skatteretlig vurdering af sagen.

Det fremgår af den supplerende efterforskning bl.a., at C/B i forbindelse med genafhøring af direktør A har bekræftet ægtheden af de nye dokumenter, og at hun har bekræftet, at T deltog i medarbejderaktieprogrammet "3 for 2", og at brevet af 1. oktober 2001 vedrører en handel i henhold hertil. Hun har desuden oplyst, at der blev købt aktier og ikke aktieoptioner, og at depotoversigten fra Cs aktieregister viser Ts erhvervelse af aktierne i oktober 2001 og hans salg af dem i juli 2005.

Skattestyrelsen har i en udtalelse af 7. februar 2020 under visse forudsætninger meddelt, at hvis det lægges til grund, at de solgte aktier i 2005 er erhvervet som forklaret i 2001, vil avancen være skattefri, således at der ikke var tale om unddragelse i det indkomstår. Skattestyrelsen har i en udtalelse af 11. februar 2020 meddelt bl.a., at man udtaler sig imod genoptagelse. Der henvises bl.a. til, at der fortsat ikke er fremlagt dokumentation for, at salget af aktier i 2005 vedrørte aktier erhvervet i 2001, og at det ikke kan udelukkes, at de solgte aktier i 2005 vedrørte aktier modtaget som vederlag i henhold til EEAP-programmet.

Anklagemyndigheden har udtalt sig imod genoptagelse.

T har anført navnlig, at han er kommet i besiddelse af afgørende beviser, som dokumenterer, at hans indkomst i 2005 hidrørte fra aktiesalg fra aktieerhvervelser i 2001, og ikke bagvedliggende tegningsrettigheder, som Østre Landsret lagde til grund. Dette var et centralt tvistepunkt i sagen. Anklagemyndigheden var enige i, at hvis beløbet hidrørte fra salg af aktier, ville beløbet være skattefrit. Af brevet af 1. oktober 2001 fremgår direkte, at der er tale om erhvervelse af aktier og ikke bagvedliggende tegningsrettigheder. Af depotoversigten fra C, hvorefter historiske transaktionsoplysninger fremgår, ses, at han den 8. oktober 2001 købte ("Kauf-D") 300 aktier, og at han den 26. juli 2005 solgte ("Verkauf") 300 aktier, hvorefter saldoen udgjorde 0. Der fremgår også, at der ikke blev foretaget nye transaktioner før den 21. december 2005, hvor der blev tilført nye aktiver til depotet. Af SKATs sagsfremstilling af 16. april 2015 fremgår, at T den 29. juli 2005 modtog 68.218,68 kr. på sin konto i Danske Bank. Det er netop det beløb, han er dømt for at have unddraget i forbindelse med salg af bagvedliggende tegningsrettigheder, som bevisligt hidrører fra salg af aktier. Samtidig er det netop 68.218, 68 kr., der medfører, at den samlede unddragelse udgjorde 500.000 kr., og dermed er undergivet en 10-årig forældelsesfrist, jf. straffelovens § 93, stk. 1, nr. 3. På baggrund af de nye oplysninger vil forholdet således skulle pådømmes efter bestemmelserne i skattekontrollovens §§ 13, stk. 1, og 16, stk. 1, med en 5-årig forældelsesfrist, jf. straffelovens § 93, stk., 2, nr. 2. Betingelserne for genoptagelse er således opfyldt, jf. retsplejelovens § 977, stk. 1, nr. 1.

Anklagemyndigheden har anført navnlig, at de nye dokumenter som T har fremlagt, hvis indhold og forståelse er bekræftet af direktør i C Holding AG A, er med til at underbygge Ts påstand om baggrunden for aktiehandlerne i 2001 og 2005. Statsadvokaten har anført bl.a., at hvis Ts forklaring om aktiehandlerne foretaget i 2001 og 2005 lægges til grund, vil udfaldet af en eventuel genoptagelses-sag forventeligt blive frifindelse i forholdet vedrørende indkomstår 2005, således at sagen samlet ikke kan forventes henført til straffelovens § 289, hvilket betyder, at indkomstårene 2006-2009 til-lige må anses for forældede. Der vil således blive tale om anvendelse af en væsentlig mildere straffebestemmelse. Det er usikkert, om oplysningerne kunne have bevirket delvis frifindelse og dermed anvendelse af en væsentlig mildere straffebestemmelse. Der ses fortsat ingen dokumenta-tion for, at aktiesalget i 2005 afveg fra de følgende års salg, som alle – ubestridt – vedrørte salg af aktieoptioner som en del af vederlaget til T. Der foreligger heller ingen dokumentation for afreg-ning af aktierne købt i 2001 eller vedrørende dem, der blev solgt i 2005. Der er således fortsat bety-delig usikkerhed om aktiehandlernes nærmere karakter, ligesom ordningen vedrørende C/Bs veder-lag for udnyttede aktieoptioner i sig selv belaster selskabets troværdighed, herunder oplysninger modtaget fra direktør A. Det er usikkert, om Østre Landsret på baggrund af de nye bilag mv. vil fri-

finde under en eventuel genoptagelsessag. Betingelserne for genoptagelse efter retsplejelovens § 977, stk. 1, nr. 1, er herefter ikke med tilstrækkelig sikkerhed opfyldt.

I sagens behandling har følgende medlemmer deltaget: Vibeke Rønne, Henrik Gunst Andersen, Kari Sørensen, Vibe Garf Ulfbeck og Hanne Rahbæk.

Klageretten finder, at det, der er anført til støtte for begæringen, udgør sådanne nye oplysninger, at der er grundlag for at genoptage sagen, jf. retsplejelovens § 977, stk. 1, nr. 1.

Thi bestemmes:

Den sag, der er afgjort af Østre Landsret den 20. marts 2019, genoptages.