

Ministerie van Financiën  
Postbus 20201  
2500 EE DEN HAAG

VAN Gert-Jan Hop  
DATUM 16 juni 2016  
ONDERWERP Internetconsultatie innovatiebox

Geachte dames en heren,

Met belangstelling hebben wij kennis genomen van de het wetsvoorstel 'Wet aanpassing innovatiebox' en wij maken graag van de consultatiemogelijkheid gebruik om namens het bedrijfsleven enkele knelpunten en onduidelijkheden aan te wijzen.

In willekeurige volgorde komen wij met de volgende inbreng.

## **Kwalificerende immateriële activa**

### *1. (Buitenlandse) gebruiksmodellen*

Graag zouden wij in artikel 12ba, lid 1, onderdeel b. (buitenlandse) gebruiksmodellen zien toegevoegd. Deze ruimte wordt gegeven door Actiepunt 5:

*35. For purposes of the first category of functionally equivalent assets, patents that qualify under the nexus approach are not just patents in a narrow sense of the word but also utility models, IP assets that grant protection to plants and genetic material, orphan drug designations, and extensions of patent protection. Utility models, irrespective of their designation under domestic law (e.g. "petty patents", "innovation patents", "short term patents"), are generally provided to incremental inventions, have a less rigorous patent process, and provide patent protection for a shorter time period. IP assets that grant protection to plants and genetic material would include plant breeders' rights, which grant exclusive control over new varieties of plants. Orphan drug designations are provided by government agencies for certain pharmaceuticals that are developed to treat rare diseases or diseases that are not likely to lead to significant profits and these designations grant exclusive rights to the innovations. Extensions of patent protection such as supplementary protection certificates extend the exclusive right of certain patents for pharmaceuticals and plant protection products, and they recognise that the time needed to research and develop these IP assets is generally longer than the time needed to research and develop other IP assets and therefore justifies that the protected life of*

*the asset should extend past the duration of the patent. Therefore, IP assets in the first category cover patents in the broad sense, including the extension of patent protection.*

In de praktijk is het zeer wel denkbaar dat grotere ondernemingen aanlopen tegen beperkingen in de toepassing van de innovatiebox. Denk aan Nederlandse ondernemingen, die een groot deel van hun omzet in landen haalt waar het traject tot het verleend krijgen van een octrooi vaak vele jaren duurt. Deze ondernemingen hebben een achterstand ten opzichte van ondernemingen die een groot deel van de omzet behalen in Nederland of andere landen waar een registratieoctrooi geldt.

## *2. Patentaanvragen*

In aanvulling op het voorgaande pleiten wij voor (volledige) toegang tot de innovatiebox vanaf het moment van de patentaanvraag. Wij menen dat deze ruimte ook wordt geboden in Actiepunt 5 (par 34). Juridische bescherming geldt immers vanaf het moment van de patentaanvraag. Vergelijk op dit punt ook de UK Patent Box. Teneinde misbruik of hercalculatie te voorkomen kan worden gedacht aan een variant waarbij bijvoorbeeld tijdens de aanvraagprocedure nadere stappen worden gezet (en kosten worden gemaakt). Denk aan verdere uitrol van een octrooi in het prioriteitsjaar.

De huidige en voorgestelde innovatiebox kent al een verlaging van de drempel bij inkomsten uit patentaanvragen. Dit biedt in de praktijk echter vaak maar een beperkt voordeel.

## *3. Programmatuur*

Wij gaan er vanuit dat het begrip programmatuur, zoals genoemd in artikel 12ba ruimer is dan zoals opgenomen in de Wet vermindering afdracht loonbelasting en premie voor de volksverzekeringen. Graag krijgen wij hiervan een bevestiging.

## *4. Auteursrecht op smaak en geur*

In lijn met de Nederlandse ontwikkeling in de jurisprudentie en de ondernemingen in de Agri & Food sector die zich bezighouden met R&D werkzaamheden die zien op geur en smaak sensaties zouden wij graag ook auteursrecht op smaak en geur zien opgenomen. In Nederland heeft de Hoge Raad (Kecofa / Lancôme) erkend dat de geur van een parfum in aanmerking kan komen voor auteursrechtelijke bescherming. Daarvoor is wel vereist, zoals dat steeds voor auteursrechtelijke bescherming geldt, dat de geur origineel is. Dat niet alle bepalingen van de Auteurswet zonder meer toepasbaar zijn op geuren staat niet in de weg aan het uitgangspunt dat de maker van een origineel geurend parfum het auteursrecht kan inroepen ter bescherming tegen namaak. Momenteel loopt een soortgelijk geschil over de auteursrechtelijke bescherming op smaakzintuigelijke kenmerken.

## *5. Lijst kwalificerende immateriële activa*

Gelet op het voorgaande (verscheidenheid in (buitenlandse) beschermingsrechten en ontwikkelingen in jurisprudentie) pleiten wij voor separaat besluit waarin naast een opsomming van kwalificerende rechten

een lijst aan criteria is opgenomen, waaraan kwalificerende rechten moeten voldoen teneinde als 'toegangsticket' voor de innovatiebox te kunnen gaan gelden (vergelijk besluit kwalificatie personenvennootschappen).

## **Kwalificerende voordelen**

### *6. Uitgaven vs. kosten*

Voor de bepaling van de kwalificerende voordelen zal onder andere bepalend zijn wat de verhouding is tussen de kwalificerende uitgaven en de totale uitgaven. Teneinde ondernemingen de ruimte te geven om dit inzichtelijk te krijgen zal in eerste instantie worden aangesloten bij de kosten.

Hier pleiten wij voor een aanpassing in de systematiek. Deze berekeningswijze zal aangesloten zijn bij de term 'expenditures', zoals opgenomen in Actiepunt 5. Als bedacht wordt dat Actiepunt 5 voor een groot deel is gestoeld op bepalingen en termen uit en de systematiek van de UK Patent Box (Actiepunt 5 komt immers voort uit een compromis tussen het Verenigd Koninkrijk en Duitsland), achten wij het niet bezwaarlijk om op dit punt voor wat betreft de Nederlandse innovatiebox meer aan te sluiten bij de Nederlandse bepalingen.

Met andere woorden: wij achten de voordeelsbepaling zuiverder als de 'breuk' wordt bepaald aan de hand van kosten aangezien de uitkomst van deze breuk wordt vermenigvuldigd met het innovatieboxvoordeel, dat eveneens is gebaseerd op boekhoudkundige grootheden (en niet op de cash flow).

Hoogachtend,  
Namens NovioTax

Gert-Jan Hop