KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, de 24e december 1980 door de Minister van Financiën verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van wet "met betrekking tot de fiscale bepalingen van het sociaal-economisch herstelplan en de organisatie van de Hoge Raad van Financiën (aanvulling), heeft de 30e december 1980 het volgend advies gegeven :

ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Finances, le 24 décembre 1980, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet de loi "concernant les dispositions fiscales du plan de redressement social et économiques et l'organisation du Conseil supérieur des Finances (complément), a donné le 30 décembre 1980 l'avis suivant :

De ontworpen bepalingen moeten worden ingevoegd in het wetsontwerp waarover de Raad van State advies heeft gegeven op 17 december 1980 (L. 13.809/2), zodat de artikelen 2bis en 2ter normaal de artikelen 3 en 4 zullen worden, met vernummering van de overige artikelen. Dat zal ook het geval zijn met de voorgestelde artikelen 10bis, 12bis en 22bis.

Artikel 2bis (ontworpen artikel 45, 3°, W.I.B.).

De woorden "in België gestort" zijn onnauwkeurig. Het door de Regering beoogde doel zou niet bereikt worden indien werd toegestaan de werkgeversbijdragen te storten op een bankrekening in België geopend op naam van een in het buitenland gevestigde verzekeringsmaatschappij.

Het slot van de voor artikel 45, 3°, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen (W.I.B.) voorgestelde tekst gaat uit van artikel 54, 2°, W.I.B. Het zinsdeel "met het oog op het vestigen van een rente of van een kapitaal in geval van leven of van overlijden" dient dan ook te worden behouden.

Het ontworpen artikel 45, 3°, W.I.B. zou duidelijker zijn indien het als volgt werd geredigeerd :

"3° de wedden en lonen van de bedienden en werklieden die onder arbeidsovereenkomst zijn aangeworven in dienst van de belastingplichtige, met inbegrip van de ermee verbandhoudende uitgaven bestaande uit :

a) sociale lasten, bijdragen inzake sociale verzekering of voorzorg, verschuldigd krachtens de wet;

.../...

b) werkgeversbijdragen voor aanvullende verzekering tegen ouderdom en vroegtijdige dood wanneer die bijdragen, buiten enige wettelijke verplichting, definitief worden gestort aan een in België gevestigde onderneming, met het oog op het vestigen van een rente of van een kapitaal in geval van leven of van overlijden".

Artikel 2 (ontworpen artikel 47, § 1, W.I.B.).

De voorgestelde bepaling zou beter als paragraaf 3 in artikel 47 komen.

Evenals artikel 44 W.I.B. aftrek van bedrijfslasten toestaat aan de "belastingplichtige", zo ook moet de verplichting om de bewijsstukken, van die lasten over te leggen, niet aan de onderneming worden opgelegd.

De ontwerp-tekst kan eenvoudiger als volgt worden geredigeerd :

"De werkgeversbijdragen bedoeld in artikel 45, 3°, b, mogen slechts worden afgetrokken indien de belastingplichtige de bewijsstukken betreffende die lasten overlegt in de vormen en binnen de termijnen die de Koning bepaalt".

Artikel 12bis (ontworpen artikel 109, 5°, W.I.B.).

Het lijkt vrij ongewoon dat een vennootschap zich wenst te vrijwaren tegen de schade die haar door de pensionering van een personeelslid kan worden toegebracht.

.../...

Wel kan een vennootschap schade lijden in geval van overlijden of vrijwillig ontslag.

De tekst zou duidelijker moeten doen uitkomen dat de gestelde voorwaarden een alternatief vormen.

De uitoefening van de functies in de vennootschap zou moeten worden omschreven in dezelfde bewoordingen als in artikel 99 van het Wetboek zijn gebruikt.

Aangezien het bewuste verzekeringscontract over een vrij lange tijd kan lopen, is er geen zekerheid dat het niet in pand zal worden gegeven of zal worden aangewend ter verkrijging van een voorschot, tenzij in het contract een desbetreffende verbodsbepaling wordt opgenomen.

De volgende tekst wordt voorgesteld voor het ontworpen artikel 109, 5°, W.I.B. :

"5° de premies gestort in uitvoering van een verzekeringscontract dat gesloten is om de vennootschap te vrijwaren tegen eventuele schade veroorzaakt door het overlijden, door het vrijwillig ontslag of door het vertrek om enige andere reden, van een of meer personeelsleden :

a) wanneer de betrokken personeelsleden in de vennootschap niet effectief werkelijke en vaste functies uitoefenen;

b) of wanneer het contract niet verbiedt dat het in pand wordt gegeven of dat enigerlei voorschot op het verzekerd kapitaal wordt opgenomen".

.../...

Artikel 22bis.

Paragraaf 4 zou beter als volgt worden geredigeerd :

"De verleende vrijstelling wordt het jaar daarop evenwel ingetrokken in zover het personeelsbestand minder bijkomende eenheden telt; de voordien vrijgestelde winst wordt in dat geval als winst van het volgende belastbare tijdperk beschouwd".

+

In het advies dat de Raad van State op 17 december 1980 heeft gegeven over het ontwerp van wet waarin de thans aan de orde zijnde bepalingen moeten komen, is gememoreerd dat de artikelen 110 en 112 van de Grondwet het niet mogelijk maken de Koning de vaststelling op te dragen van al wat betrekking heeft op de grondslag van de belasting, de aanslagvoet en de vrijstellingen, dat zijn evenzovele factoren die bepalend zijn bij het berekenen van de schuld van de belastingplichtige tegenover de Staat.

De Koning zal de in § 5 van artikel 22bis van het ontwerp opgedragen bevoegdheid niet dan binnen die grenzen kunnen uitoefenen.

De bevoegdheidsopdracht onder § 6 mag niet op zodanige wijze worden geformuleerd dat zij geacht zou kunnen worden de Regering machtiging te geven om aan de beoefenaars van vrije beroepen, ambten of posten naar eigen goeddunken dezelfde vrijstelling voor hun winst te verlenen of te weigeren wanneer die belastingplichtigen werkelijk de concurrentie

.../...

van nijverheids-, handels- of landbouwbedrijven ondergaan. Wel kan de wetgever als hij zodanige uitbreiding toestaat, de Koning de zorg opdragen om vast te stellen of al dan niet is voldaan aan de voorwaarde die hij daartoe stelt.

De volzin "... kan de Koning bij in Ministerraad overlegd besluit de vrijstelling uitbreiden ..." dient in dat geval te worden vervangen als volgt "... breidt de Koning, bij in Ministerraad overlegd besluit, de vrijstelling uit tot ...".

\+

\+ \+

De tekst zou ten slotte duidelijker zijn als de voorwaarde waar de toepassing van de bewuste bepaling van afhangt vooraan kwam te staan, als volgt :

"Wanneer de beoefenaars van vrije beroepen, ambten of posten en van enige andere winstgevende bezigheid die niet bedoeld is in artikel 20, 1° en 2°, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen werkelijk de concurrentie ondergaan van de in § 1 bedoelde bedrijven, breidt de Koning, op de voordracht van de Minister tot wiens bevoegdheid de middenstand behoort en van de Minister van Financiën, bij in Ministerraad overlegd besluit, de vrijstelling uit tot de baten waarvan sprake is in artikel 20, 3°, van dat wetboek".

De aldus vastgestelde uitbreiding van de belasting-vrijstelling moet gelden voor het gehele tijdperk over het-welk de gevolgen van de concurrentie zijn geconstateerd.

.../...

De koninklijke besluiten kunnen dus terugwerkende kracht hebben met ingang van 1 januari 1981.

+

+ +

In het ontwerp noch in de memorie van toelichting is gedacht aan de nieuwe bedrijven die van 1981 tot 1984 zouden worden opgericht en waarvoor er dus geen gemiddeld aantal in 1980 tewerkgestelde werknemers zal zijn dat als referentie kan dienen.

Ligt het in de bedoeling van de Regering die bedrijven mede voor vrijstelling in aanmerking te laten komen, dan is daartoe een in het ontwerp op te nemen wetsbepaling nodig.

Les dispositions prévues doivent être insérées dans le projet de loi sur lequel le Conseil d'Etat a donné son avis le 17 décembre 1980 (L. 13.809/2), de manière telle que les articles 2bis et 2ter deviendront normalement les articles 3 et 4, entraînant un recul de la numérotation. Il en sera de même des articles 10bis, 12bis et 22bis proposés.

Article 2bis (article 45,3°, C.I.R., en projet)

Les mots : "versées ... en Belgique" manquent de précisions. L'intention du Gouvernement ne serait pas rencontrée s'il était permis de verser les cotisations patronales à un compte bancaire ouvert en Belgique au nom d'une société d'assurance établie à l'étranger.

La finale du texte proposé pour l'article 45, 3°, du Code des impôts sur les revenus (C.I.R.), en projet, s'inspire de l'article 54, 2°, C.I.R. Il convient dès lors de conserver le membre de phrase : "en vue de la constitution d'une rente ou d'un capital en cas de de vie ou en cas de décès".

L'article 45, 3°, C.I.R., en projet, serait plus clairement rédigé ainsi qu'il suit :

"3° les traitements et salaires des employés et des ouvriers, engagés dans les liens d'un contrat de travail au service du contribuable, y compris les dépenses connexes consistant :

a) en charges sociales, en cotisations d'assurance ou de prévoyance sociale, dues en vertu de la loi;

b) en cotisations patronales d'assurance complémentaire contre la vieillesse et le décès prématuré lorsque ces cotisations sont versées à titre définitif, en dehors de toute obligation légale, à une entreprise établie en Belgique, en vue de la constitution d'une rente ou d'un capital, en cas de vie ou en cas de décès".

.../...

Article 2ter (article 47, § 1er, C.I.R., en projet).

Le disposition proposée trouverait mieux sa place dans l'article 47 en tant que paragraphe 3.

De même que l'article 44 C.I.R. attribue au "contribuable" le bénéfice de la déduction de charges professionnelles, de même convient-il que l'obligation de produire les éléments justificatifs de ces charges soit imposée au contribuable et non à l'entreprise.

Le texte en projet serait plus simplement rédigé comme suit :

"Les cotisations patronales prévues à l'article 45, 3°, b, ne sont admises en déduction qu'autant que le contribuable produise les éléments justificatifs de ces charges dans les formes et délais déterminés par le Roi".

Article 12bis (article 109, 5°, C.I.R., en projet).

Il apparaît assez exceptionnel qu'une société désire se garantir contre le dommage que peut lui occasionner la mise à la retraite d'un membre de son personnel.

Par contre, ce dommage est possible en cas de décès ou de démission volontaire.

Le texte devrait faire apparaître que les conditions qu'il prévoit constituent une alternative.

L'exercice des fonctions au sein de la société devrait être définie dans les mêmes termes que ceux qui sont employés à l'article 99 du Code.

Comme le contrat d'assurance en cause peut avoir une durée relativement longue, on ne peut s'assurer qu'il ne sera pas mis en gage et qu'il ne fera pas l'objet d'une avance que si la clause d'interdiction est incluse dans le contrat.

Le texte suivant est proposé pour l'article 109, 5°, C.I.R., en projet :

"5° les primes versées en exécution d'un contrat d'assurance qui a pour objet de garantir la société contre les dommages éventuellement occasionnés par le décès, la démission volontaire ou par le départ pour autre cause d'un ou de plusieurs membres du personnel :

a) lorsque les membres du personnel en cause n'exercent pas effectivement dans la société les fonctions réelles et permanentes;

b) ou que le contrat n'interdit pas sa mise en gage ou le prélèvement d'avances quelconques sur le capital assuré".

Article 22bis.

Le § 4 gagnerait à être rédigé ainsi qu'il suit :

"§ 4. L'immunité accordée est toutefois rapportée l'année suivante dans la mesure où le personnel compte un nombre inférieur d'unités supplémentaires; dans ce cas, les bénéfices antérieurement immunisés sont considérés comme des bénéfices de la période imposable suivante".

0

Il a été rappelé dans l'avis rendu le 17 décembre 1980 à propos du projet de loi dans lequel les présentes dispositions doivent s'insérer que les articles 110 et 112 de la Constitution ne permettent pas de confier au Roi la détermination de tout ce qui touche à l'assiette, aux taux de l'impôt et aux exemptions : éléments qui commandent le calcul de la dette du contribuable envers l'Etat.

La délégation de pouvoir prévue par le § 5 de l'article 22bis du projet ne pourra être exercée par le Roi que dans ces limites.

La délégation de pouvoir prévue par le § 6 ne peut être formulée sous une forme telle qu'elle pourrait être interprétée comme autorisant le Gouvernement à accorder ou à refuser discrétionnairement, la même immunité des bénéfices aux titulaires des professions libérales, charges ou offices lorsque ces contribuables supportent effectivement la concurrence des exploitations industrielles, commerciales ou agricoles. Si le législateur accorde cette extension, il peut confier au Roi le soin de reconnaître l'existence ou l'absence de la condition qu'il pose à cette extension Dans ce cas, la phrase "... le Roi peut, par arrêté délibéré en conseil des ministres, d'étendre le bénéfice de l'immunité ..." doit être remplacée par la phrase suivante : "... le Roi, par arrêté délibéré en conseil des ministres, étend le bénéfice de l'immunité ...".

Enfin le texte serait plus clair si la condition qui commande l'application de la disposition était énoncée en tête ainsi qu'il suit :

"Lorsque les titulaires de professions libérales, charges ou offices et de toutes autres occupations lucratives non visées à l'article 20, 1° et 2°, du Code des impôts sur les revenus, supportent effectivement la concurrence des exploitations visées au § 1er, le Roi, sur la proposition du Ministre ayant les classes

.../...

moyennes dans ses attributions et du Ministre des Finances et par arrêté délibéré en conseil des ministres, étend le bénéfice de l'immunité aux profits visés à l'article 20, 3°, de ce Code".

L'extension de l'exemption d'impôt, ainsi constatée, doit avoir effet pour toute la période au cours de laquelle les effets de la concurrence ont été constatés. Les arrêtés royaux peuvent dès lors avoir un effet rétroactif à partir du 1er janvier 1981.

\+

\+ \+

Le projet et l'exposé des motifs n'envisagent pas le cas des exploitations nouvelles créées au cours des années 1981 à 1984 et qui n'auront pas de moyenne des travailleurs occupés en 1980, pouvant servir de référence.

S'il entre dans les intentions du Gouvernement d'accorder le bénéfice de l'exemption à ces exploitations, une disposition législative est nécessaire à cette fin et elle devrait être insérée dans le projet.

De kamer was samengesteld uit		La chambre était composée de
de Heren Messieurs :	H. ADRIAENS,	voorzitter, président,
	G. BAETEMAN,	kamervoorzitter, président de chambre,
	A. DEPONDT,	staatsraad, conseiller d'Etat,
	G. VAN HECKE, F. DE KEMPENEER,	assessoren van de afdeling wetgeving, assesseurs de la section de législation,
Mevrouw Madame :	M. BENARD,	griffier. greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. H. ADRIAENS.

Het verslag werd uitgebracht door de H. G. PIQUET, eerste auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. H. ADRIAENS.

Le rapport a été présenté par M. G. PIQUET, premier auditeur.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER, DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

M. BENARD. H. ADRIAENS.