ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Premier Ministre, le 15 décembre 1982, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal n° " modifiant le Code des impôts sur les revenus et l'arrêté royal n° 48 du 22 juin 1982 modifiant le Code des impôts sur les revenus en matière de déduction pour investissement, de plus-values et d'amortissements", a donné le 17 décembre 1982 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 15e december 1982 door de Eerste Minister verzocht hem, binnen van een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit nr. "tot wijziging van het Wetboek van de inkomstenbelastingen en van het koninklijk besluit nr. 48 van 22 juni 1982 tot wijziging van het Wetboek van de inkomstenbelastingen inzake investeringsaftrek, meerwaarden en afschrijvingen", heeft de 17e december 1982 het volgend advies gegeven :

PREAMBULE.

A l'alinéa 2, pour des raisons de concordance générale, il n'y a pas lieu de citer l'intitulé de l'arrêté royal modificatif n° 48 du 22 juin 1982.

Dans la mesure où le projet modifie l'article 15 de l'arrêté royal n° 48 du 22 juin 1982, cet arrêté doit être visé au préambule. Il faudrait donc insérer après le deuxième alinéa du préambule, un alinéa 3 rédigé comme suit :

"Vu l'arrêté royal n° 48 du 22 juin 1982 modifiant le Code des impôts sur les revenus en matière de déduction pour investissement, de plus-values et d'amortissements, notamment l'article 15;".

DISPOSITIF.

Article 2.

Les déductions de 5 et 13 pour cent seront respectivement portées à 7 et 18 pour cent pour les immobilisations qui sont acquises ou constituées en 1983 et reconnues par le Ministre de l'Emploi et du Travail :

1° "comme des investissements effectués en raison de ("met het oog op") l'embauche compensatoire effectuée pendant cette année et consécutive à la réduction du temps de travail";

2° "comme étant nécessaires à la mise au travail du personnel supplémentaire".

.../...

Si les immobilisations n'excèdent pas 250.000 francs par travailleur supplémentaire, le Ministre est dispensé "d'apprécier" la seconde condition.

La distinction entre les deux conditions n'a de sens que si, pour remplir la première, il suffit que les investissements soient simplement utiles ou en corrélation avec l'embauche compensatoire, sans pour autant qu'un rapport de nécessité soit exigé.

Les deux notions devraient être plus nettement distinguées dans le texte.

Selon l'article 112, alinéa 2, de la Constitution, nulle exemption ou modération d'impôt ne peut être établie que par une loi. Il s'en déduit que les conditions d'une exemption doivent être objectivement établies par une disposition légale de portée générale.

Appelé à appliquer la loi, le pouvoir exécutif doit vérifier dans chaque cas, l'existence des conditions auxquelles est attachée l'exemption fiscale. Ce pouvoir ne peut s'exercer arbitrairement. Il est soumis aux contrôles juridictionnels organisés par la loi. Rien n'empêche toutefois que des décisions préalables soient prises par un organe du pouvoir exécutif autre que le Ministre des Finances ou un fonctionnaire relevant de celui-ci.

Répondant à ces considérations, le texte suivant est proposé pour l'article 15, § 3, en projet :

"§ 3. Les pourcentages prévus au paragraphe 2, 1°, c et d, de l'article 42ter du Code des impôts sur les revenus, sont portés respectivement à 7 pour cent et 18 pour cent pour les immobilisations qui sont acquises ou constituées en 1983, en raison de l'embauche compensatoire effectuée pendant cette année, consécutivement à la réduction du temps de travail.

.../...

Lorsque la valeur d'investissement ou de revient de ces immobilisations dépasse 250.000 francs par unité de personnel supplémentaire, ces immobilisations doivent être nécessaires à la mise au travail de ce personnel.

Pour donner lieu à la déduction pour investissement aux taux fixés par le présent paragraphe, les immobilisations doivent avoir été reconnues conformes aux conditions prévues aux alinéas 1er et 2, par le Ministre de l'Emploi et du Travail".

Les notions d'"embauche compensatoire" et de "réduction du temps de travail", utilisées pour déterminer les conditions de la déduction, devraient être explicitées par un renvoi aux dispositions qui, selon les renseignements fournis au Conseil d'Etat, les définiront dans un autre arrêté numéroté. Dès lors, le paragraphe 3 proposé ci-dessus devrait être complété par l'alinéa suivant :

"L'embauche compensatoire et la réduction du temps de travail doivent s'entendre au sens qui leur est donné par l'arrêté royaln°... du ... créant un Fonds en vue de l'utilisation de la modération salariale complémentaire pour l'emploi".

Dans l'article 15, § 4, en projet, il ne convient pas de prévoir une nullité, toute relative au demeurant, pour atteindre le but recherché.

Il est proposé d'écrire, à l'instar du commentaire contenu dans le rapport au Roi : "... est considéré comme étant sans effet pour l'application des articles 23bis et 107bis ...".

AANHEF.

Ter wille van de algemene overeenstemming dient in het tweede lid het opschrift van het wijzigende koninklijk besluit nr. 48 van 22 juni 1982 niet te worden vermeld.

Voor zover het ontwerp artikel 15 van het koninklijk besluit nr. 48 van 22 juni 1982 wijzigt moet in de aanhef naar dat besluit verwezen worden. Na het tweede lid van de aanhef zou dus een als volgt geredigeerd derde lid ingevoegd moeten worden:

"Gelet op het koninklijk besluit nr. 48 van 22 juni 1982 tot wijziging van het Wetboek van de inkomstenbelastingen inzake investeringsaftrek, meerwaarden en afschrijvingen, inzonderheid op artikel 15;".

BEPALEND GEDEELTE.

Artikel 2.

De aftrek van 5 en van 13 percent wordt tot 7 respectievelijk 18 percent verhoogd voor de vaste activa die in 1983 zijn aangeschaft of tot stand gebracht en door de Minister van Tewerkstelling en Arbeid zijn erkend:

1° "als investeringen gedaan met het oog op de tijdens dat jaar verrichte compenserende indienstneming als gevolg van de vermindering van de arbeidsduur";

2° "als noodzakelijk om het bijkomend personeel tewerk te stellen".

.../...

Wanneer de vaste activa 250.000 frank per bijkomende arbeidskracht niet overtreffen, hoeft de Minister niet "na te gaan" of aan de tweede voorwaarde is voldaan.

Het onderscheid tussen de beide voorwaarden heeft maar zin wanneer, om de eerste voorwaarde te vervullen, het voldoende is dat de investeringen gewoon nuttig zijn of zekerheid houden met de compenserende indienstneming, zonder dat daarom een noodzakelijkheidsverband vereist is.

De beide begrippen zouden in de tekst duidelijker van elkaar onderscheiden moeten worden.

Volgens artikel 112, tweede lid, van de Grondwet kan geen vrijstelling of vermindering van belasting worden ingevoerd dan door een wet. Daaruit volgt dat de vrijstellingsvereisten op objectieve wijze door een wetsbepaling met algemene strekking dienen te worden bepaald.

Wanneer de uitvoerende macht de wet heeft toe te passen, behoort zij voor ieder geval na te gaan of de voorwaarden vervuld zijn waaraan de vrijstelling van belasting verbonden is. Die bevoegdheid mag niet willekeurig worden uitgeoefend. Zij is onderworpen aan de bij de wet ingestelde rechterlijke controle. Er is echter niets op tegen dat voorafgaande beslissingen worden genomen door een ander orgaan van de uitvoerende macht dan de Minister van Financiën of een onder die minister ressorterend ambtenaar.

Ter voldoening aan deze overwegingen wordt voor het ontworpen artikel 15, § 3,de volgende tekst voorgesteld :

.../...

"§ 3. De percentages bepaald in paragraaf 2, 1°, c en d, van artikel 42ter van het Wetboek van de inkomstenbelastingen worden verhoogd tot 7 percent respectievelijk 18 percent voor de vaste activa die in 1983 zijn aangeschaft of tot stand gebracht met het oog op de tijdens dat jaar verrichte compenserende indienstneming als gevolg van de vermindering van de arbeidsduur.

Wanneer de aanschaffings- of beleggingswaarde van die vaste activa hoger is dan 250.000 frank per bijkomende personeelseenheid, moeten die vaste activa noodzakelijk zijn om dat personeel te werk te stellen.

Om aanleiding te geven tot investeringsaftrek tegen de in deze paragraaf bepaalde percentages, moeten de vaste activa door de Minister van Tewerkstelling en Arbeid geacht zijn te voldoen aan de voorwaarden bepaald in het eerste en het tweede lid".

De begrippen "compenserende indienstneming" en "vermindering van de arbeidsduur", waarmee wordt gewerkt om de voorwaarden voor de aftrek te bepalen, zouden moeten worden verduidelijkt door een verwijzing naar de bepalingen die ze, naar aan de Raad van State is verklaard, in een ander genummerd besluit omschrijven. De hierboven voorgestelde paragraaf 3 zou derhalve moeten worden aangevuld met het volgend lid :

"De compenserende indienstneming en de vermindering van de arbeidsduur moeten worden verstaan in de betekenis die daaraan is gegeven in het koninklijk besluit nr.....van..... tot oprichting van een fonds met het oog op de aanwending van de bijkomende loonmatiging voor de tewerkstelling.

.../...

In het ontworpen artikel 15, § 4, hoeft om het beoogde doel te bereiken, niet te worden voorzien in een, overigens geheel betrekkelijke, nietigheid.

Voorgesteld wordt, naar het voorbeeld van de commentaar in het verslag aan de Koning, te schrijven: "... wordt geacht zonder uitwerking te zijn voor de toepassing van de artikelen 23bis en 107bis ...".

La chambre était composée de

Messieurs : P. TAPIE, président de chambre,
de Heren : kamervoorzitter,

Ch. HUBERLANT, conseillers d'Etat,
P. FINCOEUR, staatsraden,

Madame : M. VAN GERREWEY, greffier assumé,
Mevrouw : toegevoegd griffier.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. J.-J. STRIJCKMANS, conseiller d'Etat.

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

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J.-J. STRIJCKMANS, staatsraad.

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

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

M. VAN GERREWEY.

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER

P. TAPIE.