ROYAUME DE BELGIQUE

KONINKRIJK BELGIE

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre des Finances, le 31 octobre 1997, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "portant exécution de l'article 1er, alinéa 3, de l'arrêté royal n° 187 du 30 décembre 1982 relatif à la création de centres de coordination", a donné le 6 juillet 1998 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 31 oktober 1997 door de Minister van Financiën verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot uitvoering van artikel 1, derde lid, van het koninklijk besluit nr 187 van 30 december 1982 betreffende de oprichting van coördinatiecentra", heeft op 6 juli 1998 het volgende advies gegeven :

Comme l'indique le premier alinéa de son préambule, le projet d'arrêté royal se fonde sur le pouvoir attribué au Roi par l'article 1er, alinéa 3, de l'arrêté royal n° 187 du 30 décembre 1982 relatif à la création de centres de coordination.

Originairement, l'article 1er de l'arrêté royal n° 187 ne comportait que deux alinéas dont le second décrivait les activités qui devaient former l'objet exclusif de la société qui requérait la qualité de "centre de coordination".

L'énoncé de ces activités étant apparu imprécis ou trop restrictif, le législateur fut appelé à accorder au Roi par le moyen d'un alinéa 3 inséré dans l'article 1er, le pouvoir de définir ce qu'il y a lieu d'entendre par "activités" visées à l'alinéa précédent.

Sur le projet de loi portant cette modification, le Conseil d'Etat, dans son avis donné le 9 novembre 1990, a estimé que :

> "La disposition formant l'article 9 (devenu 16, § 1er, de la loi du 28 décembre 1990) semble devoir être constitutionnellement critiquable comme permettant de faire varier le champ d'application d'un régime fiscal dérogatoire, au gré de décisions du pouvoir exécutif. Elle est incompatible avec les articles 110, § 1er, et 112 de la Constitution. La sécurité juridique et le principe constitutionnel de la légalité de l'impôt commandent que le législateur revoie lui-même, en vue de les préciser, les termes de l'article 1er, alinéa 2, de l'arrêté royal n° 187.".

Pour atténuer la portée de cette critique, le Gouvernement décida de limiter dans le temps et de soumettre à la confirmation législative l'arrêté qui serait pris sur base du pouvoir concédé.

La disposition habilitant le Roi fut complétée par une seconde phrase rédigée en ces termes :

> "L'arrêté pris en vertu du pouvoir conféré par ... est abrogé au 31 décembre 1991, s'il n'a pas été confirmé par la loi avant cette date.".

Alors que l'octroi du pouvoir au Roi et les restrictions (limitation dans le temps et confirmation) dont il était assorti formaient deux phrases qui se devaient d'être indissociables, la loi du 28 décembre 1990 les a placées dans deux paragraphes de son article 16, dont seul le premier a été inséré dans l'arrêté royal n° 187.

Une fois coordonné et réimprimé, l'article 1er de l'arrêté royal fait apparaître un pouvoir donné au Roi sans limitation dans le temps.

Cependant, il n'en reste pas moins que l'alinéa 3 demeure soumis aux conditions retenues dans l'article 16, § 2, de la loi modificative du 28 décembre 1990.

Prendre aujourd'hui sur la base de l'article 1er, alinéa 3, de l'arrêté royal n° 187, un arrêté royal qui devrait aux termes de l'article 16, § 2, de la loi du 28 décembre 1990, être confirmé par la loi avant le 31 décembre 1991 est une impossibilité.

Une nouvelle coordination de l’arrêté royal n° 187 devrait faire disparaître l’article 1er, alinéa 3, au titre de disposition ayant épuisé ses effets.

In het eerste lid van de aanhef van het ontwerp van koninklijk besluit is aangegeven dat dat besluit zijn rechtsgrond ontleent aan de machtiging die aan de Koning verleend is bij artikel 1, derde lid, van het koninklijk besluit nr. 187 van 30 december 1982 betreffende de oprichting van coördinatiecentra.

Oorspronkelijk bevatte artikel 1 van het koninklijk besluit nr. 187 slechts twee leden waarvan in het tweede een omschrijving werd gegeven van de activiteiten die de vennootschap uitsluitend tot doel moest hebben om de hoedanigheid van "coördinatiecentrum" te verkrijgen.

Omdat de formulering van die activiteiten onduidelijk of te beperkend bleek, werd aan de wetgever gevraagd om door middel van een in artikel 1 ingevoegd derde lid de Koning te machtigen te bepalen wat moet worden verstaan onder "activiteiten vermeld in het voorgaande lid".

In zijn op 9 november 1990 gegeven advies heeft de Raad van State het volgende geoordeeld over het wetsontwerp houdende die wijziging :

> "De bepaling die artikel 9 vormt (dat artikel 16, § 1, van de wet van 28 december 1990 geworden is) lijkt uit grondwettelijk oogpunt te moeten worden bekritiseerd in zoverre zij het mogelijk maakt de werkingssfeer van een afwijkende fiscale regeling te laten variëren naar gelang van de beslissingen van de uitvoerende macht. Zij is niet bestaanbaar met de artikelen 110, § 1, en 112 van de Grondwet. De rechtszekerheid en het grondwettelijke beginsel van de wettelijkheid van de belasting vereisen dat de wetgever, om meer duidelijkheid te brengen, zelf de bewoordingen herziet van artikel 1, tweede lid, van het koninklijk besluit nr. 187.".

Om enigszins tegemoet te komen aan die kritiek besliste de regering om het besluit dat op grond van de verleende machtiging zou worden vastgesteld te beperken in de tijd en te laten bekrachtigen door de wetgever.

De bepaling waarbij machtiging wordt verleend aan de Koning is aangevuld met een tweede, als volgt geredigeerde zin :

> "Het besluit genomen overeenkomstig de door ... verleende macht wordt opgeheven op 31 december 1991 indien het vóór die datum niet door de wet is bekrachtigd.".

Hoewel de machtiging aan de Koning en de beperkingen (beperking in de tijd en bekrachtiging) die eraan verbonden waren in twee volzinnen verwoord waren die niet los van elkaar konden worden gezien, zijn ze in artikel 16 van de wet van 28 december 1990 in twee afzonderlijke paragrafen opgenomen, waarvan alleen de eerste ingevoegd is in het koninklijk besluit nr. 187.

Na de coördinatie en de herdruk van artikel 1 van het koninklijk besluit blijkt uit dat artikel dat de machtiging aan de Koning niet beperkt is in de tijd.

Dit neemt niet weg dat het derde lid onderworpen blijft aan de voorwaarden die bepaald zijn in artikel 16, § 2, van de wijzigingswet van 28 december 1990.

Het is thans onmogelijk om op basis van artikel 1, derde lid, van het koninklijk besluit nr. 187 een koninklijk besluit vast te stellen dat, naar luid van artikel 16, § 2, van de wet van 28 december 1990, bij wet bekrachtigd zou moeten worden vóór 31 december 1991.

Bij een nieuwe coördinatie van het koninklijk besluit nr. 187 moet artikel 1, derde lid, worden weggelaten op de grond dat die bepaling geen uitwerking meer heeft.

La chambre était composée de

Messieurs J.-J. STRYCKMANS, président,

Y. KREINS conseillers d'Etat,
P. QUERTAINMONT,

P. GOTHOT, assesseurs de la section de législation,

J. KIRKPATRICK, assesseurs de la section de législation,

Madame B. VIGNERON, greffier assumé,

M. G. PIQUET, premier auditeur honoraire au Conseil d'Etat, a été appelé en consultation, en application de l'article 82 des lois sur le Conseil d'Etat coordonnées le 12 janvier 1973.

Le rapport a été présenté par M. J. REGNIER, premier auditeur chef de section. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par Mme G. JOTTRAND, référendaire adjoint.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. J.-J. STRYCKMANS.

LE GREFFIER,

B. VIGNERON

De kamer was samengesteld uit

de Heren voorzitter,

staatsraden,

assessoren van de afdeling wetgeving,

Mevrouw toegevoegd griffier.

De H. G. PIQUET, ere-eerste auditeur bij de Raad van State, is bij toepassing van artikel 82 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State van 12 januari 1973 ter raadpleging opgeroepen.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. REGNIER, eerste auditeur afdelingshoofd. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door Mevr. G. JOTTRAND, adjunct-referendaris.

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

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

J.-J. STRYCKMANS