KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 4 mei 1998 door de Minister van de Kleine en Middelgrote Ondernemingen verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot uitvoering van artikel 58 van de programmawet van 10 februari 1998 tot bevordering van het zelfstandig ondernemerschap en tot wijziging van het koninklijk besluit van 19 december 1967 houdende algemeen reglement in uitvoering van het koninklijk besluit nr. 38 van 27 juli 1967 houdende inrichting van het sociaal statuut der zelfstandigen", heeft op 16 juni 1998 het volgende advies gegeven :

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, troisième chambre, saisi par le Ministre des Petites et Moyennes Entreprises, le 4 mai 1998, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "exécutant l'article 58 de la loi-programme du 10 février 1998 pour la promotion de l'entreprise indépendante et modifiant l'arrêté royal du 19 décembre 1967 portant règlement général en exécution de l'arrêté royal n° 38 du 27 juillet 1967 organisant le statut social des travailleurs indépendants", a donné le 16 juin 1998 l'avis suivant :

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Luidens artikel 11, § 4, derde lid, van het koninklijk besluit nr. 38 van 27 juli 1967 houdende inrichting van het sociaal statuut der zelfstandigen, bepaalt de Koning de voorwaarden en de modaliteiten volgens welke de inkomsten die in 1994, 1995 en 1996 toebedeeld werden aan de meewerkende echtgenoot van een zelfstandige, werkend vennoot, in mindering gebracht worden op de beroepsinkomsten die als basis dienen voor de berekening van de bijdragen verschuldigd voor respectievelijk de jaren 1997, 1998 en 1999.

Luidens artikel 12, § 1bis, van het koninklijk besluit nr. 38 worden, in het geval van een eerste vestiging als zelfstandige, de bijdragen van elk van de vier kwartalen van het jaar volgend op het derde volledige kalenderjaar onderwerping aan het sociaal statuut der zelfstandigen, verminderd met een bepaald bedrag. Volgens de door de Koning te bepalen modaliteiten, en in functie van de beroepsinkomsten van het eerste volledig kalenderjaar onderwerping, varieert de vermindering tussen 2.000 frank en 5.000 frank.

De artikelen 1 en 2 van het ontwerp strekken ertoe de voorgenoemde bepalingen uit te voeren, en voegen daartoe in het koninklijk besluit van 19 december 1967 houdende algemeen reglement in uitvoering van het koninklijk besluit nr. 38 van 27 juli 1967 houdende inrichting van het sociaal statuut der zelfstandigen respectievelijk een artikel 34ter en een artikel 41, § 6, in.

2. De voornoemde bepalingen van het koninklijk besluit nr. 38 zijn in dat besluit ingevoegd bij de artikelen 30 en 31 van de programmawet van 10 februari 1998 tot bevordering van het zelfstandig ondernemerschap. Luidens artikel 58, eerste lid, van die wet bepaalt de Koning de datum van inwerkingtreding van de bepalingen van die wet.

Ter uitvoering van die laatste bepaling wordt bij de artikelen 3 en 4 van het ontwerp bepaald dat de artikelen 30 en 31 van de programmawet van 10 februari 1998 uitwerking hebben met in gang van respectievelijk 1 januari 1997 en 1 januari 1998.

Opschrift

Het is niet nodig om in het opschrift uitdrukkelijk te verwijzen naar artikel 58 van de programmawet van 10 februari 1998.

Het zou de herkenbaarheid van de tekst bovendien ten goede komen, indien in het opschrift een korte omschrijving van de inhoud van het ontwerp zou voorkomen. Rekening houdend met het opschrift van het desbetreffende hoofdstuk van de programmawet, zou de volgende tekst overwogen kunnen worden:

"Koninklijk besluit houdende wijziging, in verband met de bijdragen verschuldigd door startende zelfstandigen, van het koninklijk besluit van 19 december 1967 ...".

Aanhef

1. Wetgevingstechnisch is het niet gebruikelijk in een verwijzing naar een wijzigende tekst het opschrift van die tekst of de betrokken artikelen ervan te vermelden.

In het eerste lid van de aanhef schrijve men bijgevolg : "... ingevoegd bij de wet van 10 februari 1998".

2. De artikelen 30 en 31 van de programmawet van 10 februari 1998 zijn slechts wijzigende bepalingen, en bieden op zich geen rechtsgrond voor het ontwerp. De verwijzing ernaar in het tweede lid van de aanhef moet derhalve geschrapt worden.

Artikel 1

Met betrekking tot het ontworpen artikel 34ter, eerste lid, heeft de gemachtigde ambtenaar verklaard dat een zelfstandige in de loop van de drie kalenderjaren van activiteit mag veranderen, zolang hij maar zelfstandige in hoofdberoep blijft. Verandert hij echter in de loop van die drie jaren van statuut (werknemer, ambtenaar), en wordt hij nadien opnieuw zelfstandige in hoofdberoep, dan moet hij opnieuw een uitoefening van een zelfstandige beroepsactiviteit gedurende drie kalenderjaren kunnen bewijzen om recht te hebben op de vermindering.

Om dit duidelijker in de tekst tot uiting te brengen, voege men in het ontworpen artikel 34ter, eerste lid, vóór het woord "periode" het woord "ononderbroken" in.

Artikel 2

Het is de Raad van State niet bekend dat voor de belastingplichtigen een wettelijke verplichting bestaat om het aanslagbiljet te bewaren. De rechtszekerheid verzet er zich bijgevolg tegen dat het bewijs van bepaalde inkomsten uitsluitend geleverd zou mogen worden middels de aanslagbiljetten van de voorbije aanslagjaren 1995, 1996 en 1997.

Het uitsluiten van andere bewijsmiddelen zal hoogstens m.b.t. toekomstige aanslagjaren ingevoerd kunnen worden.

Het ontworpen artikel 41, § 6, tweede lid, moet op dit punt aangepast worden.

PORTEE ET FONDEMENT LEGAL DU PROJET

1. Selon l'article 11, § 4, alinéa 3, de l'arrêté royal n° 38 du 27 juillet 1967 organisant le statut social des travailleurs indépendants, le Roi détermine les conditions et les modalités selon lesquelles les revenus professionnels attribués respectivement en 1994, 1995 et 1996 au conjoint associé actif d'un travailleur indépendant, sont portés en déduction des revenus professionnels qui servent de base pour le calcul des cotisations qui sont dues respectivement pour les années 1997, 1998 et 1999.

Selon l'article 12, § 1erbis, de l'arrêté royal n° 38, dans le cas d'un premier établissement en tant que travailleur indépendant, les cotisations de chacun des quatre trimestres de l'année qui suit la troisième année civile complète d'assujettissement au statut social des indépendants sont diminuées d'un montant déterminé. Selon les modalités à fixer par le Roi et en fonction des revenus professionnels de la première année civile complète d'assujettissement, la diminution varie entre 2.000 francs et 5.000 francs.

Les articles 1er et 2 du projet tendent à mettre en oeuvre les dispositions précitées; ils insèrent respectivement, à cet effet, un article 34ter et un article 41, § 6, dans l'arrêté royal du 19 décembre 1967 portant règlement général en exécution de l'arrêté royal n° 38 du 27 juillet 1967 organisant le statut social des travailleurs indépendants.

2. Les dispositions susvisées de l'arrêté royal n° 38 ont été insérées dans cet arrêté par les articles 30 et 31 de la loi-programme du 10 février 1998 pour la promotion de l'entreprise indépendante. Selon l'article 58, alinéa 1er, de cette loi le Roi détermine la date d'entrée en vigueur des dispositions de cette loi.

En exécution de cette dernière disposition, les articles 3 et 4 du projet disposent que les articles 30 et 31 de la loi-programme du 10 février 1998 produisent leurs effets respectivement le 1er janvier 1997 et le 1er janvier 1998.

Intitulé

Il n'est pas nécessaire de viser expressément dans l'intitulé l'article 58 de la loi-programme du 10 février 1998.

Dans le souci de rendre le texte plus aisément identifiable, il serait indiqué d'inclure dans l'intitulé une définition succincte de la teneur du projet. Compte tenu de l'intitulé du chapitre concerné de la loi-programme, le texte suivant peut être suggéré :

"Arrêté royal portant modification, en ce qui concerne les cotisations dues par les travailleurs indépendants débutants, de l'arrêté royal du 19 décembre 1967 ...".

Préambule

1. Du point de vue de la technique législative, il n'est d'usage, lorsqu'il est fait référence à un texte modificatif, de mentionner l'intitulé de ce texte ou les articles concernés de celui-ci.

L'on écrira donc au premier alinéa du préambule : "... insérés par la loi du 10 février 1998".

2. Les articles 30 et 31 de la loi-programme du 10 février 1998 ne sont que des dispositions modificatives et ne constituent pas en eux-mêmes le fondement légal du projet. Il conviendrait donc de supprimer la référence à ces articles, figurant au deuxième alinéa du préambule.

Article 1er

En ce qui concerne l'article 34ter, alinéa 1er, en projet, le fonctionnaire délégué a déclaré qu'un travailleur indépendant peut changer d'activité au cours de trois années civiles, pour autant qu'il reste travailleur indépendant au titre de profession principale. Si toutefois il change de statut au cours de ces trois années (travailleur salarié, fonctionnaire), et s'il devient par la suite à nouveau travailleur indépendant au titre de profession principale, il doit à nouveau, pour avoir droit à la réduction, pouvoir justifier de l'exercice d'une activité professionnelle d'indépendant durant trois années civiles.

Afin de mieux faire ressortir cette précision dans le texte, l'on ajoutera dans l'article 34ter, alinéa 1er, en projet, le mot "ininterrompue" à la suite du mot "période".

Article 2

Le Conseil d'Etat n'a pas connaissance de l'existence d'une obligation légale pour le contribuable de conserver l'extrait du rôle. La sécurité juridique s'oppose, dès lors, à ce que la preuve de revenus déterminés puisse être apportée exclusivement au moyen d'extraits du rôle des exercices écoulés 1995, 1996 et 1997.

L'exclusion d'autres moyens de preuve pourra tout au plus être instaurée par rapport à des exercices futurs.

Il conviendrait d'adapter sur ce point l'article 41, § 6, alinéa 2, en projet.

De kamer was samengesteld uit

de Heren Messieurs	W. DEROOVER,	kamervoorzitter, président de chambre,
	P. LEMMENS, L. HELLIN,	staatsraden, conseillers d'Etat,
	A. ALEN, H. COUSY,	assessoren van de afdeling wetgeving, assesseurs de la section de législation,
Mevrouw Madame	F. LIEVENS,	griffier, greffier.

La chambre était composée de

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

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. VAN VAERENBERGH, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. W. WEYMEERSCH, adjunct-referendaris.

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

Le rapport a été présenté par M. W. VAN VAERENBERGH, auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. W. WEYMEERSCH, référendaire adjoint.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

F. LIEVENS

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

W. DEROOVER