ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 34.554/2

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ETAT

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre des Finances, le 13 décembre 2002, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "pris en exécution de l'article 194quater, § 6, alinéa 1er CIR 92 relatif aux modalités d'investissement dans le cadre de la réserve d'investissement en cas d'apport d'une branche d'activité ou d'une universalité de biens, ou en cas de fusion ou de scission", a donné le 17 décembre 2002 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 34.554/2

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 13 december 2002 door de Minister van Financiën verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot uitvoering van artikel 194quater, § 6, eerste lid, WIB 92 inzake de investeringsmodaliteiten in het kader van de investeringsreserve, ingeval van inbreng van een tak van werkzaamheid of een bedrijfsafdeling of van een algemeenheid van goederen, of ingeval van fusie of splitsing", heeft op 17 december 2002 het volgende advies gegeven :

Suivant l'article 84, alinéa 1er, 2°, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat, inséré par la loi du 4 août 1996, la demande d'avis doit spécialement indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

La lettre s'exprime en ces termes :

> "L'extrême urgence est motivée par le fait que l'entrée en vigueur du présent projet est prévue à partir de l'exercice d'imposition 2004. L'article 194quater, du même Code, dont le présent projet est un arrêté d'exécution, entre également en vigueur à partir de l'exercice d'imposition 2004. Le délai d'investissement visé à l'article 194quater, § 3, du même Code, prend cours le premier jour de la période imposable pour laquelle la réserve d'investissement est constituée. Cet arrêté royal a dès lors incidences sur les investissements se rattachant aux exercices comptables commençant le 1er janvier 2003. Il exige que les contribuables concernés soient au courant des arrêtés d'exécution qui leur sont applicables, notamment quant au planning de leurs investissements.".

*

* *

Sur la base des informations en la possession du Conseil d'Etat, la loi qui constituera la base légale de l'arrêté en projet ne saurait être considérée comme un texte devenu définitif, puisqu'elle n'a pas encore été votée en séance plénière du Sénat.

La demande d'avis est dès lors prématurée.

Le Conseil d'Etat croit néanmoins utile d'attirer l'attention de l'auteur sur le fait que l'article 1er du projet se borne à énoncer une règle évidente, alors que le rapport au Roi met en évidence que l'apport de branche d'activité ou d'universalité d'une part, et la scission d'autre part, posent d'autres questions lorsqu'une réserve d'investissements a bénéficié de l'exemption prévue par l'article 194quater du CIR à savoir :

- Par qui doit être réalisé l'investissement requis s'il n'a pas été effectué au moment de l'apport ou de la scission ?

- Si l'investissement n'a pas été réalisé dans le délai légal, quelle société subira la taxation de la réserve d'investissements initialement immunisée ?

Ces questions devraient être résolues dans le dispositif de l'arrêté royal en projet, et non dans le rapport au Roi qui est dénué de toute force obligatoire dans la mesure où il est étranger à la règle qu'énonce la disposition en projet.

Overeenkomstig artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, ingevoegd bij de wet van 4 augustus 1996, moeten in de adviesaanvraag in het bijzonder de redenen worden aangegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval luidt die motivering in de brief met de adviesaanvraag aldus :

> "L'extrême urgence est motivée par le fait que l'entrée en vigueur du présent projet est prévue à partir de l'exercice d'imposition 2004. L'article 194quater, du même Code, dont le présent projet est un arrêté d'exécution, entre également en vigueur à partir de l'exercice d'imposition 2004. Le délai d'investissement visé à l'article 194quater, § 3, du même Code, prend cours le premier jour de la période imposable pour laquelle la réserve d'investissement est constituée. Cet arrêté royal a dès lors incidences sur les investissements se rattachant aux exercices comptables commençant le 1er janvier 2003. Il exige que les contribuables concernés soient au courant des arrêtés d'exécution qui leur sont applicables, notamment quant au planning de leurs investissements.".

*

* *

Uit de informatie waarover de Raad van State beschikt, blijkt dat de wet die de rechtsgrond van het ontworpen besluit moet vormen niet als een definitieve regeling kan worden beschouwd aangezien ze nog niet is aangenomen in de plenaire vergadering van de Senaat.

De adviesaanvraag is dus voorbarig.

De Raad van State acht het evenwel nuttig de aandacht van de steller van het ontwerp erop te vestigen dat artikel 1 van het ontwerp niet meer dan een vanzelfsprekendheid bevat, terwijl er in het verslag aan de Koning op gewezen wordt dat inbreng van een tak van werkzaamheid of een bedrijfsafdeling of van een algemeenheid van goederen enerzijds en splitsing anderzijds, andere problemen doen rijzen wanneer de in artikel 194quater van het WIB genoemde vrijstelling is toegepast op een investeringsreserve, namelijk :

- Door wie moet de vereiste investering worden gedaan indien ze nog niet is verricht op het tijdstip van de inbreng of splitsing ?

- Welke vennootschap zal worden aangeslagen in de belasting op de aanvankelijk vrijgestelde investeringsreserve, wanneer de investering niet binnen de wettelijke termijn heeft plaatsgevonden ?

Die vraagstukken moeten opgelost worden in het dispositief van het ontworpen koninklijk besluit, en niet in het verslag aan de Koning, dat totaal geen bindende kracht heeft aangezien het niets uitstaande heeft met het voorschrift vervat in de ontworpen bepaling.

La chambre était composée de

Messieurs de Heren	Y.	KREINS,
	P.	QUERTAINMONT,
Madame Mevrouw	M.	BAGUET,
Monsieur de Heer	J.	KIRKPATRICK,
Madame Mevrouw	A.-C.	VAN GEERSDAELE,

président de chambre,
kamervoorzitter,

conseillers d'Etat,
staatsraden,

assesseur de la section de législation,
assessor van de afdeling wetgeving,

greffier assumé,
toegevoegd griffier.

De kamer was samengesteld uit

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 M. P. BROUWERS, référendaire.

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

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

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

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PRÉSIDENT - DE VOORZITTER,

A.-C. VAN GEERSDAELE

Y. KREINS