

ROYAUME DE BELGIQUE

Avis 45.752/2
DU 21 JANVIER 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre des Finances, le 23 décembre 2008, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "fixant les modalités de décompte relatives au prêt gagnant-gagnant flamand et à l'activation de capital-risque en Flandre pour les exercices d'imposition 2006, 2007, 2008 et 2009", a donné l'avis suivant :

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1/, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, tel qu'il est remplacé par la loi du 2 avril 2003, la section de législation limite son examen au fondement juridique du projet, à la compétence de l'auteur de l'acte ainsi qu'à l'accomplissement des formalités préalables, conformément à l'article 84, § 3, des lois coordonnées précitées.

Sur ces trois points, le projet appelle les observations ci-après.

Observation générale

Quant à la non prise en compte par le projet examiné du délai d'imposition extraordinaire de 7 ans, visé à l'article 354, alinéa 2, du CIR, il est renvoyé, *muntatis mutandis*, à l'observation générale n° 3 de l'avis 45.751/2, donné ce jour par le Conseil d'État sur un projet d'arrêté royal fixant les modalités de décompte relatives aux réductions ou augmentations générales d'impôt et aux réductions d'impôt octroyées par les Régions.

Observations particulières

Préambule

Les deux décrets mentionnés aux alinéas 2 et 3 ne constituent pas le fondement juridique du projet. Comme ils permettent toutefois de préciser le contexte juridique dans lequel celui-ci s'insère, ils pourraient faire l'objet de considérants.

Dispositif

Article 6

1. Dans l'avis 43.007/2, donné le 30 mai 2007 sur le projet devenu l'arrêté royal du 7 juin 2007 fixant les modalités de décompte relatives à la réduction forfaitaire flamande de l'impôt des personnes physiques, le Conseil d'État a fait observer ce qui suit sous l'article 4 de ce projet :

"Au paragraphe 1^{er}, le mode de calcul des intérêts sur les montants restant dus n'est pas compréhensible pour les non-spécialistes.

Il n'est de surcroît pas possible de déterminer, à la seule lecture du texte en projet, ce qu'est «le taux d'intérêt marginal publié sur la page Reuters ECBOI (marginal rate ou allotement) diminué d'une marge de 25 bp.»

Le texte en projet devrait être précisé sur ce point et la pérennité de l'accès aux données auxquelles il sera éventuellement renvoyé doit être garantie pour que la sécurité juridique soit assurée à l'autorité fédérale et aux régions, qui sont les seuls destinataires de l'arrêté en projet, et pour permettre au juge de trancher les éventuels litiges qui lui seraient soumis en la matière."

Cette observation s'applique à l'article 6, § 1^{er}, du projet à l'examen.

2. Le Comité de concertation, au cours de sa réunion du 17 décembre 2008, a "marqu(é) son accord sur les propositions de décisions contenues dans ladite note, étant entendu qu'à l'article 6, § 2, de l'arrêté royal, la référence au § 1^{er} sera supprimée".

L'article 6, § 2, de l'arrêté en projet doit être adapté pour tenir compte de cet élément.

Article 8

1. Compte tenu que la compétence déléguée au ministre des Finances par l'alinéa 1^{er} porte sur des mesures d'exécution administrative relatives à l'établissement des décomptes, elle peut être admise.

.../...

Par contre, au même alinéa, il ne revient pas à un arrêté royal, même adopté après concertation préalable avec les gouvernements de région, de prévoir que les mesures d'exécution de celui-ci seront adoptées en concertation avec les ministres régionaux qui ont les finances dans leurs attributions. Ainsi que l'impose l'article 9, § 1^{er}, alinéa 5, de la loi spéciale du 16 janvier 1989, précitée, il convient de prévoir que les mesures d'exécution envisagées à cet alinéa sont arrêtées "après concertation préalable avec les gouvernements de région", formule qui ne porte pas atteinte à la faculté dont dispose chaque gouvernement de région d'accorder en son sein les délégations qu'il estime utile.

2. Dès lors que, d'après l'article 9, § 1^{er}, alinéa 5, de la loi spéciale du 16 janvier 1989, précitée, la matière réglée par le projet ne peut l'être qu'après concertation préalable avec les gouvernements de région, l'alinéa 2 de l'article 8 ne peut prévoir que le Ministre fédéral des Finances rectifie unilatéralement "les anomalies constatées ultérieurement dans le calcul des montants des décomptes provisoires et définitifs". La rectification de ces décomptes ne peut être mise en oeuvre qu'après une concertation préalable avec les gouvernements de région.

L'alinéa 2 doit donc être modifié en ce sens.

Article 9

L'exécutoire ne peut concerner un ministre que par la mention des compétences qu'il est susceptible d'exercer et non par la référence à l'ensemble des fonctions exercées par le ministre au moment où l'arrêté est adopté.

En conséquence, les mots "Vice-Premier Ministre et" doivent être omis.

La chambre était composée de

Messieurs	Y. KREINS,	président de chambre,
	P. VANDERNOOT,	conseillers d'État,
Madame	M. BAGUET,	
Messieurs	J. KIRKPATRICK,	assesseurs de la section de législation,
	G. KEUTGEN,	
Madame	B. VIGNERON,	greffier.

Le rapport a été rédigé par M. J. REGNIER, premier auditeur chef de section.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

B. VIGNERON

Y. KREINS

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 45.752/2
VAN 21 JANUARI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 23 december 2008 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Financiën verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling van de afrekeningsmodaliteiten inzake de Vlaamse winwinlening en het activeren van risicokapitaal in Vlaanderen voor de aanslagjaren 2006, 2007, 2008 en 2009", heeft het volgende advies gegeven :

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, zoals het is vervangen bij de wet van 2 april 2003, beperkt de afdeling wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voornoemde gecoördineerde wetten haar onderzoek tot de rechtsgrond van het ontwerp, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat deze drie punten betreft, geeft het ontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

Algemene opmerking

In verband met het feit dat het onderzochte ontwerp geen rekening houdt met de buitengewone aanslagtermijn van 7 jaar, bedoeld in artikel 354, tweede lid, van het WIB, wordt *mutatis mutandis* verwezen naar algemene opmerking nr. 3 in advies 45.751/2, dat heden door de Raad van State is verstrekt omtrent een ontwerp van koninklijk besluit tot vaststelling van de afrekeningsmodaliteiten inzake de algemene belastingverminderingen of -vermeerderingen en belastingkortingen toegekend door de gewesten.

Bijzondere opmerkingen

Aanhef

De twee decreten genoemd in het tweede en het derde lid vormen niet de rechtsgrond van het ontwerp. Ze dragen er evenwel toe bij de juridische context van het ontwerp te preciseren, zodat ze kunnen worden vermeld bij wijze van overweging.

Dispositief

Artikel 6

1. De Raad van State heeft in advies 43.007/2, op 30 mei 2007 verstrekt omtrent een ontwerp dat geworden is het koninklijk besluit van 7 juni 2007 tot vaststelling van de afrekeningsmodaliteiten inzake de Vlaamse forfaitaire vermindering in de personenbelasting, onder artikel 4 van dat ontwerp het volgende opgemerkt :

"In paragraaf 1 is de wijze van berekenen van de interesten op de nog verschuldigde bedragen onbegrijpelijk voor niet-specialisten.

Bovendien is het onmogelijk om op basis van de loutere lezing van de ontwerptekst te bepalen wat de woorden «marginale rentevoet van de ECB zoals gepubliceerd op Reuters-pagina ECB01 (marginal rate of allotment), verminderd met een marge van 25bp» betekenen.

De ontwerptekst moet worden verduidelijkt op dat punt en een blijvende toegang tot de gegevens waarnaar eventueel wordt verwezen moet gegarandeerd worden opdat de federale overheid en de gewesten, die de enige adressaten zijn van het ontwerpbesluit, rechtszekerheid kunnen genieten en opdat de rechter eventuele geschillen kan beslechten die hem in dit verband worden voorgelegd."

Deze opmerking geldt voor artikel 6, § 1, van het onderzochte ontwerp.

2. Het Overlegcomité heeft tijdens zijn vergadering van 17 december 2008 "zijn goedkeuring [gehecht] aan de voorstellen van beslissing vervat in bovenvermelde nota, met dien verstande dat in artikel 6, § 2, van het koninklijk besluit de verwijzing naar § 1 zal geschrapt worden."

Artikel 6, § 2, van het ontwerpbesluit moet worden aangepast, zodat met dit gegeven rekening wordt gehouden.

Artikel 8

1. Gelet op het feit dat de bevoegdheid die het eerste lid delegeert aan de Minister van Financiën maatregelen van tenuitvoerlegging door de administratie betreft die te maken hebben met de vaststelling van de afrekeningen, kan ze worden aanvaard.

.../...

In datzelfde lid staat het echter niet om bij een koninklijk besluit, zelfs indien het is aangenomen na voorafgaand overleg met de gewestregeringen, te bepalen dat de maatregelen tot uitvoering van dat besluit zullen worden aangenomen na overleg met de gewestministers bevoegd voor de financiën. Zoals artikel 9, § 1, vijfde lid, van de voornoemde bijzondere wet van 16 januari 1989 bepaalt, moet worden voorgeschreven dat de in dit lid voorgestelde uitvoeringsmaatregelen "vastgesteld worden na voorafgaand overleg met de gewestregeringen", een formulering die geen afbreuk doet aan de mogelijkheid voor iedere gewestregering om in haar midden de bevoegdheidsdelegaties te verlenen die ze nuttig acht.

2. Aangezien naar luid van artikel 9, § 1, vijfde lid, van de voornoemde bijzondere wet van 16 januari 1989 de in het ontwerp behandelde aangelegenheid alleen kan worden geregeld na voorafgaand overleg met de gewestregeringen, kan artikel 8, tweede lid, niet voorschrijven dat de federale Minister van Financiën "latere vastgestelde anomalieën in de berekening van de bedragen van de voorlopige en definitieve afrekeningen" eenzijdig kan rechtzetten. De rechtzetting van die afrekeningen kan pas geschieden na voorafgaand overleg met de gewestregeringen.

Het tweede lid moet dus dienovereenkomstig worden gewijzigd.

Artikel 9

In de uitvoeringsbepaling kan een minister alleen worden vermeld met opgaaf van de bevoegdheden die hij kan uitoefenen, doch niet door verwijzing naar het geheel van de functies die hij uitoefent op het tijdstip waarop het besluit wordt aangenomen.

Bijgevolg dienen de woorden "Vice-Eerste Minister en" te vervallen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	Y. KREINS,	kamervoorzitter,
	P. VANDERNOOT,	staatsraden,
Mevrouw	M. BAGUET,	
de Heren	J. KIRKPATRICK,	assessoren van de afdeling wetgeving,
	G. KEUTGEN,	
Mevrouw	B. VIGNERON,	griffier.

Het verslag werd opgesteld door de H. J. REGNIER, eerste auditeur-afdelingshoofd.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

B.VIGNERON

Y. KREINS