

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 47.076/2/V
DU 17 AOÛT 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre des vacations, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre des Finances, le 24 juillet 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "d'exécution de l'article 338*bis*, § 2 du Code des impôts sur les revenus 1992 qui règle l'échange d'informations dans le cadre de la loi du 17 mai 2004 transposant en droit belge la directive 2003/48/CE du 3 juin 2003 du Conseil de l'Union européenne en matière de fiscalité des revenus de l'épargne sous forme de paiement d'intérêts et modifiant le Code des impôts sur les revenus 1992 en matière de précompte mobilier", 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.

Observations particulières

Intitulé

L'intitulé sera rédigé comme suit :

"Arrêté royal d'exécution de l'article 338*bis*, § 2, du Code des impôts sur les revenus 1992".

Préambule

Alinéas 1^{er} et 2

Ces deux premiers alinéas seront fusionnés comme suit :

"Vu le Code des impôts sur les revenus 1992, l'article 338*bis*, § 2, inséré par la loi du 17 mai 2004 et modifié par la loi du 20 juin 2005".

Alinéas 4 à 6

Ces alinéas seront rédigés comme suit :

"Vu l'accord du Secrétaire d'État au Budget, donné le 14 juillet 2009;

.../...

Vu l'avis 47.076/2/V du Conseil d'État, donné le 17 août 2009, en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1', des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973;

Sur la proposition du Ministre des Finances,".

Dispositif

Nouvel article 1^{er} à insérer

L'article 17, paragraphe 4, de la directive 2003/48/CE du Conseil du 3 juin 2003 en matière de fiscalité des revenus de l'épargne sous forme de paiements d'intérêts prévoit que :

"Lorsque les États membres adoptent les dispositions nécessaires pour se conformer à la présente directive, celles-ci contiennent une référence à la présente directive ou sont accompagnées d'une telle référence lors de leur publication officielle. Les modalités de cette référence sont arrêtées par les États membres."

Il y a dès lors lieu d'insérer au début du dispositif un nouvel article 1^{er}, ainsi rédigé :

"Article 1^{er}. Le présent arrêté transpose partiellement la directive 2003/48/CE du Conseil du 3 juin 2003 en matière de fiscalité des revenus de l'épargne sous forme de paiements d'intérêts."

Il convient en outre d'établir deux tableaux de transposition, qui seront annexés au rapport au Roi lors de sa publication au Moniteur belge, pour permettre aux destinataires des règles de l'arrêté de connaître leur origine dans la directive transposée ⁽¹⁾.

Article 1^{er}

L'article 1^{er} groupe des paragraphes ayant une portée différente, le paragraphe 1^{er} donnant une série de définitions et les paragraphes suivants énonçant des dispositions de droit matériel.

Il serait préférable de consacrer un article distinct à chacun de ces paragraphes.

Article 3

Au paragraphe 2, la section de législation du Conseil d'État n'aperçoit pas comment un bénéficiaire effectif ayant une adresse permanente en Belgique pourrait avoir la qualité d'épargnant non-résident et être tenu de prouver sa résidence à l'étranger, alors que l'article 3, § 3, 2^e phrase, de la directive 2003/48/CE, dispose que le bénéficiaire effectif est considéré comme ayant sa résidence à son adresse permanente.

⁽¹⁾ *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, 2008, onglet "Technique législative", www.raadvst-consetat.be, recommandations n^{os} 94 et 191 à 195, et plus particulièrement :
"191.1. Pour contrôler qu'une directive est transposée correctement et complètement, établissez un tableau de correspondance entre les (subdivisions des) articles de la directive et les (subdivisions des) articles de l'acte de transposition que vous rédigez. Mentionnez également dans ce tableau :
a) les (subdivisions des) articles de la directive qui ont éventuellement déjà été transposés, en correspondance avec les actes de droit interne et les (subdivisions des) articles qui ont procédé à cette transposition;
b) les (subdivisions des) articles de la directive qui doivent encore être transposés par une autre autorité.
191.2. Pour pouvoir lire chaque article de l'acte de transposition à la lumière des exigences de la directive, établissez aussi un tableau de correspondance entre les (subdivisions des) articles de l'acte de transposition et les (subdivisions des) articles de la directive."

Le texte sera réexaminé à la lumière de cette observation.

Annexe

1. L'intitulé complet de l'arrêté royal auquel l'annexe est jointe doit être mentionné dans l'intitulé de cette dernière. Il en va de même dans la formule "Vu pour être annexé à Notre arrêté du ..." : l'intitulé complet de l'arrêté royal doit y figurer.

2. Pour traduire l'importante restriction portée par l'article 1^{er}, § 3, alinéa 2, du dispositif ⁽²⁾, l'annexe sera complétée par la phrase suivante :

"Le présent certificat a une durée de validité de trois ans à partir de sa date d'émission, sauf renonciation anticipée."

⁽²⁾ Sous réserve de l'observation formulée sous l'article 1^{er} quant à la numérotation.

La chambre était composée de

Messieurs	R. ANDERSEN,	premier président du Conseil d'État,
	P. LEWALLE,	conseillers d'État,
	P. VANDERNOOT,	
	J. KIRKPATRICK,	expert,
Madame	C. GIGOT,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. J.-L. PAQUET, premier auditeur.

LE GREFFIER

LE PREMIER PRÉSIDENT

C. GIGOT

R. ANDERSEN

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.076/2/V
VAN 17 AUGUSTUS 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, tweede vakantiekamer, op 24 juli 2009 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 uitvoering van artikel 338*bis*, § 2 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 dat de uitwisseling van gegevens regelt in het kader van de wet van 17 mei 2004 tot omzetting in het Belgisch recht van de richtlijn 2003/48/EG van 3 juni 2003 van de Raad van de Europese Unie betreffende belastingheffing op inkomsten uit spaargelden in de vorm van rentebetaling en tot wijziging van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 inzake de roerende voorheffing", 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 opmerkingen

Opschrift

Het opschrift behoort als volgt te worden gesteld :

"Koninklijk besluit tot uitvoering van artikel 338*bis*, § 2, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992".

Aanhef

Eerste en tweede lid

Deze eerste twee leden dienen als volgt tot één lid te worden samengevoegd :

"Gelet op het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, artikel 338*bis*, § 2, ingevoegd bij de wet van 17 mei 2004 en gewijzigd bij de wet van 20 juni 2005".

Vierde tot zesde lid

Deze leden dienen als volgt te worden gesteld :

"Gelet op de akkoordbevinding van de Staatssecretaris voor Begroting, d.d. 14 juli 2009;

Gelet op advies 47.076/2/V van de Raad van State, gegeven op 17 augustus 2009, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Op de voordracht van de Minister van Financiën;"

DispositiefNieuw in te voegen artikel 1

Artikel 17, lid 4, van richtlijn 2003/48/EG van de Raad van 3 juni 2003 betreffende belastingheffing op inkomsten uit spaargelden in de vorm van rentebetaling luidt als volgt :

"Wanneer de lidstaten de voor het naleven van deze richtlijn vereiste bepalingen aannemen, wordt in die bepalingen zelf of bij de officiële bekendmaking daarvan naar deze richtlijn verwezen. De regels voor deze verwijzing worden vastgesteld door de lidstaten."

Vooraan in het dispositief dient dan ook een nieuw artikel 1 te worden ingevoegd dat als volgt luidt :

"Artikel 1. Dit besluit voorziet in de gedeeltelijke omzetting van richtlijn 2003/48/EG van de Raad van 3 juni 2003 betreffende belastingheffing op inkomsten uit spaargelden in de vorm van rentebetaling."

Voorts dienen twee omzettingstabellen te worden opgemaakt die bij het verslag aan de Koning moeten worden gevoegd wanneer het in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt wordt om degenen voor wie de regels van het besluit bestemd zijn, in staat te stellen de oorsprong ervan in de omgezette richtlijn na te gaan ⁽¹⁾.

Artikel 1

Artikel 1 omvat paragrafen met een uiteenlopende strekking, aangezien paragraaf 1 een reeks definities bevat en de volgende paragrafen bepalingen van materieel recht vormen.

Het zou beter zijn om van elk van die paragrafen een afzonderlijk artikel te maken.

Artikel 3

In verband met paragraaf 2 ziet de afdeling Wetgeving van de Raad van State niet in hoe een uiteindelijk gerechtigde die een vast adres in België heeft als spaarder-niet-inwoner zou kunnen worden aangemerkt en ertoe gehouden zou kunnen zijn woonplaats in het buitenland aan te tonen, terwijl in artikel 3, lid 3, tweede zin, van richtlijn 2003/48/EG wordt bepaald dat de plaats waar de uiteindelijk gerechtigde zijn vaste adres heeft als zijn woonplaats wordt aangemerkt.

⁽¹⁾ *Beginselen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, 2008, tab "Wetgevingstechniek", www.raadvst-consetat.be, aanbevelingen nummers 94 en 191 tot 195 en meer in het bijzonder :

"191.1. Om te controleren of een richtlijn correct en volledig wordt omgezet, maak een concordantietabel op met de (onderdelen van de) artikelen van de richtlijn en van de ermee overeenstemmende (onderdelen van de) artikelen van de door u opgestelde tekst die in de omzetting voorziet. Vermeld eveneens in deze tabel :

a) de artikelen van de richtlijn die eventueel reeds zijn omgezet, alsmede de overeenstemmende teksten van intern recht en de artikelen waarbij de richtlijn is omgezet;

b) de artikelen van de richtlijn die door een andere instantie nog moeten worden omgezet.

191.2. Om ieder artikel van de tekst die in de omzetting voorziet te kunnen lezen in het licht van de vereisten van de richtlijn, maak eveneens een concordantietabel op met de (onderdelen van de) artikelen van de tekst die in de omzetting voorziet en de (onderdelen van de) artikelen van de richtlijn."

De tekst dient in het licht van deze opmerking opnieuw te worden bekeken.

Bijlage

1. In het opschrift van de bijlage die bij het koninklijk besluit is gevoegd, dient het volledige opschrift van dat besluit te worden vermeld. Hetzelfde geldt voor de formule "Gezien om gevoegd te worden bij ons besluit van ..." : ook daarin dient het volledige opschrift van het koninklijk besluit te staan.

2. Om de belangrijke beperking vervat in artikel 1, § 3, tweede lid, van het dispositief ⁽²⁾ weer te geven, dient de bijlage te worden aangevuld met de volgende zin :

"Deze verklaring is geldig gedurende drie jaar vanaf de datum van afgifte, behoudens eerdere afstand."

⁽²⁾ Onder voorbehoud van de opmerking die bij artikel 1 is gemaakt in verband met de nummering.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	R. ANDERSEN,	eerste voorzitter van de Raad van State,
	P. LEWALLE,	staatsraden,
	P. VANDERNOOT,	
	J. KIRKPATRICK,	deskundige,
Mevrouw	C. GIGOT,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J.-L. PAQUET, eerste auditeur.

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

DE GRIFFIER

DE EERSTE VOORZITTER

C. GIGOT

R. ANDERSEN