

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.233/1
VAN 1 OKTOBER 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 28 september 2009 door de Minister van Financiën verzocht hem, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 13 augustus 2004 houdende oprichting van de dienst «voorafgaande beslissingen in fiscale zaken» bij de Federale Overheidsdienst Financiën", heeft het volgende advies gegeven:

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 47.233/1
DU 1^{ER} OCTOBRE 2009

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Finances, le 28 septembre 2009, d'une demande d'avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 13 août 2004 concernant la création du service «décisions anticipées en matière fiscale» au sein du Service Public Fédéral Finances", a donné l'avis suivant:

Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 2/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling in de aanvraag gemotiveerd door volgende elementen:

- "- de mandaten van de leden van het College van leidinggevend van de dienst «voorafgaande beslissingen in fiscale zaken» lopen weldra ten einde;
- een wijziging van het koninklijk besluit van 13 augustus 2004 houdende oprichting van de dienst «voorafgaande beslissingen in fiscale zaken» bij de Federale Overheidsdienst, die tot doel heeft een evaluatieprocedure in te voeren voor de leden van het College, is in voorbereiding en zal niet worden gerealiseerd vóór het einde van het mandaat van de huidige leden;
- het is noodzakelijk het nemen van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken te verzekeren, vermits deze door de wet worden opgelegd en in de huidige economische context zou het niet opportuun zijn dat de dienst «voorafgaande beslissingen in fiscale zaken» zijn opdracht niet meer zou kunnen uitvoeren".

*

* *

Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich moeten beperken tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING VAN HET ONTWERP

Het om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe de mandaten van de huidige leden van het College van leidinggevend van de dienst «voorafgaande

.../...

beslissingen in fiscale zaken», die begin oktober 2009 een einde nemen ⁽¹⁾, met zes maanden te verlengen.

RECHTSGROND

Als rechtsgrond voor het ontwerp wordt in het eerste lid van de aanhef verwezen naar de artikelen 37 en 107, tweede lid, van de Grondwet. Aan die bepalingen ontleent de Koning de bevoegdheid om administratieve diensten op te richten en te organiseren.

Het te wijzigen koninklijk besluit van 13 augustus 2004 is echter in hoofdzaak gegrond op artikel 26 van de wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken. Die bepaling verleent de Koning de bevoegdheid om, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad:

- de Dienst voor voorafgaande beslissingen, bedoeld in artikel 23, tweede lid, van de wet, op te richten en zijn werkingsmodaliteiten te bepalen;
- een college van leidinggevend van de voormelde dienst te benoemen na advies van het Directiecomité, en de werkingsmodaliteiten van het college te bepalen;
- de wijze te bepalen waarop de bepalingen van titel III ("Voorafgaande beslissingen in fiscale zaken") van de wet moeten worden toegepast.

Het vaststellen van de duur van het mandaat van de leden van het college van leidinggevend is een element van de bevoegdheid van de Koning om die leden te benoemen. Derhalve dient de rechtsgrond voor het ontwerp gezocht te worden in artikel 26 van de wet van 24 december 2002. In het eerste lid van de aanhef zal derhalve naar die bepaling verwezen moeten worden in plaats van naar de artikelen 37 en 107, tweede lid, van de Grondwet.

⁽¹⁾ De aanwijzingen gebeurden bij koninklijke besluiten van 4 oktober 2004, bij uittreksel bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 12 oktober 2004.

Conformément à l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2/, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la demande d'avis doit indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

En l'occurrence, l'urgence est motivée dans la demande par les éléments suivants:

- "- de mandaten van de leden van het College van leidinggevenden van de dienst «voorafgaande beslissingen in fiscale zaken» lopen weldra ten einde;
- een wijziging van het koninklijk besluit van 13 augustus 2004 houdende oprichting van de dienst «voorafgaande beslissingen in fiscale zaken» bij de Federale Overheidsdienst, die tot doel heeft een evaluatieprocedure in te voeren voor de leden van het College, is in voorbereiding en zal niet worden gerealiseerd vóór het einde van het mandaat van de huidige leden;
- het is noodzakelijk het nemen van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken te verzekeren, vermits deze door de wet worden opgelegd en in de huidige economische context zou het niet opportuun zijn dat de dienst «voorafgaande beslissingen in fiscale zaken» zijn opdracht niet meer zou kunnen uitvoeren".

*

* *

Conformément à l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la section de législation a dû se limiter à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique ainsi que de l'accomplissement des formalités prescrites.

*

* *

.../...

PORTÉE DU PROJET

Le projet soumis pour avis a pour objet de proroger de six mois les mandats des membres actuels du Collège des dirigeants du service "décisions anticipées en matière fiscale" qui expirent début octobre 2009 ⁽¹⁾.

FONDEMENT JURIDIQUE

Le premier alinéa du préambule indique que les articles 37 et 107, alinéa 2, de la Constitution procurent le fondement juridique. Ces dispositions donnent le pouvoir au Roi de créer et d'organiser des services administratifs.

L'arrêté royal du 13 août 2004 à modifier est cependant principalement fondé sur l'article 26 de la loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale. En vertu de cette disposition, le Roi peut, par arrêté délibéré en Conseil des ministres:

- créer le service des décisions anticipées visé à l'article 23, alinéa 2, de la loi et en déterminer les modalités de fonctionnement;
- nommer après avis du Comité de direction un collège de dirigeants du service précité et en déterminer les modalités de fonctionnement;
- déterminer les modalités d'application des dispositions du titre III de la loi ("Des décisions anticipées en matière fiscale").

La fixation de la durée du mandat des membres du collège des dirigeants fait partie de la compétence du Roi de nommer ces membres. Le fondement juridique du projet doit par conséquent être recherché à l'article 26 de la loi du 24 décembre 2002. Le premier alinéa du préambule fera dès lors référence à cette disposition plutôt qu'aux articles 37 et 107, alinéa 2, de la Constitution.

⁽¹⁾ Les désignations ont été faites par des arrêtés royaux du 4 octobre 2004, publiés par extrait au Moniteur belge du 12 octobre 2004.

De kamer was samengesteld uit

La chambre était composée de

de Heren
Messieurs

M. VAN DAMME,

kamervoorzitter,
président de chambre,

J. BAERT,
W. VAN VAERENBERGH,

staatsraden,
conseillers d'État,

M. RIGAUX,
L. DENYS,

assessoren van de afdeling Wetgeving,
assesseurs de la section de législation,

Mevrouw
Madame

G. VERBERCKMOES,

griffier,
greffier.

Het verslag werd uitgebracht door
Mevr. I. VERHEVEN, adjunct-auditeur.

Le rapport a été présenté par
Mme I. VERHEVEN, auditeur adjoint.

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

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

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME