KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 48.766/1
VAN 21 OKTOBER 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 28 september 2010 door de Minister van Financiën verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van wet "tot wijziging van het Wetboek van de Belasting over de Toegevoegde Waarde", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING VAN HET VOORONTWERP VAN WET

1. Het om advies voorgelegde voorontwerp van wet strekt ertoe drie Europese richtlijnen [1], die de Btw-richtlijn [2] hebben gewijzigd, geheel of gedeeltelijk om te zetten.

De in het ontwerp vervatte wijzigingen betreffen:

- de btw-regeling met betrekking tot aardgassystemen en warmte- en koudenetten (artikelen 4, 5, 8 en 10, c));

- de aftrekregeling bij gemengd gebruik (artikelen 6 en 12);

- de plaats van diensten in verband met culturele, artistieke, sportieve, wetenschappelijke, educatieve, vermakelijkheids- of soortgelijke activiteiten (zie artikel 7 van het ontwerp);

- diverse aanpassingen voor een betere overeenstemming met het recht van de Europese Unie (artikelen 9, 10, b), en 11);

- de voorwaarden voor vrijstelling van btw bij invoer (artikel 10, a));

- de voorrechten en immuniteiten van de Europese Unie (artikel 11).

---

[1]Het gaat om richtlijn 2008/8/EG van de Raad van 12 februari 2008 tot wijziging van Richtlijn 2006/112/EG wat betreft de plaats van een dienst, richtlijn 2009/69/EG van de Raad van 25 juni 2009 tot wijziging van Richtlijn 2006/112/EG betreffende het gemeenschappelijke stelsel van belasting over de toegevoegde waarde wat betreft belastingfraude bij invoer en richtlijn 2009/162/EU van de Raad van 22 december 2009 tot wijziging van enkele bepalingen van Richtlijn 2006/112/EG betreffende het gemeenschappelijke stelsel van belasting over de toegevoegde waarde.

[2]Richtlijn 2006/112/EG van de Raad van 28 november 2006 betreffende het gemeenschappelijke stelsel van belasting over de toegevoegde waarde.

.../...

2. Op de vraag waarom richtlijn 2009/69/EG slechts gedeeltelijk wordt omgezet, alhoewel de bepalingen ervan op 1 januari 2011 in werking zouden moeten treden [3], heeft de gemachtigde geantwoord dat de bewuste richtlijn ook zal worden omgezet bij een koninklijk besluit tot wijziging van artikel 39 van het koninklijk besluit nr. 7 van 29 december 1992 met betrekking tot de invoer van goederen voor de toepassing van de belasting over de toegevoegde waarde en dat op 1 januari 2011 in werking zal treden.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 3

De wijzigingen die aan artikel 1, § 6, van het Btw-wetboek zijn aangebracht bij het koninklijk besluit van 22 december 1995 en de wet van 27 december 2006 zijn niet meer geldig. De vermelding ervan moet bijgevolg weggelaten worden uit de inleidende zin van artikel 3.

Artikel 4

Artikel 17, lid 2, d), van richtlijn 2006/112/EG bevat sedert de wijziging bij richtlijn 2009/162/EU, de omschrijving "of eender welk op een dergelijk systeem aangesloten net". Die omschrijving wordt door artikel 3 van het ontwerp overgenomen in de definitie van 'accijnsproducten' (artikel 1, § 6, 4/, van het Btw-wetboek), doch is niet letterlijk overgenomen in de ontworpen Nederlandse tekst van artikel 12*bis*, tweede lid, 8/, van het Btw-wetboek ("of een op een dergelijk systeem aangesloten net"). Alhoewel er geen inhoudelijk verschil is, dient ter wille van de overeenstemming met de richtlijn en met artikel 1, § 6, 4/, ook in de ontworpen bepaling te worden geschreven "of eender welk op een dergelijk systeem aangesloten net".

[3] Zie artikel 2, lid 1, van richtlijn 2009/69/EG.

Artikel 5

Waar in artikel 38 van richtlijn 2006/112/EG sprake is van "een belastingplichtige wederverkoper", vermeldt het huidige artikel 15, § 2, tweede lid, 4/, a), van het Btw-wetboek "afnemer". Dat is ook weer het geval in artikel 5 van het ontwerp. Voor een betere afstemming op de richtlijn dient dezelfde terminologie te worden gehanteerd.

Artikel 9

Artikel 9, a), van het ontwerp beoogt de opheffing van artikel 25*ter*, § 1, tweede lid, 1/, van het Btw-wetboek. Deze bepaling stelde vrij van belasting de intracommunautaire verwervingen van goederen waarvan de levering in België krachtens artikel 42, §§ 1, 2 en 3, 1/ tot 6/, van het Btw-wetboek zou worden vrijgesteld. Het betreft hier de levering van bepaalde schepen, de levering aan bouwers, eigenaars en gebruikers van deze vaartuigen, de diensten met betrekking tot deze vaartuigen (§ 1) en gelijkaardige bepalingen in verband met vliegtuigen (§ 2). Door deze bepaling op te heffen zijn de intracommunautaire verwervingen met betrekking tot die schepen en vliegtuigen niet langer vrijgesteld.

De gemachtigde bevestigde dat dit een correctie betreft van een eerdere, verkeerde omzetting van de richtlijn. Gelet daarop zal in artikel 2 van het ontwerp moeten worden aangegeven dat de wet ook voorziet in een gedeeltelijke omzetting van richtlijn 2006/112/EG.

Artikel 10

Artikel 10, c), van het ontwerp past artikel 40, § 1, 3/, van het Btw-wetboek aan.

Alhoewel in de memorie van toelichting wordt gesteld dat het gaat om "een eenvoudige technische aanpassing (...) rekening houdend met de bijzondere regeling voor de levering van gas, elektriciteit, warmte en koude", lijkt het eerste deel van de nieuwe

bepaling een omzetting te zijn van artikel 143, lid 1, l), van richtlijn 2006/112/EG. Aan de gemachtigde is gevraagd of dit zo is en ook waarom de voorwaarde "wanneer de persoon op wiens naam de verschuldigde belasting bij de invoer mag of moet worden betaald, deze goederen heeft verworven onder de in artikel 15, § 2, tweede lid, 4/ bepaalde voorwaarden" is toegevoegd.

De gemachtigde antwoordde wat volgt:

> "Artikel 40, § 1, 3/ van het Btw-wetboek vormt inderdaad de omzetting van artikel 143, 1, l van richtlijn 2006/112/EG.
>
> Bedoelde voorwaarde was evenwel reeds opgenomen in genoemd artikel 40, § 1, 3/ n.a.v. de omzetting van richtlijn 2003/92/EG van de Raad van 7 oktober 2003 (Wet van 5/12/2004). De bedoeling was om dubbele heffing te vermijden. Ik verwijs ter zake naar de memorie van toelichting (art. 6) en het advies nr. 36830/2" [4].

Een en ander zou in de memorie van toelichting tot uiting moeten worden gebracht.

---

[4]Zie *Parl. St.*, Kamer DOC 51 1257/001, 7-8 (commentaar bij artikel 6) en 12 (advies Raad van State).

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. TISON, L. DENYS,	assessoren van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. A. SOMERS, auditeur.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

M. VERSCHRAEGHEN M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 48.766/1
DU 21 OCTOBRE 2010

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 2010, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un avant-projet de loi "visant à modifier le code de la Taxe sur la Valeur Ajouté", a donné l'avis suivant:

PORTÉE DE L'AVANT-PROJET DE LOI

1. L'avant-projet de loi soumis pour avis a pour objet de transposer complètement ou partiellement trois directives européennes [1] qui ont modifié la directive TVA [2].

Les modifications prévues par le projet portent sur:

- le régime de la TVA relatif aux systèmes de gaz naturel et aux réseaux de chauffage et de refroidissement (articles 4, 5, 8 et 10, c));

- le régime de la déduction en cas d'utilisation mixte (articles 6 et 12);

- le lieu des prestations de services relatifs à des manifestations culturelles, artistiques, sportives, scientifiques, éducatives, de divertissement ou similaires (voir l'article 7 du projet);

- diverses adaptations destinées à mieux se conformer au droit de l'Union européenne (articles 9, 10, b), et 11);

- les conditions d'exonération de la TVA à l'importation (article 10, a));

- les privilèges et immunités de l'Union européenne (article 11).

---

[1]Il s'agit de la directive 2008/8/CE du Conseil du 12 février 2008 modifiant la directive 2006/112/CE en ce qui concerne le lieu des prestations de services, de la directive 2009/69/CE du Conseil du 25 juin 2009 modifiant la directive 2006/112/CE relative au système commun de taxe sur la valeur ajoutée en ce qui concerne la fraude fiscale liée aux importations et de la directive 2009/162/UE du Conseil du 22 décembre 2009 modifiant diverses dispositions de la directive 2006/112/CE relative au système commun de taxe sur la valeur ajoutée.

[2]Directive 2006/112/CE du Conseil du 28 novembre 2006 relative au système commun de taxe sur la valeur ajoutée.

.../...

2. À la question de savoir pourquoi la directive 2006/69/CE n'est transposée que partiellement alors que ses dispositions devraient entrer en vigueur le 1er janvier 2011[3], le délégué a répondu qu'un arrêté royal modifiant l'article 39 de l'arrêté royal n/ 7 du 29 décembre 1992 relatif aux importations de biens pour l'application de la taxe sur la valeur ajoutée transposera également la directive en question et qu'il entrera en vigueur le 1er janvier 2011.

EXAMEN DU TEXTE

Article 3

Les modifications apportées à l'article 1er, § 6, du Code de la TVA par l'arrêté royal du 22 décembre 1995 et la loi du 27 décembre 2006 ne sont plus valables. Leur mention doit par conséquent être omise de la phrase liminaire de l'article 3.

Article 4

Depuis sa modification par la directive 2009/112/UE, l'article 17, paragraphe 2, d), de la directive 2006/112/CE comporte la formulation "ou tout réseau connecté à un tel système". L'article 3 du projet reproduit cette formulation dans la définition des 'produits soumis à accise' (article 1er, § 6, 4/, du Code de la TVA) or le texte néerlandais de l'article 12*bis*, alinéa 2, 8/, en projet, du Code de la TVA ne l'a pas reproduite littéralement ("of een op een dergelijk systeem aangesloten net"). Même s'il n'y a pas de différence de fond, il faut, dans un souci de conformité à la directive et à l'article 1er, § 6, 4/, écrire "of eender welk op een dergelijk systeem aangesloten net" dans la disposition en projet également.

[3]Voir l'article 2, paragraphe 1, de la directive 2009/69/CE.

Article 5

Alors que l'article 38 de la directive 2006/112/CE fait état d'"un assujetti-revendeur", l'article 15, § 2, alinéa 2, 4/, a), actuel, du Code de la TVA mentionne l'"acquéreur". C'est de nouveau le cas à l'article 5 du projet. Pour mieux se conformer à la directive, il faut utiliser la même terminologie.

Article 9

L'article 9, a), du projet a pour objet d'abroger l'article 25*ter*, § 1er, alinéa 2, 1/, du Code de la TVA. Cette disposition exemptait de la taxe "les acquisitions intracommunautaires de biens dont la livraison en Belgique serait exemptée par l'article 42, §§ 1er, 2 et 3, 1/ à 6/, du Code de la TVA. Il s'agit en l'espèce des livraisons de certains bateaux, des livraisons à des constructeurs, propriétaires ou exploitants de ces navires et bateaux, des prestations de services relatives à ces navires et bateaux (§ 1er) et de dispositions analogues relatives aux avions (§ 2). En abrogeant cette disposition, les acquisitions intracommunautaires relatives à ces navires et avions cesseront d'être exemptées.

Le délégué a confirmé qu'il s'agit de corriger une précédente transposition erronée de la directive. Par conséquent, l'article 2 du projet devra indiquer que la loi assure également une transposition partielle de la directive 2006/112/CE.

Article 10

L'article 10, c), du projet, adapte l'article 40, § 1er, 3/, du Code de la TVA.

Même si l'exposé des motifs affirme qu'il s'agit d'"une simple adaptation technique (...) compte tenu du régime spécial prévu pour les livraisons de gaz, d'électricité, de chaleur et de froid", la première partie de la nouvelle disposition paraît transposer l'article 143, paragraphe 1, 1), de la directive 2006/112/CE. Il a été demandé au délégué si tel est le cas et pourquoi la condition "lorsque la personne dans le chef de qui la taxe due pour l'importation peut ou doit être payée, a acquis ces biens dans les conditions prévues à l'article 15, § 2, alinéa 2, 4°" a été ajoutée.

.../...

Le délégué a répondu ce qui suit:

"Artikel 40, § 1, 3/ van het Btw-wetboek vormt inderdaad de omzetting van artikel 143, 1, l van richtlijn 2006/112/EG.

Bedoelde voorwaarde was evenwel reeds opgenomen in genoemd artikel 40, § 1, 3/ n.a.v. de omzetting van richtlijn 2003/92/EG van de Raad van 7 oktober 2003 (Wet van 5/12/2004). De bedoeling was om dubbele heffing te vermijden. Ik verwijs ter zake naar de memorie van toelichting (art. 6) en het advies nr. 36830/2" [4].

L'exposé des motifs devrait contenir ces précisions.

---

[4]Voir *Doc. parl.*, Chambre, DOC 51 1257/001, 7-8 (commentaire de l'article 6) et 12 (avis du Conseil d'État).

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	conseillers d'État,
	M. TISON, L. DENYS,	assesseurs de la section de législation,
Madame	M. VERSCHRAEGHEN,	greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Mme A. SOMERS, auditeur.

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

LE GREFFIER LE PRÉSIDENT

M. VERSCHRAEGHEN M. VAN DAMME