

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 48.820/1
VAN 4 NOVEMBER 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 12 oktober 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:

1. Het om advies voorgelegde voorontwerp van wet strekt ertoe artikel 44, § 3, 14/, van het Wetboek van de belasting over de toegevoegde waarde (hierna: Btw-wetboek) in overeenstemming te brengen met artikel 132, lid 1, a), van richtlijn 2006/112/EG van de Raad van 28 november 2006 betreffende het gemeenschappelijke stelsel van belasting over de toegevoegde waarde. Waar in artikel 44, § 3, 14/, van het Btw-wetboek thans wordt verwezen naar artikel 131, 1/, van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven en dus naar "postdiensten" in het algemeen, strijdt de wetgeving met het begrip "openbare postdiensten" bedoeld in artikel 132, lid 1, a), van de richtlijn, dat immers betrekking heeft op de "universele postdienst" zoals deze dienst is gedefinieerd in artikel 3 van de richtlijn 97/67/EG van het Europees Parlement en de Raad van 15 december 1997 betreffende gemeenschappelijke regels voor de ontwikkeling van de interne markt voor postdiensten in de Gemeenschap en de verbetering van de kwaliteit van de dienst (hierna: postrichtlijn) ⁽¹⁾. In de ontworpen tekst wordt daarom verwezen naar artikel 142 van de wet van 21 maart 1991, dat artikel 3 van de postrichtlijn in Belgisch recht omzet.

2. Artikel 132, lid 1, a), van richtlijn 2006/112/EG bepaalt dat de lidstaten vrijstelling verlenen voor de door openbare postdiensten verrichte diensten en daarmee gepaard gaande goederenleveringen, *met uitzondering van personenvervoer en telecommunicatiediensten* ⁽²⁾.

⁽¹⁾ HvJ, 23 april 2009, TNT Post UK Ltd t. The Commissioners for Her Majesty's Revenue and Customs, C-357/07.

⁽²⁾ Krachtens artikel 24, lid 2, van de richtlijn worden als "telecommunicatiediensten" beschouwd "de diensten waarmee de transmissie, uitzending of ontvangst van signalen, geschriften, beelden en geluiden of informatie van allerlei aard per draad, via radiofrequente straling, langs optische weg of met behulp van andere elektromagnetische middelen mogelijk wordt gemaakt, met inbegrip van de daarmee samenhangende overdracht en verlening van rechten op het gebruik van infrastructuur voor de transmissie, uitzending of ontvangst, waaronder het bieden van toegang tot wereldwijde informatienetten". Overweging 22 bij de richtlijn luidt: "Alle telecommunicatiediensten waarvan in de Gemeenschap gebruik wordt gemaakt, dienen te worden belast, teneinde verstoringen van de mededinging op dat gebied te voorkomen. (...)".

Artikel 142, § 1, van de wet van 21 maart 1991 luidt:

- "De universele postdienst omvat de volgende verrichtingen :
- het ophalen, het sorteren, het vervoer en de distributie van postzendingen tot 2 kg;
 - het ophalen, het sorteren, het vervoer en de distributie van postpakketten tot 10 kg;
 - de distributie van de postpakketten ontvangen vanuit andere Lidstaten tot 20 kg;
 - de diensten in verband met aangetekende zendingen en zendingen met aangegeven waarde.

De universele postdienst omvat zowel de nationale als de grensoverschrijdende diensten" ⁽³⁾.

Noch in artikel 142 van de wet van 21 maart 1991, noch in de ontworpen bepaling wordt melding gemaakt van de uitzonderingen met betrekking tot het personenvervoer en de telecommunicatiediensten.

Aangezien kan worden aangenomen dat het personenvervoer niet valt onder de verrichtingen die op grond van artikel 142 van de wet van 21 maart 1991 tot de universele postdienst moeten worden gerekend, is het niet strikt noodzakelijk die uitzondering op te nemen in het ontworpen artikel 44, § 3, 14/, van het Btw-wetboek.

Wat evenwel de tweede uitzondering betreft, moet worden vastgesteld dat niet bij voorbaat valt uit te sluiten dat de universele postdienst, zoals omschreven in artikel 142 van de wet van 21 maart 1991, ook betrekking kan hebben op

⁽³⁾ Zie ook artikel 142, § 3, laatste streepje, waaruit blijkt dat de levering van de universele dienst evolueert onder meer overeenkomstig de technische ontwikkeling en de behoeften van de gebruikers.

telecommunicatiediensten ⁽⁴⁾. Gelet daarop kan in de ontworpen bepaling beter melding worden gemaakt van die uitzondering.

3. Het ontwerp strekt tot omzetting van artikel 132, lid 1, a), van richtlijn 2006/112/EG. Gelet op artikel 412, lid 1, tweede alinea, van die richtlijn zal daarvan melding dienen te worden gemaakt in een nieuw artikel, in te voegen na het eerste artikel van het ontwerp ⁽⁵⁾.

⁽⁴⁾ Cf. in dat verband bijvoorbeeld de bepalingen met betrekking tot de elektronische aangetekende zending, in hoofdstuk 4 van het door de regering ingediende wetsontwerp "tot wijziging van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven, van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector en tot wijziging van de wet van 9 juli 2001 houdende vaststelling van bepaalde regels in verband met het juridisch kader voor elektronische handtekeningen en certificatediensten" (*Parl. St.*, Kamer, DOC 53 0202/001).

⁽⁵⁾ *Beginnelsen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, nr. 94.1, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX, L. DENYS,	assessoren van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

A. BECKERS

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 48.820/1
DU 4 NOVEMBRE 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 12 octobre 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 ajoutée", a donné l'avis suivant:

1. L'avant-projet de loi soumis pour avis a pour objet de conformer l'article 44, § 3, 14/, du Code de la taxe sur la valeur ajoutée (ci-après: Code de la T.V.A.) à l'article 132, paragraphe 1, a), de la directive 2006/112/CE du Conseil du 28 novembre 2006 relative au système commun de taxe sur la valeur ajoutée. Dès lors que l'article 44, § 3, 14/, du Code de la T.V.A. se réfère actuellement à l'article 131, 1/, de la loi du 21 mars 1991 portant réforme de certaines entreprises publiques économiques et donc aux "services postaux" en général, la législation est contraire à la notion de "services publics postaux" visée à l'article 132, paragraphe 1, a), de la directive qui concerne, en effet, le "service postal universel" tel que ce service est défini à l'article 3 de la directive 97/67/CE du Parlement Européen et du Conseil du 15 décembre 1997 concernant des règles communes pour le développement du marché intérieur des services postaux de la Communauté et l'amélioration de la qualité du service (ci-après : directive postale)⁽¹⁾. En conséquence, le texte en projet vise l'article 142 de la loi du 21 mars 1991 qui transpose l'article 3 de la directive postale en droit belge.

2. L'article 132, paragraphe 1, a), de la directive 2006/112/CE dispose que les États membres exonèrent les prestations de services et les livraisons de biens accessoires à ces prestations, *à l'exception des transports de personnes et des télécommunications*⁽²⁾, effectuées par les services publics postaux.

⁽¹⁾ C.J.C.E., 23 avril 2009, TNT Post UK Ltd c. The Commissioners for Her Majesty's Revenue and Customs, C-357/07.

⁽²⁾ En vertu de l'article 24, paragraphe 2, de la directive, sont considérés comme "services de télécommunication" "les services ayant pour objet la transmission, l'émission et la réception de signaux, écrits, images et sons ou informations de toute nature par fils, par radio, par moyens optiques ou par d'autres moyens électromagnétiques, y compris la cession et la concession y afférentes d'un droit d'utilisation de moyens pour une telle transmission, émission ou réception, y compris la fourniture d'accès aux réseaux d'information mondiaux". Le considérant 22 de la directive s'énonce comme suit: "Il convient de taxer la totalité des services de télécommunications dont la consommation a lieu dans la Communauté pour prévenir les distorsions de concurrence dans ce domaine. (...)".

L'article 142, § 1^{er}, de la loi du 21 mars 1991 s'énonce comme suit:

- "Le service postal universel comprend les prestations suivantes:
- la levée, le tri, le transport et la distribution des envois postaux jusqu'à 2 kg;
 - la levée, le tri, le transport et la distribution des colis postaux jusqu'à 10 kg;
 - la distribution des colis postaux reçus d'autres États membres et pesant jusqu'à 20 kg;
 - les services relatifs aux envois recommandés et aux envois à valeur déclarée.

Le service postal universel comprend aussi bien les services nationaux que les services transfrontières" ⁽³⁾.

Ni l'article 142 de la loi du 21 mars 1991, ni la disposition en projet ne font mention des exceptions relatives aux transports de personnes et aux télécommunications.

Dès lors qu'il peut être admis que le transport de personnes ne relève pas des opérations qui, en vertu de l'article 142 de la loi du 21 mars 1991, doivent faire partie du service postal universel, il n'est pas strictement nécessaire d'inscrire cette exception à l'article 44, § 3, 14/, en projet, du Code de la T.V.A.

En ce qui concerne toutefois la deuxième exception, force est de constater qu'il n'est pas exclu *a priori* que le service postal universel, défini à l'article 142 de la loi du 21 mars 1991, puisse également porter sur les télécommunications ⁽⁴⁾. Mieux vaudrait, dès lors, que la disposition en projet fasse mention de cette exception.

⁽³⁾ Voir aussi l'article 142, § 3, dernier tiret, qui énonce que la prestation du service universel évolue, notamment, en fonction de l'environnement technique ainsi que des besoins des utilisateurs.

⁽⁴⁾ Voir à cet égard, par exemple, les dispositions relatives au recommandé électronique inscrites au chapitre 4 du projet de loi déposé par le gouvernement "modifiant la loi du 21 mars 1991 portant réforme de certaines entreprises publiques économiques, la loi du 17 janvier 2003 relative au statut du régulateur des secteurs des postes et des télécommunications belges et modifiant la loi du 9 juillet 2001 fixant certaines règles relatives au cadre juridique pour les signatures électroniques et les services de certification" (*Doc. parl.*, Chambre, DOC 53 0202/001).

3. Le projet vise à transposer l'article 132, paragraphe 1, a), de la directive 2006/112/CE. Compte tenu de l'article 412, paragraphe 1, deuxième alinéa, de cette directive, il faudra en faire mention dans un nouvel article à insérer après l'article 1^{er} du projet ⁽⁵⁾.

⁽⁵⁾ *Principes de technique législative. Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires.* Conseil d'État, 2008, n/ 94.1, à consulter sur le site Internet du Conseil d'État (www.raadvst-consetat.be).

La chambre était composée de

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

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

A. BECKERS

M. VAN DAMME