RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 61.165/3
van 18 april 2017

over

een ontwerp van koninklijk besluit ‘houdende diverse bepalingen tot wijziging van het KB/WIB 92’

CONSEIL D’ÉTAT
section de législation

avis 61.165/3
du 18 avril 2017

sur

un projet d’arrêté royal ‘portant des dispositions diverses modifiant l’AR/CIR 92’

‡LW-CFERKBFAD-GBBGFVT‡

Op 17 maart 2017 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Financiën verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'houdende diverse bepalingen tot wijziging van het KB/WIB 92'.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 4 april 2017. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jan SMETS en Wilfried VAN VAERENBERGH, staatsraden, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Frédéric VANNESTE, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Jo BAERT, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 18 april 2017.

*

Le 17 mars 2017, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre des Finances à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'portant des dispositions diverses modifiant l'AR/CIR 92'.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 4 avril 2017. La chambre était composée de Jo BAERT, président de chambre, Jan SMETS et Wilfried VAN VAERENBERGH, conseillers d'État, et Annemie GOOSSENS, greffier.

Le rapport a été présenté par Frédéric VANNESTE, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Jo BAERT, président de chambre .

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 18 avril 2017.

*

‡LW-CFERKBFAD-GBBGFVT‡

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit bevat diverse technische wijzigingen van het koninklijk besluit van 27 augustus 1993 'tot uitvoering van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992' (hierna: KB/WIB 92). Het gaat in hoofdzaak om de aanpassing van verwijzingen in het KB/WIB 92 naar artikelen van het Wetboek van de Inkomstenbelastingen 1992 (hierna: WIB 92) en naar financiële wetgeving.

RECHTSGROND

3. De gemachtigde heeft een tabel met een overzicht van de rechtsgronden bezorgd waarin in hoofdzaak melding wordt gemaakt van de artikelen en wetten waaraan wordt gerefereerd in het tweede tot vierde lid van de aanhef.

3.1. De in het derde en het vierde lid van de aanhef vermelde wetten van 3 augustus 2012[1] en 19 april 2014[2] vormen geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit. Het gaat slechts om wetten waarnaar in de ontworpen bepalingen wordt verwezen.

3.2. Uit de tabel bezorgd door de gemachtigde blijkt dat in een aantal gevallen de rechtsgrond exclusief wordt gezocht in de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Koning (artikel 108 van de Grondwet).

De algemene bevoegdheid van de Koning om de wetten uit te voeren impliceert echter steeds het bestaan van een andere wetskrachtige bepaling waarmee de algemene uitvoeringsbevoegdheid samenhangt. Artikel 108 van de Grondwet bepaalt immers dat de Koning de verordeningen maakt en de besluiten neemt die "voor de uitvoering van de wetten" nodig zijn, zodat er ook een uit te voeren wet moet zijn. Dat grondwetsartikel moet dus steeds worden gelezen in samenhang met een wetskrachtige bepaling.

In de gevallen dat de in het tweede lid van de aanhef en de hierna vermelde bepalingen van het WIB 92 geen expliciete delegatie aan de Koning bevatten, dient de rechtsgrond te worden gezocht in het in het eerste lid van de aanhef vermelde artikel 108 van de Grondwet, gelezen in samenhang met een van die bepalingen.

[1] Wet van 3 augustus 2012 'betreffende de instellingen voor collectieve belegging die voldoen aan de voorwaarden van Richtlijn 2009/65/EG en de instellingen voor belegging in schuldvorderingen'.

[2] Wet van 19 april 2014 'betreffende de alternatieve instellingen voor collectieve belegging en hun beheerders'.

‡LW-CFERKBFAD-GBBGFVT‡

3.3. De lijst van de in het tweede lid van de aanhef vermelde bepalingen van het WIB 92, namelijk de artikelen 90, eerste lid, 145^{8}, 154*bis* en 201, tweede lid (lees: 201, § 2), moet als volgt worden aangevuld en verfijnd:

- artikel 77, derde lid (de rechtsgrond voor artikel 1 van het ontworpen besluit);

- artikel 90, eerste lid, 2°, tweede lid (de rechtsgrond voor artikel 3 van het ontworpen besluit);

- artikel 145^{8}, § 1, tweede lid, laatste zin (de rechtsgrond voor artikel 4 van het ontworpen besluit);

- artikel 145^{16}, 1° (de rechtsgrond voor de artikelen 5 en 6 van het ontworpen besluit);

- artikel 154*bis*, vijfde lid (de rechtsgrond voor artikel 7 van het ontworpen besluit);

- artikel 167, eerste lid (de rechtsgrond voor artikel 8 van het ontworpen besluit);

- artikel 201, § 2, derde lid, (de rechtsgrond voor artikel 2 van het ontworpen besluit);

- artikel 261, derde lid (de rechtsgrond voor de artikelen 11 tot 13 van het ontworpen besluit);

- artikel 266, eerste lid (de rechtsgrond voor de artikelen 16 tot 24 van het ontworpen besluit);

- artikel 271 (de rechtsgrond voor artikel 14 van het ontworpen besluit);

- artikel 306, § 1, eerste lid (de rechtsgrond voor artikel 25 van het ontworpen besluit);

- artikel 360, tweede lid (de rechtsgrond voor artikel 26 van het ontworpen besluit).

Ten slotte kan voor artikel 10 van het ontworpen besluit, dat ertoe strekt artikel 73^{4ter} van het KB/WIB 92 op te heffen, verwezen worden naar artikel 44, 3°, van de wet van 14 april 2011 'houdende diverse bepalingen'. Bij die laatste bepaling werd de rechtsgrond (het toenmalige artikel 202, § 2, tweede lid, van het WIB 92) van artikel 73^{4ter} van het KB/WIB 92 opgeheven.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De aanhef dient in overeenstemming te worden gebracht met wat hiervoor is opgemerkt over de rechtsgrond van het ontworpen besluit.

‡LW-CFERKBFAD-GBBGFVT‡

Artikel 2

5. Het in artikel 2 van het ontwerp vermelde te vervangen zinsdeel in artikel 49*bis* van het KB/WIB 92 ("*in* artikel 69, § 2") komt niet voor in de eerste paragraaf van dat artikel (daarin komt het zinsdeel "*van* artikel 69, § 2" voor). Doch ook in die paragraaf zou de verwijzing naar artikel 69, § 2, dat is opgeheven, vervangen moeten worden door een verwijzing naar artikel 201, § 2.

Artikel 7

6. Artikel 7 van het ontwerp strekt ertoe om in artikel 63[19] van het KB/WIB 92 het zinsdeel "artikel 154*bis*, derde lid" te vervangen door het zinsdeel "artikel 154*bis*, vierde lid". In het genoemde vierde lid komt echter geen delegatie aan de Koning voor. Er dient allicht naar het vijfde lid verwezen te worden.

*

‡LW-CFERKBFAD-GBBGFVT‡

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1er, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE DU PROJET

2. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis apporte diverses modifications techniques à l'arrêté royal du 27 août 1993 'd'exécution du Code des impôts sur les revenus 1992' (ci-après : AR/CIR 92). Il s'agit essentiellement de l'adaptation de références dans l'AR/CIR 92 à des articles du Code des impôts sur les revenus 1992 (ci-après : CIR 92) et à la législation financière.

FONDEMENT JURIDIQUE

3. Le délégué a fourni un tableau donnant un aperçu des fondements juridiques, qui mentionne principalement les articles et lois visés aux deuxième, troisième et quatrième alinéas du préambule.

3.1. Les lois des 3 août 2012 [1] et 19 avril 2014 [2], visées aux troisième et quatrième alinéas du préambule, ne procurent pas de fondement juridique à l'arrêté en projet. Il s'agit uniquement de lois auxquelles les dispositions en projet font référence.

3.2. Il ressort du tableau fourni par le délégué que, dans un certain nombre de cas, le fondement juridique est exclusivement recherché dans le pouvoir général d'exécution du Roi (article 108 de la Constitution).

Toutefois, le pouvoir général du Roi pour exécuter les lois implique toujours l'existence d'une autre disposition ayant force de loi, en relation avec le pouvoir général d'exécution. L'article 108 de la Constitution dispose en effet que le Roi fait les règlements et arrêtés nécessaires « pour l'exécution des lois », de sorte qu'il doit aussi y avoir une loi à exécuter. Cet article de la Constitution doit donc toujours être combiné avec une disposition ayant force de loi.

Dans les cas où les dispositions du CIR 92, mentionnées au deuxième alinéa du préambule et ci-après, ne contiennent pas de délégation explicite au Roi, il convient de rechercher le fondement juridique dans l'article 108 de la Constitution, visé au premier alinéa du préambule, combiné avec une de ces dispositions.

[1] Loi du 3 août 2012 'relative aux organismes de placement collectif qui répondent aux conditions de la Directive 2009/65/CE et aux organismes de placement en créances'.

[2] Loi du 19 avril 2014 'relative aux organismes de placement collectif alternatifs et à leurs gestionnaires'.

‡LW-CFERKBFAD-GBBGFVT‡

3.3. La liste des dispositions du CIR 92 mentionnées au deuxième alinéa du préambule, à savoir les articles 90, alinéa 1er, 145[8], 154*bis* et 201, alinéa 2 (lire : 201, § 2), doit être complétée et affinée comme suit :

- l'article 77, alinéa 3 (fondement juridique de l'article 1er de l'arrêté en projet) ;

- l'article 90, alinéa 1er, 2°, alinéa 2 (fondement juridique de l'article 3 de l'arrêté en projet) ;

- l'article 145[8], § 1er, alinéa 2, dernière phrase (fondement juridique de l'article 4 de l'arrêté en projet) ;

- l'article 145[16], 1° (fondement juridique des articles 5 et 6 de l'arrêté en projet) ;

- l'article 154*bis*, alinéa 5 (fondement juridique de l'article 7 de l'arrêté en projet) ;

- l'article 167, alinéa 1er (fondement juridique de l'article 8 de l'arrêté en projet) ;

- l'article 201, § 2, alinéa 3 (fondement juridique de l'article 2 de l'arrêté en projet) ;

- l'article 261, alinéa 3 (fondement juridique des articles 11 à 13 de l'arrêté en projet) ;

- l'article 266, alinéa 1er (fondement juridique des articles 16 à 24 de l'arrêté en projet) ;

- l'article 271 (fondement juridique de l'article 14 de l'arrêté en projet) ;

- l'article 306, § 1er, alinéa 1er (fondement juridique de l'article 25 de l'arrêté en projet) ;

- l'article 360, alinéa 2 (fondement juridique de l'article 26 de l'arrêté en projet).

Enfin, en ce qui concerne l'article 10 de l'arrêté en projet, qui vise à abroger l'article 73[4*ter*] de l'AR/CIR 92, il est renvoyé à l'article 44, 3°, de la loi du 14 avril 2011 'portant des dispositions diverses'. Cette dernière disposition a abrogé le fondement juridique (l'ancien article 202, § 2, alinéa 2, du CIR 92) de l'article 73[4*ter*] de l'AR/CIR 92.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

4. Le préambule doit être mis en conformité avec les observations formulées ci-dessus à propos du fondement juridique de l'arrêté en projet.

‡LW-CFERKBFAD-GBBGFVT‡

Article 2

5. Le segment de phrase à remplacer dans l'article 49*bis* de l'AR/CIR 92 (« *à* l'article 69, § 2 »), visé à l'article 2 du projet, ne figure pas dans le premier paragraphe de cet article (celui-ci comporte le segment de phrase « *de* l'article 69, § 2 »). Néanmoins, il faudrait également remplacer dans ce paragraphe la référence à l'article 69, § 2, qui a été abrogé, par une référence à l'article 201, § 2.

Article 7

6. L'article 7 du projet vise à remplacer, à l'article 63[19] de l'AR/CIR 92, le segment de phrase « de l'article 154*bis*, alinéa 3, » par le segment de phrase « de l'article 154*bis*, alinéa 4, ». Or, l'alinéa 4 précité ne prévoit pas de délégation au Roi. Il faut probablement viser l'alinéa 5.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Annemie GOOSSENS Jo BAERT

‡LW-CFERKBFAD-GBBGFVT‡