



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 63.285/3
van 14 mei 2018

over

een voorontwerp van decreet van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse Gewest ‘houdende instemming met 1° de overeenkomst en het protocol tussen de Regering van het Koninkrijk België en de Regering van de Republiek India tot het vermijden van dubbele belasting en tot het voorkomen van het ontgaan van belasting inzake belastingen naar het inkomen, beide ondertekend te Brussel op 26 april 1993, zoals gewijzigd door het protocol, ondertekend te New Delhi op 9 maart 2017, 2° het protocol, ondertekend te New Delhi op 9 maart 2017 tot wijziging van de onder 1° vermelde overeenkomst en protocol’

Op 4 april 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Begroting, Financiën en Energie verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een voorontwerp van decreet van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse gewest ‘houdende instemming met 1° de overeenkomst en het protocol tussen de Regering van het Koninkrijk België en de Regering van de Republiek India tot het vermijden van dubbele belasting en tot het voorkomen van het ontgaan van belasting inzake belastingen naar het inkomen, beide ondertekend te Brussel op 26 april 1993, zoals gewijzigd door het protocol, ondertekend te New Delhi op 9 maart 2017, 2° het protocol, ondertekend te New Delhi op 9 maart 2017 tot wijziging van de onder 1° vermelde overeenkomst en protocol’.

Het voorontwerp is door de derde kamer onderzocht op 24 april 2018 en 3 mei 2018. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jan SMETS en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, Jan VELAERS, assessor, en Astrid TRUYENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Kristine BAMS, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 14 mei 2018.

*

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 rechtsgrond¹, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

2. Het om advies voorgelegde voorontwerp van decreet van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse Gewest strekt ertoe instemming te verlenen met het dubbelbelastingverdrag met India (hierna: het verdrag)² en met het protocol tot wijziging ervan (hierna: het protocol)³.

BEVOEGDHEID

3. Het verdrag dateert van 26 april 1993. De federale wetgever heeft ermee ingestemd bij de wet van 21 april 1997.⁴

4. Het verdrag is een gemengd verdrag, vermits het ook betrekking heeft op de onroerende voorheffing waarvoor de gewesten bevoegd zijn.⁵

België heeft het verdrag *ondertekend* vóór 18 mei 1993, de datum waarop de herziening van het vroegere artikel 68 van de Grondwet (het huidige artikel 167 van de Grondwet) en de vervanging van het vroegere artikel 16 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ in werking is getreden. Met het verdrag werd echter niet *ingestemd* vooraleer de huidige regeling inzake de buitenlandse betrekkingen van kracht is geworden. Aangezien de nieuwe regeling pas in werking trad op 18 mei 1993, was de federale overheid voor die datum bevoegd om het verdrag alleen te ondertekenen.⁶ Uit artikel 167, § 1,

¹ Aangezien het om een voorontwerp van decreet gaat, wordt onder “rechtsgrond” de conformiteit met hogere rechtsnormen verstaan.

² Overeenkomst ‘tussen de Regering van het Koninkrijk België en de Regering van de Republiek India tot het vermijden van dubbele belasting en tot het voorkomen van het ontgaan van belasting inzake belastingen naar het inkomen’, en het bijgevoegde Protocol, beiden gedaan te Brussel op 26 april 1993.

³ Protocol ‘tot wijziging van de Overeenkomst en van het Protocol tussen de Regering van het Koninkrijk België en de Regering van de Republiek India tot het vermijden van dubbele belasting en tot het voorkomen van het ontgaan van belasting inzake belastingen naar het inkomen, beiden ondertekend te Brussel op 26 april 1993’, gedaan te New Delhi op 9 maart 2017.

⁴ Wet van 21 april 1997 ‘houdende goedkeuring van de overeenkomst tussen de Regering van het Koninkrijk België en de Regering van de Republiek India tot het vermijden van dubbele belasting en tot het voorkomen van ontduiking van de belasting naar het inkomen, en het Protocol, ondertekend te Brussel 26 april 1993’.

⁵ Artikel 2, paragraaf 3, (b), van het verdrag.

⁶ Het ‘sluiten’ van verdragen in de zin van artikel 167 van de Grondwet behelst het geheel van onderscheiden stadia in het volkenrechtelijk tot stand komen van verdragen, zoals onderhandelingen, parafering, ondertekening, ratificatie

eerste lid, en § 3, tweede zin, van de Grondwet volgt dat verdragen die betrekking hebben op de aangelegenheden waarvoor de gewesten bevoegd zijn en waarmee de federale overheid op 18 mei 1993 nog niet had ingestemd, eerst gevolg hebben nadat zij de instemming van de gewestparlementen hebben verkregen.⁷

Het Vlaamse Gewest dient derhalve alsnog in te stemmen met het basisverdrag, aangezien dat nog niet is gebeurd.

5. Het basisverdrag heeft geen betrekking op belastingbevoegdheid van de gemeenschappen. De Vlaamse Gemeenschap dient er derhalve niet mee in te stemmen.

6. Het wijzigende protocol dat in 2017 is ondertekend, bevat een nieuw artikel 26 (“Uitwisseling van inlichtingen”), dat betrekking heeft op alle belastingen en derhalve ook op eventueel in te voeren gemeenschapsbelastingen. Met dat protocol moet bijgevolg niet enkel worden ingestemd door de Kamer van volksvertegenwoordigers en de gewestparlementen, maar ook door de gemeenschapsparlementen. Zowel de Vlaamse Gemeenschap als het Vlaamse Gewest dienen er derhalve mee in te stemmen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST VAN HET ONTWERP

Artikel 2

7. De woorden “, zoals gewijzigd door het protocol, ondertekend te New Delhi op 9 maart 2017” dienen te worden geschrapt in artikel 2, 1°, van het voorontwerp.⁸ Het Vlaamse Gewest moet immers instemmen zowel met het basisverdrag zelf als met het wijzigende protocol.

ONDERZOEK VAN DE TEKST VAN HET PROTOCOL

Artikel 4

8. Luidens artikel 4, paragraaf 1, van het verdrag zal elke partij de andere partij langs diplomatieke weg ervan in kennis stellen dat voldaan is aan alle wettelijke vereisten en procedures om uitwerking te geven aan het protocol. Het protocol treedt in werking op de datum van de laatste kennisgeving.

of toetreding en eventueel de opschorting en de opzegging: *Parl.St.* Senaat 1991-92, nr. 100-16/1, 4; het verwijst derhalve niet naar de internrechtelijke handelingen met betrekking tot deze totstandkoming, zoals met name de instemming met een verdrag.

⁷ B. SEUTIN en G. VAN HAEGENDOREN, *De nieuwe bevoegdheden van Gemeenschappen en Gewesten*, Brugge, die Keure, 1994, 210.

⁸ Het aan te nemen artikel 2 dient bevoegdheidsconform te worden gelezen: terwijl artikel 2, 1°, geen betrekking heeft op gemeenschapsbevoegdheden en dus louter een gewestaangelegenheid betreft, heeft artikel 2, 2°, betrekking op zowel gemeenschaps- als gewestbevoegdheden.

Aangezien de burgers niet kunnen weten wat de datum is van de laatste kennisgeving, zullen zij ook niet op de hoogte zijn van de datum van inwerkingtreding van het protocol. Er dient derhalve over te worden gewaakt dat deze datum van inwerkingtreding, door een bericht in het Belgisch Staatsblad, op een tijdige manier aan de burgers ter kennis zal worden gebracht.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Astrid TRUYENS

Jo BAERT