



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 63.446/3
van 4 juni 2018

avis 63.446/3
du 4 juin 2018

over

sur

een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van het koninklijk besluit van 14 juni 2017 dat de lijst van de andere aan rapportering onderworpen rechtsgebieden en de lijst van de deelnemende rechtsgebieden vastlegt, met het oog op de toepassing van de wet van 16 december 2015 tot regeling van de mededeling van inlichtingen betreffende financiële rekeningen, door de Belgische financiële instellingen en de FOD Financiën, in het kader van een automatische uitwisseling van inlichtingen op internationaal niveau en voor belastingdoeleinden'

un projet d'arrêté royal 'modifiant l'arrêté royal du 14 juin 2017 établissant la liste des autres juridictions soumises à déclaration et la liste des juridictions partenaires, aux fins d'application de la loi du 16 décembre 2015 réglant la communication des renseignements relatifs aux comptes financiers, par les institutions financières belges et le SPF Finances, dans le cadre d'un échange automatique de renseignements au niveau international et à des fins fiscales'

Op 3 mei 2018 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 ‘tot wijziging van het koninklijk besluit van 14 juni 2017 dat de lijst van de andere aan rapportering onderworpen rechtsgebieden en de lijst van de deelnemende rechtsgebieden vastlegt, met het oog op de toepassing van de wet van 16 december 2015 tot regeling van de mededeling van inlichtingen betreffende financiële rekeningen, door de Belgische financiële instellingen en de FOD Financiën, in het kader van een automatische uitwisseling van inlichtingen op internationaal niveau en voor belastingdoeleinden’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 22 mei 2018. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jan SMETS en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Astrid TRUYENS, 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 4 juni 2018.

*

Le 3 mai 2018, 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 ‘modifiant l'arrêté royal du 14 juin 2017 établissant la liste des autres juridictions soumises à déclaration et la liste des juridictions partenaires, aux fins d'application de la loi du 16 décembre 2015 réglant la communication des renseignements relatifs aux comptes financiers, par les institutions financières belges et le SPF Finances, dans le cadre d'un échange automatique de renseignements au niveau international et à des fins fiscales’.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 22 mai 2018. La chambre était composée de Jo BAERT, président de chambre, Jan SMETS et Koen MUYLLE, conseillers d'État, Jan VELAERS et Bruno PEETERS, assesseurs, et Astrid TRUYENS, 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 4 juin 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 rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt tot wijziging van het uitvoeringsbesluit van de wet van 16 december 2015 ‘tot regeling van de mededeling van inlichtingen betreffende financiële rekeningen, door de Belgische financiële instellingen en de FOD Financiën, in het kader van een automatische uitwisseling van inlichtingen op internationaal niveau en voor belastingdoeleinden’.

Meer bepaald worden de lijsten van de deelnemende rechtsgebieden (artikel 5 van het ontwerp) en van de andere aan rapportering onderworpen rechtsgebieden (artikelen 1 en 2 van het ontwerp) bijgewerkt. Wat die laatste categorie van rechtsgebieden betreft, worden voorts een aantal scharnierdata en grensbedragen bepaald (artikel 4).

3. De in de aanhef vermelde bepalingen bieden rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 3

4. Artikel 3 van het ontwerp strekt ertoe om in artikel 3 van het koninklijk besluit van 14 juni 2017¹ de woorden “in de artikelen 1 en 2” te vervangen door “in de artikelen 1, 2 en 2/1”.

Uit artikel 3 van het koninklijk besluit van 14 juni 2017 volgt dat de wet van 16 december 2015 in werking is getreden op 19 juni 2017 “waar het de inlichtingen betreft die bestemd zijn voor de andere aan rapportering onderworpen rechtsgebieden die zijn bedoeld in de artikelen 1 en 2”.² Aangezien het om een inwerkingtredingsbepaling gaat, die een eenmalige uitwerking heeft en die daarna geen rechtsgevolgen meer heeft, heeft het geen zin deze bepaling nu nog te wijzigen.”

¹ Koninklijk besluit van 14 juni 2017 ‘dat de lijst van de andere aan rapportering onderworpen rechtsgebieden en de lijst van de deelnemende rechtsgebieden vastlegt, met het oog op de toepassing van de wet van 16 december 2015 tot regeling van de mededeling van inlichtingen betreffende financiële rekeningen, door de Belgische financiële instellingen en de FOD Financiën, in het kader van een automatische uitwisseling van inlichtingen op internationaal niveau en voor belastingdoeleinden’.

² Het is de uitvoering van de opdracht die aan de Koning is gegeven bij artikel 20, tweede streepje, van de wet van 16 december 2015. Wat de inlichtingen betreft die bestemd zijn voor elk ander aan rapportering onderworpen rechtsgebied, is de wet in werking getreden op 10 januari 2016 (artikel 20, eerste streepje, van de wet). De wet is dus geheel in werking sedert 19 juni 2017.

Op de vraag naar de bedoeling van de stellers met artikel 3 van het ontwerp antwoordde de gemachtigde het volgende:

“Nos engagements internationaux en matière de transparence fiscale nous imposent d’adapter annuellement la liste des juridictions avec lesquelles nous échangeons automatiquement les données fiscales dans le cadre du Common Reporting Standard (CRS).

C’est bien la Loi du 16 décembre 2015 qui permet l’application de l’échange automatique de renseignements dont les normes CRS dans notre ordre juridique interne.

L’arrêté royal du 14 juin 2017 (AR CRS I, MB 22.06.2017) qui exécute la loi est toujours bien applicable, il contient les listings des juridictions avec lesquelles la Belgique effectue les échanges automatiques de renseignements.

Ces listings devront systématiquement faire l’objet d’une adaptation annuelle étant donné que d’autres juridictions tierces viennent d’intégrer et intégreront encore à l’avenir le CRS.

Les articles 1^{er} l’AR CRS I n’est pas modifié. C’est uniquement l’article 2 de l’AR CRS I qui est remplacé. Les dispositions de l’AR CRS II entreront en vigueur dès la publication de l’AR au Moniteur belge.”

Indien het effectief de bedoeling is om de artikelen 1 en 2 van het te nemen besluit in werking te laten treden op de dag van de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad, dient artikel 3 uit het ontwerp te worden weggelaten en dient aan het einde ervan een nieuw artikel te worden toegevoegd waarin de inwerkingtreding van die twee artikelen meer uitdrukkelijk wordt geregeld.

De onmiddellijke inwerkingtreding doet op zich geen probleem rijzen, maar er zal over moeten worden gewaakt dat er tussen het bekendmaken van het te nemen besluit en 30 juni 2018 voldoende tijd rest voor de Belgische financiële instellingen om zich te conformeren aan de nieuwe regels.³

Artikel 4

5. Artikel 4 van het ontwerp bevat wijzigingen in artikel 4 van het koninklijk besluit van 14 juni 2017. Voor het opstellen van die wijzigingsbepalingen is uitgegaan van een indeling van dat artikel die niet strookt met de gebruikelijke aanduiding van de onderdelen van een artikel. De stellers van het ontwerp bespeuren in het te wijzigen artikel blijkbaar minstens achttien leden, terwijl dat artikel in werkelijkheid is ingedeeld in drie leden, die elk een opsomming met verschillende punten bevat.⁴

Artikel 4 van het ontwerp zal dus volledig herschreven moeten worden.

*

³ Uit artikel 8, § 2, van de wet van 16 december 2015 vloeit voort dat de inlichtingen moeten worden meegedeeld “binnen de zes maanden na het einde van het kalenderjaar waarop ze betrekking hebben”. Uit het ontworpen artikel 2 van het koninklijk besluit van 14 juni 2017 blijkt bijvoorbeeld dat in 2018 ook voor Azerbeidjan en Pakistan inlichtingen zullen moeten worden meegedeeld die betrekking hebben op het jaar 2017, zodat de deadline daarvoor 30 juni 2018 zal zijn.

⁴ Zie de officiële bekendmaking van het besluit in het *Belgisch Staatsblad* van 19 juni 2017, p. 65.903-65.904.

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, 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 ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

2. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis vise à modifier l'arrêté d'exécution de la loi du 16 décembre 2015 'régulant la communication des renseignements relatifs aux comptes financiers, par les institutions financières belges et le SPF Finances, dans le cadre d'un échange automatique de renseignements au niveau international et à des fins fiscales'.

Plus spécifiquement, le projet actualise les listes des juridictions partenaires (article 5 du projet) et des autres juridictions soumises à déclaration (articles 1^{er} et 2 du projet). En outre, en ce qui concerne cette dernière catégorie de juridictions, il fixe un certain nombre de dates charnières et de montants plafonnés (article 4).

3. Les dispositions mentionnées dans le préambule procurent un fondement juridique à l'arrêté en projet.

EXAMEN DU TEXTE

Article 3

4. L'article 3 du projet vise à remplacer, à l'article 3 de l'arrêté royal du 14 juin 2017¹, les mots « aux articles 1^{er} et 2 » par « aux articles 1^{er}, 2 et 2/1 ».

Il résulte de l'article 3 de l'arrêté royal du 14 juin 2017 que la loi du 16 décembre 2015 est entrée en vigueur le 19 juin 2017 « en ce qui concerne les renseignements destinés aux autres juridictions soumises à déclaration visées aux articles 1^{er} et 2 »². Vu qu'il s'agit d'une disposition relative à l'entrée en vigueur qui a produit en une fois ses effets et qui a subséquemment épuisé ses effets, il est désormais inutile de modifier cette disposition.

¹ Arrêté royal du 14 juin 2017 'établissant la liste des autres juridictions soumises à déclaration et la liste des juridictions partenaires, aux fins d'application de la loi du 16 décembre 2015 régulant la communication des renseignements relatifs aux comptes financiers, par les institutions financières belges et le SPF Finances, dans le cadre d'un échange automatique de renseignements au niveau international et à des fins fiscales'.

² Il s'agit de la mise en œuvre de la délégation accordée au Roi par l'article 20, deuxième tiret, de la loi du 16 décembre 2015. En ce qui concerne les renseignements destinés à chaque autre juridiction soumise à déclaration, la loi est entrée en vigueur le 10 janvier 2016 (article 20, premier tiret, de la loi). La loi est donc entrée en vigueur dans son intégralité le 19 juin 2017.

Interrogé quant à l'intention des auteurs du projet à l'égard de l'article 3 de celui-ci, le délégué a répondu comme suit :

« Nos engagements internationaux en matière de transparence fiscale nous imposent d'adapter annuellement la liste des juridictions avec lesquelles nous échangeons automatiquement les données fiscales dans le cadre du Common Reporting Standard (CRS).

C'est bien la Loi du 16 décembre 2015 qui permet l'application de l'échange automatique de renseignements dont les normes CRS dans notre ordre juridique interne.

L'arrêté royal du 14 juin 2017 (AR CRS I, MB 22.06.2017) qui exécute la loi est toujours bien applicable, il contient les listings des juridictions avec lesquelles la Belgique effectue les échanges automatiques de renseignements.

Ces listings devront systématiquement faire l'objet d'une adaptation annuelle étant donné que d'autres juridictions tierces viennent d'intégrer et intégreront encore à l'avenir le CRS.

Les articles 1^{er} l'AR CRS I n'est pas modifié. C'est uniquement l'article 2 de l'AR CRS I qui est remplacé. Les dispositions de l'AR CRS II entreront en vigueur dès la publication de l'AR au Moniteur belge ».

Si l'intention est effectivement de faire entrer les articles 1^{er} et 2 de l'arrêté envisagé en vigueur le jour de la publication de ce dernier au Moniteur belge, on omettra l'article 3 du projet et on ajoutera à la fin de celui-ci un nouvel article qui réglera plus expressément l'entrée en vigueur de ces deux articles.

En soi, l'entrée en vigueur immédiate ne pose pas de problème particulier mais il conviendra de prévoir une période suffisante entre la publication de l'arrêté envisagé et le 30 juin 2018 pour permettre aux institutions financières belges de se conformer aux nouvelles règles ³.

³ Il découle de l'article 8, § 2, de la loi du 16 décembre 2015 que les renseignements doivent être communiqués « dans les six mois qui suivent la fin de l'année civile à laquelle ils se rapportent ». Il ressort par exemple de l'article 2, en projet, de l'arrêté royal du 14 juin 2017 qu'en 2018, des renseignements concernant l'année 2017 devront également être communiqués pour l'Azerbaïdjan et le Pakistan, de sorte que la date-limite à cette fin sera le 30 juin 2018.

Article 4

5. L'article 4 du projet modifie l'article 4 de l'arrêté royal du 14 juin 2017. La rédaction de ces dispositions modificatives se fonde sur une division de cet article qui n'est pas conforme à la désignation usuelle des subdivisions d'un article. Les auteurs du projet dénombrent apparemment dix-huit alinéas au moins dans l'article à modifier alors qu'en réalité, ce dernier se subdivise en trois alinéas qui comportent, chacun, une énumération de plusieurs points⁴.

L'article 4 du projet devra donc être entièrement réécrit.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Astrid TRUYENS

Jo BAERT

⁴ Voir la publication officielle de l'arrêté au Moniteur belge du 19 juin 2017, pp. 65.903-65.904.