RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 66.158/3
van 11 juni 2019

over

een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot uitvoering van artikelen $145^{26/1}$ en 145^{27}, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 en tot wijziging van het transmissiemiddel van bepaalde informatie naar de FOD Financiën’

CONSEIL D’ÉTAT
section de législation

avis 66.158/3
du 11 juin 2019

sur

un projet d’arrêté royal ‘portant exécution des articles $145^{26/1}$ et 145^{27}, du Code des impôts sur les revenus 1992, et modifiant le moyen de transmission de certaines informations au SPF Finances’

‡LW-BIGTRAIEG-GGBFIVT‡

Op 9 mei 2019 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 uitvoering van artikelen $145^{26/1}$ en 145^{27}, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 en tot wijziging van het transmissiemiddel van bepaalde informatie naar de FOD Financiën'.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 28 mei 2019. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Peter SOURBRON, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, 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 11 juni 2019.

*

Le 9 mai 2019, 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 exécution des articles $145^{26/1}$ et 145^{27}, du Code des impôts sur les revenus 1992, et modifiant le moyen de transmission de certaines informations au SPF Finances'.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 28 mai 2019. La chambre était composée de Jo BAERT, président de chambre, Jeroen VAN NIEUWENHOVE et Peter SOURBRON, conseillers d'État, Jan VELAERS et Bruno PEETERS, assesseurs, 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 11 juin 2019.

*

‡LW-BIGTRAIEG-GGBFIVT‡

VOORAFGAANDE OPMERKING

1. Rekening houdend met het ogenblik waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht van de regering op het feit dat, wegens het ontslag van de regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens die de regering in aanmerking kan nemen als ze te oordelen heeft of het vaststellen of het wijzigen van verordeningen noodzakelijk is.

STREKKING VAN HET ONTWERP

2.1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt er in de eerste plaats toe te bepalen dat bepaalde documenten nog slechts via elektronische weg aan de belastingadministratie mogen worden bezorgd. Het gaat om het afschrift van het document bedoeld in artikel 2*bis*, eerste lid, van het koninklijk besluit van 27 augustus 1993 'tot uitvoering van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992' (hierna: KB/WIB 92) (artikel 1 van het ontwerp), het afschrift van het attest bedoeld in artikel 145^{9}, eerste lid, 3°, van het Wetboek van de Inkomstenbelastingen 1992 (hierna: WIB 92) (artikel 2) en het afschrift van het in artikel $63^{12/1}$, § 1, van het KB/WIB 92 bedoelde document (artikel 3). Deze artikelen krijgen uitwerking met ingang van 1 januari 2020 (artikel 6).

2.2. In de tweede plaats strekt het ontwerp ertoe te bepalen hoe het bewijs moet worden geleverd dat is voldaan aan de voorwaarden om de belastingvermindering te genieten voor de verwerving van nieuwe aandelen van startende ondernemingen (artikel 145^{26} van het WIB 92), voor minderwaarden geleden naar aanleiding van de gehele verdeling van het maatschappelijk vermogen van een private privak (artikel $145^{26/1}$ van het WIB 92) of voor de verwerving van nieuwe aandelen van groeibedrijven (artikel 145^{27} van het WIB 92) (artikelen 4 en 5). Deze artikelen krijgen uitwerking vanaf het aanslagjaar 2020 (artikel 6).

RECHTSGROND

3. De bepalingen die worden vermeld in het eerste lid van de aanhef bieden rechtsgrond voor het ontworpen besluit, mits daaraan nog wordt toegevoegd artikel 108 van de Grondwet (de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Koning).

Niet voor alle onderdelen van het ontworpen besluit kan immers een beroep worden gedaan op een uitdrukkelijke delegatiebepaling. Dat is het geval voor de artikelen 3 en 5 van het ontworpen besluit. De artikelen 145^{26}, § 6, eerste lid, en 145^{27}, § 5, van het WIB 92, die als rechtsgrond voor de betrokken artikelen worden ingeroepen, maken melding van andere onderdelen van hetzelfde artikel waarin telkens sprake is van het verstrekken van het bewijs "(aan) de belastingplichtige". Er kan worden aanvaard dat het om redenen van efficiëntie nodig wordt geacht te verplichten om daarvan ook kennis te geven aan de belastingadministratie, maar

‡LW-BIGTRAIEG-GGBFIVT‡

daarvoor dient dus een beroep te worden gedaan op de algemene uitvoeringsbevoegdheid, gelezen in samenhang met de voormelde bepalingen van het WIB 92.[1]

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Vooraan in de aanhef dient een verwijzing te worden toegevoegd naar artikel 108 van de Grondwet.

Artikelen 4 en 5

5. In de Nederlandse tekst van de ontworpen artikelen $63^{12/2}$, § 2, eerste lid, en $63^{12/3}$, § 2, eerste lid, van het KB/WIB 92 is sprake van het "overhandigen" van een document. Vermits het document ook via elektronische weg kan worden bezorgd en niet noodzakelijk ter hand moet worden gesteld, kan beter een meer neutrale omschrijving (bijvoorbeeld 'bezorgen') worden gebruikt, zoals het geval is in de Franse tekst.

*

[1] In dezelfde zin: adv.RvS 61.034/3 van 24 maart 2017 over een ontwerp dat geleid heeft tot het koninklijk besluit van 18 april 2017 'tot wijziging van het KB/WIB 92, inzake de belastingvermindering voor de verwerving van nieuwe aandelen van startende ondernemingen in uitvoering van artikel 145^{26}, § 6, eerste lid, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992'.

‡LW-BIGTRAIEG-GGBFIVT‡

OBSERVATION PRELIMINAIRE

1. Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention sur le fait qu'en raison de la démission du Gouvernement, la compétence de celui-ci se trouve limitée à l'expédition des affaires courantes. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien de la compétence ainsi limitée, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le Gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

PORTEE DU PROJET

2.1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis tend tout d'abord à prévoir que certains documents ne peuvent plus être fournis à l'administration fiscale que par voie électronique. Il s'agit de la copie du document visé à l'article 2*bis*, alinéa 1er, de l'arrêté royal du 27 août 1993 'd'exécution du Code des impôts sur les revenus 1992' (ci-après : AR/CIR 92) (article 1er du projet), de la copie de l'attestation visée à l'article 145^{9}, alinéa 1er, 3°, du Code des impôts sur les revenus 1992 (ci-après : CIR 92) (article 2) et de la copie du document visé à l'article $63^{12/1}$, § 1er, de l'AR/CIR 92 (article 3). Ces articles s'appliquent à partir du 1er janvier 2020 (article 6).

2.2. Le projet vise ensuite à déterminer comment il y a lieu d'apporter la preuve qu'il est satisfait aux conditions permettant d'obtenir la réduction d'impôt pour l'acquisition de nouvelles actions ou parts d'entreprises qui débutent (article 145^{26} du CIR 92), pour les moins-values actées à l'occasion du partage total de l'avoir social d'une pricaf privée (article $145^{26/1}$ du CIR 92) ou pour l'acquisition de nouvelles actions ou parts d'entreprises en croissance (article 145^{27} du CIR 92) (articles 4 et 5). Ces articles s'appliquent à partir de l'exercice d'imposition 2020 (article 6).

FONDEMENT JURIDIQUE

3. Les dispositions mentionnées dans le premier alinéa du préambule procurent un fondement juridique à l'arrêté en projet, pour autant qu'elles soient encore combinées avec l'article 108 de la Constitution (le pouvoir général d'exécution du Roi).

Une délégation expresse ne peut en effet pas être invoquée pour tous les éléments de l'arrêté en projet. Tel est le cas des articles 3 et 5 de l'arrêté en projet. Les articles 145^{26}, § 6, alinéa 1er, et 145^{27}, § 5, du CIR 92, qui sont invoqués à titre de fondement juridique des articles concernés, font mention d'autres éléments du même article, qui font chaque fois état de la preuve fournie « au contribuable ». Il peut être admis que, pour des motifs d'efficacité, l'on estime nécessaire de devoir également en aviser l'administration fiscale, mais il faudra donc à cet effet invoquer le pouvoir général d'exécution, combiné avec les dispositions du CIR 92 précitées [1].

[1] Voir dans le même sens : avis C.E. 61.034/3 du 24 mars 2017 sur un projet devenu l'arrêté royal du 18 avril 2017 'modifiant, en ce qui concerne la réduction d'impôt pour les sommes affectées à l'acquisition de nouvelles actions ou

‡LW-BIGTRAIEG-GGBFIVT‡

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

4. Au début du préambule, on ajoutera une référence à l'article 108 de la Constitution.

Articles 4 et 5

5. Le texte néerlandais des articles $63^{12/2}$, § 2, alinéa 1^{er}, et $63^{12/3}$, § 2, alinéa 1^{er}, en projet, de l'AR/CIR 92 fait état de « overhandigen » d'un document. Dès lors que le document peut également être transmis par voie électronique et qu'il ne doit pas nécessairement « ter hand moet worden gesteld », il est préférable d'utiliser un terme plus neutre (par exemple 'bezorgen'), comme c'est le cas dans le texte français.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER — DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Annemie GOOSSENS — Jo BAERT

parts d'entreprises qui débutent, l'AR/CIR 92 en exécution de l'article 145^{26}, § 6, alinéa 1^{er}, du Code des impôts sur les revenus 1992'.

‡LW-BIGTRAIEG-GGBFIVT‡