



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 67.489/3
van 26 juni 2020

avis 67.489/3
du 26 juin 2020

over

sur

een ontwerp van koninklijk besluit
'tot uitvoering van de artikelen 12,
13, 29, 30, 44, 45, 58 en 59 van de
wet van 20 december 2019 tot
omzetting van Richtlijn (EU)
2018/822 van de Raad van
25 mei 2018 tot wijziging van
Richtlijn 2011/16/EU wat betreft
verplichte automatische
uitwisseling van inlichtingen op
belastingsgebied met betrekking tot
meldingsplichtige
grensoverschrijdende constructies'

un projet d'arrêté royal
'd'exécution des articles 12, 13,
29, 30, 44, 45, 58 et 59 de la loi du
20 décembre 2019 transposant la
Directive (UE) 2018/822 du
Conseil du 25 mai 2018 modifiant
la Directive 2011/16/UE en ce qui
concerne l'échange automatique et
obligatoire d'informations dans le
domaine fiscal en rapport avec les
dispositifs transfrontières devant
faire l'objet d'une déclaration'

Op 27 mei 2020 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 de artikelen 12, 13, 29, 30, 44, 45, 58 en 59 van de wet van 20 december 2019 tot omzetting van Richtlijn (EU) 2018/822 van de Raad van 25 mei 2018 tot wijziging van Richtlijn 2011/16/EU wat betreft verplichte automatische uitwisseling van inlichtingen op belastingsgebied met betrekking tot meldingsplichtige grensoverschrijdende constructies’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 16 juni 2020. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Frédéric VANNESTE, eerste 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 26 juni 2020.

*

Le 27 mai 2020, 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 ‘d'exécution des articles 12, 13, 29, 30, 44, 45, 58 et 59 de la loi du 20 décembre 2019 transposant la Directive (UE) 2018/822 du Conseil du 25 mai 2018 modifiant la Directive 2011/16/UE en ce qui concerne l'échange automatique et obligatoire d'informations dans le domaine fiscal en rapport avec les dispositifs transfrontières devant faire l'objet d'une déclaration’.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 16 juin 2020. La chambre était composée de Jo BAERT, président de chambre, Jeroen VAN NIEUWENHOVE et Koen MUYLLE, conseillers d'État, Jan VELAERS et Bruno PEETERS, assesseurs, et Annemie GOOSSENS, greffier.

Le rapport a été présenté par Frédéric VANNESTE, premier 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 26 juin 2020.

*

STREKKING VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe de minister bevoegd voor financiën (hierna: de minister) of de door hem aangewezen leidinggevende ambtenaar te machtigen om te bepalen welke gegevens, naast het gebruik van een van de officiële landstalen, ook in het Engels moeten worden meegedeeld voor de toepassing van artikelen 12, 13, 29, 30, 44, 45, 58 en 59 van de wet van 20 december 2019 ‘tot omzetting van Richtlijn (EU) 2018/822 van de Raad van 25 mei 2018 tot wijziging van Richtlijn 2011/16/EU wat betreft verplichte automatische uitwisseling van inlichtingen op belastinggebied met betrekking tot meldingsplichtige grensoverschrijdende constructies’ (artikel 1 van het ontwerp).

De minister of de door hem aangewezen leidinggevende ambtenaar wordt daarenboven gemachtigd om het formulier te bepalen dat door de intermediair of de relevante belastingplichtige moet worden gebruikt voor de naleving van de verplichtingen vermeld in de wet van 20 december 2019 (artikel 2).

Het te nemen besluit treedt in werking op 1 juli 2020 (artikel 3).

RECHTSGROND

2. De in de eerste vier leden van de aanhef vermelde bepalingen vormen de rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

ALGEMENE OPMERKINGEN

3. Met de artikelen 1 en 2 van het ontwerp worden aan de minister verordenende bevoegdheden gedelegeerd. Hij kan die bevoegdheden op zijn beurt eventueel doorgeven aan een door hem aangewezen leidinggevende ambtenaar.

Een delegatie aan een minister kan enkel betrekking hebben op bijkomstige of detailmatige aangelegenheden.

In advies 66.644/3¹ is uiteengezet welke gegevens omwille van de voorrang van het recht van de Europese Unie in het Engels kunnen worden verstrekt:

“- nadere bijzonderheden over de wezenskenmerken op grond waarvan de grensoverschrijdende constructie gemeld moet worden;

- een samenvatting van de inhoud van de meldingsplichtige grensoverschrijdende constructie, met onder meer de benaming waaronder zij algemeen bekend staat, indien voorhanden, en een omschrijving van de relevante zakelijke activiteiten of constructies, in algemene bewoordingen gesteld, die niet mag leiden tot de openbaarmaking van een handels-, bedrijfs-, nijverheids- of beroepsgeheim of een fabrieks- of handelswerkwijze, of van inlichtingen waarvan de onthulling in strijd zou zijn met de openbare orde;

¹ Adv.RvS 66.644/3 van 14 november 2019 over een voorontwerp dat geleid heeft tot de wet van 20 december 2019, opmerking 6.4, *Parl.St.* Kamer 2019-20, nr. 55-0791/001, 118.

- nadere bijzonderheden van de nationale bepalingen die aan de meldingsplichtige grensoverschrijdende constructie ten grondslag liggen.”

Aangezien de bevoegdheid van de minister strikt beperkt is tot die gegevens, kan de delegatie in artikel 1 van het ontwerp worden aanvaard.

De delegatie in artikel 2 van het ontwerp heeft betrekking op het bepalen van het formulier dat moet worden gebruikt voor de naleving van de in dat artikel bedoelde wettelijke verplichtingen. Ook die bevoegdheid is derhalve strikt gebonden aan de verplichtingen die ter zake voortvloeien uit de in artikel 2 van het ontwerp opgesomde wettelijke bepalingen, zodat ze aanvaardbaar is.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De leden vijf tot acht van de aanhef dienen geschrapt te worden. De erin vermelde koninklijke besluiten worden immers niet gewijzigd en bieden ook geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

*

PORTÉE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet d'habiliter le ministre qui a les Finances dans ses attributions (ci-après : le ministre) ou le fonctionnaire dirigeant qu'il désigne à déterminer les données qui, outre l'utilisation d'une des langues officielles de la Belgique doivent également être communiquées en anglais, pour l'application des articles 12, 13, 29, 30, 44, 45, 58 et 59 de la loi du 20 décembre 2019 'transposant la Directive (UE) 2018/822 du Conseil du 25 mai 2018 modifiant la Directive 2011/16/UE en ce qui concerne l'échange automatique et obligatoire d'informations dans le domaine fiscal en rapport avec les dispositifs transfrontières devant faire l'objet d'une déclaration' (article 1^{er} du projet).

Le ministre ou le fonctionnaire dirigeant qu'il désigne est en outre autorisé à déterminer le formulaire dont doit se servir l'intermédiaire ou le contribuable concerné en vue du respect des obligations inscrites dans la loi du 20 décembre 2019 (article 2).

L'arrêté envisagé entre en vigueur le 1^{er} juillet 2020 (article 3).

FONDEMENT JURIDIQUE

2. Les dispositions mentionnées dans les quatre premiers alinéas du préambule constituent le fondement juridique de l'arrêté en projet.

OBSERVATIONS GÉNÉRALES

3. Les articles 1^{er} et 2 du projet délèguent au ministre des pouvoirs réglementaires. Il peut à son tour les déléguer éventuellement à un fonctionnaire dirigeant qu'il aura désigné.

Une délégation à un ministre peut uniquement porter sur des questions d'ordre accessoire ou de détail.

L'avis 66.644/3¹ expose quelles données peuvent être fournies en anglais en raison de la priorité du droit de l'Union :

« - des informations détaillées sur les marqueurs recensés selon lesquels le dispositif transfrontière doit faire l'objet d'une déclaration ;

- un résumé du contenu du dispositif transfrontière devant faire l'objet d'une déclaration, y compris une référence à la dénomination par laquelle il est communément connu, le cas échéant, et une description des activités commerciales ou dispositifs pertinents, présentée de manière abstraite, sans donner lieu à la divulgation d'un secret commercial, industriel ou professionnel, d'un procédé commercial ou d'informations dont la divulgation serait contraire à l'ordre public ;

¹ Avis C.E. 66.644/3 du 14 novembre 2019 sur un avant-projet de loi devenu la loi du 20 décembre 2019, observation 6.4, *Doc. parl.*, Chambre, 2019-20, n° 55-0791/001, p. 118.

- des informations détaillées sur les dispositions nationales sur lesquelles se fonde le dispositif transfrontière devant faire l'objet d'une déclaration ».

La compétence du ministre étant strictement limitée à ces données, la délégation inscrite à l'article 1^{er} du projet peut être admise.

La délégation figurant à l'article 2 du projet concerne la détermination du formulaire devant être utilisé en vue du respect des obligations légales visées dans cet article. Cette compétence est donc en outre strictement liée aux obligations qui découlent à cet égard des dispositions légales énumérées à l'article 2 du projet, de sorte qu'elle peut être admise.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

4. Il convient de supprimer les cinquième, sixième, septième et huitième alinéas du préambule. En effet, les arrêtés royaux dont il y est fait état, ne sont pas modifiés et ne procurent pas non plus de fondement juridique à l'arrêté en projet.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Annemie GOOSSENS

Jo BAERT