ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre des Finances, le 12 octobre 1981, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "réglant l'exécution de l'article 62, §§ 7 et 8, de la loi-programme 1981 du 2 juillet 1981", a donné le 3 novembre 1981 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 12e oktober 1981 door de Minister van Financiën verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot uitvoering van artikel 62, §§ 7 en 8, van de programmawet 1981 van 2 juli 1981", heeft de 3e november 1981 het volgend advies gegeven :

INTITULE.

Le texte suivant est proposé :

"Arrêté royal relatif à la participation de solidarité prévue par l'article 62 de la loi-programme 1981 du 2 juillet 1981".

DISPOSITIF.

Article 1er.

L'alinéa 1er prévoit que les redevables de la participation exceptionnelle et temporaire de solidarité "sont tenus de remettre au contrôleur en chef des contributions du ressort, une déclaration dont le modèle est arrêté par le directeur général des contributions directes".

Le fondement légal de cette disposition résulte de l'article 62, § 8, alinéa 2, de la loi-programme 1981 du 2 juillet 1981 en tant que cette disposition rend applicable l'article 208 du Code des impôts sur les revenus à la participation de solidarité.

En vertu de ce dernier article, le Roi détermine le mode à suivre pour les déclarations.

Il n'apparaît pas que ce pouvoir puisse être exercé autrement que par voie de dispositions générales, c'est-à-dire réglementaires. Il ne peut dès lors être délégué dans son essence à un fonctionnaire. L'action de celui-ci, quel que soit son rang, est de nature à poser des problèmes dans le domaine

.../...

de la responsabilité politique ainsi qu'en ce qui concerne la publicité de ses décisions et leur force obligatoire. Le Conseil d'Etat rappelle à cet égard l'avis qu'il a donné sur le projet devenu la loi du 3 novembre 1976 modifiant le Code des impôts sur les revenus (Document Chambre, session 1975-1976, n° 879, p. 42).

Il est dès lors proposé de rédiger comme suit la fin de l'alinéa ler :

"... remettre au contrôleur en chef des contributions du ressort dont ils dépendent, une déclaration dont le modèle est annexé au présent arrêté".

+

A l'alinéa 2, la sanction de nullité qui peut frapper la déclaration à la participation de solidarité n'est pas en harmonie avec le système de l'article 256 du Code des impôts sur les revenus. Ladite sanction, qui n'est pas conforme à la loi, ne devrait dès lors pas être prévue dans le projet.

Au surplus, l'exigence de la signature "par une personne légalement qualifiée pour engager la société, l'association, l'établissement ou l'organisme" n'est pas davantage en harmonie avec les dispositions du Code des impôts sur les revenus qui permet notamment l'intervention éventuelle d'un mandataire, comme le prévoit expressément l'article 212, alinéa 5, du Code des impôts sur les revenus.

Dès lors, il est proposé de rédiger l'alinéa 2 comme suit :

.../...

"La déclaration est faite sur la formule transmise par le contrôleur en chef visé à l'alinéa 1er. Cette formule est remplie conformément aux indications qui y figurent, datée et signée par un organe ou un représentant du contribuable.

La déclaration doit être envoyée ou remise, éventuellement contre accusé de réception si le contribuable le désire, dans un délai identique à celui qui est prévu à l'article 217 du Code des impôts sur les revenus, sans que ce délai puisse être inférieur à un mois à compter de la date d'envoi de la déclaration par le contrôleur en chef".

Article 2.

Dans le paragraphe 2, qui vise exclusivement des cas de scission, la société absorbante n'est pas celle qui aurait absorbé une ou plusieurs autres sociétés mais il s'agit seulement de la société qui aurait absorbé des démembrements d'une ou de plusieurs autres sociétés.

Il serait dès lors plus exact d'écrire :

"... dans le chef d'une société née de la scission ou d'une société ayant absorbé un démembrement d'une autre société, ces sociétés sont censées avoir repris les bénéfices de la société scindée ou démembrée proportionnellement à la valeur ...".

OPSCHRIFT.

De volgende tekst wordt voorgesteld :

"Koninklijk besluit betreffende de solidariteitsbijdrage geheven bij artikel 62 van de programmawet 1981 van 2 juli 1981".

BEPALEND GEDEELTE.

Artikel 1.

Het eerste lid bepaalt dat zij die de uitzonderlijke en tijdelijke solidariteitsbijdrage zijn verschuldigd, "ertoe gehouden zijn aan de hoofdcontroleur der belastingen van het ambtsgebied een aangifte over te leggen waarvan het model door de directeur-generaal der directe belastingen wordt vastgesteld".

De rechtsgrond van deze bepaling is te vinden in artikel 62, § 8, tweede lid, van de programmawet 1981 van 2 juli 1981 in zover die bepaling artikel 208 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen van toepassing maakt op de solidariteitsbijdrage.

Krachtens dit laatste artikel regelt de Koning de wijze waarop met de aangiften te werk moet worden gegaan.

Die bevoegdheid lijkt niet anders dan bij wege van algemene, dat wil zeggen verordenende bepalingen, uitgeoefend te kunnen worden. Het wezenlijke van die bevoegdheid kan dus niet worden overgedragen aan een ambtenaar. Zijn optreden zal ongeacht zijn rang tot moeilijkheden leiden inzake de politieke verantwoordelijkheid

.../...

en wat betreft de openbaarheid en de bindende kracht van zijn beslissingen. In dit verband herinnert de Raad van State aan zijn advies over het ontwerp dat inmiddels de wet van 3 november 1976 tot wijziging van het Wetboek van de inkomstenbelastingen is geworden (Gedr. St. Kamer, zitting 1975-1976, nr 879, pg. 42).

Bijgevolg wordt voorgesteld het einde van het eerste lid als volgt te redigeren :

"... aan de hoofdcontroleur der belastingen van het ambtsgebied waaronder zij ressorteren, een aangifte over te leggen waarvan het model in bijlage bij dit besluit is gevoegd".

+

De nietigheid waarmee luidens het tweede lid de niet-naleving van het bepaalde inzake de aangifte van de solidariteits-bijdrage wordt gestraft, is niet in overeenstemming met het stelsel van artikel 256 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen. De bewuste straf, die strijdig is met de wet, hoort niet thuis in het ontwerp.

Bovendien is de vereiste handtekening "door een persoon die wettelijk bevoegd is om de vennootschap, vereniging, inrichting of instelling te verbinden" evenmin in overeenstemming met de bepalingen van het Wetboek van de inkomstenbelastingen dat met name het eventueel optreden van een lasthebber toelaat, zoals uitdrukkelijk bepaald in het vijfde lid van artikel 212 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen.

Voorgesteld wordt dan ook het tweede lid als volgt te redigeren :

.../...

"De aangifte geschiedt op het formulier dat toegezonden is door de in het eerste lid genoemde hoofdcontroleur. Dit formulier wordt ingevuld overeenkomstig de richtlijnen die erop voorkomen, en wordt gedagtekend en ondertekend door een orgaan of een vertegenwoordiger van de belastingplichtige.

De aangifte moet, eventueel tegen ontvangstbewijs indien de belastingplichtige dit verlangt, worden verstuurd of overgelegd binnen dezelfde termijn als bepaald in artikel 217 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen, zonder dat die termijn korter mag zijn dan één maand vanaf de datum van toezending van de aangifte door de hoofdcontroleur".

Artikel 2.

In paragraaf 2, die uitsluitend handelt over gevallen van splitsing, is de opslorpende vennootschap niet die welke één of meer andere vennootschappen opgeslorpt zou hebben, maar gaat het alleen om een vennootschap die afscheidingen van een of meer andere vennootschappen mocht hebben opgeslorpt.

Juister ware dus te schrijven :

"... ten name van een uit splitsing ontstane vennootschap of van een vennootschap die een afscheiding van een andere vennootschap heeft opgeslorpt, vast te stellen, worden die vennootschappen geacht de winst van de gesplitste of afgescheiden vennootschap evenredig met de nettowaarde ...".

La chambre était composée de

Messieurs : H. ROUSSEAU, conseiller d'Etat, président,
Ch. HUBERLANT, conseillers d'Etat,
P. KNAEPEN,
R. PIRSON, assesseurs de la section de législation,
C. DESCHAMPS,
Madame : M. VAN GERREWEY, greffier assumé.

De kamer was samengesteld uit

de Heren : staatsraad, voorzitter,
staatsraden,
assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw : toegevoegd griffier.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. P. KNAEPEN.

Le rapport a été présenté par M. G. PIQUET, premier auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. P. KNAEPEN.

Het verslag werd uitgebracht door de H. G. PIQUET, eerste auditeur.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER, LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

M. VAN GERREWEY. H. ROUSSEAU.