Transmis à M.
Overgemaakt aan de H.

ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation première chambre des vacations, saisi par le Ministre des Affaires étrangères et de la Coopération au développement, le 5 août 1975, d'une demande d'avis sur un projet de loi "portant approbation de la Convention entre le Gouvernement du Royaume de Belgique et le Gouvernement de la République Tunisienne tendant à éviter les doubles impositions et à régler certaines autres questions en matière d'impôts sur le revenu et sur la fortune, signée à Tunis le 22 février 1975", a donné le 21 août 1975 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, de 5e augustus 1975 door de Minister van Buitenlandse Zaken en van Ontwikkelingssamenwerking verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van wet "houdende goedkeuring van de Overeenkomst tussen de Regering van het Koninkrijk België en de Regering van de Republiek Tunesië tot het vermijden van dubbele belasting en tot regeling van sommige andere aangelegenheden inzake belastingen naar het inkomen en naar het vermogen, ondertekend te Tunis op 22 februari 1975", heeft de 21e augustus 1975 het volgend advies gegeven :

Le projet de loi soumis à l'avis du Conseil d'Etat tend à obtenir l'approbation d'une convention fiscale intervenue entre la Belgique et la Tunisie, le 22 février 1975.

L'article 9 appelle le commentaire suivant :

L'article 24, alinéa 1er, du Code des impôts sur les revenus dispose :

"Lorsqu'une entreprise établie en Belgique se trouve directement ou indirectement dans des liens quelconques d'interdépendance à l'égard d'une entreprise établie à l'étranger, tous avantages anormaux ou bénévoles qu'en raison de ces liens elle consent à cette dernière ou à des personnes et entreprises ayant avec celle-ci des intérêts communs, sont ajoutés à ses propres bénéfices".

Ce texte trouve application en cas de contrôle direct d'une entreprise belge sur une entreprise étrangère ou vice et versa, ainsi que lorsqu'une ou plusieurs entreprises belges et une ou plusieurs entreprises étrangères dépendent d'une personne ou entreprise tierce, ou encore d'un même groupe.

Le juge du fond apprécie souverainement cette situation.

.../...

Dans son article 9, la convention belgo-tunisienne traite du même problème en des termes qui diffèrent sensiblement de ceux de l'article 24 du Code belge des impôts sur les revenus. Alors que la convention s'intéresse aux "bénéfices qui, sans ces conditions auraient été obtenus", le Code belge des impôts sur les revenus vise les "avantages anormaux ou bénévoles".

Cependant, cet article 9 peut être interprété comme autorisant la Belgique à rectifier les comptes des entreprises dont les dirigeants ont renoncé à certains bénéfices au profit de personnes résidant ou d'établissements situés en Tunisie, sans que cette disposition de droit international donne par elle-même des pouvoirs à l'administration belge pour imposer ces suppléments de bénéfices.

L'article 24 du Code des impôts sur les revenus reste, en ce cas, la seule disposition permettant à l'administration fiscale d'agir contre les pratiques anormales existant entre sociétés interdépendantes. Toutefois, cet article 24 ne pourra être utilisé à l'égard des sociétés belges liées à des sociétés tunisiennes que dans les conditions d'exercice énoncées à l'article 9 de la convention, qui semblent plus restrictives.

*

* *

.../...

Aux termes de l'article 68 de la Constitution, c'est au Roi et non au Gouvernement qu'il appartient de conclure les traités; il y a lieu dès lors que le ministre signataire d'une convention fasse état de la qualité en vertu de laquelle il signe et de la fonction qu'il remplit.

De plus, il est évident que les conventions ne lient pas les Gouvernements -comme le feraient croire l'intitulé et le préambule de la convention qui sera soumise à l'assentiment des Chambres législatives- mais bien les Etats

*
* *

Le texte de la convention en langue arabe qui fait foi à l'égal des textes français et néerlandais, n'est pas joint à l'avant-projet de loi soumis à l'avis du Conseil d'Etat.

Het aan de Raad van State voorgelegde wetsontwerp strekt tot goedkeuring van een overeenkomst inzake belastingen, tussen België en Tunesië gesloten op 22 februari 1975.

Over artikel 9 moet het volgende worden gezegd.

Artikel 24, eerste lid, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen bepaalt :

"Wanneer een in België gevestigde onderneming zich rechtstreeks of onrechtstreeks in enigerlei band van wederzijdse afhankelijkheid bevindt ten aanzien van een in het buitenland gevestigde onderneming, worden alle abnormale of goedgunstige voordelen die zij wegens die band verleent aan laatstbedoelde onderneming, of aan personen en ondernemingen die met deze belangen gemeen hebben, bij haar eigen winsten gevoegd".

Deze tekst vindt toepassing ingeval een Belgische onderneming rechtstreeks toezicht heeft op een buitenlandse onderneming of omgekeerd, en ook als een of meer Belgische ondernemingen en een of meer buitenlandse ondernemingen samen afhangen van een derde persoon of onderneming of nog van een zelfde groep.

De feitenrechter oordeelt over die toestand op onaantastbare wijze.

.../...

Artikel 9 van de Belgisch-Tunesische overeenkomst behandelt hetzelfde probleem in bewoordingen die merkelijk verschillen van die van artikel 24 van het Belgische Wetboek van de inkomstenbelastingen. Terwijl de overeenkomst handelt over "winsten welke zonder deze voorwaarden zouden zijn behaald", spreekt het Belgische Wetboek van de inkomstenbelastingen van "abnormale of goedgunstige voordelen".

Dat artikel 9 kan echter zo worden geïnterpreteerd, dat het België machtigt tot het wijzigen van de rekeningen van ondernemingen waarvan de bestuurders van bepaalde winsten hebben afgezien ten behoeve van in Tunesië verblijvende personen of aldaar gevestigde instellingen, zonder dat die internationaalrechtelijke bepaling uit zichzelf aan de Belgische administratie bevoegdheden verleent om die bijkomende winsten te belasten.

Artikel 24 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen blijft in dat geval de enige bepaling die het belastingbestuur machtigt om op te treden tegen abnormale praktijken tussen onderling afhankelijke vennootschappen. Dat artikel 24 zal echter ten aanzien van Belgische vennootschappen die met Tunesische vennootschappen verbonden zijn, alleen mogen worden toegepast onder de enger lijkende uitoefeningsvoorwaarden welke artikel 9 van de overeenkomst stelt.

*

* *

.../...

Luidens artikel 68 van de Grondwet worden de verdragen door de Koning en niet door de Regering gesloten; derhalve behoort de minister die een overeenkomst ondertekent, melding te maken van de hoedanigheid krachtens welke hij ondertekent en van het ambt dat hij bekleedt.

Bovendien spreekt het vanzelf dat de overeenkomsten niet de Regeringen binden - zoals zou kunnen worden afgeleid uit het opschrift en de aanhef van de overeenkomst waarvoor de instemming van de Wetgevende Kamers zal worden gevraagd - maar wel de Staten.

*
* *

De Arabische tekst van de overeenkomst, die gelijkelijk authentiek is met de Nederlandse en de Franse, is niet gevoegd bij het aan de Raad voorgelegde voorontwerp van wet.

La chambre était composée de

Messieurs : J. SAROT, conseiller d'Etat, président,
de Heren : staatsraad, voorzitter,

H. COREMANS, conseillers d'Etat,
Cl. GREGOIRE, staatsraden,

F. DE KEMPENEER, assesseurs de la section de législation,
M. VERSCHELDEN, bijzitters van de afdeling wetgeving,

W. GENARD, greffier,
griffier.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. H. COREMANS.
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. H. COREMANS.
Het verslag werd uitgebracht door de H. G. PIQUET, eerste auditeur.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

W. GENARD.

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

J. SAROT.