

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2005-2006

10 JUILLET 2006

Projet de loi-programme*Procédure d'évocation***RAPPORT**

FAIT AU NOM DE LA COMMISSION
DES FINANCES ET DES AFFAIRES
ÉCONOMIQUES
PAR
MME **KAPOMPOLÉ**

I. INTRODUCTION

Le projet de loi qui fait l'objet du présent rapport relève de la procédure bicamérale facultative et a été déposé à la Chambre des représentants par le gouvernement le 31 mai 2006 (doc. Chambre, n° 51-2517/1).

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 2005-2006

10 JULI 2006

Ontwerp van programmawet*Evocatieprocedure***VERSLAG**

NAMENS DE COMMISSIE VOOR
DE FINANCIËN EN VOOR
DE ECONOMISCHE AANGELEGENHEDEN
UITGEBRACHT DOOR
MEVROUW **KAPOMPOLÉ**

I. INLEIDING

Dit optioneel bicameraal wetsontwerp werd oorspronkelijk op 31 mei 2006 door de regering in de Kamer van volksvertegenwoordigers ingediend (stuk Kamer, nr. 51-2517/1).

Composition de la commission/Samenstelling van de commissie:

Président/Voorzitter : Jean-Marie Dedecker.**Membres/Leden :**

| | |
|---------------|--|
| SP.A-SPIRIT | Mimount Bousakla, Bart Martens, André Van Nieuwkerke. |
| VLD | Stéphanie Anseeuw, Jean-Marie Dedecker, Luc Willems. |
| PS | Pierre Galand, Joëlle Kapompolé, Olga Zrihen. |
| MR | Jihane Annane, Berni Collas, Marie-Hélène Crombé-Berton. |
| CD&V | Etienne Schouppe, Jan Steverlyncx. |
| Vlaams Belang | Frank Creyelman, Anke Van dermeersch. |
| CDH | Christian Brotcorne. |

Suppléants/Plaatsvervangers :

Jacinta De Roeck, Christel Geerts, Flor Koninckx, Myriam Vanlerberghe.
Nele Lijnen, Stefaan Noreilde, Patrik Vankrunkelsven, Paul Wille.
Sfia Bouarfa, Jean Cornil, Jean-François Istasse, Philippe Mahoux.
Jacques Brotchi, Alain Destexhe, Nathalie de T' Serclaes, François Roelants du Vivier.
Wouter Beke, Mia De Schampelaere, Hugo Vandenberghe.
Yves Buysse, Nele Jansegers, Wim Verreycken.
Francis Delpérée, Clotilde Nyssens.

*Voir:***Documents du Sénat :****3-1774 - 2005/2006 :**

N° 1 : Projet évoqué par le Sénat.
N° 2 : Amendements.
N° 3 : Rapport.

*Zie:***Stukken van de Senaat :****3-1774 - 2005/2006 :**

Nr. 1 : Ontwerp geëvoceerd door de Senaat.
Nr. 2 : Amendementen.
Nr. 3 : Verslag.

Il a été adopté en séance plénière le 29 juin 2006 par 85 voix contre 42, et 3 abstentions.

Il a été transmis le 30 juin 2006 au Sénat, qui l'a évoqué le 3 juillet 2006.

En application de l'article 27.1, alinéa 2, du règlement du Sénat, la commission des Finances et des Affaires économiques, saisie des titres I^{er}, II et IV, chapitres IV et V, a entamé la discussion de ce projet de loi avant le vote final à la Chambre des représentants.

La commission a examiné le projet de loi qui fait l'objet du présent rapport au cours de ses réunions du 28 juin et des 5 et 10 juillet 2006.

II. TITRE II : FINANCES

II.1. EXPOSÉ INTRODUCTIF DU SECRÉTAIRE D'ÉTAT À LA MODERNISATION DES FINANCES ET À LA LUTTE CONTRE LA FRAUDE FISCALE

Le Conseil des ministres du 31 mars 2006 a approuvé la notification résultante du contrôle budgétaire de mars 2006. Le Titre des Finances de la loi-programme de mai 2006 contient entre autres dès lors les différentes mesures législatives proposées pour lutter contre la fraude fiscale et améliorer le recouvrement des impôts dont un accord avait été conclu sur les principes lors du conclave budgétaire.

CHAPITRE 1

Réforme de certaines dispositions en matière de procédure fiscale (Artt. 2 à 13)

SECTION PREMIÈRE

Code des impôts sur les revenus 1992

L'alinéa 2 de l'article 318 CIR92 confie désormais au ministre des Finances la compétence de désigner les fonctionnaires compétents pour octroyer l'autorisation d'enquêtes en banques.

L'article 3 modifie l'article 327, § 1^{er}, alinéa 2, en insérant le procureur fédéral pour l'autorisation de communication d'actes, pièces, registres, documents ou renseignements relatifs à des procédures judiciaires. Ceci résulte des modifications de la fonction et des compétences du procureur fédéral suite à l'intégration

Het werd er op 29 juni 2006 aangenomen door de plenaire vergadering met 85 tegen 42 stemmen bij 3 onthoudingen.

Het werd op 30 juni 2006 overgezonden aan de Senaat en op 3 juli 2006 door de Senaat geëvoceerd.

In toepassing van artikel 27,1, tweede lid, van het Reglement van de Senaat, heeft de commissie voor de Financiën en voor de Economische Aangelegenheden, die zich diende te buigen over de Titels I, II en IV, Hoofdstukken IV en V, de bespreking reeds aangevat voor de eindstemming in de Kamer van volksvertegenwoordigers.

De commissie heeft dit wetsontwerp besproken tijdens haar vergaderingen van 28 juni, 5 en 10 juli 2006.

II. TITEL II : FINANCIËN

II.1. INLEIDENDE UITEENZETTING DOOR DE STAATSSECRETARIS VOOR MODERNISERING VAN DE FINANCIËN EN DE STRIJD TEGEN DE FISCALE FRAUDE

De Ministerraad van 31 maart 2006 heeft de kennisgeving goedgekeurd van de begrotingscontrole van maart 2006. De Titel Financiën van de programwet van mei 2006 bevat dus onder andere de diverse wetgevingsmaatregelen die worden voorgesteld in de strijd tegen de fiscale fraude en ter verbetering van de invordering van de belastingen, waarover een principiële akkoord werd gesloten op het begrotingsconclaaf.

HOOFDSTUK 1

Hervorming van sommige bepalingen inzake de fiscale procedure (Art. 2 tot 13)

AFDELING 1

Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992

Het tweede lid van artikel 318, WIB 92, wordt gewijzigd, zodat voortaan de minister van Financiën wordt belast met de aanwijzing van de ambtenaren die bevoegd zijn voor het verlenen van de machtiging tot het verrichten van bankonderzoeken.

Artikel 3 wijzigt artikel 327, § 1, tweede lid, door de federale procureur in te voegen voor het geven van verlof tot het geven van inzage in akten, stukken, registers, bescheiden of inlichtingen in verband met de rechtspleging. Dat is een gevolg van de wijzigingen in de functie en de bevoegdheden van de federaal

verticale du ministère public, du parquet fédéral et du conseil des procureurs du Roi.

L'article 4 vise à étendre d'un an le délai d'imposition particulier applicable lorsque des renseignements récoltés dans un Etat étranger suite à une enquête ou un contrôle font apparaître que le contribuable n'a pas déclaré des revenus imposables au cours de l'une des cinq années qui précèdent celle au cours de laquelle l'administration belge a pris connaissance de ces renseignements. Cet article entre en vigueur le 1^{er} jour qui suit celui de sa publication au *Moniteur belge*. Une règle transitoire est instaurée à l'article 6 qui prévoit que, lorsque le délai d'imposition prévu par l'ancienne loi n'est pas expiré à la date d'entrée en vigueur de la nouvelle règle, le délai spécial d'imposition se calcule conformément à la loi nouvelle.

L'article 7 a pour objet l'allongement du délai de réclamation en matière d'impôt sur les revenus pour le porter à six mois à compter de l'envoi de l'avertissement extrait de rôle. La trop grande brièveté de ce délai est unanimement partagé vu la longueur des délais (trois ans, voire cinq ans en cas de fraude) dont dispose l'administration pour établir l'impôt. Cet article entre en vigueur au 1^{er} jour du mois qui suit celui de sa publication au *Moniteur belge*. L'article 9 consiste en une règle transitoire et prévoit que lorsque le délai de réclamation prévu par l'ancienne loi n'est pas expiré au jour de l'entrée en vigueur de la loi nouvelle, le délai de réclamation est de six mois (conforme à la loi nouvelle).

SECTION II

Code de la Taxe sur la valeur ajoutée

L'article 10 modifie l'article 58, § 4, 7^o, dernier alinéa, du Code TVA en vue de l'aligner à l'article 60, § 1, du présent Code. Pour les livraisons relevant du régime particulier, les documents qui justifient le droit à déduction doivent être conservés pendant 7 ans à partir de l'année au cours de laquelle le droit à déduction a pris naissance.

L'article 11 amende l'article 62*bis* du Code TVA pour la détermination des fonctionnaires compétents pour octroyer l'autorisation d'enquêtes en banque. Cette désignation est désormais confiée au ministre des Finances.

L'article 12 introduit une disposition (nouvel article 90 du Code TVA) qui autorise les fonctionnaires compétents en matière de TVA à représenter l'Etat devant les cours et tribunaux de l'ordre judiciaire, et ce

procureur door de verticale integratie van het openbaar ministerie, het federaal parket en de raad van de procureurs des Konings.

Artikel 4 beoogt de verlenging van de bijzondere aanslagtermijn die van kracht is wanneer, na een onderzoek of een controle, ingewonnen inlichtingen bij een vreemde Staat doen blijken dat de belastingplichtige geen belastbare inkomsten heeft aangegeven in de loop van een van de vijf jaren die voorafgaan aan het jaar waarin de Belgische administratie kennis heeft gekregen van die inlichtingen. Dat artikel treedt in werking op de eerste dag die volgt op de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad*. In artikel 6 wordt een overgangsregel ingesteld, die bepaalt dat, wanneer de aanslagtermijn voorzien door de oude wet niet is verlopen op de datum van de inwerkingtreding van de nieuwe regel, de bijzondere aanslagtermijn berekend wordt overeenkomstig de nieuwe wet.

Artikel 7 heeft de verlenging van de termijn voor het indienen van bezwaarschriften inzake de inkomstenbelastingen tot doel door hem te brengen op zes maanden te rekenen vanaf de verzending van het aanslagbiljet. Iedereen is het erover eens dat die termijn te kort is, gezien de lange termijnen (drie jaar, of zelfs vijf jaar bij fraude) waarover de administratie beschikt om de belasting te vestigen. Dat artikel treedt in werking op de eerste dag die volgt op de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad*. Artikel 9 is een overgangsmaatregel en bepaalt dat wanneer de in de oude wet vastgelegde bezwaartermijn niet verstreken is op de dag van inwerkingtreding van de nieuwe wet, de bezwaartermijn zes maanden is (overeenkomstig de nieuwe wet).

AFDELING II

Wetboek van de belasting over de toegevoegde waarde

Artikel 10 wijzigt artikel 58, § 4, 7^o, laatste lid van het BTW-Wetboek om het aan te passen aan artikel 60, § 1, van dat Wetboek. Voor de leveringen die onder de particuliere regeling ressorteren, moeten de stukken die het recht op aftrek staven, gedurende 7 jaar worden bewaard, te rekenen van het jaar waarin het recht op aftrek is ontstaan.

Artikel 11 amendeert artikel 62*bis* van het BTW-Wetboek inzake het bepalen van de ambtenaren die bevoegd zijn om machtiging te geven voor bankonderzoeken. Voortaan worden ze door de minister van Financiën aangewezen.

Artikel 12 stelt een nieuwe regel in (nieuw artikel 90 van het BTW-Wetboek), die de inzake BTW bevoegde ambtenaren de toestemming geeft de Staat te vertegenwoordigen voor de hoven en recht-

dans le but de les responsabiliser et d'aligner le Code TVA et le Code CIR92.

L'article 13 modifie l'article 93quaterdecies, § 1^{er}, alinéa 3 du Code TVA en insérant le procureur fédéral pour l'autorisation de communication d'actes, pièces, registres, documents ou renseignements relatifs à des procédures judiciaires. Ceci résulte des modifications de la fonction et des compétences du procureur fédéral suite à l'intégration verticale du ministère public, du parquet fédéral et du conseil des procureurs du Roi.

CHAPITRE 2

Responsabilisation des dirigeants d'entreprises (Artt. 14 à 16)

En analogie avec l'article 36 de la loi des Pays-Bas relative au recouvrement et avec les articles 266-267 du Livre des procédures fiscales de droit français, le présent chapitre vise à instaurer à charge des dirigeants une responsabilité solidaire en cas de défaut de paiement du précompte professionnel ou de la TVA dus par la société dont ils assument la gestion. Le texte respecte les principes de sécurité juridique et de proportion. La présomption de faute que prévoit le texte en cas de non-paiement répété sera susceptible d'être renversée, et que, après consultation préalable obligatoire, seul un tribunal pourra condamner un dirigeant fautif.

Les dispositions contenues au présent chapitre visent ainsi à mettre un terme aux incertitudes jurisprudentielles et doctrinales relative à la responsabilité des gérants et administrateurs à l'égard de l'administration fiscale en prévoyant une responsabilité solidaire des dirigeants lorsque le défaut de paiement résulte d'une faute dans la gestion de l'entreprise (faute aquilienne).

La responsabilité est, d'abord, solidaire : chacun des dirigeants de la société ou de la personne morale pourra donc être tenu au paiement de l'ensemble de la dette fiscale, en principal et accessoire.

Cette responsabilité s'exerce ensuite en cascade : elle concerne, au premier chef, les dirigeants chargés de la gestion journalière auxquels dans le cadre de leur mandat, incombent les tâches de déclarer et d'acquitter le précompte professionnel dû sur les rémunérations des salariés et des dirigeants de l'entreprise. Elle peut être étendue aux autres dirigeants de la société ou de la personne morale lorsque l'absence de paiement du précompte professionnel dû est la conséquence d'une faute commune à plusieurs dirigeants ou de fautes concurrentes dans le chef de ces dirigeants.

banken van de rechterlijke orde, met als doel ze verantwoordelijkheidsgevoel te geven en het BTW-Wetboek en het WIB 92 op elkaar af te stemmen.

Artikel 13 wijzigt artikel 93quaterdecies, § 1, derde lid, van het BTW-Wetboek, door de federale procureur in te voegen voor het geven van verlof tot het geven van inzage in akten, stukken, registers, bescheiden of inlichtingen in verband met de rechtspleging. Dat is een gevolg van de wijzigingen in de functie en de bevoegdheden van de federaal procureur door de verticale integratie van het openbaar ministerie, het federaal parket en de raad van de procureurs des Konings.

HOOFDSTUK 2

Het aansprakelijk stellen van de bedrijfsleiders (Art. 14 tot 16)

Naar analogie van artikel 36 van de Nederlandse invorderingswet en van de artikelen 266-267 van de Franse Livre des procédures fiscales, strekt dit hoofdstuk ertoe bedrijfsleiders hoofdelijk aansprakelijk te stellen bij niet-betaling van de bedrijfsvoorheffing of van de BTW welke de vennootschap die zij beheren, verschuldigd is. De tekst neemt de beginselen inzake rechtszekerheid en proportionaliteit in acht. Het vermoeden van fout waarin de tekst voorziet bij herhaalde niet-betaling kan worden omgekeerd. Na verplichte voorafgaande raadpleging kan alleen een rechtbank een bedrijfsleider veroordelen die een fout heeft begaan.

De bepalingen in dit hoofdstuk strekken er dus toe een einde te maken aan de onzekere rechtspraak en rechtsleer over de aansprakelijkheid van zaakvoerders en bestuurders ten opzichte van de belastingadministratie door de hoofdelijke aansprakelijkheid in te stellen van de bedrijfsleiders wanneer de niet-betaling een gevolg is van een fout in het beheer van de onderneming (aquiliaanse fout).

De aansprakelijkheid is, in de eerste plaats, hoofdelijk : ieder van de bestuurders van de vennootschap of de rechtspersoon zal dus gehouden worden tot de betaling van het geheel van de fiscale schuld, in hoofdsom en toebehoren.

Deze aansprakelijkheid wordt vervolgens trapsgewijs uitgeoefend : ze betreft, in de eerste plaats, de bestuurders die in het kader van hun mandaat belast zijn met de dagelijkse leiding, en die instaan voor de aangifte en de betaling van de op de vergoedingen van de loontrekkenden en de bedrijfsleiders verschuldigde bedrijfsvoorheffing. Ze kan worden uitgebreid naar de andere bestuurders van de vennootschap of van de rechtspersoon, wanneer de niet-betaling van de verschuldigde bedrijfsvoorheffing het gevolg is van een gemeenschappelijke fout van meerdere bestuurders of van concurrente fouten van deze bestuurders.

La mauvaise foi ne pouvant, en règle, se présumer, c'est à l'administration qu'il appartiendra de prouver que le dirigeant dont la responsabilité est mise en cause a commis la faute dans la gestion de l'entreprise.

Aux termes du § 3 de l'article en projet, il n'y a pas présomption de faute, lorsque le non-paiement provient de difficultés financières qui ont donné lieu à l'ouverture de la procédure de concordat judiciaire, de faillite ou de dissolution judiciaire. Dans tous les cas, il reviendra au juge de se prononcer (du tribunal de commerce ou du tribunal de première instance).

Ensuite, il est encore prévu un mécanisme préventif en vertu duquel l'administration a l'obligation d'avertir préalablement le ou les dirigeants dont elle entend engager la responsabilité. Ce mécanisme préventif constitue une condition préalable obligatoire à l'action en responsabilité visée à l'article 442*quater* du Code des impôts sur les revenus 1992.

Enfin, ce chapitre se justifie encore par les raisons suivantes :

— la TVA et le précompte professionnel ne peuvent pas être considérées comme faisant partie des moyens financiers de l'entreprise;

— le non-paiement du précompte professionnel ou de la TVA a un impact négatif sur la position concurrentielle des entreprises qui acquittent leurs dettes fiscales dans les délais;

— le non-paiement du précompte professionnel ou de la TVA affecte incontestablement les ressources de l'Autorité dans la mesure où ces prélèvements constituent une part non négligeable des deniers publics.

CHAPITRE 3

Recouvrement du précompte professionnel (Art. 17)

Ce chapitre complète l'article 298 du CIR 92 par un nouvel alinéa relatif aux dispositions introduites aux articles 14 à 16.

À défaut de paiement, l'administration adresse, dans tous les cas et par le biais d'un système automatisé, un rappel qui prend la forme d'une sommation administrative. En l'absence de réaction à cette sommation, le précompte professionnel est enrôlé et un avertissement extrait de rôle est adressé au redevable.

Cet article complète l'article 298, § 2, CIR 92 en vue de préciser qu'en ce qui concerne le précompte professionnel enrôlé à défaut de paiement, les fonc-

Daar kwade trouw, in de regel, slechts kan verondersteld worden, is het aan de administratie om te bewijzen dat de bestuurder waarvan de aansprakelijkheid in het gedrang komt, de fout in het beheer van de onderneming heeft begaan.

Ingevolge § 3 van het artikel in ontwerp, is er geen vermoeden van fout, indien de niet-betaling het gevolg is van financiële moeilijkheden die aanleiding hebben gegeven tot het openen van de procedure van gerechtelijk akkoord, van faillissement of van ontbinding door de rechtbank. In alle gevallen is het aan de rechter om zich uit te spreken (van de rechtbank van koophandel of van de rechtbank van eerste aanleg)..

Bovendien is in een preventief mechanisme voorzien waardoor de administratie verplicht is de bedrijfsleider of bedrijfsleiders die ze aansprakelijk wil stellen vooraf te verwittigen. Deze preventieve maatregel is een verplichte voorafgaande voorwaarde voor het instellen van de in artikel 442*quater* van het wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 bedoelde rechtsvordering tegen aansprakelijke bestuurders.

Tot besluit wordt dit hoofdstuk nog als volgt verantwoord :

— de BTW en de bedrijfsvoorheffing kunnen niet als bestanddelen van de financiële middelen van de onderneming worden beschouwd;

— het niet betalen van de bedrijfsvoorheffing of van de BTW heeft een negatieve impact op de concurrentiepositie van de ondernemingen die hun fiscale schulden tijdig vereffenen;

— het niet betalen van de bedrijfsvoorheffing en van de BTW beïnvloedt onbetwistbaar de inkomsten van de Overheid in de mate waarin die inhoudingen een niet verwaarloosbaar deel uitmaken van de openbare financiën.

HOOFDSTUK 3

Invordering van de bedrijfsvoorheffing (Art. 17)

Dit hoofdstuk vult artikel 298 van het WIB 92 aan met een nieuw lid in verband met de bepalingen die door de artikelen 14 tot 16 worden ingevoerd.

Bij gebrek aan betaling verstuurt de administratie, in alle gevallen en via een geautomatiseerd systeem, een herinnering die de vorm heeft van een administratieve aanmaning. Bij gebrek aan enige reactie op die aanmaning, wordt de bedrijfsvoorheffing ingekoehierd en wordt een aanslagbiljet toegezonden aan de belastingschuldige.

Dit artikel vult artikel 298, § 2, WIB 92 aan, ter precisering dat wat de bij gebrek aan betaling ingekoehierde bedrijfsvoorheffing betreft, de met invordering

tionnaires chargés du recouvrement ne sont pas tenus d'adresser un rappel par voie recommandée au moins un mois avant le commandement qui sera fait par le huissier de justice.

CHAPITRE 4

Taxe sur la valeur ajoutée : Mesures destinées à combattre les pratiques abusives et à instaurer une solidarité lors du non-paiement de la taxe (Artt. 18 à 22)

Le chapitre définit tout d'abord la notion de pratique abusive en insérant un § 10 dans l'article 1^{er} du Code TVA. « Il y a pratique abusive lorsque les opérations effectuées ont pour résultat l'obtention d'un avantage fiscal dont l'octroi est contraire à l'objectif poursuivi par le présent Code et les arrêtés pris pour son exécution et que leur but essentiel est l'obtention de cet avantage. » Cet article fixe ainsi des limites à la faculté de choix de la voie la moins imposée.

Tout assujetti est, par un nouveau § 4 à l'article 51 du Code TVA, solidairement tenu d'acquitter la taxe avec la personne qui en est redevable si, au moment où il a effectué une opération, il savait ou devait savoir que le non-paiement de la taxe, dans la chaîne des opérations, est commis ou sera commis dans l'intention d'échapper à la taxe. Cette mesure ne peut porter atteinte à l'opérateur de bonne foi qui ignore qu'il se trouve placé dans une chaîne d'opérations plus vaste destinée à échapper à une obligation fiscale.

Comme mentionné dans l'arrêt de la CJCE du 21 février 2006, l'administration fiscale a le devoir de procéder à des enquêtes en vue de prouver l'existence de toute infraction ou tout abus de droit aux dispositions du Code TVA.

Suite à une constatation de l'existence d'une pratique abusive, la CJCE remarque qu'il faut rectifier la situation fiscale de l'assujetti concerné en rejetant les avantages fiscaux que celui-ci a retiré des opérations et en lui imposant de reverser à l'État les sommes ainsi déduites.

CHAPITRE 5

Sociétés de liquidités (Art. 23)

L'État belge est privé d'importantes recettes fiscales par les constructions frauduleuses des sociétés de

belaste ambtenaren niet moeten overgaan tot het sturen van een aangetekende herinneringsbrief ten minste één maand voordat de gerechtsdeurwaarder een bevel tot betaling opstelt.

HOOFDSTUK 4

Belasting over de toegevoegde waarde : Maatregelen ter bestrijding van misbruiken en invoering van een hoofdelijke aansprakelijkheid bij niet-betaling van de belasting (Art. 18 tot 22)

In dit hoofdstuk wordt vooreerst het begrip « misbruik » gedefinieerd; dat gebeurt door de invoering van een § 10 in artikel 1 van het BTW-Wetboek. « Voor de toepassing van dit Wetboek is er sprake van misbruik wanneer de verrichte handelingen resulteren in het verkrijgen van een fiscaal voordeel waarvan de toekenning in strijd is met de doelstelling beoogd in dit Wetboek en de ter uitvoering ervan genomen besluiten en die handelingen in wezen het verkrijgen van dit voordeel tot doel hebben. » Op die manier legt dat artikel de limieten vast van de mogelijkheid om de minst belaste weg te kiezen.

Door een nieuwe § 4 in artikel 51 van het BTW-Wetboek is elke belastingplichtige die op het tijdstip waarop hij een handeling heeft verricht, wist of moest weten dat de belasting niet werd of zal worden betaald in de ketting van de handelingen met de bedoeling de belasting te ontduiken, hoofdelijk gehouden de belasting te voldoen met de persoon die er schuldenaar van is. Die maatregel mag geen schade berokkenen aan de ondernemer die te goeder trouw handelt en die niet weet dat hij deel uitmaakt van een langere ketting van handelingen bedoeld om te ontsnappen aan een fiscale verplichting.

Zoals vermeld in het arrest van de HJEG van 21 februari 2006, heeft de belastingadministratie de plicht onderzoek te verrichten om het bestaan te bewijzen van elk misdrijf of van elk misbruik van recht volgens de bepalingen van het BTW-wetboek.

De HJEG merkt op dat men na de vaststelling van een misbruik de belastingtoestand van de belastingplichtige moet corrigeren door de belastingvoordelen welke hij uit de verrichtingen verworven heeft in te trekken en door hem te verplichten de aldus afgetrokken bedragen aan de Staat terug te betalen.

HOOFDSTUK 5

Kasgeldvennootschappen (Art. 23)

De Belgische Staat derft bij de frauduleuze constructies van kasgeldvennootschappen belangrijke be-

liquidités vu qu'elles visent à créer par définition des sociétés sans aucun actif.

Bien que depuis le 1^{er} mai 2003 une cellule nationale « sociétés de liquidités » ait été constituée au sein du SPF Finances avec comme objectif spécifique de mettre en œuvre des actions judiciaires contre les parties concernées par la construction afin d'accomplir un recouvrement réel, sa création ne suffit pas pour plusieurs raisons. En outre, il est constaté sur le terrain qu'une initiative législative est nécessaire pour faciliter les possibilités de recouvrement.

Le chapitre est inspiré de l'article 40 de la loi néerlandaise du recouvrement de 1990 et rend les actionnaires détenant au moins 33 % des titres d'une société, de plein droit solidairement responsables pour les dettes d'impôts et accessoires de cette société. L'actionnaire précité est seulement responsable si :

— il cède ses titres, totalement ou bien partiellement à concurrence de 75 % au moins, au plus tard dans une période de 1 an;

— l'actif de la société est constitué pour au moins 75 % de créances, d'immobilisations financières, de placements de trésorerie et/ou de valeurs disponibles le jour du paiement des titres.

Cette responsabilité ne s'applique pas aux cessions d'actions ou parts d'une société cotée ou d'une entreprise soumise au contrôle de la Commission bancaire, financière et des assurances.

CHAPITRE 6

Titrisation des créances fiscales de l'État (Artt. 24 et 25)

Le présent chapitre s'inscrit dans la politique du gouvernement de continuer à opter pour un équilibre budgétaire tout en réduisant progressivement la charge de la dette publique. Ceci est réalisé par le prolongement de l'opération de titrisation des créances en matière d'impôts sur les revenus effectuée avec succès en 2005 à une opération de titrisation avec une partie de l'arriéré d'impôts en matière de TVA.

L'article 24 modifie premièrement l'article 43 de la loi-programme du 11 juillet 2005 afin de permettre la cession sous forme de vente des créances fiscales en matière de TVA.

L'article 24 insère ensuite un § 7 à l'article 43 de la loi-programme du 11 juillet 2005 qui garantit l'absence d'effet de l'opération de titrisation sur les ressources dont disposent ou disposeront diverses personnes de droit public ou divers fonds auxquels sont affectés une

lastinginkomsten gezien ze zich per definitie gesteld ziet tegenover een vennootschap zonder enig actief.

Hoewel sinds 1 mei 2003 in de schoot van de FOD Financiën een Nationale Cel Kasgeldvennootschappen werd opgericht met als specifiek doel gerechtelijke acties op te starten tegen de bij de constructie betrokken partijen ten einde een reële inning te bewerkstelligen, volstaat haar oprichting om meerdere redenen niet. Daarnaast wordt op het terrein vastgesteld dat er nood is aan een wetgevend initiatief om de invorderingsmogelijkheden te vergemakkelijken.

Artikel 40 van de Nederlandse invorderingswet van 1990 heeft model gestaan voor dit hoofdstuk, dat aandeelhouders met een aandelenpakket van minstens 33 % van rechtswege hoofdelijk aansprakelijk stelt voor bepaalde belastingschulden en toebehoren van de vennootschap. De voormelde aandeelhouder is alleen aansprakelijk :

— voor zover hij zijn aandelen, volledig dan wel partieel ten belope van ten minste 75 %, overdraagt uiterlijk in een tijdsspanne van 1 jaar;

— voor zover het actief van de vennootschap uiterlijk op de dag van de betaling van de prijs van de aandelen voor ten minste 75 % bestaat uit vorderingen, financiële vaste activa, geldbeleggingen en/of liquide middelen.

Die aansprakelijkheid is niet van toepassing op de overgedragen aandelen van een genoteerde vennootschap of van een onderneming die onder het toezicht staat van de Commissie voor het Bank-, Financie- en Assurantiewezen.

HOOFDSTUK 6

Effectisering van de fiscale vorderingen van de Staat (Art. 24 en 25)

Dit hoofdstuk past in het kader van het regeringsbeleid, dat ertoe strekt verder te kiezen voor een begrotingsevenwicht waarbij de last van de openbare schuld stapsgewijze wordt verminderd. Dat gebeurt via een verlenging van de effectisering van schuldvorderingen inzake inkomstenbelastingen die in 2005 met succes werd bekroond, en een effectisering met een deel van achterstallige belastingen inzake BTW.

Artikel 24 wijzigt in de eerste plaats artikel 43 van de programmawet van 11 juli 2005 om de overdracht van fiscale schuldvorderingen inzake BTW mogelijk te maken.

Vervolgens vult artikel 24 artikel 43 van de genoemde programmawet aan met een § 7, die kan waarborgen dat de effectisering zonder gevolg blijft voor de bedragen waarover diverse personen van publiek recht of fondsen thans beschikken of nog

partie des recettes TVA. Cette garantie est justifiée afin d'éviter que la validité de la vente puisse être contestée au motif qu'une partie du produit de la T.V.A soit affecté.

Dans l'hypothèse où, suite à la cession des créances, le produit de la taxe sur la valeur ajoutée devient inférieur à la somme des montants affectés aux Communautés; à l'ONSS et diverses subventions, un montant compensatoire à charge du Trésor leur sera assuré.

CHAPITRE 7

Caisse nationale des Calamités Publiques (Artt. 26 et 27)

Un Fonds d'attribution avait été prévu dans la loi-programme du 27 décembre 2005 afin de permettre à la Caisse Nationale des Calamités Publiques de rembourser ses emprunts pour 2006 (pour 2006 seulement). Il était prévu, et il est toujours prévu, que le fonds est alimenté de 26 700 000 euros à partir des recettes de la taxe sur les opérations d'assurance. L'objet des articles 26 et 27 est de préciser les modalités de paiement du Fonds afin d'en permettre la mise en œuvre.

CHAPITRE 8

Garantie du service public et cession d'immeubles domaniaux (Artt. 28 à 30)

Le présent chapitre s'inscrit dans la politique du gouvernement afin d'optimiser la gestion de son patrimoine immobilier tout en poursuivant la politique de maintien d'un équilibre budgétaire entamée il y a de nombreuses années.

Il s'inscrit, en particulier, dans le cadre de l'opération, largement répercutée dans la presse, de constitution d'une société d'investissement immobilière à capital fixe (Sicafi) détenant des biens occupés par l'État. Ramenée à l'essentiel, l'opération se présente comme un transfert d'immeubles par l'État belge à cette Sicafi, dans laquelle l'État belge détiendra une partie du capital. Le solde des actions sera réparti entre un partenaire immobilier privé avec lequel l'État s'associera pour créer la Sicafi (désigné par une procédure de marché public), et les personnes qui participeront à l'introduction en bourse de cette société. Le transfert des biens immobiliers par l'État à la Sicafi sera accompagné de baux par lesquels la Sicafi mettra les bâtiments cédés à la disposition de l'État.

zullen beschikken en waaraan een deel van de BTW-ontvangsten zullen toegewezen worden. Die waarborg blijkt te verantwoorden om te voorkomen dat de geldigheid van de verkoop betwist kan worden omdat de BTW-opbrengst ten dele wordt toegewezen.

Ingeval, als gevolg van die overdrachten, de opbrengst van de BTW lager ligt dan de bedragen toegewezen aan de gewesten, de RSZ en diverse toelagen, krijgen die ten laste van de Schatkist een bedrag ter compensatie.

HOOFDSTUK 7

Nationale Kas voor Rampenschade (Art. 26 en 27)

De programmawet van 27 december 2005 voorzorg in een toewijzingsfonds om de Nationale Kas voor Rampenschade in staat te stellen haar leningen terug te betalen voor 2006 (en alleen voor 2006). Bepaald was, en dat is nog steeds zo, dat het Fonds wordt gestijfd met een bedrag van 26 700 000 euro afkomstig van de taks op de verzekeringsverrichtingen. De artikelen 26 en 27 willen nadere betalingsregels vaststellen voor het Fonds opdat het kan werken.

HOOFDSTUK 8

Verzekering van de openbare dienst en overdracht van onroerende domeingooderen (Art. 28 tot 30)

Dit hoofdstuk past in het regeringsbeleid om het beheer van het onroerend erfgoed te optimaliseren en tegelijkertijd door te gaan met het beleid voor de handhaving van een begrotingsevenwicht dat vele jaren geleden werd aangevat.

Het past met name in het kader van de in de pers uitvoerig besproken operatie tot oprichting van een vastgoedbeleggingsvennootschap met vast kapitaal (vastgoedbevak), houder van goederen betrokken door de Staat. In essentie is de operatie een overdracht van onroerend goed door de Staat aan die vastgoedbevak, waarin de Staat een gedeelte van het kapitaal zal bezitten. Het saldo van de aandelen zal worden verdeeld over een privé-partner vastgoed waarmee de Staat zich zal verenigen voor de oprichting van de vastgoedbevak (aan te wijzen via een openbare aanbestedingsprocedure) en de personen die aan de beursintroduktie van deze vennootschap zullen deelnemen. De overdracht van het onroerend goed door de Staat aan de vastgoedbevak zal gepaard gaan met huurovereenkomsten waarmee die vastgoedbevak de overgedragen gebouwen ter beschikking van de Staat zal stellen.

Outre l'effet budgétaire positif de l'opération, la prise en location de biens dont l'État était auparavant propriétaire permettra une plus grande flexibilité dans l'organisation immobilière de l'État, ainsi qu'une répercussion sur le secteur privé des charges et des risques inhérents à la propriété.

Le présent chapitre prévoit la possibilité que des immeubles appartenant à l'État, pour autant qu'ils soient spécialement aménagés en vue de l'exercice de certains services publics, peuvent être vendus, apportés ou donnés en emphytéose, à la condition que la vente, l'apport soit concomitant à la conclusion d'un bail auquel s'appliqueront, de manière impérative, les dispositions protectrices de la loi en projet. Ces dispositions prévoient au profit de l'État, aussi longtemps que le bien loué reste affecté au service public, le droit d'obtenir le renouvellement du bail, ainsi que celui d'exercer un droit de préemption en cas de décision du bailleur de vendre l'immeuble.

II.2. DISCUSSION GÉNÉRALE

Mme Kapompolé voudrait connaître l'avis du secrétaire d'État concernant la controverse relative à la création d'une entreprise dans 3 jours et l'écueil possible qu'il y aurait par rapport à ce délai en matière de carrousels TVA.

Le secrétaire d'État, en ce qui concerne l'annonce gouvernementale de la création d'entreprises en 3 jours, explique qu'il a participé à une des étapes, notamment l'enregistrement TVA. Dans le cadre de l'enregistrement TVA par le biais d'un guichet unique, il est mis en place un dispositif tel que les risques ne devraient pas augmenter dans la mesure où l'on pourrait le craindre. Il y a en matière de TVA et en matière d'impôts des secteurs dits à risque. Pour ces secteurs, il est probable que l'on ne pourra pas établir son entreprise en 3 jours. La grande majorité des entreprises ne sont pas problématiques à la base. S'il y a des raisons de craindre, au niveau de l'inscription TVA, qu'il s'agit d'une entreprise active dans un secteur à risque du point de vue des carrousels à la TVA, ou que, pour d'autres raisons, l'administration fiscale ne veut pas accorder un numéro de TVA sans vérification approfondie, cette entreprise ne pourra pas prendre son envol dans les 3 jours.

Toutefois, le gouvernement ne veut pas sanctionner l'immense majorité des entreprises respectueuses de toutes les règles parce que quelques-unes opèrent dans des secteurs à risque. Même dans les secteurs à risque, la plupart des entreprises ne sont pas frauduleuses.

En ce qui concerne la question de Mme Zrihen sur les risques de la multiplicité des sièges entre sociétés soeurs ou filiales d'un même groupe, le secrétaire d'État voit deux risques particuliers.

Behalve de positieve budgettaire weerslag van de operatie zal het huren van goederen waarvan de Staat voordien eigenaar was, leiden tot een grotere flexibiliteit in de vastgoedorganisatie van de Staat, alsook tot een afwenteling op de privésector van de lasten en risico's verbonden aan de eigendom.

Zo bepaalt dit hoofdstuk dat gebouwen die aan de Staat toebehoren, voor zover ze specifiek zijn ingericht voor de uitoefening van bepaalde openbare diensten, kunnen worden verkocht, ingebracht of in erfpacht gegeven, op voorwaarde evenwel dat de verkoop, de inbreng of de erfpacht gepaard gaat met het sluiten van een huurovereenkomst waarbij de beschermende bepalingen van de ontwerpwet op dwingende wijze worden toegepast. Die bepalingen voorzien ten gunste van de Staat zolang het gehuurde goed voor de openbare dienst wordt bestemd, in het recht op hernieuwing van de huurovereenkomst, alsook in de uitoefening van een recht van voorkoop ingeval de huurder beslist het gebouw te verkopen.

II.2. ALGEMENE BESPREKING

Mevrouw Kapompolé wil de mening van de staatssecretaris vernemen over de controverse die is ontstaan over het oprichten van een bedrijf in drie dagen en het risico dat er zo BTW-carrousels op gang komen.

Over het bericht van de regering dat een bedrijf op drie dagen kan worden opgericht deelt de staatssecretaris mee dat hij heeft meegewerkt aan een van de stadia, te weten de BTW-registratie via een enkel loket. Op die manier zou het gevreesde risico niet erg toenemen. Op het stuk van de BTW en de belastingen bestaan er zogeheten risicosectoren. Voor dergelijke sectoren kan men waarschijnlijk geen bedrijf oprichten in drie dagen. Het merendeel van de bedrijven leveren op dat stuk geen problemen op. Een bedrijf zal nooit van start kunnen gaan binnen drie dagen indien er redenen bestaan om te vrezen dat het qua type BTW-registratie actief is in een sector met risico van BTW-carrousel of wanneer om andere redenen de fiscus geen BTW-nummer wil toekennen zonder grondig onderzoek.

Het is evenwel zo dat de regering de grote meerderheid van bedrijven, die alle regels naleven, niet wil afstraffen alleen omdat enkele ervan in risicosectoren werken. Zelfs in dergelijke sectoren vallen de meeste bedrijven niet van fraude te verdenken.

Op de vraag van mevrouw Zrihen over het risico dat er veelvoudige zetels bestaan tussen zuster- en dochtermaatschappijen van eenzelfde groep, antwoordt de staatssecretaris dat hij twee bijzondere risico's onderkent.

Le premier a trait aux carrousels TVA. Notre juridiction porte sur toutes les filiales, toutes les sociétés qui sont inscrites en Belgique. Là, l'administration est particulièrement attentive. Il faut savoir aussi que l'on s'inscrit dans un processus communautaire. Il y a tout un paquet TVA qui est en train de se négocier au niveau européen. Il risque de révolutionner en grande partie tous les fonctionnements de la TVA. À l'exception de trois pays membres de l'Union européenne, — il s'agit de l'Allemagne, du Luxembourg et du Portugal — il y a une tendance manifeste à vouloir mettre sur pied des règles qui pourraient enrayer quasiment le processus de carrousels TVA si elles étaient bien organisées.

Un deuxième problème est lié au transfert des prix. Des sociétés d'un même groupe installées dans différents pays parfois échafaudent la politique qui vise à jouer sur les prix et à bénéficier uniquement des avantages de tous ces pays respectifs en faisant des transferts. En transférant des bénéfices, elles bénéficient dès lors des régimes fiscaux les plus intéressants. De la sorte, elles font du commerce dans des conditions non concurrentielles pour des entreprises qui travaillent correctement.

Pour contrer ce problème, à partir du 1^{er} juillet 2006, il est mis sur pied une nouvelle cellule fiscale « Transfer Pricing ». Une dizaine d'agents fiscaux auront comme seule tâche d'enrayer ce phénomène qui porte sur des sommes fort importantes.

À la demande de Mme Kapompolé, le secrétaire d'État précise qu'il y a 6 ou 7 secteurs à risque. Il s'agit des secteurs du pétrole, du commerce électronique, du transport (certains types), des pièces de voitures d'occasion, de l'horeca. Cette liste est reprise dans une circulaire. Elle détermine notamment l'obligation de déclaration mensuelle ou trimestrielle à la TVA.

Cette liste qui regroupe en effet les secteurs à risques se trouve notamment à l'article 18 de l'arrêté royal 1 du Code TVA (secteurs à risques nécessitant de déposer des déclarations mensuelles):

« AR 1/Art. 18

§ 1^{er}. La personne tenue au dépôt de la déclaration visée à l'article 53, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, ou à l'article 53ter, 1^o, du Code, doit la remettre au service indiqué par le ministre des Finances, au plus tard le vingtième jour qui suit la période à laquelle elle se rapporte.

§ 2. Par dérogation à l'article 53, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, du Code, l'assujetti qui détermine le montant de l'acompte visé à l'article 19, § 1^{er}, conformément à la règle énoncée à l'article 19, § 2, est autorisé à ne remettre qu'une déclaration trimestrielle au plus tard le

Het eerste risico zijn de BTW-carrousels. Onze rechtspraak handelt over alle vestigingen, alle vennootschappen die in België zijn ingeschreven. Op punt houdt de fiscus een oogje in het zeil. Belangrijk is te weten dat men ook werkt binnen een Europees kader. Thans zijn er op Europees niveau besprekingen aan de gang over een hele reeks BTW-maatregelen. Dat dreigt een grondige verandering mee te brengen voor de werking van de verschillende BTW-regels. Met uitzondering van drie EU-lidstaten (Duitsland, Luxemburg en Portugal) is het de bedoeling regels uit te werken die het proces van de BTW-carrousels willen blokkeren op voorwaarde dat die regels goed opgesteld zijn.

Een tweede probleem houdt verband met de transferprijzen. Vennootschappen van eenzelfde groep die in verschillende landen zijn gevestigd, werken een beleid uit om op de prijzen te speculeren en uitsluitend de voordelen te genieten van al die respectieve landen door transfers uit te voeren. Door winsten over te hevelen genieten zij bijgevolg de interessantste fiscale maatregelen. Zodoende kunnen zij handel drijven in niet-concurrentiële omstandigheden ten opzichte van bedrijven die wel correct werken.

Om dat probleem te ondervangen wordt vanaf 1 juli 2006 de nieuwe fiscale cel « Transfer Pricing » opgericht. Een tiental personeelsleden van de fiscus hebben er uitsluitend tot taak die misbruiken op te ruimen, waarbij vaak aanzienlijke bedragen zijn betrokken.

Op verzoek van mevrouw Kapompolé deelt de staatssecretaris mee dat er 6 of 7 risicosectoren zijn. Het gaat om de oliesector, de sector elektronicahandel, de transportsector (althans een aantal soorten), de sector onderdelen tweedehandswagens en de horecator. Een circulaire vermeldt die lijst. Zij bepaalt ook dat de BTW maandelijks of driemaandelijks moet worden aangegeven.

Die lijst somt de risicosectoren op en bevindt zich onder meer in artikel 18 van koninklijk besluit 1 van het BTW-Wetboek (risicosectoren die een maandelijks aangifte moeten doen).

« koninklijk besluit 1/Art. 18

§ 1. De persoon die gehouden is tot het indienen van de in artikel 53, § 1, eerste lid, 2^o of in artikel 53ter, 1^o, van het Wetboek bedoelde aangifte moet deze, uiterlijk de twintigste dag volgend op het tijdvak waarop zij betrekking heeft, indienen bij de door de minister van Financiën aangewezen dienst.

§ 2. In afwijking van artikel 53, § 1, eerste lid, 2^o van het Wetboek wordt de belastingplichtige die het bedrag van het in artikel 19, § 1, bedoelde voorschot bepaalt overeenkomstig de in artikel 19, § 2, vermelde wijze, gemachtigd slechts om de drie maanden een

vingtième jour du mois qui suit chaque trimestre civil, lorsque :

a) le chiffre d'affaires annuel, hors taxe sur la valeur ajoutée, n'excède pas 1 000 000 euros pour l'ensemble de son activité économique;

b) le chiffre d'affaires annuel, hors taxe sur la valeur ajoutée, n'excède pas 200 000 euros pour l'ensemble des livraisons des biens suivants :

— les huiles minérales visées à l'article 3 de la loi du 22 octobre 1997 relative à la structure et aux taux des droits d'accise sur les huiles minérales;

— les appareils de téléphonie mobile et les ordinateurs, ainsi que leurs périphériques, accessoires et composants;

— les véhicules terrestres munis d'un moteur soumis à la réglementation sur l'immatriculation».

En outre, dans le cadre de son plan d'action 2006-2007 de lutte contre la fraude fiscale (chantier 9), le secrétaire d'État adopte une approche sectorielle. Les 6 secteurs prioritaires de ce plan d'action sont : la construction, le télécom, le commerce électronique (avec notamment la grande distribution), les jeux et paris, le transport et les résidences secondaires.

II.3. DISCUSSION DES ARTICLES

Article 7

M. Roelants du Vivier souligne que dans le droit fiscal belge, le délai de réclamation était de trois mois. Il est étendu à six mois. L'intervenant s'en réjouit puisque les contribuables n'avaient pas toujours la possibilité de vérifier à temps leur avertissement-extrait de rôle. En effet, le calcul et les règles sont tellement compliqués qu'ils doivent faire appel à un spécialiste, ce qui nécessite du temps.

M. Roelants du Vivier demande au gouvernement de réfléchir aussi à la possibilité de pouvoir étendre la notion d'écrit (la réclamation doit se faire par lettre recommandée à la poste, etc.) à des moyens d'écriture plus modernes. Il songe à la télécopie, au courrier électronique, etc. Pour l'instant, cette notion d'écrit est interprétée de façon très restrictive par la jurisprudence et par les directions régionales des contributions.

Le secrétaire d'État déclare que quant aux possibilités de recours, le gouvernement pense au potentiel de la carte d'identité électronique. Toutefois, il en fera une réflexion globale pour toutes les communications au niveau des services publics.

aangifte in te dienen, uiterlijk de twintigste van de maand na ieder kalenderkwartaal wanneer :

a) de jaaromzet, exclusief belasting over de toegevoegde waarde, voor de volledige economische activiteit niet meer bedraagt dan 1 000 000 euro;

b) de jaaromzet, exclusief belasting over de toegevoegde waarde niet meer bedraagt dan 200 000 euro voor het geheel van de leveringen van de navolgende goederen :

— minerale oliën bedoeld in artikel 3 van de wet van 22 oktober 1997 betreffende de structuur en de accijnstarieven inzake minerale olie;

— toestellen voor mobiele telefonie en computers alsmede hun randapparatuur, toebehoren en onderdelen;

— landvoertuigen uitgerust met een motor onderworpen aan de reglementering betreffende de inschrijving.»

Daar komt nog bij dat de staatssecretaris in het kader van zijn actieplan over 2006-2007 ter bestrijding van de fiscale fraude per sector tewerk wil gaan. De 6 sectoren van dat actieplan die de voorrang genieten zijn : de bouwsector, de telecommunicatiesector, de elektronicahandel (onder meer de grootwarenhuizen), de sector spelen en weddenschappen, de transportsector en de sector tweede verblijven.

II.3. ARTIKELSGEWIJZE BESPREKING

Artikel 7

De heer Roelants du Vivier merkt op dat in het Belgisch belastingrecht de termijn om een bezwaarschrift in te dienen drie maanden bedraagt. Die wordt thans verlengd tot zes maanden. Hij spreekt daarover zijn tevredenheid uit omdat de belastingplichtigen niet steeds de mogelijkheid hadden tijdig hun aanslag te controleren. De berekeningswijze en de regels zijn immers zo ingewikkeld dat zij een beroep moeten doen op een deskundige, wat dan weer veel tijd vraagt.

Spreker verzoekt de regering na te gaan of het mogelijk is het begrip schriftelijk (het bezwaar moet geschieden bij een ter post aangetekende brief, enz.) te verruimen tot meer moderne communicatiemiddelen. Hij denkt daarbij aan fax, e-mail, enz. Bij de huidige stand van zaken wordt het begrip schriftelijk zeer beperkend geïnterpreteerd door de rechters en de gewestelijke directies van de fiscus.

De staatssecretaris antwoordt dat de regering inzake de mogelijkheden van bezwaar denkt aan de mogelijke toepassingen van de elektronische identiteitskaart. Hij wil daar evenwel een volledige reflectie over organiseren voor alle betrekkingen met de overheidsdiensten.

CHAPITRE II

Responsabilité des dirigeants (Artt. 14 à 16)

M. Steverlynck dépose trois amendements qui visent à supprimer chacun des articles du chapitre en question (voir doc. Sénat, n° 3-1774/2).

L'auteur dit ne pas voir d'un bon oeil la responsabilité solidaire qui est créée en l'occurrence pour les dirigeants en ce qui concerne les dettes de TVA et du précompte professionnel. Les dispositions en projet contiennent une dérogation de principe au droit commun. En principe, aucune présomption de responsabilité solidaire ne pèse sur le patrimoine d'un tiers, en l'occurrence le dirigeant.

Par ailleurs, les dispositions sont également applicables aux dirigeants d'ASBL. Une association est en principe responsable des fautes susceptibles d'être commises par ses organes ou ses préposés. Les dirigeants eux-mêmes n'ont donc en principe aucune obligation personnelle en ce qui concerne les engagements pris par l'association, ce qui est d'ailleurs souvent stipulé en toutes lettres dans les statuts.

Les dispositions à l'examen visent à élargir désormais considérablement la responsabilité des dirigeants. En même temps, la personnalité juridique est quelque peu mise à mal. Sur la base d'une présomption légale de faute, les dirigeants, y compris les dirigeants de fait, partagent solidairement la responsabilité d'une série de dettes de l'association à l'égard du fisc.

Actuellement, le fisc dispose déjà de plusieurs moyens pour défendre ses droits, comme les privilèges généraux, les hypothèques légales, la compensation après concours, la saisie-arrêt simplifiée, divers pouvoirs d'investigation, etc. À tout cela vient maintenant s'ajouter encore la responsabilité présumée dans le chef des dirigeants. Cela semble un peu excessif.

Il en résulte en outre un renforcement de la suprématie du fisc par rapport aux créanciers chirographaires, qui sont de moins en moins en mesure de se défendre.

Ce n'est pas seulement pour des raisons de principe que les dispositions en question posent problème au groupe politique de M. Steverlynck. Sur le plan légistique également, de très nombreuses remarques s'imposent. Tout cela a été largement évoqué à la Chambre, y compris par des membres des groupes de la majorité. Les termes utilisés ne sont pas toujours précis, ce qui entraîne des problèmes d'interprétation. Les termes utilisés ont parfois une signification différente selon qu'on se situe dans le domaine du droit des sociétés ou dans celui du droit fiscal. Leur traduction, elle non plus, n'est pas toujours judicieuse.

HOOFDSTUK II

Aansprakelijkheid van bestuurders (Art. 14 tot 16)

De heer Steverlynck dient drie amendementen in die ertoe strekken elk van de artikelen uit dit hoofdstuk te doen vervallen (zie stuk Senaat, nr. 3-1774/2).

De indiener stipt aan problemen te hebben met de hoofdelijke aansprakelijkheid die hier gecreëerd wordt voor de bestuurders met betrekking tot schulden inzake BTW en bedrijfsvoorheffing. De ontworpen bepalingen houden een principiële afwijking in van het gemeen recht. Normaal weegt op het vermogen van een derde, *in casu* de bestuurder, geen vermoeden van hoofdelijke aansprakelijkheid.

De bepalingen zijn overigens ook van toepassing op bestuurders van VZW's. Een vereniging is in principe aansprakelijk voor fouten die kunnen worden begaan door haar organen of aangestelden. De bestuurders zelf gaan dus in principe geen enkele persoonlijke verplichting aan inzake verbintenissen aangegaan door de vereniging. Dat wordt vaak met zoveel woorden gestipuleerd in de statuten zelf.

Voorliggende bepalingen strekken er nu toe de bestuurdersaansprakelijkheid fors te verruimen. Tegelijk wordt de rechtspersoonlijkheid wat doorbroken. Op basis van een wettelijk vermoeden van fout worden de bestuurders, ook de feitelijke bestuurders, mee hoofdelijk aansprakelijk voor een aantal schulden die de vereniging bij de fiscus heeft.

Op vandaag heeft de fiscus reeds verscheidene middelen om haar rechten te verdedigen zoals algemene voorrechten, wettelijke hypotheek, schuldvergelijking na samenloop, vereenvoudigd derdenbeslag, diverse onderzoeksbevoegdheden, enz. Hier komt daar nu nog extra bovenop de vermoede aansprakelijkheid in hoofde van de bestuurders. Dat lijkt wat van het goede teveel.

Bovendien leidt dat er ook toe dat de overmacht van de fiscus ten opzichte van de positie van de gewone schuldeisers verstevigd wordt. De gewone schuldeisers kunnen zich minder en minder veiligstellen.

Niet alleen om principiële redenen heeft de fractie van de heer Steverlynck problemen met deze bepalingen. Ook legistiek kunnen heel wat opmerkingen worden gemaakt. Dat is in de Kamer uitgebreid aan bod gebracht, ook door leden van de meerderheidsfracties. De gebruikte termen zijn niet steeds secuur, wat tot interpretatieproblemen aanleiding geeft. De gebruikte termen hebben soms een andere betekenis als men redeneert in termen van het vennootschappenrecht dan wel van fiscaal recht. Ook de vertaling loopt niet altijd gelijk.

Ainsi, la notion néerlandaise de « *bestuurder* » ne correspond pas vraiment à la notion française de « dirigeant ». Cette dernière correspond plutôt au terme néerlandais « *bedrijfsleider* », alors que « *bestuurder* » équivaut à « administrateur ».

Selon M. Steverlynck, la référence à l'article 32 du Code des impôts sur les revenus 1992 n'est pas pertinente. Là, il s'agit d'une responsabilité pour faute des dirigeants, donc d'une dérogation au Code des sociétés et à la loi sur les ASBL. Des règles analogues ont également été instaurées pour les dettes ONSS, mais on a, pour ce faire, modifié le Code des sociétés et non l'une ou l'autre loi relative à l'ONSS.

On ne s'est pas non plus suffisamment attardé sur la notion de « sociétés ». Si celle-ci est définie de manière autonome dans le Code des impôts sur les revenus, il n'en va pas de même dans le Code de la TVA. Cela signifie que les petites ASBL relèvent elles aussi de la notion de « sociétés » pour autant qu'elles soient assujetties à l'impôt des sociétés, bien que le but soit de ne viser en la matière que les grandes ASBL.

Il est question, dans le texte néerlandais, de « *bevoegdheid* » (compétence), alors qu'on parle, dans le texte français, du « pouvoir de gérer ». Or, en droit des sociétés, on distingue toujours le pouvoir de représentation et le pouvoir de gestion. C'est en fait le pouvoir de représentation qui est important pour les tiers. On donne à présent l'impression de vouloir tenir pour responsable la personne qui, en fait, est chargée du paiement du précompte professionnel et de la TVA. Il peut s'agir d'un simple préposé ou d'un travailleur. Comment va-t-on s'y prendre au juste ?

Selon les dispositions en projet, le receveur des contributions doit adresser un avertissement au dirigeant responsable. S'agit-il de la notification visée à l'article 32, 2^o, du Code judiciaire ? Comment faire pour trouver les dirigeants de fait ?

Le receveur peut déjà prendre des mesures conservatoires dans le chef de l'administrateur dont la responsabilité pourrait être engagée. La preuve de la faute doit encore être établie. Par dérogation au droit commun qui prévoit que l'on ne peut prendre des mesures conservatoires que pour des dettes certaines, liquides et exigibles, sauf cas d'urgence, le receveur peut déjà actuellement immobiliser à titre conservatoire le patrimoine d'un administrateur. Le receveur a donc un pouvoir considérable.

Le gouvernement avancera sans doute qu'il ne s'agit ici que d'un moyen de dissuasion. Mais les moyens de dissuasion peuvent être effectivement mis à exécution. C'est pourquoi M. Steverlynck trouve que les articles 14 à 16 vont trop loin.

Zo komt het Nederlandstalige begrip « bestuurder » niet onmiddellijk overeen met het Franse begrip « dirigeant ». Dat laatste correspondeert eerder met het Nederlandstalige begrip « bedrijfsleider ». « Bestuurder » is veeleer « administrateur ».

Er wordt volgens de heer Steverlynck verkeerdelijk verwezen naar artikel 32 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992. Daar gaat het om de foutaansprakelijkheid van de bestuurders, dus een afwijking van het Wetboek van vennootschappen en de VZW-wet. Ook voor de RSZ-schulden is een analoge regeling ingevoerd. Doch daar is dat gebeurd via een wijziging van de vennootschappenwet en niet voor de RSZ-wet.

Men is ook onvoldoende stilgestaan bij het begrip « vennootschappen ». Dat is autonoom gedefinieerd in het Wetboek van inkomstenbelastingen. Dat is niet het geval voor het BTW-Wetboek. Dat betekent dat ook kleine VZW's onder het begrip « vennootschappen » vallen indien die aan de vennootschapsbelasting zouden onderworpen zijn niettegenstaande het feit dat het de bedoeling is enkel de grote VZW's dienaangaande te treffen.

Er is in de Nederlandse tekst sprake van « bevoegdheid », terwijl men in het Frans spreekt over « le pouvoir de gérer ». Welnu, in het vennootschapsrecht wordt er steeds een onderscheid gemaakt tussen « vertegenwoordigingsbevoegdheid » en « bestuursbevoegdheid ». Het is eigenlijk de vertegenwoordigingsbevoegdheid die belangrijk is voor derden. Nu geeft men de indruk dat men die persoon wil aansprakelijk stellen die in feite bevoegd is voor de betaling van de bedrijfsvoorheffing en de BTW. Dat kan een gewone aangestelde of een werknemer zijn. Hoe zal men dit aanpakken ?

Luidens de ontworpen bepalingen moet de ontvanger der belastingen een kennisgeving doen aan de aansprakelijke bestuurder. Betreft het hier een kennisgeving als bedoeld in artikel 32.2 van het Gerechtelijk Wetboek ? Hoe gaat dat in zijn werk als men de feitelijke bestuurders wil vinden ?

De ontvanger mag nu reeds bewarende maatregelen nemen in hoofde van de bestuurder die mogelijks aansprakelijk is. De fout moet dan nog bewezen worden. Maar in afwijking van het gemeen recht dat voorziet dat men alleen voor zekere, vaststaande, opeisbare schulden bewarende maatregelen kan nemen, tenzij in spoedeisende gevallen, kan de ontvanger nu reeds het vermogen van een bestuurder bewarend immobiliseren. Daarmee ligt reeds heel veel macht in de handen van de ontvanger.

De regering zal allicht aanvoeren dat het hier enkel om een dreigmiddel gaat. Dreigmiddelen kunnen evenwel effectief ook worden gebruikt. Vandaar vindt de heer Steverlynck de artikelen 14 tot 16 te verregaand.

La responsabilité solidaire serait encore défendable en soi comme mesure individuelle. Mais elle paraît complètement superflue en tant qu'instrument supplémentaire pour le fisc.

D'où la proposition de supprimer ce chapitre dans sa totalité.

Le secrétaire d'État précise que ce chapitre s'inspire de plusieurs législations existantes dans les pays voisins, notamment la France et les Pays-Bas. Là, des dispositions similaires ne posent pas problème pour l'esprit d'initiative dans ces pays.

Deuxièmement, lors de l'élaboration de ces dispositions, il y a eu concertation avec la FEB. Cela a abouti à un système préventif. Il fait que la responsabilisation est certes là, mais elle est corrigée.

Le secrétaire d'État est bien conscient du fait qu'une jurisprudence va se développer. L'important, c'est qu'il y a un arriéré considérable dans le précompte professionnel et dans la TVA dans le chef d'entreprises qui n'ont pas un comportement de dirigeants normal. L'État ne peut pas continuer à constater que l'arriéré fiscal prend des ardoises négatives toutes les années.

La notion de faute doit rester le guide dans cette législation. Parfois, des sociétés vivent pendant des années en situation virtuelle de faillite ou de dissolution tout en ne payant pas leurs impôts. Ici, il s'agit uniquement de la TVA et des précomptes professionnels. La TVA est de l'argent qui devrait circuler, il n'appartient pas à l'entreprise. Puis, le précompte professionnel est de l'argent que l'on paie pour compte de tiers (employés et ouvriers). Il ne s'agit donc pas des impôts des sociétés.

Contrairement à ce qu'a déclaré M. Steverlynck, dans énormément de cas de faillites, le fisc n'occupe pas une position privilégiée. Il a une hypothèque générale qui vient au Xième rang. Bien souvent, les créanciers spéciaux et les premiers créanciers généraux viennent avant le fisc.

La FEB est bien d'accord sur le mode de fonctionnement. Il y a une présomption de faute quand il y a un non-paiement soit de deux échéances, soit de trois échéances, suivant que l'on est dans le régime mensuel ou trimestriel dans les précomptes et dans la TVA.

Lorsque le fisc s'adresse à l'entreprise qui est en défaut de payer, un mois à l'avance, pour leur demander de s'expliquer sur la raison du non-paiement et que le fisc n'obtient pas de réponse, cela sous-entend que l'on est de mauvaise foi. Il est du devoir de l'État de réagir. Après ce mois seulement, l'État peut assigner, soit devant le tribunal de commerce s'il s'agit

De la principale responsabilité sur elle-même, elle serait considérée comme une mesure individuelle. Mais elle paraît complètement superflue en tant qu'instrument supplémentaire pour le fisc.

Vandaar het voorstel om dit hoofdstuk volledig te schrappen.

De staatssecretaris merkt op dat dit hoofdstuk ingegeven is door de thans geldende wetgeving van een aantal buurlanden, onder meer Frankrijk en Nederland. Gelijklopende bepalingen vormen daar geen hindernis voor de ondernemersgeest.

Voorts is er bij het opstellen van die bepalingen overleg geweest met het VBO. Zo is er een preventieve regeling tot stand gekomen. Het gevolg daarvan is dat er meer verantwoordelijkheid wordt opgelegd maar zij wordt bijgestuurd.

De staatssecretaris verklaart zich maar al te goed bewust te zijn van het feit dat er een rechtspraak tot stand zal komen. Belangrijk is dat er een aanzienlijke achterstand bestaat bij de bedrijfsvoorheffing en de BTW van bestuurders die zich niet aan te regels houden. De Staat kan niet lijdzaam blijven toezien dat de fiscale schuld van jaar tot jaar toeneemt.

Het begrip fout moet het richtsnoer zijn in die wetgeving. Het gebeurt soms dat vennootschappen gedurende jaren in een virtuele toestand van faillissement of ontbinding bestaan en geen belastingen betalen. Hier gaat het alleen om de BTW en de bedrijfsvoorheffing. BTW is geld dat zou moeten circuleren, het behoort niet aan het bedrijf toe. De bedrijfsvoorheffing is geld dat men betaalt voor derden (bedienden of arbeiders). Het heeft dus niets vandoen met de vennootschapsbelasting.

In tegenstelling tot wat de heer Steverlynck heeft verklaard is de fiscus bij het merendeel van de faillissementen geen bevoorrecht schuldeiser. Er is een algemene hypotheek die op de zoveelste rang komt. Maar al te vaak gebeurt het dat de bijzondere schuldeisers en de eerste algemene schuldeisers nog voor de fiscus komen.

Het VBO heeft zich akkoord verklaard met de werkingsregels. Er is een vermoeden van fout wanneer er gebrek aan betaling is van tenminste twee vervallen schulden of van tenminste drie vervallen schulden naargelang de betrokkene valt onder de maandelijkse of driemaandelijke regeling inzake voorheffing en BTW.

Wanneer de fiscus zich een maand van tevoren tot de onderneming richt die voor de betaling in gebreke blijft om te vragen waarom er niet betaald is en hij hierop geen antwoord krijgt, wordt er verondersteld dat dit aantoonbaar dat men te kwader trouw is. De Staat heeft de plicht te reageren. De Staat kan pas na die maand dagvaarden, hetzij voor de rechtbank van

d'une société, soit le tribunal de première instance, s'il s'agit d'une grosse ASBL. Il appartient alors au juge de trancher.

Les dispositions à l'étude ici n'apportent de neuf que la présomption de faute en cas de non-paiements répétés.

À partir du moment où on met les entreprises et les ASBL concernées devant la possibilité de s'expliquer plusieurs fois, et quand elles font preuve de leur bonne foi, le régime est beaucoup plus souple.

Seulement, lorsqu'elles ne réagissent pas, le fisc a le devoir d'agir. Le tribunal de commerce peut contrôler s'il y a manifestement fraude. D'ailleurs, dans les tribunaux de commerce, il y a ces clignotants qui font que les juges-commissaires invitent les sociétés à venir se justifier sur des difficultés, notamment dans le cadre des paiements des cotisations sociales. Ici, on ne fait quelque part que se conformer à une philosophie de travail mise en œuvre depuis plusieurs années.

Le secrétaire d'État confirme qu'effectivement, le Code des impôts sur les revenus parle de la notion de « dirigeant d'entreprise ». Il rappelle que les lois coordonnées sur les sociétés prévoient déjà la responsabilité du gérant, du dirigeant, de l'administrateur de fait ou de droit, lorsqu'il y a une faute (grave) dans le cadre de la gestion de l'entreprise.

Toujours est-il que comme dans le droit commun belge, le tribunal de commerce appréciera qui est en fait, le cas échéant, le dirigeant responsable en cascade. Dans la loi, on ne peut prescrire la vie et le fonctionnement de chacune des entreprises. La responsabilité solidaire et par cascade qui peut s'installer n'est que la pure application de ce qui se fait déjà dans les lois coordonnées sur les sociétés.

Les dispositions à l'étude servent à responsabiliser, dans le cadre du paiement et de la TVA, et du précompte professionnel les gens qui, de manière claire, refusent de collaborer par exemple à l'élaboration du plan d'apurement. Force est de constater que de toute façon, à court terme, ces entreprises font faillite.

Le secrétaire d'État estime par conséquent qu'il s'agit d'une législation qui se justifie complètement. Elle lui paraît équilibrée, respectueuse des droits de chacun, garantir les droits puisqu'en définitive ce sera le tribunal qui appréciera la bonne foi ou la faute.

Le secrétaire d'État ajoute que cette législation aidera aussi à combattre la concurrence déloyale envers les sociétés qui respectent toutes leurs obligations.

koophandel — als het om een bedrijf gaat — hetzij voor de rechtbank van eerste aanleg — als het om een grote VZW gaat. Daarna is het aan de rechter om te beslissen.

De bepalingen die hier worden besproken brengen niets nieuws, behalve het vermoeden van fout bij herhaalde niet-betaling.

Vanaf het moment dat men de betrokken ondernemingen en VZW's de mogelijkheid biedt om meerdere keren de feiten te verklaren en dat zij bewijzen dat ze van goede wil zijn, wordt de regeling veel soepeler.

Wanneer ze echter niet reageren, moet de fiscus ingrijpen. De rechtbank van koophandel kan nagaan of er duidelijk sprake is van fraude. Bij de rechtbanken van koophandel zijn er trouwens « knipperlichten » waardoor de rechters-commissarissen de ondernemingen uitnodigen om moeilijkheden te komen toelichten, meer bepaald in het kader van de socialezekerheidsbijdragen. Dit is dus slechts een bevestiging van een werkwijze die al een aantal jaren wordt toegepast.

De staatssecretaris bevestigt dat het Wetboek van de inkomstenbelastingen het heeft over « bedrijfsleiders ». Hij herinnert eraan dat de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen al de aansprakelijkheid vastleggen van de zaakvoerder, de bedrijfsleider, de bestuurder in rechte of in feite, wanneer er in het kader van het beheer van het bedrijf sprake is van een (zware) fout.

De rechtbank van koophandel zal echter, net als het Belgische gemene recht, wanneer nodig uitmaken wie de uiteindelijke aansprakelijke bestuurder is. In de wet kan men niet voorschrijven hoe alle ondernemingen dienen te leven en te werken. De hoofdelijke en de getrapte aansprakelijkheid die kunnen voorkomen, zijn slechts de toepassing van wat reeds is bepaald in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

De bepalingen die hier ter bespreking liggen hebben tot doel, met betrekking tot de betaling en de BTW en de bedrijfsvoorheffing, personen die duidelijk weigeren om mee te werken aan het opstellen van een aanzuiveringsplan, op hun verantwoordelijkheid te wijzen.

De staatssecretaris is dus van mening dat het hier om een volkomen gerechtvaardigde wetgeving gaat. Ze lijkt evenwichtig, eerbiedigt de rechten van eenieder en waarborgt ze, aangezien het uiteindelijk de rechtbank is die oordeelt over de goede trouw of de fout.

De staatssecretaris voegt hieraan toe dat deze wetgeving ook zal bijdragen tot de bestrijding van de oneerlijke concurrentie ten opzichte van ondernemingen die wel alle verplichtingen nakomen.

Réplique de M. Steverlynck

M. Steverlynck estime lui aussi qu'il importe de résorber au plus vite l'arriéré en matière de recouvrement de l'impôt. Il faut aussi lutter contre la concurrence déloyale.

L'intervenant reste néanmoins sceptique quant à la nécessité de doter le fisc d'un instrument complémentaire. Le régime introduit en l'espèce serait analogue à celui en vigueur dans plusieurs pays voisins. Reste cependant à savoir si les administrations fiscales y bénéficient aussi de tous les autres instruments que le fisc belge a à sa disposition.

On peut difficilement nier que les dispositions à l'examen alourdissent la responsabilité des dirigeants et battent en brèche la personnalité juridique du fait que l'on peut tenir directement (concrètement) les dirigeants pour responsables.

Le secrétaire d'État a beau déclarer que ces dispositions ne poseront aucun problème aux entreprises de bonne foi, il n'empêche qu'elles seront aussi applicables aux ASBL, aux organisations non marchandes dont les dirigeants sont des personnes qui s'engagent. Il est clair que confrontées à ces dispositions, elles courront dorénavant des risques. Or, elles ne sont pas toujours en mesure d'apprécier concrètement ces risques et ne considèrent pas toujours comme étant de leur ressort de vérifier si le précompte professionnel a été versé à temps ou non. Les statuts précisent d'ailleurs souvent que les dirigeants n'assument aucune responsabilité. Une très grande insécurité s'est fait jour sur la question de savoir qui pourra en fin de compte être mis en cause. Le fait que ce soit finalement un tribunal qui doive trancher n'est pas de nature à apaiser la méfiance. Les membres d'un conseil d'administration ne s'occupent habituellement pas de la gestion journalière.

M. Steverlynck craint aussi que l'on n'étende ultérieurement cet instrument à des impôts autres que la TVA et le précompte professionnel, surtout si l'on ne parvient pas à résorber l'arriéré en matière de recouvrements. Cela pèsera alors sur les créances des créanciers chirographaires. Des abus ne sont pas à exclure. On peut citer des exemples d'entreprises qui ont fait faillite à cause d'impositions injustifiées et qui n'ont été réhabilitées en justice que bien des années plus tard.

Le secrétaire d'État rétorque que ce mécanisme n'ajoute rien, ne complique pas, mais simplifie et transpose une grande partie de la jurisprudence dans un but aussi d'une certaine sécurité juridique. Il y a déjà énormément de jurisprudence sur la responsabilité des administrateurs. Le service de recouvrement a étudié cette jurisprudence tant en Belgique qu'à

Repliek van de heer Steverlynck

Ook de heer Steverlynck vindt het belangrijk dat de achterstand op het vlak van belastinginvorderingen zo snel mogelijk wordt weggewerkt. Ook oneerlijke concurrentie moet worden tegengegaan.

Hij blijft evenwel twijfels hebben over de noodzaak van een bijkomend instrument voor de fiscus. De hier ingevoerde regeling zou analoog zijn met die in een aantal van onze buurlanden. De vraag rijst evenwel of de belastingadministraties daar ook al die andere instrumenten ter beschikking hebben die de Belgische fiscus hier voorhanden heeft.

Het kan moeilijk worden ontkend dat met de voorliggende bepalingen de aansprakelijkheid van de bestuurders verhoogd wordt en dat de rechtspersoonlijkheid doorbroken wordt door de feit dat men rechtstreeks (feitelijk) bestuurders aansprakelijk kan stellen.

De staatssecretaris verklaart dan wel dat die bepalingen geen problemen zullen doen rijzen bij ondernemingen die ter goeder trouw zijn, ze zijn evenwel ook van toepassing op VZW's, non-profitorganisaties waarvan de bestuurders mensen zijn die zich engageren. Met deze bepalingen voor ogen is het duidelijk dat zij voortaan toch wel risico's lopen. Zij zijn niet altijd in staat om dat risico correct in te schatten, zien het niet altijd als hun taak om na te gaan of de bedrijfsvoorheffing al dan niet tijdig betaald is. De statuten vermelden overigens vaak dat de bestuurders geen aansprakelijkheid op zich nemen. Er is een zeer grote onzekerheid ontstaan over wie uiteindelijk zal kunnen worden aangesproken. Dat uiteindelijk een rechtbank moet oordelen, is niet van aard om het wantrouwen weg te nemen. Leden van een raad van bestuur laten zich normaal niet in met het dagelijks beleid.

De heer Steverlynck vreest ook dat dit instrument later zal uitgebreid worden tot andere belastingen dan de BTW en de bedrijfsvoorheffing, zeker als de achterstand inzake invorderingen niet verbetert. Dat zal dan wegen op de vorderingen van de gewone schuldeisers. Misbruiken zijn niet uit te sluiten. Er zijn voorbeelden van bedrijven die omwille van onterechte belastingaanslagen failliet zijn gegaan en pas vele jaren later door de rechtbank in het gelijk werden gesteld.

De staatssecretaris antwoordt dat dit mechanisme niets toevoegt, de zaken niet ingewikkelder maakt maar ze juist vereenvoudigt en een groot deel van de jurisprudentie omzet, ook om rechtszekerheid na te streven. Er is al enorm veel jurisprudentie in verband met de aansprakelijkheid van de bestuurders. De invorderingsdienst heeft deze jurisprudentie uit België

l'étranger ainsi que les législations étrangères. Il en a fait une synthèse qui aujourd'hui est transposée dans le projet de loi-programme.

L'intervenant considère comme positif le fait que cette législation ait comme conséquence que certaines personnes vont réfléchir davantage avant de se lancer en entreprise.

Dans 99 % des cas, le fisc n'aura pas de problème à déterminer qui est le dirigeant qui assure la gestion journalière. Quand il y a quelqu'un d'autre, il faut d'abord que sa faute soit reconnue comme telle. Un simple employé ne sera pas mis en cause.

M. Roelants du Vivier soutient la position du gouvernement concernant les dispositions à mettre en œuvre pour responsabiliser davantage les dirigeants d'entreprise.

Toutefois, il est important que le gouvernement fasse bien la distinction entre un certain nombre d'entreprises commerciales, d'un côté, et les ASBL, de l'autre.

Il y a énormément d'ASBL qui s'inquiètent aujourd'hui de ce qu'elles lisent dans une certaine presse. Beaucoup d'associations survivent à peine et dépendent souvent de subsides de pouvoirs publics qui n'arrivent pas à temps. Par conséquent, elles sont obligées de faire de l'équilibre à tel point qu'il n'est pas toujours possible de payer à temps leur précompte professionnel.

Il n'est pas du tout dans les intentions des administrateurs de ces ASBL de frauder ou d'éluider l'impôt, leur seul objectif est de survivre. Il importe que l'administration des Finances fasse bien la distinction entre ce type de comportement des ASBL et le comportement de certains dirigeants d'entreprises commerciales.

M. Steverlynck se rallie à ces propos.

Le secrétaire d'État fait observer que les dispositions sur la responsabilité des dirigeants reposent sur cette notion de faute et de bonne foi. Par définition, si une ASBL travaille correctement et qu'elle a des problèmes de liquidités, par exemple, dans le cas d'une subvention qui n'est pas arrivée à temps ou d'une manifestation qui a rapporté moins que l'on aurait pu croire, il est clair que ces éléments seront pris en considération par l'administration. Seulement, ils doivent lui être communiqués.

Ce sont surtout les fausses ASBL, qui sont en réalité des sociétés commerciales, qui sont visées ici.

en uit het buitenland, alsook de buitenlandse wetgeving, onderzocht. Hij heeft er een synthese van gemaakt die nu is omgezet in het ontwerp van programmawet.

Spreeker vindt het positief dat deze wetgeving ertoe leidt dat een aantal personen twee keer zullen nadenken voor ze zich in een ondernemingsavontuur storten.

In 99 procent van de gevallen zal de fiscus zonder problemen kunnen vaststellen welke bestuurder verantwoordelijk is voor het dagelijks beheer. Als het iemand anders is, moet diens fout eerst als dusdanig worden gedefinieerd. Een gewone werknemer zal niet beschuldigd worden.

De heer Roelants du Vivier steunt het standpunt van de regering met betrekking tot de bepalingen die ten uitvoer gelegd moeten worden om de bedrijfsleiders meer verantwoordelijkheid op te leggen.

Het is echter belangrijk dat de regering een duidelijk onderscheid maakt tussen een aantal commerciële ondernemingen en de VZW's.

Er zijn heel veel VZW's die zich momenteel zorgen maken over wat ze in bepaalde persorganen lezen. Veel verenigingen houden met moeite het hoofd boven water en hangen vaak af van overheids subsidies die niet tijdig aankomen. Ze zien zich dus verplicht evenwichtsoefeningen te doen waardoor ze niet altijd in staat zijn om tijdig de bedrijfsvoorheffing te betalen.

Het is helemaal niet de bedoeling van de bestuurders van die VZW's om fraude te plegen of de belasting te ontduiken. Ze willen gewoon overleven. Het is dus belangrijk dat de dienst Financiën goed het onderscheid maakt tussen de handelwijze van de VZW's en de houding van bepaalde leiders van commerciële bedrijven.

De heer Steverlynck sluit zich hierbij aan.

De staatssecretaris merkt op dat de bepalingen inzake de aansprakelijkheid van de bedrijfsleiders op het begrip van goede of kwade trouw gestoeld zijn. Als een VZW dus correct werkt en liquiditeitsproblemen heeft, bijvoorbeeld wanneer een subsidie niet tijdig is aangekomen of een evenement minder geld heeft opgebracht dan verwacht, is het duidelijk dat de fiscus die elementen zal laten meetellen. De fiscus moet er dan wel van op de hoogte zijn gesteld.

De bepalingen zijn vooral gericht tegen de valse VZW's die in werkelijkheid commerciële ondernemingen zijn.

Article 18

En ce qui concerne cet article, M. Steverlynck demande si la définition qu'il donne de la pratique abusive ne pourrait pas avoir de graves répercussions pour certaines villes et communes. Celles-ci utilisent elles aussi certaines constructions qui réduisent parfois sensiblement leurs dépenses de TVA.

Il peut s'agir à cet égard d'entreprises publiques autonomes. A-t-on vraiment l'intention d'étendre la disposition proposée ici à ces entreprises? La VVSG a déjà exprimé sa préoccupation à propos de cet article.

Le secrétaire d'État fait observer qu'effectivement, une série de communes ont fait preuve d'une certaine ingéniosité en matière de TVA. Personnellement, il en reste au principe que l'on soit indépendant, que l'on soit commune, que l'on soit particulier, lorsque la transaction juridique ou commerciale que l'on fait, n'a d'autre but que d'éviter l'impôt, il faut assumer sa responsabilité. Dans la pratique, les communes ont mis sur pied des montages très différents, les uns pouvant être acceptables, les autres relevant très clairement de pratiques abusives. Dès lors, il est impossible de donner une réponse globale. Il n'est impossible que pour des cas non admissibles, il y ait des redressements de paiement de TVA. L'égalité des villes doit être assurée à tous égards et notamment quant aux obligations fiscales des unes et des autres. Il appartiendra à l'administration fiscale et éventuellement à la justice d'évaluer les dossiers en question.

La disposition proposée à l'article 18 constitue la transposition du droit communautaire d'abord et est aussi la résultante de deux arrêts de la Cour de justice européenne. Toute la jurisprudence récente en Europe et en Belgique va dans ce sens. Les pays voisins ont tous pris des dispositions identiques ou relativement similaires.

M. Steverlynck souligne que certaines communes se voient presque contraintes de mettre sur pied certaines constructions pour que le financement d'investissements importants reste supportable. Son groupe est partisan de la création d'un fonds de compensation pour la TVA comme variante. Il insiste sur le fait que cela permettrait de faire la clarté, en particulier pour des dossiers de réseaux d'égouts et d'épuration d'eau.

Pour le secrétaire d'État, il importe de ne pas désavantager le public par rapport au privé comme il ne faut pas désavantager le privé par rapport au public. C'est toute une série de circonstances de fait qui feront que des cas sont acceptables contrairement à certains montages dans le but d'éviter l'impôt. Le secrétaire d'État estime que la disposition proposée définit clairement les critères.

Artikel 18

In verband met dit artikel vraagt de heer Steverlynck of deze definitie van misbruik belangrijke repercussies kan hebben voor bepaalde steden en gemeenten. Ook zij maken gebruik van bepaalde constructies die soms hun BTW-uitgaven in belangrijke mate drukken.

Daarbij kan het gaan om autonome overheidsbedrijven. Is het de uitdrukkelijke bedoeling dat de hier voorgestelde bepaling ook op deze bedrijven van toepassing wordt? De VVSG heeft reeds zijn bezorgdheid omtrent dit artikel geuit.

De staatssecretaris merkt op dat een aantal gemeenten inderdaad blij hebben gegeven van enige vindingrijkheid op het gebied van de BTW. Wanneer men hetzij als zelfstandige, hetzij als gemeente of particulier een juridische of commerciële constructie opzet, enkel met de bedoeling de belastingen te omzeilen, moet er volgens hem opgetreden worden. In de praktijk blijkt dat de gemeenten zeer uiteenlopende constructies hebben opgezet waarbij sommige aanvaardbaar zijn en andere zeer duidelijk neerkomen op misbruik. Bijgevolg is het onmogelijk een antwoord te geven dat voor alles en iedereen geldt. Het is niet onmogelijk dat er voor onaanvaardbare gevallen een herziening van de BTW-betaling komt. Steden moeten in alle opzichten gelijk behandeld worden en meer bepaald met betrekking tot hun fiscale verplichtingen. Het is de taak van de fiscale administratie en eventueel van Justitie de betrokken dossiers te beoordelen.

De in artikel 18 voorgestelde bepaling is in eerste instantie de omzetting van gemeenschapsrecht en vloeit ook voort uit twee arresten van het Europees Hof van Justitie. Alle recente jurisprudentie in Europa en België gaat diezelfde richting uit. Onze buurlanden hebben allemaal identieke of soortgelijke maatregelen genomen.

De heer Steverlynck onderstreept dat sommige gemeenten zich haast genoodzaakt zien om bepaalde constructies op te zetten om de financiering van belangrijke investeringen draaglijk te houden. Zijn fractie is voorstander van een BTW-compensatiefonds als alternatief hiervoor. Hij dringt aan dat er duidelijkheid zou komen specifiek voor de dossiers rioleringen en waterzuivering.

Voor de staatssecretaris is het belangrijk de publieke sector niet te benadelen ten opzichte van de privésector en omgekeerd. Het zijn tal van feitelijke omstandigheden die zullen bepalen of bepaalde gevallen aanvaardbaar zijn en andere constructies die enkel tot doel hebben de belastingen te omzeilen, niet. De staatssecretaris is van mening dat de voorgestelde bepaling duidelijk de criteria vastlegt.

M. Steverlynck souligne que dans un arrêt du 16 mars 2005, la Cour d'arbitrage a déclaré inconstitutionnel l'article 6 du Code de la taxe sur la valeur ajoutée. À diverses demandes d'explications concernant la TVA sur les investissements relatifs à des égouts, il a chaque fois été répondu qu'un projet de loi serait déposé prochainement pour régler ce problème d'inconstitutionnalité. L'intervenant s'étonne dès lors que l'on n'ait pas profité du projet de loi à l'examen pour le faire. On avait pourtant promis que cela se ferait avant les vacances.

Le secrétaire d'État souligne que l'objectif du projet de loi est justement de mettre fin à un régime d'incertitude dans certains cas.

M. Steverlynck estime que l'on se sert du § 10 en projet, qui est ajouté à l'article 1^{er} du Code de la TVA, pour résoudre le problème de l'inconstitutionnalité de l'article 6 de ce même code. Cette modification n'empêche pas l'article 6 de subsister. L'intervenant estime qu'il s'agit là d'une autre source d'incertitude pour les communes. Quand le gouvernement compte-t-il adapter l'article 6 ?

Le secrétaire d'État répond qu'un projet de loi visant à modifier la Code de la Taxe sur la valeur ajoutée et l'arrêté royal n° 20, du 20 juillet 1970, fixant les taux de la taxe sur la TVA et déterminant la répartition des biens et des services selon ces taux a été rédigé.

L'article 6 du Code de la T.V.A. transpose en droit national l'article 4, paragraphe 5, de la sixième directive 77/388/CEE du Conseil du 17 mai 1977. Par son courrier du 22 octobre 1992, la Commission des Communautés européennes faisait observer à la Belgique que n'est pas conforme aux dispositions de la sixième directive le procédé consistant à ne considérer comme assujetti un organisme de droit public exerçant une activité commerciale qui entraîne des distorsions de concurrence qu'à partir du moment où l'activité ou l'organisme en question est repris dans la liste de l'arrêté royal n° 26. La Cour d'arbitrage, en son arrêt n° 57/2005 du 16 mars 2005, dit pour droit que l'article 6, alinéa 3, du Code de la T.V.A. viole les articles 170, § 1^{er}, 10 et 11 de la Constitution, considérant notamment que la délégation au Roi qu'organise l'article 6, alinéa 3, du Code « implique une différence de traitement injustifiable entre deux catégories de contribuables : ceux qui bénéficient de la garantie que nul ne peut être soumis à un impôt si celui-ci n'a pas été décidé par une assemblée délibérante démocratiquement élue et ceux qui sont privés de cette garantie constitutionnelle ».

De heer Steverlynck wijst erop dat in een arrest van 16 maart 2005 het Arbitragehof artikel 6 van het Wetboek van de belasting over de toegevoegde waarde ongrondwettelijk heeft verklaard. Naar aanleiding van diverse vragen om uitleg met betrekking tot de BTW op de investeringen in rioleringen werd telkens geantwoord dat eerstdaags een wetsontwerp zou worden ingediend om dat probleem van ongrondwettelijkheid te regelen. Het verwondert spreker dan ook dat van het voorliggend ontwerp geen gebruik is gemaakt om daartoe over te gaan. Dat zou nochtans voor het reces gebeuren.

De staatssecretaris onderstreept dat het wetsontwerp precies tot doel heeft een einde te maken aan de onzekerheid in bepaalde gevallen.

De heer Steverlynck meent dat de ontworpen § 10 die aan artikel 1 van het BTW-Wetboek wordt toegevoegd, gebruikt wordt om het probleem van de ongrondwettelijkheid van artikel 6 van dat wetboek op te lossen. Die wijziging belet niet dat artikel 6 nog steeds gehandhaafd blijft. Spreker vindt dat ook dit tot onduidelijkheid voor de gemeenten leidt. Wanneer denkt de regering artikel 6 aan te passen ?

De staatssecretaris antwoordt dat een wetsontwerp is opgesteld tot wijziging van het Wetboek van de Belasting over de Toegevoegde Waarde en van koninklijk besluit nr. 20 van 20 juli 1970 tot vaststelling van de tarieven van de belasting over de toegevoegde waarde en tot indeling van de goederen en de diensten bij die tarieven.

Artikel 6 van het BTW-Wetboek is een omzetting in nationaal recht van artikel 4, § 5, van de zesde richtlijn 77/388/EEG van de Raad van 17 mei 1977. Bij brief van 22 oktober 1992 deelt de Commissie van de Europese Gemeenschappen aan België mee dat de werkwijze die erin bestaat een publiekrechtelijke instelling die een handelsactiviteit uitoefent die tot concurrentievervalsing leidt, pas als BTW-plichtige te beschouwen vanaf het ogenblik waarop de betrokken activiteit of instelling is opgenomen in de lijst van het koninklijk besluit nr. 26, niet strookt met de bepalingen van de zesde richtlijn. Het Arbitragehof zegt in zijn arrest nr. 57/2005 van 16 maart 2005 voor recht, dat artikel 6, derde lid, van het BTW-Wetboek de artikelen 170, §§ 1, 10 en 11 van de Grondwet schendt en gaat er inzonderheid vanuit dat de machtiging die aan de Koning wordt verleend in artikel 6, derde lid, van het Wetboek « een niet te verantwoorden verschil in behandeling inhoudt tussen twee categorieën van belastingplichtigen : degene die de waarborg genieten dat niemand kan worden onderworpen aan een belasting indien daartoe niet is beslist door een democratisch verkozen beraadslagende vergadering en degenen aan wie die grondwettelijke waarborg wordt ontzegd ».

Le projet de loi aura précisément pour objet de se conformer désormais tant au prescrit communautaire qu'aux règles de constitutionnalité soulignées par cet arrêt de la Cour d'arbitrage.

Le cabinet des Finances a déjà reçu un avis favorable de l'Inspecteur des Finances. Le groupe de travail coordination des politiques doit encore marquer son accord sur l'avant-projet afin de pouvoir l'agender au prochain Conseil des ministres. Ce groupe de travail se réunit le lundi 3 juillet 2006.

Le secrétaire d'État ne peut pas trop dévoiler le texte de ce avant-projet de loi étant donné qu'il n'est pas définitif.

III. TITRE IV: DISPOSITIONS DIVERSES

III.1. Chapitre IV — Politique scientifique (Art. 67)

Cet article n'appelle aucune observation.

III.2. Chapitre V. — Classes moyennes — BIRB (Art. 68)

III.2.1. *Exposé introductif de la ministre des Classes moyennes et de l'Agriculture*

L'article 68 à l'examen tend à éviter que la BIRB ne transfère une partie de son bénéfice net au Trésor public pour se faire allouer par la suite par ce même Trésor public un budget destiné à financer les frais liés à la réalisation de la norme ISO/IEC 17799.

III.2.2. *Discussion*

La ministre déclare qu'il s'agit en l'occurrence d'une disposition purement technique.

Cet article ne donne lieu à aucune observation.

IV. VOTES

Les amendements n^{os} 1, 2 et 3, respectivement aux articles 14, 15 et 16, sont rejetés par 9 voix contre 1.

L'ensemble des articles envoyés à la commission a été adopté par 10 voix contre 1.

*
* *

Het wetsontwerp zal precies tot doel hebben ervoor te zorgen dat voldaan wordt aan de Europese voorschriften en aan de grondwettelijke regels waarnaar dit arrest van het Arbitragehof verwijst.

Het kabinet van Financiën heeft reeds een gunstig advies ontvangen van de inspecteur van Financiën. De werkgroep Beleidscoördinatie moet het voorontwerp nog goedkeuren om het op de agenda van de eerstkomende Ministerraad te kunnen plaatsen. Die werkgroep vergadert op maandag 3 juli 2006.

De staatssecretaris mag de tekst van dit voorontwerp van wet nog niet meedelen aangezien hij nog niet definitief is.

III. TITEL IV: DIVERSE BEPALINGEN

III.1. Hoofdstuk IV — Wetenschapsbeleid (Art. 67)

Dit artikel geeft geen aanleiding tot opmerkingen.

III.2. Hoofdstuk V. — Middenstand — BIRB (Art. 68)

III.2.1. *Inleidende uiteenzetting door de minister van Middenstand en Landbouw*

Voorliggend artikel 68 strekt ertoe te vermijden dat de BIRB een deel van haar nettowinst naar de overheid transfereert en dan later opnieuw een budget van diezelfde overheid ter beschikking krijgt ter financiering van de kosten voor de realisatie van de ISO/IEC 17799 norm.

III.2.2. *Bespreking*

De minister stelt dat het hier om een puur technische bepaling gaat.

Dit artikel geeft geen aanleiding tot verdere bespreking.

IV. STEMMINGEN

De amendementen nrs. 1, 2 en 3 op de artikelen 14 tot 16 werden verworpen met 9 stemmen tegen 1 stem.

Het geheel van de artikelen verzonden naar deze commissie werd aangenomen met 10 stemmen tegen 1 stem.

*
* *

Le présent rapport a été approuvé à l'unanimité des 9 membres présents.

La rapporteuse, *Le président,*
Joëlle KAPOMPOLÉ. Jean-Marie DEDECKER.

*
* *

La commission décide d'apporter diverses corrections de texte n'entraînant aucune différence de fond par rapport au texte transmis par la Chambre des représentants.

*
* *

**Texte corrigé par les commissions
(doc. Sénat, n° 3-1774/7 - 2005/2006)**

Dit verslag is eenparig goedgekeurd door de 9 aanwezige leden.

De rapporteur, *De voorzitter,*
Joëlle KAPOMPOLÉ. Jean-Marie DEDECKER.

*
* *

De commissie beslist diverse tekstcorrecties aan te brengen die evenwel geen inhoudelijke verschillen opleveren met de tekst overgezonden door de Kamer van volksvertegenwoordigers.

*
* *

**Tekst verbeterd door de commissies
(stuk Senaat, nr. 3-1774/7 - 2005/2006)**