

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

30 avril 2004

PROJET DE LOI

**modifiant le Code des impôts sur les revenus
1992 et la loi du 24 décembre 2002
modifiant le régime des sociétés en matière
d'impôts sur les revenus et instituant un
système de décision anticipée en
matière fiscale**

SOMMAIRE

1. Résumé	3
2. Exposé des motifs	4
3. Avant-projet	15
4. Avis du Conseil d'Etat	17
5. Projet de loi	24
6. Annexe	26

LE GOUVERNEMENT DEMANDE L'URGENCE CONFORMÉMENT À L'ARTICLE 80
DE LA CONSTITUTION.

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

30 april 2004

WETSONTWERP

**tot wijziging van het Wetboek van de
inkomstenbelastingen 1992 en de wet van
24 december 2002 tot wijziging van de
vennootschapsregeling inzake inkomstenbe-
lastingen en tot instelling van een systeem
van voorafgaande beslissingen in
fiscale zaken**

INHOUD

1. Samenvatting	3
2. Memorie van toelichting	4
3. Voorontwerp	15
4. Advies van de Raad van State	17
5. Wetsontwerp	24
6. Bijlage	26

DE SPOEDBEHANDELING WORDT DOOR DE REGERING GEVRAAGD
OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 80 VAN DE GRONDWET.

Le Gouvernement a déposé ce projet de loi le 30 avril 2004.

Le «bon à tirer» a été reçu à la Chambre le 5 mai 2004.

De Regering heeft dit wetsontwerp op 30 april 2004 ingediend.

De «goedkeuring tot drukken» werd op 5 mei 2004 door de Kamer ontvangen.

<i>cdH</i>	<i>: Centre démocrate Humaniste</i>
<i>CD&V</i>	<i>: Christen-Democratisch en Vlaams</i>
<i>ECOLO</i>	<i>: Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales</i>
<i>FN</i>	<i>: Front National</i>
<i>MR</i>	<i>: Mouvement Réformateur</i>
<i>N-VA</i>	<i>: Nieuw - Vlaamse Alliantie</i>
<i>PS</i>	<i>: Parti socialiste</i>
<i>sp.a - spirit</i>	<i>: Socialistische Partij Anders - Sociaal progressief internationaal, regionalistisch integraal democratisch toekomstgericht.</i>
<i>VLAAMS BLOK</i>	<i>: Vlaams Blok</i>
<i>VLD</i>	<i>: Vlaamse Liberalen en Democraten</i>

Abréviations dans la numérotation des publications :

DOC 51 0000/000 : Document parlementaire de la 51e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif

QRVA : Questions et Réponses écrites

CRIV : Version Provisoire du Compte Rendu intégral (couverture verte)

CRABV : Compte Rendu Analytique (couverture bleue)

*CRIV : Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes)
(PLEN: couverture blanche; COM: couverture saumon)*

PLEN : Séance plénière

COM : Réunion de commission

Afkortingen bij de nummering van de publicaties :

DOC 51 0000/000 : Parlementair document van de 51e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer

QRVA : Schriftelijke Vragen en Antwoorden

CRIV : Voorlopige versie van het Integraal Verslag (groene kaft)

CRABV : Beknopt Verslag (blauwe kaft)

*CRIV : Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen)
(PLEN: witte kaft; COM: zalmkleurige kaft)*

PLEN : Plenum

COM : Commissievergadering

Publications officielles éditées par la Chambre des représentants

Commandes :

Place de la Nation 2

1008 Bruxelles

Tél. : 02/ 549 81 60

Fax : 02/549 82 74

www.laChambre.be

e-mail : publications@laChambre.be

Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers

Bestellingen :

Natieplein 2

1008 Brussel

Tel. : 02/ 549 81 60

Fax : 02/549 82 74

www.deKamer.be

e-mail : publicaties@deKamer.be

RÉSUMÉ

Le projet de loi vise d'abord à adapter le Code des impôts sur les revenus 1992 afin d'y reprendre explicitement le principe de pleine concurrence généralement accepté au niveau international. Il apporte également une modification à la loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale, afin que la loi prévoit qu'un Service des décisions anticipées sera compétent pour prendre ces décisions.

SAMENVATTING

Het wetsontwerp strekt er vooreerst toe het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 aan te passen teneinde het op het internationale vlak algemeen aanvaarde arm's length principe er expliciet in op te nemen. Vervolgens brengt het een wijziging aan in de wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken, om bij wet aan te duiden dat een Dienst voorafgaande beslissingen bevoegd zal zijn voor het nemen van deze beslissingen.

EXPOSÉ DES MOTIFS

MESDAMES, MESSIEURS,

Le projet de loi que j'ai l'honneur de soumettre à votre approbation, vise à adapter le Code des impôts sur les revenus 1992 afin d'y reprendre explicitement le principe de pleine concurrence généralement accepté au niveau international. Il apporte également une modification à la loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale, afin que la loi prévoie qu'un Service des décisions anticipées soit compétent pour prendre ces décisions.

1. EXPOSÉ GÉNÉRAL

Lorsque des entreprises indépendantes concluent entre elles des transactions, les conditions régissant leurs relations commerciales ou financières (par exemple le prix des biens transférés ou des services et les conditions de transfert ou de livraison) sont normalement fixées conformément aux mécanismes de marché. Lorsque des entreprises liées concluent des transactions entre elles, il arrive que leurs relations commerciales ou financières ne soient pas influencées de la même manière directement par les mécanismes de marché externes.

Lorsque les prix de transfert entre des entreprises liées ne reflètent pas les mécanismes de marché et le principe de pleine concurrence, cela peut avoir une influence sur les bénéfices réalisés, d'une part, et les obligations fiscales qui en résultent, d'autre part. Pour ces raisons, les États membres de l'Organisation de Coopération et de Développement Economiques (OCDE) se sont accordés sur le fait que les bénéfices d'entreprises liées peuvent être adaptés à des fins fiscales pour corriger de telles influences et garantir ainsi le respect du principe de pleine concurrence. Les États membres de l'OCDE en ont conclu qu'une juste révision peut être opérée en appliquant aux relations commerciales ou financières des conditions identiques à celles qui auraient existé entre des entreprises indépendantes effectuant des transactions comparables dans des circonstances comparables.

Les travaux des États membres de l'OCDE se sont traduits en 1979 par un premier rapport concernant les prix de transfert, ayant comme titre «Prix de transfert

MEMORIE VAN TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Het wetsontwerp dat ik U ter goedkeuring moge voorleggen, strekt er vooreerst toe het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 aan te passen teneinde het op het internationale vlak algemeen aanvaarde *arm's length* principe er expliciet in op te nemen. Vervolgens brengt het een wijziging aan in de wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken, om bij wet aan te duiden dat een Dienst voorafgaande beslissingen bevoegd zal zijn voor het nemen van deze beslissingen.

1. ALGEMENE UITEENZETTING

Wanneer onafhankelijke ondernemingen transacties sluiten met elkaar, worden de voorwaarden inzake hun handels- en financiële betrekkingen (bijvoorbeeld in verband met de prijs van de overgedragen goederen of van de geleverde diensten en de voorwaarden voor de overdracht of de levering) gewoonlijk door marktmechanismen bepaald. Wanneer verbonden ondernemingen onderling transacties sluiten bestaat de kans dat hun handels- en financiële betrekkingen niet op dezelfde wijze rechtstreeks door externe marktmechanismen worden beïnvloed.

Wanneer de verrekenprijzen tussen verbonden ondernemingen de marktmechanismen en het *arm's length* principe niet weerspiegelen, kunnen enerzijds de gerealiseerde winst en anderzijds de daaruit voortvloeiende belastingverplichtingen van deze ondernemingen worden beïnvloed. Om die redenen zijn de Lidstaten van de Organisatie voor Economische Samenwerking en Ontwikkeling (OESO) overeengekomen dat de winst van verbonden ondernemingen zodanig kan worden aangepast voor belastingdoeleinden teneinde dergelijke beïnvloedingen te corrigeren en daardoor te garanderen dat het *arm's length* principe wordt nageleefd. De OESO-Lidstaten gaan ervan uit dat een juiste herziening kan worden aangebracht door voorwaarden vast te leggen in de handels- en financiële betrekkingen, zoals die bij gelijkaardige transacties en in gelijkaardige omstandigheden zouden bestaan tussen onafhankelijke ondernemingen.

De werkzaamheden van de OESO-Lidstaten hebben in 1979 geleid tot een eerste rapport over verrekenprijzen, met als titel «Verrekenprijzen en Multinatio-

et Entreprises Multinationales». En 1995, ce premier rapport a été complètement revu, ce qui a donné lieu au rapport intitulé «Principes applicables en matière de prix de transfert à l'intention des entreprises multinationales et des administrations fiscales». Ce rapport contenait initialement cinq chapitres d'orientations et de conseils relatifs à l'application générale du principe de pleine concurrence (chapitre I), aux méthodes traditionnelles (la méthode du prix comparable sur le marché libre, la méthode du prix de revente et la méthode du prix de revient majoré – chapitre II), aux méthodes transactionnelles de bénéfices (la méthode transactionnelle de la marge nette et la méthode du partage des bénéfices – chapitre III), les méthodes administratives destinées à éviter et à régler les différends en matière de prix de transfert (chapitre IV) et à la documentation (chapitre V). Ce rapport a été complété, successivement, en 1996 par un chapitre sur les biens incorporels (considérations particulières applicables aux biens incorporels – chapitre VI), et sur les prestations de services (considérations particulières applicables aux services intra-groupes – chapitre VII), en 1998 par un chapitre sur les accords de répartition des coûts (chapitre VIII) et en 1999 par un rapport sur les approches applicables aux accords préalables en matière de prix de transfert (APP).

Le même principe de pleine concurrence vaut également dans l'Union européenne, entre autres pour l'application de la convention relative à l'élimination des doubles impositions en cas de correction des bénéfices d'entreprises associées (la «convention d'arbitrage») signée le 23 juillet 1990. De plus, le Conseil propose dans son projet de conclusions du 6 mars 2002 relatif à la création du forum commun de l'UE pour les prix de transfert en matière d'impôts des entreprises que sur la base du travail qui a déjà été effectué par l'OCDE en la matière et notamment les apports des «Principes applicables en matière de prix de transfert à l'intention des entreprises multinationales et des administrations fiscales» qui ont constitué à un niveau international plus large le cadre général fondamental pour les prix de transfert, le travail de ce forum commun pour les prix de transfert soit en accord avec ces principes, que ceux-ci soient complétés et ne constituent pas une entrave à des solutions plus générales dans ce cadre OCDE spécifique.

Le droit fiscal belge ne contient toutefois aucune disposition qui autorise une correction des bénéfices surévalués en comptabilité. Il existe plus exactement un lien très fort entre le droit comptable, d'une part, et le droit fiscal, d'autre part. Ainsi le Code des sociétés et l'arrêté royal du 30 janvier 2001 pris en exécution du Code des sociétés imposent des règles précises pour

nale Ondernemingen». In 1995 werd dit eerste rapport volledig herzien, hetwelk aanleiding heeft gegeven tot het rapport «Richtlijnen inzake verrekenprijzen voor de Multinationale Ondernemingen en Belasting-administraties». Dit rapport bevatte initieel vijf hoofdstukken met richtsnoeren en leidraden inzake de algemene toepassing van het *arm's length* principe (hoofdstuk I), de traditionele methodes («*Comparable Uncontrolled Price*»-methode of CUP-methode, de «*resale price*»-methode en de «*cost plus*»-methode – hoofdstuk II), de transactionele winstmethodes (de transactionele nettomargemethode en de «*profit split*»-methode – hoofdstuk III), de administratieve benaderingen tot het voorkomen en het oplossen van geschillen inzake verrekenprijzen (hoofdstuk IV) en documentatie (hoofdstuk V). Dit rapport werd opeenvolgend aangevuld in 1996 met een hoofdstuk over immateriële activa (bijzondere beschouwingen inzake immateriële goederen – hoofdstuk VI), en dienstverlening (bijzondere beschouwing inzake dienstverlening binnen de groep – hoofdstuk VII), in 1998 met een hoofdstuk over kostenbijdrageregelingen (hoofdstuk VIII) en in 1999 met een verslag over hoe voorafgaande beslissingen inzake verrekenprijzen (Advance Pricing Arrangements – APA's) worden benaderd.

Binnen de Europese Unie is eveneens hetzelfde *arm's length* principe van kracht o.a. voor de toepassing van het verdrag ter afschaffing van dubbele belasting in geval van winstcorrecties tussen verbonden ondernemingen (het «arbitrageverdrag») ondertekend op 23 juli 1990. Bovendien stelt de Raad in zijn ontwerpconclusies van 6 maart 2002 ter zake van de instelling van een gezamenlijk verrekenprijsforum van de EU op het gebied van belastingen van ondernemingen dat gezien het werk dat op dit gebied reeds door de OESO is verricht en met name de verdiensten van de «Richtlijnen inzake verrekenprijzen voor multinationale ondernemingen en voor belastingadministraties» die het fundamentele algemene kader voor verrekenprijzen op breder internationaal niveau vormen, het werk van dat gezamenlijk verrekenprijsforum in overeenstemming zou moeten zijn met deze richtlijnen en deze moeten aanvullen, en geen belemmering moeten vormen voor meer algemene oplossingen binnen dat bijzondere OESO-kader.

Nochtans bevat het Belgische fiscale recht geen bepaling die een correctie toestaat van de teveel in de boekhouding opgenomen winst. Er bestaat namelijk een enorm sterke binding tussen het boekhoudrecht enerzijds en het fiscaal recht anderzijds. Zo leggen het Wetboek van vennootschappen en het koninklijk besluit van 30 januari 2001 tot uitvoering van het Wet-

la valorisation. Ces règles doivent également s'appliquer à la détermination de la base imposable, à moins que et dans la mesure où la législation fiscale y déroge.

Ceci crée des problèmes dans le cadre du règlement en concertation commune et de la procédure prévue dans la convention d'arbitrage. L'objectif de l'insertion d'un deuxième paragraphe à l'article 185 du Code des impôts sur les revenus 1992 et de l'ajustement corrélatif de l'article 235 du même Code est dès lors d'assurer que la base imposable résultant de relations transfrontalières intra-groupes entre des sociétés liées ou des établissements belges faisant partie d'un groupe multinational puisse être adaptée afin de tenir compte du principe de «pleine concurrence».

L'évaluation du cadre légal régissant les décisions anticipées a fait apparaître la nécessité de compléter l'introduction du principe de pleine concurrence par une modification de la loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale. Les modifications proposées ont également pour objectif de permettre au SPF Finances de s'organiser de façon adéquate par la création d'un service à compétence légale et de se doter de l'autonomie nécessaire en indiquant clairement les responsabilités étant donné qu'il est nécessaire que les demandes de décision anticipée fassent l'objet d'un traitement rapide et efficace.

L'introduction et la reconnaissance explicite du principe de pleine concurrence accepté internationalement permet ainsi d'augmenter la sécurité juridique pour les contribuables concernés, ce qui peut conduire à un meilleur climat d'investissement en Belgique et contribuer à la réalisation des buts que l'on a déjà cherché à atteindre de la même manière par l'introduction des décisions anticipées en matière fiscale.

Le Conseil d'État fait remarquer dans son avis que les arguments avancés pour motiver l'urgence se bornent en fait à justifier l'opportunité du projet.

Le gouvernement estime qu'il s'agit en effet d'une appréciation d'opportunité, mais également d'un cas d'urgence. L'appréciation d'opportunité n'exclut d'ailleurs pas l'urgence.

boek van vennootschappen bepaalde regels op met betrekking tot de waardering. Deze regels moeten ook voor het bepalen van de belastbare grondslag worden aangenomen, tenzij en in de mate dat de fiscale wetgeving er uitdrukkelijk van afwijkt.

Dit laatste schept problemen in het kader van de regeling voor onderling overleg en de procedure onder het arbitrageverdrag. De invoering van een tweede paragraaf in artikel 185 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 en de correlatieve aanpassing van artikel 235 van hetzelfde Wetboek, beogen daarom te verzekeren dat de belastinggrondslag die het resultaat is van grensoverschrijdende relaties tussen verbonden vennootschappen of Belgische inrichtingen die deel uitmaken van een multinationale groep, kan worden aangepast om rekening te houden met het «*arm's length*» principe.

Bij een evaluatie van het wettelijk kader voor de voorafgaande beslissingen is gebleken dat het noodzakelijk is de invoering van het *arm's length* principe aan te vullen met een wijziging aan de wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken. De voorgestelde wijziging beoogt de FOD Financiën in de mogelijkheid te stellen zich door de oprichting van een dienst met wettelijke bevoegdheid op adequate wijze te organiseren en door een klare aanduiding van verantwoordelijkheden de nodige autonomie te creëren daar waar nood is aan een snelle en efficiënte behandeling van de ingediende vragen voor voorafgaande beslissing.

De invoering en expliciete erkenning van het internationaal aanvaarde *arm's length* principe kan aldus de rechtszekerheid vanwege de betrokken belastingplichtigen vergroten, hetgeen kan leiden tot een beter investeringsklimaat in België en zal bijdragen tot de realisatie van de doelstellingen die reeds door de invoering van de voorafgaande beslissingen in fiscale zaken worden nagestreefd.

De Raad van State merkt in zijn advies op dat wat als een motivatie voor de hoogdringendheid geldt, eigenlijk beperkt blijft tot een verantwoording van de opportuniteit van het ontwerp.

De Regering is van oordeel dat het hier inderdaad om een opportuniteitsbeoordeling gaat, maar eveneens om een geval van hoogdringendheid. De opportuniteitsbeoordeling sluit bovendien de hoogdringendheid niet uit.

Dans cette optique, on peut considérer que l'absence de disposition légale régissant la matière faisant l'objet de la présente discussion empêchait toute prise de décision dans des dossiers concrets, tant par le service des décisions anticipées que par le Ministre des Finances. Cette situation risque dès lors d'avoir un impact néfaste pour le climat d'investissement en Belgique en particulier et pour l'économie belge en général.

Telle est, Mesdames, Messieurs, la portée générale du projet de loi.

Le ministre des Finances,

Didier REYNDEERS

2. DISCUSSION ARTICLE PAR ARTICLE

Article 1^{er}

Conformément à l'article 83 de la Constitution, cet article précise que la présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

La notion de principe de pleine concurrence est introduite dans la législation fiscale par l'addition d'un deuxième paragraphe à l'article 185, CIR 92. Il est basé sur le texte de l'article 9 de la convention-modèle de l'OCDE en matière d'impôt sur le revenu et sur la fortune.

On ne peut perdre de vue que le rôle des entreprises multinationales a connu un développement spectaculaire au cours des dernières années. La croissance des entreprises multinationales pose des problèmes de plus en plus complexes aux administrations fiscales et aux entreprises multinationales elles-mêmes, car les règles d'imposition de ces entreprises multinationales, différentes d'un pays à l'autre, ne peuvent être considérées isolément, mais doivent être analysées dans un contexte plus large.

Ces problèmes découlent essentiellement de la difficulté pratique que soulève, pour les entreprises multinationales et les administrations fiscales, la détermination des recettes et dépenses d'une société ou d'un

In dat opzicht kan worden gemeld dat er in concrete dossiers waarvoor bij afwezigheid van een wettelijke bepaling over de hier besproken materie, geen beslissing kon worden genomen, noch door de Dienst bevoegd voor de voorafgaande beslissingen, noch door de Minister van Financiën. Deze toestand dreigt dan ook nefast uit te draaien voor het investeringsklimaat in België in het bijzonder en voor de Belgische economie in het algemeen.

Dit, Dames en Heren, is de algemene draagwijdte van het ontwerp van wet.

De minister van Financiën,

Didier REYNDEERS

2. ARTIKELSGEWIJZE BESPREKING

Artikel 1

Overeenkomstig artikel 83 van de Grondwet, bepaalt dit artikel dat de wet een door artikel 78 van de Grondwet beoogde aangelegenheid regelt.

Art. 2

Door de toevoeging van een tweede paragraaf aan artikel 185, WIB 92, wordt het zogenoemde arm's length principe in de fiscale wetgeving geïntroduceerd. Het is gebaseerd op de tekst van artikel 9 van het OESO-modelverdrag inzake belastingen naar het inkomen en naar het vermogen.

Men mag niet uit het oog verliezen dat de rol van de multinationale ondernemingen de laatste jaren enorm is gestegen. Met de groei van de multinationale ondernemingen komen zowel de belastingadministraties als de multinationale ondernemingen zelf, voor steeds complexere problemen te staan, vermits de voor ieder land afzonderlijke regels voor de belastingheffing van multinationale ondernemingen niet apart kunnen worden bekeken, maar in een ruimere context moeten worden geanalyseerd.

Deze problemen zijn hoofdzakelijk het gevolg van de praktische moeilijkheden waarmee zowel de multinationale ondernemingen als de belastingadministraties te kampen hebben bij de bepaling van de inkomsten en

établissement stable faisant partie d'un groupe d'entreprises multinationales qui devraient être prises en compte par une juridiction, surtout lorsque les activités du groupe sont fortement intégrées.

L'obligation pour les entreprises multinationales de se conformer à des obligations juridiques et administratives pouvant être différentes d'un pays à l'autre est source de problèmes supplémentaires. Ces différences peuvent se traduire pour l'entreprise multinationale par une charge fiscale plus lourde et résulter en un coût plus élevé pour respecter ces obligations que pour une entreprise similaire relevant d'une seule autorité fiscale.

Les problèmes particuliers qui se posent aux administrations fiscales se situent à la fois au niveau des principes et sur le plan pratique. Au niveau des principes, les autorités nationales doivent concilier leur droit légitime d'imposer les bénéfices d'un contribuable qui, sur la base des recettes et des dépenses, peuvent être considérés de manière raisonnable comme provenant de leur territoire et la nécessité d'éviter l'imposition d'un même élément de revenu par plusieurs autorités fiscales. Cette double imposition ou imposition multiple peut créer des obstacles aux transactions transfrontalières de biens et services et entraver la circulation des capitaux. Sur un plan pratique, l'autorité fiscale d'un pays peut éprouver des difficultés à ventiler ces recettes et dépenses par la difficulté d'obtenir des données pertinentes provenant d'une autre juridiction.

Les États membres de l'OCDE ont opté pour l'approche de l'entité distincte parce qu'elle constitue le moyen le plus raisonnable de parvenir à des résultats équitables et de réduire au minimum le risque de double imposition.

Pour appliquer cette méthode de l'entité distincte aux relations internes au groupe, les différents membres du groupe doivent pouvoir demander une décision anticipée afin d'être imposés en partant de l'idée qu'ils agissent dans des conditions de pleine concurrence dans leurs relations intra-groupes. Il va de soi que rien n'empêche les autorités concernées de se concerter à ce propos.

Compte tenu de la difficulté de procéder à un contrôle transfrontalier du respect du principe de pleine concurrence et étant donné notamment que nos dispositions nationales relatives à la vérification et au con-

de uitgaven van een onderneming of van een vaste inrichting die deel uitmaakt van een groep van multinationale ondernemingen, die in rekening moeten worden gebracht binnen een bepaalde jurisdictie, vooral indien de verrichtingen van de groep uitermate zijn geïntegreerd.

Voor de multinationale ondernemingen worden bijkomende problemen gecreëerd omwille van het feit dat zij moeten voldoen aan de wetgeving en de administratieve verplichtingen die van land tot land kunnen verschillen. De van elkaar verschillende verplichtingen kunnen leiden tot een hogere belastingdruk op een multinationale onderneming en hogere kosten voor het naleven van die verplichtingen dan voor een gelijkaardige onderneming die slechts binnen één enkele belastingjurisdictie werkzaam is.

Voor de belastingadministraties rijzen er specifieke problemen zowel op het beleidsvlak als op het praktische vlak. Op beleidsvlak moeten de landen het wettelijk recht waarover zij beschikken om belastingen te heffen over de winst van een belastingplichtige, waarvan op basis van de inkomsten en uitgaven kan worden aangenomen dat deze winst normaliter afkomstig is van hun grondgebied, kunnen afwegen tegen de noodzaak om te vermijden dat een inkomstenbestanddeel door meer dan één belastingjurisdictie wordt belast. Dergelijke dubbele of meervoudige belastingen kunnen de grensoverschrijdende goederen- en diensten-transacties en het kapi-taalverkeer belemmeren. Op praktisch vlak kan de vaststelling van het aandeel van dergelijke inkomsten en uitgaven voor een land worden vertraagd omwille van moeilijkheden om de relevante gegevens uit een andere jurisdictie te verkrijgen.

De OESO-Lidstaten hebben de benadering als een afzonderlijke entiteit gekozen omdat dit de redelijkste manier is om billijke resultaten te bereiken en om het risico van dubbele belasting tot een minimum te beperken.

Om deze benadering als een afzonderlijke entiteit op relaties binnen de groep toe te passen, moeten de leden van de groep een voorafgaande beslissing kunnen vragen om te worden belast op basis van het arm's length principe voor hun intragroepsrelaties. Niets belet uiteraard dat desbetreffend de betrokken autoriteiten overleg zouden plegen.

Rekening houdend met de moeilijkheid de naleving van het arm's length principe grensoverschrijdend te controleren en gezien met name onze nationale bepalingen betreffende het onderzoek en de controle geen

trôle n'ont aucune application extraterritoriale, il est rappelé que le SPF Finances a la possibilité et qu'il est souhaitable de subordonner l'application de la décision anticipée au respect de conditions portant sur les renseignements qui doivent lui être fournis par la société concernée ou par d'autres membres du groupe en vue de vérifier l'application correcte du principe. Ces conditions peuvent être fixées en application de l'article 23, alinéa deux, 1°, de la loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale. Il convient également de rappeler qu'en dehors du champ d'application de cette disposition, et notamment lorsqu'aucune demande de décision anticipée n'a été faite, le SPF Finances garde tous les moyens légaux qui lui ont été attribués par les dispositions fiscales et autres, notamment pour l'application de l'article 26 du Code des impôts sur les revenus 1992.

Cette disposition ne porte pas préjudice à l'application de la Convention d'arbitrage ou à l'application de conventions préventives de la double imposition, auquel cas cette application rendrait nécessaire de procéder à des corrections de bénéfices.

La disposition proposée permet à la législation belge de s'aligner sur la norme acceptée internationalement.

En ce qui concerne l'avis du Conseil d'État sur l'art. 2 du projet, il est dérogé à cet avis pour les raisons suivantes :

1) Entrée en vigueur impérative du texte en projet (art. 185, § 2, a), CIR 92, en projet)

Le Conseil d'État estime que le texte de la disposition en projet, qui insérerait un art. 185, § 2, a), dans le CIR 92, devrait être rédigé de façon plus impérative.

Cette disposition transpose dans la législation belge les règles internationalement connues et acceptées. C'est pour des raisons de clarté et de transparence et afin également d'éliminer notamment toute différence d'interprétation qu'il a été décidé de coller le plus possible à ces règles internationales. Ces règles internationales offrent également la garantie que des décisions arbitraires en la matière sont exclues.

Il va toutefois de soi que l'art. 26, du CIR 92, reste également une base légale pour d'éventuelles corrections de bénéfices pour les cas dans lesquels cet article trouve à s'appliquer.

extraterritoriale werking hebben, wordt eraan herinnerd dat de FOD Financiën de mogelijkheid heeft en dat het ook wenselijk is de toepassing van de voorafgaande beslissing afhankelijk te maken van de naleving van voorwaarden met betrekking tot de informatie die zij nodig heeft van de betrokken vennootschap of andere leden van de groep om de correcte toepassing van het principe te controleren. Deze voorwaarden kunnen worden gesteld met toepassing van artikel 23, tweede lid, 1°, van de wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken. Het past eveneens in herinnering te brengen dat buiten het toepassingsveld van deze bepaling en inzonderheid wanneer geen vraag om voorafgaande beslissing voorligt, de FOD Financiën alle rechtsmiddelen behoudt die haar door de fiscale en andere bepalingen worden toegekend, inzonderheid voor de toepassing van artikel 26 van het Wetboek inkomstenbelastingen 1992.

Deze bepaling laat onverlet de toepassing van het Arbitrageverdrag of de toepassing van internationale overeenkomsten tot voorkoming van de dubbele belasting waar dit aanleiding zou geven tot de noodzaak winstcorrecties aan te brengen.

Met de voorgestelde bepaling sluit de Belgische wetgeving nauw aan bij de internationaal aanvaarde norm.

Met betrekking tot het advies van de Raad van State op art. 2 in ontwerp, wordt afgeweken van dat advies om de volgende redenen :

1) Imperatieve werking van de tekst in ontwerp (art. 185, § 2, a), WIB 92, in ontwerp)

De Raad van State is van oordeel dat de tekst van de bepaling in ontwerp, zoals deze een art. 185, § 2, a) WIB 92, zou invoegen, op een meer imperatieve wijze zou moeten worden opgesteld.

Met deze bepaling worden de internationaal erkende en gekende regels in de Belgische wetgeving getransponeerd. Om redenen van duidelijkheid en transparantie en mede teneinde onder andere interpretatieverschillen uit de weg te gaan is ervoor gekozen zo nauw mogelijk aan te sluiten bij deze internationale regels. Deze internationale regels bieden eveneens de garantie dat arbitraire beslissingen terzake worden uitgesloten.

Het spreekt evenwel vanzelf dat art. 26, WIB 92, eveneens een wettelijke basis blijft voor eventuele winstcorrecties voor de gevallen waarin dat artikel toepassing vindt.

2) place de l'article dans le CIR 92

La décision a été prise d'appliquer les dispositions du principe de pleine concurrence exclusivement aux sociétés dans leurs relations internationales et aux relations internationales entre des établissements fixes entre eux (dont un établissement belge) ou entre l'établissement fixe étranger et la maison-mère belge ou entre l'établissement belge et la maison-mère étrangère. Ce point de vue est motivé par la complexité des relations dans un contexte transfrontalier, complexité que l'on ne retrouvera généralement pas dans les relations entre des personnes physiques entre elles ou entre des personnes physiques et des sociétés (étrangères). La disposition vise à faire appliquer le principe de pleine concurrence internationalement connu et accepté et son ajustement corrélatif aux relations intragroupes des sociétés multinationales, sans néanmoins toucher à la clause dérogatoire de l'article 26 du CIR 92.

3) Décisions anticipées

La loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale abroge l'article 345, du CIR 92, prévoyant la possibilité d'obtenir un accord préalable écrit, et le remplace par un régime général de décisions anticipées portant sur tous les types d'impôt et codes fiscaux. Du reste, l'article 34 de la loi du 4 mai 1999 portant des dispositions fiscales diverses avait déjà supprimé dans l'article 345 du CIR applicable à cette époque la référence aux articles 26 et 54 du CIR 92 et l'avait reprise dans l'arrêté royal du 3 mai 1999 organisant un système de décision anticipée en matière fiscale.

On retrouve une certaine analogie avec, par exemple, le directeur des contributions ou le fonctionnaire délégué par lui, lorsqu'il statue en qualité d'autorité administrative sur les réclamations pour lesquelles il est saisi (art. 375, CIR 92). Le directeur des contributions est également obligé de respecter les lois fiscales. En ce sens, le Service des décisions anticipées se prononcera dans le sens de l'art. 23 de la loi du 24 décembre 2002 déjà mentionnée. Peu importe si la décision a été prise avant ou après la situation ou l'opération, étant donné que le résultat final devra être le même dans les deux cas. Toutefois, l'objectif de la décision anticipée est d'augmenter la sécurité juridique du contribuable.

2) plaats van het artikel in het WIB 92

Er is beslist de bepalingen inzake het *arm's length* principe uitsluitend op vennootschappen in hun internationale relaties en op de internationale relaties tussen vaste inrichtingen onderling (waarvan een Belgische inrichting) of tussen de buitenlandse vaste inrichting en het Belgische hoofdhuis of tussen de Belgische inrichting en het buitenlandse hoofdhuis te doen plaatsvinden. Deze zienswijze wordt gemotiveerd door de complexiteit van de relaties in een grensoverschrijdende situatie; een complexiteit die men doorgaans niet zal aantreffen tussen natuurlijke personen onderling of tussen natuurlijke personen en (buitenlandse) vennootschappen. De bedoeling van de bepaling bestaat erin het internationale gekende en aanvaarde *arm's length* principe en de correlatieve aanpassing toepassing te doen vinden voor de groepsrelaties van multinationale ondernemingen, zonder evenwel aan de ontwijkingsclausule van artikel 26, WIB 92, te raken.

3) Voorafgaande beslissingen

Met de wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken werd het artikel 345, WIB 92, waarin de mogelijkheid tot het verkrijgen van een voorafgaand schriftelijk akkoord is vermeld, opgeheven en vervangen door een algemeen stelsel van voorafgaande beslissingen over alle soorten belastingen en fiscale wetboeken heen. Trouwens, bij art 34 van de wet van 4 mei 1999 houdende diverse fiscale bepalingen werd de verwijzing naar art. 26 en 54 WIB 92, reeds uit het toen geldende art. 345 WIB 92, gelicht en opgenomen in het KB van 3 mei 1999 tot inrichting van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken.

Er bestaat een zekere analogie met bijvoorbeeld de uitspraken die de directeur der belastingen of de door hem gedelegeerde ambtenaar doet, als administratieve overheid, over de bezwaarschriften waarvoor hij gevat is (art. 375, WIB 92). Ook de directeur der belastingen is terzake ertoe verplicht de belastingwetten te respecteren. In die zin zal de Dienst bevoegd voor de voorafgaande beslissingen zich uitspreken in de zin van art. 23 van de reeds eerder vermelde wet van 24 december 2002. Het is van geen belang of de beslissing werd genomen vóór of na de situatie of de verrichting aangezien het uiteindelijk resultaat in de beide gevallen gelijk moet zijn. Wat evenwel met de voorafgaande beslissing wordt beoogd is dat de rechtszekerheid van de belastingplichtige wordt vergroot.

Du reste, tel que le principe de pleine concurrence et l'ajustement corrélatif sont libellés actuellement dans le projet, ce n'est pas l'établissement en soi de la base ou des revenus imposables conformément aux dispositions légales, qui peut faire l'objet de l'octroi d'une décision anticipée, mais bien, entre autres, la méthodologie utilisée, les fonctions assumées, les risques assumés et les actifs mis en œuvre qui conduisent à cet établissement.

En outre, la disposition n'est pas toujours soumise à une décision anticipée. Ainsi, la disposition peut s'appliquer sans décision anticipée dans les cas où est demandée l'application de la Convention d'arbitrage déjà mentionnée ou de conventions internationales préventives de la double imposition reprenant les mêmes principes (principe de pleine concurrence et ajustement corrélatif).

4) Ajustement corrélatif

L'ajustement corrélatif «approprié» mentionné au littéra b) doit également être établi conformément au principe de pleine concurrence, de sorte que le renvoi au principe de pleine concurrence s'avère nécessaire pour cet ajustement. Sans principe de pleine concurrence il n'y aurait en effet aucune base pour l'établissement d'un ajustement corrélatif.

Pour ce qui est de la définition d'un ajustement «approprié», on peut mentionner qu'il s'agit d'éviter ou de supprimer une double imposition (possible). Aucun critère ne peut être établi à cet effet, car l'ajustement doit s'effectuer au cas par cas sur la base des éléments disponibles qui sont fournis, entre autres, par le contribuable. Il ne faut procéder à un ajustement corrélatif que si l'administration fiscale ou le service des décisions anticipées estime que l'ajustement primaire est justifié en ce qui concerne le principe et le montant. En d'autres termes, la disposition ne s'applique pas si le bénéfice réalisé dans l'État partenaire est majoré de telle façon qu'il est supérieur à celui qui serait obtenu en cas d'application du principe de pleine concurrence. Il est essentiel que l'administration fiscale ou le service des décisions anticipées ne puisse être contraint d'accepter les conséquences d'un ajustement arbitraire ou unilatéral dans l'État partenaire. Il ne peut s'agir en effet de faire subsidier par la Belgique les rentrées fiscales d'un autre État.

Trouwens, zoals het arm's length principe en de correlatieve aanpassing thans is verwoord in het ontwerp, is het niet de vaststelling als dusdanig van de belastbare inkomsten of grondslag, overeenkomstig de wettelijke bepalingen, waarover een voorafgaande beslissing kan worden verleend, maar wel onder meer over de gebruikte methodologie, uitgeoefende functies, gedragen risico's en aangewende activa, die leiden tot deze vaststelling.

De bepaling is trouwens niet altijd onderworpen aan een voorafgaande beslissing. Zo kan de bepaling toepassing vinden zonder voorafgaande beslissing in de gevallen waarin toepassing wordt gevraagd van het reeds eerder genoemde Arbitrageverdrag of de internationale overeenkomsten ter voorkoming van dubbele belasting waarin dezelfde principes (*arm's length* principe en correlatieve aanpassing) zijn in opgenomen.

4) Correlatieve aanpassing

De «passende» correlatieve aanpassing vermeld in de littera b), moet eveneens worden vastgesteld conform het arm's length principe, zodat de verwijzing naar het *arm's length* principe noodzakelijk is voor deze aanpassing. Zonder arm's length principe zou er immers geen standaard of basis bestaan voor de vaststelling van een correlatieve aanpassing.

Met betrekking tot de omschrijving van een aanpassing «op passende wijze» kan worden gemeld dat het erom gaat een (mogelijke) dubbele belasting te vermijden of op te heffen. Hiervoor kunnen geen criteria worden vastgelegd want de aanpassing moet gebeuren op een geval per geval basis aan de hand van de beschikbare elementen die o.a. door de belastingplichtige worden aangereikt. Tot de correlatieve aanpassing moet slechts worden overgegaan voor zover de belastingadministratie of de dienst bevoegd voor de voorafgaande beslissingen van oordeel is dat de primaire aanpassing wat het principe en het bedrag ervan betreft is gerechtvaardigd. Met andere woorden, de bepaling vindt geen toepassing indien de winst in de partnerstaat dermate werd verhoogd dat deze de winst overtreft die zou zijn behaald indien het arm's length principe zou zijn toegepast. Het is essentieel dat de belastingadministratie of de dienst bevoegd voor de voorafgaande beslissingen niet er toe kan worden gedwongen de gevolgen van een arbitraire of eigenzinnige aanpassing in de partnerstaat te aanvaarden. Het kan uiteraard niet de bedoeling zijn dat België de belastinginkomsten van een andere Staat subsidieert.

A cette fin on peut mentionner que la référence en projet à un ajustement fait de manière «appropriée» découle directement des dispositions qui sont utilisées en la matière dans un contexte international.

5) Définition du «groupe multinational d'entreprises liées»

En l'absence de définition spécifique dans le CIR 92, ce sont les dispositions du droit commun qui s'appliquent, en l'occurrence le Code des sociétés. Aux termes de l'article 11 du Code des sociétés, on entend par «sociétés liées à une société» :

- a) les sociétés qu'elle contrôle ;
- b) les sociétés qui la contrôlent ;
- c) les sociétés avec lesquelles elle forme consortium ;
- d) les autres sociétés qui, à la connaissance de son organe d'administration, sont contrôlées par les sociétés visées sub a), b) et c).

6) Limitation aux entreprises établies dans un pays avec lequel une convention préventive de la double imposition a été conclue ou dans un État membre de l'UE

La majorité des cas portera en effet sur des relations entre des sociétés d'un groupe, qui sont en partie établies soit dans un autre État membre de l'UE, soit dans un pays avec lequel la Belgique a conclu une convention préventive de la double imposition. C'est en effet dans ces deux cas que la disposition peut s'appliquer sans décision anticipée. Si le contribuable demande l'application de la disposition sur la base d'une décision anticipée, il faut vérifier cas par cas si le principe de pleine concurrence s'applique. Le service des décisions anticipées reste compétent pour l'octroi ou non de la décision anticipée. Le fait que la partie contractante avec le contribuable se trouve dans un pays hors UE ou dans un pays avec lequel aucune convention préventive de la double imposition n'a été conclue ne joue aucun rôle. Si l'on venait à craindre que de la matière imposable ne s'échappe par le biais de paradis fiscaux, on peut encore signaler que la législation fiscale contient déjà suffisamment de moyens de défense.

Te dien einde kan hier ook nog worden vermeld dat de in het ontwerp gebruikte verwijzing naar een op «passende» wijze uitgevoerde herziening rechtstreeks voortkomt uit de bepalingen die terzake in de internationale context worden gebruikt.

5) Definitie van «multinationale groep van verbonden ondernemingen»

Bij afwezigheid van een specifieke definitie in het WIB 92, zijn de bepalingen van het gemeen recht van toepassing, in dit geval het Wetboek van vennootschappen. Overeenkomstig artikel 11 van het Wetboek van vennootschappen wordt verstaan onder «met een vennootschap verbonden vennootschappen» :

- a) de vennootschappen waarover zij een controlebevoegdheid uitoefent;
- b) de vennootschappen die een controlebevoegdheid over haar uitoefenen;
- c) de vennootschappen waarmee zij een consortium vormt;
- d) de andere vennootschappen die, bij weten van haar bestuursorgaan, onder de controle staan van de vennootschappen bedoeld in a), b) en c).

6) Beperking tot ondernemingen gevestigd in een land waarmee een overeenkomst tot vermijding van dubbele belasting is gesloten of in een Lidstaat van de EU

Het merendeel der gevallen zal inderdaad betrekking hebben op relaties tussen groepsvennootschappen die ten dele zijn gevestigd ofwel in een andere Lidstaat van de EU, ofwel in een land waarmee België een overeenkomst tot het vermijden van dubbele belasting heeft gesloten. Het is immers in deze twee gevallen dat de bepaling zonder voorafgaande beslissing kan worden toegepast. Indien de belastingplichtige de toepassing van de bepaling vraagt aan de hand van een voorafgaande beslissing, moet geval per geval worden nagegaan of het arm's length principe wordt toegepast. De dienst bevoegd voor de voorafgaande beslissingen blijft terzake de bevoegdheid behouden al dan niet een voorafgaande beslissing af te leveren. Het feit dat de met de belastingplichtige contracterende partij zich bevindt in een land buiten de EU, dan wel in een land zonder dubbelbelastingverdrag, speelt als dusdanig geen rol. Indien de vrees zou bestaan dat er via belastingparadijzen belastbare materie zou wegvloeien, kan nog worden meegedeeld dat terzake reeds afdoende verdedigingsmiddelen in de fiscale wetgeving zijn ingebouwd.

7) Reformulation de l'article telle que proposée par le Conseil d'État

Le champ d'application des dispositions tel que proposé par le Conseil d'État est nettement plus large que celui proposé par le gouvernement. Le gouvernement estime dès lors qu'il ne convient pas d'étendre le régime de façon à l'appliquer également aux personnes physiques, en raison de la complexité des cas.

Art. 3

L'objectif de l'insertion d'un renvoi supplémentaire dans l'article 235, 2°, du même Code, est d'étendre l'application du nouvel article 185, § 2, aux établissements belges au sens de l'article 229.

Pour ce qui est de l'avis du Conseil d'État, le gouvernement a jugé opportun de maintenir le texte en projet, en raison également de la motivation donnée à l'article 2.

Le fait que l'art. 26, du CIR 92, comme le fait remarquer le Conseil d'État ne s'applique pas encore entre les établissements constitue un argument en faveur de la reprise du principe de pleine concurrence dans le CIR 92. Il est vrai que l'insertion de cette modification ne rendra pas l'art. 26, du CIR 92 applicable, mais le principe de pleine concurrence inscrit dans l'article 185, § 2, pourra ainsi s'appliquer de la même manière aux relations internationales entre des établissements stables entre eux (dont un établissement belge) ou entre l'établissement étranger et la maison-mère belge ou entre l'établissement belge et la maison-mère étrangère.

Art. 4 et 5

L'objectif de l'adaptation de l'article 23 de la loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale, est de donner au Service des décisions anticipées une compétence légale.

En réponse à l'avis du Conseil d'État, le gouvernement confirme l'objectif qu'une décision autonome doit être prise par un collège de dirigeants du Service des décisions anticipées. Cela peut se faire d'une part, par une adaptation de l'article 23 de la loi du 24 décembre 2002 et d'autre part, par une disposition d'habilitation reformulée à l'article 26 de la loi précitée. Cela offre

7) Herschrijving van het artikel zoals voorgesteld door de Raad van State

De werkingssfeer van de bepalingen zoals voorgesteld door de Raad van State is veel breder dan de werkingssfeer welke de Regering voorop stelt. De Regering acht het dan ook niet opportuun de regeling in die mate uit te breiden dat deze ook op natuurlijke personen van toepassing is, gelet op de complexiteit van de gevallen.

Art. 3

De invoeging van een bijkomende verwijzing in artikel 235, 2°, van hetzelfde Wetboek, beoogt de toepassing van het nieuwe artikel 185, § 2, uit te breiden naar Belgische inrichtingen zoals bedoeld in artikel 229.

Met betrekking tot het advies van de Raad van State heeft de Regering het opportuun geacht de voorgestelde tekst in ontwerp te behouden, mede gelet op de motivering gegeven onder art. 2.

Het feit dat art. 26, WIB 92, zoals de Raad van State opmerkt, voornamelijk geen toepassing vindt tussen inrichtingen, is een argument in het voordeel van de opname van het *arm's length* principe in het WIB 92. Door de invoering van deze wijziging wordt weliswaar niet art. 26, WIB 92, van toepassing, maar wel kan het in artikel 185, § 2, vermelde *arm's length* principe op dezelfde wijze van toepassing worden verklaard op de internationale relaties tussen vaste inrichtingen onderling (waarvan een Belgische inrichting) of tussen de buitenlandse vaste inrichting en het Belgische hoofdhuis of tussen de Belgische inrichting en het buitenlandse hoofdhuis.

Art. 4 en 5

De aanpassing van artikel 23 van de wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomsten-belastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken, beoogt aan de Dienst voor voorafgaande beslissingen een wettelijke bevoegdheid te geven.

In antwoord op het advies van de Raad van State bevestigt de Regering de bedoeling dat een autonome beslissing moet worden genomen door een college van leidinggevendenden van de Dienst bevoegd voor de voorafgaande beslissingen. Zulks kan gebeuren door een aanpassing van artikel 23 van de wet van 24 december 2002 enerzijds en een geherformuleerde

également des garanties suffisantes pour assurer que les fonctionnaires chargés de cette mission l'exécuteront dans le cadre des lois et réglementations applicables. Il s'indique d'ailleurs de renvoyer à cet effet à l'observation formulée à propos de l'article 2 du présent projet en réponse à l'avis du Conseil d'État (point 3 – décision anticipée).

machtigingsbepaling in artikel 26 van voormelde wet anderzijds. Tevens biedt dit voldoende garanties om te verzekeren dat de ambtenaren die met deze opdracht zijn belast, deze zullen uitvoeren binnen de toepasselijke wetten en reglementering. Hiervoor kan trouwens nuttig worden verwezen naar de opmerking gemaakt met betrekking tot art. 2 van dit ontwerp in antwoord op het advies van de Raad van State (punt 3 – voorafgaande beslissing).

AVANT-PROJET DE LOI

soumis à l'avis du Conseil d'État

Avant-projet de loi modifiant le code des impôts sur les revenus 1992 et la loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale

Article 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

L'article 185 du Code des impôts sur les revenus 1992, dont le texte actuel formera le § 1^{er}, est complété par un § 2, rédigé comme suit:

«§ 2. Sans préjudice du deuxième alinéa, pour deux sociétés faisant partie d'un groupe multinational de sociétés liées et en ce qui concerne leurs relations réciproques transfrontalière :

a) lorsque les deux sociétés sont, dans leurs relations commerciales ou financières, liées par des conditions convenues ou imposées qui diffèrent de celles qui seraient convenues entre des sociétés indépendantes, les bénéfices qui, sans ces conditions, auraient été réalisés par l'une des sociétés, mais n'ont pu l'être en fait à cause de ces conditions, peuvent être inclus dans les bénéfices de cette société ;

b) lorsque, dans les bénéfices d'une société sont repris des bénéfices qui sont également repris dans les bénéfices d'une autre société, et que les bénéfices ainsi inclus sont des bénéfices qui auraient été réalisés par cette autre société si les conditions convenues entre les deux sociétés avaient été celles qui auraient été convenues entre des sociétés indépendantes, les bénéfices de la première société sont ajustés d'une manière appropriée.

Le premier alinéa s'applique par décision anticipée sans préjudice de l'application de la Convention relative à l'élimination des doubles impositions en cas de corrections des bénéfices des entreprises associées (90/436) du 23 juillet 1990 et des conventions internationales préventives de la double imposition.»

Art. 3

À l'article 235, 2°, du même Code, les mots «185, § 2,» sont insérés entre les mots «aux articles 183,» et «190 à 208».

VOORONTWERP VAN WET

onderworpen aan het advies van de Raad van State

Voorontwerp van wet tot wijziging van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 en de wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

Artikel 185 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, waarvan de bestaande tekst § 1 zal vormen, wordt aangevuld met een § 2, luidende:

«§ 2. Onverminderd het tweede lid, tussen twee vennootschappen die deel uitmaken van een multinationale groep van verbonden vennootschappen en met betrekking tot hun grensoverschrijdende onderlinge relaties:

a) indien tussen de twee vennootschappen in hun handelsbetrekkingen of financiële betrekkingen, voorwaarden worden overeengekomen of opgelegd die afwijken van die welke zouden worden overeengekomen tussen onafhankelijke vennootschappen, mag winst die één van de vennootschappen zonder deze voorwaarden zou hebben behaald, maar ten gevolge van die voorwaarden niet heeft behaald, worden begrepen in de winst van die vennootschap;

b) indien in de winst van een vennootschap winst is opgenomen die eveneens is opgenomen in de winst van een andere vennootschap, en de aldus opgenomen winst bestaat uit winst die deze andere vennootschap zou hebben behaald indien tussen de twee vennootschappen zodanige voorwaarden zouden zijn overeengekomen als tussen onafhankelijke vennootschappen zouden zijn overeengekomen, wordt de winst van de eerstbedoelde vennootschap op passende wijze herzien.

Het eerste lid vindt toepassing bij voorafgaande beslissing onverminderd de toepassing van het Verdrag ter afschaffing van dubbele belasting in geval van winstcorrecties tussen verbonden ondernemingen (90/436) van 23 juli 1990 en de internationale overeenkomsten ter voorkoming van dubbele belasting.»

Art. 3

In artikel 235, 2°, van hetzelfde Wetboek, worden de woorden «185, § 2,» ingevoegd tussen de woorden «de artikelen 183,» en «190 tot 208».

Art. 4

L'article 26 de la loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale, est complété pour commencer avec la phrase suivante :

«Le Roi crée le service qui, au sein du Service public fédéral Finances, est compétent pour prendre des décisions anticipées.»

Art. 4

Artikel 26 van de wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken, wordt aangevuld om te beginnen met de volgende zin :

«De Koning richt de dienst op die binnen de Federale overheidsdienst Financiën bevoegd is voor het nemen van voorafgaande beslissingen.»

AVIS DU CONSEIL D'ÉTAT
N° 36.668/2

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre des Finances, le 24 février 2004, d'une demande d'avis, dans un délai de cinq jours ouvrables, sur un avant-projet de loi «modifiant le Code des impôts sur les revenus 1992 et la loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale», a donné le 2 mars 2004 l'avis suivant :

Suivant l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, inséré par la loi du 4 août 1996, et remplacé par la loi du 2 avril 2003, la demande d'avis doit spécialement indiquer les motifs qui en justifient le caractère urgent.

La lettre s'exprime en ces termes :

L'urgence est motivée par le fait que...

«— de principes die het internationaal aanvaarde arm's length principe in het Belgische fiscale recht inschrijven zo snel mogelijk toepassing moeten kunnen vinden met het oog op het versterken van de rechtszekerheid van de betrokken belastingplichtigen en het bevorderen van het Belgisch investeringsklimaat enerzijds en de afhandeling van de zaken en of aanvragen door de FOD Financiën anderzijds;

— de Dienst voorafgaande beslissingen zo snel mogelijk moet kunnen worden georganiseerd om de vereiste rechtszekerheid te kunnen garanderen;»

Pourtant, l'avant-projet a pour objet principal d'insérer dans l'article 185 du Code des impôts sur les revenus 1992 (CIR) un nouveau paragraphe 2, qui, ainsi que le souligne l'exposé des motifs, est basé sur «l'article 9 de la Convention modèle de L'OCDE, en matière d'impôt sur le revenu et sur la fortune» dont le premier alinéa remonte à 1963 et le second à 1977. Le Conseil d'État n'aperçoit par ailleurs pas en quoi la modification de la loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale, en vue d'organiser le service appelé à statuer sur les demandes de décision anticipée, est à ce point urgente qu'elle justifie une demande d'avis dans un délai de cinq jours.

Ce qui est présenté comme une justification de l'urgence se réduit à une justification de l'opportunité de l'avant-projet.

*
* *

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE
NR. 36.668/2

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 24 februari 2004 door de Minister van Financiën verzocht hem, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een voorontwerp van wet «tot wijziging van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 en de wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken», heeft op 2 maart 2004 het volgende advies gegeven :

Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 2^o, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, ingevoegd bij de wet van 4 augustus 1996 en vervangen bij de wet van 2 april 2003, moeten in de adviesaanvraag in het bijzonder de redenen worden aangegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval luidt de motivering in de brief als volgt:

«De hoogdringendheid wordt gemotiveerd door het feit dat:

«— de principes die het internationaal aanvaarde arm's length principe in het Belgische fiscale recht inschrijven zo snel mogelijk toepassing moeten kunnen vinden met het oog op het versterken van de rechtszekerheid van de betrokken belastingplichtigen en het bevorderen van het Belgisch investeringsklimaat enerzijds en de afhandeling van de zaken en of aanvragen door de FOD Financiën anderzijds;

— de Dienst voorafgaande beslissingen zo snel mogelijk moet kunnen worden georganiseerd om de vereiste rechtszekerheid te kunnen garanderen;»

Het voorontwerp strekt er evenwel hoofdzakelijk toe in artikel 185 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 (WIB) een nieuwe paragraaf 2 in te voegen die, zoals in de memorie van toelichting wordt onderstreept, gebaseerd is op «artikel 9 van het OESO-modelverdrag inzake belastingen naar het inkomen en naar het vermogen», waarvan lid 1 uit 1963 dateert en lid 2 uit 1977. De Raad van State ziet overigens niet in waarom de wijziging van de wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken, met het doel de werkwijze te regelen van de dienst die moet beschikken op de aanvragen om voorafgaande beslissing, dermate dringend is dat zulks een voldoende reden oplevert om te verzoeken dat binnen een termijn van vijf dagen advies wordt uitgebracht.

Wat voorgesteld wordt als een verantwoording van de spoed komt neer op een verantwoording van de wenselijkheid van het voorontwerp.

*
* *

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, tel qu'il est remplacé par la loi du 2 avril 2003, la section de législation limitera son examen au fondement légal de l'avant-projet, à la compétence de l'auteur de l'acte ainsi qu'à l'accomplissement des formalités préalables, conformément à l'article 84, § 3, des lois coordonnées précitées.

Sur ces trois points, l'avant-projet appelle les observations ci-après.

Article 2 du projet
(§ 2, en projet, de l'article 185 du CIR)

1. Comme l'indique l'exposé des motifs, le texte du paragraphe 2 que l'avant-projet ajoute à l'article 185 du CIR «est basé sur le texte de l'article 9 de la Convention-modèle de l'OCDE en matière d'impôts sur les revenus et sur la fortune». Toutefois, le texte en projet est introduit dans la définition du bénéfice imposable à l'impôt des sociétés et se limite au cas où deux sociétés font partie d'un groupe multinational de sociétés liées.

Or, l'article 9 de la Convention modèle de l'OCDE est plus général : il ne se limite pas aux sociétés, mais vise les entreprises associées, ce qui couvre aussi les entreprises exploitées par une personne physique (voir les définitions des articles 3 et 4 de la Convention modèle).

On peut en effet concevoir, par exemple, qu'une personne physique qui exploite en Belgique une entreprise individuelle ait des relations transfrontalières avec une société étrangère qu'elle contrôle, hypothèse qui entre dans le champ d'application de l'article 9 de la Convention modèle, mais non dans celui de l'article 185, § 2, en projet.

La disposition en projet ne doit donc pas être introduite dans l'article 185 du CIR, mais dans l'article 26 (ou faire l'objet d'un article 26bis). L'article 26 du CIR se trouve sous le titre du Code relatif à l'impôt des personnes physiques mais est applicable aux sociétés en vertu de l'article 183 du CIR.

2. L'article 9.1 de la Convention modèle OCDE prévoit que, dans les cas qu'il vise, les bénéfices qu'une des entreprises liée aurait réalisés si elle avait traité avec une entreprise indépendante «peuvent être inclus dans les bénéfices de cette entreprise et imposés en conséquence».

Si la Convention modèle prévoit que ces bénéfices «peuvent être inclus» et non «sont inclus», c'est qu'il s'agit d'un modèle de convention préventive des doubles impositions entre deux États et que pareilles conventions sont impuissantes à créer des impôts. La portée de cette disposition de la Convention modèle est donc de permettre aux États contractants de prévoir, dans leur législation interne, une disposition selon la-

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 2^o, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, zoals het is vervangen bij de wet van 2 april 2003, beperkt de afdeling wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voornoemde gecoördineerde wetten haar onderzoek tot de rechtsgrond van het voorontwerp van wet, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat deze drie punten betreft, geeft het voorontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

Artikel 2 van het ontwerp
(ontworpen artikel 185, § 2, van het WIB)

1. Zoals in de memorie van toelichting wordt aangegeven, is de tekst van paragraaf 2 die bij het voorontwerp wordt ingevoegd in artikel 185 van het WIB «gebaseerd op de tekst van artikel 9 van het OESO-modelverdrag inzake belastingen naar het inkomen en naar het vermogen». De ontworpen tekst wordt evenwel ingevoegd in de definitie van de winst waarop vennootschapsbelasting verschuldigd is en geldt alleen voor het geval twee vennootschappen deel uitmaken van een multinationale groep van verbonden vennootschappen.

Artikel 9 van het OESO-modelverdrag is evenwel algemener: het heeft niet alleen betrekking op vennootschappen maar ook op geassocieerde ondernemingen, onder welk begrip ook de ondernemingen vallen die door een natuurlijk persoon worden geleid (zie de definities van de artikelen 3 en 4 van het Modelverdrag).

Zo kan men zich immers indenken dat een natuurlijk persoon die in België een eenmanszaak heeft, met een door hem gecontroleerde buitenlandse vennootschap grensoverschrijdende relaties onderhoudt, welk geval binnen de werkingssfeer van artikel 9 van het Modelverdrag valt, maar niet binnen die van het ontworpen artikel 185, § 2.

De ontworpen bepaling dient dus niet te worden ingevoegd in artikel 185 van het WIB maar in artikel 26 ervan (ofwel moet ze een artikel 26bis vormen). Artikel 26 van het WIB maakt deel uit van de titel van het Wetboek waarbij de personenbelasting wordt geregeld, maar is krachtens artikel 183 van het WIB eveneens van toepassing op de vennootschappen.

2. In artikel 9.1 van het OESO-modelverdrag wordt bepaald dat, in de daarin bedoelde gevallen, de winst die een van de verbonden ondernemingen gemaakt zou hebben als zij met een onafhankelijke onderneming zou hebben gehandeld bij de winst van die onderneming kan worden gevoegd en dienovereenkomstig belast kan worden.

Dat in het modelverdrag bepaald wordt dat die winst daarbij kan (maar niet hoeft te) worden gevoegd, komt doordat het gaat om een model van overeenkomst tot het vermijden van dubbele belasting tussen twee staten en dat bij zulke overeenkomsten geen belastingen kunnen worden ingevoerd. De bedoeling van die bepaling van het Modelverdrag bestaat er dus in de Verdragsluitende Staten de mogelijkheid te bieden om in hun respec-

quelle les avantages anormaux attribués par une entreprise belge à une entreprise étrangère liée sont ajoutés aux bénéfices de l'entreprise belge. Cette règle figure actuellement dans l'article 26 du CIR.

Il n'y a donc pas lieu de prévoir, dans une disposition du CIR, que les bénéfices réalisés par l'entreprise belge à la faveur de conditions anormales convenues ou imposées dans ses rapports avec une entreprise liée étrangère «peuvent être inclus» dans les bénéfices de l'entreprise belge, comme le prévoit le paragraphe 2, alinéa 1^{er}, lettre a), de l'article 185, en projet : il faut disposer, comme le fait l'article 26 du CIR, qu'ils «sont» inclus.

L'exposé des motifs rappelle d'ailleurs qu'indépendamment du texte en projet, l'administration conserve le droit d'imposer les avantages anormaux par application de l'article 26 du CIR.

3. L'alinéa 2 du paragraphe 2, en projet, prévoit que l'alinéa 1^{er} (et notamment le lettre a)) «s'applique par décision anticipée», procédure organisée, en matière d'impôts sur les revenus, par les articles 20 à 26 de la loi du 24 décembre 2002, précitée.

Cette procédure suppose que le contribuable prenne l'initiative d'introduire une demande de décision anticipée sur une situation ou une opération particulière qui n'a pas encore produit d'effets sur le plan fiscal ¹.

La décision anticipée interprète la loi ou les traités, mais ne peut modifier la détermination de la base imposable telle qu'elle résulte de la loi ou d'un traité ².

Contrairement à ce que pourrait donner à penser l'alinéa 2 du paragraphe 2, en projet, il ne conçoit donc pas qu'une disposition du CIR subordonne la détermination du revenu imposable à une décision anticipée ³.

4. Sous réserve des observations qui précèdent, le lettre a) de l'alinéa 1^{er} du paragraphe 2, en projet, vise des avantages anormaux qui sont déjà imposables en vertu de l'article 26, alinéa 2, 1^o, du CIR. Cette disposition ajoute aux bénéfices imposables de l'entreprise établie en Belgique les avantages anormaux qu'elle accorde à :

tive interne wetgeving een bepaling op te nemen naar luid waarvan de abnormale voordelen die door een Belgische onderneming aan een met haar verbonden buitenlandse onderneming worden verleend, bij de winst van de Belgische onderneming worden gevoegd. Deze regel is thans vervat in artikel 26 van het WIB.

Er bestaat dan ook geen grond om in een bepaling van het WIB vast te stellen dat de winst die de Belgische onderneming maakt dankzij abnormale voorwaarden die overeengekomen of opgelegd zijn in haar relaties met een verbonden buitenlandse onderneming in haar eigen winst «mag worden begrepen in», zoals wordt bepaald in het ontworpen artikel 185, paragraaf 2, eerste lid, a): zoals in artikel 26 van het WIB moet worden bepaald dat die winst «wordt gevoegd bij».

In de memorie van toelichting wordt er trouwens op gewezen dat, los van de ontworpen tekst, de administratie het recht behoudt om de abnormale voordelen te belasten met toepassing van artikel 26 van het WIB.

3. In de ontworpen paragraaf 2, tweede lid, wordt bepaald dat het eerste lid (en inzonderheid punt a) ervan) «toepassing (vindt) bij voorafgaande beslissing», welke procedure, wat de inkomstenbelastingen betreft, geregeld wordt bij de artikelen 20 tot 26 van de voormelde wet van 24 december 2002.

Deze procedure impliceert dat de belastingplichtige op eigen initiatief een aanvraag om voorafgaande beslissing indient met betrekking tot een bijzondere situatie of verrichting die nog geen gevolgen van fiscale aard heeft opgeleverd ¹.

De voorafgaande beslissing houdt een uitlegging van de wet of van de verdragen in, maar daarbij mag de manier waarop de belastinggrondslag wordt vastgesteld, zoals ze uit de wet of een verdrag voortvloeit, niet worden gewijzigd ².

In tegenstelling tot de indruk die door de ontworpen paragraaf 2, tweede lid, zou kunnen ontstaan, is het dan ook ondenkbaar dat de vaststelling van het belastbaar inkomen bij een bepaling van het WIB afhankelijk wordt gemaakt van een voorafgaande beslissing ³.

4. Los van de voorgaande opmerkingen heeft de ontworpen paragraaf 2, eerste lid, a), betrekking op abnormale voordelen die reeds belastbaar zijn krachtens artikel 26, tweede lid, 1^o, van het WIB. Krachtens die bepaling worden bij de belastbare winst van de in België gevestigde onderneming gevoegd de abnormale voordelen die zij verleent aan:

¹ Article 20 de la loi du 24 décembre 2002, précitée.

² Article 23, alinéa 2, 4^o, de la loi du 24 décembre 2002, précitée.

³ Voir l'article 20, alinéa 3, de la loi du 24 décembre 2002, précitée, en vertu duquel la décision anticipée ne peut emporter exemption ou modération d'impôt.

¹ Artikel 20 van de voormelde wet van 24 december 2002.

² Artikel 23, tweede lid, 4^o, van de voormelde wet van 24 december 2002.

³ Zie artikel 20, derde lid, van de voormelde wet van 24 december 2002, naar luid waarvan de voorafgaande beslissing geen vrijstelling of vermindering van belasting tot gevolg mag hebben.

«1° un contribuable visé à l'article 227 (non-résident) à l'égard duquel l'entreprise établie en Belgique se trouve directement ou indirectement dans des liens quelconques d'interdépendance».

Ce texte est plus général que le texte en projet et plus clair : le texte en projet ne précise pas à quelles conditions deux sociétés pourront être considérées comme «faisant partie d'un groupe multinational de sociétés liées».

En revanche, le littera a) pourrait être utile dans la mesure où il préciserait ce qu'il faut entendre par des avantages anormaux au sens de l'article 26 du CIR.

5. Le littera b) de l'alinéa 1^{er} du paragraphe 2, en projet, introduit dans le CIR une règle qui n'y figure pas actuellement : comme le souligne l'exposé des motifs, le droit fiscal belge ne contient aucune disposition qui autorise à réduire la base imposable d'une entreprise établie en Belgique des avantages anormaux retirés d'une entreprise étrangère présentant avec l'entreprise belge des liens d'interdépendance dans le cas où l'État de résidence de l'entreprise étrangère ajoute ces avantages anormaux aux bénéfices imposables de l'entreprise étrangère.

Cette correction est toutefois imposée par certaines conventions belges préventives des doubles impositions et par la Convention n° 90/436/CEE du 23 juillet 1990 relative à l'élimination des doubles impositions en cas de correction des bénéfices d'entreprises associées (dite «Convention européenne d'arbitrage»).

Le texte en projet introduit cette règle dans le droit interne sans en limiter l'application au cas où l'entreprise étrangère qui a accordé un avantage anormal à l'entreprise belge est résidente d'un État membre de l'Union européenne ou a conclu avec la Belgique une convention préventive des doubles impositions.

6. En conclusion, le Conseil d'État croit pouvoir faire les recommandations suivantes.

a) Il n'y a pas lieu de modifier l'article 185 du CIR.

En revanche, pour réaliser les objectifs de l'avant-projet, il y a lieu d'insérer dans le CIR un nouvel article 26*bis* qui aurait un double objet :

1° préciser ce qu'il faut entendre par avantages anormaux au sens de l'article 26, spécialement alinéa 2, du CIR, conformément au texte de l'article 285, § 2, alinéa 1^{er}, littera a), en projet.

2° introduire la disposition qui fait l'objet du paragraphe 2, alinéa 1^{er}, littera b), en projet, sans en limiter l'application aux sociétés. Le texte du littera b), en projet, devrait également être précisé, comme l'a remarqué l'inspecteur des finances dans

«1° een in artikel 227 vermelde belastingplichtige (niet-inwoner) ten aanzien waarvan de in België gevestigde onderneming zich rechtstreeks of onrechtstreeks in enigerlei band van wederzijdse afhankelijkheid bevindt».

Die tekst is algemener dan de ontworpen tekst en ook duidelijker: in de ontworpen tekst wordt niet gepreciseerd op welke voorwaarden twee vennootschappen geacht zullen kunnen worden «deel uit te maken van een multinationale groep van verbonden vennootschappen».

Punt a) zou daarentegen wel nuttig kunnen zijn voor zover daarin gepreciseerd wordt wat onder abnormale voordelen in de zin van artikel 26 van het WIB moet worden verstaan.

5. De ontworpen paragraaf 2, eerste lid, b), voert in het WIB een regel in die er thans niet in voorkomt: in de memorie van toelichting wordt benadrukt dat het Belgisch belastingrecht geen enkele bepaling bevat op grond waarvan het mogelijk is om de belastinggrondslag van een in België gevestigde onderneming te verlagen met de abnormale voordelen die verkregen zijn van een buitenlandse onderneming die met de Belgische onderneming banden van wederzijdse afhankelijkheid onderhoudt in het geval waarbij de Staat waar de buitenlandse onderneming gevestigd is, die abnormale voordelen voegt bij de belastbare winst van de buitenlandse onderneming.

Die correctie wordt evenwel opgelegd door bepaalde Belgische overeenkomsten ter voorkoming van dubbele belasting en door Verdrag nr. 90/436/EEG van 23 juli 1990 ter afschaffing van dubbele belasting in geval van winstcorrecties tussen verbonden ondernemingen (het zogenaamde «Europese Arbitrageverdrag»).

De ontworpen tekst voert die regel in het interne recht in zonder dat de toepassing ervan beperkt wordt tot het geval waarbij de buitenlandse onderneming die een abnormaal voordeel heeft toegekend aan de Belgische onderneming gevestigd is in een Lidstaat van de Europese Unie of met België een verdrag heeft gesloten ter voorkoming van dubbele belastingen.

6. Tot slot meent de Raad van State de volgende aanbevelingen te kunnen formuleren.

a) Er is geen grond om artikel 185 van het WIB te wijzigen.

Daarentegen is het zo dat, om de doelstellingen van het voorontwerp gerealiseerd te zien, in het WIB een nieuw artikel 26*bis* moet worden ingevoegd met een dubbele strekking:

1° nader bepalen wat dient te worden verstaan onder abnormale voordelen in de zin van artikel 26 van het WIB en in het bijzonder het tweede lid ervan, overeenkomstig de tekst van het ontworpen artikel 285, § 2, eerste lid, a).

2° de bepaling invoegen die vervat ligt in de ontworpen paragraaf 2, eerste lid, b), zonder dat de toepassing ervan beperkt wordt tot de vennootschappen. De tekst van het ontworpen punt b) zou eveneens moeten worden verduidelijkt, zoals

son avis. Le Conseil d'État ne comprend pas en quoi consiste l'ajustement des bénéfices «d'une manière appropriée».

b) L'alinéa 2 du paragraphe 2, en projet, sera omis. Il suffit de souligner, dans l'exposé des motifs, que, par application du droit commun, la question de savoir s'il y a avantage normal au sens des articles 26 et 26*bis* du CIR peut faire l'objet d'une demande de décision anticipée «sans préjudice de l'application de la Convention 90/436/CEE du 23 juillet 1990 relative à l'élimination des doubles impositions en cas de corrections des bénéfices des entreprises associées et des Conventions internationales préventives de la double imposition».

Si l'auteur de l'avant-projet entend maintenir dans le Code une allusion à la procédure de décision anticipée, il faut à tout le moins indiquer qu'il s'agit de la procédure régie par la loi du 24 décembre 2002, précitée, car les dispositions de celle-ci ne figurent pas dans le CIR.

Article 3

(article 235, 2°, en projet, du CIR)

Cet article doit être omis pour deux raisons.

1. Si la recommandation formulée à propos de l'article 2 est suivie, il n'y a évidemment pas lieu de se référer à l'article 185, § 2, du CIR dans l'article 235, 2°, du CIR : la référence que fait cette disposition à l'article 183 du CIR suffit, car elle implique une référence à l'article 26 (et, le cas échéant, à l'article 26*bis*) du CIR dont l'insertion est proposée dans le présent avant-projet.

2. Il est douteux que, sous le régime actuel, l'article 26 du CIR s'applique dans les rapports entre une société belge et un établissement étranger de celle-ci, ou dans les rapports entre l'établissement belge d'une société étrangère et cette société, car il n'y a, en pareil cas, qu'une seule personne juridique et qu'un seul bilan annuel au point de vue du droit comptable et du droit des sociétés. Certes, les bénéfices de l'établissement belge d'une société étrangère sont en règle générale établis sur la base d'une comptabilité distincte comme si l'établissement stable constituait une entreprise indépendante, mais si le fisc belge estime que l'on n'a pas imputé à l'établissement belge les bénéfices qui lui reviennent, il lui appartient de rectifier ces comptes internes sans devoir faire appel à l'article 26 du CIR.

ook de inspecteur van financiën opgemerkt heeft in zijn advies. Het is de Raad van State niet duidelijk wat bedoeld wordt met de herziening van de winsten «op passende wijze».

b) De ontworpen paragraaf 2, tweede lid, moet worden geschrapt. Er kan mee worden volstaan in de memorie van toelichting te onderstrepen dat, met toepassing van het gemene recht, de vraag of er sprake is van normaal voordeel in de zin van de artikelen 26 en 26*bis* van het WIB aan de orde kan zijn in een aanvraag om voorafgaande beslissing «onverminderd de toepassing van Verdrag 90/436/EEG van 23 juli 1990 ter afschaffing van dubbele belasting in geval van winstcorrecties tussen verbonden ondernemingen en de internationale overeenkomsten ter voorkoming van dubbele belasting».

Indien de steller van het voorontwerp van plan is om in het Wetboek te blijven alluderen op de procedure van voorafgaande beslissing, moet op zijn minst worden aangegeven dat het gaat om de procedure waarin voorzien wordt door de voornoemde wet van 24 december 2002, aangezien de bepalingen van die wet niet opgenomen zijn in het WIB.

Artikel 3

(ontworpen artikel 235, 2°, van het WIB)

Dat artikel moet worden weggelaten om twee redenen.

1. Als de aanbeveling wordt gevolgd die geformuleerd is met betrekking tot artikel 2, is het evident dat in artikel 235, 2°, van het WIB niet verwezen moet worden naar artikel 185, § 2, van het WIB: de verwijzing in die bepaling naar artikel 183 van het WIB is reeds voldoende aangezien die verwijzing ook een verwijzing inhoudt naar artikel 26 (en in voorkomend geval, naar artikel 26*bis*) van het WIB, waarvan de invoeging wordt voorgesteld in het onderhavige voorontwerp.

2. Het is niet zeker dat met de huidige regeling artikel 26 van het WIB van toepassing is op de verhoudingen tussen een Belgische vennootschap en een buitenlandse vestiging ervan, of op de verhoudingen tussen de Belgische vestiging van een buitenlandse vennootschap en die vennootschap, daar er in een dergelijk geval slechts één rechtspersoon is en slechts één jaarbalans uit het oogpunt van het boekhoudrecht en van het vennootschapsrecht. De winst van de Belgische vestiging van een buitenlandse vennootschap wordt weliswaar in de regel vastgesteld op grond van een onderscheiden boekhouding, als zou de vaste vestiging een onafhankelijke onderneming uitmaken, maar indien de Belgische fiscus van oordeel is dat aan de Belgische vestiging niet de winst werd aangerekend die deze toekwam, komt het hem toe die interne rekeningen te rectificeren zonder een beroep te moeten doen op artikel 26 van het WIB.

Article 4

(Modification de l'article 26 de la loi du 24 décembre 2002, précitée)

L'article 26 de la loi du 24 décembre 2002, précitée, dispose que

«Le Roi détermine, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres, les modalités d'application des dispositions du présent titre ⁴».

L'article 4 de l'avant-projet vise à compléter cette disposition par la phrase suivante :

«Le Roi crée le service qui, au sein du Service public fédéral Finances, est compétent pour prendre des décisions anticipées».

Selon l'exposé des motifs, «les modifications proposées ont (...) pour objectif de permettre au SPF Finances de s'organiser de façon adéquate par la création d'un service à compétence légale et de se doter de l'autonomie nécessaire en indiquant clairement les responsabilités étant donné qu'il est nécessaire que les demandes de décision anticipée fassent l'objet d'un traitement rapide et efficace».

Dans son avis donné le 8 février 2003, l'inspecteur des finances a observé que :

«(...) In principe heeft de Koning krachtens de grondwet deze bevoegdheid en lijkt een wetsbepaling derhalve strikt genomen niet nodig».

En effet, tel qu'il est rédigé, le texte en projet est superflu et même inconstitutionnel, puisque le Roi est chargé d'exécuter les lois et a le pouvoir d'organiser l'administration à cette fin en vertu de la Constitution elle-même, comme l'illustre l'arrêté royal du 30 janvier 2003, précité.

En revanche, si, comme l'a expliqué le délégué du ministre, l'intention des auteurs de l'avant-projet est de conférer un pouvoir de décision individuelle autonome aux fonctionnaires qui prendront à l'avenir les décisions anticipées, sans qu'ils ne doivent ni ne puissent même en référer à leur hiérarchie et à l'exclusion de tout recours gracieux au ministre, une telle intention devrait être expressément énoncée dans la loi. Celle-ci devrait

⁴ Cette disposition est entrée en vigueur le 1^{er} janvier 2003. Voir également :

- l'arrêté royal du 30 janvier 2003 pris en exécution de l'article 26 de la loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale;
- l'arrêté ministériel du 15 mai 2003 relatif aux fonctionnaires chargés de se prononcer sur les demandes de décisions anticipées en matière fiscale.

Artikel 4

(Wijziging van artikel 26 van de voormelde wet van 24 december 2002)

Artikel 26 van de voornoemde wet van 24 december 2002 bepaalt het volgende:

«De Koning bepaalt, bij een na overleg in de Ministerraad vastgesteld besluit, de wijze waarop de bepalingen van deze titel moeten worden toegepast ⁴».

Artikel 4 van het voorontwerp strekt er toe deze bepaling aan te vullen met de volgende zin:

«De Koning richt de dienst op die binnen de Federale overheidsdienst Financiën bevoegd is voor het nemen van voorafgaande beslissingen.»

In de memorie van toelichting staat:

«De voorgestelde wijziging beoogt de FOD Financiën in de mogelijkheid te stellen zich door de oprichting van een dienst met wettelijke bevoegdheid op adequate wijze te organiseren en door een klare aanduiding van verantwoordelijkheden de nodige autonomie te creëren daar waar nood is aan een snelle en efficiënte behandeling van de ingediende vragen voor voorafgaande beslissing».

In het advies dat de inspecteur van financiën op 8 februari 2003 heeft gegeven, heeft hij het volgende opgemerkt:

«(...) In principe heeft de Koning krachtens de grondwet deze bevoegdheid en lijkt een wetsbepaling derhalve strikt genomen niet nodig».

Zoals de ontworpen tekst geredigeerd is, is hij inderdaad overbodig en zelfs ongrondwettig, aangezien de Koning er-mee belast wordt de wetten uit te voeren en de bevoegdheid heeft om de administratie te dien einde te organiseren krachtens de Grondwet zelf, zoals blijkt uit het voormelde koninklijk besluit van 30 januari 2003.

Indien het daarentegen de bedoeling van de stellers van het voorontwerp is, zoals de gemachtigde van de minister heeft uitgelegd, een autonome individuele beslissingsbevoegdheid toe te kennen aan de ambtenaren die in de toekomst de voorafgaande beslissingen zullen nemen, zonder dat zij hun hiërarchie moeten of zelfs kunnen raadplegen en met uitsluiting van enig willig beroep op de minister, zou een dergelijke intentie uit-

⁴ Deze bepaling is in werking getreden op 1 januari 2003. Zie eveneens:

- het koninklijk besluit van 30 januari 2003 tot uitvoering van artikel 26 van de wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken;
- het ministerieel besluit van 15 mei 2003 betreffende de ambtenaren die ermee worden belast zich uit te spreken over de aanvragen om voorafgaande beslissingen in fiscale zaken.

en effet indiquer tant les fonctionnaires concernés que les conditions strictes dans lesquelles ces derniers seraient amenés à exercer leur pouvoir de décision individuelle ⁵.

Il paraît toutefois douteux qu'il soit possible de répondre à de telles exigences en ce qui concerne le mécanisme des décisions anticipées en matière fiscale qui lieraient pour l'avenir ⁶ - sans engager la responsabilité politique du ministre - l'ensemble des administrations fiscales lors de la détermination ultérieure de l'impôt.

La chambre était composée de

Messieurs

Y. KREINS, président de chambre,
J. JAUMOTTE,

Madame

M. BAGUET, conseillers d'État,

Monsieur

J. KIRKPATRICK, assesseur de la section
de législation,

Le rapport a été présenté par M. J. REGNIER, premier auditeur chef de section.

LE GREFFIER, LE PRÉSIDENT,

A.-C. VAN GEERSDAELE Y. KREINS

⁵ Ainsi et dans des matières non fiscales, le Conseil d'État a notamment déjà rappelé que «(...) pour pouvoir admettre que des décisions individuelles soient confiées à une autorité administrative autonome sans contrôle d'opportunité exercé par une autorité politiquement responsable, il convient à tout le moins que les critères à prendre en considération pour prendre ces décisions soient définis de telle manière que le pouvoir ainsi reconnu ne recèle que peu d'éléments d'appréciation» (Voir, notamment, l'avis 33.865/4, donné le 13 novembre 2002, sur un avant-projet de décret de la Communauté française devenu le décret du 27 février 2003 sur la radiodiffusion (Doc. C.C.F., 2002-2003, n° 357/1); l'avis 34.627/2, donné le 19 mars 2003 sur un avant-projet de décret de la Communauté française devenu le décret du 22 octobre 2003 portant assentiment à l'accord de coopération du 24 juillet 2003 relatif à la validation des compétences dans le champ de la formation professionnelle continue, conclu entre la Communauté française, la Région wallonne et la Commission communautaire française (Doc., C.C.F., 2002-2003, n° 445/1); l'avis 34.742/2, donné le 7 mai 2003 sur un avant-projet de décret de la Communauté française «instaurant une procédure de reconnaissance».

⁶ Sauf les exceptions prévues par la loi du 24 décembre 2002, précitée.

drukkelijk in de wet aangegeven moeten worden. Zowel de betrokken ambtenaren als de strikte voorwaarden waaronder deze hun individuele beslissingsbevoegdheid zouden moeten uitoefenen zouden immers in de wet moeten worden vermeld ⁵.

Het lijkt evenwel twijfelachtig of het mogelijk is te voldoen aan dergelijke vereisten wat betreft het systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken die voor de toekomst - zonder dat de politieke verantwoordelijkheid van de minister op het spel staat - alle belastingadministraties zouden verbinden ⁶ bij de latere vaststelling van de belasting.

De kamer was samengesteld uit

de Heren

Y. KREINS, kamervoorzitter,
J. JAUMOTTE,

Mevrouw

M. BAGUET, staatsraden,

de Heer

J. KIRKPATRICK, assessor van de
afdeling wetgeving,

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. REGNIER, eerste auditeur-afdelingshoofd.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J. JAUMOTTE.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A.-C. VAN GEERSDAELE Y. KREINS

⁵ Zo heeft de Raad van State inzonderheid reeds op het volgende gewezen in niet-fiscale aangelegenheden:
«(...) pour pouvoir admettre que des décisions individuelles soient confiées à une autorité administrative autonome sans contrôle d'opportunité exercé par une autorité politiquement responsable, il convient à tout le moins que les critères à prendre en considération pour prendre ces décisions soient définis de telle manière que le pouvoir ainsi reconnu ne recèle que peu d'éléments d'appréciation» (zie inzonderheid advies 33.865/4, gegeven op 13 november 2002 over een voorontwerp van decreet van de Franse Gemeenschap dat het decreet van 27 februari 2003 betreffende de radioomroep geworden is (Doc CCF, 2002-2003, nr. 357/1); advies 34.627/2, gegeven op 19 maart 2003 over een voorontwerp van decreet van de Franse Gemeenschap dat het decreet van 22 oktober 2003 houdende instemming met het samenwerkingsakkoord van 24 juli 2003 betreffende de bekrachtiging van de bevoegdheden op het gebied van de voortgezette beroepsopleiding, gesloten tussen de Franse Gemeenschap, het Waalse Gewest en de Franse Gemeenschapscommissie geworden is (Doc CCF, 2002-2003, nr. 445/1); advies 34.742/2, gegeven op 7 mei 2003 over een voorontwerp van decreet van de Franse Gemeenschap «instaurant une procédure de reconnaissance».

⁶ Onder voorbehoud van de door de voornoemde wet van 24 december 2002 gestelde uitzonderingen.

PROJET DE LOI

ALBERT, ROI DES BELGES,

A tous, présents et à venir,

SALUT.

sur la proposition de notre Ministre des Finances,

NOUS AVONS ARRETE ET ARRETONS:

Notre Ministre des Finances est chargé de présenter, en Notre nom aux Chambres législatives et de déposer à la Chambre des Représentants, le projet de loi dont la teneur suit:

Article 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

L'article 185 du Code des impôts sur les revenus 1992, dont le texte actuel formera le § 1^{er}, est complété par un § 2, rédigé comme suit:

«§ 2. Sans préjudice de l'alinéa 2, pour deux sociétés faisant partie d'un groupe multinational de sociétés liées et en ce qui concerne leurs relations transfrontalières réciproques:

a) lorsque les deux sociétés sont, dans leurs relations commerciales ou financières, liées par des conditions convenues ou imposées qui diffèrent de celles qui seraient convenues entre des sociétés indépendantes, les bénéfices qui, sans ces conditions, auraient été réalisés par l'une des sociétés, mais n'ont pu l'être en fait à cause de ces conditions, peuvent être inclus dans les bénéfices de cette société;

b) lorsque, dans les bénéfices d'une société sont repris des bénéfices qui sont également repris dans les bénéfices d'une autre société, et que les bénéfices ainsi inclus sont des bénéfices qui auraient été réalisés par cette autre société si les conditions convenues entre les deux sociétés avaient été celles qui auraient été convenues entre des sociétés indépen-

WETSONTWERP

ALBERT, KONING DER BELGEN,

Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen,

ONZE GROET.

op de voordracht van onze minister van Financiën,

HEBBEN WIJ BESLOTEN EN BESLUITEN WIJ :

Onze Minister van Financiën is ermee belast het ontwerp van wet, waarvan de tekst hierna volgt, in Onze naam aan de Wetgevende Kamers voor te leggen en bij de Kamer van Volksvertegenwoordigers in te dienen:

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

Artikel 185 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, waarvan de bestaande tekst § 1 zal vormen, wordt aangevuld met een § 2, luidende:

«§ 2. Onverminderd het tweede lid, voor twee vennootschappen die deel uitmaken van een multinationale groep van verbonden vennootschappen en met betrekking tot hun grensoverschrijdende onderlinge relaties:

a) indien tussen de twee vennootschappen in hun handelsbetrekkingen of financiële betrekkingen, voorwaarden worden overeengekomen of opgelegd die afwijken van die welke zouden worden overeengekomen tussen onafhankelijke vennootschappen, mag winst die één van de vennootschappen zonder deze voorwaarden zou hebben behaald, maar ten gevolge van die voorwaarden niet heeft behaald, worden begrepen in de winst van die vennootschap;

b) indien in de winst van een vennootschap winst is opgenomen die eveneens is opgenomen in de winst van een andere vennootschap, en de aldus opgenomen winst bestaat uit winst die deze andere vennootschap zou hebben behaald indien tussen de twee vennootschappen zodanige voorwaarden zouden zijn overeengekomen als tussen onafhankelijke vennootschappen zouden zijn overeengekomen, wordt de winst

dantes, les bénéficiaires de la première société sont ajustés d'une manière appropriée.

L'alinéa 1^{er} s'applique par décision anticipée sans préjudice de l'application de la Convention relative à l'élimination des doubles impositions en cas de correction des bénéfices d'entreprises associées (90/436) du 23 juillet 1990 et des conventions internationales préventives de la double imposition.»

Art. 3

A l'article 235, 2°, du même Code, les mots «185, § 2,» sont insérés entre les mots «aux articles 183,» et «190 à 208».

Art. 4

L'article 23, alinéa 2, de la loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale, est complété pour commencer par la phrase suivante :

«Le Service des décisions anticipées accorde, en tant qu'autorité administrative, les décisions anticipées.»

Art. 5

L'article 26 de la loi précitée du 24 décembre 2002, est remplacé par la disposition suivante :

«Le Roi, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres :

- crée le service visé à l'article 23, alinéa 2, et détermine ses modalités de fonctionnement;
- nomme après avis du Comité de direction un collège de dirigeants du service précité et détermine ses modalités de fonctionnement ;
- détermine les modalités d'application des dispositions du présent titre.»

Donné à Bruxelles, le 25 avril 2004

ALBERT

PAR LE ROI :

Le ministre des Finances,

Didier REYNDEERS

van de eerstbedoelde vennootschap op passende wijze herzien.

Het eerste lid vindt toepassing bij voorafgaande beslissing onverminderd de toepassing van het Verdrag ter afschaffing van dubbele belasting in geval van winstcorrecties tussen verbonden ondernemingen (90/436) van 23 juli 1990 en de internationale overeenkomsten ter voorkoming van dubbele belasting.»

Art. 3

In artikel 235, 2°, van hetzelfde Wetboek, worden de woorden «185, § 2,» ingevoegd tussen de woorden «de artikelen 183,» en «190 tot 208».

Art. 4

Artikel 23, tweede lid, van de wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken, wordt aangevuld om te beginnen met de volgende zin :

«De Dienst voor voorafgaande beslissingen verleent, als administratieve overheid, de voorafgaande beslissing.»

Art. 5

Artikel 26 van de voormelde wet van 24 december 2002 , wordt door de volgende bepaling vervangen :

«De Koning, bij in Ministerraad overlegd besluit :

- richt de dienst op als bedoeld in artikel 23, tweede lid, en bepaalt zijn werkingsmodaliteiten;
- benoemt na advies van het Directiecomité een college van leidinggevenden van de voormelde dienst en bepaalt zijn werkingsmodaliteiten;
- bepaalt de wijze waarop de bepalingen van deze titel moeten worden toegepast.»

Gegeven te Brussel, 25 april 2004

ALBERT

VAN KONINGSWEGE :

De minister van Financiën,

Didier REYNDEERS

TEXTE DE BASE

Code des impôts sur les revenus 1992

Art. 185

Les sociétés sont imposables sur le montant total des bénéfices, y compris les dividendes distribués.

Art. 235

Sous réserve des dispositions prévues aux articles 236 à 240, le montant net des revenus imposables est déterminé suivant les règles applicables :

1° en matière d'impôt des personnes physiques, en ce qui concerne les contribuables visés à l'article 227, 1°, telles que ces règles figurent aux articles 7 à 103,

TEXTE DE BASE ADAPTE AU PROJET

Code des impôts sur les revenus 1992

Art. 185

§ 1. Les sociétés sont imposables sur le montant total des bénéfices, y compris les dividendes distribués.

§ 2. Sans préjudice du alinéa 2, pour deux sociétés faisant partie d'un groupe multinational de sociétés liées et en ce qui concerne leurs relations réciproques transfrontalières :

a) lorsque les deux sociétés sont, dans leurs relations commerciales ou financières, liées par des conditions convenues ou imposées qui diffèrent de celles qui seraient convenues entre des sociétés indépendantes, les bénéfices qui, sans ces conditions, auraient été réalisés par l'une des sociétés, mais n'ont pu l'être en fait à cause de ces conditions, peuvent être inclus dans les bénéfices de cette société ;

b) lorsque, dans les bénéfices d'une société sont repris des bénéfices qui sont également repris dans les bénéfices d'une autre société, et que les bénéfices ainsi inclus sont des bénéfices qui auraient été réalisés par cette autre société si les conditions convenues entre les deux sociétés avaient été celles qui auraient été convenues entre des sociétés indépendantes, les bénéfices de la première société sont ajustés d'une manière appropriée.

L'alinéa 1^{er} s'applique par décision anticipée sans préjudice de l'application de la Convention relative à l'élimination des doubles impositions en cas de corrections des bénéfices des entreprises associées (90/436) du 23 juillet 1990 et des conventions internationales préventives de la double imposition.

Art. 235

Sous réserve des dispositions prévues aux articles 236 à 240, le montant net des revenus imposables est déterminé suivant les règles applicables :

1° en matière d'impôt des personnes physiques, en ce qui concerne les contribuables visés à l'article 227, 1°, telles que ces règles figurent aux articles 7 à 103,

BASISTEKST**Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992****Art. 185**

Vennootschappen zijn belastbaar op het totale bedrag van de winst, uitgekeerde dividenden inbegrepen.

Art. 235

Onder voorbehoud van het bepaalde in de artikelen 236 tot 240, wordt het nettobedrag van de belastbare inkomsten bepaald volgens de regels die van toepassing zijn :

1° op de personenbelasting voor de belastingplichtigen vermeld in artikel 227, 1°, zoals deze regels voorkomen in de artikelen 7 tot 103, maar met

BASISTEKST AANGEPAST AAN HET ONTWERP**Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992****Art. 185**

§ 1. Vennootschappen zijn belastbaar op het totale bedrag van de winst, uitgekeerde dividenden inbegrepen.

§ 2. Onverminderd het tweede lid, voor twee vennootschappen die deel uitmaken van een multinationale groep van verbonden vennootschappen en met betrekking tot hun grensoverschrijdende onderlinge relaties:

a) indien tussen de twee vennootschappen in hun handelsbetrekkingen of financiële betrekkingen, voorwaarden worden overeengekomen of opgelegd die afwijken van die welke zouden worden overeengekomen tussen onafhankelijke vennootschappen, mag winst die één van de vennootschappen zonder deze voorwaarden zou hebben behaald, maar ten gevolge van die voorwaarden niet heeft behaald, worden begrepen in de winst van die vennootschap;

b) indien tussen de twee vennootschappen in hun handelsbetrekkingen of financiële betrekkingen, voorwaarden worden overeengekomen of opgelegd die afwijken van die welke zouden worden overeengekomen tussen onafhankelijke vennootschappen, mag winst die één van de vennootschappen zonder deze voorwaarden zou hebben behaald, maar ten gevolge van die voorwaarden niet heeft behaald, worden begrepen in de winst van die vennootschap;

Het eerste lid vindt toepassing bij voorafgaande beslissing onverminderd de toepassing van het Verdrag ter afschaffing van dubbele belasting in geval van winstcorrecties tussen verbonden ondernemingen (90/436) van 23 juli 1990 en de internationale overeenkomsten ter voorkoming van dubbele belasting.

Art. 235

Onder voorbehoud van het bepaalde in de artikelen 236 tot 240, wordt het nettobedrag van de belastbare inkomsten bepaald volgens de regels die van toepassing zijn :

1° op de personenbelasting voor de belastingplichtigen vermeld in artikel 227, 1°, zoals deze regels voorkomen in de artikelen 7 tot 103, maar met

mais à l'exception de l'article 16 quand ces contribuables n'ont pas maintenu un foyer d'habitation en Belgique durant toute la période imposable ;

2° en matière d'impôt des sociétés, en ce qui concerne les contribuables visés à l'article 227, 2°, telles que ces règles figurent aux articles 183, 190 à 208 ;

3° en matière d'impôt des personnes morales, en ce qui concerne les contribuables visés à l'article 227, 3°, telles que ces règles figurent aux articles 221 à 224.

Loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale

Art. 23

Sauf dans les cas où l'objet de la demande le justifie, la décision est rendue pour un terme qui ne peut excéder cinq ans.

La décision anticipée lie le Service public fédéral Finances pour l'avenir, sauf :

1° lorsque les conditions auxquelles la décision anticipée est subordonnée ne sont pas remplies;

2° lorsqu'il apparaît que la situation et les opérations décrites par le demandeur l'ont été de manière incomplète ou inexacte, ou lorsque des éléments essentiels des opérations n'ont pas été réalisés de la manière présentée par le demandeur;

3° en cas de modification des dispositions des traités, du droit communautaire ou du droit interne qui sont applicables à la situation ou à l'opération visée par la décision anticipée;

4° lorsqu'il s'avère que la décision anticipée n'est pas conforme aux dispositions des traités, du droit communautaire ou du droit interne.

En outre, la décision anticipée ne lie plus le Service public fédéral Finances lorsque les effets essentiels de la situation ou des opérations sont modifiés par un

mais à l'exception de l'article 16 quand ces contribuables n'ont pas maintenu un foyer d'habitation en Belgique durant toute la période imposable ;

2° en matière d'impôt des sociétés, en ce qui concerne les contribuables visés à l'article 227, 2°, telles que ces règles figurent aux articles 183, 185, § 2, 190 à 208 ;

3° en matière d'impôt des personnes morales, en ce qui concerne les contribuables visés à l'article 227, 3°, telles que ces règles figurent aux articles 221 à 224.

Loi du 24 décembre 2002 modifiant le régime des sociétés en matière d'impôts sur les revenus et instituant un système de décision anticipée en matière fiscale

Art. 23

Sauf dans les cas où l'objet de la demande le justifie, la décision est rendue pour un terme qui ne peut excéder cinq ans.

Le Service des décisions anticipées accorde, en tant qu'autorité administrative, les décisions anticipées. La décision anticipée lie le Service public fédéral Finances pour l'avenir, sauf :

1° lorsque les conditions auxquelles la décision anticipée est subordonnée ne sont pas remplies;

2° lorsqu'il apparaît que la situation et les opérations décrites par le demandeur l'ont été de manière incomplète ou inexacte, ou lorsque des éléments essentiels des opérations n'ont pas été réalisés de la manière présentée par le demandeur;

3° en cas de modification des dispositions des traités, du droit communautaire ou du droit interne qui sont applicables à la situation ou à l'opération visée par la décision anticipée;

4° lorsqu'il s'avère que la décision anticipée n'est pas conforme aux dispositions des traités, du droit communautaire ou du droit interne.

En outre, la décision anticipée ne lie plus le Service public fédéral Finances lorsque les effets essentiels de la situation ou des opérations sont modifiés par un

uitzondering van artikel 16 wanneer deze belastingplichtigen in België geen tehuis hebben behouden gedurende het gehele belastbare tijdperk ;

2° op de vennootschapsbelasting voor de belastingplichtigen vermeld in artikel 227, 2°, zoals deze regels voorkomen in de artikelen 183, 190 tot 208 ;

3° op de rechtspersonenbelasting voor de belastingplichtigen vermeld in artikel 227, 3°, zoals deze regels voorkomen in de artikelen 221 tot 224.

Wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken

Art. 23

Behoudens in de gevallen waarin het voorwerp van de aanvraag zulks rechtvaardigt, wordt de beslissing getroffen voor een termijn die niet langer mag zijn dan vijf jaar.

De voorafgaande beslissing bindt de Federale Overheidsdienst Financiën voor de toekomst, behalve :

1° indien de voorwaarden waaraan de voorafgaande beslissing is onderworpen, niet vervuld zijn;

2° indien blijkt dat de situatie of de verrichtingen door de aanvrager onvolledig of onjuist omschreven zijn, of indien essentiële elementen van de verrichtingen niet werden verwezenlijkt op de door de aanvrager omschreven wijze;

3° in geval van wijziging van de bepalingen van de verdragen, van het gemeenschapsrecht of van het interne recht die van toepassing zijn op de door de voorafgaande beslissing beoogde situatie of verrichting;

4° indien blijkt dat de voorafgaande beslissing niet in overeenstemming is met de bepalingen van de verdragen, van het gemeenschapsrecht of van het interne recht.

Bovendien bindt de voorafgaande beslissing de Federale Overheidsdienst Financiën niet meer wanneer de voornaamste gevolgen van de situatie of de ver-

uitzondering van artikel 16 wanneer deze belastingplichtigen in België geen tehuis hebben behouden gedurende het gehele belastbare tijdperk ;

2° op de vennootschapsbelasting voor de belastingplichtigen vermeld in artikel 227, 2°, zoals deze regels voorkomen in de artikelen 183, 185, § 2, 190 tot 208 ;

3° op de rechtspersonenbelasting voor de belastingplichtigen vermeld in artikel 227, 3°, zoals deze regels voorkomen in de artikelen 221 tot 224.

Wet van 24 december 2002 tot wijziging van de vennootschapsregeling inzake inkomstenbelastingen en tot instelling van een systeem van voorafgaande beslissingen in fiscale zaken

Art. 23

Behoudens in de gevallen waarin het voorwerp van de aanvraag zulks rechtvaardigt, wordt de beslissing getroffen voor een termijn die niet langer mag zijn dan vijf jaar.

De Dienst voor voorafgaande beslissingen verleent, als administratieve overheid, de voorafgaande beslissing. De voorafgaande beslissing bindt de Federale Overheidsdienst Financiën voor de toekomst, behalve :

1° indien de voorwaarden waaraan de voorafgaande beslissing is onderworpen, niet vervuld zijn;

2° indien blijkt dat de situatie of de verrichtingen door de aanvrager onvolledig of onjuist omschreven zijn, of indien essentiële elementen van de verrichtingen niet werden verwezenlijkt op de door de aanvrager omschreven wijze;

3° in geval van wijziging van de bepalingen van de verdragen, van het gemeenschapsrecht of van het interne recht die van toepassing zijn op de door de voorafgaande beslissing beoogde situatie of verrichting;

4° indien blijkt dat de voorafgaande beslissing niet in overeenstemming is met de bepalingen van de verdragen, van het gemeenschapsrecht of van het interne recht.

Bovendien bindt de voorafgaande beslissing de Federale Overheidsdienst Financiën niet meer wanneer de voornaamste gevolgen van de situatie of de ver-

ou plusieurs éléments connexes ou ultérieurs qui sont directement ou indirectement imputables au demandeur. Dans ce cas, le retrait de la décision anticipée produit ses effets à partir du jour du fait imputable au demandeur.

Toute demande introduite auprès des autorités fiscales d'un Etat membre des Communautés européennes ou d'un Etat tiers, visé à l'article 21, alinéa 3, pendant la période au cours de laquelle la décision anticipée trouve à s'appliquer, ainsi que toute décision qui s'y rapporte, sont communiquées immédiatement au Service public fédéral Finances en vue de l'application du présent article.

Art. 26

Le Roi détermine, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres, les modalités d'application des dispositions du présent titre.

ou plusieurs éléments connexes ou ultérieurs qui sont directement ou indirectement imputables au demandeur. Dans ce cas, le retrait de la décision anticipée produit ses effets à partir du jour du fait imputable au demandeur.

Toute demande introduite auprès des autorités fiscales d'un Etat membre des Communautés européennes ou d'un Etat tiers, visé à l'article 21, alinéa 3, pendant la période au cours de laquelle la décision anticipée trouve à s'appliquer, ainsi que toute décision qui s'y rapporte, sont communiquées immédiatement au Service public fédéral Finances en vue de l'application du présent article.

Art. 26

Le Roi, par arrêté délibéré en Conseil des Ministres :

- crée le service visé à l'article 23, alinéa 2, et détermine ses modalités de fonctionnement;
- nomme après avis du Comité de direction un collège de dirigeants du service précité et détermine ses modalités de fonctionnement ;
- détermine les modalités d'application des dispositions du présent titre.

richtingen gewijzigd zijn door één of meer ermee verband houdende of erop volgende elementen, die rechtstreeks of onrechtstreeks zijn toe te schrijven aan de aanvrager. In dat geval heeft de intrekking van de voorafgaande beslissing uitwerking vanaf de dag van de aan de aanvrager ten laste gelegde feiten.

Elke aanvraag ingediend bij de fiscale overheden van een Lid-Staat van de Europese Gemeenschappen of een derde Staat als bedoeld in artikel 21, derde lid, tijdens de periode gedurende dewelke de voorafgaande beslissing wordt toegepast, alsmede elke beslissing die ermee verband houdt, moeten onverwijld worden medegedeeld aan de Federale Overheidsdienst Financiën met het oog op de toepassing van dit artikel.

Art. 26

De Koning bepaalt, bij een na overleg in de Ministerraad vastgesteld besluit, de wijze waarop de bepalingen van deze titel moeten worden toegepast.

richtingen gewijzigd zijn door één of meer ermee verband houdende of erop volgende elementen, die rechtstreeks of onrechtstreeks zijn toe te schrijven aan de aanvrager. In dat geval heeft de intrekking van de voorafgaande beslissing uitwerking vanaf de dag van de aan de aanvrager ten laste gelegde feiten.

Elke aanvraag ingediend bij de fiscale overheden van een Lid-Staat van de Europese Gemeenschappen of een derde Staat als bedoeld in artikel 21, derde lid, tijdens de periode gedurende dewelke de voorafgaande beslissing wordt toegepast, alsmede elke beslissing die ermee verband houdt, moeten onverwijld worden medegedeeld aan de Federale Overheidsdienst Financiën met het oog op de toepassing van dit artikel.

Art. 26

De Koning, bij in Ministerraad overlegd besluit :

- **richt de dienst op als bedoeld in artikel 23, tweede lid, en bepaalt zijn werkingsmodaliteiten;**
- **benoemt na advies van het Directiecomité een college van leidinggevenden van de voormelde dienst en bepaalt zijn werkingsmodaliteiten;**
- **bepaalt de wijze waarop de bepalingen van deze titel moeten worden toegepast.**