

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

16 januari 2019

WETSVOORSTEL

**tot uitbreiding van de taxshelter naar de
gaming-industrie**

**ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE
NR. 64.639/3 VAN 2 JANUARI 2019**

Zie:

Doc 54 **3078/ (2017/2018):**

001: Wetsvoorstel van de heren Van Biesen, Van Mechelen en
Van Quickenborne.

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

16 janvier 2019

PROPOSITION DE LOI

**visant à étendre le tax shelter à l'industrie du
jeu vidéo**

**AVIS DU CONSEIL D'ÉTAT
N° 64.639/3 DU 2 JANVIER 2019**

Voir:

Doc 54 **3078/ (2017/2018):**

001: Proposition de loi de MM. Van Biesen, Van Mechelen et
Van Quickenborne.

N-VA	:	Nieuw-Vlaamse Alliantie
PS	:	Parti Socialiste
MR	:	Mouvement Réformateur
CD&V	:	Christen-Democratisch en Vlaams
Open Vld	:	Open Vlaamse liberalen en democraten
sp.a	:	socialistische partij anders
Ecolo-Groen	:	Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales – Groen
cdH	:	centre démocrate Humaniste
VB	:	Vlaams Belang
PTB-GO!	:	Parti du Travail de Belgique – Gauche d'Ouverture
DéFI	:	Démocrate Fédéraliste Indépendant
PP	:	Parti Populaire
Vuye&Wouters	:	Vuye&Wouters

Afkortingen bij de nummering van de publicaties:

DOC 54 0000/000:	Parlementair document van de 54 ^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer
QRVA:	Schriftelijke Vragen en Antwoorden
CRIV:	Voorlopige versie van het Integraal Verslag
CRABV:	Beknopt Verslag
CRIV:	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen)
PLEN:	Plenum
COM:	Commissievergadering
MOT:	Moties tot besluit van interpellaties (beigekleurig papier)

Abréviations dans la numérotation des publications:

DOC 54 0000/000:	Document parlementaire de la 54 ^e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif
QRVA:	Questions et Réponses écrites
CRIV:	Version Provisoire du Compte Rendu intégral
CRABV:	Compte Rendu Analytique
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:	Séance plénière
COM:	Réunion de commission
MOT:	Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)

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

De publicaties worden uitsluitend gedrukt op FSC gecertificeerd papier

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
courriel: publications@lachambre.be

Les publications sont imprimées exclusivement sur du papier certifié FSC

Op 9 november 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Voorzitter van de Kamer van volksvertegenwoordigers verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een voorstel van wet “tot uitbreiding van de taxshelter naar de gaming-industrie” (*Parl. St. Kamer* 2017-18, nr. 54 3078/001).

Het voorstel is door de derde kamer onderzocht op 18 december 2018. De kamer was samengesteld uit Jo Baert, kamervoorzitter, Jeroen Van Nieuwenhove en Peter Sourbron, staatsraden, Jan Velaers en Bruno Peeters, assessoren, en Annemie Goossens, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Barbara Speybrouck, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Jo Baert, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 2 januari 2019.

*

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de stellers van de handeling, van de rechtsgrond¹, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET WETSVORSTEL

2. Het om advies voorgelegde wetsvoorstel strekt ertoe het taxshelter-stelsel voor de productie van audiovisueel werk (artikel 194ter van het Wetboek van de Inkomstenbelastingen 1992, hierna: WIB 92) en van podiumwerk (artikel 194ter/1 van het WIB 92) uit te breiden tot de productie van “computerspellen”. Daartoe wordt een artikel 194ter/3 ingevoegd in het WIB 92.

VORMVEREISTEN

3. Overheidsfinanciering die aan de criteria van artikel 107, lid 1, van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie (hierna: VWEU) voldoet, vormt staatssteun en moet krachtens artikel 108, lid 3, van het VWEU bij de Europese Commissie worden aangemeld. Dat vormvereiste zal dus moeten worden nageleefd.

BEVOEGDHEID

4. Uit het voorgestelde artikel 194ter/3, § 2, 1°, inleidende zin, van het WIB 92 volgt dat een werk in het kader van de taxshelter in aanmerking komt als het “door de bevoegde

¹ Aangezien het om een voorstel van wet gaat, wordt onder “rechtsgrond” de conformiteit met hogere rechtsnormen verstaan.

Le 9 novembre 2018, le Conseil d’État, section de législation, a été invité par le Président de la Chambre des représentants à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur une proposition de loi “visant à étendre le *tax shelter* à l’industrie du jeu vidéo” (*Doc. Parl., Chambre*, 2017-18, n° 54 3078/001).

La proposition a été examinée par la troisième chambre le 18 décembre 2018. La chambre était composée de Jo Baert, président de chambre, Jeroen Van Nieuwenhove et Peter Sourbron, conseillers d’État, Jan Velaers et Bruno Peeters, assesseurs, et Annemie Goossens, greffier.

Le rapport a été présenté par Barbara Speybrouck, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l’avis a été vérifiée sous le contrôle de Jo Baert, président de chambre.

L’avis, dont le texte suit, a été donné le 2 janvier 2019.

*

1. En application de l’article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d’État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l’auteur de l’acte, le fondement juridique¹ et l’accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE DE LA PROPOSITION DE LOI

2. La proposition de loi soumise pour avis a pour objet d’étendre le régime de *tax shelter* pour la production audiovisuelle (article 194ter du Code des impôts sur les revenus 1992, ci-après: CIR 92) ou d’une oeuvre scénique (article 194ter/1 du CIR 92) à la production de jeux vidéo. Pour ce faire, elle insère un article 194ter/3 dans le CIR 92.

FORMALITÉS

3. Un financement public qui satisfait aux critères de l’article 107, paragraphe 1er, du Traité sur le fonctionnement de l’Union européenne (ci-après: TFUE) constitue une aide d’État et doit être notifié à la Commission européenne en vertu de l’article 108, paragraphe 3, du TFUE. Cette formalité devra donc être accomplie.

COMPÉTENCE

4. Il découle de l’article 194ter/3, § 2, 1°, phrase introductive, proposé, du CIR 92 qu’une oeuvre est éligible dans le cadre du *tax shelter* si elle est “agréé[e] par les services

¹ S’agissant d’une proposition de loi, on entend par “fondement juridique” la conformité avec les normes supérieures.

diensten van de betrokken Gemeenschap of Gewest wordt erkend als Europees computerspel². In paragraaf 6 van het voorgestelde artikel wordt dan weer bepaald dat, “[o]m overeenkomstig artikel 194ter, § 7, eerste lid, 3°, tweede gedachtestreepje, te kunnen bevestigen dat de realisatie van het oorspronkelijke videospel is voltooid, (...) de betrokken Gemeenschap zich ervan [moet] vergewissen dat wel degelijk een eindversie werd gerealiseerd”. Daarmee worden verplichtingen opgelegd en controlebevoegdheden opgedragen aan de gemeenschappen.

Gelet op de artikelen 35, 38 en 39 van de Grondwet staat het niet aan de federale wetgever om bij een gewone wet bevoegdheden op te dragen aan de gemeenschappen en de gewesten.³ Bovendien moet worden gewezen op het beginsel van de autonomie van de gemeenschappen en de gewesten, krachtens hetwelk de federale overheid, enerzijds, geen verplichtingen kan opleggen aan de gemeenschappen of de gewesten, terwijl zij, anderzijds, de uitoefening van haar eigen bevoegdheden – in dit geval belastingverminderingen waarvoor de federale overheid exclusief bevoegd is – niet afhankelijk kan maken van de medewerking van de gemeenschappen of de gewesten.

5. Doordat in het voorgestelde artikel 194ter/3, §§ 2, 1°, en 6, van het WIB 92 bevoegdheden worden toegekend aan “de betrokken Gemeenschap”, lijken de zogenaamde biculturele instellingen geen beroep te kunnen doen op de *tax shelter*.

Krachtens artikel 127, § 2, van de Grondwet zijn de Vlaamse en de Franse Gemeenschap inzake culturele aangelegenheden buiten respectievelijk het Nederlandse en het Franse taalgebied slechts bevoegd ten aanzien van de instellingen gevestigd in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad die, wegens hun activiteiten, moeten worden beschouwd uitsluitend te behoren tot de ene of de andere gemeenschap. Voor instellingen die noch uitsluitend tot de ene, noch uitsluitend tot de andere gemeenschap behoren – dit zijn de biculturele instellingen –, is er derhalve geen enkele gemeenschap “betrokken” en zou de regeling niet kunnen worden toegepast. Voor die instellingen is de federale overheid bevoegd gebleven.

Het uitsluiten van computerspellen van de biculturele instellingen zou in strijd zijn met het grondwettelijk gewaarborgde gelijkheids- en niet-discriminatiebeginsel, dat evenzeer in belastingzaken geldt (zie de artikelen 10, 11 en 172, eerste lid, van de Grondwet). Om dat te vermijden zou de regeling in artikel 194ter/2 van het WIB 92 uitgebreid kunnen worden tot de in het voorgestelde artikel 194ter/3, § 2, 1°, bedoelde in aanmerking komende computerspellen.

compétents de la Communauté ou de la Région concernée comme [jeu] vidéo européen². Le paragraphe 6 de l'article proposé dispose quant à lui que, “[p]our pouvoir attester, conformément à l'article 194ter, § 7, alinéa 1^{er}, 3°, deuxième tiret, que la réalisation du jeu vidéo original est achevée, la Communauté concernée doit s'assurer (...) qu'une version finale a bien été réalisée”. Ce faisant, le texte en projet impose des obligations et attribue des pouvoirs de contrôle aux communautés.

Eu égard aux articles 35, 38 et 39 de la Constitution, il n'appartient pas au législateur fédéral d'attribuer des compétences aux communautés et aux régions par une loi ordinaire³. En outre, il convient d'attirer l'attention sur le principe de l'autonomie des communautés et des régions, en vertu duquel l'autorité fédérale, d'une part, ne peut pas imposer d'obligations aux communautés ou aux régions, tandis que, d'autre part, elle ne peut pas subordonner l'exercice de ses propres compétences – dans ce cas des réductions d'impôts pour lesquelles l'autorité fédérale est exclusivement compétente – à la coopération des communautés ou des régions.

5. Étant donné que l'article 194ter/3, §§ 2, 1°, et 6, proposé, du CIR 92 confère des pouvoirs à “la Communauté concernée”, les institutions dites biculturelles ne peuvent manifestement pas recourir au *tax shelter*.

En vertu de l'article 127, § 2, de la Constitution, la Communauté française et la Communauté flamande ne sont compétentes en matières culturelles, respectivement en dehors de la région de langue française et en dehors de la région de langue néerlandaise, qu'à l'égard des institutions établies dans la région bilingue de Bruxelles-Capitale qui, en raison de leurs activités, doivent être considérées comme appartenant exclusivement à l'une ou à l'autre communauté. Pour les institutions qui n'appartiennent pas exclusivement à l'une ou à l'autre des communautés – à savoir les institutions biculturelles – aucune communauté n'est donc “concernée” et le régime ne pourra donc pas s'appliquer. Ces institutions sont toujours du ressort de l'autorité fédérale.

Exclure les jeux vidéo des institutions biculturelles serait contraire au principe d'égalité et de non-discrimination garanti par la Constitution, qui s'applique également en matière fiscale (voir les articles 10, 11 et 172, alinéa 1^{er}, de la Constitution). Pour éviter cette situation, la règle énoncée à l'article 194ter/2 du CIR 92 pourrait être étendue aux jeux vidéo éligibles visés à l'article 194ter/3, § 2, 1°, proposé.

² De woorden “of Gewest” zijn kennelijk per vergissing toegevoegd, omdat er verderop geen gewag meer wordt gemaakt van de gewesten. Die woorden dienen in elk geval geschrapt te worden. Voor het geven van dit advies is er verder geen rekening meer mee gehouden.

³ Met uitzondering van de Duitstalige Gemeenschap.

² Les mots “ou de la Région” ont manifestement été ajoutés par erreur, étant donné qu'il n'est plus question des régions dans la suite du texte. Il convient en tout état de cause de supprimer ces mots. Il n'en a pas été tenu compte par la suite pour rendre le présent avis.

³ À l'exception de la Communauté germanophone.

ONDERZOEK VAN DE TEKST VAN HET WETSVOORSTEL

Artikel 2

6. In het voorgestelde artikel 194ter/3 van het WIB 92 dient een eenvormige terminologie te worden gehanteerd.

6.1. Voor de fiscale gunstregeling komt in aanmerking een “nieuw computerspel” (voorgesteld artikel 194ter/3, § 2, 1°, inleidende zin), zoals omschreven in het voorgestelde artikel 194ter/3, § 2, 3°. In het voorgestelde artikel 194ter/3, § 2, 4°, wordt melding gemaakt van het “ontwikkelde computerspel” en in het voorgestelde artikel 194ter/3, § 6, van het “oorspronkelijke videospel”. Ter wille van de eenduidigheid dient zo veel mogelijk te worden gesproken van “het nieuwe computerspel”.

6.2. In de Nederlandse tekst van het voorgestelde artikel 194ter/3 wordt meermaals de term “gedachtestreepje” gebruikt, maar ter wille van de eenvormigheid wordt beter “streepje” geschreven nu in de artikelen 194ter en 194ter/1 van het WIB 92 dat woord wordt gebruikt.

7. Indien het de bedoeling is dat de realisatie van het computerspel wordt voltooid *in de Europese Economische Ruimte* (vergelijk met artikel 194ter/1, § 6, van het WIB 92), moet dat uitdrukkelijk worden vermeld in het voorgestelde artikel 194ter/3, § 6.

Andere opmerkingen

8. Indien het wetsvoorstel wordt aangenomen, zal ook het opschrift van titel III, hoofdstuk II, afdeling 3, onderafdeling 4, van het WIB 92 aangepast moeten worden.

9. Er zal moeten worden nagegaan of ook geen andere bepalingen van het WIB 92 aanpassing behoeven, bijvoorbeeld de artikelen 179/1 en 227/1 van het WIB 92.

De griffier,

Annemie GOOSSENS

De voorzitter,

Jo BAERT

EXAMEN DU TEXTE DE LA PROPOSITION DE LOI

Article 2

6. À l'article 194ter/3, proposé, du CIR 92, on utilisera une terminologie uniforme.

6.1. Un “jeu vidéo original” (article 194ter/3, § 2, 1°, phrase introductive, proposé), tel qu'il est défini à l'article 194ter/3, § 2, 3°, proposé, est éligible au régime fiscal de faveur. L'article 194ter/3, § 2, 4°, proposé mentionne le “jeu vidéo développé” et l'article 194ter/3, § 6, proposé, le “jeu vidéo original”. Par souci de clarté, mieux vaudrait autant que possible faire mention du “nouveau jeu vidéo”.

6.2. Dans le texte néerlandais de l'article 94ter/3 proposé, le terme “*gedachtestreepje*” est utilisé plusieurs fois; or, par souci d'uniformité, il serait préférable d'utiliser le mot “*streepje*” dès lors que c'est ce mot qui est utilisé aux articles 194ter et 194ter/1 du CIR 92.

7. Si l'intention est que la réalisation du jeu vidéo soit achevée *dans l'Espace économique européen* (comparer avec l'article 194ter/1, § 6, du CIR 92), il convient de le mentionner expressément à l'article 194ter/3, § 6, proposé.

Autres observations

8. Si la proposition de loi est adoptée, il faudra également adapter l'intitulé du titre III, chapitre II, section 3, sous-section 4, du CIR 92.

9. On vérifiera si d'autres dispositions du CIR 92 ne doivent pas également être adaptées, par exemple ses articles 179/1 et 227/1.

Le greffier,

Annemie GOOSSENS

Le président,

Jo BAERT