



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 71.115/3
van 22 maart 2022

over

een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot wijziging van het koninklijk besluit van 3 maart 1927 houdende uitvoering van het Wetboek diverse rechten en taksen en van het koninklijk besluit van 14 september 2016 tot vaststelling van de retributies voor de uitvoering van de hypothecaire formaliteiten en voor de aflevering van de afschriften en getuigschriften en tot vaststelling van de datum van de inwerkingtreding van de wet van xx xxxx 2022 houdende wijzigingen van het recht op geschriften op bepaalde notariële akten en van het registratierecht op de bijlagen bij een verklaring van verwerping van een bescheiden nalatenschap’

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 71.115/3
du 22 mars 2022

sur

un projet d'arrêté royal ‘modifiant l'arrêté royal du 3 mars 1927 portant exécution du Code des droits et taxes divers et l'arrêté royal du 14 septembre 2016 fixant les rétributions pour l'exécution des formalités hypothécaires et pour la délivrance des copies et des certificats et déterminant la date d'entrée en vigueur de la loi du xx xxxx 2022 portant des modifications du droit d'écriture relatif à certains actes notariés et du droit d'enregistrement applicable aux annexes à une déclaration de renonciation à une succession modeste’

Op 25 februari 2022 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Financiën verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot wijziging van het koninklijk besluit van 3 maart 1927 houdende uitvoering van het Wetboek diverse rechten en taksen en van het koninklijk besluit van 14 september 2016 tot vaststelling van de retributies voor de uitvoering van de hypothecaire formaliteiten en voor de aflevering van de afschriften en getuigschriften en tot vaststelling van de datum van de inwerkingtreding van de wet van xx xxxx 2022 houdende wijzigingen van het recht op geschriften op bepaalde notariële akten en van het registratierecht op de bijlagen bij een verklaring van verwerping van een bescheiden nalatenschap’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 15 maart 2022. De kamer was samengesteld uit Wilfried VAN VAERENBERGH, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Kristine BAMS, eerste auditeur-afdelingshoofd.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Wilfried VAN VAERENBERGH, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 22 maart 2022.

*

Le 25 février 2022, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre des Finances à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal ‘modifiant l'arrêté royal du 3 mars 1927 portant exécution du Code des droits et taxes divers et l'arrêté royal du 14 septembre 2016 fixant les rétributions pour l'exécution des formalités hypothécaires et pour la délivrance des copies et des certificats et déterminant la date d'entrée en vigueur de la loi du xx xxxx 2022 portant des modifications du droit d'écriture relatif à certains actes notariés et du droit d'enregistrement applicable aux annexes à une déclaration de renonciation à une succession modeste’.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 15 mars 2022. La chambre était composée de Wilfried VAN VAERENBERGH, président de chambre, Jeroen VAN NIEUWENHOVE et Koen MUYLLE, conseillers d'État, Jan VELAERS et Bruno PEETERS, assesseurs, et Annemie GOOSSENS, greffier.

Le rapport a été présenté par Kristine BAMS, premier auditeur chef de section.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Wilfried VAN VAERENBERGH, président de chambre.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 22 mars 2022.

*

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 steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het voor advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit wijzigt vooreerst het koninklijk besluit van 3 maart 1927 ‘houdende uitvoering van het Wetboek diverse rechten en taksen’. Het opschrift van titel II van boek I wordt vervangen (artikel 1), artikel 2 van dat besluit wordt eveneens vervangen, waarbij de bepalingen inzake de aanwijzing van de belastingschuldige worden weggelaten en enkel de voorschriften inzake het aktepapier behouden blijven (artikel 2), een aantal voorschriften worden gewijzigd (artikelen 3 tot 6) en een achterhaalde overgangsregeling wordt opgeheven (artikel 7).

Daarnaast wordt het koninklijk besluit van 14 september 2016 ‘tot vaststelling van de retributies voor de uitvoering van de hypothecaire formaliteiten en voor de aflevering van de afschriften en getuigschriften’ aangevuld met een bepaling die erin voorziet dat geautomatiseerde aanvullende hypothecaire getuigschriften kosteloos worden afgeleverd (artikel 8).

Ten slotte wordt de datum van inwerkingtreding bepaald van de (nog aan te nemen) wet ‘houdende wijzigingen van het recht op geschriften op bepaalde notariële akten en van het registratierecht op de bijlagen bij een verklaring van verwerping van een bescheiden nalatenschap’¹ (artikel 9).

Het te nemen besluit treedt in werking op de eerste dag van het kwartaal dat volgt op het verstrijken van een termijn van tien dagen die ingaat de dag na de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad (artikel 10).

3.1. De gemachtigde heeft de volgende rechtsgrondentabel bezorgd:

Art. de l'A.R. en projet	Fondement légal
1 ^{er}	art. 108 Constitution
2	idem.
3	art. 203 ¹ du C.D.T.D.
4	art. 12 et 203 ¹ du C.D.T.D.
5	art. 108 Constitution + art. 12 et 203 ¹ du C.D.T.D.
6	art. 108 Constitution
7	idem

¹ Over het voorontwerp van die wet wordt vandaag advies 71.114/3 uitgebracht.

8	art. 146 Loi hypothécaire (16 décembre 1851)
9	art. 14, al. 2 de l'APL.
10	art. 108 Constitution
11	idem

3.2. Hierbij kan worden opgemerkt dat artikel 2 van het ontwerp rechtsgrond vindt in artikel 108 van de Grondwet, in samenhang gelezen met de artikelen 3 en 4 van het Wetboek diverse rechten en taksen. Artikel 6 van het ontwerp ontleent echter geen rechtsgrond aan artikel 108 van de Grondwet, maar wel aan de artikelen 12 en 203¹ van het Wetboek diverse rechten en taksen.

Het tweede lid van de aanhef dient dan ook te worden vervolledigd met een verwijzing naar de artikelen 3 en 4 van het Wetboek diverse rechten en taksen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 8

4. Gevraagd naar de reden waarom voor het uitreiken van geautomatiseerde aanvullende hypothecaire getuigschriften niet wordt voorzien in een retributie, terwijl artikel 146 van de Hypotheekwet van 16 december 1851 bepaalt dat voor het uitreiken van de afschriften en getuigschriften een retributie verschuldigd is aan de Staat, antwoordde de gemachtigde het volgende:

“Une rétribution suppose une certaine prestation de service et un rapport raisonnable entre la prestation et le montant de la rétribution.

La gratuité prévue pour les certificats hypothécaires complémentaires automatisés se justifie par le fait que s'il y a certes quelques coûts d'adaptation des applications préexistantes pour automatiser la délivrance et, certes, quelque coût de maintenance par la suite, l'intervention d'agents ne sera plus nécessaire.

Le coût de la prestation de service sera fortement réduit.

Maintenir une rétribution minimale, de principe, serait totalement inefficace car elle empêcherait en réalité l'automatisation complète et pourrait en outre s'avérer négative en termes nets eu égard aux opérations comptables qui seraient maintenues.”

Met die verantwoording kan worden ingestemd. Het gaat in dat geval immers niet om een “vrijstelling” van het betalen van een retributie, waarvoor enkel de wetgever overeenkomstig artikel 173 van de Grondwet bevoegd zou zijn, maar wel om het ontbreken van een feitelijke grondslag voor het opleggen van een retributie.

Artikel 9

5. Indien gevolg wordt gegeven aan de opmerking die in advies 71.114/3 is gemaakt bij artikel 14 van het voorontwerp van wet ‘houdende wijzigingen van het recht op geschriften op bepaalde notariële akten en van het registratierecht op de bijlagen bij een verklaring van verwerping van een bescheiden nalatenschap’, die ertoe strekt om de inwerkingtreding van die wet rechtstreeks in die wet te regelen en niet via een koninklijk besluit, dient artikel 9, en dus ook hoofdstuk III, uit het voorliggende ontwerp te worden weggelaten. Het opschrift en de aanhef van het ontwerp dienen dan op overeenkomstige wijze te worden aangepast.

*

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 juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

2. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis modifie tout d'abord l'arrêté royal du 3 mars 1927 'portant exécution du Code des droits et taxes divers'. L'intitulé du titre II du livre premier est remplacé (article 1^{er}), l'article 2 de cet arrêté est également remplacé, de sorte que les dispositions relatives à la désignation du redevable sont omises et que seules les prescriptions relatives au papier d'acte sont maintenues (article 2), un certain nombre de prescriptions sont modifiées (articles 3 à 6) et une disposition transitoire obsolète est abrogée (article 7).

En outre, l'arrêté royal du 14 septembre 2016 'fixant les rétributions pour l'exécution des formalités hypothécaires et pour la délivrance des copies et des certificats' est complété par une disposition qui prévoit que les certificats hypothécaires complémentaires automatisés sont délivrés gratuitement (article 8).

Enfin, la date d'entrée en vigueur de la loi (qui doit encore être adoptée) 'portant des modifications du droit d'écriture relatif à certains actes notariés et du droit d'enregistrement applicable aux annexes à une déclaration de renonciation à une succession modeste'¹ est fixée (article 9).

L'arrêté envisagé entre en vigueur le premier jour du trimestre qui suit l'expiration d'un délai de dix jours prenant cours le jour suivant sa publication au Moniteur belge (article 10).

3.1. Le délégué a fourni le tableau des fondements juridiques suivant :

Art. de l'A.R. en projet	Fondement légal
1 ^{er}	art. 108 Constitution
2	idem.
3	art. 203 ¹ du C.D.T.D.
4	art. 12 et 203 ¹ du C.D.T.D.
5	art. 108 Constitution + art. 12 et 203 ¹ du C.D.T.D.
6	art. 108 Constitution
7	idem
8	art. 146 Loi hypothécaire (16 décembre 1851)

¹ L'avant-projet de cette loi fait l'objet de l'avis 71.114/3 rendu ce jour.

9	art. 14, al. 2 de l'APL.
10	art. 108 Constitution
11	idem

3.2. À cet égard, on peut observer que l'article 2 du projet trouve un fondement juridique dans l'article 108 de la Constitution, lu en combinaison avec les articles 3 et 4 du Code des droits et taxes divers. L'article 6 du projet ne trouve cependant pas de fondement juridique dans l'article 108 de la Constitution, mais bien dans les articles 12 et 203¹ du Code des droits et taxes divers.

Le deuxième alinéa du préambule doit dès lors être complété par une référence aux articles 3 et 4 du Code des droits et taxes divers.

EXAMEN DU TEXTE

Article 8

4. À la question de savoir pourquoi il n'est pas prévu de rétribution pour la délivrance des certificats hypothécaires complémentaires automatisés, alors que l'article 146 de la loi hypothécaire du 16 décembre 1851 dispose que pour la délivrance des certificats et des copies, il est dû une rétribution à l'État, le délégué a répondu ce qui suit

« Une rétribution suppose une certaine prestation de service et un rapport raisonnable entre la prestation et le montant de la rétribution.

La gratuité prévue pour les certificats hypothécaires complémentaires automatisés se justifie par le fait que s'il y a certes quelques coûts d'adaptation des applications préexistantes pour automatiser la délivrance et, certes, quelque coût de maintenance par la suite, l'intervention d'agents ne sera plus nécessaire.

Le coût de la prestation de service sera fortement réduit.

Maintenir une rétribution minime, de principe, serait totalement inefficace car elle empêcherait en réalité l'automatisation complète et pourrait en outre s'avérer négative en termes nets eu égard aux opérations comptables qui seraient maintenues ».

Cette justification peut être accueillie. Dans ce cas, il ne s'agit pas, en effet, d'une « exemption » du paiement d'une rétribution, pour laquelle seul le législateur serait compétent en vertu de l'article 173 de la Constitution, mais de l'absence d'un fondement en fait pour imposer une rétribution.

Article 9

5. S'il est donné suite à l'observation formulée dans l'avis 71.114/3 au sujet de l'article 14 de l'avant-projet de loi 'portant des modifications du droit d'écriture relatif à certains actes notariés et du droit d'enregistrement applicable aux annexes à une déclaration de renonciation à une succession modeste', qui vise à régler l'entrée en vigueur de cette loi directement dans celle-ci et non par le biais d'un arrêté royal, l'article 9, et donc aussi le

chapitre III, devraient être omis du projet à l'examen. Il y a dès lors lieu d'adapter l'intitulé et le préambule du projet en conséquence.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Annemie GOOSSENS

Wilfried VAN VAERENBERGH