RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 76.991/1/V
van 23 augustus 2024

over

een ontwerp van koninklijk besluit ‘tot vastlegging van de wijze waarop de ondernemingen die erkend zijn voor uitzendarbeid het akkoord moeten aantonen voor de toepassing van de in artikel 275[5] van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 bedoelde vrijstelling van doorstorting van bedrijfsvoorheffing en tot correctie van het koninklijk besluit van 19 mei 2022 tot wijziging van de bepalingen inzake de vrijstelling van doorstorting van bedrijfsvoorheffing in het KB/WIB 92’

CONSEIL D’ÉTAT
section de législation

avis 76.991/1/V
du 23 août 2024

sur

un projet d’arrêté royal ‘fixant la manière dont les entreprises agréées pour le travail intérimaire doivent établir l’accord pour l’application de la dispense de versement de précompte professionnel visée à l’article 275[5] du Code des impôts sur les revenus 1992 et corrigeant l’arrêté royal du 19 mai 2022 modifiant les dispositions en matière de la dispense de versement de précompte professionnel dans l’AR/CIR 92’

‡LW-CIIYOAAEB-HGJBQW‡

Op 22 juli 2024 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van Financiën verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege[*] verlengd tot 5 september 2024, een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot vastlegging van de wijze waarop de ondernemingen die erkend zijn voor uitzendarbeid het akkoord moeten aantonen voor de toepassing van de in artikel 275^5 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 bedoelde vrijstelling van doorstorting van bedrijfsvoorheffing en tot correctie van het koninklijk besluit van 19 mei 2022 tot wijziging van de bepalingen inzake de vrijstelling van doorstorting van bedrijfsvoorheffing in het KB/WIB 92'.

Het ontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 20 augustus 2024. De kamer was samengesteld uit Koen MUYLLE, staatsraad, voorzitter, Tim CORTHAUT en Frédéric VANNESTE, staatsraden, Jan VELAERS, assessor, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Ronald VAN CROMBRUGGE, adjunct-auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Koen MUYLLE, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 23 augustus 2024.

*

[*] Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, *in fine*, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, waarin wordt bepaald dat deze termijn van rechtswege verlengd wordt met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juni en 15 augustus.

‡LW-CIIYOAAEB-HGJBQW‡

Le 22 juillet 2024, 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, prolongé de plein droit * jusqu'au 5 septembre 2024, sur un projet d'arrêté royal 'fixant la manière dont les entreprises agréées pour le travail intérimaire doivent établir l'accord pour l'application de la dispense de versement de précompte professionnel visée à l'article 275^5 du Code des impôts sur les revenus 1992 et corrigeant l'arrêté royal du 19 mai 2022 modifiant les dispositions en matière de la dispense de versement de précompte professionnel dans l'AR/CIR 92'.

Le projet a été examiné par la première chambre des vacations le 20 août 2024. La chambre était composée de Koen MUYLLE, conseiller d'État, président, Tim CORTHAUT et Frédéric VANNESTE, conseillers d'État, Jan VELAERS, assesseur, et Greet VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par Ronald VAN CROMBRUGGE, auditeur adjoint.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Koen MUYLLE, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 23 août 2024.

*

* Ce délai résulte de l'article 84, § 1er, alinéa 1er, 2°, *in fine*, des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973 qui précise que ce délai est prolongé de plein droit de quinze jours lorsqu'il prend cours du 15 juin au 15 août.

‡LW-CIIYOAAEB-HGJBQW‡

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.

*

VOORAFGAANDE OPMERKINGEN

2. Rekening houdend met het ogenblik waarop dit advies wordt gegeven, vestigt de Raad van State de aandacht van de adviesaanvrager erop dat de ontbinding van de Wetgevende Kamers tot gevolg heeft dat de regering sedert die datum en totdat, na de verkiezing van de Kamer van volksvertegenwoordigers, een nieuwe regering is benoemd door de Koning, niet meer over de volheid van haar bevoegdheid beschikt. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens die de regering in aanmerking kan nemen als ze te oordelen heeft of het vaststellen of het wijzigen van verordeningen noodzakelijk is.

3. De Raad van State, afdeling Wetgeving, heeft op 17 oktober 2022 advies 72.217/3 gegeven over een eerdere versie van het thans voor advies voorgelegde ontwerp.[1] De Raad verleent, behoudens in geval van wijziging van de juridische context, in de regel geen nieuw advies over bepalingen die al eerder zijn onderzocht of die zijn gewijzigd ten gevolge van in eerdere adviezen gemaakte opmerkingen.

Zoals vermeld in de adviesaanvraag werd "de wettelijke grondslag voor dit ontwerp ingevolge uitvoerig overleg met de sector grondig (…) gewijzigd". Bij artikel 30 van de wet van 21 december 2022 'houdende diverse fiscale bepalingen' werd immers artikel 275^5 van het Wetboek van de Inkomstenbelastingen 1992 (hierna: WIB 92), dat mede rechtsgrond bood aan het ontwerp waarover de Raad van State het voormelde advies 72.217/3 heeft gegeven, gewijzigd. Die wijzigingen zijn van die aard dat er in dit geval gewag kan worden gemaakt van een gewijzigde juridische context. Bovendien is artikel 3 van het ontwerp nieuw ten opzichte van het ontwerp waarover de Raad van State het voormelde advies heeft gegeven.

Bijgevolg kan de Raad een nieuw advies verlenen over het voorliggende ontwerp.

[1] Adv.RvS 72.217/3 van 17 oktober 2022 over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot vastlegging van de wijze waarop de ondernemingen die erkend zijn voor uitzendarbeid het akkoord kunnen aantonen voor de toepassing van de in artikel 275^5 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 bedoelde vrijstelling van doorstorting van bedrijfsvoorheffing en tot correctie van het koninklijk besluit [van] 19 mei 2022 tot wijziging van de bepalingen inzake de vrijstelling van doorstorting van bedrijfsvoorheffing in het KB/WIB 92'.

‡LW-CIIYOAAEB-HGJBQW‡

STREKKING VAN HET ONTWERP

4. Het voor advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe de wijze te bepalen waarop ondernemingen die erkend zijn voor uitzendarbeid het akkoord kunnen aantonen voor de toepassing van artikel 275[5] van het WIB 92. Artikel 275[5], § 1, achtste lid, § 1/1, negende lid, § 2, zevende lid, § 4, zesde lid, en § 5, zevende lid, van het WIB 92 bepaalt dat ondernemingen die erkend zijn voor uitzendarbeid die uitzendkrachten ter beschikking stellen van ondernemingen waarin ploegenarbeid of nachtarbeid werd verricht, met die ondernemingen kunnen worden gelijkgesteld wat betreft de vrijstelling van doorstorting van de bedrijfsvoorheffing op voorwaarde dat zij op de door de Koning bepaalde wijze het akkoord hebben gekregen van de onderneming waarin de uitzendkrachten zijn tewerkgesteld om de bedoelde vrijstelling toe te passen. Hiertoe wordt in hoofdstuk 2, afdeling 2*bis*, van het KB/WIB 92[2] een nieuw artikel 95[4/2] ingevoegd (artikel 2 van het ontwerp).

In het licht van deze wijziging, wordt ook bijlage III*ter* bij het KB/WIB 92 gewijzigd, waarbij de ondernemingen die erkend zijn voor uitzendarbeid verplicht worden om de overeenkomst waaruit dat akkoord blijkt, ter beschikking te houden van de administratie (artikel 3).

Daarnaast wordt van de gelegenheid gebruik gemaakt om verschillen tussen de Nederlandstalige en de Franstalige tekst van artikel 95[2] van het KB/WIB 92 te corrigeren (artikel 1).

Ten slotte wordt de uitwerking in de tijd geregeld van de te nemen bepalingen (artikel 4).

RECHTSGROND

5. Het ontwerp vindt rechtsgrond in de in de aanhef vermelde bepalingen van het WIB 92, met dien verstande dat moet worden verwezen naar artikel 275[5], § 5, *zevende* lid (in plaats van "zesde lid"). Artikel 50, 4°, van de wet van 20 november 2022 'houdende diverse fiscale en financiële bepalingen' heeft immers tussen het vijfde en zesde lid van dat artikel een nieuw lid ingevoegd, waardoor het zesde lid het zevende lid is geworden.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

6. Zoals de Raad van State, afdeling Wetgeving, reeds heeft opgemerkt in het voormelde advies 72.217/3 moet in het opschrift van het ontwerp worden verwezen naar artikel 95[2] van het KB/WIB 92 in plaats van naar het koninklijk besluit van 19 mei 2022 'tot wijziging van de

[2] Koninklijk besluit van 27 augustus 1993 'tot uitvoering van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992'.

‡LW-CIIYOAAEB-HGJBQW‡

bepalingen inzake de vrijstelling van doorstorting van bedrijfsvoorheffing in het KB/WIB 92' dat dit artikel heeft gewijzigd.

Aanhef

7. Om de in opmerking 5 uiteengezette redenen, moet in de aanhef worden verwezen naar artikel 275^5, § 5, *zevende* lid, van het WIB 92.

Artikel 1

8. Er moet ook in de Nederlandse tekst van artikel 1, a) tot d), van het ontwerp worden bepaald dat de ontworpen wijzigingen enkel betrekking hebben op de Nederlandse tekst van artikel 95^2 van het KB/WIB 92, zoals reeds het geval is in de Franse tekst van het ontwerp.[3]

*

[3] Zie J. VAN NIEUWENHOVE, "Wijzigingen in specifieke taalversies", *TvW* 2023, 141-142.

‡LW-CIIYOAAEB-HGJBQW‡

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1er, 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.

*

OBSERVATIONS PRÉLIMINAIRES

2. Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention du demandeur de l'avis sur le fait que la dissolution des Chambres législatives emporte que, depuis cette date et jusqu'à ce que, à la suite de l'élection de la Chambre des représentants, le Roi nomme un nouveau gouvernement, le gouvernement ne dispose plus de la plénitude de ses compétences. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien des compétences ainsi limitées, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

3. Le 17 octobre 2022, le Conseil d'État, section de législation, a donné l'avis 72.217/3 sur une version antérieure du projet actuellement soumis pour avis [1]. Sauf en cas de modification du contexte juridique, le Conseil ne donne en principe pas de nouvel avis sur des dispositions qui ont déjà été examinées précédemment ou qui ont été modifiées à la suite d'observations formulées dans des avis précédents.

Comme le mentionne la demande d'avis, le fondement légal du projet a été radicalement modifié à la suite d'une concertation approfondie avec le secteur. En effet, l'article 30 de la loi du 21 décembre 2022 'portant des dispositions fiscales diverses' a modifié l'article 275^5 du Code des impôts sur les revenus 1992 (ci-après : CIR 92), qui procurait notamment un fondement juridique au projet sur lequel le Conseil d'État a donné l'avis 72.217/3 précité. Ces modifications sont telles que l'on peut parler en l'occurrence d'une modification du contexte juridique. En outre, l'article 3 du projet est nouveau par rapport au projet sur lequel le Conseil d'État a donné l'avis précité.

Par conséquent, le Conseil peut donner un nouvel avis sur le projet à l'examen.

[1] Avis 72.217/3 du 17 octobre 2022 sur un projet d'arrêté royal 'fixant la manière dont les entreprises agréées pour le travail intérimaire peuvent établir l'accord pour l'application de la dispense de versement de précompte professionnel visée à l'article 275^5 du Code des impôts sur les revenus 1992 et corrigeant l'arrêté royal du 19 mai 2022 modifiant les dispositions en matière de la dispense de versement de précompte professionnel dans l'AR/CIR 92'.

‡LW-CIIYOAAEB-HGJBQW‡

PORTÉE DU PROJET

4. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis a pour objet de fixer la manière dont les entreprises agréées pour le travail intérimaire peuvent établir l'accord pour l'application de l'article 275[5] du CIR 92. L'article 275[5], § 1er, alinéa 8, § 1er/1, alinéa 9, § 2, alinéa 7, § 4, alinéa 6, et § 5, alinéa 7, du CIR 92 dispose que les entreprises agréées pour le travail intérimaire qui mettent des intérimaires à la disposition d'entreprises où s'est effectué un travail en équipe ou un travail de nuit, peuvent être assimilées à ces entreprises en ce qui concerne la dispense de versement du précompte professionnel à condition qu'elles aient obtenu l'accord de la manière déterminée par le Roi de l'entreprise dans laquelle les travailleurs intérimaires sont employés pour appliquer la dispense visée. À cet effet, il est inséré un nouvel article 95[4/2] dans le chapitre 2, section 2*bis*, de l'AR/CIR 92 [2] (article 2 du projet).

À la lumière de cette modification, l'annexe III*ter* de l'AR/CIR 92 est elle aussi modifiée, les entreprises agréées pour le travail intérimaire étant obligées de tenir à la disposition de l'administration la convention d'où ressort cet accord (article 3).

L'occasion est en outre mise à profit pour corriger les différences entre les textes français et néerlandais de l'article 95[2] de l'AR/CIR 92 (article 1er).

Enfin, le projet règle les effets dans le temps des dispositions à adopter (article 4).

FONDEMENT JURIDIQUE

5. Le projet trouve un fondement juridique dans les dispositions du CIR 92 mentionnées dans le préambule, étant entendu qu'il faut viser l'article 275[5], § 5, *alinéa 7* (au lieu de « alinéa 6 »). L'article 50, 4°, de la loi du 20 novembre 2022 'portant des dispositions fiscales et financières diverses' a en effet inséré entre l'alinéa 5 et l'alinéa 6 de cet article un nouvel alinéa, l'alinéa 6 étant ainsi devenu l'alinéa 7.

EXAMEN DU TEXTE

Intitulé

6. Comme le Conseil d'État, section de législation, l'a déjà observé dans l'avis 72.217/3 précité, l'intitulé du projet doit viser l'article 95[2] de l'AR/CIR 92 et non de l'arrêté royal du 19 mai 2022 'modifiant les dispositions en matière de la dispense de versement de précompte professionnel dans l'AR/CIR 92', qui a modifié cet article.

[2] Arrêté royal du 27 août 1993 'd'exécution du Code des impôts sur les revenus 1992'.

‡LW-CIIYOAAEB-HGJBQW‡

Préambule

7. Pour les motifs exposés dans l'observation 5, le préambule doit viser l'article 275[5], § 5, *alinéa 7*, du CIR 92.

Article 1er

8. Le texte néerlandais de l'article 1er, a) à d), du projet doit aussi prévoir que les modifications en projet concernent uniquement le texte néerlandais de l'article 95[2] de l'AR/CIR 92, comme tel est le cas déjà dans le texte français du projet [3].

DE GRIFFIER - LE GREFFIER DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES Koen MUYLLE

[3] Voir J. VAN NIEUWENHOVE, « Wijzigingen in specifieke taalversies », *TvW*, 2023, pp. 141-142.

‡LW-CIIYOAAEB-HGJBQW‡