Vlaamse Regering

DE MINISTER-PRESIDENT VAN DE VLAAMSE REGERING EN VLAAMS MINISTER VAN BUITENLANDSE ZAKEN, CULTUUR, ICT EN FACILITAIR MANAGEMENT

NOTA AAN DE VLAAMSE REGERING

Betreft: **Ontwerp van samenwerkingsakkoord tussen de Federale Staat, de Vlaamse Gemeenschap, de Franse Gemeenschap en de Duitstalige Gemeenschap met betrekking tot de bevoegdheden van de gemeenschappen en van de federale staat inzake het tax shelter-stelsel voor audiovisuele werken en podiumwerken en tot informatie-uitwisseling – goedkeuring na adviesvragen**

Samenvatting
Om een rechtsgrondslag te geven aan de gezamenlijke uitoefening van de eigen bevoegdheden van de Gemeenschappen en van de Federale Staat inzake het Tax Shelter-stelsel en omdat het bovendien essentieel is dat de interpretatie van bepaalde termen van de wetgeving dezelfde is in de verschillende Gemeenschappen en bij de Federale Staat, werd voorliggend samenwerkingsakkoord opgesteld.

Een belangrijk element betreft de uitwisseling van gegevens en informatie tussen de Federale Staat en de Gemeenschappen om het gegevensbeheer te verbeteren en te harmoniseren in het kader van de analyse van de dossiers en zo een optimale uitoefening van de bevoegdheden te garanderen voor elk van de entiteiten.

1. SITUERING

A. BELEIDSVELD/BELEIDSDOELSTELLING

Dit dossier heeft betrekking op het beleidsveld cultuur (de bevoegdheid inzake "schone kunsten" vermeld in artikel 4, 3° van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen). Het beleid inzake Tax Shelter sluit aan bij het regeerakkoord 2019-204, waarin het volgende wordt gesteld: *"De aandacht voor cultureel ondernemerschap wordt versterkt. De huidige instrumenten (cultuurloket, cultuurkrediet, kunstkoopregeling…) worden verdergezet, geëvalueerd en waar nodig versterkt."*

Door een belastingvrijstelling te bieden aan vennootschappen die investeren in een Europees audiovisueel of podiumwerk, wil deze fiscale maatregel het investeringsklimaat in de Belgische audiovisuele sector stimuleren. De tax shelter bestaat sinds 2003 voor de audiovisuele sector, en werd in 2016 uitgebreid naar de podiumkunsten.
De erkenning van de producent of tussenpersoon gebeurt door de federale minister van financiën.
De erkenning van een concrete productie als Europees audiovisueel werk of podiumwerk gebeurt door de gemeenschappen.

B. VORIGE BESLISSINGEN EN ADVIEZEN

Vorige beslissingen van de Vlaamse Regering

De Vlaamse Regering keurde het ontwerp van samenwerkingsakkoord en het voorontwerp van decreet reeds goed op 14 september 2018 (VR PV 2018/31 – punt 0016, VR 2018 1409 DOC.1021/1, DOC. 1021/2, DOC.1021/3 en DOC.1021/4)..

Aangezien werd vastgesteld dat de tekst nog een aantal correcties vereiste, nam de Vlaamse Regering op 23 november 2018 een nieuwe beslissing (VR PV 2018/41 – punt 0037, VR 2018 2311 DOC.1335/1, DOC.1335/2, DOC.1335/3BIS en DOC.1335/4).
De Vlaamse Regering besliste:

1. haar goedkeuring te hechten aan bovengenoemd ontwerp van samenwerkingsakkoord;
2. de minister-president van de Vlaamse Regering en de Vlaamse minister, bevoegd voor de culturele aangelegenheden, te gelasten voornoemd ontwerp van samenwerkingsakkoord, in naam van de Vlaamse Gemeenschap, te ondertekenen;
3. haar principiële goedkeuring te hechten aan het voorontwerp van decreet houdende instemming met het samenwerkingsakkoord tussen de Federale Staat, de Vlaamse Gemeenschap, de Franse Gemeenschap en de Duitstalige Gemeenschap met betrekking tot de bevoegdheden van de gemeenschappen en van de federale staat inzake het tax shelter-stelsel voor audiovisuele werken en podiumwerken en tot informatie-uitwisseling en aan de bijbehorende memorie van toelichting;
4. de Vlaamse minister, bevoegd voor de culturele aangelegenheden:
4.1. te gelasten over voornoemd voorontwerp van decreet het advies in te winnen van de Strategische AdviesRaad voor Cultuur, Jeugd, Sport en Media (SARC), met verzoek het advies mee te delen binnen een termijn van dertig dagen,
4.2. te machtigen te beoordelen of voornoemd advies aanleiding kan geven tot aanpassing van de heden door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurde tekst,
4.3. te gelasten over voornoemd voorontwerp van decreet het advies in te winnen van de Raad van State, met verzoek het advies mee te delen binnen een termijn van dertig dagen, zoals bepaald in artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State als de Vlaamse minister oordeelt dat voornoemd advies geen aanleiding geeft tot aanpassing van de heden door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurde tekst.

De adviezen van de Strategische Adviesraad voor Cultuur, Jeugd, Sport en Media

De Algemene Raad i.s.m. de Sectorraad Kunsten en Erfgoed en de Sectorraad Media van de Strategische Adviesraad voor Cultuur, Jeugd, Sport en Media (SARC) bracht op 15 oktober 2018 een positief advies uit. De adviesraad wenst wat betreft het instrument van de tax shelter zelf op te merken dat het ook na de verlaging van de vennootschaps-belastingtarieven voldoende aantrekkelijk moet kunnen blijven voor de investeerders en sectoren.

Met dat doel moet het instrument eerst geëvalueerd worden en moeten actuele knelpunten worden aangepakt alvorens mogelijke uitbreiding van het instrument (naar andere (deel)sectoren) kan worden overwogen.

De SARC werd per brief van 26 november 2018 opnieuw om advies gevraagd nadat, op federaal niveau, werd vastgesteld dat er nog een aantal correcties nodig waren. De tekst kreeg nog een revisie, met een aantal wetstechnische en taalkundige aanpassingen. De SARC bracht opnieuw positief advies uit op 6 december 2018.

Dat advies van de SARC gaf geen aanleiding tot aanpassing van de door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurde tekst.

Het advies van de Raad van State, afdeling wetgeving

Op 29 maart 2019 werd de Raad van State, afdeling Wetgeving, verzocht een advies te verstrekken over een voorontwerp van decreet „houdende instemming met het samenwerkingsakkoord tussen de Federale overheid, de Vlaamse Gemeenschap, de Franse Gemeenschap en de Duitstalige Gemeenschap met betrekking tot de bevoegdheden van de gemeenschappen en van de Federale Staat inzake het Tax Shelter stelsel voor audiovisuele werken en podiumwerken en tot informatieuitwisseling, gedaan te Brussel op 19 maart 2019.
Het voorontwerp is door de verenigde kamers onderzocht op 7 mei 2019.
Het advies met rolnummer 65.815/VR werd gegeven op 15 mei 2019.

De Raad van State formuleerde volgende opmerkingen bij het ontwerp van samenwerkingsakkoord:

- Uit artikel 1, § 2, van het samenwerkingsakkoord volgt dat de maatschappelijke zetel van de in het kader van het *Tax Shelter*-stelsel in aanmerking komende productievennootschap bepaalt welke overheid bevoegd is voor het behandelen van de dossiers. Is de maatschappelijke zetel gelegen in het Nederlandse taalgebied, het Franse taalgebied of het Duitse taalgebied dan is die overheid respectievelijk de Vlaamse Gemeenschap, de Franse Gemeenschap of de Duitstalige Gemeenschap. Ligt de maatschappelijke zetel in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad, dan wordt het dossier behandeld door de Vlaamse Gemeenschap of de Franse Gemeenschap, naargelang de gemeenschap waartoe de productievennootschap uitsluitend behoort, of door de federale Staat, indien het gaat om een federale culturele instelling, een rechtspersoon die ervan afhankelijk is of een productievennootschap die niet uitsluitend behoort tot de ene of de andere gemeenschap.
  Krachtens artikel 194*ter*, § 1, eerste lid, 2°, van het WIB 92 zijn echter niet uitsluitend vennootschappen die in België hun maatschappelijke zetel hebben te beschouwen als in aanmerking komende productievennootschappen: het kan immers gaan om een Belgische inrichting van een belastingplichtige bedoeld in artikel 227, 2°, van het WIB 92 of om een binnenlandse vennootschap. Voor die gevallen zal nog in een regeling moeten worden voorzien om de bevoegde overheid te kunnen bepalen.

Reactie:

Artikel 1, §2, 4° bepaalt het volgende:

Voor de toepassing van het eerste lid, wanneer de in aanmerking komende productievennootschap een binnenlandse vennootschap waarvan de statutaire zetel in het buitenland is gelegen of een Belgische inrichting van een belastingplichtige bedoeld in artikel 227, 2°, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, is, moeten de woorden

”de statutaire zetel” worden gelezen als ”het adres waaronder de binnenlandse vennootschap met een statutaire zetel in het buitenland of de Belgische vaste inrichting van de desbetreffende belastingplichtige bedoeld in artikel 227, 2°, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, in de Kruispuntbank van Ondernemingen is ingeschreven”.

- De Raad van State stelt dat artikel 6 van het samenwerkingsakkoord op diverse punten onduidelijk is en daardoor rechtsonzekerheid creëert.

Artikel 6 van de Nederlandse tekst van het samenwerkingsakkoord bepaalt dat het akkoord kan worden beëindigd door middel van een schriftelijke kennisgeving aan alle andere partijen. In dat geval vervalt het akkoord voor de partij die de overeenkomst beëindigt “binnen een termijn van 6 maanden” (in de Franse tekst: “dans un délai de 6 mois”) na de datum waarop de kennisgeving is ontvangen. Deze formulering is rechtsonzeker. Allicht bedoelt men dat voor de uittredende partij de uitwerking van de overeenkomst eindigt “na” verloop van een termijn van zes maanden. De Nederlandse en de Franse tekst van artikel 6 dienen op dit punt verduidelijkt te worden.

Artikel 6 van het samenwerkingsakkoord bepaalt voorts dat voor de andere partijen het uitsluitend de samenwerkingen zijn die zij hebben met de partij die het akkoord heeft beëindigd die binnen dezelfde termijn van zes maanden “ongeldig” zullen worden. Naast het feit dat ook hier in de Nederlandse en Franse tekst het tijdstip onduidelijk is, is de draagwijdte van deze zin rechtsonzeker. Indien het werkelijk de bedoeling is om de samenwerkingen “ongeldig” te verklaren, dient de draagwijdte hiervan verduidelijkt te worden, minstens in de memorie van toelichting. Indien het enkel de bedoeling is om de verplichting tot samenwerking voortvloeiend uit het samenwerkingsakkoord te doen vervallen, voegt deze zin niets toe en kan hij beter geschrapt worden.

Ook de laatste zin van artikel 6 van het akkoord, waarin gesteld wordt dat “[d]e beëindiging van de overeenkomst (…) geen afbreuk [doet] aan de verplichtingen van de partijen met betrekking tot hun bevoegdheden” voegt niets toe en kan het best geschrapt worden.

<u>Reactie</u>:

Conform het advies van de Raad van State, werd artikel 6 van het samenwerkingsakkoord aangepast

- Wat betreft de voorafgaande vormvereisten stelt de Raad van State het volgende:

“Artikel 36, lid 4, van verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 „betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van Richtlijn 95/46/EG (algemene verordening gegevensbescherming)“, *juncto* artikel 2 van de wet van 30 juli 2018 „betreffende de bescherming van natuurlijke personen met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens“, voorziet in een verplichting om de toezichthoudende autoriteit, in dit geval de Gegevensbeschermingsautoriteit bedoeld in de wet van 3 december 2017 „tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit“ te raadplegen bij het opstellen van een voorstel voor een door een nationaal parlement vast te stellen wetgevingsmaatregel, of een daarop gebaseerde regelgevingsmaatregel in verband met verwerking. In zoverre door de uitvoering van artikel 3 van het samenwerkingsakkoord, in het bijzonder wat de “in aanmerking komende tussenpersonen” en paragraaf 2, 4° en 5°, van dat artikel betreft, een verwerking van persoonsgegevens nodig zou kunnen zijn, moet de steller van het voorontwerp erop toezien dat die bepaling in acht genomen wordt. “

Reactie:

De federale overheid heeft op 5 juli 2019 advies gevraagd aan de Gegevensbeschermings-autoriteit

- Tot slot adviseert de Raad van State het opschrift en artikel 2 van het voorontwerp aan te vullen met de vermelding van de datum waarop het samenwerkingsakkoord ondertekend is,.

Reactie:

Het samenwerkingsakkoord zal in zijn gewijzigde vorm ter ondertekening worden voorgelegd aan de betrokken ministers.

Gelet op de verkiezingen van 26 mei 2019 en het gegeven dat binnen de Gemeenschappen inmiddels een nieuwe regering werd gevormd, worden de namen van de huidige bevoegde ministers opgenomen voor de ondertekening van dit samenwerkingsakkoord.

Het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit

Het advies nr. 146/2019 van de Gegevensbeschermingsautoriteit werd verkregen op 21 augustus 2019.

De Gegevensbeschermingsautoriteit oordeelde dat de volgende aanpassingen zich opdringen:

- Aanduiding van de verwerkingsverantwoordelijken;
- precisering van de opslagperiode(s) van de persoonsgegevens.

Reactie:

Om tegemoet te komen aan de opmerkingen van de Gegevensbeschermingsautoriteit werden in het samenwerkingsakkoord een artikel 3, § 6 en § 7 ingevoegd die luiden als volgt:

§ 6. De Federale Staat en de Gemeenschappen zijn verwerkingsverantwoordelijke voor de verwerkte persoonsgegevens, in de zin van artikel 4.7 van de Verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van Richtlijn 95/46/EG.

§ 7. De in § 6 bedoelde persoonsgegevens worden niet langer bewaard dan noodzakelijk voor de doeleinden waarvoor ze opgeslagen worden en volgens de nadere regels bepaald in het kader van artikel 21 van de wet van 30 november 1998.

2. INHOUD

Algemene toelichting

Op grond van artikel 194ter, § 1, 4°, van het Wetboek van de Inkomstenbelastingen 1992 moet een audiovisueel werk, om in aanmerking te kunnen komen voor het tax shelter-stelsel, erkend zijn door de bevoegde diensten van de desbetreffende gemeenschap of van de federale staat als Europees

werk zoals bedoeld door de richtlijn “Televisie zonder grenzen” van 3 oktober 1989 (89/552/EEG), gewijzigd bij richtlijn 97/36/EG van 30 juni 1997.

De internationale producties in de categorie fictiefilm, documentaire of animatiefilm bestemd om in de bioscoop te worden vertoond die niet voldoen aan de definitie van Europees werk volgens de Richtlijn ”Audiovisuele mediadiensten” van 10 maart 2010 kunnen worden erkend door de bevoegde diensten van de desbetreffende gemeenschap of van de federale staat, als in aanmerking komende werken, op voorwaarde dat ze binnen het toepassingsgebied vallen van een bilaterale overeenkomst inzake coproductie afgesloten door België met een andere staat of binnen het toepassingsgebied van het Europees Verdrag inzake cinematografische coproductie van de Raad van Europa.

Op grond van artikel 194ter/1, §2, 1°, en 194ter/2 van het Wetboek van de Inkomstenbelastingen 1992 moet een podiumwerk, om in aanmerking te kunnen komen voor het Tax Shelter-stelsel, erkend zijn door de bevoegde diensten van de desbetreffende Gemeenschap of van de Federale Staat als Europees podiumwerk, zoals gedefinieerd in het artikel.

Overeenkomstig artikel 194ter, § 7, 3° van hetzelfde Wetboek legt de desbetreffende gemeenschap of de federale staat twee aparte attesten voor volgens dewelke:

- het werk voldoet aan de definitie van een in aanmerking komend werk zoals bedoeld in artikel 194ter, § 1, eerste lid, 4°, of 194ter/1, § 2, 1°, van hetzelfde Wetboek;
- het werk is voltooid en de globale financiering van het werk de voorwaarden en de grens naleeft zoals bedoeld in artikel 194ter, § 4, 3°, van hetzelfde Wetboek, dit wil zeggen dat het totaal van de daadwerkelijk gestorte bedragen ter uitvoering van de raamovereenkomst met vrijstelling van winst conform artikel 194ter, § 2, van hetzelfde Wetboek door alle in aanmerking komende investeerders niet meer dan 50 pct. van de totale begroting van de uitgaven van het in aanmerking komende werk bedraagt en daadwerkelijk werd toegekend aan de uitvoering van deze begroting.

Om een rechtsgrondslag te geven aan de gezamenlijke uitoefening van de eigen bevoegdheden van de gemeenschappen en van de federale staat inzake het tax shelter-stelsel en overwegende dat het bovendien essentieel is dat de interpretatie van bepaalde termen van de wetgeving dezelfde is in de verschillende gemeenschappen en bij de federale staat, werd voorliggend samenwerkingsakkoord opgesteld.

Een belangrijk element betreft de uitwisseling van gegevens en informatie tussen de federale staat en de gemeenschappen om het gegevensbeheer te verbeteren en te harmoniseren in het kader van de analyse van de dossiers en zo een optimale uitoefening van de bevoegdheden te garanderen voor elk van de entiteiten.

Voor de uitwerking van het voorstel in het tweetalig gebied Brussel-Hoofdstad wordt verwezen naar het hogervermelde advies van de Raad van State en de reactie hierop.

Artikelsgewijze toelichting

Artikelen 1 en 2 bepalen de taken die elke betrokken gemeenschap en de federale staat op zich nemen voor wat betreft de naleving van de voorwaarden in de artikelen 194ter, 194ter/1 en 194ter/2 van het Wetboek van de Inkomstenbelastingen 1992.

Artikel 3 geeft aan over welke aspecten de betrokken instanties op regelmatige basis overleg plegen en welke gegevens worden uitgewisseld.

Artikel 4 bepaalt dat het overleg, vermeld in artikel 3, minstens 2 maal per jaar plaats zal vinden en stelt dat de betrokken gemeenschappen en de federale staat elkaar onderling kunnen raadplegen in geval van inbreuken op de artikelen 194ter, 194/1 en 194ter/2 van het Wetboek van de Inkomstenbelastingen 1992.

Artikel 5 stelt dat jaarlijks de nodige gegevens en statistieken worden uitgewisseld voor het toezicht op het stelsel.

Artikel 6 bepaalt dat het samenwerkingsakkoord wordt afgesloten voor onbepaalde duur en geeft aan op welke manier een betrokken partij dit akkoord kan beëindigen.

Artikel 7 stelt dat de federale staat een tienjaarlijkse herlezing organiseert van dit akkoord.

Artikel 8 bepaalt de datum van inwerkingtreding.

3. BESTUURLIJKE IMPACT

A. BUDGETTAIRE IMPACT VOOR DE VLAAMSE OVERHEID

De Inspectie van Financiën verleende op 8 augustus 2018 advies over dit voorstel.

De Inspectie van Financiën stelde in het advies dat – conform artikel 6, §5 van het besluit van de Vlaamse Regering van 19 januari 2001 houdende regeling van de begrotingscontrole en –opmaak en gezien noch de uitgaven noch de ontvangsten worden beïnvloed - het inwinnen van een begrotingsakkoord niet vereist is.

B. IMPACT OP HET PERSONEEL VAN DE VLAAMSE OVERHEID

Het voorstel heeft geen weerslag op het personeelsbestand en de personeelsbudgetten.

C. IMPACT OP DE LOKALE EN PROVINCIALE BESTUREN

Het voorstel heeft geen weerslag op de lokale besturen.

4. VERDER TRAJECT

Het is het beleid van het Vlaams Parlement om geen ontwerpen van instemmingsdecreet in te schrijven waarbij het ontwerp van decreet definitief door de regering werd goedgekeurd vóór de ondertekening door alle ministers van het samenwerkingsakkoord waarop dit ontwerp van decreet betrekking heeft. Vandaar dat na de ondertekening van het samenwerkingsakkoord door alle partijen het ontwerp van instemmingsdecreet en de bijhorende memorie van toelichting ter goedkeuring zal worden voorgelegd aan de Vlaamse Regering.

5. VOORSTEL VAN BESLISSING

De Vlaamse Regering beslist:

1. haar goedkeuring te hechten aan het bijgevoegd ontwerp van samenwerkingsakkoord;
2. de Vlaamse minister, bevoegd voor de cultuur, te gelasten voornoemd ontwerp van samenwerkingsakkoord, in naam van de Vlaamse Gemeenschap, te ondertekenen.

De minister-president van de Vlaamse Regering en Vlaams minister van Buitenlandse Zaken, Cultuur, ICT en Facilitair Management,

Jan JAMBON

Bijlagen:
- Ontwerp van samenwerkingsakkoord
- Adviezen van de SARC d.d. 15 oktober 2018 en 6 december 2018
- Advies nr. 65/815 VR van de Raad van State
- Advies nr. 146/2019 van de Gegevensbeschermingsautoriteit