



Advies n° 30/2017 van 14 juni 2017

Betreft: Advies betreffende een ontwerp van koninklijk besluit dat de lijst van de andere aan rapportering onderworpen rechtsgebieden en de lijst van de deelnemende rechtsgebieden vastlegt, met het oog op de toepassing van de wet van 16 december 2015 tot regeling van de mededeling van inlichtingen betreffende financiële rekeningen, door de Belgische financiële instellingen en de FOD Financiën, in het kader van een automatische uitwisseling van inlichtingen op Internationaal niveau en voor belastingdoeleinden (CO-A-2017-026)

De Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer ;

Gelet op de wet van 8 december 1992 *tot bescherming van de persoonlijke levenssfeer ten opzichte van de verwerking van persoonsgegevens* (hierna WVP), inzonderheid artikel 29;

Gelet op het verzoek om advies van de heer Johan Van Overtveldt, minister van Financiën, ontvangen op 2 mei 2017;

Gelet op het verslag van de rapporteur, mevrouw Séverine Waterbley;

Brengt op 14 juni 2017 het volgend advies uit:

I. VOORAFGAANDE OPMERKING

1. De Commissie vestigt er de aandacht op dat er recent nieuwe Europese regelgeving inzake de bescherming persoonsgegevens uitgevaardigd werd: betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens Deze akten verschenen in het Europese Publicatieblad van 4 mei 2016^[1].
2. De verordening, meestal GDPR (general data protection regulation) genaamd, is twintig dagen na publicatie of op 24 mei 2016 van kracht en wordt, twee jaar later automatisch van toepassing, zijnde op 25 mei 2018. De richtlijn moet via nationale wetgeving omgezet worden tegen uiterlijk 6 mei 2018.
3. Voor de Verordening betekent dit dat vanaf 24 mei 2016, gedurende de uitvoeringstermijn van twee jaar, op de lidstaten enerzijds een positieve verplichting rust om alle nodige uitvoeringsbepalingen te nemen en anderzijds ook een negatieve verplichting, de zogenaamde “onthoudingsplicht”. Laatstgenoemde verplichting houdt in dat er geen nationale wetgeving mag worden uitgevaardigd die het door de Verordening beoogde resultaat ernstig in gevaar zou brengen. Ook voor de Richtlijn gelden gelijkaardige principes.
4. Het verdient dan ook aanbeveling om desgevallend nu reeds op deze akten te anticiperen. Het behoort in de eerste plaats aan de adviesaanvrager(s) toe om hiermee rekening te houden in zijn (hun) voorstellen of ontwerpen. De Commissie heeft in onderhavig advies, in de mate van het mogelijke en onder voorbehoud van mogelijke bijkomende toekomstige standpunten, alvast gewaakt over de hoger geschetste negatieve verplichting.
5. De Commissie vestigt de bijzondere aandacht van de wetgever op hoofdstuk V - Doorgiften van persoonsgegevens aan derde landen of internationale organisaties van de AVG

^[1] 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)

Richtlijn (EU) 2016/680 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens door bevoegde autoriteiten met het oog op de voorkoming, het onderzoek, de opsporing en de vervolging van strafbare feiten of de tenuitvoerlegging van straffen, en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van Kaderbesluit 2008/977/JBZ van de Raad

<http://eur-lex.europa.eu/legal-content/NL/TXT/?uri=OJ:L:2016:119:TOC>

<http://eur-lex.europa.eu/legal-content/FR/TXT/?uri=OJ%3AL%3A2016%3A119%3ATOC>

II. ONDERWERP EN CONTEXT VAN DE AANVRAAG

6. Op 17 december 2014 bracht de Commissie advies advies 61/2014 uit betreffende een wetsontwerp tot regeling van de mededeling van inlichtingen betreffende financiële rekeningen, door de Belgische financiële instellingen en de FOD Financiën, in het kader van een automatische uitwisseling van inlichtingen op internationaal niveau en voor belastingdoeleinden. Er werd een gunstig advies uitgebracht onder verschillende voorwaarden.
7. Op 1 juli 2015 sprak de Commissie zich over dit wetsontwerp opnieuw uit in haar advies nr. 28/2015 en kon ze vaststellen dat de gevraagde voorwaarden werden nageleefd.
8. Op 31 december 2015 werd de wet van 16 december 2015 gepubliceerd tot regeling van de mededeling van inlichtingen betreffende financiële rekeningen, door de Belgische financiële instellingen en de FOD Financiën, in het kader van een automatische uitwisseling van inlichtingen op internationaal niveau en voor belastingdoeleinden.
9. Voorliggende adviesaanvraag heeft betrekking op een ontwerp van koninklijk besluit tot uitvoering van die wet. Het betreft een ontwerp van koninklijk besluit dat de lijst van de andere aan rapportering onderworpen rechtsgebieden en de lijst van de deelnemende rechtsgebieden vastlegt, met het oog op de toepassing van de wet van 16 december 2015 tot regeling van de mededeling van inlichtingen betreffende financiële rekeningen, door de Belgische financiële instellingen en de FOD Financiën, in het kader van een automatische uitwisseling van inlichtingen op internationaal niveau en voor belastingdoeleinden
10. In de mate dat voormelde bepalingen betrekking hebben op het doorgeven van persoonsgegevens naar landen zonder een afdoende bescherming van persoonsgegevens, moet worden opgemerkt dat de actuele regeling in de WVP aan een nakende wijziging onderhevig is in het licht van de AVG en het arrest Schrems van het Hof van Justitie¹. Omdat de bestaande dataproctieregels moeten worden geïnterpreteerd conform het actuele Europese dataproctierecht, onderzocht de Commissie de mogelijke opties voor dergelijke gegevenstransfers krachtens de AVG in een vorig advies nr. 12/2017². De Commissie is van mening dat de bepalingen van voormeld advies relevant zijn voor de onderworpen entiteiten.

¹ HvJ, C-362/14, 6 oktober 2015, zaak Schrems.

² Advies nr. 12/2017 van de Commissie van 2017 maart 2017, aangaande het ontwerp van koninklijk besluit betreffende de nationale samenwerking tussen het College van toezicht op de bedrijfsrevisoren, de Hoge Raad voor de economische beroepen en de minister bevoegd voor Economie, alsook betreffende de internationale samenwerking met derde landen

III. ONDERZOEK TEN GRONDE

11. Vooreerst herinnert de Commissie eraan dat zij zich steeds de mogelijkheid voorbehoudt om op ieder moment de opvolging van deze wetgeving te onderzoeken en om zich in de toekomst nader uit te spreken over de verdere uitvoering van de voormelde wet van 16 december 2015 door de FOD Financiën, de Belgische financiële instellingen en verzekeraars, en over de inhoud van de intergouvernementele overeenkomsten die haar niet voor advies werden voorgelegd.
12. Artikel 1 van het ontwerp somt in een lijst de andere aan rapportering onderworpen rechtsgebieden op waarvoor de door de wet beoogde inlichtingen voor de eerste keer meegedeeld worden in 2017 en die betrekking hebben op het jaar 2016.
13. Artikel 2 van het ontwerp somt in een lijst de andere aan rapportering onderworpen rechtsgebieden op waarvoor de door de wet beoogde inlichtingen voor de eerste keer meegedeeld worden in 2018 en die betrekking hebben op het jaar 2017.
14. Zoals de definitie onder punt D.5 van bijlage I bij de wet van 16 december 2016 het omschrijft wordt onder « *aan rapportering onderworpen rechtsgebied* » verstaan *een andere lidstaat van de Europese Unie, de Verenigde Staten of een ander rechtsgebied waarmee België een administratief akkoord heeft gesloten en dat opgenomen is in een gepubliceerde lijst* ».
15. Zoals het Verslag aan de koning preciseert, heeft België aan de deelnemende rechtsgebieden en aan de Belgische financiële instellingen laten weten dat het een verdrag voor de automatische uitwisseling van inlichtingen betreffende financiële rekeningen wenste te sluiten met alle gecommitteerde rechtsgebieden ("committed jurisdictions") die opgenomen zijn op de website voor de automatische uitwisseling van de OESO³.
16. De officiële lijst met andere aan rapportering onderworpen rechtsgebieden kon evenwel pas worden opgemaakt na controle van de voorwaarden die vereist zijn voor de uitwisseling.
17. Een uitwisseling met een rechtsgebied kan immers alleen plaatsvinden indien dat rechtsgebied beschikt over het vereiste juridische kader voor de uitwisseling en over de administratieve capaciteit en procedures die onontbeerlijk zijn om de vertrouwelijkheid van de ontvangen informatie te waarborgen. Het is tevens aangewezen zich ervan te vergewissen of het rechtsgebied in kwestie de wederkerigheid wenst en dat de verstrekte inlichtingen enkel voor

³ zie: <https://www.oecd.org/tax/transparency/AEOI-commitments.pdf>

de beoogde doelstellingen zullen gebruikt worden. Er moet overigens worden voorzien in een informatieplicht, een recht op toegang en rectificatie.

18. Omdat de inhoud van de intergouvernementele overeenkomsten niet aan de Commissie werd bezorgd, kan zij zich niet uitspreken over het feit of de bovenvermelde voorwaarden al dan niet werden vervuld.
19. Artikel 3 preciseert dat de wet van 16 december 2015 voor de andere aan rapportering onderworpen rechtsgebieden in werking treedt de dag waarop het koninklijk besluit in het Belgisch Staatsblad wordt gepubliceerd. Dit artikel vermeldt de toepassingsdata van de wet en van haar bijlagen, die op grond van de wet zelf bij koninklijk besluit moeten vastgelegd worden. Voor de rechtsgebieden die opgenomen zijn in de lijst onder artikel 1 gaat het om de toepassingsdata waarin is voorzien voor alle "early adopters" van het CRS, met andere woorden alle rechtsgebieden die vanaf het jaar 2017 beginnen met het uitwisselen van de gewenste inlichtingen.
20. De Commissie neemt hiervan akte.
21. Artikel 4 van het ontwerp somt in een lijst, de op zijn minst voorlopige, betrokken rechtsgebieden op, zoals de deelnemende rechtsgebieden.
22. Bijlag I, D.6. van de wet van 16 december 2015 definieert een deelnemend rechtsgebied als volgt: «
 - a) *elke andere lidstaat van de Europese Unie; of*
 - b) *elk ander rechtsgebied*
 - i. *waarmee het aan rapportering onderworpen rechtsgebied een akkoord gesloten heeft dat aan dat ander rechtsgebied de verplichting oplegt om de in artikel 4, paragraaf 2 van deze wet vermelde informatie te verstrekken, en*
 - ii. *dat opgenomen is in de lijst die door het aan rapportering onderworpen rechtsgebied gepubliceerd en aan de Europese Commissie toegezonden werd;*
 - c) *elk ander rechtsgebied*
 - i. *waarmee de Europese Unie een akkoord gesloten heeft dat aan dat ander rechtsgebied de verplichting oplegt om de in artikel 4, paragraaf 2 van deze wet vermelde informatie te verstrekken, en*
 - ii. *dat opgenomen is in een door de Europese Commissie gepubliceerde lijst.*

Ondanks het voorgaande, slaat de uitdrukking "deelnemend rechtsgebied", ten aanzien van de Verenigde Staten op een rechtsgebied dat daadwerkelijk een akkoord heeft gesloten met

de Verenigde Staten met de bedoeling de uitvoering van de Amerikaanse FATCA-wet (Foreign Account Tax Compliance Act) te vergemakkelijken en dat vermeld staat op een door de Amerikaanse fiscale administratie gepubliceerde lijst.

23. Zoals uitgelegd in het Verslag aan de Koning, heeft de Belgische administratie besloten om alle rechtsgebieden die zich publiekelijk ertoe verbonden hebben om de gemeenschappelijke wereldwijde standaard voor het jaar 2018 toe te passen bij wijze van overgangsmaatregel (dit wil zeggen op voorwaarde dat elk van die rechtsgebieden zich aan de gedane toezeggingen houdt).
24. De Commissie telt vast dat het gaat over 100 gecommitteerde rechtsgebieden ("committed jurisdictions") die vermeld staan op de website voor automatische uitwisseling van de OESO.

OM DEZE REDENEN,

brengt de Commissie een gunstig advies uit over het ontwerp van koninklijk besluit maar ze herinnert eraan dat zij zich steeds de mogelijkheid voorbehoudt om op ieder moment de opvolging van deze wetgeving te onderzoeken en om zich in de toekomst nader uit te spreken over de verdere uitvoering van de voormelde wet van 16 december 2015 door de FOD Financiën, de Belgische financiële instellingen en verzekeraars, en over de inhoud van de intergouvernementele overeenkomsten die haar niet voor advies werden voorgelegd.

De Administrateur f.f.,

De Voorzitter,

(get.) An Machtens

(get.) Willem Debeuckelaere