

TAX, AUDIT & ACCOUNTANCY

NR **80**
N°

JAARGANG 18 / 18e ANNEE
DECEMBER/
DECEMBRE 2023
4X/JAAR / 4X/AN



- Le travail du réviseur d'entreprises et le recours à l'intelligence artificielle type *ChatGPT***
- Btw-risico's en ontwikkelingen in de financiële sector**
- Kroniek: Rechtsleer beroepsnormen – Chronique : doctrine normes professionnelles**

- 01** Editoriaal van de Voorzitter van het IBR Patrick Van Impe
Memorandum aan de regering
Editorial du Président de l'IRE Patrick Van Impe
Memorandum au gouvernement
-
- 04** *Intelligence artificielle type ChatGPT : évaluation de l'outil en dix questions d'ordre comptable*
-
- 24** De btw-vrijstellingen voor bemiddeling bij verzekerings- en financiële diensten: actuele problemen en nood aan verduidelijking?
-
- 37** Kroniek – Rechtsleer beroepsnormen
Chronique – Doctrine normes professionnelles
-
- 44** *Mot du Rédacteur en chef*
L'OHADA a trente ans et son acte uniforme révisé relatif au droit des sociétés dix ans: des sources d'inspiration pour le droit du commissariat aux comptes en Europe ?
Woord van de Hoofdredacteur
De OHADA bestaat dertig jaar en haar herzien uniform besluit betreffende het vennootschapsrecht tien jaar: inspiratiebronnen voor het recht met betrekking tot het commissarismandaat in Europa?

TAX AUDIT & ACCOUNTANCY

Revue trimestrielle du Centre d'Information du Révisorat d'entreprises (ICCI)

Abréviation recommandée : TAA

Driemaandelijks tijdschrift van het Informatiecentrum voor het Bedrijfsrevisoraat (ICCI)

Aanbevolen afkorting: TAA

COMITE DE REDACTION**REDACTIECOMITE**

L. Acke

T. Cartier

M. De Wolf (Hoofdredacteur/Rédacteur en chef)

M. Delacroix

T. Dupont

L. Guarino

A. Jorissen

F. Maillard

M. Mannekens

B. Peeters

D. Schockaert

C. Van der Elst

SECRETARIAT DE REDACTION**REDACTIESECRETARIAAT**

ICCI

A. Cauwe,

S. De Blauwe et/en C. Luxen

Bd. E. Jacquainlaan 135

1000 Brussel - Bruxelles

EDITEUR RESPONSABLE**VERANTWOORDELIJKE UITGEVER**

L. Guarino

Bd. E. Jacquainlaan 135

1000 Bruxelles - Brussel

MISE EN PAGE**VORMGEVING**

die Keure/la Charte

Brugge

Edito van de Voorzitter van het IBR

Memorandum aan de regering

Beste lezer van de TAA,

Zoals gebruikelijk in de aanloop naar de verkiezingen heeft het IBR een memorandum opgesteld voor de volgende regering.

In dit memorandum brengen we enkele boodschappen en bepaalde verzoeken over aan onze regeringsleiders. Bedrijfsrevisoren zijn professionele en redelijke mensen met als beroep, ik zou zelfs zeggen missie, het dienen van het algemeen belang.

Het is vanuit deze wens om het algemeen belang te dienen dat ons memorandum is opgesteld.

Onze eerste boodschap aan de regering is dat bedrijfsrevisoren er alles aan doen om klaar te staan om kwaliteitsvolle audits van duurzaamheidsinformatie uit te voeren. We hebben de beroepsgroep gesensibiliseerd en we hebben een aantal zeer succesvolle seminars georganiseerd om ervoor te zorgen dat onze beroepsgroep in staat is om deze opdrachten uit te voeren.

Daarom vragen we de regering om deze audits aan ons toe te vertrouwen. Mochten onze regeringsleiders echter de markt voor duurzaamheidsaudits willen openstellen voor andere onafhankelijke verleners van assurediciendiensten, dan benadrukt het IBR dat deze onafhankelijke verleners van assurediciendiensten strikt dezelfde regels moeten naleven als die welke voor ons gelden



Édito du Président de l'IRE

Mémorandum au gouvernement

Chère lectrice, cher lecteur du TAA,

Comme il est de tradition en période pré-électorale, l'IRE a préparé un mémorandum destiné au prochain gouvernement.

Dans ce mémorandum nous faisons part de quelques messages et de certaines demandes à nos dirigeants. Les réviseurs d'entreprises sont des gens professionnels et raisonnables dont le métier, je dirais même la mission, est d'être au service de l'intérêt général.

C'est avec cette volonté de servir au mieux l'intérêt général que notre mémorandum a été rédigé.

Notre premier message au gouvernement est que les réviseurs d'entreprises mettent tout en œuvre pour être prêts à réaliser des audits de qualité concernant les informations de durabilité. Nous avons sensibilisé la profession et organisé de nombreux séminaires qui ont connu un très grand succès afin que notre profession soit en mesure de réaliser ces missions.

Nous demandons dès lors au gouvernement que ces audits nous soient confiés. Toutefois dans l'hypothèse où nos dirigeants souhaiteraient ouvrir le marché de l'audit de durabilité à d'autres prestataires indépendants, l'IRE insiste pour que ces prestataires indépendants soient soumis à des règles identiques à celles qui nous sont applicables en matière de

op het gebied van vaardigheden, toegang tot het beroep, ethiek, onafhankelijkheid en publiek toezicht.

Onze tweede boodschap gaat over het versterken van de aantrekkelijkheid van het beroep. We zijn allemaal bezorgd over het gebrek aan belangstelling onder de jongere generatie voor het onmisbare beroep van bedrijfsrevisor. Het IBR levert grote inspanningen om met studenten te communiceren en zal dat blijven doen teneinde ons imago te versterken.

We geloven echter dat een modernisering van onze organieke wet essentieel is om onze aantrekkelijkheid te verbeteren. Daarom vragen we dat onze beroepsgroep wordt bevrijd van bepaalde beperkingen die we onnodig achten. Wij vinden bijvoorbeeld dat het systeem van onverenigbaarheden grondig moet worden herzien, dat de voorwaarde van hoofdactiviteit moet worden afgeschaft en dat de kwalificatie "tijdelijk verhinderd bedrijfsrevisoren" moet worden vervangen door een positieve en zinvolle formulering.

We pleiten ook voor een modernisering van het normatieve proces om het flexibeler en sneller te maken. We wensen ook dat het koninklijk besluit over de stage wordt gewijzigd om de toegang tot het beroep te versoepelen, zonder afbreuk te doen aan het niveau van de vereisten.

De derde boodschap is ervoor te zorgen dat het publiek toezicht evenredig en preventief blijft. Een extern publiek toezicht dat volledig onafhankelijk is van het beroep is een kwaliteitsfactor die ons onderscheidt van de andere economische beroepen. We trekken dit geenszins in twijfel, aangezien het nauw verbonden is met onze rol als vertrouwenspartner, een essentiële voorwaarde voor de goede werking van een markteconomie. Dit publiek toezicht moet echter evenredig en preventief blijven door bij de kwaliteitscontroles door het CTR het principe van "*substance over form*" toe te passen. Het mag geen factor

compétences, d'accès à la profession, d'éthique, d'indépendance et de supervision publique.

Notre second message concerne le renforcement de l'attractivité de la profession. Nous sommes tous préoccupés par le faible intérêt de la jeune génération pour le métier indispensable de réviseur d'entreprises. L'IRE fait et continuera à faire de grands efforts de communication auprès des étudiants pour renforcer notre image.

Toutefois, nous pensons qu'une modernisation de notre loi organique est indispensable pour améliorer notre attractivité. Ainsi, nous demandons que notre profession soit libérée de certaines contraintes que nous jugeons inutiles. Nous estimons, à titre d'exemple, que le régime des incompatibilités devrait être sensiblement revu, que la condition d'activité principale devrait être supprimée et que la qualification de « réviseurs d'entreprises empêchés » devrait être remplacée par une formulation positive et porteuse de sens.

Par ailleurs, nous plaillons une modernisation du processus normatif afin de le rendre plus souple et plus rapide. Nous souhaitons également une modification de l'arrêté royal concernant le stage afin d'assouplir l'entrée dans la profession, sans aucun compromis quant au niveau d'exigence requis.

Le troisième message est de s'assurer que la supervision publique reste proportionnée et préventive. Une supervision publique externe et totalement indépendante de la profession constitue un facteur de qualité qui nous différencie des autres professions économiques. Nous ne la remettons nullement en cause, car elle est intimement liée à notre rôle de « créateur de confiance », condition indispensable au bon fonctionnement d'une économie de marché. Toutefois cette supervision publique doit rester proportionnée et préventive par application du principe « *substance over form* » lors des contrôles de qualité menés par le CSR. Elle ne

worden die veel beroepsbeoefenaars wegjaagt van ons beroep.

Onze vierde boodschap aan de regering betreft de evaluatie van de implementatie van de Europese audithervorming in ons land. Het IBR stelt de principes van deze hervorming geenszins in vraag. We hebben echter gemerkt dat de toepassing ervan problematisch kan zijn voor ondernemingen, in het bijzonder op het gebied van verboden niet-auditdiensten, *cooling-in* en *cooling-off*, en inzake rotatie. We vragen dat, in een pragmatische geest en met gezond verstand, sommige bepalingen worden verduidelijkt of gewijzigd, zodat ons beroep zijn missie ten dienste van het algemeen belang kan blijven vervullen.

De vijfde en laatste boodschap aan de regering betreft de controle op de overheidsboekhouding. De voorbije jaren werden grote inspanningen geleverd om, in samenwerking met het Rekenhof en de gefedereerde entiteiten, de controlewerkzaamheden van de bedrijfsrevisoren, de controles van het Rekenhof en deze van de andere controleactoren zo goed mogelijk op elkaar af te stemmen.

Het concept van de geïntegreerde audit heeft zijn relevantie, efficiëntie en doeltreffendheid bewezen. We stellen voor om het te verbreden en te verdiepen. Het IBR staat ter beschikking van de verschillende overheidsniveaus in ons land met als doel de principes van de geïntegreerde audit zo doeltreffend mogelijk in te voeren.

Met de vastberadenheid om ten dienste te blijven staan van ons land en de markteconomie hebben we ons memorandum aan de regering opgesteld. U kunt het raadplegen via de volgende link: [ibr-ire-memorandum-2024-nl-def.pdf](#).

Ik wens u een uitstekende lectuur.

Patrick VAN IMPE
Voorzitter van het IBR

peut pas devenir un facteur qui détournerait de nombreux professionnels de notre profession.

Notre quatrième message au gouvernement concerne l'évaluation de la mise en œuvre dans notre pays de la réforme européenne de l'audit. L'IRE ne remet nullement en cause les principes de cette réforme. Toutefois, nous constatons que sa mise en application peut être problématique pour les entreprises, notamment en matière de services non-audit interdits, de *cooling-in* et *cooling-off* ou encore en matière de rotation. Nous demandons que, dans un esprit pragmatique et de bon sens, certaines dispositions puissent être précisées ou amendées afin que notre profession puisse pleinement continuer à remplir sa mission au service de l'intérêt général.

Le cinquième et dernier message au gouvernement concerne le contrôle de la comptabilité des entités publiques. De grands efforts ont été réalisés ces dernières années ensemble avec la Cour des comptes et les entités fédérées afin de coordonner au mieux les travaux d'audit des réviseurs d'entreprises, les contrôles de la Cour des comptes et des autres acteurs de contrôle.

Le concept d'audit intégré a fait ses preuves quant à sa pertinence, son efficacité et son efficacité. Nous proposons qu'il soit élargi et approfondi. L'IRE se tient à disposition des différents niveaux de pouvoir de notre pays avec l'objectif d'y introduire au mieux les principes de l'audit intégré.

C'est avec la volonté de rester au service de notre pays et de l'économie de marché, que nous avons rédigé notre memorandum au gouvernement. Vous pouvez en prendre connaissance sur le lien suivant: [ibr-ire-memorandum-2024-fr-def.pdf](#).

Je vous souhaite une bonne lecture.

Patrick VAN IMPE
Président de l'IRE

INTELLIGENCE ARTIFICIELLE TYPE CHATGPT : ÉVALUATION DE L'OUTIL EN DIX QUESTIONS D'ORDRE COMPTABLE¹

PHILIPPE LONGERSTAEY

Maître de conférences honoraire Solvay Brussels School – Economics & Management, Réviseur d'entreprises honoraire, CPA, CFA, CAIA



Introduction

On parle beaucoup depuis quelques mois de ChatGPT, un générateur de texte par intelligence artificielle.

ChatGPT est un robot conversationnel, aussi appelé un « *chatbot* », lancé fin 2022 par l'entreprise privée à but non lucratif OpenAI, à l'initiative notamment d'Elon Musk, le fondateur de la société Tesla.

ChatGPT se présente comme une forme avancée d'intelligence artificielle qui est programmée pour comprendre le langage humain et produire des réponses à des questions basées sur une gigantesque base de données. Le modèle possède une base de données de vocabulaire très étendue, car il a été entraîné sur des milliards de mots provenant de livres, de sites web et d'autres sources.² Par exemple, une partie de la base de données de Wikipedia est indexée dans sa mémoire.³

Cinq jours après son lancement en novembre 2022, le système comptait déjà plus de 100 millions d'utilisateurs. Il avait fallu neuf mois à TikTok pour arriver à ce résultat.⁴

L'accès au système est à l'heure actuelle gratuit,⁵ mais nécessite d'ouvrir un compte sur le site internet d'OpenAI, procédure qui ne prend que quelques minutes. Il convient toutefois de signaler que la version du *chatbot* utilisée dans le présent article n'a, comme démontré précédemment,⁶ qu'une connaissance limitée des événements qui se sont déroulés après 2021.

Elon Musk lui-même a déclaré que l'intelligence artificielle posait plus de risques que les ogives nucléaires.⁷

A l'échelle de notre profession, l'intelligence artificielle présente autant de risques qu'elle ne crée d'opportunités.

1 L'auteur est reconnaissant au professeur Pierre-Armand MICHEL d'avoir revu le projet de cet article, l'auteur assumant l'entière responsabilité de toute erreur qui pourrait subsister dans le texte. Il remercie également son confrère Thierry DUPONT, Président honoraire de l'Institut des réviseurs d'entreprises, de lui avoir suggéré la rédaction de cet article.

2 <https://www.debugbar.com>. ChatGPT. Tout savoir sur ce chatbot révolutionnaire.

3 <https://www.lesnumeriques.com>. ChatGPT (OpenAI). Les numériques.

4 <https://www.zdnt.com>. "What is ChatGPT and why does it matter? Here's everything you need to know". February 16, 2023.

5 Il existe depuis le 1^{er} février 2023 une version payante, ChatGPTPlus, qui promet un accès plus rapide et prioritaire à certaines fonctionnalités, notamment aux heures de pointe. Notons que nous n'avons jamais attendu plus de 20 secondes avant d'accéder au système.

6 ChatGPT : Opportunités et risques pour les professionnels du chiffre. Philippe Longerstaeey. RGFCP, mai 2023, pp.20-31.

7 <https://www.cnn.com>. "Elon Musk, who co-founded the firm behind ChatGPT, warns AI is 'one of the biggest risks' to civilization". February 15, 2023.

ON PEUT ÉMETTRE DE SÉRIEUSES RÉSERVES SUR LE CONTRÔLE DE LA QUALITÉ DES DONNÉES UTILISÉES PAR CHATGPT.

D'une part, ChatGPT pourrait menacer l'intégrité des examens de comptabilité et d'audit dans les universités et les hautes écoles et affecter l'organisation des examens d'admission à l'Institut des réviseurs d'entreprises, de même que le contrôle des connaissances dans les programmes de formation continue et séminaires de stages organisés par l'Institut et les cabinets d'audit. La question se pose en particulier de savoir si le modèle traditionnel de rédaction d'un mémoire de fin d'études et, au cours de celles-ci, de papiers de recherche rédigés à domicile, individuellement ou en groupe, survivra au risque majeur de plagiat.

D'autre part, le robot pourrait offrir de réelles opportunités au réviseur d'entreprises dans la recherche et l'analyse de questions complexes qui se posent dans la conduite d'une mission de révision, que ce soit en matière de comptabilité belge ou internationale, ou dans le domaine du contrôle et des techniques de révision. Sous réserve, comme on le verra, que l'on peut émettre de sérieuses réserves sur le contrôle de la qualité des données utilisées par ChatGPT.

Objectif de cet article

Le présent article a pour objectif de tester la capacité du *chatbot* à répondre correctement à dix questions sur une problématique comptable complexe, les questions étant posées dans l'ordre croissant de difficulté. Ce faisant, nous tentons d'identifier le seuil au-delà duquel le *chatbot* ne serait plus capable de répondre correctement aux questions qui lui sont posées.

La problématique comptable que nous avons sélectionnée est celle des obligations

convertibles en actions, tant dans le chef de l'émetteur que de celui du détenteur de ces instruments financiers, en droit comptable belge et dans le référentiel IFRS. Il s'agit d'une matière complexe et, qui plus est, d'actualité, le marché des émissions d'obligations convertibles ayant connu un regain d'intérêt depuis fin 2022.⁸ Ce sont par ailleurs des instruments présentant un profil de risque élevé, au sujet desquels la FSMA a récemment mis en garde les actionnaires des sociétés émettrices.⁹

Notons que le présent article ne constitue pas une analyse du fonctionnement de ChatGPT en général, mais plutôt une application concrète à quelques dix questions ciblées.

Dix questions sur les obligations convertibles en actions

1. Question posée le 2 mars 2023 à 11 heures 07 (première question) :

« Quelle est la différence entre une option européenne et une option américaine, et quel est l'impact de cette différence sur une obligation convertible en actions ? »

Réponse reçue dix secondes plus tard :

« Les options européennes et américaines sont deux types d'options, qui offrent **le droit, mais pas l'obligation** (sic), d'acheter ou de vendre un actif sous-jacent à un prix déterminé, appelé prix d'exercice, à une date précise ou avant celle-ci. La principale différence entre une option européenne et une option américaine réside dans le moment où elles peuvent être exercées.

Une option européenne peut être exercée uniquement à la date d'expiration de l'option. Cela signifie que le détenteur de l'obligation

8 Voir notamment : <https://institutional.rbcgam.com> et <https://www.rbcbluebay.com> et <https://www.schroeders.com>.

9 La FSMA met en garde contre des émissions d'obligations convertibles par des sociétés en mal de financement. Communiqué de presse. 01/02/23. <https://www.fsma.be>.

6

doit attendre jusqu'à la date d'expiration pour exercer son droit d'acheter ou de vendre l'actif sous-jacent. En revanche, une option américaine peut être exercée à tout moment avant la date d'expiration de l'option.

En ce qui concerne les obligations convertibles en actions, si l'option intégrée à l'obligation convertible est une option américaine, cela signifie que le détenteur de l'obligation convertible peut exercer l'option à tout moment avant la date d'expiration de l'option. Cela peut avoir un impact sur la valeur de l'obligation convertible, car elle peut être exercée plus tôt, **ce qui peut augmenter la probabilité que l'obligation soit convertie en actions et ainsi réduire la valeur actuelle de l'obligation** (sic).

En revanche, si l'option intégrée à l'obligation convertible est une option européenne, le détenteur de l'obligation convertible ne peut exercer l'option qu'à la date d'expiration de l'option. Cela peut donner au détenteur de l'obligation convertible plus de temps pour évaluer si la conversion en actions est la meilleure option, **ce qui peut augmenter la valeur actuelle de l'obligation** (sic).

En fin de compte, le choix entre une option européenne ou américaine pour une obligation convertible dépendra de divers facteurs, tels que les objectifs de l'émetteur de l'obligation et la situation du marché financier à l'époque de l'émission de l'obligation ».

Evaluation de la réponse :

Une option est un instrument dérivé asymétrique, en ce sens qu'une option donne à son acheteur le droit d'acheter (« call ») ou de vendre (« put ») un sous-jacent, et impose une obligation conditionnelle à son émetteur de vendre (« put ») ou d'acheter (« call ») le sous-jacent. L'obligation dans le chef de l'émetteur est conditionnelle, car elle ne se concrétisera que si l'acheteur lève l'option. Le commentaire du chatbot suivant lequel les options « **offrent le droit, mais pas l'obligation**, d'acheter

ou de vendre un actif sous-jacent à un prix déterminé, appelé prix d'exercice, à une date précise ou avant celle-ci » est donc exact en ce qui concerne l'acheteur d'une option, mais pas son émetteur.

Par ailleurs, le commentaire suivant lequel il y a une relation inverse entre la probabilité que l'obligation soit convertie en actions et la valeur actuelle de l'obligation est inexact. En effet, toutes choses étant égales par ailleurs, une option américaine – la probabilité de conversion est plus élevée – a une valeur supérieure à une option européenne – la probabilité de conversion est moins élevée –, puisqu'une option américaine offre plus de flexibilité à l'investisseur, ce qui, par définition, accroît sa valeur.¹⁰

Note : 6/10

2. Question posée le 1^{er} mars 2023 à 9 heures 24 (deuxième question) :

« Dans le contexte de la norme IFRS 9, qu'entend-on par « SPPI » ? »

Réponse reçue dix secondes plus tard :

« Dans le contexte de la norme IFRS 9, « SPPI » signifie « Solely Payments of Principal and Interest » (flux de trésorerie qui correspondent uniquement à des remboursements de principal et à des versements d'intérêts sur le principal restant dû).

La norme IFRS 9 fournit des directives pour la classification et la valorisation des instruments

¹⁰ <https://www.investopedia.com>. "Since investors have the freedom to exercise their options at any time during the life of the contract, American-style options are more valuable than the limited European options". In: American Options, Definition, Pros and Cons, Examples. James Chen.
<https://www.macroption.com>. "An American option is never worth less than an otherwise identical (same underlying, same expiration date, same strike) European option, because it gives you the same rights plus more. The difference between American and European price equals the value of the right to early exercise". In: American vs European Options (and Why They Are Called That).

financiers tels que les actions, les obligations et les dérivés. L'un des principaux critères de classification des instruments financiers est la mesure dans laquelle les flux de trésorerie contractuels générés par l'instrument financier correspondent aux flux de trésorerie du principal et des intérêts.

Un instrument financier peut être classé comme SPPI si les flux de trésorerie contractuels générés par cet instrument correspondent aux flux de trésorerie du principal et des intérêts, sans aucune autre condition ou option complexe. Si un instrument financier répond à cette condition, il **peut être évalué à la juste valeur par le biais du compte de résultat** (sic) ou mesuré au coût amorti. Cependant, si un instrument financier ne répond pas à cette condition, il **peut devoir** (sic) être évalué à la juste valeur par le biais du compte de résultat, ce qui peut entraîner une volatilité des résultats de l'entreprise ».

Evaluation de la réponse :

La réponse est relativement satisfaisante, sous réserve que la condition SPPI ne porte pas sur tous les instruments financiers, mais uniquement sur les titres à revenu fixe détenus, par exemple, les obligations, mais non les actions. Par ailleurs :

- Si un titre à revenu fixe répond à la condition de SPPI, il peut être comptabilisé non seulement à la juste valeur par le biais du compte de résultat ou au coût amorti, mais aussi à la juste valeur par le biais des autres éléments du résultat global (*other comprehensive income*), sous réserve que, dans les deux derniers cas, le titre doit aussi satisfaire à une deuxième condition qui touche au modèle économique applicable au portefeuille auquel il appartient.¹¹
- Si un titre à revenu fixe ne répond pas à la condition de SPPI, il **doit** être comptabilisé à la juste valeur par le biais du compte de résultat.¹²

Par ailleurs, le chatbot ne mentionne pas les caractéristiques que doivent présenter l'intérêt et le principal pour être considérés comme « *solely payment for* ». Selon la norme IFRS 9, l'intérêt ne peut représenter que la compensation pour la valeur temps de l'argent, le risque de crédit de l'émetteur, le risque de liquidité, certains frais et la marge d'intermédiation du créancier, à l'exclusion donc de toute compensation pour des risques ou une volatilité qui sont sans rapport avec un contrat de prêt de base, par exemple, l'exposition aux variations de prix des actions ou de marchandises.¹³

Note : 6/10

3. Question posée le 1^{er} mars 2023 à 9 heures 43 (troisième question) :

« Donnez un exemple d'instrument financier qui ne peut pas être classé comme « SPPI » ».

Réponse reçue dix secondes plus tard :

« Un exemple d'instrument financier qui ne peut pas être classé comme « SPPI » est une obligation convertible. Une obligation convertible est une obligation qui peut être convertie en actions de la société émettrice **à tout moment pendant la durée de vie de l'obligation** (sic), généralement à un prix déterminé d'avance ou selon une formule spécifique. Comme les obligations convertibles offrent une option pour convertir l'obligation en actions, les flux de trésorerie contractuels ne correspondent pas uniquement aux paiements de principal et d'intérêts, ce qui rend ces instruments financiers complexes et ne répondant pas à la condition SPPI. Par conséquent, une obligation convertible ne peut pas être évaluée au coût amorti et doit être évaluée à la juste valeur par le biais du compte de résultat, ce qui peut entraîner une volatilité des résultats de l'entreprise ».

¹¹ IFRS 9 – Instruments financiers, paragraphe 4.1.2A.

¹² *Ibidem*, paragraphe 4.1.4.

¹³ *Ibidem*, paragraphe B4.1.7A.

Evaluation de la réponse :

La réponse est correcte, sous réserve que, suivant le cas, une obligation convertible peut être convertie à tout moment avant son échéance contractuelle (l'option de conversion est dite « américaine »), ou seulement à certains moments (l'option de conversion est dite « bermudienne »), ou seulement à la date de son échéance contractuelle (l'option de conversion est dite « européenne »).

Note : 9/10

4. Question posée le 1^{er} mars 2023 à 9 heures 57 (quatrième question) :

« Pourquoi le coupon d'intérêt sur une obligation convertible en actions est-il inférieur au taux d'intérêt sur une obligation comparable ayant la même échéance et la même note de crédit et libellée dans la même devise, mais dénuée d'option de conversion ? »

Réponse reçue dix secondes plus tard :

« Le coupon d'intérêt sur une obligation convertible en actions est généralement inférieur au taux d'intérêt sur une obligation comparable sans option de conversion en raison de la valeur ajoutée offerte par l'option de conversion en actions.

L'option de conversion permet à l'investisseur de convertir l'obligation en actions de l'émetteur à un **prix fixe déterminé à l'avance** (sic), ce qui offre une opportunité de participation à la hausse potentielle des actions de l'entreprise.

Cela signifie que les investisseurs sont prêts à accepter un coupon d'intérêt plus bas sur l'obligation convertible en actions en échange de cette option de conversion en actions.

En outre, l'option de conversion en actions peut également offrir une certaine protection contre la baisse potentielle des obligations, car **la valeur de l'option de conversion en actions**

peut augmenter à mesure que la valeur des actions sous-jacentes diminue (sic).

En résumé, le coupon d'intérêt sur une obligation convertible en actions est généralement inférieur au taux d'intérêt sur une obligation comparable sans option de conversion en raison de la valeur ajoutée offerte par l'option de conversion en actions ».

Evaluation de la réponse :

La réponse est globalement satisfaisante, sous réserve que le commentaire suivant lequel la valeur d'une option de conversion en actions peut augmenter lorsque la valeur des actions sous-jacentes diminue est inexact. La valeur d'une option d'achat augmente lorsque la valeur des actions sous-jacentes augmente dans le cas, le plus fréquent, de la conversion à un prix fixe. Il en résulte que, lorsque la valeur des actions sous-jacentes diminue, la valeur de l'obligation convertible diminue aussi, mais dans une moindre mesure.¹⁴ Par ailleurs, l'option de conversion peut prévoir le paiement d'un prix variable, mais il s'agit dans ce cas d'un instrument financier considéré comme particulièrement toxique.

Note : 6/10

5. Question posée le 1^{er} mars 2023 à 11 heures 48 (cinquième question) :

« Dans le référentiel IFRS, quelles normes traitent de la comptabilisation des obligations convertibles en actions, dans le chef de l'émetteur de l'instrument et dans celui de son détenteur ? »

¹⁴ <https://www.rbcgam.com>. Understanding convertible bonds: "If the share price falls, the convertible bond's sensitivity to its underlying share price will decrease, but the convertible bond itself will not decline to the same extent as the equity. The level that will prevent the convertible bond from falling further down is known as the "bond floor," which is essentially the par value of the bond (what the issuer has promised to repay the investor)".

Réponse reçue dix secondes plus tard :

« La norme IFRS 9 « Instruments financiers » traite de la comptabilisation des obligations convertibles en actions du point de vue de l'**émetteur** (sic) de l'instrument.

Selon l'IFRS 9, les obligations convertibles en actions doivent être comptabilisées à la juste valeur à la date de la reconnaissance initiale à moins que **l'option de comptabilité à la valeur amortie ne soit choisie pour des motifs de convenance** (sic). La juste valeur de l'obligation convertible en action est déterminée en utilisant **une méthode d'évaluation appropriée** (sic).

Du point de vue du détenteur de l'obligation convertible en action, la norme IFRS 9 s'applique également pour déterminer la classification et la comptabilisation de l'obligation dans les états financiers du détenteur.

En outre, la norme IAS 32 « Instruments financiers : Présentation » s'applique à la comptabilisation des obligations convertibles en actions du point de vue de l'**émetteur et du détenteur** (sic) en ce qui concerne la classification de l'instrument en tant qu'instrument de dette ou de capitaux propres.

Enfin, la norme IAS 39 « Instruments financiers : Comptabilisation et évaluation » peut également s'appliquer dans certaines situations où l'obligation convertible en action est utilisée à des fins de couverture ».

Evaluation de la réponse :

La réponse est incorrecte.

La norme IFRS 9 traite de la comptabilisation des obligations convertibles en actions uniquement du point de vue de leur **détenteur**, en d'autres mots, dans le cas où l'instrument est un actif financier, non un passif financier. IFRS 9 requiert qu'une obligation convertible en actions soit comptabilisée par son détenteur à la juste valeur par le biais du compte de résultat,

étant donné que l'instrument ne satisfait pas à la condition « SPPI » (voir *supra*).

D'autre part, peu importe qu'une obligation convertible en actions soit un actif financier ou un passif financier, elle ne peut jamais être comptabilisée au coût amorti, du moins intégralement. En tant qu'actif financier, une obligation convertible en actions est comptabilisée intégralement à la juste valeur par le biais du compte de résultat.¹⁵ En tant que passif financier, l'option d'achat (*call*) émise sur les actions de l'émetteur qui est incorporée dans une obligation convertible libellée dans la monnaie fonctionnelle de l'émetteur est extraite du contrat-hôte (une obligation comparable, mais sans option de conversion) et comptabilisée parmi les capitaux propres à sa juste valeur.¹⁶ Le contrat-hôte est lui comptabilisé au coût amorti.

La norme IAS 32 traite de la comptabilisation des obligations convertibles en actions uniquement du point de vue de l'**émetteur**, quand l'instrument est donc un passif financier et non un actif financier, pas du point de vue du détenteur.

Note : 3/10

6. Question posée le 1^{er} mars 2023 à 11 heures 53 (sixième question) :

« Quelle est la différence entre un instrument financier hybride et un instrument financier composé ? »

Réponse reçue quinze secondes plus tard et s'interrompant au milieu de la dernière phrase par le signe cryptique « ■ » :

« Un instrument financier hybride est un instrument financier qui combine les caractéristiques de deux ou plusieurs types

¹⁵ IFRS 9 (Instruments financiers), paragraphe B4.1.14.

¹⁶ IAS 32 (Instruments financiers : Présentation), paragraphes 29 et 30.

d'instruments financiers différents. Par exemple, un instrument financier hybride peut combiner des éléments de dettes et de capitaux propres, ou de dettes et de produits dérivés. Les exemples courants d'instruments financiers hybrides comprennent les obligations convertibles, **les options sur actions, les contrats de swap** (sic) et les produits structurés.

D'un autre côté, un instrument financier composé est un instrument financier qui est composé de **deux ou plusieurs instruments financiers distincts** (sic). Les éléments individuels qui composent l'instrument financier sont souvent des titres financiers qui peuvent être **achetés et vendus séparément** (sic). Par exemple, une obligation convertible combinée à une option de vente sur les actions sous-jacentes peut être considéré comme un ■ ».

Evaluation de la réponse :

La réponse est incorrecte.

Un instrument financier hybride comprend un contrat-hôte – généralement un instrument de dette, par exemple, un prêt ou une obligation, ou un contrat de location, ou un contrat d'assurance – et un dérivé incorporé – généralement une option ou un swap.¹⁷ Les exemples incluent les obligations indexées sur le cours de l'or et certains contrats de location libellés dans une devise autre que la devise fonctionnelle du bailleur ou du preneur. Les options sur actions et les contrats de swap eux-mêmes ne sont pas eux-mêmes des instruments « hybrides ». Ce sont des instruments « dérivés ».

Un instrument financier « composé » est composé en partie d'un instrument de dette et en partie d'une option d'achat (« call ») émise sur les actions de l'émetteur de l'instrument, en l'occurrence une obligation convertible en actions, du point de vue de l'émetteur.¹⁸

¹⁷ IFRS 9 (Instruments financiers), paragraphe 4.3.1.

¹⁸ IAS 32 (Instruments financiers : Présentation), paragraphes AG30 et AG31.

Le fait que les éléments individuels peuvent être achetés ou vendus séparément est non pertinent.

On remarque que le chatbot n'est pas en mesure de fournir une réponse complète. Il semble hésiter : le signe ■ apparaît et clignote au milieu de la dernière phrase.

Note : 2/10

7. Question posée le 2 mars 2023 à 8 heures 31 (septième question) :

« Une société émet le 1^{er} janvier 200X une obligation convertible en actions d'une valeur nominale de 1.000. L'obligation arrive à échéance le 31 décembre 200X+4. L'obligation paie un coupon annuel de 2,5%. Une obligation comparable libellée dans la même devise, ayant la même échéance et la même note de crédit, mais non convertible en actions, paie un coupon annuel de 6,0%.

Quelles sont les écritures comptables requises dans le référentiel IFRS au 1^{er} janvier 200X et au 31 décembre 200X ? »

Réponse reçue après dix secondes :

« Au 1^{er} janvier 200X, la société doit comptabiliser l'émission de l'obligation convertible en actions en enregistrant le produit de l'émission, qui sera égal au montant nominal de l'obligation multiplié par le prix de l'émission, ainsi qu'une dette correspondante pour le montant total de l'obligation émise. Etant donné que l'obligation convertible en actions est différente de l'obligation non convertible en actions, la société doit également comptabiliser la partie de la valeur de l'obligation qui est attribuable à la conversion en actions sous forme de passif supplémentaire.

Ainsi, les écritures comptables requises au 1^{er} janvier 200X sont les suivantes :

Débit : Compte bancaire (pour le montant reçu de l'émission de l'obligation convertible)

Crédit : Obligation convertible en actions **(pour la valeur nominale de l'obligation convertible** (sic))

Crédit : Passif complémentaire (pour la partie de la valeur de l'obligation attribuable à la conversion en actions)

Le montant de la partie de la valeur de l'obligation attribuable à la conversion en actions est déterminé en utilisant une méthode comptable spécifique et **doit être recalculé à chaque date de clôture de l'exercice comptable** (sic).

Au 31 décembre 200X, la société doit enregistrer le paiement du coupon annuel de 2,5% pour l'obligation convertible en actions, ainsi que l'ajustement de la valeur de la dette associée en fonction des intérêts courus. La société doit également tenir compte de la possibilité que les détenteurs d'obligations convertibles exercent leur droit à la conversion.

Les écritures comptables requises au 31 décembre 200X sont les suivantes :

Débit : Charges d'intérêt **(pour le montant du coupon annuel de 2,5%** (sic))

Crédit : Obligation convertible en actions **(pour le remboursement** (sic) du montant nominal de l'obligation)

Crédit : Passif supplémentaire **(pour la réduction de la dette** (sic) due à la conversion en actions)

Si les détenteurs d'obligations convertibles exercent leur droit à la conversion, la société doit également enregistrer les écritures comptables appropriées pour refléter l'augmentation du capital-actions correspondante et la réduction du passif supplémentaire-Conversion d'obligations ».

Evaluation de la réponse :

La réponse est incorrecte, et elle est même absurde.

Observons tout d'abord que le *chatbot* se montre incapable de calculer la valeur des

deux composantes de l'instrument, à savoir, d'une part, la dette obligataire sans option de conversion, et, d'autre part, l'option d'achat (*call*) émise sur les actions de la société, alors même qu'il dispose de toutes les données chiffrées pour le faire.¹⁹

En effet, la juste valeur de la dette obligataire est calculée comme suit : $N = 5$, $I = 6,0\%$, $PMT = 25$, $FV = 1.000$, $PV = 852,57$.²⁰ En d'autres mots, la juste valeur de la dette obligataire sans option de conversion se calcule en actualisant au taux de 6,0% (le taux de rendement d'une obligation identique mais non convertible) cinq annuités d'intérêt de 25 (la valeur du coupon annuel), de même que le remboursement de la valeur nominale de l'obligation (1.000) à son échéance de cinq ans.

La différence entre la juste valeur de l'obligation, soit 852,57, et sa valeur nominale de 1.000, soit 147,43, est la juste valeur induite de l'option de conversion, à savoir l'option d'achat (*call*) incorporée dans l'obligation.

Ensuite, dans la première écriture comptable présentée dans la réponse, le crédit dans le compte Obligation convertible en actions doit enregistrer non pas le montant du remboursement du montant nominal de l'obligation, soit 1.000, mais la juste valeur à la date de l'émission d'une obligation comparable, mais sans option de conversion, soit 852,57 dans notre exemple.²¹

Par ailleurs, dans la seconde écriture comptable présentée dans la réponse, la charge d'intérêt comptabilisée en résultat n'est pas le coupon d'intérêt de 2,5% sur le principal (1.000), soit 25,00, mais la charge d'intérêt calculée en multipliant le solde en début d'exercice de la composante dette de l'instrument (852,57) par le taux d'intérêt sur une obligation comparable

¹⁹ *Ibidem*, paragraphe AG31.

²⁰ En utilisant la calculatrice BA II Plus Texas Instruments.

²¹ IAS 32 (Instruments financiers : Présentation), paragraphe AG31 (a).

LE CHATBOT SE MONTRE INCAPABLE DE CALCULER LA DETTE OBLIGATAIRE SANS OPTION DE CONVERSION ET L'OPTION D'ACHAT (CALL) ÉMISE SUR LES ACTIONS DE LA SOCIÉTÉ.

mais sans option de conversion (6,0%), soit 51,15.

D'autre part, la seconde écriture comptable proposée par le *chatbot* n'inclut pas de crédit à un compte de trésorerie pour la comptabilisation du paiement du coupon annuel de 25,00. De plus, elle présente dans deux crédits la diminution de deux postes du passif, alors que, dans le système de comptabilité en partie double, la diminution d'un passif se comptabilise par un débit. Il s'agit là d'une règle de base de la comptabilité que le *chatbot* semble ignorer.

Enfin, l'affirmation selon laquelle « le montant de la partie de la valeur de l'obligation attribuable à la conversion en actions est déterminé en utilisant une méthode comptable spécifique et doit être recalculé à chaque date de clôture de l'exercice comptable » n'est correcte que dans des cas marginaux, par exemple, les obligations convertibles à tout moment, et les obligations convertibles libellées dans une monnaie autre que la monnaie fonctionnelle de l'émetteur. Pour les obligations convertibles en actions à la date de leur échéance et libellées dans la monnaie fonctionnelle de l'émetteur, le montant de la partie de la valeur de l'obligation attribuable à la conversion en actions est calculé à la date de l'émission de l'obligation convertible et n'est ensuite plus modifié.

En résumé, le *chatbot* n'est pas capable de citer l'intitulé des écritures comptables requises, et, qui plus est, il confond débits et crédits.

Note : 1/10

8. Question posée le 2 mars 2023 à 9 heures 43 (huitième question) :

« Dans le référentiel IFRS, la comptabilisation par l'émetteur d'une obligation convertible en actions est-elle différente, selon que l'obligation est libellée dans la monnaie fonctionnelle de l'émetteur ou dans une monnaie étrangère ? »

Réponse reçue après dix secondes :

« En vertu des normes comptables internationales (IFRS), la comptabilisation d'une obligation convertible en actions dépend principalement de la nature de l'obligation elle-même, plutôt que de la monnaie dans laquelle elle est libellée.

Ainsi, la comptabilisation d'une obligation convertible en actions est généralement traitée de la même manière, **que l'obligation soit libellée dans la monnaie fonctionnelle de l'émetteur ou dans une monnaie étrangère** (sic).

En général, lorsqu'une entreprise émet une obligation convertible en actions, elle doit initialement la comptabiliser en tant qu'obligation et la mesurer à sa juste valeur. Cette juste valeur est ensuite utilisée pour comptabiliser l'obligation au bilan de l'entreprise à chaque date de clôture.

Lorsque l'obligation est convertie en actions, la juste valeur initiale de l'obligation est transférée aux capitaux propres de l'entreprise, et les actions nouvellement émises sont comptabilisées à leur juste valeur à la date de conversion.

En résumé, **la comptabilisation d'une obligation convertible en actions dépend principalement de la nature de l'obligation elle-même, plutôt que de la monnaie dans laquelle elle est libellée** (sic). Les principes de comptabilisation décrits ci-dessus s'appliquent généralement à toutes les obligations convertibles en actions, indépendamment de leur devise de libellé ».

Evaluation de la réponse :

La réponse est incorrecte.

Il s'agit ici d'une question complexe qui est traitée au paragraphe 29 de la norme IAS 32 (Instruments financiers : Présentation) :

« Par exemple, une obligation ou un instrument analogue, convertible par le porteur en un **nombre déterminé** (souligné par nous) d'actions ordinaires de l'entité est un instrument financier composé. Du point de vue de l'entité, un tel instrument comprend deux composantes : un passif financier (l'engagement contractuel de remettre de la trésorerie ou un autre actif financier) et un instrument de capitaux propres (une option d'achat que le porteur a le droit, pendant une durée déterminée, de convertir en un **nombre déterminé** (souligné par nous) d'actions ordinaires de l'entité) ».

En d'autres mots, une obligation convertible en actions libellée dans la monnaie fonctionnelle de l'émetteur permet à son détenteur de convertir un montant déterminé (fixe) de liquidités – soit la valeur comptable de l'obligation convertible – en un nombre déterminé (fixe) d'actions de l'émetteur : c'est la règle « *fixed for fixed* ».

Certes, il en va de même lorsque l'obligation convertible en actions est libellée dans une monnaie étrangère : conversion d'un montant déterminé (fixe) en monnaie étrangère dans un nombre déterminé (fixe) d'actions. Cependant, l'obligation convertible est un passif monétaire en monnaie étrangère, qui doit dès lors être converti dans la monnaie fonctionnelle de l'émetteur au cours de change de clôture, qui, lui, est par définition variable. On ne se trouve par conséquent plus dans une relation *fixed for fixed*, mais bien dans une relation *variable for fixed*. L'obligation convertible en actions n'est dès lors plus un instrument financier composé, dans lequel le dérivé incorporé, soit l'option d'achat (*call*) sur les actions de l'émetteur, doit être comptabilisé dans une rubrique des capitaux propres.

On se trouve néanmoins toujours en présence d'un instrument financier hybride dans lequel le dérivé incorporé (l'option d'achat (*call*)) doit être séparé du contrat-hôte (une obligation non convertible) et comptabilisé à la juste valeur par le biais du compte de résultat, tandis que le contrat-hôte sera quant à lui comptabilisé au coût amorti.²² Les deux composantes, le dérivé incorporé et le contrat-hôte sont toutes deux comptabilisées au bilan parmi les dettes.

Note : 1/10

9. Question posée le 2 mars 2023 à 10 heures 04 (neuvième question) :

« Dans le référentiel IFRS, la comptabilisation par l'émetteur d'une obligation convertible en actions s'accompagne-t-elle de la comptabilisation d'impôts différés ? »

Réponse reçue après dix secondes :

« En vertu des normes comptables internationales (IFRS), la comptabilisation d'une obligation convertible en actions peut effectivement s'accompagner de la comptabilisation d'impôts différés.

Lorsqu'une entreprise émet une obligation convertible en actions, elle s'engage à rembourser le principal de l'obligation à une date ultérieure et/ou à convertir l'obligation en actions de la société à un taux prédéterminé. La partie de l'obligation qui est convertissable en actions est appelée « composante d'options ». Selon les IFRS, cette composante d'options

²² IFRS In Practice 2021/2022 – Accounting for convertible notes. BDO. Paragraphe 6.5, page 29: "Although the amount to be settled may be fixed in the foreign currency, when converted back to the entity's functional currency it results in a variable amount of cash (that is, a variable carrying amount for the financial liability that arises from changes in exchange rates), and hence failure of the 'fixed for fixed' criterion for equity classification. The conversion feature is a derivative liability, with the value of the conversion feature dependent on foreign exchange rates. This means that the foreign exchange conversion option feature is an embedded derivative that must be accounted for separately accounted for in accordance with IFRS 9".

doit être comptabilisée séparément en tant qu'instrument dérivé et évaluée à la juste valeur à la date de l'émission. **Les changements ultérieurs de la juste valeur de cette composante d'options sont comptabilisés dans le compte de résultat** (sic).

En raison de la nature de cette composante d'options, il peut y avoir des différences temporaires entre la charge fiscale comptable et la charge fiscale **fiscale** (sic) qui résultent de **l'utilisation d'une base différente pour l'évaluation de la composante d'options** (sic). Ces différences temporaires peuvent entraîner la comptabilisation d'impôts différés.

Par conséquent, pour répondre à la question, oui, la comptabilisation par l'émetteur d'une obligation convertible en actions selon les IFRS peut s'accompagner de la comptabilisation d'impôts différés ».

Evaluation de la réponse :

Quoique le *chatbot* reconnaisse la nécessité de comptabiliser des impôts différés, ceux-ci ne sont pas calculés sur la différence temporelle entre la base comptable et la base fiscale de la composante d'options d'une obligation convertible en actions, mais bien sur la différence entre la base comptable et la base fiscale de la composante dette de l'obligation convertible comptabilisée au coût amorti.²³

La réponse indique que la composante d'options doit être réévaluée à la clôture de chaque exercice comptable, ce qui n'est pas le cas pour la plupart des obligations convertibles en actions.²⁴

Des impôts différés ne sont par définition pas comptabilisés dans les juridictions dans lesquelles les autorités fiscales reconnaissent le modèle de comptabilisation des obligations

convertibles requis par le référentiel comptable applicable.

Note : 5/10

10. Question posée le 6 mars 2023 à 16 heures 43 (dixième question) :

« En droit comptable belge, une obligation convertible en actions qui permet à son détenteur de convertir l'instrument à tout moment entre la date d'émission et la date d'échéance doit-elle être comptabilisée en partie en dette et en partie en capitaux propres ? »

Réponse reçue après 10 secondes :

« **En droit comptable belge, la comptabilisation d'un emprunt convertible en actions dépend du fait que l'instrument contienne une option de conversion ou non** (sic). Si l'emprunt contient une option de conversion, il doit être comptabilisé en partie en dette et en partie en capitaux propres.

La partie de l'emprunt qui ne peut être convertie en actions doit être comptabilisée en tant que dette, tandis que la partie qui peut être comptabilisée en actions doit être comptabilisée en tant que capitaux propres, jusqu'à concurrence de la valeur de marché des actions émises lors de la conversion.

La comptabilisation d'un emprunt convertible en actions peut être complexe et il est recommandé de consulter un expert-comptable pour s'assurer de la comptabilisation correcte de cet instrument financier ».

Evaluation de la réponse :

La réponse est incorrecte.

Un emprunt convertible en actions contient bien évidemment une option de conversion.

L'instrument dont il est question est composé d'une obligation non convertible et d'un dérivé

²³ IAS 12 (Impôts sur le résultat), paragraphes 23 et 62A.

²⁴ IAS 32 (Instruments financiers : Présentation), paragraphe 30.

incorporé, en l'occurrence une option d'achat (call) américaine.

En droit comptable belge, une obligation convertible en actions dont l'option de conversion est une option dite américaine est comptabilisée intégralement en tant qu'instrument de dette :²⁵

« Le raisonnement développé au point précédent du présent avis ne peut pas être appliqué, mutatis mutandis, dans le cas (fort peu fréquent à l'heure actuelle) d'obligations convertibles, au choix du porteur, et continuellement entre les dates d'émission et d'échéance de l'emprunt.

En effet, la ventilation préconisée (pour les obligations convertibles uniquement à l'échéance de l'emprunt) dans la seconde approche proposée par la Commission repose notamment sur un mécanisme d'actualisation, au moment de l'émission du titre, du différentiel d'intérêt entre l'intérêt effectif de l'emprunt et l'intérêt au taux de marché d'un emprunt non convertible et ayant, pour le surplus, les mêmes caractéristiques.

Un tel mécanisme d'actualisation implique toutefois que la perception des intérêts puisse être garantie tout au long de la période d'émission, ce qui n'est pas le cas nécessairement pour des obligations convertibles, au choix du porteur et à toute date.

Par conséquent, il conviendra de porter le montant du prix d'émission d'un tel titre sous la rubrique adéquate d'emprunt à long terme ».

La recommandation fort pertinente du *chatbot* de consulter un professionnel du chiffre lui vaut une note positive.

Note : 1/10

²⁵ Avis CNC 139/8 - Emission d'obligations avec droits de souscription, d'obligations convertibles ou remboursables en actions, et d'actions assorties de droits de souscription à des actions à émettre ultérieurement. 2.2. Obligations convertibles, au choix du porteur, continuellement entre les dates d'émission et d'échéance de l'emprunt.

Evaluation globale de la qualité des réponses

Si nos dix questions avaient été posées à un examen de comptabilité, un candidat n'ayant aucune connaissance des instruments financiers dérivés, des obligations convertibles et de leur comptabilisation aurait reçu une note de 4,0/10. Il ou elle aurait donc échoué à l'examen. De même, si le réviseur avait posé ces questions dans le cadre de son contrôle des obligations convertibles en actions émises ou détenues par son client, il aurait obtenu du *chatbot* des réponses en partie correctes et en grande partie erronées.

De fait, le candidat aurait répondu plus ou moins correctement à quatre questions sur dix, et ce, à la seule condition d'avoir un ordinateur portable, une tablette ou un smartphone, et un accès (gratuit) au site internet d'OpenAI.

Observons que la dispersion des notes autour de la moyenne de 4,0/10 est très large, les notes individuelles s'étalant de 1/10 (trois questions) à 9/10 (une question).²⁶

Dans le cas présent, le *chatbot* a échoué à l'examen, car nous lui avons posé plusieurs questions qui vont manifestement au-delà de ses compétences (du moins actuelles). Le tableau ci-dessous résume les résultats obtenus par le robot aux dix questions que nous lui avons posées. Rappelons que ces questions sont présentées par ordre croissant de difficulté :

²⁶ L'écart-type (σ) de la distribution des notes autour de la moyenne est de 2,65. Dans une distribution de probabilité normale, 68 % des observations se situent autour de la moyenne $\pm 1 \sigma$ (95 % autour de la moyenne $\pm 2 \sigma$). Avec un écart-type de 2,65, environ 68 % des notes devraient se situer entre 1,35/10 et 6,65/10. 6 notes sur 10 (60 %) se situent dans cet intervalle. La répartition des notes s'approche donc d'une distribution normale.

16

Question	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	Moyenne
Note	6/10	6/10	9/10	6/10	3/10	2/10	1/10	1/10	5/10	1/10	4,0/10

Le *chatbot* répond plus ou moins correctement aux quatre premières questions, pour lesquelles il obtient une moyenne de 6,8/10. Les difficultés surgissent à partir de la cinquième question, pour lesquelles, à l'exception de la neuvième question, il obtient des notes très faibles (entre 1/10 et 3/10).

Quelles sont les particularités des questions 5 à 10, sauf la question 9 ?

- Question 5 : la question exige du *chatbot* qu'il considère simultanément plusieurs normes (IFRS 9 et IAS 32) ;
- Question 6 : la question requiert du *chatbot* qu'il fasse une comparaison entre deux types d'instruments financiers (hybrides et composés) ;
- Question 7 : la question demande au *chatbot* de faire des calculs (valeur actualisée) ;
- Questions 8 et 10 : les deux questions portent sur une matière particulièrement complexe (instrument composé libellé en monnaie étrangère et obligation continuellement convertible).

Les trois premières particularités ont ceci de commun que, pour répondre correctement à la question posée, le *chatbot* ne peut pas se limiter à balayer une base de données à la recherche de données pertinentes ; il doit réfléchir. La dernière suggère que sa base de données comporte sans doute des lacunes, du moins à l'heure actuelle, et en tout cas pour la version française du robot.

Testons simultanément les deux dernières hypothèses, en posant au *chatbot* une question requérant de faire des calculs **simples** portant néanmoins sur une question **complexe** (instrument financier composé de dérivés incorporés multiples).

Question posée le 5 mars 2023 à 12 heures 32 :

« Une société ayant l'euro comme monnaie fonctionnelle émet une obligation convertible en actions remboursable (*callable convertible bond*) libellée en euro d'une valeur nominale de 1.000. Cet instrument contient des dérivés incorporés multiples, soit une option de conversion en actions et une option de remboursement. La banque de la société informe le directeur financier qu'une obligation similaire sans option de conversion et sans option de remboursement aurait été émise à un prix de 950. Un analyste financier estime à 20 la valeur de l'option de remboursement incorporée dans une obligation similaire sans option de conversion.

Ecrivez l'écriture comptable d'enregistrement de cet instrument ».

Réponse reçue après dix secondes :

« L'écriture comptable pour l'émission de l'obligation convertible en actions remboursable **peut** (sic) être la suivante :

Au moment de l'émission :

Compte	Débit	Crédit
Compte de trésorerie	1.000	
Obligation convertible en actions remboursable		1.000

Si la société exerce son option de remboursement :

Compte	Débit	Crédit
Obligation convertible en actions remboursable	1.000	
Compte de trésorerie		1.000

Si un investisseur décide d'exercer son option de conversion :

Compte	Débit	Crédit
Obligation convertible en actions remboursable	1.000	
Capital-actions (partie convertible)		1.000

Il convient de noter que la valorisation des options de remboursement et de conversion peut être complexe et nécessite des **modèles mathématiques sophistiqués** (sic). Cependant, pour les besoins de cette question, nous avons **supposé** (sic) que la valeur de l'option de remboursement était de 20, ce qui est donné dans l'énoncé ».

Evaluation de la réponse :

La réponse est fausse.

Tout d'abord, le *chatbot* suggère (« peut », « supposé ») une écriture comptable possible, alors que la question appelle une et une seule réponse, et ce n'est pas celle « suggérée » par le robot.

Il convient en premier lieu de remarquer que l'obligation contient une option favorable à son détenteur (l'option de conversion) et une option favorable à son émetteur (l'option de remboursement). Ces deux options seront donc affectées d'un signe différent : dans le chef de l'émetteur, un moins pour l'option de conversion (un passif) et un plus pour l'option de remboursement (un actif).

On pourrait croire que, puisque la valeur combinée de ces deux options s'élève à un chiffre net de 50, soit la différence entre la valeur nominale de l'obligation (1.000) et son prix d'émission (950), la réponse correcte serait 30 pour une option et 20 pour l'autre, $30 + 20 = 50$. Cette réponse est fausse, car elle ignore le fait que les deux options sont de signe différent.

La réponse est 70 pour la valeur de l'option de conversion favorable au détenteur (un passif) et 20 pour la valeur de l'option de remboursement favorable à l'émetteur (un actif), puisque $70 - 20 = 50$.

L'écriture comptable à la date d'émission de l'obligation convertible en actions remboursable est donc :

Compte	Débit	Crédit
Compte de trésorerie	1.000	
Instrument dérivé (option de remboursement)	20	
Obligation convertible en actions remboursable		950
Capital-actions (options de conversion)		70

Aucun « modèle mathématique sophistiqué » n'est requis pour répondre à la question. Toutes les données nécessaires sont incluses dans l'énoncé de la question.

Reconnaissons que la question est particulièrement ardue. La réponse figure dans les annexes (BC et IE) à une des normes IFRS les plus complexes, IAS 32.²⁷

Note : 0/10

Les questions posées dans cet article qui requièrent des calculs pourtant simples confortent notre conclusion que le *chatbot* n'est pas capable, du moins pour le moment, de proposer des écritures comptables chiffrées. On peut même avoir des doutes sur sa maîtrise des règles fondamentales de la comptabilité en partie double.

²⁷ IAS 32 (Financial instruments: Presentation), BC28. Example 10: Separation of a compound financial instrument with multiple embedded derivatives. IE37 et IE38.

Cette observation est corroborée par l'expérience américaine qui a montré les difficultés du robot à résoudre des problèmes mathématiques simples.²⁸

OpenAI a annoncé le 30 janvier 2023 qu'il venait d'améliorer les capacités mathématiques du robot,²⁹ mais au vu des questions que nous lui avons posées au mois de mars, il y a encore pas mal de progrès à faire.

Prolongeons d'ailleurs l'expérience, en soumettant de nouveau au robot notre question numéro 7, cette fois à la fin juin 2023 :

Question posée le 20 juin 2023 à 16 heures 32 (septième question) :

« Une société émet le 1^{er} janvier 200X une obligation convertible en actions d'une valeur nominale de 1.000. L'obligation arrive à échéance le 31 décembre 200X+4. L'obligation paie un coupon annuel de 2,5%. Une obligation comparable libellée dans la même devise, ayant la même échéance et la même note de crédit, mais non convertible en actions, paie un coupon annuel de 6,0%.

Quelles sont les écritures comptables requises dans le référentiel IFRS au 1^{er} janvier 200X et au 31 décembre 200X ? »

Réponse reçue après dix secondes :

« Au 1^{er} janvier 200X, pour l'émission de l'obligation convertible, les écritures comptables requises dans le référentiel IFRS sont les suivantes :

1. Comptabilisation de l'émission de l'obligation convertible :

Débit : Trésorerie (pour le montant total des fonds reçus lors de l'émission de l'obligation)

²⁸ "ChatGPT did an amazing job at answering basic operations management and process-analysis questions, but struggled with more advanced prompts and made surprising mistakes with basic math". In: ChatGPT passes exams from law and business schools. Samantha Murphy Kelly. CNN Business. January 26, 2023.

²⁹ <https://help.openai.com>. Release notes (Jan 30). "We've upgraded the ChatGPT model with improved factuality and mathematical capabilities".

Crédit : Obligation convertible (pour le montant nominal de l'obligation émise)

2. Création d'une dette financière :

Débit : Obligation convertible (pour le montant nominal de l'obligation émise)

Crédit : Dette financière (pour le montant nominal de l'obligation émise)

3. Comptabilisation de la composante de conversion :

Débit : Dette financière (pour la valeur équivalente de l'obligation non convertible à la date de l'émission)

Crédit : Capital social (pour la valeur équivalente de l'obligation non convertible à la date de l'émission)

Au 31 décembre 200X, pour la fin de l'exercice comptable, les écritures comptables requises dans le référentiel IFRS sont les suivantes :

1. Comptabilisation des intérêts courus sur l'obligation convertible :

Débit : Charge d'intérêts (pour le montant des intérêts courus sur la période)

Crédit : Obligation convertible (pour le montant des intérêts courus sur la période)

2. Comptabilisation du paiement du coupon annuel :

Débit : Charges d'intérêt (pour le montant du coupon annuel)

Crédit : Trésorerie (pour le montant du coupon annuel)

3. Réévaluation de la composante de conversion :

Débit : Dette financière (pour la variation de la juste valeur de la composante de conversion)

Crédit : Autres éléments du résultat global (pour la variation de la juste valeur de la composante de conversion)

Il convient de noter que les écritures comptables peuvent varier en fonction des spécificités de chaque entreprise et de la manière dont elle choisit d'appliquer les principes comptables de l'IFRS ».

Evaluation de la réponse :

Observons tout d'abord que la réponse est différente de celle que le chatbot avait donnée en mars 2023. Remarquons ensuite que, s'il

propose désormais des écritures comptables, il ne les quantifie pas, alors même qu'il dispose de toutes les données lui permettant de le faire. De même, le *chatbot* conclut que ces écritures comptables sont susceptibles de varier d'une entreprise à l'autre, ce qui n'est pas le cas.

Enfin et surtout, les écritures comptables et la description de leur contenu qu'en fait le *chatbot* sont inexactes. En reprenant les données chiffrées de la question que nous lui avons posée, les écritures comptables proposées par le *chatbot* se présenteraient comme suit :

Au 1^{er} janvier 200X :

1. Comptabilisation de l'émission de l'obligation convertible :

Débit : Trésorerie (pour le montant total des fonds reçus lors de l'émission de l'obligation) : 1.000

Crédit : Obligation convertible (pour le montant nominal de l'obligation émise) : 1.000

2. Création d'une dette financière :

Débit : Obligation convertible (pour le montant nominal de l'obligation émise) : 1.000

Crédit : Dette financière (pour le montant nominal de l'obligation émise) : 1.000

3. Comptabilisation de la composante de conversion :

Débit : Dette financière (pour la valeur équivalente de l'obligation non convertible à la date de l'émission) : 852,57³⁰

Crédit : Capital social (pour la valeur équivalente de l'obligation non convertible à la date de l'émission) : 852,57

Au 1^{er} janvier 200X, selon le *chatbot*, les postes au bilan présenteraient donc les soldes suivants :

Débit : Trésorerie : 1.000

Crédit : Dette financière : 147,43

Crédit : Capital social : 852,57

Alors que la réponse correcte est :

Débit : Trésorerie : 1.000

Crédit : Dette financière : 852,57

Crédit : Capital social (ou mieux, un poste distinct des capitaux propres) : 147,43

Au 31 décembre 200X :

1. Comptabilisation des intérêts courus sur l'obligation convertible :

Débit : Charge d'intérêts (pour le montant des intérêts courus sur la période) : 51,15³¹

Crédit : Obligation convertible (pour le montant des intérêts courus sur la période) : 51,15

2. Comptabilisation du paiement du coupon annuel :

Débit : Charges d'intérêt (pour le montant du coupon annuel) : 25

Crédit : Trésorerie (pour le montant du coupon annuel) : 25

3. Réévaluation de la composante de conversion :

Débit : Dette financière (pour la variation de la juste valeur de la composante de conversion) : 26,15³²

Crédit : Autres éléments du résultat global (pour la variation de la juste valeur de la composante de conversion) : 26,15

Au 31 décembre 200X, selon le *chatbot*, les postes au bilan et au compte de résultats présenteraient donc les soldes suivants :

Débit : Charges d'intérêt : 76,15

Débit : Dette financière : 26,15

Crédit : Trésorerie : 25

Crédit : Obligation convertible : 51,15

Crédit : Autres éléments du résultat global : 26,15

Alors que la réponse correcte est :

Débit : Charges d'intérêt : 51,15

Crédit : Trésorerie : 25

Crédit : Dette financière : 26,15

Le *chatbot* propose une écriture créditrice de 26,15 dans les autres éléments du résultat global, alors que cette rubrique n'intervient pas dans la comptabilisation des émissions d'obligations convertibles en actions.

En résumé, le *chatbot* continue d'être incapable de donner les écritures comptables correctes à l'occasion de l'émission d'une obligation convertible en actions. Il est cependant sur la bonne voie lorsqu'il identifie la nécessité de

30 $N = 5, I = 6\%, PMT = 25, FV = 1.000, PV = 852,57.$

31 $852,57 \times 0,06 = 51,15.$

32 $51,15 - 25 = 26,15.$

comptabiliser séparément la juste valeur de l'option de conversion en actions.

Note : 3/10

Comme nous avons pu constater une légère amélioration de la réponse à la septième question entre mars et juin 2023, nous avons dans la matinée du 22 juin 2023 posé au *chatbot* les mêmes neuf autres questions que nous lui avons posées à diverses dates entre le 1^{er} et le 6 mars. Dans tous les cas, les réponses étaient différentes et, dans tous les cas, de meilleure facture, quoique le robot continue à donner des réponses erronées, en tout ou en partie, aux questions les plus complexes.

Qui plus est, les réponses fournies par le *chatbot* peuvent même varier d'une heure à l'autre. A la suggestion du comité de rédaction du TAA, nous avons posé la même question le 18 septembre 2023 à 10 heures 32, 11 heures 32 et 12 heures 32 :

« Une option dite européenne est-elle une option émise par une entité domiciliée dans un Etat de l'Union européenne ? »

Réponse reçue à 10 heures 33 :

« **Oui, une option dite européenne est une option émise par une entité domiciliée dans un Etat de l'Union européenne** (sic). Une option européenne diffère d'une option américaine en ce sens qu'elle ne peut être exercée qu'à une date d'expiration **spécifique** (sic), contrairement à une option américaine qui peut être exercée à tout moment avant la date d'expiration. Cependant, il est important de noter que les termes « européen » et « américain » ne se réfèrent **pas nécessairement** (sic) à la géographie, mais plutôt aux règles spécifiques régissant l'exercice de l'option ».

L'affirmation contenue dans la première phrase est évidemment fautive, et, curieusement, elle est immédiatement contredite dans la deuxième phrase. Par ailleurs, une date d'expiration n'est

pas « spécifique », elle est ce qu'elle est. Enfin, en utilisant dans la troisième phrase les mots « pas nécessairement », le *chatbot* semble vouloir assurer ses arrières, « *hedge your bets* », disent les Anglo-saxons.

Réponse reçue à 11 heures 33 :

« **Oui** (sic), une option dite européenne est une option financière dont l'exercice ne peut être **effectué** (sic) qu'à une date précise, appelée la date d'échéance. Contrairement à une option américaine, une option européenne ne peut être exercée qu'à la date d'échéance, non avant. Cependant, le terme « option européenne » ne fait pas référence à l'entité émettrice de l'option, mais plutôt à la structure de l'option elle-même ».

La réponse est légèrement meilleure, quoique le premier mot de la première phrase (« oui ») soit contredit par le reste de la phrase. Et l'expression « effectuer un exercice » est malheureuse : on dit « lever » une option.

Réponse reçue à 12 heures 33 :

« Non, une option européenne ne fait pas **nécessairement** (sic) référence à une option émise par une entité domiciliée dans un Etat de l'Union européenne. L'expression « option européenne » désigne **généralement** (sic) un type spécifique d'option financière qui peut être émise et négociée sur divers marchés financiers dans le monde entier, y compris en dehors de l'Union européenne.

Une option européenne est un type d'option qui ne peut être exercée qu'à une date d'échéance **spécifique** (sic), contrairement à une option américaine qui peut être exercée à tout moment avant ou à la date d'échéance. Cette distinction entre options européennes et américaines concerne principalement les options sur actions, les contrats à terme et les options sur indices boursiers, et elle s'applique de manière générale aux marchés financiers internationaux, pas seulement à ceux de l'Union européenne.

D'AUCUNS SUGGÈRENT QUE LA MAUVAISE QUALITÉ DES RÉPONSES POURRAIT ÊTRE DUE AU FAIT QUE LES QUESTIONS SONT POSÉES EN FRANÇAIS, ET QUE LA LITTÉRATURE SUR LES INSTRUMENTS FINANCIERS COMPLEXES EST ESSENTIELLEMENT ANGLO-SAXONNE.

*En résumé, une option européenne se réfère **principalement** (sic) à la manière dont l'option peut être exercée (seulement à l'échéance), et non pas **nécessairement** (sic) à l'origine géographique de l'émetteur de l'option ».*

La réponse continue à s'améliorer, même si l'on constate encore une tendance à utiliser des formules évasives : « pas nécessairement », « généralement », « principalement ».

Les améliorations à la fois sur une courte et sur une longue période ne sont pas dues au fait que le programme aura entre-temps appris de ses erreurs, mais tout simplement au processus par lequel le programme génère sa réponse.

D'aucuns suggèrent que la mauvaise qualité des réponses pourrait être due au fait que les questions sont posées en français, et que la littérature sur les instruments financiers complexes est essentiellement anglo-saxonne. Notons cependant qu'il existe sur ces questions un nombre non négligeable de textes publiés en français et que, d'autre part, si ChatGPT a des ambitions globales, il ferait bien de reconnaître que le monde est multipolaire.

De tout ceci il résulte notamment que :

- Il pourrait s'avérer difficile d'identifier les cas de plagiat, puisque les textes proposés

par le *chatbot* sont en constante et rapide évolution ;

- Le réviseur d'entreprises aurait intérêt à répéter la même question à plusieurs reprises, car il semblerait que, comme annoncé, la qualité des réponses fournies par le robot s'améliore dans le temps.

Conclusion

Dans un article publié en mai 2023 dans la Revue Générale de Fiscalité et de Comptabilité Pratique, nous avons démontré que le *chatbot* pouvait être mis en échec en structurant les questions de manière à l'obliger à faire un choix, donc en lui posant des questions fermées plutôt que des questions ouvertes.³³ Faire un choix entre les deux termes d'une alternative exige en effet d'en évaluer les mérites respectifs et donc de réfléchir. Par ailleurs, et nous l'avons aussi démontré, poser des questions fermées augmente la probabilité que le *chatbot* pourrait dire une chose et son contraire.³⁴ Le *chatbot* n'est pas vraiment, du moins dans sa déclinaison actuelle, un outil d'intelligence artificielle, ce n'est au plus qu'un moteur de recherche amélioré.

Nous avons aussi démontré que le *chatbot* n'est pas capable de convertir un scénario chiffré en un ensemble complet et cohérent d'écritures comptables.

Sciences Po, une des grandes écoles les plus prestigieuses en France, a annoncé que « *l'utilisation, sans mention explicite, de ChatGPT ou de tout autre outil ayant recours à l'intelligence artificielle est, à l'exception d'un usage pédagogique encadré par un enseignant, pour l'instant strictement interdite lors de la production de travaux écrits ou oraux, sous peine de sanctions qui peuvent aller jusqu'à l'exclusion de l'établissement, voire de l'enseignement supérieur* ».

³³ ChatGPT : Opportunités et risques pour les professionnels du chiffre. Philippe Longerstaey. *RGFCP*, mai 2023, pp.20-31.

³⁴ *Ibidem*.

Les établissements d'enseignement supérieur se devront néanmoins d'entamer une réflexion sur l'intelligence artificielle, en vue de proposer des modalités d'enseignement qui devront tenir compte du fait que le développement de l'intelligence artificielle est un phénomène incontournable.

La comptabilité est en fin de compte une question de chiffres.

Dans un premier temps, afin de prévenir ou de détecter l'utilisation du *chatbot*, les examinateurs seraient bien avisés de ne pas poser de questions de nature conceptuelle – le *chatbot* excelle à récolter dans sa base de données et à restituer tout ce qui s'est écrit de mieux sur le sujet – et à privilégier des questions spécifiques, précises et quantifiées.

Ensuite, se posera sans doute la question de la pérennité de certains outils pédagogiques, comme la rédaction de mémoires de fin d'études et d'autres travaux écrits rédigés hors le contrôle des examinateurs. Faudra-t-il en revenir à des pratiques où les connaissances et les compétences sont testées ponctuellement dans un environnement surveillé, sans accès à des outils informatiques, voire à la formule des examens oraux ?

Quant au réviseur d'entreprises, il est, dans l'état actuel de la technologie, démuné, s'il croit qu'il devrait être possible d'avoir recours à l'assistance du *chatbot* dans le calcul des ajustements nécessaires à la correction de certains postes des états financiers, surtout dans des matières complexes.³⁵

Il ne devrait pas être admis que ChatGPT conduise *in fine* à externaliser la réflexion tant dans la sphère académique que dans les milieux professionnels. Il s'agit tout simplement

EN TOUT ÉTAT DE CAUSE, IL NE DEVRAIT PAS ÊTRE ADMIS QUE CHATGPT – NI AUCUN AUTRE INSTRUMENT D'INTELLIGENCE ARTIFICIELLE PRÉSENT OU À VENIR – CONDUISE IN FINE À EXTERNALISER LA RÉFLEXION TANT DANS LA SPHÈRE ACADÉMIQUE QUE DANS LES MILIEUX PROFESSIONNELS. IL S'AGIT TOUT SIMPLEMENT, POUR FAIRE COURT, D'UNE QUESTION D'HONNÊTÉTÉ INTELLECTUELLE ET D'INTÉGRITÉ.

d'une question d'honnêteté intellectuelle et d'intégrité.

Concluons sur une note d'humour, sachant que le *chatbot* ne comprend pas la plaisanterie, et encore moins le second degré.

A la question :

« *En comptabilité, le crédit est-il toujours à côté de la porte et le débit à côté de la fenêtre ?* »

Le robot nous répond :

« *Non, en comptabilité, le crédit n'est pas toujours à côté de la porte et le débit à côté de la fenêtre. Cette phrase est une expression populaire qui a été utilisée par les gens pour aider les gens à se rappeler comment enregistrer les opérations comptables, **mais elle n'a pas de base logique**.* ».

On ne saurait mieux dire.

³⁵ Nous avons aussi démontré que le *chatbot* se trompait dans le calcul de la valeur du stock selon la méthode LIFO. ChatGPT – Evaluation des stocks. Ph. LONGERSTAEY. « Actualité Comptable », n° 12, p. 16 au 30 juin 2023.

Samenvatting

Artificiële intelligentie en in het bijzonder *tools* zoals ChatGPT stellen economische beroepsbeoefenaars bloot aan evenveel risico's als dat ze kansen voor hen creëren.

In dit verband worden universiteiten en hogescholen, beroepsinstellingen en beroepsbeoefenaars zelf geacht de sterke punten en ongetwijfeld nog meer de huidige zwakke punten en beperkingen van deze *tools* te kennen. Dit artikel wil aantonen dat één van deze *tools*, ChatGPT, momenteel slechts een verbeterde zoekmotor is.

Door ChatGPT een lijst van tien vragen in oplopende moeilijkheidsgraad voor te leggen over een complexe boekhoudkundige aangelegenheid, namelijk in aandelen converteerbare obligaties, bleek het mogelijk om de drempel te identificeren waarboven de robot niet meer in staat is om bevredigende antwoorden te geven.

In het bijzonder heeft de robot de grootste moeite om nauwkeurige, gesloten en gekwantificeerde vragen te beantwoorden, waarvoor zijn vermogen om zijn gigantische database te scannen op zoek naar wat er over een onderwerp is gepubliceerd, niet effectief is. Hij is eigenlijk niet in staat om na te denken.

Bijzonder opmerkelijk is, althans op dit moment, het onvermogen van de robot om het dubbel boekhoudsysteem te begrijpen. Evenals omgekeerd, zijn vermogen, soms in dezelfde zin, om iets en het tegenovergestelde ervan te zeggen.

In de huidige versie moet het dan ook mogelijk zijn om de robot in zijn eigen spel te verslaan. Dit zal in de toekomst wellicht niet meer het geval zijn, omwille van de verbeteringen die ongetwijfeld in de technologie zullen worden aangebracht. De ethische kwestie van het uitbesteden van onderzoek en reflectie wordt dan nog acuter.

Summary

Artificial intelligence and, in particular, tools such as ChatGPT expose practitioners to as many risks as they create opportunities.

As such, universities and colleges, professional institutes and practitioners themselves need to be aware of the strengths, and probably even more so the current weaknesses and limitations, of these tools. The aim of this article is to demonstrate that one of these tools, ChatGPT, is currently no more than an enhanced search engine.

By asking ChatGPT a list of ten questions in ascending order of difficulty on a complex accounting problem, convertible bonds, it was possible to identify the threshold beyond which the robot becomes unable to provide satisfactory answers.

In particular, the robot has the greatest difficulty in answering precise, closed and quantified questions, for which its ability to scan its gigantic database in search of what has been published on a subject has no effect. He is, in fact, incapable of thinking.

Particularly remarkable, at least at present, is the robot's inability to understand the mechanics of double-entry bookkeeping. And conversely, its ability, sometimes in the same sentence, to say one thing and its opposite.

In its current version, it should therefore be possible to take the robot at its own game. This may no longer be the case in the future, as the technology continues to improve. The ethical question of outsourcing research and reflection will then become even more acute.

DE BTW-VRIJSTELLINGEN VOOR BEMIDDELING BIJ VERZEKERINGS- EN FINANCIËLE DIENSTEN: ACTUELE PROBLEMEN EN NOOD AAN VERDUIDELIJKING?

WIM PANIS

Professor ULB, advocaat-vennoot Stibbe



JULIE SMETS

Advocaat Stibbe



Introductie

De handelingen van verzekering en herverzekering, met inbegrip van de daarmee samenhangende diensten verricht door makelaars en lasthebbers, zijn vrijgesteld van btw (artikel 44, § 3, 4° van het Btw-wetboek (hierna: Wbtw)). Hetzelfde geldt voor diverse categorieën van financiële diensten (artikel 44, § 3, 5° tot 11° Wbtw), zoals kredietverlening, betalings- en ontvangstverrichtingen, handelingen inzake aandelen en waardepapieren, ... Met uitzondering van de vrijstelling van het beheer van gemeenschappelijke beleggingsfondsen worden ook de bemiddelingsdiensten bij de geveerde financiële handelingen vrijgesteld.

Zowel de Belgische verzekeringsvrijstelling als de vrijstelling voor financiële diensten vloeien voort uit Richtlijn 2006/112/EG van de Raad van 28 november 2006 betreffende het

gemeenschappelijke stelsel van belasting over de toegevoegde waarde ("de btw-richtlijn"), die deze vrijstellingen introduceerde omwille van de technische moeilijkheden – zoals moeilijkheden bij het bepalen van de maatstaf van heffing – om de betreffende diensten aan de btw te onderwerpen.¹

De keerzijde van deze vrijstelling is dat de verrichter van de vrijgestelde verzekerings- of financiële diensten de input-btw, d.w.z. de btw die is betaald op de goederen en de diensten ingekocht specifiek voor de vrijgestelde diensten, niet in aftrek kan brengen, behoudens wanneer de dienst wordt verricht

¹ DECROIX, K. en VANDEN BERGHE, B., "Hoofdstuk II – Vrijstellingen zonder recht op aftrek (art. 44 Wbtw)" in VANDEBERGH, H. (ed.), *BTW-Handboek 2019*, 2^{de} editie, Brussel, Intersentia, 2019, p. 827; R. DE LA FERIA, "The EU VAT treatment of insurance and financial services (again) under review", *EC Tax Review* 2007, afl. 2, p. 74.

HET UITBESTEDEN DOOR EEN FINANCIËLE OF VERZEKERINGSINSTELLING VAN BIJVOORBEELD IT- DIENSTEN MET HET OOG OP HET VERRICHTEN VAN DE VRIJGESTELDE FINANCIËLE OF VERZEKERINGSDIENSTEN ZAL LEIDEN TOT EEN HOGERE BTW-KOST IN VERGELIJKING MET DE SITUATIE WAARBIJ DE VERZEKERAAR OF DE FINANCIËLE DIENSTVERRICHTER DE IT-DIENSTEN IN-HOUSE ZOU HOUDEN.

voor een afnemer gevestigd buiten de EU.² Met andere woorden, het uitbesteden door een financiële of verzekeringsinstelling van bijvoorbeeld IT-diensten met het oog op het verrichten van de vrijgestelde financiële of verzekeringsdiensten (denk aan het *up-to-date* houden van de *software* gebruikt voor de *online banking* applicatie van de bank in kwestie) zal in beginsel leiden tot een hogere btw-kost in vergelijking met de situatie waarbij de verzekeraar of de financiële dienstverrichter de IT-diensten *in-house* zou houden.³ Deze btw-kost zal gewoonlijk worden doorgerekend aan de klant en dus zorgen voor een effectieve prijsverhoging van de vrijgestelde dienst. Indien die klant bovendien een belastingplichtige is met een recht op aftrek, die op zijn beurt belastbare handelingen stelt, betekent dit

dat de eerder bij de financiële instelling niet-afgetrokken btw als onderdeel van de prijs nogmaals aan btw wordt onderworpen wanneer de afnemer zijn uitgaande handelingen stelt. De economische neutraliteit, nochtans een van de basisbeginselen van ons huidig btw-stelsel, dreigt als dusdanig te worden verstoord als gevolg van de vrijstellingen.

De btw-vrijstelling voor zelfstandige groeperingen (artikel 44, § 2bis Wbtw) kon deze *mismatch* bij *outsourcing* van diensten in de financiële en verzekeringssector tot voor kort enigszins ondervangen, althans voor *outsourcing* naar bijvoorbeeld een groepsentiteit die werd aangeduid als zogenaamde zelfstandige groepering. De diensten verricht door een zelfstandige groepering voor haar leden zijn immers vrijgesteld van de btw, mits bepaalde voorwaarden zijn vervuld. Een van deze voorwaarden luidde dat de leden van de zelfstandige groepering "*een activiteit uitoefenen welke is vrijgesteld of waarvoor zij niet belastingplichtig zijn.*" Met andere woorden, indien de leden bijvoorbeeld vrijgestelde financiële diensten verrichtten, kon de btw-vrijstelling toepassing vinden en werden de – bijvoorbeeld door een financiële instelling als lid aan de zelfstandige groepering uitbestede – diensten vrijgesteld van de btw. Een uitbesteding van bepaalde diensten aan de zelfstandige groepering leidde dus niet tot een meerkost in de vorm van de btw. In navolging van het *DNB Banka*-arrest⁴ van het Europees Hof van Justitie (hierna verder: Hof van Justitie) heeft de Belgische wetgever de voorwaarden voor de btw-vrijstelling echter gewijzigd, en heeft hij voorzien dat de vrijstelling slechts kan gelden als de leden van de groepering een activiteit uitoefenen die is vrijgesteld op grond van § 1, 2 of 2bis van artikel 44 Wbtw⁵. Met deze verenging heeft de wetgever de vrijstelling onder meer uitgesloten voor diensten aan leden

² Artikel 45, § 1, 4° Wbtw.

³ Dit heeft te maken met het algemene principe dat elke prestatie in beginsel als onderscheiden en zelfstandig wordt beschouwd voor doeleinden van de btw. Door diensten uit te besteden, ontstaan er afzonderlijke prestaties die elk hun eigen btw-behandeling ondergaan.

⁴ HvJ 21 september 2017, C-326/15, *DNB Banka*.

⁵ De verenging tot enkel § 1 en 2 gebeurde bij wet van 27 juni 2021 die voor bepaalde gevallen pas in werking trad op 1 januari 2022. Met de wet van 16 oktober 2022 (*BS 24 oktober 2022* (ed. 2)) werd het toepassingsgebied nog uitgebreid naar § 2bis.

die financiële diensten verrichten, of leden in de verzekeringssector. Deze putten hun vrijstelling immers uit § 3 van artikel 44 Wbtw. Ook de zelfstandige groepering kan dus niet langer het hoofd bieden aan de ongewenste gevolgen van het uitbesteden van diensten in onder meer de financiële sector en de verzekeringssector. De figuur van de btw-eenheid kan hier wel nog soelaas bieden, maar in tegenstelling tot de figuur van de zelfstandige groepering, kan de btw-eenheid enkel Belgische leden hebben.

De inbreuk op de neutraliteit van het btw-stelsel is niet de enige moeilijkheid van de bewuste vrijstellingsbepalingen. Daarnaast blijkt er een quasi continue nood aan verdere verduidelijking en interpretatie van deze bepalingen te bestaan, zij het door het Hof van Justitie over de draagwijdte van de bepalingen in de btw-richtlijn zelf, zij het in de verschillende lidstaten als gevolg van hun beoordelingsvrijheid bij de omzetting van de richtlijnbevestigingen, die bovendien nog bepaalde opties laten aan de lidstaten. Dit heeft geleid tot een complex geheel aan btw-regels van toepassing op financiële en verzekeringsdiensten. De nood aan interpretatie van deze regels zal overigens naar verwachting enkel toenemen gelet op onder meer de digitalisering van de financiële sector (denk bijvoorbeeld aan FinTech-diensten, elektronische betalingsfaciliteiten zoals *ApplePay* of diensten gelinkt aan cryptomunten) en de toenemende vraag naar *outsourcing* van allerhande (bijkomende) diensten, zoals callcenterdiensten, de (fysieke of elektronische) opslag van data, afhandeling van schadeclaims inzake verzekeringen, enz.

Omwille van deze toegenomen complexiteit kan men zich de vraag stellen of de vrijstellingen in hun huidige vorm niet dreigen achterhaald te zijn en een herziening van de vrijstellingsbepalingen op Europees niveau wenselijk is. Een eerste initiatief daartoe werd genomen in 2007, toen de Commissie een voorstel voor een Richtlijn van de Raad tot wijziging van de btw-richtlijn op het vlak van de verzekerings- en financiële

diensten indiende.⁶ De lidstaten slaagden er echter niet in een consensus te bereiken over dit voorstel, waarna het in 2016 opnieuw werd ingetrokken.

In 2021 lanceerde de Europese Commissie een publieke consultatie over de huidige btw-regels voor financiële en verzekeringsdiensten en mogelijke wijzigingen hieraan, met het oog op een potentieel nieuw wetgevend voorstel.⁷ Na afloop van de consultatieperiode werden de resultaten van de consultatie gepubliceerd, waaruit de meerderheid van de respondenten voorstander bleek te zijn van het behoud van de principiële vrijstelling voor verzekerings- en financiële diensten. Volgens de respondenten zijn de vrijstellingen in hun huidige vorm echter niet langer aangepast aan de voortdurende maatschappelijke en bedrijfseconomische ontwikkelingen, zoals de digitalisering van de economie. Tot nader order werd er echter nog geen nieuw voorstel van richtlijn gepubliceerd en blijft het afwachten tot de Commissie de nodige stappen onderneemt om de vrijstellingen in lijn te brengen met het huidige (digitale) financiële en verzekeringsklimaat.

Huidige bijdrage beoogt een beknopt overzicht te geven van de invulling van de vrijstelling inzake verzekeringsbemiddeling enerzijds en de vrijstelling voor bemiddeling inzake financiële diensten anderzijds, twee vrijstellingsgronden die over de jaren heen het voorwerp hebben uitgemaakt van verscheidene arresten van het Hof van Justitie. Zoals hierna zal blijken, leert een analyse van deze vrijstellingsgronden ons dat de vrijstellingsbepalingen, althans de voornoemde bepalingen inzake bemiddeling, in het huidige bedrijfseconomische klimaat soms leiden tot ongewenste gevolgen en vooralsnog geen rekening houden met de omstandige

6 Voorstel voor een Richtlijn van de Raad tot wijziging van Richtlijn 2006/112/EG betreffende het gemeenschappelijke stelsel van belasting over de toegevoerde waarde wat betreft de behandeling van verzekerings- en financiële diensten, COM (2007) 247 definitief.

7 https://ec.europa.eu/info/law/better-regulation/have-your-say/initiatives/12671-VAT-rules-for-financial-and-insurance-services-review/public-consultation_en.

invulling eraan gegeven door het Hof van Justitie.

Verzekeringsbemiddeling

A. Principe

Artikel 44, § 3, 4° Wbtw bepaalt dat vrij zijn van btw "de handelingen van verzekering en herverzekering, met inbegrip van de daarmee samenhangende diensten verricht door makelaars en lasthebbers, met uitzondering evenwel van de diensten als schade-expert".

De draagwijdte van deze vrijstelling inzake verzekeringsbemiddeling⁸ werd over de jaren heen door het Hof van Justitie afgebakend aan de hand van criteria die moeten helpen om te bepalen of de bemiddelingsvrijstelling van toepassing is. Hierna worden deze Europese criteria besproken aan de hand van enkele kernarresten.

B. Diensten die samenhangen met handelingen van verzekering en herverzekering

De eerste voorwaarde voor vrijstelling van de handelingen inzake verzekeringsbemiddeling is dat de handelingen samenhangen met handelingen van verzekering en herverzekering. Deze voorwaarde wordt vrij soepel ingevuld. De term 'samenhangend' is voldoende ruim om diverse verrichtingen te omvatten waarmee handelingen ter zake van verzekeringen tot stand komen, waaronder de afwikkeling van schadegevallen, die een van de voornaamste

onderdelen van verzekeringshandelingen vormt.⁹

Met andere woorden, alle handelingen gerelateerd aan verzekeringshandelingen komen potentieel in aanmerking voor de vrijstelling van verzekeringsbemiddeling, op voorwaarde dat ook de tweede voorwaarde vervuld is.

C. Verricht door makelaars en lasthebbers

In de tweede plaats moeten de diensten waarvoor men beroep wil doen op de vrijstelling verricht zijn door makelaars en lasthebbers (of ook, volgens de bewoordingen van de richtlijn, assurantiemakelaars en verzekeringstussenpersonen). Hoewel deze voorwaarde bij een vluchtige lezing de indruk geeft dat de formele hoedanigheid en/of de reglementaire status van de dienstverrichter bepalend is bij de beoordeling ervan, blijkt dit uit de rechtspraak van het Hof van Justitie niet noodzakelijk het geval te zijn (zie infra).

Wat daarentegen wel doorslaggevend is voor de beoordeling van de tweede voorwaarde, is de inhoud zelf van de betrokken werkzaamheden. Opdat een dienstverrichter kan worden aangemerkt als een makelaar of lasthebber bij verzekeringen moet er voldaan zijn aan twee voorwaarden:

1. De dienstverrichter moet **in betrekking staan met de verzekeraar en met de verzekerde**.¹⁰ Deze invulling deed na de introductie ervan door het Hof van Justitie stof opwaaien in de verzekeringssector voor wat betreft verzekeringsmakelaars die zelf werken via subagenten, waarvan de toepassingsgevallen legio bleken. Enkele jaren later, in het arrest J.C.M. Beheer, verduidelijkte het Hof van

8 Naar "de daarmee samenhangende diensten verricht door makelaars en lasthebbers" wordt regelmatig, alsook in huidige bijdrage, verwezen als 'verzekeringsbemiddeling' (zie o.m. KIRSCH, S. en GAMITO, P., *De BTW op bancaire en financiële verrichtingen*, Limal, Anthemis, 2017, p. 16 e.v.; DECROIX, K. en VANDEN BERGHE, B., "Hoofdstuk II – Vrijstellingen zonder recht op aftrek (art. 44 Wbtw)" in VANDENBERGH, H. (ed.), *BTW-Handboek 2019*, 2^{de} editie, Brussel, Intersentia, 2019, p. 834 e.v.). Noteer evenwel dat noch de relevante bepaling van de btw-richtlijn, noch de Belgische omzettingsebepaling uitdrukkelijk de term 'bemiddeling' hanteren.

9 HvJ 17 maart 2016, C-40/15, *Aspiro*, punt 33. Zie in dezelfde zin de conclusie van advocaat-generaal Fennelly in de zaak CPP, C-349/96, punt 31; conclusie van advocaat-generaal Poiares Maduro in de zaak Arthur Andersen C-472/03, punt 20; conclusie van advocaat-generaal Kokott in de zaak *Aspiro*, C-40/15, punt 31.

10 HvJ 20 november 2003, C-8/01, *Taksatorringen*, punt 44.

Justitie dat de toepassing van de vrijstelling van verzekeringsbemiddeling niet kan worden ontzegd omwille van het enkele feit dat degene die zich op de vrijstelling wenst te beroepen een subagent is van de verzekeringstussenpersoon, en deze subagent dus geen rechtstreekse betrekkingen onderhoudt met – in het geding – de verzekeraar (of meer in het algemeen met een van beide partijen).¹¹ De vrijstelling beoogt met andere woorden prestaties verricht door een dienstverrichter die rechtstreeks of onrechtstreeks (met name door tussenkomst van een andere belastingplichtige in directe relatie met de partijen) in verbinding staat met een verzekeraar en verzekerde.¹²

2. In het arrest Andersen voegt het Hof van Justitie als tweede voorwaarde toe dat de verrichte werkzaamheden de **essentiële aspecten van de functie van verzekeringsbemiddeling** moeten omvatten, zoals het zoeken van nieuwe klanten en hen in contact brengen met de verzekeraar.^{13,14}

Uit de feiten die ten grondslag liggen aan het arrest Andersen blijkt echter dat Accenture, die zich wenst te beroepen op de vrijstelling voor verzekeringsbemiddeling, slechts ondersteunende backoffice-activiteiten verricht voor de verzekeringsmaatschappij in kwestie. Accenture houdt zich onder meer bezig met de acceptatie van verzekeringsaanvragen, de beoordeling van verzekeringsrisico's, de behandeling van polismutaties, de behandeling van claims, de betaling van commissies aan tussenpersonen, ... Voor het Hof van Justitie is het duidelijk dat deze backoffice-activiteiten,

hoewel ze wel bijdragen aan de inhoud van verzekeringsverrichtingen, op zichzelf geen diensten vormen die kenmerkend zijn voor een verzekeringsagent. Hierbij acht het Hof het relevant dat Accenture in de uitoefening van haar opdracht als 'tussenpersoon' slechts optreedt nadat de verzekeringsaanvragen haar worden toegezonden door andere tussenpersonen en zij zelf dus geen nieuwe klanten aanbrengt. Het feit dat Accenture wel de bevoegdheid heeft om de verzekeraar te binden maakt hierbij voor het Hof geen verschil.

Deze bevoegdheid om de verzekeraar te binden ten aanzien van de verzekerde – een argument dat Accenture aanhaalt ter staving van de toepassing van de vrijstelling – vloeit voort uit oud artikel 2, lid 1, sub b van richtlijn 77/92/EEG met betrekking tot de diensten van verzekeringsagenten en assurantiemakelaars en het recht van vestiging.¹⁵ De noties van verzekeringsagent en assurantiemakelaar gebruikt in deze richtlijn betreffen in se dus geen begrippen voor btw-doeleinden, al wordt er in verzoeken aan het Hof van Justitie regelmatig verwezen naar deze begrippen om de toepassing van de btw-vrijstelling voor verzekeringsbemiddelingsdiensten te staven. Interessant om hierbij op te merken is dat het Hof van Justitie in de arresten Taksatorringen en Andersen nog weigerachtig was om definitief standpunt in te nemen over de vraag of de begrippen assurantiemakelaar en verzekeringsagent automatisch op dezelfde wijze moeten worden uitgelegd in het kader van de btw-richtlijn als in het kader van de richtlijn 77/92/EEG.¹⁶ In *Aspiro*, een van de meer recente arresten m.b.t. de draagwijdte van de

11 HvJ 3 april 2008, C-124/07, *J.C.M. Beheer*, punt 26.

12 KIRSCH, S. en GAMITO, P., *De BTW op bancaire en financiële verrichtingen*, Limal, Anthemis, 2017, p. 19.

13 HvJ 3 maart 2005, C-472/03, *Andersen*, punten 33-34 en 36.

14 Hoewel de door het Hof gebruikte bewoordingen lijken aan te geven dat deze opsomming aanvankelijk niet de bedoeling had beperkend, maar louter exemplatief te zijn, blijkt uit de op dit arrest volgende rechtspraak dat telkens wordt getoetst of de tussenpersoon in kwestie de potentiële verzekeringspartijen met elkaar in contact tracht te brengen met het oog op het sluiten van een contract. Daarom komt het ons voor dat het in de praktijk moeilijk zal zijn – zo mogelijk zelfs een louter theoretisch scenario – om de vrijstelling te claimen wanneer geen van deze aspecten behartigd wordt door de derde-dienstverrichter.

15 Richtlijn 77/92/EEG van de Raad van 13 december 1976 houdende maatregelen ter bevordering van de daadwerkelijke uitoefening van het recht van vestiging en het vrij verrichten van diensten voor de werkzaamheden van verzekeringsagent en assurantiemakelaar en houdende met name overgangsmaatregelen voor deze werkzaamheden, nu vervangen door Richtlijn (EU) 2016/97 van het Europees Parlement en de Raad van 20 januari 2016 betreffende verzekeringsdistributie (herschikking).

16 HvJ 20 november 2003, C-8/01, *Taksatorringen*, punt 45; Conclusie van advocaat-generaal Poiares Maduro in de zaak *Arthur Andersen*, C-472/03, punt 22.

verzekeringsbemiddeling, bevestigt het Hof echter uitdrukkelijk dat “de betrokken definities [van verzekeringsagent en assurantiemakelaar zoals bedoeld in artikel 2, lid 1 van richtlijn 77/92/EEG] niet als zodanig kunnen worden gebruikt om in het kader van de btw-richtlijn te bepalen welke handelingen van btw zijn vrijgesteld.”¹⁷

Met andere woorden, zelfs indien een verzekeringsagent belast is met de bevoegdheid om verzekeringsovereenkomsten af te sluiten in naam en voor rekening van de verzekeraar is het niet gegarandeerd dat de agent ook kwalificeert als een verzekeringsagent in de zin van de btw-richtlijn, die recht heeft op de vrijstelling. Daarvoor moet steeds gekeken worden naar de inhoud van de prestaties verricht door de agent.

D. Ontwikkelingen in recente Europese arresten

Bovenstaande voorwaarden (m.n. met verzekering samenhangende diensten enerzijds en diensten verricht door een verzekeringsagent en assurantiemakelaar anderzijds) lijken inmiddels vaststaande criteria te zijn die door de lidstaten worden aangewend om de vrijstelling van verzekeringsbemiddeling te beoordelen. In enkele recente arresten worden de grenzen van deze criteria verder afgebakend.

Zo neemt het Hof van Justitie in het arrest **Q-GmbH**¹⁸ standpunt in over de onderworpenheid aan de btw van een set aan diensten die, hoewel ze elk betrekking hebben op handelingen inzake verzekeringen, niet als een dienst van verzekeringsbemiddeling worden aangemerkt.

De vennootschap Q, die verzekeringsproducten ontwikkelt en op de markt brengt, sluit een overeenkomst met een verzekeraar F. Volgens die overeenkomst zou Q drie soorten diensten verrichten: (i) de terbeschikkingstelling aan F van een door Q ontwikkeld verzekeringsproduct

middels een licentie; (ii) het plaatsen van verzekeringsovereenkomsten voor F, het aanpassen van de polissen en het beoordelen van de risico's; en (iii) het beheer van de overeenkomsten en de afhandeling van de schadegevallen. Voor deze diensten ontvangt Q een vergoeding in de vorm van een courtage. De verwijzende rechter wenst hierbij van het Hof te vernemen of de vrijstelling van verzekeringsbemiddeling kan toegepast worden op al deze door Q verrichte diensten als zijnde één enkele complexe dienst.

Hoewel het Hof de beoordeling inzake de complexe dienst aan de nationale rechter laat, bepaalt het wel – aan de hand van de twee gekende criteria – dat de vrijstelling inzake bemiddelingsdiensten niet van toepassing is op dienst (i), met name de terbeschikkingstelling van het verzekeringsproduct door Q via een licentie. Aan geen van beide voorwaarden is volgens het Hof voldaan.

Eenzijds blijkt niet dat in de fase waarin de licentie wordt verleend reeds medewerking van de potentiële klanten vereist is, zodat Q op dit ogenblik niet in contact staat met deze klanten. Het is pas wanneer F beslist om gebruik te maken van de bemiddelingsdiensten van Q dat Q in betrekking treedt met zowel de verzekeraar als de verzekerde. Anderzijds is het verlenen van licenties evenmin een activiteit die de essentiële aspecten van de functie van een verzekeringstussenpersoon dekt. Aangezien de licentie in kwestie betrekking heeft op een zeer specifiek product dat slechts tegemoetkomt aan de noden van beperkte klanten, zal de verzekeraar zelf de nodige stappen moeten ondernemen (eventueel via een verzekeringstussenpersoon) om het verzekeringsproduct te plaatsen. Het verlenen van de licenties voor het verzekeringsproduct komt dus niet in aanmerking voor de vrijstelling voor assurantiemakelaars en verzekeringstussenpersonen.

¹⁷ HvJ 17 maart 2016, C-40/15, *Aspiro*, punt 43.

¹⁸ HvJ 25 maart 2021, C-907/19, *Q-GmbH*.

In **Radio Popular**¹⁹ spreekt het Hof zich uit over aanvullende verzekeringsdiensten verricht door een vennootschap die zich voornamelijk bezighoudt met de verkoop van huishoudelijke apparaten en computer- en telecomproducten. Gelijktijdig met de verkoop van de betreffende producten biedt Radio Popular de klanten een verlengde garantietermijn aan, die voortvloeit uit een verzekeringsovereenkomst gesloten tussen de klanten van de elektronikawinkel en de verzekeraar. Radio Popular ageert met andere woorden als tussenpersoon van de bijkomende verzekering.

Het Hof komt tot de conclusie dat aan beide voorwaarden voor de vrijstelling van de verzekeringsbemiddeling voldaan is, gezien het wel degelijk met verzekering samenhangende prestaties betreft die Radio Popular stelt als makelaar of lasthebber.

E. Tussenbesluit

Volgens de Europese rechtspraak vindt de vrijstelling inzake verzekeringsbemiddeling toepassing wanneer de tussenpersoon, die met verzekering samenhangende prestaties verricht, in betrekking staat met zowel de verzekeraar als de verzekerde (waarbij een onrechtstreekse betrekking, bv. via een overeenkomst van subagentuur, volstaat). Bovendien moeten de handelingen essentiële aspecten van verzekeringsbemiddelaars betreffen. Dit laatste lijkt op het eerste gezicht misschien een zwaarwichtige voorwaarde, maar dit hoeft niet per se het geval te zijn. De Europese rechtspraak lijkt er immers niet aan in de weg te staan dat aan deze laatste voorwaarde reeds voldaan is wanneer een verzekeringstussenpersoon niet veel méér doet dan potentiële klanten op het bestaan wijzen van een verzekering die *a priori* aan hun noden lijkt te beantwoorden. Denk bijvoorbeeld aan de situatie waarbij een bank, als tussenpersoon van een verzekeraar, haar bankklanten die een hypothecaire lening aangaan wijst op het bestaan van concrete

HET IS NIET ZO DAT TELKENS EEN VERZEKERAAR BEROEP DOET OP EEN TUSSENPERSOON DIE IN CONTACT STAAT MET (POTENTIËLE) KLANTEN, DE HANDELINGEN VAN DE TUSSENPERSOON VRIJGESTELD ZIJN OP BASIS VAN DE VRIJSTELLING VOOR VERZEKERINGSBEMIDDELING.

brandverzekeringsspolissen bij diezelfde verzekeraar.

Dit betekent overigens niet dat telkens een verzekeraar beroep doet op een tussenpersoon die in contact staat met (potentiële) klanten, de handelingen van de tussenpersoon vrijgesteld zullen zijn. Arresten als *Andersen* en *Aspiro* maken immers duidelijk dat wanneer een verzekeraar beslist bepaalde van zijn kernactiviteiten als verzekeraar (bv. de afwikkeling van schadegevallen reeds nadat de verzekeringscontracten zijn gesloten) uit te besteden aan een derde, dit leidt tot een loutere uitsplitsing van zijn eigen verzekeringsactiviteiten waarvoor de vrijstelling niet speelt.

Bemiddeling inzake financiële diensten

A. Principe

Het toepassingsgebied van de vrijstelling van de financiële diensten zoals bedoeld in artikel 44, § 3, 5° tot 11° Wbtw wordt, buiten in het geval van het beheer van de gemeenschappelijke beleggingsfondsen, telkens uitgebreid tot de handelingen van 'bemiddeling' inzake deze financiële diensten, zoals de bemiddeling inzake kredietverlening. Net zoals het geval is voor de vrijstelling voor verzekeringsbemiddeling velde

¹⁹ HvJ 8 juli 2021, C-695/19, *Radio Popular*.

het Hof van Justitie sinds de invoering van de betrokken vrijstellingen verschillende arresten die het toepassingsgebied van de vrijstellingen verder moeten aflijnen.

B. CSC Financial Services

In het arrest *CSC Financial Services*²⁰ verrichtte CSC zogenaamde callcenterdiensten voor financiële instellingen. Deze diensten hielden in essentie in dat CSC alle contacten van de financiële instelling met het grote publiek – denk aan informatieverschaffing, verwerking van aanvraagformulieren, controle van de toelatingsvoorwaarden, ... – met betrekking tot de verkoop van bepaalde financiële producten (bv. een investeringsproduct voor deelbewijzen) op zich neemt, vanaf het verzoek om informatie tot aan de verkoop, maar met uitsluiting van de verkoop zelf. De vraag waarover het Hof van Justitie zich moest buigen, is de vraag of dergelijke handelingen begrepen kunnen worden als “bemiddeling inzake waardepapieren”.

Het Hof stelt hierbij dat met bemiddeling wordt bedoeld op “*een activiteit van een tussenpersoon die niet de plaats inneemt van een partij bij een contract betreffende een financieel product en wiens activiteit verschilt van de typische contractuele prestaties die door de partijen bij zulke contracten worden verricht.*” Hiermee lijkt het Hof een soortgelijk standpunt in te nemen als in het arrest *Andersen*, waarin het Hof besloot dat wanneer *backoffice*-activiteiten die normaal deel uitmaken van het takenpakket van de verzekeraar worden uitbesteed aan een derde, dit op zichzelf geen aanleiding geeft tot toepassing van de vrijstelling inzake verzekeringsbemiddeling.

Verder specificeert het Hof in *CSC* nog dat de activiteit van bemiddeling tot doel heeft “*het nodige te doen opdat twee partijen een contract sluiten, zonder dat de bemiddelaar*

een eigen belang heeft inzake de inhoud van het contract.”²¹

Hieruit besluit het Hof dat er geen sprake is van bemiddeling (inzake waardepapieren) wanneer, zoals het geval was voor *CSC*, er enkel op verzoek informatie over een financieel product wordt verstrekt en de verzoeken om inschrijving worden ontvangen en administratief worden verwerkt.

C. Ludwig VOLKER

Het arrest *Ludwig VOLKER* geeft verder invulling aan de draagwijdte van het begrip ‘bemiddeling’, ditmaal in relatie met de dienst van kredietverlening.²² Verzoeker *Ludwig VOLKER* is een zelfstandige vermogensadviseur, werkzaam als subagent van een andere onderneming, *DVAG*. *VOLKER* doet namens *DVAG* aan klantenwerving door potentiële klanten uit te nodigen op gesprek en hun beleggingsbehoeften te bepalen. Na een (computergestuurde) analyse van de financiële situatie van de klant, doet *VOLKER* een voorstel aan de klant met betrekking tot een volgens hem passend financieel product. Gaat de klant op dit voorstel in, dan stelt *VOLKER* een bindend aanbod op, dat na ondertekening door de klant wordt overgemaakt aan *DVAG*, die dit vervolgens voorlegt aan de kredietinstelling. Wordt de overeenkomst uiteindelijk gesloten, dan krijgt *DVAG* van de kredietinstelling een succesprovisie. Een gedeelte van deze provisie wordt op zijn beurt door *DVAG* betaald aan de vermogensadviseur voor zijn diensten als subagent. Na het sluiten van de kredietovereenkomsten onderhoudt *VOLKER* verder de contacten met de cliënten.

De vergoeding ontvangen door de vermogensadviseur wordt onderworpen aan de btw. De adviseur is echter van mening dat deze vergoeding wordt betaald als tegenprestatie

20 HvJ 13 december 2001, C-235/00, *CSC Financial Services*.

21 Zie in dezelfde zin HvJ 2 juli 2012, C-259/11, *DTZ Zadelhoff*.

22 HvJ 21 juni 2007, C-453/05, *Volker Ludwig*.

voor zijn diensten als kredietbemiddelaar, en dus dient te worden vrijgesteld.

Het Hof van Justitie komt tot volgende conclusies:

- De activiteit van de vermogensadviseur omvat zowel een aspect advisering als een aspect dat erin bestaat cliënten aan te zetten tot het sluiten van een kredietovereenkomst. De vergoeding wordt echter gekoppeld aan de voorwaarde dat de vermogensadviseur heeft bemiddeld bij het sluiten van de kredietovereenkomst. Op basis van de theorie van de zogenaamde complexe dienst besluit het Hof dat de bemiddelingsdienst dient te worden aangemerkt als hoofddienst en de adviseringsdienst slechts als bijkomende dienst.
- De invulling van de activiteit van bemiddeling zoals vooropgesteld in het arrest *CSC Financial Services* in de context van waardepapieren (in de zin van het nodige doen opdat twee partijen een overeenkomst sluiten, zonder dat de bemiddelaar een eigen belang heeft inzake de inhoud ervan) wordt in het arrest *Ludwig VOLKER* op dezelfde wijze toegepast in de context van de kredietverlening. Het Hof bevestigt hierbij ook dat het bestaan van een contractuele band tussen de bemiddelaar en een van de partijen bij de kredietovereenkomst niet vereist is.
- Het feit dat de bemiddelingsdienst als het ware wordt 'verdeeld' tussen verschillende dienstverrichters doordat er wordt gewerkt met een model van subagentuur staat niet aan de toepassing van de vrijstelling in de weg op voorwaarde dat de dienst door de individuele dienstverrichter over het geheel genomen een afzonderlijk geheel vormt, dat de kenmerkende en essentiële

functies van de bemiddelingsdienst vervult. Het arrest *Ludwig VOLKER* inzake financiële diensten kan hierdoor dus worden gezien als de tegenhanger van het arrest *J.C.M. Beheer*, waar het Hof tot dezelfde conclusie kwam inzake de verzekeringsbemiddeling.

- Tot slot verwijst het Hof naar de invulling van 'bemiddeling' in het arrest *CSC Financial Services* om te besluiten dat **de bemiddelingsdienst zich ertoe kan beperken een contractspartij te wijzen op gelegenheden om een kredietovereenkomst te sluiten.**

Opmerkelijk hierbij is dat deze laatste conclusie op het eerste gezicht moeilijk te rijmen lijkt met het bepaalde in *CSC Financial Services*. Daarin zei het Hof immers dat er geen sprake is van bemiddeling wanneer er louter informatie over een financieel product wordt verstrekt en er inschrijvingen op het product worden ontvangen en verwerkt. De grens tussen informatieverstrekking over een product aan een potentiële cliënt en deze potentiële cliënt wijzen op bepaalde productopportunities lijkt bijzonder dun. Betekent dit dat er een verschillende interpretatie dient te worden gegeven aan de notie van 'bemiddeling' al naargelang de hoofddienst waarop de bemiddeling betrekking heeft (bv. kredietverlening, handelingen inzake waardepapieren, betalings- en ontvangstverrichtingen)? Dit lijkt twijfelachtig, gezien het Hof van Justitie in het arrest *Ludwig VOLKER* zelf uitdrukkelijk verwijst naar de interpretatie van 'bemiddeling' in het arrest *CSC Financial Services*. Ook de conclusie van de advocaat-generaal bij het arrest *CSC Financial Services* geeft geen blijk van een verschillende interpretatie al naargelang de exacte financiële dienst.²³ In de conclusie spreekt de advocaat-generaal immers van 'bemiddeling' in het algemeen, dat volgens hem betrekking heeft op

²³ Conclusie van advocaat-generaal Ruiz-Jarabo Colomer in de zaak *CSC Financial Services*, C-235/00, punt 39.

“onderhandelen”, “geven en nemen”, waaraan in het geval van informatieverstrekking m.b.t. een product niet voldaan is. Maar is er bij het duiden op productopportunities dan wel sprake van “onderhandelen” en “geven en nemen” en indien zo, welke criteria bepalen dan juist dat dit inderdaad zo is? Of is het zo dat het Hof van Justitie tot een andere conclusie kwam in het arrest *Ludwig VOLKER* omdat de vergoeding slechts werd betaald indien er daadwerkelijk een overeenkomst werd gesloten?

Het antwoord op voorgaande vragen valt niet op volstrekt eenduidige wijze af te leiden uit de rechtspraak. Hoewel het Hof van Justitie de feitelijke beoordeling overlaat aan de nationale rechter, kan de ‘tegenstrijdige’ conclusie van het Hof in beide arresten o.i. mogelijk beter begrepen worden door rekening te houden met de verschillen in de door de betrokken partijen verrichte werkzaamheden. Callcenter CSC lijkt immers veeleer de onderaannemer van de financiële-dienstverrichter en niet zozeer een bemiddelaar. CSC heeft immers pas contact met het grote publiek vanaf het verzoek tot informatie door de klant zelf. Zij verstrekt geen advies, en haar tussenkomst neemt een einde wanneer de overeenkomst afgesloten dient te worden. Ludwig VOLKER werft daarentegen actief klanten, geeft hun gepersonaliseerd advies en doet een concreet aanbod. Deze laatste ontvangt overigens ook pas een vergoeding wanneer daadwerkelijk een overeenkomst wordt afgesloten, in tegenstelling tot CSC, die een vaste vergoeding ontvangt voor haar callcenter-diensten (vermeerderd met een variabele vergoedingscomponent afhankelijk van het aantal telefoongesprekken en verwerkte transacties). Anders gezegd, van Ludwig VOLKER kan wel, en van CSC niet, gezegd worden dat al het nodige wordt gedaan opdat twee partijen een contract sluiten.²⁴

²⁴ Dat ook de Belgische rechtspraak het als doorslaggevend beschouwt of twee partijen al het nodige doen om een contract te sluiten, zonder dat de bemiddelaar een eigen belang heeft bij de inhoud van het contract blijkt uit het arrest van het hof van beroep van Brussel van 23 oktober 2018 (Brussel, 23 oktober 2018, rolnr. 2015/AF/116). In deze zaak besliste het hof dat de

**DE AFBAKENING VAN
BEMIDDELINGSDIENSTEN
INZAKE FINANCIËLE
VERRICHTINGEN TEN OPZICHTE
VAN ANDERE DIENSTEN,
ZOALS ADVIESDIENSTEN OF
RECLAMEDIENSTEN, BLIJFT
ERG MOEILIK ZODAT HET
VOOR DE GEMIDDELDE
BELASTINGPLICHTIGE
ACTIEF IN DE FINANCIËLE
OF VERZEKERINGSSECTOR
GEEN SINECURE IS OM MET
ZEKERHEID VAST TE STELLEN
OF DE DOOR HAAR UITBESTEDE
DIENSTEN AL OF NIET ONDER
DE VRIJSTELLING ZULLEN
VALLEN.**

Dit neemt niet weg dat de afbakening ten opzichte van andere diensten, zoals adviesdiensten of reclamediensten, erg moeilijk – en vooral uiterst feitelijk – blijft, zodat het voor de gemiddelde belastingplichtige actief in de financiële of verzekeringssector geen sinecure zal zijn om met zekerheid vast te stellen of de door haar uitbestede diensten al of niet onder de vrijstelling vallen.

diensten die Carrefour aan een groepsonderneming verstrekt en erin bestaan promotie te voeren, advies te verlenen en aanvragen te behandelen in verband met het gebruik van bepaalde kredietkaarten wel degelijk voor de btw-vrijstelling van toepassing op kredietbemiddelingsdiensten in aanmerking komen.

D. Btw-Comité

Ook door het Btw-Comité van de Europese Commissie werd een vraag behandeld in verband met de draagwijdte van de vrijstelling voor bemiddeling inzake waardepapieren, en meer bepaald naar de toepassing van de vrijstelling op beleggingsadviesing.²⁵ In zijn werkdocument van 2015 neemt het Btw-Comité als startpunt voor de analyse de interpretatie gegeven aan 'bemiddeling' door het Hof van Justitie in haar arrest *CSC Financial Services*. Het stelt ook vast dat beleggingsadviezen verschillen van – zoals het geval was in *CSC* – het verschaffen van loutere informatie over een bepaald product, waarvoor de vrijstelling principieel niet speelt. Het Btw-Comité meent echter dat niet het feit dat er slechts informatie werd verschaft er in *CSC* voor heeft gezorgd dat de vrijstelling niet van toepassing was, maar wel het feit dat *CSC* niet handelde als *bemiddelaar* tussen de partijen.

Hoewel ook een beleggingsadvies beperkt kan zijn tot het attent maken van een klant op een opportuniteit, is het volgens het Btw-Comité echter niet zo dat dit hét essentiële kenmerk vormt van bemiddeling inzake waardepapieren. Wat dan wel? Het tussenkomen van de (potentieel vrijgestelde) dienstverrichter tussen twee partijen zonder zelf in de plaats te treden of de positie in te nemen van een van beide partijen, of nog, al het nodige doen opdat de partijen het contract zouden sluiten. Volgens het Btw-Comité is dit niet noodzakelijk het geval bij het geven van beleggingsadvies. Een beleggingsadvies kan zich namelijk beperken tot het louter aanraden van bepaalde beleggingsproducten aan een klant, waarbij die laatste vrij is hier al dan niet op in te gaan. Het feit dat dit advies niet *passe-partout* is, maar aangepast aan de noden van de specifieke cliënt doet hierbij niet ter zake. Bovendien is het

niet ondenkbaar dat een beleggingsadviseur slechts een-op-een in contact staat met de potentiële cliënt en niet met de partij die het financiële product op de markt brengt, zodat er in dergelijk geval moeilijk sprake kan zijn van 'bemiddeling'.

Om die reden concludeert het Btw-Comité dat wanneer een beleggingsadviseur louter advies verleent aan een cliënt, zonder dat de adviseur verder betrokken is in de onderhandeling en de onderschrijving van het contract tussen de cliënt en de aanbieder van het beleggingsproduct, er geen sprake is van bemiddeling inzake waardepapieren zoals bedoeld in de btw-vrijstelling.

E. Tussenbesluit

Ook voor de bemiddeling inzake financiële diensten is het dus zo dat de rechtspraak heeft gezorgd voor beoordelingscriteria die inmiddels als vaststaand kunnen worden beschouwd. Toch kan de toepassing van de vrijstelling nog tamelijk onvoorspelbaar zijn omwille van de vereiste feitelijke beoordeling van de door de tussenpersoon verrichte prestaties en de vraag of deze volstaan als zijnde 'al het nodige doen opdat twee partijen een overeenkomst sluiten'. Daarmee samenhangend blijft ook de afbakening moeilijk ten aanzien van andere diensten, zoals advies- of reclamediensdiensten of meer algemeen allerhande diensten verricht in onderaanneming.

Besluit

Sinds de introductie van de btw-richtlijn en de omzetting ervan in België zijn de bepalingen aangaande onder meer de vrijstellingen inzake bemiddeling in financiële diensten en de met verzekering en herverzekering samenhangende diensten verricht door makelaars en lasthebbers niet meer gewijzigd. De rechtspraak van het Hof van Justitie heeft de afgelopen jaren invulling gegeven aan deze btw-vrijstellingen. Deze invulling aan de hand van duidelijke, cumulatieve criteria was noodzakelijk. Spijtig

²⁵ Btw-Comité, werkdocument nr. 849 van 22 april 2015, vraag betreffende de toepassing van de Europese btw-bepalingen, <https://circabc.europa.eu/sd/a/2487cb09-d309-4f95-97f1-bfcdc0111029/849%20-%20IT%20-%20Question%20Investment%20Advice.pdf>.

genoeg ontbreekt tot nog toe enige verdere explicitering in de btw-richtlijn en de Belgische omzettingbepalingen.

Niet alleen is de Europese rechtspraak een noodzakelijkheid bij de interpretatie van de btw-vrijstellingen, ook zijn de definities in de btw-richtlijn enigszins verouderd. De financiële en verzekeringssector heeft zich doorheen de jaren sterk ontwikkeld, onder meer op IT-gebied, waardoor *outsourcing* van bepaalde diensten voor veel ondernemingen geen overbodige luxe blijkt. De btw-vrijstellingsbepalingen blijken hieraan echter (nog) niet aangepast. Uit Europese arresten als *Andersen, Q-GmbH* en *CSC Financial Services* blijkt dat de btw-vrijstellingen inzake financiële diensten en verzekeringen in hun huidige vorm suboptimaal kunnen zijn indien de belastingplichtige bepaalde deelprocessen, zoals de hier vooral besproken bemiddeling, wil *outsourcen*. De diensten verricht door de derde-dienstverleners in kwestie worden onderworpen aan de btw omwille van de niet-toepassing van de vrijstellingen inzake bemiddeling van financiële diensten of verzekeringsbemiddeling. Rekening houdend met het gebrek aan, of het slechts zeer beperkte, recht op aftrek in hoofde van financiële instellingen en verzekeraars, gaat dit in beginsel gepaard met een verhoogde kost op deze uitbestede diensten.

Binnen bepaalde grenzen konden de negatieve gevolgen van *outsourcing* binnen de financiële en de verzekeringssector tot voor kort ondervangen worden via de techniek van de zelfstandige groeperingen. Sinds de wijziging aan de Belgische wetgeving, in navolging van rechtspraak van het Hof van Justitie, behoort dit echter niet langer tot de mogelijkheden. De btw-eenheid kan eventueel nog voor soelaas zorgen bij *outsourcing* naar haar leden, al beperkt deze figuur zich tot louter Belgische leden.

Uit dit alles blijkt dat minstens voor de hier besproken bemiddeling, maar eigenlijk ook ruimer, de btw-vrijstellingen niet meer

volledig beantwoorden aan de noden van de huidige gedigitaliseerde samenleving. Een wetgevend ingrijpen, op Europees en op nationaal niveau, lijkt dan ook wenselijk om onder meer de btw-neutraliteit versturende gevolgen van *outsourcing* in de financiële en verzekeringssector op te vangen. Minstens zou de ingreep kunnen bestaan in het wetgevend verduidelijken van de draagwijdte en afbakening van de vrijstellingen (inzake bemiddeling of ruimer). Verder zouden er specifieke regelingen kunnen worden uitgewerkt om de btw-neutraliteit bij *outsourcing* te verzekeren (zoals bijvoorbeeld de afgeschafte mogelijkheid van de zelfstandige groepering). Nog extremer zou de afschaffing of het optioneel maken van bepaalde vrijstellingen voor financiële of verzekeringsdiensten kunnen worden overwogen. Wat in ieder geval duidelijk is, is dat deze vrijstellingen een anomalie in het systeem vormen. Het in stand houden van dergelijke anomalie komt ook met een kost (geen btw-neutraliteit, interpretatievraagstukken, ...). Hopelijk leiden initiatieven zoals de bevraging van de Commissie uit 2021 vroeg of laat tot een performantere regeling. Tot die tijd blijft het van het grootste belang om de huidige begrippen goed te interpreteren en de nuances in de rechtspraak van het Hof van Justitie goed te doorgronden.

Résumé

Les exonérations de TVA pour les services financiers et d'assurance, y compris les opérations de négociation ou les prestations de services effectuées par des mandataires ou courtiers d'assurance, ont été introduites dans la directive TVA pour faire face aux difficultés pratiques que l'assujettissement à la TVA pourrait entraîner.

L'objectif était ainsi de répondre aux complications liées à la détermination de la base d'imposition et d'éviter des coûts plus élevés sur le crédit à la consommation. En revanche, ces exonérations perturbent la neutralité du système de TVA. Cela est particulièrement vrai lorsque les secteurs financiers et des assurances décident, de plus en plus de nos jours, pour des raisons d'efficacité, de sous-traiter toutes sortes d'activités, telles que les services de soutien informatique et le traitement comptable des demandes d'indemnités d'assurance. Pour certaines de ces prestations de services sous-traitées, il est tenté de les faire bénéficier des exonérations relatives à l'intermédiation en services financiers et en assurances.

Le présent article met en évidence les limites de cette solution et montre ainsi que la décision de sous-traitance peut entraîner un coût de TVA plus élevé (qui est généralement répercuté sur le client). Le système de TVA déconseille ainsi la sous-traitance et encourage le prestataire de services financiers ou l'assureur à maintenir le service en interne.

Alors que jusqu'à récemment, il était possible, dans certaines conditions, d'éviter de telles conséquences négatives via le groupement autonome, cela ne semble plus être le cas après une récente modification législative. Cela renforce le besoin d'une solution univoque et plus neutre pour le secteur.

Summary

The VAT exemptions for financial and insurance services, including intermediation transactions or services provided by insurance brokers or agents, were introduced in the VAT Directive to deal with practical difficulties that the VAT liability might entail.

For instance, they foresaw complications in determining the taxable amount and wanted to avoid higher charges on consumer credit. On the other hand, these exemptions distort the neutrality of the VAT system. This is especially true when the financial and insurance sectors today increasingly decide to outsource all kinds of activities, such as IT support services and the administrative processing of insurance claims, for efficiency reasons. For some of these outsourced services, attempts are being made to bring them under the exemptions on intermediation in financial services and insurance.

The present contribution highlights the limits of that solution and thus shows that the decision to outsource can lead to a higher VAT cost (which is usually passed on to the customer). The VAT system thus discourages outsourcing and encourages the financial services provider or insurer to keep the service in-house.

Whereas, until recently, such negative consequences could be avoided in certain cases through the construct of the independent group, it appears that this too is no longer the case after a recent amendment of the law. This increases the need for an unambiguous and more neutral solution for the sector.

KRONIEK / CHRONIQUE

RECHTSLEER BEROEPSNORMEN DOCTRINE NORMES PROFESSIONNELLES

LIEVEN ACKE

Bedrijfsrevisor, Voorzitter ICCI
Réviseur d'entreprises, Président ICCI



Inleiding

Het redactiecomité van het TAA was van oordeel dat een periodieke opvolging van de evoluties op het vlak van professionele normen nuttig kon zijn. Hierna vindt U een eerste neerslag.

Inhoudelijk beperkt deze kroniek zich tot normen die het auditberoep betreffen; zo zal bijvoorbeeld niet ingegaan worden op het normatief kader met betrekking tot de opmaak van ESG-rapportering. Normen die betrekking hebben op de controle van en rapportering over deze rapportering horen daarentegen wel thuis in deze kroniek.

De kroniek heeft de ambitie initiatieven en evoluties op normatief vlak te volgen en de hoofdlijnen en attentiepunten van goedgekeurde normen te duiden. Let wel, deze kroniek is geen alternatief voor een grondige analyse van eenmaal goedgekeurde normen.

Introduction

Le comité de rédaction TAA était d'avis qu'il pourrait être utile de publier un suivi périodique des évolutions en matière de normes professionnelles. Vous trouverez ci-dessous une première édition.

En termes de contenu, cette chronique se limite aux normes relatives à l'audit ; elle n'abordera par exemple pas le cadre normatif relatif à la préparation des rapports ESG. En revanche, les normes relatives au contrôle et au *reporting* de ces rapports ont, elles, bien leur place ici.

L'ambition de cette chronique est de suivre les initiatives et les évolutions dans le domaine normatif et de mettre en évidence les grandes lignes et les points d'attention des normes adoptées. Il convient de noter que cette chronique ne constitue pas une alternative à une analyse approfondie des normes adoptées par le passé.

Nationale normen

De meest eenvoudige oplossing zou erin bestaan deze eerste kroniek te beginnen met de melding dat er geen nieuwe nationale normen te melden zijn. Dergelijke verklaring zou juist zijn maar zou voorbijgaan aan een aantal ernstige problemen.

We herinneren eraan dat de Raad van het IBR bevoegd is voor het opstellen van normen en aanbevelingen. Hij dient de inhoud van elke ontwerpnorm of -aanbeveling openbaar te maken (via openbare raadpleging) op zijn website. Elke belanghebbende kan dan zijn commentaar indienen binnen een vastgestelde termijn met ingang van de datum van publicatie van dit ontwerp op de website van het Instituut. Na afloop van de openbare raadpleging publiceert de Raad van het Instituut – behoudens andersluidend verzoek van de commentator – deze commentaren op zijn website.

Een norm of aanbeveling krijgt slechts uitwerking na goedkeuring, door zowel de Hoge Raad voor de Economische Beroepen (HREB) als de minister die bevoegd is voor Economie, van de definitieve tekst zoals aangenomen door de Raad van het Instituut naar aanleiding van de commentaren op de openbare raadpleging.

A. ISQM

Het zal de lezer die vertrouwd is met het reilen en zeilen van het IBR misschien verwonderen dat we als meest acute probleem de ontwerpnorm inzake de toepassing van ISQM1 en 2 en ISA 220 vooropstellen.

Alle stappen van de hiervoor beschreven normatieve procedure, op één na, zijn gezet; de Raad van het IBR en de Hoge Raad voor Economische Beroepen hebben de ontwerpnorm goedgekeurd; het blijft evenwel

Normes nationales

La solution la plus simple serait de commencer cette première chronique en signalant qu'il n'y a pas de nouvelles normes nationales à signaler. Une telle déclaration serait correcte mais ne tiendrait pas compte de certains sérieux problèmes.

Nous rappelons que le Conseil de l'IRE est compétent pour élaborer des normes et des recommandations. Il doit rendre le contenu de chaque projet de norme ou de recommandation accessible au public (par le biais d'une consultation publique) sur son site web. Toute partie intéressée peut alors soumettre ses remarques dans un délai déterminé à compter de la date de publication de ce projet sur le site web de l'Institut. À l'issue de la consultation publique, le Conseil de l'Institut publie ces commentaires sur son site web, sauf demande contraire de l'auteur du commentaire.

Une norme ou une recommandation ne prend effet qu'après approbation, tant par le Conseil supérieur des professions économiques (CSPE) que par le ministre chargé de l'Économie, du texte final adopté par le Conseil de l'Institut en réponse aux commentaires de la consultation publique.

A. ISQM

Les lecteurs qui connaissent les tenants et les aboutissants de l'IRE seront peut-être surpris d'apprendre que notre problème le plus préoccupant est le projet de norme sur l'application des normes ISQM 1 et 2 et de la norme ISA 220.

Toutes les étapes de la procédure normative décrite ci-dessus ont été franchies, sauf une. Le Conseil de l'IRE et le Conseil supérieur des professions économiques ont approuvé le projet de norme, mais il reste encore à

wachten op de goedkeuring door de Minister die bevoegd is voor Economie¹.

Een en ander is problematisch in het licht van de voorgenomen inwerkingtreding van de ontwerpnorm, namelijk 15 december 2023.

De overgang van ISQC1 naar ISQM1 vraagt van de auditkantoren een grondige voorbereiding: in tegenstelling tot ISQC1, dat kwalificeert als een kwaliteitscontrolesysteem, benadert ISQM kwaliteitsbeheer via een kwaliteitssysteem dat door elk kantoor moet worden gedefinieerd in het licht van zijn eigen activiteit, met een aanpak die van meet af aan is gebaseerd op zijn specifieke risico's. Dit houdt in dat in plaats van een kwaliteitshandboek en een reeks checklists, die toch betrekkelijk standaard zijn, er een aan het kantoor aangepast kwaliteitsmanagementsysteem moet worden uitgebouwd.

Het belang van de invoering van ISQM overstijgt de nationale context. Zo vragen auditoren, verantwoordelijk voor de waarmaking van een geconsolideerde jaarrekening, bevestiging van de auditoren van de groepsleden dat ze ISQM-compliant zijn.

Er mag bovendien niet zonder meer van uitgegaan worden dat de toepassing van ISQM1 conformiteit met ISQC1 inhoudt. De *scalability* van ISQM1 kan nu eenmaal resulteren dat een ISQC1 verplichting niet langer van toepassing is.

B. Gemeenschappelijke opdrachten

Er kan evenmin voorbijgegaan worden aan de problemen rond de actualisatie van het normatief kader met betrekking tot zogenaamde *gemeenschappelijke* opdrachten (zijnde de opdrachten die bedrijfsrevisoren delen met

recevoir l'approbation du ministre chargé de l'Économie¹.

Cela pose un problème compte tenu de l'entrée en vigueur du projet de norme prévue pour le 15 décembre 2023.

Le passage de la norme ISQC 1 à la norme ISQM 1 nécessite une préparation approfondie de la part des cabinets d'audit : contrairement à la norme ISQC 1, qui impose un système de contrôle de qualité, la norme ISQM aborde la gestion de la qualité à travers un système de qualité à définir par chaque cabinet en fonction de sa propre activité, avec une approche basée dès le départ sur ses risques spécifiques. Cela signifie qu'au lieu d'utiliser un manuel de qualité et un ensemble de listes de contrôle, qui sont relativement standard, il convient de construire un système de gestion de la qualité adapté au cabinet.

L'importance de l'introduction de la norme ISQM dépasse le contexte national. Par exemple, les auditeurs chargés de certifier les états financiers consolidés demandent aux auditeurs des membres du groupe de confirmer qu'ils sont conformes à la norme ISQM.

En outre, il ne faut pas supposer que l'application de la norme ISQM 1 implique la conformité à la norme ISQC 1. Aujourd'hui, la modularité de la norme ISQM 1 peut faire en sorte que l'obligation de la norme ISQC 1 ne soit plus applicable.

B. Missions communes

On ne peut pas non plus ignorer les questions relatives à la mise à jour du cadre normatif en ce qui concerne les missions dites *communes* (c'est-à-dire les missions partagées par les réviseurs d'entreprises et les experts-

1 Nadat de redactie van deze kroniek werd voltooid, heeft de minister zijn goedkeuring gegeven (bericht in het BS van 27 november 2023).

1 Après l'achèvement de la rédaction de cette chronique, le ministre a donné son approbation (avis au M.B. du 27 novembre 2023).

de gecertificeerd accountants).² We verwijzen naar de website van het IBR waar de Raad van het IBR een overzicht geeft van de verschillen van inzicht tussen de actoren in het normatief proces. In afwachting van het doorbreken van de impasse(s), worden de beroepsbeoefenaars geacht een verouderd normatief kader toe te passen (vereffening, omzetting, fusies en splitsingen), c.q. bestaat er geen normatief kader (effectennorm). De Raad van het IBR heeft geoordeeld één en ander te kunnen verhelpen door het uitvaardigen van adviezen over deze thema's, met dien verstande dat adviezen niet bindend zijn.

Bij de toepassing van het verouderd normatief kader moeten de beroepsbeoefenaars erover waken tegenstrijdigheden met het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (hierna: "WVV") te vermijden. De wijziging van het Wetboek is immers van meer recente datum dan het thans geldend normatief kader voor gemeenschappelijke opdrachten, en de wetten zoals het WVV hebben voorrang op de reglementen zoals de beroepsnormen.

C. Ondernemingsraad en sociale balans

Bij de goedkeuring van het ontwerp van bijkomende norm bij de in België van toepassing zijnde ISA's in december 2020 heeft de HREB gebruik gemaakt van het injunctierecht, voorzien door artikel 31, § 3 van de wet van 7 december 2016, om het IBR de opdracht te geven de normen betreffende de opdracht van de bedrijfsrevisor bij de ondernemingsraad te wijzigen.

Ook de opdracht van de commissaris inzake de sociale balans wordt door dit normatief initiatief geïnvloed. Omdat de sociale balans niet enkel van toepassing is bij entiteiten met een

² Ontbinding en vereffening van vennootschappen, omzetting van een vennootschap, controle van fusie- en splitsingsverrichtingen van vennootschappen, beoordeling van het getrouw en voldoende zijn van de financiële en boekhoudkundige gegevens opgenomen in het verslag van het bestuursorgaan (de zgn. effectennorm).

comptables).² Nous nous référons au site web de l'IRE où le Conseil de l'IRE donne un aperçu des différences de point de vue entre les acteurs du processus normatif. En attendant la résolution de la ou des impasses, les professionnels sont censés appliquer soit un cadre normatif dépassé (liquidation, transformation, fusions et scissions), soit un cadre normatif inexistant (norme titres). Le Conseil de l'IRE a jugé possible de remédier à l'une et à l'autre chose en émettant des avis sur ces thèmes, étant entendu que ces avis ne sont pas contraignants.

Lors de l'application du cadre normatif dépassé, les professionnels doivent veiller à éviter les contradictions avec le Code des sociétés et des associations (ci-après: « CSA »). En effet, la modification du Code est plus récente que le cadre normatif actuellement applicable aux missions communes, et les lois telles que le CSA ont la primauté sur des règlements comme les normes professionnelles.

C. Conseil d'entreprise et bilan social

Lors de l'adoption du projet de norme complémentaire aux ISA applicables en Belgique en décembre 2020, le CSPE a exercé le droit d'injonction prévu par l'article 31, §3 de la loi du 7 décembre 2016 pour enjoindre à l'IRE de modifier les normes relatives à la mission du réviseur d'entreprises auprès du conseil d'entreprise.

Cette initiative normative vise aussi la mission du commissaire en matière de bilan social. Étant donné que le bilan social ne s'applique pas uniquement aux entités dotées d'un conseil d'entreprise, la norme complémentaire (version

² Dissolution et liquidation de sociétés, transformation d'une société, contrôle des opérations de fusion et de scission de sociétés, évaluation du caractère suffisant et fidèle des données financières et comptables reprises dans le rapport de l'organe d'administration (la norme titres).

ondernemingsraad, wordt ook de bijkomende norm (herziene versie 2020) herzien.

Het ontwerp van norm inzake de opdrachten van de bedrijfsrevisor bij de ondernemingsraad en het ontwerp van herziening van de bijkomende norm (herziene versie 2020) bij de in België van toepassing zijnde ISA's hebben het voorwerp uitgemaakt van een openbare raadpleging. De Raad van het IBR heeft vervolgens op 12 oktober 2023 de ontwerpnorm ter goedkeuring voorgelegd aan de Hoge Raad voor de Economische Beroepen en de minister van Economie.

Internationale organisaties

A. IAASB³

Duurzaamheidsrapportering is actueel een hot topic. Externe controle zal een belangrijke rol spelen bij het vergroten van het vertrouwen in dergelijke rapportering.

Op 2 augustus 2023 heeft IAASB de publicatie aangekondigd van haar ontwerp *International Standard on Sustainability Assurance, General Requirements for Sustainability Assurance Engagements*, waarin de algemene vereisten voor auditors bij duurzaamheidsopdrachten worden beschreven.

De standaard werd ontwikkeld met gebruikmaking van aangepaste elementen van bestaande IAASB-standaarden en richtsnoeren, waaronder ISAE 3000 (herzien), *Assurance Engagements Other than Audits or Reviews of Historical Financial Information*, ISAE 3410, *Assurance Engagements on Greenhouse Gas Statements*, en de informele richtsnoeren van de IAASB inzake *assurance*-opdrachten op het gebied van duurzaamheid en andere uitgebreide *assurance*-opdrachten op het gebied van externe verslaggeving.

³ *International Auditing and Assurance Standards Board.*

révisée de 2020) est également en cours de révision.

Le projet de norme sur les missions du réviseur d'entreprises et le projet de révision de la norme complémentaire (version révisée 2020) aux ISA applicables en Belgique ont fait l'objet d'une consultation publique. Le Conseil de l'IRE a ensuite soumis le projet de norme à l'approbation du Conseil supérieur des professions économiques et du ministre en charge de l'Économie le 12 octobre 2023.

Organisations internationales

A. IAASB³

Le *reporting* de durabilité est un sujet d'actualité. Le contrôle externe jouera un rôle important dans le renforcement de la confiance dans ce *reporting*.

Le 2 août 2023, l'IAASB a annoncé la publication de son projet d'*International Standard on Sustainability Assurance, General Requirements for Sustainability Assurance Engagements*, qui définit les exigences générales imposées aux auditeurs dans les missions de durabilité.

La norme a été élaborée en utilisant des éléments adaptés des normes et des orientations existantes de l'IAASB, notamment l'ISAE 3000 (révisée), *Assurance Engagements Other than Audits or Reviews of Historical Financial Information*, l'ISAE 3410, *Assurance Engagements on Greenhouse Gas Statements*, et les orientations informelles de l'IAASB sur les missions d'assurance en matière de durabilité et d'autres missions complètes d'assurance en matière de *reporting* externe.

³ *International Auditing and Assurance Standards Board.*

De consultatieronde werd opgestart. Belanghebbenden hebben tot 1 december 2023 de tijd om feedback en inzichten te geven. Het is de bedoeling de definitieve standaard voor het einde van 2024 te publiceren.

De voorgestelde *International Standard on Sustainability Assurance (ISSA) 5000, General Requirements for Sustainability Assurance Engagements*, heeft de ambitie te fungeren als een op zichzelf staande standaard die geschikt is voor alle duurzaamheidsopdrachten: de standaard is van toepassing op duurzaamheidsinformatie die wordt gerapporteerd over alle duurzaamheidsthema's en die is opgesteld op basis van verschillende raamwerken, waaronder de onlangs uitgebrachte IFRS *Sustainability Disclosure Standards S1* en *S2*. De ontwerpnorm gaat zowel in op opdrachten met een beperkte mate van zekerheid als op opdrachten met een redelijke mate van zekerheid.

De voorgestelde standaard is beroepsonafhankelijk en kan zowel door professionele accountants als door niet-accountants worden gebruikt.

B. IESBA⁴

In de loop van 2023 weerhoudt vooral het volgende initiatief vanwege de IESBA de aandacht: Voorstel tot herziening van de *International Code of Ethics for Professional Accountants* met betrekking tot diensten verleend in het kader van fiscale planning. Het doel van het project is om een op principes gebaseerd kader te ontwikkelen, gebruikmakend van de fundamentele principes en het conceptuele kader van de Code, als leidraad bij het leveren van fiscale planning en aanverwante diensten.

⁴ *International Ethics Standards Board for Accountants*, onafhankelijke standard setter binnen de *International Federation of Accountants (IFAC)*.

Le cycle de consultation a été lancé. Les parties prenantes ont jusqu'au 1^{er} décembre 2023 pour faire part de leurs commentaires et de leurs idées. L'objectif est de publier la norme finale avant la fin de l'année 2024.

La proposition de norme internationale sur l'assurance du développement durable (ISSA) 5000, *General Requirements for Sustainability Assurance Engagements*, a l'ambition d'agir comme une norme autonome adaptée à toutes les missions de durabilité : la norme s'applique aux informations de durabilité publiées sur tous les sujets liés à la durabilité et a été élaborée sur la base de différents cadres, y compris les normes IFRS *Sustainability Disclosure Standards S1* et *S2* récemment publiées. Le projet de norme porte à la fois sur les missions assorties d'une assurance limitée et sur les missions assorties d'une assurance raisonnable.

La norme proposée n'est pas spécifique à une profession et peut être utilisée à la fois par les comptables professionnels et par les non comptables.

B. IESBA⁴

Au cours de l'année 2023, c'est l'initiative suivante en particulier, provenant de l'IESBA, qui aura retenu l'attention : Proposition de révision de l'*International Code of Ethics for Professional Accountants* en ce qui concerne les services rendus en matière de planification fiscale. L'objectif du projet est de développer un cadre fondé sur des principes, en utilisant les principes fondamentaux et le cadre conceptuel du Code comme fil rouge pour la prestation de services de planification fiscale et de services connexes.

⁴ *International Ethics Standards Board for Accountants*, standard setter indépendant au sein de l'*International Federation of Accountants (IFAC)*.

We herinneren aan Advies 2021/05 van de Raad van het IBR waarin wordt verduidelijkt dat de voor de bedrijfsrevisoren relevante ethische voorschriften in eerste instantie te vinden zijn in de wet over het revisoraat⁵ bijkomende deontologische bepalingen betreffende de wettelijke controle van de rekeningen zijn opgenomen in het Wetboek van vennootschappen en verenigingen. De *IESBA Code of Ethics*, is in België in tegenstelling tot de wettelijke bepalingen waarvan hierboven sprake niet verplicht doch kan wel als guidance worden gehanteerd. Bedrijfsrevisorenkantoren mogen ervoor opteren om de naleving van de bepalingen van de *IESBA Code of Ethics* op te leggen aan de bedrijfsrevisoren die deel uitmaken van hun netwerk, voor zover deze bepalingen minstens even streng zijn als de ter zake van toepassing zijnde Belgische wettelijke bepalingen.

Nous rappelons l'Avis 2021/05 du Conseil de l'IRE qui clarifie le fait que les règles d'éthique applicables aux réviseurs d'entreprises se trouvent dans un premier temps dans la loi sur le révisorat ;⁵ les dispositions déontologiques supplémentaires concernant le contrôle légal des comptes sont reprises dans le Code des sociétés et des associations. L'application du *Code of Ethics* de l'IESBA, contrairement aux dispositions légales mentionnées ci-dessus, n'est pas obligatoire en Belgique mais le code peut être utilisé comme guide. Les cabinets d'audit peuvent choisir d'imposer le respect des dispositions du *Code of Ethics* de l'IESBA aux réviseurs d'entreprises appartenant à leur réseau, dans la mesure où ces dispositions sont au moins aussi strictes que les dispositions légales belges applicables en la matière.

5 Wet van 7 december 2016 tot organisatie van het beroep van en het publiek toezicht op de bedrijfsrevisoren.

5 Loi du 7 décembre 2016 portant organisation de la profession et de la supervision publique des réviseurs d'entreprises.

Mot du Rédacteur en chef

Woord van de Hoofdredacteur

L'OHADA a trente ans et son acte uniforme révisé relatif au droit des sociétés dix ans : des sources d'inspiration pour le droit du commissariat aux comptes en Europe ?

L'OHADA, ou Organisation pour l'harmonisation en Afrique du droit des affaires, a fêté ses trente ans le 17 octobre 2023.

Organisation intergouvernementale classique, elle n'en vise pas moins l'intégration juridique de ses membres dans le domaine du droit des affaires, avec pour maître mot la sécurité juridique et judiciaire. Le Conseil des ministres de l'OHADA, qui rassemble les ministres chargés de la justice et ceux en charge des finances dans chaque Etat partie, adopte des « actes uniformes », qui s'appliquent directement dans tous les Etats parties. Son Secrétariat permanent, établi à Yaoundé, est chargé, entre autres, de la préparation des actes uniformes. La Cour commune de justice et d'arbitrage, établie à Abidjan et composée de treize juges élus pour un mandat de sept ans non renouvelable, assure l'interprétation et l'application commune notamment des actes uniformes, spécialement en se substituant aux cours suprêmes nationales pour connaître seule, en dernier ressort, des pourvois en cassation dirigés contre des décisions nationales appliquant un acte uniforme. Il existe également une Cour africaine de la médiation et d'arbitrage.

Actuellement, l'OHADA comprend 17 membres, surtout francophones mais pas exclusivement : Bénin, Burkina Faso, Cameroun, Comores, République du Congo, Côte d'Ivoire, Gabon, Guinée, Guinée Bissau, Guinée équatoriale, Mali,

De OHADA bestaat dertig jaar en haar herzien uniform besluit betreffende het vennootschapsrecht tien jaar: inspiratiebronnen voor het recht met betrekking tot het commissarismandaat in Europa?

De Organisatie voor de Harmonisatie van het Ondernemingsrecht in Afrika (OHADA, *Organisation pour l'Harmonisation en Afrique du Droit des Affaires*) vierde haar 30-jarig bestaan op 17 oktober 2023.

Als klassieke intergouvernementale organisatie streeft zij niettemin naar de juridische integratie van haar leden op het gebied van het ondernemingsrecht, met rechtszekerheid als sleutelwoord. De Raad van Ministers van de OHADA, waarin de ministers van Justitie en Financiën van elke Staat die partij is, zitting hebben, neemt "uniforme besluiten" aan die rechtstreeks van toepassing zijn in alle Staten die partij zijn. Haar Permanent Secretariaat, gevestigd in Yaoundé, is onder meer verantwoordelijk voor het opstellen van uniforme besluiten. Het Gemeenschappelijk Hof van Justitie en Arbitrage, gevestigd in Abidjan en samengesteld uit dertien rechters gekozen voor een niet-hernieuwbare termijn van zeven jaar, zorgt voor de gemeenschappelijke interpretatie en toepassing van meer bepaald uniforme besluiten, in het bijzonder door het vervangen van de nationale hooggerichtshoven om in laatste instantie alleen kennis te nemen van cassatieberoepen tegen nationale beslissingen waarin wordt verzocht om de toepassing van een uniform besluit. Er is ook een Afrikaans Hof van Bemiddeling en Arbitrage.

Momenteel telt de OHADA 17 voornamelijk, maar niet uitsluitend, Franstalige leden: Benin, Burkina Faso, Kameroen, Comoren, Republiek Congo, Ivoorkust, Gabon, Guinea, Guinee-Bissau, Equatoriaal-Guinea, Mali, Niger,

Niger, République centrafricaine, République démocratique du Congo (qui a rejoint en 2012), Sénégal, Tchad et Togo.

Les actes uniformes en vigueur actuellement concernent le droit commercial général, le droit des sociétés, le droit des sûretés, les procédures simplifiées de recouvrement, les voies d'exécution, les procédures collectives d'apurement du passif, le droit comptable (y compris des entités à but non lucratif), le transport routier de marchandises, le droit de l'arbitrage et de la médiation.

Le contrôle légal des comptes dans l'Espace OHADA

L'acte uniforme (révisé) relatif au droit des sociétés commerciales et du groupement d'intérêt économique (AUSGIE) du 30 janvier 2014, qui se substitue à l'acte initial du 17 avril 1997, règle de manière uniforme pour les 17 Etats parties, entre autres choses, le contrôle légal des comptes des sociétés ayant leur siège social dans l'espace OHADA.

L'acte uniforme traite notamment¹ les questions d'indépendance, d'incompatibilité (notamment entre la fonction de commissaire aux comptes et celle de commissaire aux apports), l'obligation de nommer ou non un ou deux commissaires effectifs voire des suppléants (principalement en fonction de la forme et/ou la taille de la société), la durée du mandat (en principe six exercices sociaux), l'objet de la mission (qui porte aussi sur le respect de l'égalité entre les associés), l'étendue du secret professionnel (qui ne vaut pas à l'égard du ministère public en ce que les faits délictueux dont le commissaire aux comptes a eu connaissance dans l'exercice de sa mission doivent lui être dénoncés), les pouvoirs du commissaire et l'organisation des collègues, la rémunération, la responsabilité

¹ Voyez par exemple pour la société anonyme les articles 694 à 734 de l'acte uniforme.

Centraal-Afrikaanse Republiek, Democratische Republiek Congo (die is toegetreden in 2012), Senegal, Tsjaad en Togo.

De thans geldende uniforme besluiten betreffen het algemeen handelsrecht, het vennootschapsrecht, het zekerheidsrecht, de vereenvoudigde invorderingsprocedures, de tenuitvoerleggingsprocedures, de collectieve procedures voor de kwijting van aansprakelijkheden, het boekhoudrecht (inclusief entiteiten zonder winstoojmerk), het goederenvervoer over de weg, alsook het arbitrage- en bemiddelingsrecht.

Wettelijke jaarrekeningcontrole in de OHADA-zone

Het (herzien) uniform besluit betreffende het recht van handelsvennootschappen en economische samenwerkingsverbanden (AUSGIE) van 30 januari 2014, dat het oorspronkelijk besluit van 17 april 1997 vervangt, regelt op uniforme wijze voor de 17 Staten die partij zijn, onder meer de wettelijke controle van de jaarrekening van vennootschappen met maatschappelijke zetel in de OHADA-zone.

Het uniform besluit behandelt meer bepaald¹ de kwesties van de onafhankelijkheid, de onverenigbaarheid (onder andere tussen het mandaat van rekeningcommissaris en het commissarismandaat in het kader van inbrengen), de verplichting om al dan niet één of twee effectieve commissarissen of zelfs plaatsvervangers aan te stellen (voornamelijk in functie van de vorm en/of omvang van de vennootschap), de duur van het mandaat (in principe zes boekjaren), het voorwerp van de opdracht (dat ook betrekking heeft op de naleving van het gelijkheidsbeginsel tussen de vennoten), de omvang van het beroepsgeheim (dat niet geldt mbt het openbaar ministerie, in die zin dat strafbare feiten waarvan de rekeningcommissaris in het kader van de

¹ Zie bijvoorbeeld voor de naamloze vennootschap de artikelen 694 tot en met 737 van het uniform besluit.

(aucune solidarité du commissaire quant aux infractions commises par les administrateurs, sauf s'il en a eu connaissance et ne les a pas dénoncées), etc.

Une source d'inspiration pour l'Union européenne

Bien sûr, le contenu matériel des dispositions de l'AUSGIE n'est pas forcément adapté au contexte de l'Union européenne, ne fût-ce qu'en raison d'une histoire et de besoins différents sur les deux continents. Ainsi, dans une mesure quasi inconnue en Afrique, le droit européen de l'information financière doit assurer, outre la protection des intérêts des parties prenantes, la stabilité des marchés financiers eux-mêmes.

De ci de là cependant, le droit OHADA peut, par la simplicité de certaines de ses solutions, rafraîchir un droit européen souvent excessivement complexe, et dès lors susceptible de ne pas être véritablement maîtrisé par ceux qui doivent l'appliquer, et en premier lieu les administrateurs de sociétés :

A cet égard, l'on peut se demander s'il n'y a pas un point, de principe celui-là, qui devrait inspirer véritablement l'action future de l'Union européenne dans le domaine du contrôle légal des comptes.

Comme elle s'en vante, l'OHADA assure à ses actes uniformes un effet direct similaire aux règlements de l'UE. Or l'essentiel de l'action de l'Union européenne en matière de contrôle légal des comptes a été effectué jusqu'ici via

uitoefening van zijn opdracht kennis heeft gekregen, aan het openbaar ministerie moeten worden gemeld), de bevoegdheden van de commissaris en de organisatie van de colleges, de vergoeding, de aansprakelijkheid (de commissaris is niet hoofdelijk aansprakelijk voor overtredingen gepleegd door de bestuurders, tenzij hij hiervan kennis heeft gekregen en deze niet heeft gemeld), enz.

Inspiratiebron voor de Europese Unie

Natuurlijk is de materiële inhoud van de bepalingen van het AUSGIE niet noodzakelijkerwijs aangepast aan de context van de Europese Unie, al was het maar omwille van een verschillende geschiedenis en verschillende noden op de twee continenten. Zo moet, in bijna onbekende mate in Afrika, het Europees recht van financiële informatie, naast de bescherming van de belangen van de belanghebbenden, ook de stabiliteit van de financiële markten zelf waarborgen.

Hier en daar kan het OHADA-recht echter, door de eenvoud van sommige van zijn oplossingen, zorgen voor een verfijning van een Europees recht dat vaak overmatig complex is en dat degenen die het moeten toepassen – in de eerste plaats de bestuurders van vennootschappen – het daarom waarschijnlijk niet echt onder de knie kunnen krijgen:

In dit opzicht kan men zich afvragen of er geen principiële punt is dat de toekomstige actie van de Europese Unie op het gebied van de wettelijke jaarrekeningcontrole echt zou moeten inspireren.

De OHADA gaat er prat op dat haar uniforme besluiten een rechtstreeks effect hebben vergelijkbaar met dat van de EU-verordeningen. Tot nu toe werden de meeste acties van de Europese Unie op het gebied van de wettelijke jaarrekeningcontrole echter uitgevoerd door

des directives². Mais, alors qu'un règlement « est directement applicable dans tout Etat membre », une directive lie tout Etat membre quant au résultat à atteindre, « tout en laissant aux instances nationales la compétence quant à la forme et aux moyens » (art. 288 du traité sur le fonctionnement de l'Union européenne – ci-après T.F.U.E.). Ceci impose comme l'on sait une transposition des directives, et conduit en pratique à une variété certaine des solutions adoptées par les Etats membres³.

Ne serait-il pas temps que l'Union européenne règle, pour l'ensemble des sociétés qu'elle entend soumettre à contrôle légal des comptes, la matière par voie de règlements⁴ ?

A notre sens, ceci présenterait énormément d'avantages. D'abord, il s'agirait d'une mesure de simplification, tant pour les grands groupes que pour les petites et moyennes entreprises. Pour les premiers, dont les administrateurs sont souvent issus d'Etats membres voire tiers différents, cela leur éviterait de se débattre avec une multitude de législations nationales régissant si pas l'éventuelle entité d'intérêt public centrale, du moins nombre de filiales. Pour les entreprises plus familiales ou en tout cas locales, cela faciliterait la création de filiales dans d'autres Etats membres, en permettant une appréhension directe des contours du contrôle légal des comptes à partir de la même

middel van richtlijnen.² Maar terwijl een verordening "*rechtstreeks toepasselijk is in elke lidstaat*", is een richtlijn verbindend ten aanzien van het te bereiken resultaat voor elke lidstaat, "*doch aan de nationale instanties wordt de bevoegdheid gelaten vorm en middelen te kiezen*" (art. 288 van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie, hierna VWEU). Zoals we weten, vereist dit een omzetting van de richtlijnen en leidt dit in de praktijk tot een bepaalde verscheidenheid aan oplossingen die door de lidstaten worden aangenomen.³

Zou het niet tijd worden dat de Europese Unie voor alle vennootschappen die zij aan een wettelijke jaarrekeningcontrole wil onderwerpen, de kwestie via verordeningen regelt⁴?

Dit zou naar onze mening enorme voordelen opleveren. Ten eerste zou het een vereenvoudigingsmaatregel zijn voor zowel grote groepen als kleine en middelgrote ondernemingen. Voor grote groepen, waarvan de bestuurders vaak afkomstig zijn uit verschillende lidstaten of zelfs derde landen, zou dit voorkomen dat ze te maken krijgen met een groot aantal nationale wetgevingen die, zo niet de mogelijke centrale organisatie van openbaar belang, dan toch op zijn minst een aantal dochterondernemingen regelen. Voor familieondernemingen of in ieder geval lokale

2 Notons cependant l'exception du règlement (UE) n° 537/2014 du Parlement européen et du Conseil du 16 avril 2014 relatif aux exigences spécifiques applicables au contrôle légal des comptes des entités d'intérêt public et abrogeant la décision 2005/909/CE de la Commission.

3 Bien sûr, les directives peuvent être précises et détaillées, au point que certaines de leurs dispositions peuvent se voir reconnaître un effet direct. Cependant, l'instrument d'une directive fait toujours courir le risque d'une transposition retardée ou défectueuse.

4 Normalement, la coordination européenne en doit des sociétés se fait par voie de directives (art. 50, § 1^{er}, et 6 2, g, du T.F.U.E.). Mais le rapprochement des législations des Etats membres peut aussi se faire par des règlements, s'il intéresse le fonctionnement du marché intérieur (art. 114 lu en combinaison avec l'art. 288). Cette voie a été suivie, en matière de contrôle légal des comptes des entités d'intérêt public : voir le règlement cité à la note 2.

2 Let echter op de uitzondering van Verordening (EU) nr. 537/2014 van het Europees Parlement en de Raad van 16 april 2014 betreffende specifieke eisen voor de wettelijke controles van financiële overzichten van organisaties van openbaar belang en tot intrekking van Besluit 2005/909/EG van de Commissie.

3 Uiteraard kunnen richtlijnen nauwkeurig en gedetailleerd zijn, in die mate dat sommige bepalingen ervan rechtstreekse werking kunnen krijgen. Het instrument van een richtlijn brengt echter altijd het risico van vertraagde of gebrekkige omzetting met zich mee.

4 Normaliter vindt de Europese coördinatie van het vennootschapsrecht plaats door middel van richtlijnen (art. 50, lid 1, en art. 6, lid 2, g, van het VWEU). De onderlinge aanpassing van de wetgevingen van de lidstaten kan echter ook worden bereikt door middel van verordeningen, als dit van belang is voor de werking van de interne markt (art. 114 *juncto* art. 288). Deze weg werd gevolgd op het gebied van de wettelijke controle van organisaties van openbaar belang: zie voetnoot 2 van de aangehaalde verordening.

législation que celle appliquée à la société mère. Avec probablement une plus grande stabilité de cette législation, puisque les règlements européens ont en pratique une longévité plus grande que la plupart des réglementations nationales. Par ailleurs, les attentes que les petites et moyennes entreprises peuvent avoir en matière de certification des comptes de leurs clients et de leurs fournisseurs seraient plus claires, puisqu'uniformes.

Quant au Royaume de Belgique

Dans le contexte belge, un remplacement par un ou plusieurs règlements européens des dispositions relatives au contrôle légal des comptes contenues dans le Code des sociétés et des associations et dans la loi du 7 décembre 2016 portant organisation de la profession et de la supervision des réviseurs d'entreprises, présenterait aussi des avantages.

Il ne faudrait par exemple plus subir les aléas d'une transposition souvent longue et tardive des normes professionnelles : cette question se réglerait au niveau européen, avec un effet à la même date dans tous les Etats membres. Les incompatibilités seraient entièrement réglées sans besoin d'un arrêté royal, lequel rappelons-le se fait attendre depuis huit ans maintenant en ce qui concerne la compatibilité de la qualité de réviseur d'entreprises (non empêché) avec une fonction d'administrateur dans une société (non-cliente). Le principe de proportionnalité serait doté d'un statut constitutionnel bien plus marqué (voyez le protocole n° 2 joint au T.F.U.E.), avec comme gardien la Cour de justice de l'Union européenne, bien plus crainte que le Conseil d'Etat belge.

ondernemingen zou dit de oprichting van dochtervennootschappen in andere lidstaten vergemakkelijken doordat het mogelijk wordt direct inzicht te verwerven in de reikwijdte van de wettelijke jaarrekeningcontrole op basis van dezelfde wetgeving als die welke van toepassing is op de moedervennootschap. En dergelijke wetgeving zal waarschijnlijk stabielere zijn, aangezien de Europese verordeningen in de praktijk een langere levensduur hebben dan de meeste nationale regelgevingen. Bovendien zouden de eventuele verwachtingen van kleine en middelgrote ondernemingen ten aanzien van de certificering van de jaarrekening van hun klanten en leveranciers duidelijker zijn op grond van hun uniformiteit.

Belgische context

In de Belgische context zou het vervangen van de bepalingen betreffende de wettelijke controle van de jaarrekening, vervat in het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en in de wet van 7 december 2016 tot organisatie van het beroep van en het publiek toezicht op de bedrijfsrevisoren, door één of meer Europese verordeningen, eveneens voordelen opleveren.

Het zou bijvoorbeeld niet langer nodig zijn om de grillen van een vaak langdurige en late omzetting van de beroepsnormen te ondergaan: deze kwestie zou op Europees niveau worden geregeld, met ingang op dezelfde datum in alle lidstaten. Onverenigbaarheden zouden volledig worden weggewerkt zonder de noodzaak van een koninklijk besluit dat, met betrekking tot de verenigbaarheid van de hoedanigheid van (niet-verhinderde) bedrijfsrevisor met de uitoefening van een bestuurdersfunctie in een vennootschap (die geen cliënt is), al acht jaar op zich laat wachten. Het evenredigheidsbeginsel zou een meer uitgesproken grondwettelijke status hebben (zie Protocol nr. 2 bij het VWEU), met als hoeder het Hof van Justitie van de Europese Unie, dat veel meer gevreesd wordt dan de Belgische Raad van State.

Oui, l'OHADA peut nous inspirer en Europe.

Quand l'OHADA fêtera son cinquantième anniversaire en 2043, l'aurons-nous cependant rattrapée sur le plan de l'uniformité des solutions et donc de la simplicité de leur application ?

Ja, de OHADA kan een inspiratiebron zijn voor Europa.

Wanneer de OHADA in 2043 haar 50-jarig bestaan viert, zullen we haar dan hebben ingehaald in termen van de uniformiteit van oplossingen en dus de eenvoud van hun toepassing?



Prof. Dr. Michel DE WOLF,
Doyen honoraire de la *Louvain School of Management*,
Président honoraire de l'Institut des
réviseurs d'entreprises

Prof. Dr. Michel DE WOLF,
Eredecaan van de *Louvain School of Management*
Erevoorzitter van het Instituut van
de Bedrijfsrevisoren

Uw mening interesseert ons: aarzel niet ons uw suggesties mee te delen op het adres info@icci.be.

Votre avis nous intéresse : n'hésitez pas à nous faire part de vos suggestions à l'adresse info@icci.be.