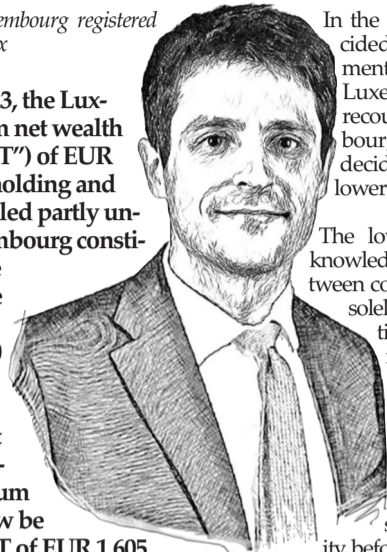


# Spotlight on the minimum net wealth tax declared partly unconstitutional by the Luxembourg constitutional Court

By François BRUSSIÉUX, Luxembourg registered lawyer, founder of FBX Legal & Tax

**O**n 10 November 2023, the Luxembourg minimum net wealth tax (hereafter "NWT") of EUR 4,815 applicable to certain holding and financial companies was ruled partly unconstitutional by the Luxembourg constitutional Court based on the principle of equality before the law. As a consequence of this decision, about 5,000 Luxembourg holding and financial companies whose total balance sheet does not exceed EUR 2,000,000 previously subject to the minimum NWT of EUR 4,815 will now be subject to a minimum NWT of EUR 1,605. This article provides a summarized overview of (i) the fact pattern of the decision, (ii) the concept of minimum NWT, (iii) the decision of the constitutional Court and (iv) the impact of this decision on the Luxembourg tax and financial landscape.



In the case at hand, the company decided to challenge the NWT assessment before the director of the Luxembourg tax authorities. As this recourse was rejected by the Luxembourg tax authorities, the company decided to bring the case before the lower Administrative Court.

The lower Administrative Court acknowledged the differential treatment between companies of the same size based solely on their balance sheet composition. It also noted that the government representative failed to provide a justification for this differential treatment during the proceedings. As the issue ultimately pertained to the compliance of a law with the Luxembourg Constitution, specifically the principle of equality before the law as set out in article 15 of the revised constitution as applicable since 1<sup>st</sup> July 2023, the lower Administrative Court decided to suspend the proceedings and refer the question to the constitutional Court, which has the exclusive authority to rule on the constitutionality of laws.

## Overview of the minimum NWT concept

To understand the decision of the Luxembourg constitutional Court, it is important to understand how the Luxembourg minimum NWT is computed. According to the Luxembourg NWT law or *Vermögenssteuergesetz* (the "NWT Law") dated 16 October 1934, Luxembourg resident taxable companies are subject to a minimum amount of NWT that varies depending on the composition of their balance sheet.

Based on paragraph 8 (2) b) of the NWT Law, Luxembourg companies are subject to a minimum wealth tax under a progressive scale ranging from EUR 535 to EUR 32,000 which is determined according to the size of their total balance sheet. Under this progressive scale, companies having a total balance sheet comprised between EUR 350,000 and EUR 2,000,000 should be subject to a minimum NWT of EUR 1,605.

As an exception, companies whose financial assets, transferable securities, cash, and receivables from affiliated companies (Lux GAAP accounts 23, 41, 50 and 51) exceed both 90% of their total balance sheet and EUR 350,000 are subject to a flat minimum NWT of

EUR 4,815 according to the paragraph 8 (2) a) of the NWT Law. Typically, Soparfi (*Sociétés de participations financières*) are generally subject to this flat minimum NWT of EUR 4,815.

Therefore, two scenarios may arise for companies with a total balance sheet comprised between EUR 350,000 and EUR 2,000,000. They may be either subject to a minimum NWT of EUR 4,815 (for financial companies exceeding the 90% threshold mentioned above) or to a minimum NWT of EUR 1,605 (for other companies).

## Decision of the constitutional Court

The constitutional Court recalled that the Article 15 of the revised constitution, which addresses the principle of equality before the law is applicable to both physical and moral persons. This article provides that: "Luxembourgers are equal before the law. The law may provide for a difference in treatment that stems from an objective disparity only if it is rationally justified, appropriate, and proportionate to its purpose". The principle of equality before the law is reflected in tax matters through the principle that tax liability should be set according to taxpayers' ability to pay taxes. This ability is assessed from an economic reality perspective.

In its decision, the constitutional Court examined whether the situations of taxpayers falling within the paragraph 8 (2) a) and b) of the NWT Law were comparable and if the difference in treatment was rationally justified, appropriate, and proportionate to its purpose. The court determined that taxpayers would be adequately comparable in terms of their balance sheet structure when all of them have over 90% of their assets represented by financial assets, transferable securities, cash, and receivables from affiliated companies (Lux GAAP accounts 23, 41, 50 and 51). In essence, taxpayers with a different balance sheet structure, even if their total balance sheet falls within the same range (i.e., above EUR 350,000 and below EUR 2,000,000), may not be considered in comparable situations.

However, the Court found that the additional criterion provided in paragraph 8 (2) a) of the NWT Law, which requires the sum of assets represented by the four categories to not only exceed 90% of the total balance sheet but also exceed EUR 350,000, lacked rational justification. No explanation was provided by the state representative or inferred from parliamentary works. Furthermore, the court held that this provision violated the principle ac-

ording to which tax liability should be set according to taxpayers' ability to pay taxes.

The constitutional Court concluded that the paragraph 8 (2) a) of the NWT Law is contradictory to the principle of equality before the law provided by the article 15 of the revised constitution as the threshold of EUR 350,000 is not rationally justified.

## Consequences of the decision for taxpayers and upcoming parliamentary work

Pending a legislative reform, taxpayers previously subject to the minimum NWT of EUR 4,815 and whose total balance sheet does not exceed EUR 2,000,000 should now be subject to the minimum NWT of EUR 1,605. These taxpayers should also benefit from a reduction of their NWT advances which should be re-assessed by the Luxembourg tax authorities.

NWT returns filed but not yet assessed by the Luxembourg tax authorities should also benefit from this decision. In addition, NWT assessment issued within the last three months that are not in line with this decision may be challenged.

According to Gilles Roth, the Luxembourg ministry of finance, this decision should impact approximately 5,000 Luxembourg companies, representing a yearly loss of EUR 16 million for the Luxembourg state.

On the other hand, this loss is minor compared with the massive amount of unconstitutional NWT collected during the last 7 years by the Luxembourg state since the entry into effect of the minimum NWT of EUR 4,815 in 2017. This decision raises the question of whether the constitutional Court should control the constitutionality of the laws before their entry into effect, as it does exist in other jurisdictions. This may prevent situations where unconstitutional laws remain unchallenged by taxpayers because the cost of the procedure outweighs the financial benefit.

Overall, the decision of the constitutional Court should be very well-received by the impacted companies that will see their annual minimum NWT decreasing by EUR 3,210.

A communication of the Luxembourg tax authorities on this decision should be released shortly, and a legislative reform of the Luxembourg minimum NWT is expected to take place before the vote of the 2024 budget law.

## Diminution des faillites au Grand-Duché de Luxembourg

**C**reditreform a analysé l'évolution du nombre de faillites au Luxembourg au cours de l'année 2023 et l'a comparé à celui de l'année précédente. «On constate en 2023 une baisse de 6%, à 944 faillites au 31.12.2023 en comparaison avec l'année 2022», souligne Juan Santiago, Authorized Manager de Creditreform Luxembourg SA. En comparaison avec nos pays limitrophes, l'Allemagne enregistre une majoration de +23,5%, la Belgique +9,65% et la France +34,4%.



Le secteur de la construction connaît une forte augmentation en comparaison avec 2022, pour ne citer quelques grandes structures ayant déposé le bilan : Cenaro Group, Manuel Cardoso sàrl et Decorlux sàrl.

Les entreprises avec une ancienneté de plus que 5 ans restent les plus touchées avec 558 faillites au Luxembourg par rapport aux entreprises de moins de 5 ans avec 386 faillites. Cela donne lieu à un taux de 59,11% d'anciennes entreprises et de 40,89% d'entreprises jeunes. Cependant, une majoration importante est constatée auprès des jeunes entreprises, attendu que le nombre s'élevait à 266 faillites en 2022, ce qui signifie +45,11% en 2023. En comparaison entre 2017 et 2020, le taux moyen des entreprises en-dessous de 5

ans d'ancienneté en faillite était approximativement de 24% et de 76% pour les entreprises de plus de 5 ans d'ancienneté.

En analysant les faillites par arrondissement judiciaire, on constate 848 faillites (960 en 2022) à Luxembourg, soit une diminution de -11,67%. Dans l'arrondissement de Diekirch, on constate une majoration de 2,13% avec 96 procédures (94 en 2022).

Les faillites par secteur d'activité ont également été analysées par Creditreform. Le secteur du «service» reste le triste leader dans l'analyse avec 497 faillites. Malgré ce nombre important on constate une diminution du nombre par rapport à 2022 avec 571 procédures de faillite. Par contre, l'on découvre une majoration importante dans le secteur de la construction, où règne une incertitude. Le nombre des faillites dans le secteur du bâtiment souligne la crise avec

une augmentation de 34,78%, à 155 cas en 2023 (115 en 2022).

Le nombre des procédures dans le secteur du commerce est en baisse, on dénombre ainsi 177 faillites en 2023 par rapport à 195 l'année précédente. L'industrie manufacturière a connu 9 faillites en 2023, tant qu'en 2022 il y en avait 14. Le secteur «HORECA» se présente avec une diminution de -4,50%, soit 111 cas en 2022 contre 106 en 2023

L'analyse du nombre de faillites par rapport à la forme juridique montre que la Sàrl (société à responsabilité limitée) a connu une hausse importante à 573 cas, soit de +8,32% par rapport à 2022 avec 529 cas. La forme juridique Sàrl-s (société à responsabilité limitée simplifiée) accuse un nombre de 129 faillites qui est restée pratiquement inchangée par rapport à 2022. Concernant la forme SA (société anonyme), Creditreform constate une diminution impor-

tante de 107 faillites soit -32,82% par rapport à 2022. Cette baisse est certainement due au fait que le nombre de nouvelles créations de la forme juridique SA a diminué d'environ -30,00% en 2023 par rapport à 2022.

Creditreform Luxembourg SA s'attend à ce que le nombre de faillites augmente en 2024, sachant

qu'en comparaison avec les années précédentes, le Luxembourg n'atteint toujours pas le niveau d'avant la crise Covid. Entre 2018 et 2019, le nombre moyen de faillites était de 1229 par an. Cela étant, le gouvernement a déjà préparé plusieurs mesures qui, comme par le passé, devraient porter leurs fruits pour lutter contre les difficultés actuelles. Ces aides étatiques ont

bien soutenu les entreprises et épargné le Luxembourg des grandes vagues en matière d'insolvabilité jusqu'à ce jour.

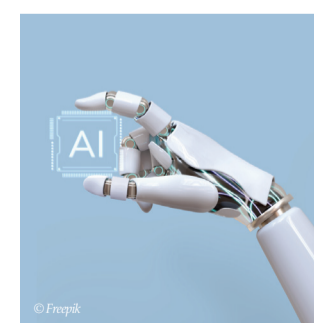
«L'évolution future montrera si le Luxembourg peut continuer à être épargné par la vague des faillites en vue des mesures gouvernementales», fait noter Juan Santiago.

## L'IA menace les salaires, pas les emplois...

**L'**adoption rapide de l'intelligence artificielle (IA) pourrait réduire les salaires, mais jusqu'à présent, elle crée des emplois plutôt que d'en détruire, en particulier pour les jeunes et les personnes hautement qualifiées, selon une récente étude publiée par la Banque centrale européenne (BCE).

Les entreprises ont investi massivement dans l'IA, mais les économistes cherchent encore à évaluer l'impact sur le marché du travail, tandis que la plupart des salariés s'inquiètent de leur avenir professionnel.

Les employeurs peinent pourtant à trouver actuellement des travail-



leurs qualifiés, malgré une récession qui devrait atténuer les tensions sur le marché du travail. Dans un échantillon de 16 pays européens, la part de l'emploi dans les secteurs exposés à l'IA a augmenté, les emplois peu ou moyennement qualifiés n'étant généralement pas affectés, à l'inverse des postes hautement qualifiés, selon un bulletin de recherche publié par

la BCE. Toutefois, le bulletin fait également état d'"impacts neutres à légèrement négatifs" sur les salaires, des effets qui pourraient s'accroître.

"Ces résultats ne sont pas un blanc-seing", précise le document. "Les technologies basées sur l'IA continuent d'être développées et adoptées. L'essentiel de leur impact sur l'emploi et les salaires - et donc sur la croissance et l'égalité - n'a pas encore été observé".

Les résultats contrastent avec les précédentes révolutions technologiques, l'informatisation ayant ainsi diminué "la part relative de l'emploi des travailleurs moyennement qualifiés, ce qui a entraîné une polarisation" de l'emploi, explique le document