



## L'imposition confiscatore et le mécanisme du bouclier fiscal

**Daniel Gatenby**

[LL.M. Tax, Avocat à Lausanne et Genève, PYTHON]

**Philippe Kenel**

[LL.M. docteur en droit, Avocat à Lausanne, Genève et Bruxelles, PYTHON]

La Suisse est un des rares Etats dans lesquels est encore prélevé un impôt sur la fortune. Cet impôt est prélevé par les cantons et les communes et il a potentiellement pour effet que le contribuable doit puiser dans son capital pour être en mesure de payer ses impôts. Le Tribunal fédéral a eu l'occasion de rappeler à maintes reprises que la garantie constitutionnelle de la propriété protège les contribuables contre une imposition confiscatore. Notre Haute Cour s'est gardée de fixer un taux à partir duquel l'imposition serait considérée comme confiscatore mais a précisé qu'il fallait examiner chaque cas individuel en tenant compte notamment du taux, de la charge fiscale, de la durée de l'imposition, et du cumul de diverses contributions.

Plusieurs cantons ont instauré un système de « bouclier fiscal » visant à garantir que l'imposition de leurs contribuables ne puisse être considérée comme confiscatore. En substance, le bouclier fiscal a pour effet d'imposer un pourcentage maximum que ne doit pas dépasser le cumul de l'impôt sur le revenu cantonal et communal sur le revenu et la fortune. Nous examinerons les systèmes mis en place par les cantons de Vaud, Genève, Berne et du

Valais. Nous illustrerons chaque système avec l'exemple simplifié suivant: un contribuable ayant une fortune imposable de CHF 100'000'000, des revenus nets de la fortune à hauteur de CHF 700'000 et d'autres revenus nets à hauteur de CHF 200'000. Le système de bouclier fiscal n'a aucune incidence sur l'impôt fédéral direct, de sorte que nous n'en tiendrons pas compte dans les calculs qui suivent.

### Canton de Vaud

En vertu de l'article 8 alinéa 3 de la loi vaudoise sur les impôts communaux (LCom-VD), l'impôt cantonal et communal sur le revenu et la fortune ne peut dépasser le 60% du revenu net imposable, étant précisé que le revenu net de la fortune ne peut être inférieur à 1%. En d'autres termes, si le contribuable n'a que peu de revenus, l'administration fiscale n'acceptera une réduction de son imposition qu'à hauteur d'un montant correspondant à 0.6% de la fortune du contribuable.

**Taux d'imposition cantonal et communal sur la fortune 0.8%**

**Taux d'imposition cantonal et communal sur le revenu 30%**

Impôt cantonal et communal (ICC) sur la fortune (CHF 100'000'000*0.8%)	800'000
ICC revenu (CHF 900'000*30%)	270'000

**ICC total sans bouclier fiscal 1'070'000**

soit 118% du revenu net imposable

#### Calcul du bouclier

Revenu minimum (= 1% de la fortune nette) ce montant étant plus élevé que le revenu net imposable, il est pris en compte	1'000'000
L'imposition maximale se monte à 60% de ce montant	600'000

**ICC total après application du bouclier 600'000**

soit une réduction d'impôt de CHF 470'000

### Canton de Genève

Genève connaît un système similaire au canton de Vaud. En vertu de l'article 60 de la loi genevoise sur l'imposition des personnes physiques (LIPP-GE), les impôts sur la fortune et sur le revenu cantonaux et communaux ne peuvent dépasser au total 60% du revenu net imposable. Pour le calcul, le rendement net de la fortune est fixé au moins à 1% de la fortune nette.

**Taux d'imposition cantonal et communal sur la fortune 1%**

**Taux d'imposition cantonal et communal sur le revenu 33.5%**

Impôt cantonal et communal (ICC) sur la fortune (CHF 100'000'000*1%)	1'000'000
ICC revenu (CHF 900'000*33.5%)	301'500

**ICC total sans bouclier fiscal 1'301'500**

soit 145% du revenu net imposable

#### Calcul du bouclier

Revenu minimum (= 1% de la fortune nette) ce montant étant plus élevé que le revenu net imposable, il est pris en compte	1'000'000
Insuffisance du rendement de la fortune (CHF 1'000'000-700'000)	300'000
Revenu net imposable (CHF 700'000+200'000)	900'000
Revenu pris en compte pour le calcul du bouclier	1'200'000
L'imposition maximale se monte à 60% de ce montant	720'000

**ICC total après application du bouclier 720'000**

soit une réduction d'impôt de CHF 581'500

### Canton de Berne

Le bouclier fiscal bernois est différent des deux systèmes présentés ci-dessus en ce sens qu'il ne prévoit pas de rendement minimal théorique de la fortune dans le cadre du calcul et qu'il n'a un effet que sur l'impôt sur la fortune. En vertu de l'article 66 de la loi bernoise sur les impôts (LI-BE), l'impôt cantonal, communal et paroissial sur la fortune qui est supérieur à 25% du rendement de ladite fortune imposable dans le canton est réduit à ce taux, mais au maximum à 2,4‰ de la fortune imposable. En d'autres termes, si la fortune génère des rendements, ces rendements ne peuvent pas être imposés à plus de 25% et si la fortune n'en génère pas, le capital ne peut être imposé à plus de 2,4‰.

**Taux d'imposition cantonal et communal sur la fortune 0.58%**

**Taux d'imposition cantonal et communal sur le revenu 29.9%**

Impôt cantonal et communal (ICC) sur la fortune (CHF 100'000'000*0.58%)	580'000
ICC revenu (CHF 900'000*29.9%)	269'100

**ICC total sans bouclier fiscal 849'100**

soit 94.3% du revenu net imposable

#### Calcul du bouclier

Imposition maximale des rendements de la fortune (25% de CHF 700'000)	175'000
Imposition minimale de la fortune (2.4‰ de CHF 100'000'000)	240'000
Le plus élevé de ces montants constitue l'impôt maximal sur la fortune	240'000

**ICC total après application du bouclier (CHF 240'000+269'100) 509'100**

soit une réduction d'impôt de CHF 340'000

### Canton du Valais

Le Valais connaît un système similaire à celui du canton de Berne. En vertu de l'article 2 de l'ordonnance cantonale valaisanne concernant la fixation du caractère confiscatoire de l'impôt sur la fortune, les contribuables dont les impôts cantonaux et communaux sur la fortune et sur le rendement net de la fortune dépassent le 20% du revenu net imposable ont droit à une réduction d'impôt. La réduction correspond à la différence entre les impôts précités et le 50% du rendement net de la fortune, étant précisé qu'une imposition minimale correspondant à la moitié de l'impôt sur la fortune doit dans tous les cas subsister.

Dans la mesure où ce système ne connaît pas de rendement minimal théorique de la fortune, il permet, en l'absence de revenus, de réduire de moitié l'impôt sur la fortune du contribuable.

**Taux d'imposition cantonal et communal sur la fortune 0.63%**

**Taux d'imposition cantonal et communal sur le revenu 25%**

Impôt cantonal et communal (ICC) sur la fortune (CHF 100'000'000*0.63%)	630'000
ICC revenu (CHF 900'000*25%)	225'000

**ICC total sans bouclier fiscal 855'000**

soit 95% du revenu net imposable

#### Calcul du bouclier

Impôt sur le revenu sur le rendement de la fortune (CHF 700'000*25%)	175'000
Impôt sur la fortune	630'000
	805'000

./ 50% du rendement de la fortune (CHF 700'000/2)	350'000
---	---------

Réduction d'impôt (1 <sup>er</sup> calcul)	455'000
--	---------

Réduction maximale (50% de l'impôt sur la fortune)	315'000
--	---------

**ICC total après application du bouclier (CHF 855'000-315'000) 540'000**

soit une réduction d'impôt de CHF 315'000

A la lumière des exemples simplifiés ci-dessus, nous constatons que les boucliers fiscaux genevois et vaudois ont un impact qui peut être relativement vite limité par le fait qu'il prévoit un rendement minimal de la fortune à prendre en considération. Les boucliers fiscaux bernois et valaisans permettent quant à eux, en l'absence de revenus ou en présence de revenus limités, de réduire fortement l'impôt sur la fortune. Les systèmes de ces deux derniers cantons sont dès lors plus propices à une planification fiscale permettant que l'application du bouclier fiscal soit particulièrement efficace.



## Confiscatory taxation and the tax shield mechanism

### Daniel Gatenby

[LL.M. Tax, Attorney-at-Law in Lausanne and Geneva, PYTHON]

### Philippe Kenel

[Doctor of Law, Attorney-at-Law in Lausanne, Geneva and Brussels, PYTHON]

Switzerland is one of the few countries with a net wealth tax. It is levied by the cantons and municipalities and has the potential effect that the taxpayer is forced to use his capital to be able to pay tax. The Federal Court has repeatedly stated that the constitutional guarantee of property protects taxpayers from confiscatory taxation. Our High Court has refrained from setting a rate at which taxation would be considered confiscatory, but specified that each case must be examined individually, taking into account – among other things – the tax rate, the total tax burden, the duration of the taxation, and the accumulation of various taxes.

Several cantons have introduced a ‘tax shield’ system to ensure that their taxation cannot be considered confiscatory. In essence, the tax shield has the effect of imposing a maximum percentage that must not be exceeded by the combined cantonal and communal income and wealth tax. We will examine the systems put in place by the cantons of Vaud, Geneva, Bern and

Valais. We will illustrate each system with the following simplified example: a taxpayer with a taxable wealth of CHF 100,000,000, net income from assets of CHF 700,000 and other net income of CHF 200,000. The tax shield system has no impact on direct federal taxes, so we will not take it into account in the following calculations.

### Canton of Vaud

According to article 8 paragraph 3 of the Vaud law on communal taxes (LCom-VD), the cantonal and communal tax on income and wealth cannot exceed 60% of the net taxable income. For the calculation, the net income deriving from assets may not be lower than 1%. This means that if the taxpayer has little income, the tax authorities will only accept a reduction in taxation to an amount corresponding to 0.6% of the taxpayer's wealth.

**Cantonal and municipal tax rate on wealth 0.8%.**

**Cantonal and municipal income tax rate 30%.**

Cantonal and communal (ICC) wealth tax (CHF 100,000,000*0.8%)	800,000
ICC income (CHF 900,000*30%)	270,000
<b>Total ICC without tax shield</b>	<b>1,070,000</b>

118% of net taxable income

#### Calculation of the tax shield

Minimum income (= 1% of net assets) as this amount is higher than the net taxable income, it is taken into account	1'000'000
The maximum tax is 60% of this amount	600,000

**Total ICC after application of the tax shield 600,000**

i.e. a tax reduction of CHF 470,000

### Canton of Geneva

Geneva has a similar system to the canton of Vaud. According to article 60 of the Geneva law on the taxation of individuals (LIPP-GE), cantonal and communal taxes on wealth and income may not exceed a total of 60% of net taxable income. For the calculation, the net return on assets is set at least at 1% of the net assets.

**Cantonal and municipal tax rate on wealth 1%.**

**Cantonal and municipal income tax rate 33.5%.**

Cantonal and communal wealth tax (CHF 100,000,000*1%)	1,000,000
ICC income (CHF 900,000*33.5%)	301,500
<b>Total ICC without tax shield</b>	<b>1,301,500</b>

145% of net taxable income

#### Calculation of the tax shield

Minimum income (= 1% of net assets) as this amount is higher than the net taxable income, it is taken into account	1,000,000
Insufficient return on assets (CHF 1,000,000-700,000)	300,000
Net taxable income (CHF 700,000+200,000)	900,000
Income taken into account for the calculation of the tax shield	1,200,000
The maximum tax is 60% of this amount	720,000

**Total ICC after application of the tax shield 720,000**

i.e. a tax reduction of CHF 581,500

### Canton of Bern

The Bernese tax shield differs from the two systems described above in that it does not provide for a theoretical minimum return on assets in the calculation and only affects wealth tax. According to Article 66 of the Bernese Tax Act (LI-BE), the cantonal, communal and parish wealth tax that is higher than 25% of the incoming deriving from the taxable assets is reduced to this rate, but to a maximum of 2.4‰ of the taxable wealth. In other words, if the wealth generates returns, these returns cannot be taxed at more than 25% and if the wealth does not generate returns, the capital cannot be taxed at more than 2.4‰.

**Cantonal and municipal tax rate on wealth 0.58%.**

**Cantonal and municipal income tax rate 29.9%.**

Cantonal and communal wealth tax (CHF 100,000,000*0.58%)	580,000
ICC income (CHF 900,000*29.9%)	269,100
<b>Total ICC without tax shield</b>	<b>849,100</b>

94.3% of net taxable income

#### Calculation of the tax shield

Maximum taxation of returns on assets (25% of CHF 700,000)	175,000
Minimum taxation of assets (2.4‰ of CHF 100,000,000)	240,000
The highest of these amounts is the maximum wealth tax	240,000

**Total ICC after application of the tax shield (CHF 240,000+269,100) 509,100**

i.e. a tax reduction of CHF 340,000

### Canton of Valais

Valais has a system similar to that of the canton of Bern. According to article 2 of the Valais cantonal ordinance concerning the determination of the confiscatory nature of wealth tax, taxpayers whose cantonal and communal taxes on wealth and on the net return on wealth exceed 20% of the net taxable income are entitled to a tax reduction. The reduction corresponds to the difference between the above-mentioned taxes and 50% of the net return on assets, with a minimum taxation corresponding to half of the tax on assets that must remain in all cases.

Since this system has no theoretical minimum return on assets, it allows the taxpayer's wealth tax to be reduced by half in the absence of income.

**Cantonal and municipal tax rate on wealth 0.63%.**

**Cantonal and municipal income tax rate 25%.**

Cantonal and communal wealth tax (CHF 100,000,000*0.63%)	630,000
ICC income (CHF 900,000*25%)	225,000
<b>Total ICC without tax shield</b>	<b>855,000</b>

95% of net taxable income

#### Calculation of the tax shield

Income tax on the return on assets (CHF 700,000*25%)	175,000
Wealth tax	630,000
	805,000

./ 50% of the return on assets (CHF 700,000/2)

Tax reduction (1<sup>st</sup> calculation)

Maximum reduction (50% of wealth tax)

**Total ICC after application of the tax shield (CHF 855,000-315,000) 540,000**

i.e. a tax reduction of CHF 315,000

In light of the simplified examples above, we see that the tax shields system's impact in Geneva and Vaud is in some cases limited by the fact that they provide for a theoretical minimum return on assets to be taken into consideration. The Bernese and Valais tax shield systems allow for a significant reduction in wealth tax when the taxpayer has little to no income. The systems of the latter two cantons are therefore more favourable to tax planning that enables the tax shield to be particularly effective. ■