

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

23 avril 2004

PROJET DE LOI
portant modification de l'article 223
du Code des Sociétés

RAPPORT

FAIT AU NOM DE LA COMMISSION
CHARGÉE DES PROBLÈMES DE
DROIT COMMERCIAL ET ÉCONOMIQUE
PAR
M. **Eric MASSIN**

SOMMAIRE

I. Exposé introductif	3
II. Discussion générale	5
III. Discussion des articles et votes	20

Documents précédents :

Doc 51 **0735/ (2003/2004)** :

001 : Projet de loi.

002 : Amendements.

Voir aussi :

004 : Texte adopté par la commission.

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

23 april 2004

WETSONTWERP
tot wijziging van artikel 223 van het
Wetboek van Vennootschappen

VERSLAG

NAMENS DE COMMISSIE BELAST MET DE
PROBLEMEN INZAKE HANDELS- EN
ECONOMISCH RECHT
UITGEBRACHT DOOR
DE HEER **Eric MASSIN**

INHOUD

I. Inleidende uiteenzetting	3
II. Algemene bespreking	5
III. Artikelsgewijze bespreking en stemmingen	20

Voorgaande documenten :

Doc 51 **0735/ (2003/2004)** :

001 : Wetsontwerp.

002 : Amendementen.

Zie ook :

004 : Tekst aangenomen door de commissie.

**Composition de la commission à la date du dépôt du rapport /
Samenstelling van de commissie op datum van indiening van het verslag :**
Voorzitter / Président : Annemie Roppe

A. — Titulaires / Vaste leden :

VLD Guy Hove, Pierre Lano, Claude Marinower
PS Maurice Dehu, Valérie Déom, Eric Massin
MR Anne Barzin, Jean-Luc Crucke, Marie-Christine Marghem
SP.A-SPIRIT Anne-Marie Baeke, Annemie Roppe, Greet van Gool
CD&V Simonne Creyf, Liesbeth Van der Auwera
Vlaams Blok Alexandra Colen, Bert Schoofs
cdH Melchior Wathelet

B. — Plaatsvervangers / Membres suppléants :

Stef Goris, Sabien Lahaye-Battheu, Bart Tommelein, Annemie Turtelboom
Colette Burgeon, Thierry Giet, Sophie Pécriaux, André Perpète
Valérie De Bue, Pierre-Yves Jeholet, Dominique Tilmans, Serge Van Overtveldt
Hilde Claes, Philippe De Coene, Parick Janssens, Geert Lambert
Hendrik Bogaert, Dirk Claes, Trees Pieters
Bart Laeremans, Guido Tastenhoye, Francis Van den Eynde
Raymond Langendries, Jean-Jacques Viseur

C. — Membre sans voix délibérative/ Niet-stemgerechtigd lid :

N-VA Geert Bourgeois

cdH	: Centre démocrate Humaniste
CD&V	: Christen-Democratisch en Vlaams
ECOLO	: Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales
FN	: Front National
MR	: Mouvement Réformateur
N-VA	: Nieuw - Vlaamse Alliantie
PS	: Parti socialiste
sp.a - spirit	: Socialistische Partij Anders - Sociaal progressief internationaal, regionalistisch integraal democratisch toekomstgericht.
VLAAMS BLOK	: Vlaams Blok
VLD	: Vlaamse Liberalen en Democraten

Abréviations dans la numérotation des publications :	Afkortingen bij de nummering van de publicaties :
DOC 51 0000/000 : Document parlementaire de la 51e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif	DOC 51 0000/000 : Parlementair document van de 51e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer
QRVA : Questions et Réponses écrites	QRVA : Schriftelijke Vragen en Antwoorden
CRIV : Version Provisoire du Compte Rendu intégral (couverture verte)	CRIV : Voorlopige versie van het Integraal Verslag (groene kaft)
CRABV : Compte Rendu Analytique (couverture bleue)	CRABV : Beknopt Verslag (blauwe kaft)
CRIV : Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes) (PLEN: couverture blanche; COM: couverture saumon)	CRIV : Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen) (PLEN: witte kaft; COM: zalmkleurige kaft)
PLEN : Séance plénière	PLEN : Plenum
COM : Réunion de commission	COM : Commissievergadering

Publications officielles éditées par la Chambre des représentants Commandes : Place de la Nation 2 1008 Bruxelles Tél. : 02/ 549 81 60 Fax : 02/549 82 74 www.laChambre.be e-mail : publications@laChambre.be	Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers Bestellingen : Natieplein 2 1008 Brussel Tel. : 02/ 549 81 60 Fax : 02/549 82 74 www.deKamer.be e-mail : publicaties@deKamer.be
---	---

MESDAMES, MESSIEURS,

Votre commission a examiné ce projet de loi au cours de ses réunions des 9 et 16 mars et du 20 avril 2004.

I.— EXPOSE INTRODUCTIF

Le représentant de la Vice-première ministre et ministre de la Justice souligne que le projet de loi à l'examen vise à concrétiser la partie de l'accord de gouvernement visant à intensifier la lutte contre la fraude fiscale et à assurer une meilleure perception de l'impôt. Le gouvernement propose dans ce cadre que la partie du capital social à libérer d'une société privée à responsabilité limitée constituée par une seule personne (la SPRL unipersonnelle (SPRLU)) soit portée à 12 400 euros.

La mesure en projet doit aussi être envisagée dans le cadre de la prévention des faillites. Une des causes principales des faillites des sociétés est en effet précisément leur sous-capitalisation. Lorsqu'une société ne compte qu'un associé, celui-ci sera le seul à fournir les moyens auxquels il devra éventuellement être fait appel au cours de l'existence de la société.

Pour ce type de sociétés, il est sans doute plus intéressant de disposer dès la constitution de moyens propres suffisants, ce qui permet en outre d'assurer une meilleure continuité de l'activité commerciale de la société.

Le représentant de la ministre commente ensuite les amendements n^{os} 2 à 6 du gouvernement (DOC 51 0735/002), qui concernent essentiellement une série de corrections techniques ainsi que l'entrée en vigueur des dispositions en projet.

L'amendement n° 2 vise à adapter l'intitulé du projet de loi par suite de la modification que l'amendement n° 5 vise à apporter à l'article 213 du Code des sociétés.

L'amendement n° 3 vise à clarifier l'article 2, dans la mesure où le texte original pourrait donner l'impression qu'une SPRL unipersonnelle n'est plus soumise qu'à l'obligation générale de libération de 12.400 euros et que les dispositions du deuxième alinéa de l'article 223 ne lui sont plus applicables. Comme telle n'est pas l'intention, il est prévu expressément que, dans l'hypothèse visée à l'article 221 du Code des sociétés (la constitu-

DAMES EN HEREN,

Uw commissie heeft dit wetsontwerp besproken tijdens haar vergaderingen van 9 en 16 maart, en 20 april 2004.

I. — INLEIDENDE UITEENZETTING

De vertegenwoordiger van de Vice-eerste minister en minister van Justitie benadrukt dat het wetsontwerp een concretisering vormt van het onderdeel van het regeerakkoord dat gericht is op de intensifiëring van de strijd tegen de fiscale fraude en op een betere inning van de belastingen. In dat kader stelt de regering voor het te volstorten gedeelte van het maatschappelijk kapitaal bij een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid die door één persoon wordt opgericht (de eenmans-BVBA of eenpersoons-BVBA (EBVBA)) te verhogen tot 12.400 euro.

De ontworpen maatregel dient ook beschouwd te worden in het kader van de preventie van faillissementen. Een van de belangrijkste oorzaken van faillissementen bij vennootschappen ligt immers precies in de ondercapitalisatie. Bij vennootschappen met slechts één vennoot staat deze alleen in voor de middelen waarop eventueel tijdens het bestaan van de vennootschap beroep moet worden gedaan.

Voor dit soort vennootschappen is het wellicht interessanter om vanaf de oprichting over voldoende eigen middelen te beschikken wat bovendien een betere continuïteit van de commerciële activiteit van de vennootschap waarborgt.

De vertegenwoordiger van de minister licht vervolgens de *regeringsamendementen nrs. 2 tot 6 (DOC 51 0735/002)* toe die in wezen betrekking hebben op een aantal technische verbeteringen alsook op de inwerkingtreding van de ontworpen bepalingen.

Amendement nr. 2 beoogt het opschrift van het wetsontwerp aan te passen als gevolg van de bij amendement nr. 5 beoogde wijziging van artikel 213 van het Wetboek van vennootschappen.

Amendement nr. 3 strekt ertoe het ontworpen artikel 2 te verduidelijken omdat uit de oorspronkelijke tekst de indruk kan ontstaan dat de eenpersoons-BVBA voortaan alleen aan de algemene verplichting tot volstorting van 12.400 euro zou onderworpen zijn en dat de bepalingen van het tweede lid van artikel 223 op haar niet van toepassing zouden zijn. Omdat dit niet de bedoeling is, wordt uitdrukkelijk bepaald dat, in de hypothese beoogd bij

tion d'une société privée à responsabilité limitée par une personne), le montant prévu à l'alinéa premier de l'article 223, à savoir 6.200 euros, est porté à 12.400 euros, sans préjudice de l'application de l'alinéa 2 de l'article 223 (l'obligation de libérer un cinquième au moins de chaque part souscrite en numéraire et l'obligation de libérer entièrement les parts sociales ou parties de parts sociales correspondant à des apports en nature).

L'amendement n° 4, qui remplace l'article 3 en projet par une nouvelle disposition, concerne les sociétés constituées antérieurement à l'entrée en vigueur de la modification de la loi, qu'elles aient été constituées sous la forme d'une SPRL ou non. Toutes les SPRL pourvues d'un associé unique existant au moment de l'entrée en vigueur de la nouvelle loi sont tenues, dans un délai d'un an, de libérer leur capital à concurrence de 12.400 euros au moins ou de se dissoudre dans ce délai d'un an.

La disposition initiale de l'article 2 du projet de loi ne s'applique qu'aux SPRL déjà dès le début constituées par une personne et pas aux sociétés qui se sont converties en une SPRL ou aux sociétés constituées sous la forme d'une SPRL, pourvues de plusieurs associés, mais qui, en application de divers mécanismes, comme par exemple la réunion de toutes les parts entre les mains d'une seule personne, sont devenues, au moment de l'entrée en vigueur de la loi, des sociétés unipersonnelles.

A compter de l'entrée en vigueur de la loi, ces sociétés disposent d'un délai d'un an pour libérer leur capital à concurrence de 12.400 euros au moins, à moins qu'elles ne se dissolvent au cours de cette période. Rien n'empêche en effet le gérant d'opérer la dissolution de la société ou de la proposer à un (des) autre(s) associé(s) pour se soustraire à la nouvelle disposition.

Si la société n'a pas été dissoute ni le capital libéré à concurrence de 12 400 EUR à la fin de cette période, l'associé unique est réputé caution solidaire de toutes les obligations de la société jusqu'à la publication de la dissolution de la société ou de la libération effective du capital à concurrence de 12 400 EUR.

L'amendement n° 5, insérant un article 4 (nouveau) dans le projet de loi à l'examen, tend à insérer, dans l'article 213 du Code des sociétés, une nouvelle disposition visant à prévenir toute manœuvre visant à contourner l'objectif de la présente loi par la constitution d'une SPRL non unipersonnelle mais qui le deviendrait après

l'article 211 van het Wetboek van vennootschappen (de oprichting van een BVBA door één persoon), het bedrag uit het eerste lid van artikel 223, te weten 6.200 euro, wordt verhoogd tot 12.400 euro, zonder dat afbreuk wordt gedaan aan de toepassing van het tweede lid van artikel 223 (de verplichting dat op ieder aandeel waarop in geld is ingeschreven ten minste één vijfde moet gestort zijn, en, de verplichting dat de aandelen of gedeelten van aandelen die inbrengen in natura vertegenwoordigen volledig moeten volgestort zijn).

Amendement nr. 4, dat het ontworpen artikel 3 vangt door een nieuwe bepaling, heeft betrekking op vennootschappen opgericht vóór de inwerkingtreding van de wetswijziging, ongeacht of ze zijn opgericht onder de rechtsvorm van een BVBA of niet. Alle BVBA's met een enige vennoot op het tijdstip van de inwerkingtreding van de nieuwe wet, moeten hun kapitaal binnen een jaar volstorten ten belope van ten minste 12.400 euro, of binnen dat jaar worden ontbonden.

De oorspronkelijk ontworpen bepaling van artikel 2 van het wetsontwerp heeft enkel betrekking op de reeds van bij de aanvang door één persoon opgerichte BVBA's, maar niet op vennootschappen die zich tot een BVBA hebben omgevormd of vennootschappen die onder de vorm van een BVBA, met verschillende vennoten, zijn opgericht, maar die door de toepassing van diverse regelingen, zoals bijvoorbeeld de vereniging van alle aandelen in één hand, op het ogenblik van de inwerkingtreding van de wet, een eenpersoonsvennootschap zijn geworden.

Vanaf de inwerkingtreding van de wet beschikken die vennootschappen over één jaar om het kapitaal te volstorten ten belope van ten minste 12.400 euro, tenzij de vennootschap tijdens die periode wordt ontbonden. Niets belet immers dat de zaakvoerder tot de ontbinding besluit of ze voorstelt aan de andere venno(o)t(en) om te ontsnappen aan de nieuwe bepaling.

Indien tegen het einde van die periode de vennootschap niet ontbonden is of het kapitaal niet volgestort ten belope van 12.400 euro, wordt de enige vennoot geacht hoofdelijk borg te staan voor alle verplichtingen van de vennootschap tot aan het ogenblik van de bekendmaking van de ontbinding of de effectieve storting van het kapitaal ten belope van 12.400 euro.

Amendement nr. 5, tot invoeging van een nieuw artikel 4 in het wetsontwerp, strekt ertoe in artikel 213 van het Wetboek van vennootschappen een nieuwe bepaling in te voegen om te voorkomen dat het doel van de wet zou worden omzeild door de oprichting van een BVBA met meerdere vennoten die ná de inwerkingtre-

l'entrée en vigueur de la loi par la réunion de toutes les parts dans les mains de l'associé unique, par exemple.

Pour cette disposition également, il est prévu une période transitoire d'une année afin de permettre aux intéressés de réunir les fonds nécessaires, ou de faire entrer un nouvel associé dans la société ou de dissoudre la société.

À l'issue du délai imparti, il est également prévu une sanction : l'associé unique est réputé caution solidaire de toutes les obligations de la société nées depuis que la société est devenue unipersonnelle et jusqu'à l'entrée d'un nouvel associé dans la société, la publication de la dissolution de la société ou la libération effective du capital à concurrence de 12 400 EUR.

L'amendement n° 6, insérant un article 5 (nouveau) dans le projet de loi à l'examen, tend à fixer l'entrée en vigueur des dispositions en projet le jour de sa publication au *Moniteur belge*. Il est souhaitable d'éviter une entrée en vigueur avec effet rétroactif, laquelle est de nature à surprendre la bonne foi des personnes concernées.

II.— DISCUSSION GÉNÉRALE

M. Melchior Wathelet (cdH) fait observer que le projet de loi à l'examen vise à établir une différence de traitement entre une SPRL unipersonnelle (SPRLU) et une SPRL comprenant plusieurs associés. L'exposé des motifs part du principe que la fraude fiscale est plus importante dans le cadre des SPRLU que dans celui des SPRL (DOC 51 0735/001, p. 5). Quels sont les critères objectifs sur lesquels se fonde le gouvernement pour justifier une différence de traitement vis-à-vis des SPRLU, question du reste soulevée par le Conseil d'État (DOC 51 0735/001, p. 8) ? La justification d'une différence de traitement doit s'apprécier en tenant compte du but et des effets de la mesure ainsi que de la nature des principes en cause. En quoi la lutte contre la fraude fiscale, qui serait différente selon qu'il s'agit d'une SPRLU ou d'une SPRL, justifie-t-elle la différence de traitement ?

L'argument invoqué par le représentant du ministre, selon lequel la mesure visée se veut également préventive, en ce qu'elle vise à éviter les faillites, est l'évidence même : plus le capital à libérer est important, moins le risque de faillite est élevé. Le fait d'empêcher les faillites justifie-t-il toutefois réellement le doublement du montant du capital social à libérer ? Cet argument ne s'ap-

pling van de wet een eenpersoonsvennootschap wordt door bijvoorbeeld de vereniging van alle aandelen in de handen van de enige vennoot.

Ook bij deze bepaling is een overgangperiode van één jaar voorzien zodat de belanghebbenden de nodige middelen kunnen bijeenbrengen, of een nieuwe vennoot in de vennootschap opnemen, of besluiten tot de ontbinding.

Na die termijn geldt ook hier een sanctie: de enige vennoot wordt geacht hoofdelijk borg te staan voor alle verbintenissen van de vennootschap ontstaan sinds het eenhoofdig worden van de vennootschap en dit tot een nieuwe vennoot in de vennootschap wordt opgenomen, tot de bekendmaking van de ontbinding of tot de werkelijke storting van het kapitaal ten belope van 12.400 euro.

Amendement nr. 6, tot invoeging van een nieuw artikel 5 in het wetsontwerp, strekt ertoe de inwerkingtreding van de wettelijke bepalingen te laten ingaan op de dag van de bekendmaking van de wet in het Belgisch Staatsblad. Het is wenselijk de inwerkingtreding met terugwerkende kracht te vermijden om de betrokken personen die te goeder trouw zijn niet voor verassingen te stellen.

II. — ALGEMENE BESPREKING

De heer Melchior Wathelet (cdH) wijst op het verschil in behandeling tussen een eenpersoons-BVBA (EBVBA) en een BVBA met meerdere vennoten, dat door het wetsontwerp wordt ingevoerd. De memorie van toelichting gaat ervan uit dat er een grotere fiscale fraude bij de EBVBA's zou bestaan dan bij de BVBA's (doc 51 0735/001, p. 5). Op welke gronden steunt de regering zich om een verschillende behandeling ten aanzien van de EBVBA's te rechtvaardigen? De Raad van State heeft deze vraag overigens ook opgeworpen (doc 51 0735/001, p. 8). Een verschil in behandeling moet worden verantwoord rekening houdend met de doelstelling en de gevolgen van de maatregel en met de aard van de in het geding zijnde beginselen. In welk opzicht wordt het verschil in behandeling verantwoord door de strijd tegen de fiscale fraude die verschillend zou zijn naargelang het gaat om een EBVBA of een BVBA ?

Het door vertegenwoordiger van de minister ingeroepen argument dat de beoogde maatregel eveneens preventief is bedoeld om faillissementen te vermijden, is de evidentie zelf: naarmate het volgestorte kapitaal groter is, wordt het risico op faillissement kleiner. Rechtvaardigt het verhinderen van faillissementen echter daadwerkelijk het verdubbelen van het vol te storten gedeelte

plique-t-il donc pas aux SPRL et cette mesure permettra-t-elle réellement de réaliser l'objectif visé ?

Le projet de loi à l'examen vise également à stimuler la volonté d'entreprendre, objectif qui, selon l'intervenant, ne pourra toutefois pas être réalisé. Dès lors qu'une société devra verser le double du montant qu'elle aurait dû verser jusqu'à présent, elle sera confrontée à un investissement supplémentaire considérable, ce qui constitue davantage un obstacle qu'un incitant. Une telle entrave est injustifiable.

Il serait préférable de recourir à d'autres moyens, et il y en a (par exemple, au niveau de la législation fiscale), pour lutter contre la fraude fiscale, plutôt que de recourir à des moyens qui imposent des charges encore plus lourdes aux personnes souhaitant créer une SPRLU (et qui génèrent une activité économique pouvant déboucher sur la création d'emplois).

En ce qui concerne la sanction de la caution solidaire, que les amendements n^{os} 4 et 5 du gouvernement prévoient d'instaurer, on est en droit de se demander si celle-ci est illimitée et, par conséquent, supérieure à 12.400 euros, ce qui ressemble, une fois de plus, à une entrave supplémentaire. On peut dès lors se demander à nouveau si cette différence de traitement est justifiée, eu égard aux objectifs visés par le projet de loi à l'examen.

M. Wathelet renvoie ensuite à son *amendement* (n^o 1, DOC 51 0735/002) qui tend à fixer l'entrée en vigueur de la loi au 1^{er} juillet 2004, tout en prévoyant une exception pour les sociétés constituées avant cette date, lesquelles ont jusqu'au 1^{er} janvier 2005 pour se conformer à la nouvelle réglementation. Eu égard à l'amendement présenté par le gouvernement en ce qui concerne l'entrée en vigueur de la loi, il retire l'amendement n^o 1 et présente ensuite l'*amendement* n^o 7 (DOC 51 0735/002).

Pour les SPRLU nouvellement constituées, il convient de fixer une date en ce qui concerne l'entrée en vigueur de la loi, fixée au 1^{er} juillet 2004 par l'intervenant. Le délai d'un an, que le gouvernement propose pour permettre aux SPRLU déjà constituées de se conformer aux nouvelles dispositions (qui prennent également en considération l'hypothèse où une SPRL deviendrait une SPRLU), ne soulève aucune question.

Mme Trees Pieters (CD&V) demande pourquoi l'exposé des motifs n'apporte aucune précision quant au point de vue défendu par le représentant de la ministre. L'affirmation selon laquelle il s'agit, en l'occurrence, d'un nouveau mécanisme de lutte contre la fraude ainsi que d'une mesure visant à prévenir les faillites, aurait dû figurer de manière explicite dans l'exposé des motifs.

van het maatschappelijk kapitaal? Geldt dit argument dan ook niet voor de BVBA's en zal de beoogde doelstelling daar effectief mee bereikt worden?

Het wetsvoorstel beoogt ook de ondernemingsgeest aan te wakkeren, wat, volgens de spreker, evenwel niet gehaald zal worden. Doordat een vennootschap nu het dubbele bedrag zal moeten storten van wat vroeger het geval was, komt zij voor een zware bijkomende investering te staan die eerder een hindernis vormt dan een stimulans. Ook deze bijkomende belemmering valt niet te verantwoorden.

Voor het bestrijden van de fiscale fraude bestaan er andere middelen (bijvoorbeeld op het niveau van de fiscale wetgeving) die de voorkeur verdienen boven die waarbij op diegene die een EBVBA wil oprichten (en een economische activiteit, met eventueel werkgelegenheid, genereert) nog meer lasten worden gelegd.

Wat de bij de regeringsamendementen nrs. 4 en 5 voorgestelde invoering van de sanctie van de hoofdelijke borg betreft, rijst de vraag of deze onbeperkt is, en bijgevolg verder reikt dan 12.400 euro, wat nog maar eens op het invoeren van nog een bijkomende belemmering lijkt. Hieruit volgt opnieuw de vraag of dit verschil in behandeling verantwoord is in het licht van de beoogde doelstellingen van het wetsvoorstel.

De heer Wathelet verwijst verder naar het door hem ingediende *amendement* nr. 1 (doc 51 0735/002) dat de inwerkingtreding van de wet op 1 juli 2004 vaststelt met een uitzondering voor de vennootschappen opgericht vóór die datum, die tot 1 januari 2005 de tijd krijgen om zich naar de nieuwe regeling te schikken. In het licht van het door de regering ingediende amendement met betrekking tot de inwerkingtreding, trekt hij het amendement nr. 1 in en dient vervolgens *amendement* nr. 7 (DOC 51 0735/002) in.

Voor de EBVBA's die nieuw opgericht worden, moet een tijdstip worden vastgesteld voor de inwerkingtreding, die door de spreker op 1 juli 2004 wordt bepaald. De door de regering voorgestelde termijn van één jaar om reeds opgerichte EBVBA's toe te laten zich te schikken naar de nieuwe bepalingen (waarbij ook aandacht is voor de hypothese waarin een BVBA een EBVBA zou worden), roept geen vragen op.

Mevrouw Trees Pieters (CD&V) vraagt waarom de memorie van toelichting geen duidelijkheid verschaft over de stelling naar voren gebracht door de vertegenwoordiger van de minister. De stelling dat het hier gaat om een nieuw mechanisme van fraudebestrijding alsook om een preventieve maatregel ter voorkoming van faillissementen, had expliciet in dat document moeten opgenomen zijn. De

L'exposé des motifs précise, en revanche, que le projet de loi vise à concrétiser l'accord de gouvernement qui prévoit «une politique fiscale renouvelée», «du souffle pour les connaissances et la volonté d'entreprendre» et une intensification de «la lutte contre la fraude fiscale» (DOC 51, 0735/001, p.4). Il n'est toutefois pas précisé lequel de ces trois objectifs le gouvernement poursuit en modifiant l'article 223.

Mme Pieters suppose que le gouvernement entend en l'occurrence lutter contre la fraude fiscale, ce qui constitue indéniablement une mission essentielle. À cet égard, on constate d'ailleurs que le département des Finances n'est pas très actif dans ce domaine. Le groupe politique de l'intervenante estime que la création de sociétés est un bon moyen de donner corps à des activités indépendantes. Il est toutefois fort douteux que l'on encourage la création d'entreprises en doublant le capital à libérer dès la constitution de l'entreprise. Ce doublement sera en outre insuffisant pour prévenir réellement les faillites.

Alors qu'il convient d'encourager la création d'entreprises, certainement en Flandre, le projet de loi y met précisément une entrave, ce qui est contraire à l'un des objectifs qui avaient été formulés lors du conclave gouvernemental de Gembloux (encourager la consolidation et la création d'entreprises). Il est donc essentiel de savoir comment le projet de loi y contribuera. Les besoins en capitaux d'un entrepreneur constituent un facteur très critique, certainement dans le cas d'une PME en phase de démarrage.

Que cherche le gouvernement, en particulier dans le domaine de la lutte contre la fraude à la TVA, en augmentant le capital à libérer ? Le gouvernement peut-il démontrer que la fraude à la TVA se pratique exclusivement dans les SPRL unipersonnelles, qui plus est en raison de l'insuffisance du capital libéré? L'objectif est-il de rendre plus coûteuse la création de sociétés unipersonnelles et de mieux garantir les créanciers à l'égard de ces PME ?

Pour le groupe politique de *Mme Pieters*, il convient de lutter contre la fraude en s'attaquant aux mécanismes mêmes de la fraude, en veillant par exemple à ce que les comptes annuels soient effectivement déposés en temps utile et en luttant contre le recours abusif aux sociétés « boîtes aux lettres ». Enfin, le gouvernement ferait également bien de veiller à ce que les déclarations fiscales soient régulièrement contrôlées dans tout le pays. La mesure proposée semble dès lors sans aucun rapport avec l'un ou l'autre mécanisme de fraude. Le gouvernement chercherait-il à brider l'entreprise indépen-

memorie van toelichting preciseert wel dat het wetsontwerp een uitvoering is van het regeerakkoord gericht op «een vernieuwd fiscaal beleid», «zuurstof om de ondernemingsgeest aan te wakkeren» en «om de strijd tegen de fiscale fraude» op te voeren (dDOC 51 0735/001, p. 4). Er wordt echter niet duidelijk gemaakt welke van de drie doelstellingen de regering nastreeft met de wijziging van artikel 223.

Mevrouw Pieters gaat ervan uit dat het de regering te doen is om de strijd tegen de fiscale fraude, wat ontegensprekelijk een essentiële opdracht is. In dit kader stelt men overigens vast dat het departement van Financiën in deze aangelegenheid niet zeer actief optreedt. De fractie van de spreekster vindt het oprichten van vennootschappen een goede manier om zelfstandige activiteiten vorm te geven. Het valt echter ernstig te betwijfelen dat startende bedrijven zullen worden aangemoedigd door van bij het begin een verdubbeling van het volgestorte kapitaal te vragen. Deze verdubbeling zal bovendien onvoldoende zijn om echt faillissementen te voorkomen.

Het opstarten van een bedrijf, zeker in Vlaanderen, moet worden aangemoedigd, terwijl het wetsontwerp juist een beknotting hierop inhoudt, wat tegenstrijdig is met een van de doelstellingen die op het regeringsconclaaf te Gembloux werden geformuleerd (aanmoedigen van de versterking en de oprichting van ondernemingen). Essentieel is bijgevolg het antwoord op de vraag op welke wijze het wetsontwerp hiertoe bijdraagt. De kapitaalbehoeften van een ondernemer vormen een zeer kritische factor zeker bij een KMO in haar beginfase.

Wat beoogt de regering, in het bijzonder inzake het bestrijden van de BTW-fraude, te bereiken met de verhoging van het te volstorten kapitaal? Kan de regering aantonen dat de BTW-fraude uitsluitend te vinden is bij de eenpersoons-BVBA's, bovendien als gevolg van een te laag volgestort kapitaal? Is het de bedoeling de oprichting van eenpersoonsvennootschappen duurder te maken en de waarborgen voor de schuldeisers ten aanzien van die KMO's te vergroten?

Voor de fractie van mevrouw Pieters bestaat fraudebestrijding in het aanpakken van de fraudemechanismen zelf door er bijvoorbeeld op toe te zien dat de jaarrekeningen daadwerkelijk en tijdig worden neergelegd en door misbruiken met zogenaamde postbusvennootschappen tegen te gaan. Tenslotte zou de regering er ook best voor zorgen dat de belastingaangiften uit het ganse land regelmatig worden gecontroleerd. De voorgestelde maatregel lijkt dan ook in geen enkele relatie te staan met een of ander fraudemechanisme. Is het de regering er misschien om te doen het zelfstandig

dante qui s'exerce par le biais d'une société (à responsabilité limitée en vue de protéger une partie du patrimoine) ? L'attitude du partenaire libéral au sein du gouvernement est dès lors incompréhensible. Il est normal, du point de vue de la protection des créanciers potentiels, qu'une entreprise active depuis déjà quelques années dispose d'un capital libéré.

La réponse du gouvernement à l'avis négatif du Conseil d'État n'est pas convaincante et fait qu'un recours à la Cour d'arbitrage pour violation du principe d'égalité a de fortes chances d'aboutir.

Comment expliquer que la différence objective, qui justifierait une différence de traitement, repose sur le fait que les SPRLU sont (davantage) sensibles à la fraude ? L'obligation de libération d'un capital plus élevé doit-elle, dans ce cas, être considérée comme une sorte de taxe sur la sensibilité à la fraude, en raison du lien que le gouvernement établit entre la sensibilité à la fraude et la nécessité de disposer d'un capital libéré plus élevé ? Un tel lien n'est pas prouvé. Aucun critère juridique ou économique ne justifie dès lors que l'on traite de cette manière une forme spécifique de société.

L'intervenante déplore enfin que le gouvernement doive déjà présenter des amendements si peu de temps après le dépôt du projet de loi, plus particulièrement les amendements relatifs au délai octroyé aux sociétés pour régulariser leur situation. Si une PME ne parvient pas, dans l'année, à doubler le montant à libérer, l'associé est obligé de prendre un second associé ou de dissoudre la société. Comment concilier cette mesure avec l'option générale défendue dans l'accord du gouvernement et destinée à favoriser le climat d'entreprise ?

M. Eric Massin (PS) précise que le projet de loi s'inscrit dans le cadre d'une série d'adaptations apportées au droit des sociétés. C'est ainsi que le montant minimum requis du capital social de la SA, de la SPRL et de la SC a déjà été augmenté précédemment. L'objectif poursuivi à cet égard par le gouvernement, quelle qu'ait été sa composition, n'a pas été chaque fois de faire obstacle à la création d'entreprises.

En réalité, le risque entrepreneurial mène parfois malgré tout à la faillite. C'est également le cas pour les SPRL et les SPRLU. Si l'augmentation de la part à libérer du capital social d'une SPRLU ne diminue pas le risque entrepreneurial et n'entrave pas la création de

entreprises via une société (avec une responsabilité limitée en vue de protéger une partie du patrimoine) ? L'attitude du partenaire libéral au sein du gouvernement est dès lors incompréhensible. Il est normal, du point de vue de la protection des créanciers potentiels, qu'une entreprise active depuis déjà quelques années dispose d'un capital libéré.

Dat een onderneming die reeds enkele jaren actief is over een volgestort kapitaal beschikt, is normaal, vanuit het standpunt van de bescherming van de potentiële schuldeisers.

Het antwoord van de regering op het negatief advies van de Raad van State is niet overtuigend en maakt dat een beroep bij het Arbitragehof wegens de schending van het gelijkheidsbeginsel een grote kans op slagen heeft.

Hoe valt het te verklaren dat het objectieve verschil, om een verschillende behandeling te verantwoorden, erin zou bestaan dat eenpersoonsvennootschappen fraudegevoelig(er) zijn? Dient de hogere volstortingsverplichting dan als een soort taks op de fraudegevoeligheid te worden beschouwd, als gevolg van het verband dat de regering legt tussen de fraudegevoeligheid en de noodzaak over een hoger volgestort kapitaal te beschikken? Dergelijk verband is niet aangetoond. Er is dan ook geen enkel juridisch of economisch verantwoord criterium om één specifieke vennootschapsvorm op dergelijke manier te behandelen.

Spreekster betreurt het tenslotte dat de regering zeer kort na de indiening van het wetsontwerp reeds amendementen moet neerleggen, meer in het bijzonder die met betrekking tot de termijn die de vennootschappen gegund wordt om zich in orde te stellen. Wanneer een KMO er niet in slaagt om binnen de periode van een jaar het vol te storten bedrag verdubbeld te hebben, is de vennoot, als gevolg hiervan, verplicht een tweede vennoot op te nemen of de vennootschap te ontbinden. Hoe valt dit te rijmen met de algemene verklaring in het regeerakkoord gericht op het stimuleren van het ondernemingsklimaat?

De heer Eric Massin (PS) preciseert dat het wetsontwerp past in een reeks aanpassingen van het vennootschapsrecht. Zo werd reeds eerder het minimum vereiste maatschappelijk kapitaal voor de NV, de BVBA en de CV verhoogd. Het was hierbij niet telkens de bedoeling van de regering, hoe zij ook was samengesteld, om het oprichten van ondernemingen te verhinderen.

De werkelijkheid is dat het ondernemersrisico soms toch tot faillissementen leidt, ook bij BVBA's en eenpersoons-BVBA's. De verhoging van het vol te storten gedeelte van het maatschappelijk kapitaal bij een EBVBA heeft niet voor gevolg dat het ondernemersrisico

nouvelles entreprises, elle sensibilise davantage les entrepreneurs qui souhaitent constituer une SPRLU et les rend plus attentifs en ce qui concerne le capital requis et les garanties des tiers. En cas de faillite, les associés ne sont en effet pas les seuls concernés, l'État et des tiers (sous-traitants, fournisseurs, etc.) le sont aussi.

Des mesures ont déjà été prises en matière de lutte contre la fraude fiscale, notamment le relèvement des montants attribués au gérant pour pouvoir bénéficier du taux réduit à l'impôt des sociétés. L'augmentation de la part de capital à libérer s'inscrit également dans le cadre de la lutte contre la fraude.

Dans les mécanismes de fraude (par exemple le blanchiment d'argent ou les carrousels à la TVA), la société constituée tombe généralement en faillite après 6 à 9 mois. Une période de deux déclarations trimestrielles se passe ainsi avant que l'administration de la TVA puisse réagir. Lorsque le capital libéré est peu élevé, les moyens d'action de cette dernière sont restreints. Les actions judiciaires ayant trait à la responsabilité du gérant ou à la libération du solde du capital ne constituent pas des instruments souples dans ce cadre. Dans l'optique d'une bonne perception de l'impôt, il est normal que certaines mesures soient mises en œuvre pour un secteur qui implique certains risques potentiels.

En ce qui concerne la caution solidaire, on se reportera à l'augmentation, réalisée dans le passé, du capital social requis de la SPRL et à l'adaptation des règles statutaires des sociétés coopératives : il a également été disposé à cette occasion que la non-adaptation du capital social dans le délai imparti par le législateur entraînait la constitution d'une caution solidaire dans le chef des actionnaires et même du gérant. Il s'agit dès lors, ni plus ni moins, de l'application des dispositions qui s'appliquent en général dans le cadre de la législation sur les sociétés commerciales. Le but est d'inciter les intéressés à respecter la législation et, dans le cas contraire, à en assumer les conséquences. Le délai d'une année qui est accordé pour s'adapter après l'entrée en vigueur de la loi, le jour de sa publication au Moniteur belge, paraît particulièrement raisonnable (cf. l'amendement n° 4 du gouvernement). Le projet de loi à l'examen trouve dès lors toute sa justification dans la lutte contre la fraude fiscale et, certes, dans une moindre mesure, dans le souci d'éviter des faillites. Il contribue à responsabiliser les candidats investisseurs.

wordt verminderd of dat een hinderpaal wordt opgeworpen voor nieuwe bedrijven, maar dat ondernemers die een EBVBA wensen op te richten meer gesensibiliseerd worden en meer aandacht zouden hebben voor het vereiste kapitaal en voor de waarborgen van de derden. Bij een faillissement zijn immers niet enkel de vennoten betrokken, maar ook de staat en derden (onderaannemers, leveranciers e.d.).

Inzake fraudebestrijding werden reeds maatregelen getroffen zoals bijvoorbeeld de verhoging van de bedragen toegekend aan de zaakvoerder om te kunnen genieten van de verminderde aanslagvoet in de vennootschapsbelasting. De verhoging van het vol te storten gedeelte van het kapitaal, in de strijd tegen de fraude, valt in hetzelfde kader te situeren.

Bij fraudemechanismen (vb. witwassen van geld of BTW-carrousels) wordt meestal een vennootschap opgericht die na 6 à 9 maanden failliet gaat. Voordat de BTW-administratie kan reageren gaat ten minste een periode van twee trimestriële BTW-aangiften voorbij. Met een klein volgestort kapitaal beschikt zij bijgevolg over weinig middelen om op te treden. De rechtsvorderingen met betrekking tot de aansprakelijkheid van de zaakvoerder of tot volstorting van het saldo van het kapitaal vormen in deze geen soepele instrumenten. In het kader van een goede belastinginning is het normaal dat voor een sector die bepaalde potentiële risico's inhoudt, bepaalde maatregelen worden ingevoerd.

Wat de hoofdelijke borg betreft, kan worden verwezen naar de in het verleden doorgevoerde verhoging van het vereiste maatschappelijk kapitaal van de BVBA en de aanpassing van de statutaire regels bij de CV's: bij die gelegenheid werd ook bepaald dat, indien er geen aanpassing was van het maatschappelijk kapitaal, binnen de door de wetgever vastgestelde termijn, er een hoofdelijk borgstelling ontstond in hoofde van de aandeelhouders en zelfs van de zaakvoerder. Het betreft dan ook niets meer dan de toepassing van bepalingen die in het kader van de vennootschapswetgeving in het algemeen gelden. Het gaat erom de betrokkenen aan te sporen zich naar de wetgeving te schikken en zoniet daar de gevolgen van te dragen. De termijn van één jaar om zich aan te passen na de inwerkingtreding van de wet, op de dag van de bekendmaking in het Belgisch Staatsblad, lijkt bijzonder redelijk (cf. regeringsamendement nr. 4). Het wetsontwerp vindt dan ook een terechte verantwoording in de bestrijding van de fiscale fraude en, weliswaar minder, in het vermijden van faillissementen. Het draagt bij tot de responsabilisering van diegenen die willen investeren.

M. Bert Schoofs (Vlaams Blok) estime que l'augmentation du gage des créanciers constitue une bonne initiative. On peut toutefois se demander quels sont les créanciers pour lesquels cette augmentation sera bénéfique. On peut en outre se poser de sérieuses questions quant à l'efficacité et à l'efficience des dispositions en projet.

En ce qui concerne l'efficience : cette mesure est-elle appropriée pour lutter contre la fraude fiscale? En ce qui concerne l'efficacité, le gage servira surtout à apurer des dettes fiscales éventuelles. L'intervenant est de plus en plus convaincu que le projet de loi instaure une forme déguisée de prélèvement fiscal.

En ce qui concerne l'argument selon lequel le projet de loi vise à donner un souffle nouveau aux entreprises, il convient de faire observer que, depuis quelques années, il est précisément plus difficile pour les PME et, par conséquent, à coup sûr pour les SPRL unipersonnelles, de lever des moyens, de sorte que le nombre de faillites n'a jamais été aussi élevé.

Bien que la SPRLU soit un acquis depuis plus d'une décennie, l'on veut malgré tout manifestement le remettre en question. Le projet de loi à l'examen va, par exemple, à l'encontre des propositions de loi modifiant le Code des sociétés ainsi que l'article 1^{er} de la loi du 2 mars 1989 relative à la publicité des participations importantes dans les sociétés cotées en bourse et réglementant les offres publiques d'acquisition (DOC 51 0427/001 et DOC 51 0621/001), qui visent à introduire dans le Code des sociétés des dispositions autorisant la création d'actions à droits de vote multiples, précisément dans le but d'accroître les moyens financiers des entreprises.

Enfin, l'intervenant est convaincu que l'instauration de la période d'un an (visé à l'amendement du gouvernement n° 5), qui doit permettre à la société de se conformer au prescrit légal, aurait des conséquences désastreuses. Aussi M. Schoofs présente-t-il un *amendement* (n° 8 - DOC 51 0735/002), qui est un sous-amendement à l'amendement n° 5 du gouvernement, afin de doubler la période transitoire prévue par le gouvernement pour la porter à deux ans.

M. Pierre Lano (VLD) souligne que le projet de loi doit rester situé dans son cadre. Il eût sans doute été préférable que le gouvernement parle, dans l'exposé des motifs, de lutte « contre les pratiques frauduleuses » plutôt que de lutte « contre la fraude fiscale ».

De heer Bert Schoofs (Vlaams Blok) vindt de verhoging van het onderpand van de schuldeisers een goed initiatief. De vraag is echter wie de schuldeisers zijn die er baat bij hebben. Er kunnen daarenboven ernstige vragen worden gesteld bij de doeltreffendheid en de doelmatigheid van de voorgestelde bepalingen.

Wat de doelmatigheid betreft: is dit wel de gepaste maatregel ter bestrijding van fiscale fraude? Wat de doeltreffendheid aangaat, zal het onderpand vooral dienen om eventuele openstaande belastingschulden aan te zuiveren. Spreker geraakt er meer en meer van overtuigd dat het wetsontwerp een verkapte vorm van belastingheffing is.

Bij het argument dat het wetsontwerp het ondernemingsklimaat nieuw leven wil inblazen, dient te worden geopperd dat het sinds enkele jaren juist moeilijker is voor KMO's, en bijgevolg zeker voor eenpersoons-BVBA's, om aan middelen te geraken, met als gevolg dat het aantal faillissementen nooit zo hoog is geweest.

Niettegenstaande de EBVBA sinds ruim een decennium een verworvenheid is, is het blijkbaar toch de bedoeling dit terug te schroeven. Het huidige wetsontwerp is in tegenstrijd met bijvoorbeeld de wetsvoorstellen tot wijziging van het Wetboek van vennootschappen, alsmede van artikel 1 van de wet van 2 maart 1989 op de openbaarmaking van belangrijke deelnemingen in ter beurze genoteerde vennootschappen en tot reglementering van de openbare overnameaanbiedingen (DOC 51 0427/001 en DOC 51 0621/001) die aandelen met meervoudig stemrecht beogen in te voeren in het vennootschapsrecht, juist met de bedoeling het bedrijfsleven meer financiële middelen aan te reiken.

De spreker is er tenslotte van overtuigd dat indien de periode van één jaar (bedoeld in regeringsamendement nr. 5), die de vennootschap in staat moet stellen zich te schikken naar de wettelijke vereiste, wordt ingevoerd, dit rampzalige gevolgen zal hebben. Daarom dient de heer Schoofs *amendement nr. 8* (DOC 51 0735/002) in dat een subamendement is op regeringsamendement nr. 5, ten einde de door de regering voorgestelde overgangperiode te verdubbelen tot twee jaar.

De heer Pierre Lano (VLD) onderstreept dat het wetsontwerp in zijn kader gesitueerd moet blijven. Het ware misschien wel beter geweest indien de regering in de memorie van toelichting het zou gehad hebben over de strijd « tegen de wanpraktijken » in plaats van over de strijd « tegen de fiscale fraude ».

En cas de sous-capitalisation, ce n'est pas uniquement l'État qui est victime d'abus en tous genres, mais également les organismes de sécurité sociale, les fournisseurs, etc. Tout le monde a dès lors intérêt à ce qu'une petite société dispose d'un capital suffisant. Le montant proposé de 12.400 euros n'est pas exagéré dans le contexte économique actuel. L'économie a besoin non seulement d'entreprises qui démarrent, mais également et surtout d'entreprises en expansion. Le groupe politique de l'intervenant soutient dès lors l'objectif louable du projet de loi.

M. Pierre Lano rappelle qu'à l'époque de l'augmentation du capital social imposé par la législation sur les sociétés commerciales, une période transitoire avait également été prévue, alors que le principe de l'augmentation n'était nullement contesté. En ce qui concerne le projet de loi à l'examen, tout le monde devrait également s'accorder sur le principe.

*
* *

Mme Laurette Onkelinx, vice-première ministre et ministre de la Justice, souligne que le Conseil d'État insiste sur le fait que la différence de traitement entre la SPRLU et la SPRL repose sur un critère objectif : il existe un rapport raisonnable de proportionnalité entre les moyens employés et le but visé et, par conséquent, la Cour d'arbitrage est seule compétente pour se prononcer définitivement sur cette question.

Le projet de loi à l'examen vise à lutter contre la fraude fiscale et à assurer une meilleure perception de l'impôt. La fraude fiscale qui est dans la ligne de mire est celle qui consiste à utiliser la SPRLU comme instrument et comme couverture pour exercer des activités illégales contraires à la législation fiscale. La SPRLU permet, précisément du fait de son caractère unipersonnel, à une personne de maîtriser totalement la société : cette personne fait à la fois office de gérant et d'assemblée générale, de contrôlé et de contrôleur. Dans ce cas, il n'est pas nécessaire d'avoir des complices ou des hommes de paille, qui pourraient faire valoir leurs scrupules ou révéler la vérité. Le gouvernement constate que la société n'est dans ce cas qu'un outil pour les fraudeurs, un moyen de se livrer à leurs pratiques illégales. Au demeurant, les sociétés concernées n'exercent bien souvent aucune activité commerciale.

Par conséquent, il a été décidé de prendre une mesure qui rendra plus difficile le recours à cette forme de société (entre autres parce que ce sera plus cher), sans pénaliser outre mesure les personnes qui souhaitent réellement exercer une activité commerciale par le biais

Bij onderkapitalisatie is niet alleen de Staat slachtoffer van allerlei misbruiken, maar ook sociale zekerheidsinstellingen, leveranciers enz. Elkeen heeft er dan ook baat bij dat een kleine vennootschap over voldoende kapitaal beschikt. Het voorgesteld bedrag van 12.400 euro is, in de huidige ondernemingscontext, niet overdreven hoog te noemen. Het bedrijfsleven heeft niet alleen startende ondernemingen nodig maar ook en vooral «groeiers». De fractie van de spreker staat dan ook achter de goede bedoeling van het wetsontwerp.

De heer Lano herinnert eraan dat, indertijd bij de verhoging van het wettelijk vereiste maatschappelijk kapitaal in de vennootschapswetgeving, ook een overgangstermijn werd ingevoerd, terwijl het principe van de verhoging geenszins werd betwist. Ook bij dit wetsontwerp zou iedereen het eens moeten zijn over het principe.

*
* *

Mevrouw Laurette Onkelinx, Vice-eerste minister en minister van Justitie, onderstreept dat de Raad van State benadrukt dat het verschil in behandeling tussen de EBVBA en de BVBA berust op een objectief criterium: er bestaat een redelijk proportionaliteitsverband tussen de gebruikte middelen en het nagestreefde doel, en bijgevolg is enkel het Arbitragehof bevoegd om hierover uitsluitsel te geven.

De doelstellingen van het wetsontwerp zijn de strijd tegen de fiscale fraude en een betere inning van de belastingen. De fiscale fraude die in het vizier wordt genomen is die waarbij de EBVBA wordt gebruikt als vehikel en scherm voor illegale activiteiten strijdig met de fiscale wetgeving. De EBVBA laat, juist door haar eenhoofdig karakter, aan één persoon toe volledig meesterschap te bezitten over de vennootschap: hij vervult tegelijk de rol van zaakvoerder én van algemene vergadering, van gecontroleerde én van controleur. In dat geval is er dan ook geen behoefte aan medeplichtigen of stromannen, die scrupules zouden kunnen laten gelden of de werkelijke toedracht uitbrengen. De regering stelt vast dat de vennootschap op die manier voor fraudeurs slechts een werktuig is, een middel om hun illegale praktijken uit te voeren. De betrokken bedrijven verrichten overigens heel vaak geen enkele commerciële activiteit.

Er is bijgevolg besloten een maatregel uit te vaardigen waardoor het beroep op deze vennootschapsvorm moeilijker zou worden (onder meer omdat het duurder wordt) zonder diegenen die echt handel willen drijven via een EBVBA overdreven te benadelen. De maatregel bestaat

d'une SPRLU. La mesure porte le montant du capital devant être libéré lors de la constitution de la société de 6.200 euros à 12.400 euros. La souscription au capital d'une société engage le souscripteur de manière inconditionnelle à concurrence du montant souscrit vis-à-vis de la société. Tôt ou tard, le souscripteur sera contraint, en fonction des besoins de la société, de libérer l'intégralité du capital. En cas de faillite, le curateur est habilité à obliger les associés à verser à la société les montants qu'ils se sont engagés à verser, dès lors qu'il s'agit d'une créance de la société vis-à-vis de ses associés.

Afin que le tribunal puisse garantir leurs droits, les créanciers de la société peuvent faire ordonner le versement des montants que les associés se sont engagés à verser. Par conséquent, cette problématique ne concerne pas que les associés. En fait, la mesure ne fait qu'anticiper sur l'exécution d'une obligation à laquelle les associés ne peuvent aucunement se soustraire.

Le montant qui est proposé n'est, en outre, pas particulièrement élevé : la personne qui débute une activité commerciale a, en tout état de cause, besoin d'une base solide. Tôt ou tard, la société aura besoin de moyens financiers et la mesure projetée évitera qu'un entrepreneur n'invoque un capital libéré insuffisant pour ne pas respecter ses engagements (surtout parce qu'il est associé unique dans une SPRLU). L'obligation de libérer un montant plus élevé dissuadera les fraudeurs de constituer cette forme de société.

Enfin, la mesure à l'examen n'est pas disproportionnée par rapport à l'objectif poursuivi et elle renforcera la solidité financière de cette forme de société. Son effet négatif sur la constitution de telles sociétés et la crainte qu'elle ait moins de succès (du fait que le fondateur devra verser un montant plus élevé) sont négligeables. Il ne faut pas non plus perdre de vue que le montant du capital social et la part de celui-ci à libérer doivent répondre aux besoins réels de la société. Le montant requis pour pouvoir participer aujourd'hui à la vie économique sera souvent supérieur.

Le nombre de sociétés créées constitue un indicateur de la santé de l'économie, mais la durabilité des (petites) entreprises est un facteur tout aussi déterminant pour la bonne santé de l'économie. Le phénomène des faillites dans les sociétés sous-capitalisées (plus particulièrement des faillites en cascade) est loin d'être

erin dat het kapitaal dat moet volgestort zijn bij de oprichting van de vennootschap, van 6.200 euro op 12.400 euro wordt gebracht. Het intekenen op het kapitaal van een vennootschap legt de intekenaar een onvoorwaardelijke verbintenis ten belope van het onderschreven bedrag ten opzichte van de vennootschap, op. Vroeg of laat zal de intekenaar in functie van de noden van de vennootschap verplicht zijn het volledig bedrag volledig te storten. Bij een faillissement is de curator gemachtigd om de vennoten te verplichten tot het storten aan de vennootschap van de bedragen waartoe ze zich verbonden hebben, daar het om een schuldvordering van de vennootschap ten opzichte van haar vennoten gaat.

De schuldeisers van de vennootschap kunnen, ten einde hun rechten te laten waarborgen door de rechtbank, de storting doen bevelen van de bedragen waartoe de vennoten zich verbonden hebben die te storten. Het gaat bijgevolg niet om een problematiek die alleen maar de vennoten aangaat. De maatregel loopt in feite alleen vooruit op de uitvoering van een verplichting waaraan de vennoten zich op geen enkele manier kunnen onttrekken.

Het bedrag dat wordt voorgesteld is bovendien niet bijzonder hoog: iemand die een commerciële activiteit begint heeft in elk geval behoefte aan een solide basis. Vroeg of laat zal de vennootschap toch middelen nodig hebben en de ontworpen maatregel zal verhinderen dat ondernemers een te laag volgestort kapitaal zouden inroepen om hun verbintenissen niet na te komen (vooral omdat zij in een EBVBA enige vennoot zijn). Voor fraudeurs zal de vereiste van meer middelen de toegang tot die vennootschapsvorm moeilijker maken.

Tenslotte staat de ontworpen maatregel niet in een onevenredige verhouding tot de nagestreefde doelstelling en zal hij de financiële soliditeit van deze vennootschapsvorm nog meer verstevigen. Het negatief effect op de oprichting van dergelijke vennootschappen en de vrees dat er minder beroep zal worden op gedaan (doordat de oprichter een groter bedrag moet storten) zijn verwaarloosbaar. Er dient ook rekening mee te worden gehouden dat het bedrag van het maatschappelijk kapitaal en het vol te storten gedeelte moeten beantwoorden aan de reële behoeften van de vennootschap. Om tegenwoordig nog maar aan het economisch leven te kunnen deelnemen, zal dikwijls een groter bedrag vereist zijn.

Het aantal van de opgerichte vennootschappen vormt een indicator voor de gezondheid van het economisch leven, maar de duurzame leefbaarheid van (kleine) ondernemingen vormt een even grote invloedsfactor voor een gezonde economie. Het fenomeen van de faillissementen (meer in het bijzonder de cascade-

négligeable, avec toutes les conséquences négatives qu'il implique pour l'économie.

Mme Trees Pieters (CD&V) ne comprend pas pourquoi le projet de loi à l'examen a pour objet de lutter contre la fraude fiscale. La lutte contre la fraude fiscale doit être menée en collaboration avec le département des Finances et par d'autres moyens, et non comme le gouvernement le présente. Le gouvernement présente la situation sous un faux jour en soulignant que la mesure proposée permet à la fois de lutter contre la fraude et de stimuler l'économie. Il est préférable que les incitants destinés aux entreprises qui démarrent fassent l'objet d'un projet de loi distinct.

L'assertion selon laquelle les «starters» obtiennent davantage de garanties lorsqu'ils disposent d'un plus grand capital est une lapalissade. Toutefois, il existe encore à l'heure actuelle des petites entreprises pour lesquelles un capital libéré de 6.200 euros suffit, principalement dans le secteur des services, où les frais en fournitures sont relativement minimes, au début. La construction élaborée est préjudiciable aux jeunes indépendants. Le gouvernement part du principe que toutes les SPRLu sont des fraudeurs potentiels. La ministre peut-elle étayer ce point de vue à l'aide de chiffres ?

M. Jean-Luc Crucke (MR) souligne qu'en cas de faillite de SPRLU et de SPRL, il arrive souvent qu'une partie du capital ne puisse plus être libérée, en raison de l'insolvabilité des associés. La distinction faite entre les SPRLU et les SPRL pose peut-être problème, étant donné que le même problème se pose pour les SPRL, même si elles comptent plusieurs associés (l'un étant peut-être plus solvable que l'autre).

L'objectif poursuivi par le projet de loi à l'examen est louable. Existe-t-il toutefois des statistiques permettant de conclure que les SPRLU font davantage faillite et ont davantage de difficultés que les SPRL ? Celles-ci permettraient en effet d'étayer le critère objectif justifiant la différence de traitement.

L'argument de la lutte contre les carrousels TVA invoqué par le gouvernement est déjà plus contestable, parce que les sommes en jeu sont particulièrement élevées. Le doublement de la partie du capital qui doit être libérée ne contribuera pas de manière significative à renforcer cette lutte.

M. Bert Schoofs (Vlaams Blok) n'est pas convaincu de l'utilité de la mesure proposée. Eu égard aux déclarations du ministre de la Justice, il retire son amendement n° 8.

faillissements) bij ondergekapitaliseerde vennootschappen valt, met al zijn nefaste gevolgen voor de economie, niet te verwaarlozen.

Mevrouw Trees Pieters (CD&V) ziet niet in waarom de fraudebestrijding via dit wetsontwerp moet geschieden. De fraudebestrijding dient in samenwerking met het departement van Financiën en met andere middelen te gebeuren, en niet zoals de regering het voorstelt. De regering stelt de zaken verkeerd voor door deze maatregel als tegelijk fraudebestrijdend én stimulerend voor de economie te bestempelen. Stimulansen aan beginnende bedrijven worden best in een afzonderlijk wetsontwerp gegoten.

Het argument dat de «starters», door over meer kapitaal te beschikken, meer waarborgen verkrijgen is een evidentie. Er bestaan thans echter nog steeds kleine bedrijven die voldoende hebben aan een volgestort kapitaal van 6.200 euro, vooral in de dienstensector waar de materiële benodigdheden in het begin relatief miniem zijn. De opgezette constructie is ten nadele van jonge zelfstandige ondernemers. De regering gaat van de idee uit dat alle eenhoofdige BVBA's potentiële fraudeurs zijn. Kan de minister deze stelling staven met cijfergegevens?

De heer Jean-Luc Crucke (MR) onderstreept dat men bij faillissementen van EBVBA's en BVBA's dikwijls wordt geconfronteerd met de situatie waarbij een gedeelte van het kapitaal niet meer kan worden volgestort omdat de vennoten insolvabel zijn. Het onderscheid dat wordt gemaakt tussen de EBVBA's en de BVBA's ligt misschien moeilijk omdat bij de BVBA's, ondanks het feit dat er meerdere vennoten zijn (waarbij de een misschien meer solvabel is dan de andere), hetzelfde probleem bestaat.

Op het door het wetsontwerp nagestreefde doel valt niets aan te merken. Bestaan er echter statistische gegevens die toelaten te besluiten dat er bij EBVBA's meer faillissementen en moeilijkheden voorkomen dan bij de BVBA's? Zij kunnen immers dienen ter staving van het objectief criterium dat de verschillende behandeling verantwoordt.

Het van regeringswege ingeroepen argument van de strijd tegen de BTW-carrousels is al meer voor betwisting vatbaar omdat de sommen die daarmee gemoeid zijn bijzonder hoog zijn. Het verdubbelen van het gedeelte van het kapitaal dat moet worden volgestort zal deze strijd niet op significante manier verder helpen.

De heer Bert Schoofs (Vlaams Blok) is niet overtuigd van het nut van de voorgestelde maatregel. In het licht van de verklaringen van de minister van Justitie, trekt hij zijn amendement nr. 8 in.

Cette mesure vise essentiellement les petites entreprises, et ce, à un moment où l'économie toussote. La SPRLU a précisément été créée pour permettre aux personnes disposant d'un petit capital de départ de développer une activité économique. Il est à craindre que de nombreuses petites entreprises soient poussées à la faillite par suite de cette mesure, alors que les grandes entreprises demeureront hors d'atteinte. Il convient de poursuivre autrement, par le biais d'un ensemble cohérent de mesures, les objectifs de lutte contre la fraude et de relance de l'économie.

Mme Liesbeth Van der Auwera (CD&V) ne partage pas l'avis de la ministre selon lequel cette mesure est raisonnablement proportionnée aux objectifs, à savoir la lutte contre la fraude et l'augmentation du gage pour les créanciers (dans l'hypothèse où une SPRLU fait faillite).

En ce qui concerne la lutte contre la fraude fiscale, la ministre n'avance aucun élément objectif sous la forme de données chiffrées. S'il est exact que la SPRLU est fréquemment utilisée en vue de frauder (et de réaliser de gros profits), le doublement de la partie du capital social à libérer ne constituera pas un obstacle sérieux pour ceux qui veulent utiliser cette forme de société pour frauder.

On ne peut pas se rallier à la thèse selon laquelle le fait de doubler la part à libérer augmenterait le gage commun des créanciers. La ministre indique que le curateur peut toujours exercer la créance des créanciers sur les actionnaires en vue de libérer le capital social, et qu'il s'agit d'une créance que détient la société sur ses associés. Cette créance fait toutefois aussi partie de l'actif de la société et est, par conséquent, une créance dont peuvent déjà se prévaloir les créanciers. Dans les cas de faillites où la curatelle détient encore une créance sur les associés en raison du non-versement du capital social, cela joue même à l'avantage des créanciers chirographaires, car ce type de créance n'entre pas dans le gage du fonds de commerce, lequel est généralement mis en gage à profit des banques. La créance de libération du capital social est déjà inscrite à l'actif de la société sur lequel les créanciers peuvent faire valoir leurs droits. Le doublement du montant à libérer dont est question au projet de loi n'augmentera dès lors pas véritablement le gage commun de créanciers.

On ne peut se rallier non plus à la thèse de la ministre selon laquelle le doublement de l'obligation de libération

Door de maatregel worden in hoofdzaak de kleine bedrijven aangepakt en dan nog op een ogenblik dat de economie sputtert. De EBVBA is er juist gekomen om mensen met een klein startkapitaal toe te laten een economische activiteit te ontwikkelen. Het valt te vrezen dat veel kleine ondernemingen zullen meegesleurd worden in faillissementen als gevolg van deze regeling, terwijl de grote bedrijven buiten schot blijven. De doelstellingen van fraudebestrijding en het stimuleren van de economie moeten anders, via een coherent pakket van maatregelen, nagestreefd worden.

Mevrouw Liesbeth Van der Auwera (CD&V) is het oneens met de stelling van de minister dat de maatregel in een redelijke verhouding staat tot de doelstellingen, zijnde fraudebestrijding en het vergroten van het onderpand voor de schuldeisers (in de hypothese van een failliete EBVBA).

Wat de bestrijding van de fiscale fraude aangaat, brengt de minister geen enkel objectief element, in de vorm van cijfergegevens naar voren. Indien het zo is dat de EBVBA zoveel gebruikt wordt met het oog op fraude (die aanleiding geeft tot grof geldgewin), dan zal het verdubbelen van het vol te storten gedeelte van het maatschappelijk kapitaal, geen ernstig obstakel vormen voor diegenen die van die vennootschapsvorm gebruik willen maken om te frauderen.

De stelling dat door de verdubbeling van het te storten gedeelte, het onderpand van de gemeenschappelijke schuldeisers zou vergroten, kan niet worden bijgetreden. De minister stelt dat de curator steeds de vordering van de schuldeisers op de aandeelhouders kan uitoefenen met het oog op de volstorting van het maatschappelijk kapitaal, en dat het een vordering is die de vennootschap heeft op haar vennoten. Die vordering zit echter ook verweven in het actief van de vennootschap en is bijgevolg een vordering waarop de schuldeisers zich reeds kunnen beroepen. Bij faillissementen waar de curatele nog een vordering heeft op de vennoten wegens niet volstorting van het maatschappelijk kapitaal, is dit zelfs in het voordeel van de gewone schuldeisers, want dergelijke vordering valt niet in het pand handelszaak die meestal ten voordele van de banken verpand is. De vordering tot volstorting van het maatschappelijk kapitaal zit reeds vervat in het actief van de vennootschap, waarop de schuldeisers beroep kunnen doen. De verdubbeling van de volstortingsplicht waarvan sprake in het wetsontwerp zal het gemeenschappelijk onderpand van de schuldeisers dan ook niet daadwerkelijk vergroten.

De stelling van de minister dat de verdubbeling van de volstortingsplicht de leefbaarheid van de bedrijven

accroîtra la viabilité des entreprises. Les conditions de la faillite sont peu pertinentes dans ce cadre et on peu d'impact sur le capital social et sur la façon dont il est libéré. Les conditions de la faillite portent sur un crédit qui vacille et sur des dettes qui ne peuvent plus être honorées, et pas tellement sur la libération du capital social.

M. Melchior Wathelet (cdH) se range à l'avis des deux intervenants précédents. Il ne faut pas combattre la fraude fiscale de cette manière. Lorsqu'un associé veut échapper à ses obligations en cas de faillite, peu importe si le montant libéré est de 6 200 ou 12 400 euros : il n'y aura de toute façon plus rien puisque tout aura été dépensé.

Nombreuses sont les petites entreprises disposant d'un petit capital de départ libéré qui ne se portent pas mal pour autant. L'argument selon lequel une partie libérée plus importante du capital accroît la durabilité économique est dénué de pertinence. Le durcissement des conditions à remplir lors de la création de sociétés n'est dès lors pas du tout raisonnablement proportionné aux objectifs poursuivis. Il est évident qu'il faut prévenir les faillites et lutter contre la fraude (consistant à constituer successivement différentes SPRLU pour ensuite les mettre en faillite), mais il faut s'y prendre autrement. Le gouvernement part en outre du principe qu'il y aurait davantage de fraude dans les SPRLU que dans les SPRL sans en apporter la preuve. Le seul fait qu'il s'agit de différents types de sociétés ne saurait justifier une différence de traitement.

Mme Pieters attire l'attention sur l'avis du Conseil d'État (DOC 51 0735/001, p. 8), qui précise clairement que les règles constitutionnelles de l'égalité et de la non-discrimination n'excluent pas qu'une différence de traitement soit établie entre des catégories différentes de personnes morales, pour autant qu'elle repose sur un critère objectif. Quel est ce critère objectif?

M. Eric Massin (PS) précise, en réponse aux arguments avancés, que le SPF Finances dispose déjà de mesures de lutte contre la fraude dans les SPRLU. Le département des Affaires économiques dispose, lui aussi, de mesures de ce type. Ce type de mesures doit s'inscrire dans le cadre plus large de la lutte générale contre la fraude. Il existe en la matière des accords de coopération entre les différents départements ministériels (Finances, Affaires économiques, Justice).

zal verhogen, kan ook niet worden gevolgd. De faillissementsvoorwaarden zijn weinig relevant in dit kader en hebben weinig impact op het maatschappelijk kapitaal en hoe dit volgestort is. Faillissementsvoorwaarden hebben betrekking op een krediet dat aan het wankelen is en op schulden die niet meer kunnen worden betaald en niet zozeer op de volstorting van het maatschappelijk kapitaal.

De heer Melchior Wathelet (cdH) sluit zich aan bij beide vorige sprekers. De fiscale fraude moet niet op deze wijze worden bestreden. Wanneer een vennoot zich wil onttrekken aan zijn verplichtingen bij een faillissement maakt het niet veel uit of 6.200 euro of 12.400 euro is volgestort: er zal toch niets meer zijn omdat alles uitgegeven is.

Tal van bedrijfjes die met een klein volgestort kapitaal beginnen doen het daarom niet allemaal slecht. Het argument dat een groter volgestort deel van het kapitaal tot grotere economische duurzaamheid leidt, gaat niet op. De verzwaring van de voorwaarden bij het oprichten van vennootschappen staat dan ook in geen enkele redelijke verhouding tot de beoogde doelen. Het is evident dat faillissementen moeten worden voorkomen en de fraude (waarbij achtereenvolgens verschillende EBVBA's worden opgericht om ze vervolgens failliet te laten gaan) bestreden, maar dan langs een andere weg. De regering gaat er bovendien van uit dat er meer fraude zou bestaan bij de EBVBA's dan bij de BVBA's zonder dat zij dit bewijst. Het enkele feit dat het om verschillende vennootschapstypes gaat kan het verschil in behandeling niet verantwoorden.

Mevrouw Pieters wijst op het advies van de Raad van State (DOC 51 0735/001, p. 8) dat duidelijk stelt dat de grondwettelijke regels inzake gelijkheid en non-discriminatie niet uitsluiten dat voor verschillende categorieën van rechtspersonen een verschillende behandeling wordt ingevoerd voor zover dit op een objectief criterium berust. Welk is dit objectief criterium?

De heer Eric Massin (PS) stelt, in antwoord op de aangevoerde argumenten, dat de federale overheidsdienst Financiën reeds anti-fraudemaatregelen bij EBVBA's, als instrument, ter beschikking heeft. Ook bij het departement van Economische zaken bestaan soortgelijke maatregelen. Dit soort maatregelen dient in het groter geheel van de algemene strijd tegen de fraude gesitueerd te worden. Er bestaan terzake samenwerkingsakkoorden tussen de verschillende ministeriële departementen (Financiën, Economische zaken, Justitie).

L'objectif de la mesure à l'examen n'est pas d'interdire ou de compliquer la création de sociétés. Il est également impossible d'exclure totalement la fraude. L'unique objectif est de rendre la fraude plus difficile et plus malaisée.

Il s'agit toutefois bel et bien d'un critère objectif. Une SPRLU ne fait en effet l'objet ni d'un contrôle interne (il n'y a qu'un seul actionnaire et un seul gérant), ni d'un contrôle externe. Le tribunal peut être saisi pour certains problèmes concernant cette société uniquement soit par le parquet, soit par le service d'enquête commerciale, après que certains signaux ont été perçus (problèmes relatifs à la sécurité sociale, la TVA, etc.).

Le projet de loi à l'examen doit être considéré comme un élément de la lutte globale contre la fraude, lutte à laquelle participe le département de la Justice. Certains types de fraude sont rendus plus difficiles.

En ce qui concerne les faillites, le capital constitue le gage commun des créanciers. La question de la viabilité entre toutefois aussi en ligne de compte. Les difficultés que posent l'établissement d'un plan financier et le contrôle du respect de celui-ci sont suffisamment connues. Le curateur doit régulièrement faire face à des actions en justice introduites à l'encontre d'un actionnaire et d'un gérant parce que ce plan n'était pas conforme et que la société était sous-capitalisée, soit que le capital social était insuffisamment libéré pour garantir les premiers mois d'activité de la société.

En ce qui concerne la viabilité de la SPRLU, c'est faire preuve d'une bonne gestion de la société que d'augmenter la part minimale à libérer afin que la société dispose d'un *cash flow* suffisant et ne doive pas avoir systématiquement recours aux crédits (et assortis de demandes de garanties). Le but n'est pas non plus de viser systématiquement les petites entreprises. L'objectif est, au contraire, de garantir leur viabilité économique. Pour le reste, l'intervenant estime que les statistiques sont inutiles.

Mme Van der Auwera fait observer que le projet de loi à l'examen ne vise pas à augmenter le capital social, mais vise uniquement à doubler le montant à libérer. Le gage n'est de ce fait pas augmenté. Il suffit de débours davantage d'argent lors de la constitution d'une telle société. Par ailleurs, il ne faut pas perdre de vue que les actes de fraude sont souvent commis par le biais de sociétés étrangères. Il règne en fait une certaine confusion quant à l'importance du capital social lors de la constitution de la société, les dispositions légales y afférentes demeurant inchangées. L'action fondée sur la

Het is niet de bedoeling van de voorliggende maatregel het oprichten van vennootschappen te verbieden of moeilijker te maken. Ook de fraude totaal uitsluiten is onmogelijk. Het is enkel de bedoeling het frauderen moeilijker en lastiger te maken.

Er is wel degelijk sprake van een objectief criterium. Bij een EBVBA is er immers noch interne (er is maar één aandeelhouder, één zaakvoerder), noch externe controle. Bepaalde problemen bij die vennootschap kunnen bij de rechtbank enkel hetzij door het parket hetzij door de dienst voor handelonderzoek, aanhangig wordt gemaakt nadat bepaalde signalen werden opgevangen (problemen met de sociale zekerheid, de BTW, enz.).

Het wetsontwerp dient gezien te worden als een onderdeel van de globale strijd tegen de fraude waartoe het departement van Justitie zijn steentje bijdraagt. Bepaalde types van fraude worden er moeilijker door gemaakt.

Wat het vermijden van faillissementen betreft, is het zo dat het kapitaal gemeenschappelijk onderpand is voor de schuldeisers. Het draait echter ook om de levensvatbaarheid. De moeilijkheden bij het opstellen van een financieel plan en de controle op de naleving ervan zijn voldoende bekend. De curator wordt regelmatig geconfronteerd met rechtsvorderingen tegen de aandeelhouder en de zaakvoerder omdat het plan niet voldeed, en er sprake was van hetzij onderkapitalisatie, hetzij van onvoldoende volgestort maatschappelijk kapitaal om te voldoen aan de eerste levensmaanden van de vennootschap.

In het kader van de levensvatbaarheid van de EBVBA's, behoort het tot een goed beheer van de vennootschap om het minimum te volstorten deel te verhogen opdat de vennootschap zou beschikken over een voldoende *cash flow* en zij niet systematisch op kredieten zou moeten beroep doen (met bijhorende vraag tot waarborgen). Het gaat er ook niet om systematisch de kleine bedrijven te viseren, integendeel het is juist de bedoeling hun economisch leven veilig te stellen. Spreker ziet voor het overige het nut van statistische gegevens niet in.

Mevrouw Van der Auwera wijst erop dat het voorgestelde geen verhoging van het maatschappelijk kapitaal beoogt, maar enkel een verdubbeling van de volstortingsplicht. Hierdoor wordt het onderpand niet verhoogd. Er moet enkel meer geld neergeteld worden bij de oprichting van een dergelijke vennootschap. Er mag overigens ook niet uit het oog verloren worden dat fraude dikwijls wordt gepleegd door middel van buitenlandse vennootschappen. Er ontstaat in feite verwarring over de omvang van het maatschappelijk kapitaal bij de oprichting, waarvoor de wettelijke bepalingen ongewijzigd blijven.

responsabilité du fondateur n'est pas la même que la créance en libération du capital que détient le curateur. L'action en responsabilité du fondateur concerne le cas où, le capital social était manifestement insuffisant lors de la constitution de la société, pour assurer l'exploitation normale envisagée par les fondateurs (cf. article 229 du Code des sociétés). Par contre, la créance en libération du curateur ne concerne que le capital social minimum fixé par la loi.

L'affirmation selon laquelle le gage des créanciers est doublé est dès lors erronée, dès lors que la créance afférente à la partie non libérée est un élément de l'actif faisant déjà partie du gage des créanciers.

Le curateur, voire le créancier s'il n'y a pas faillite, peut intenter une action à concurrence de cette part.

L'argument selon lequel il convient d'empêcher la constitution de sociétés sous-capitalisées a trait à la responsabilité du fondateur, qui est également explicitement réglée dans le Code des sociétés.

M. Massin répond qu'il n'y a aucune confusion. Il peut en effet y avoir deux actions : celle relative à la responsabilité du fondateur (en cas de sous-capitalisation manifeste) et celle relative à la libération du capital (à intenter par le curateur afin de libérer la part excédant le minimum légal à libérer).

En cas d'insuffisance du *cash flow*, la responsabilité du gérant ou du fondateur peut être mise en cause s'il s'avère que le capital n'a pas été libéré dans une mesure suffisante. Même si le plan financier ne pose aucun problème, le tribunal peut prononcer une condamnation pour une partie ou pour l'ensemble du passif.

M. Schoofs précise que l'intervenant précédent reconnaît que le contrôle exercé sur les sociétés unipersonnelles est insuffisant. L'importance de la partie du capital social à libérer n'a aucune importance du point de vue du contrôle du plan financier (qui n'est pas l'objet du projet de loi à l'examen). Le fait que le contrôle soit inexistant ou insuffisant n'est pas une raison objective qui justifie que l'on double le minimum à libérer. Seul l'examen de chiffres et de faits peut révéler des raisons objectives.

Des moyens supplémentaires seront effectivement disponibles pour l'exécution, mais ce seront les banques et les services de l'administration fiscale, donc les grands créanciers, qui en profiteront et non les petits créanciers.

De vordering voortvloeiend uit de oprichtersaansprakelijkheid is een andere vordering dan de vordering die de curator heeft in volstorting van het kapitaal. De vordering in oprichtersaansprakelijkheid heeft betrekking op de hypothese waarbij het maatschappelijk kapitaal bij de oprichting kennelijk onvoldoende is voor de normale exploitatie die de oprichters voor ogen hadden (cf. artikel 229 van het Wetboek van vennootschappen). De vordering van de curator in volstorting daarentegen heeft enkel betrekking op het minimum maatschappelijk kapitaal zoals bij wet vastgelegd.

De bewering dat het onderpand van de schuldeisers wordt verdubbeld is dan ook niet juist, omdat de vordering voor het niet-volgestorte gedeelte een activabestanddeel is dat reeds deel uitmaakt van het onderpand van de schuldeisers.

Ten belope van dat deel kan de curator en zelfs de schuldeiser indien er geen sprake is van faillissement, een vordering instellen.

Het argument van het vermijden van de oprichting van ondergekapitaliseerde vennootschappen houdt verband met de oprichtersaansprakelijkheid, ook uitdrukkelijk geregeld in het Wetboek van vennootschappen.

De heer Massin antwoordt dat er geen enkele vordering heerst. Er kunnen inderdaad twee vorderingen bestaan: de vordering inzake de oprichtersaansprakelijkheid (bij een manifeste ondercapitalisatie), en, de vordering tot volstorting van het kapitaal (door de curator in te stellen tot volstorting van het gedeelte boven het wettelijk minimum te volstorten deel).

Indien er onvoldoende *cash flow* is, is er een element dat de aansprakelijkheid van de zaakvoerder of van de oprichter aan de orde kan stellen, wanneer blijkt dat het kapitaal in onvoldoende mate is volgestort. Zelfs indien er geen problemen zijn met het financieel plan, kan de rechtbank toch een veroordeling uitspreken voor een gedeelte of het geheel wat het passief betreft.

De heer Schoofs preciseert dat de vorige spreker toegeeft dat er te weinig controle is bij de eenpersoonsvennootschap. De hoogte van het vol te storten deel van het maatschappelijk kapitaal heeft geen belang voor de toetsing aan het financieel plan (wat niet het voorwerp is van het wetsontwerp). Het feit dat er geen of onvoldoende controle is, is geen objectieve reden, om tot de verdubbeling van het minimum volgestorte deel te besluiten. Alleen uit cijfers en feiten kunnen objectieve redenen blijken.

Er zullen wél meer middelen beschikbaar worden voor executie, maar evenzeer zullen het de banken en de belastingdiensten zijn, de grote schuldeisers dus, die daarop zullen uitvoeren, en niet de kleine schuldeisers.

C'est précisément pourquoi la mesure proposée est particulièrement antisociale en cas de faillites de SPRLU.

M. Crucke précise que sa question relative à l'existence éventuelle de statistiques visait uniquement à réfuter toute argumentation concluant à une violation du principe d'égalité à l'égard des SPRLU et des SPRL et à démontrer que le législateur a bel et bien analysé cet aspect. En outre, rien ne menace davantage un commerçant que d'autres commerçants qui sont mauvais payeurs. Dans cette optique, la mesure proposée atteint certainement son objectif. Ce n'est pas parce que la part minimal à libérer du capital social est doublée que moins de SPRLU seront constituées. Il est évident que le projet de loi ne constitue pas la panacée pour lutter contre la fraude, mais il y contribue. Qu'y a-t-il à y redire ?

La ministre précise que le caractère unipersonnel constitue un critère clair et objectif : une seule personne peut être à la fois l'associé, l'assemblée générale et le gérant et, en réalité, le maître absolu, le contrôleur et le contrôlé. En ce qui concerne la proportionnalité entre l'objectif et les moyens pour y parvenir, personne ne peut prédire quelle sera la jurisprudence de la Cour d'arbitrage.

Le premier objectif est en tout cas de lutter contre la fraude fiscale, objectif auquel aucun groupe politique n'est d'ailleurs pas opposé. Le projet de loi ne règlera évidemment pas le problème dans son entièreté, mais il y contribuera. La réglementation en projet ne peut tout de même pas non plus être présentée comme une mesure qui étouffera dans l'œuf toute initiative de création d'une société et qui déstabilisera l'économie. Ce n'est en effet pas le capital social minimum qui est augmenté, mais uniquement le montant minimum à libérer. Celui qui souhaite constituer une société n'abandonnera pas son projet pour autant. Il s'agit d'ailleurs aussi d'une mesure sociale qui vise à protéger cette personne dans la mesure où elle permet d'éviter des faillites.

Le plan financier n'est pas contrôlé. Le notaire est toutefois tenu de vérifier si la part à libérer a bien été placée sur un compte financier. La mesure contribuera certainement à enrayer certains phénomènes, tels que l'élaboration de carrousels.

Nous ne disposons pas de données statistiques récentes concernant le nombre de faillites impliquant spécifiquement des SPRLU, ce qui n'affecte toutefois aucunement la proportionnalité entre les moyens et le but visé. Il convient d'envisager toute mesure contribuant à faire respecter la législation, plus particulièrement la lé-

Daarom gaat het juist om een zeer asociale maatregel bij faillissementen van EBVBA's.

De heer Crucke preciseerd dat zijn vraag om statistische gegevens enkel als bedoeling had elke argumentatie voor schending van het gelijkheidsbeginsel ten aanzien van de EBVBA's en de BVBA's, te ontkrachten, en aan te tonen dat de wetgever wel degelijk dit aspect heeft onderzocht. Bovendien bestaat er voor een handelaar geen groter gevaar dan andere handelaars die niet betalen. In deze optiek bereikt de voorgestelde maatregel zeker zijn doel. Het is niet omdat het minimum te volstorten deel van het maatschappelijk kapitaal wordt verdubbeld, dat er minder EBVBA's zullen worden opgericht. Het is duidelijk dat het wetsontwerp geen allesomvattend pakket van fraudebestrijdingsmaatregelen omvat, maar het draagt ertoe bij. Wat is daar op tegen?

De minister stelt dat het eenhoofdig karakter een duidelijk objectief criterium is: één persoon kan tegelijk vennoot, algemene vergadering en zaakvoerder zijn en in feite absolute meester, controleur en gecontroleerde. Wat de evenredigheid tussen de doelstelling en de middelen om die te bereiken, betreft, kan niemand vooraf voorspellen wat de rechtspraak van het Arbitragehof zal zijn.

De eerste doelstelling is in elk geval te strijden tegen de fiscale fraude, waar geen enkele fractie overigens tegen is. Het wetsontwerp zal dit uiteraard niet in zijn geheel regelen, maar er enkel toe bijdragen. De ontworpen regeling kan daarentegen toch ook niet worden voorgesteld als een maatregel die elk initiatief om een vennootschap op te richten in de kiem zal smoren en het economisch leven zal ontwrichten. Het minimum maatschappelijk kapitaal wordt immers niet verhoogd, enkel het minimum te volstorten deel. Iemand die een vennootschap wil oprichten zal het daarvoor niet laten. Het betreft overigens ook een sociale maatregel ter bescherming van die persoon zelf in de mate dat er faillissementen door vermeden kunnen worden.

Het financieel plan wordt niet gecontroleerd. De notaris heeft echter wel de verplichting na te gaan of het vol te storten gedeelte wel degelijk op een financiële rekening werd geboekt. De maatregel zal er zeker toe bijdragen dat bepaalde fenomenen als het opzetten van carrouzels worden bemoeilijkt.

Er zijn geen recente statistische gegevens beschikbaar over het aantal faillissementen waarbij specifiek EBVBA's betrokken zijn. Dit doet evenwel niets af aan de evenredigheid tussen de middelen en het beoogde doel. Al wat bijdraagt tot het doen naleven van de wetgeving, en de fiscale wetgeving in het bijzonder, moet wor-

gislation fiscale, ce qui est important non seulement pour la crédibilité des pouvoirs publics, mais également pour les moyens avec lesquels ils peuvent mener une politique.

M. Wathelet ne conteste évidemment pas qu'il convient de respecter les règles et de lutter contre la fraude. Il maintient toutefois que la mesure prévue ne permettra pas de réaliser l'objectif visé.

En ce qui concerne l'action en libération du capital, qui n'est intentée que par le curateur à la suite d'une faillite, il est peut-être préférable que le capital ne soit pas libéré à concurrence de 12.400 euros, mais seulement à concurrence de 6.200 euros. Le curateur ne pourra en effet plus contraindre le fondateur à libérer les 6.200 euros restants, dès lors que 12.400 euros auront déjà été libérés et dépensés. Par conséquent, la mesure pourrait avoir l'effet contraire à celui escompté. L'action en libération du capital social, qui n'est pas exercée si souvent, permettrait au curateur d'offrir une plus grande sécurité aux créanciers et aux victimes de la faillite. L'exercice de cette action est même plus efficace si le capital libéré n'est que de 6.200 euros.

En ce qui concerne l'aspect social de la mesure, il convient également de faire preuve de la circonspection nécessaire. Si une personne n'a pas l'argent nécessaire pour libérer la part minimale du capital social, elle devra probablement exercer son activité comme indépendant ordinaire, ce qui la placera dans une position juridique encore plus vulnérable (pas de capital social étant donné qu'il n'y a pas de société, insolvabilité, moins de sécurité pour les créanciers, etc.).

Si la mesure en projet contribue à créer des entreprises et à accroître la sécurité pour les créanciers, si elle permet de lutter contre la fraude et poursuit un objectif social, pourquoi ne pas l'appliquer dès lors aussi aux SPRL ?

Mme Pieters souscrit aux propos de l'intervenant précédent. Son groupe estime évidemment aussi qu'il faut lutter contre la fraude, mais pas en appliquant la mesure proposée par le gouvernement, et ce, en raison des effets néfastes qu'elle a sur l'économie. Le critère objectif justifiant la différence de traitement entre la SPRLU et la SPRL figure, espérons-le, dans les statistiques.

M. Crucke tient encore à souligner que l'action en libération du capital doit être située dans son contexte exact. En cas de faillite, le curateur a effectivement la

den in het vooruitzicht gesteld. Dit is niet alleen van belang voor de geloofwaardigheid van de overheid, maar ook voor de middelen waarmee zij een beleid kan voeren.

De heer Wathelet betwist uiteraard niet dat de regels moeten worden nageleefd en de fraude bestreden. Hij blijft er evenwel bij dat de maatregel, volgens hem, de vooropgestelde doelstelling niet zal halen.

Wat de rechtsvordering tot volstorting van het kapitaal betreft, die enkel door curator wordt ingesteld naar aanleiding van een faillissement, is het misschien beter dat het kapitaal niet volgestort is ten belope van 12.400 euro maar enkel tot 6.200 euro. De curator zal immers de oprichter niet meer kunnen verplichten de resterende 6.200 euro te volstorten, omdat reeds 12.400 euro volgestort is en uitgegeven. Het effect van de maatregel zou bijgevolg omgekeerd kunnen uitvallen van wat de bedoeling was. De rechtsvordering tot volstorting van het maatschappelijk kapitaal, die niet zo dikwijls wordt gebruikt, kan voor de curator een hefboom zijn om de schuldeisers en de slachtoffers van het faillissement meer zekerheid te bieden. De uitoefening van deze rechtsvordering is zelfs doeltreffender indien er maar enkel 6.200 euro is volgestort.

Wat het sociaal aspect van de maatregel aangaat, dient eveneens de nodige behoedzaamheid aan de dag te worden gelegd. Indien iemand niet het geld heeft om het minimum gedeelte van het maatschappelijk kapitaal te volstorten, zal hij wellicht als gewone zelfstandige handel beginnen drijven, wat hem in een juridisch nog kwetsbaardere positie zal brengen (geen maatschappelijk kapitaal want er is geen vennootschap, insolvabiliteit, minder zekerheid voor de schuldeisers, enz.).

Als de voorgestelde maatregel bijdraagt tot de creatie van ondernemingen en de zekerheid voor de schuldeisers doet toenemen en fraudebestrijdend is, én een positief sociaal oogmerk heeft, waarom wordt hij dan ook niet voor de BVBA's ingevoerd?

Mevrouw Pieters sluit zich aan bij de stelling van de vorige spreker. Haar fractie is uiteraard ook voorstander van fraudebestrijding, maar niet door middel van wat de regering thans voorstelt omdat het nefaste gevolgen heeft voor het bedrijfsleven. Het objectief criterium om het verschil in behandeling tussen de EBVBA en de BVBA te verantwoorden is hopelijk weer te vinden in de statistische gegevens.

De heer Crucke wenst nog te benadrukken dat de rechtsvordering tot volstorting van het kapitaal in haar juiste context moet worden gesitueerd. Bij een faillisse-

possibilité d'exercer cette action, mais celle-ci n'a toutefois guère d'utilité dans la pratique, dès lors que la personne qui serait encore en mesure de procéder à la libération du capital n'a plus aucun moyen financier. Le fondateur de la société est généralement, lui aussi, insolvable.

Il convient dès lors d'agir anticipativement et de rendre la SPRLU plus crédible en prévoyant davantage de garanties si l'on opte pour cette forme de société. L'intervenant ne peut souscrire à l'argument selon lequel certains seront obligés de travailler comme indépendant, avec tous les risques que cela comporte, étant donné qu'ils prendront davantage de précautions.

M. Wathelet estime qu'en cas de fraude, comme l'a reconnu l'intervenant précédent, il n'y aura de toute façon plus de moyens financiers et le montant de la part minimal à libérer n'aura plus d'importance. La mesure faisant l'objet du projet de loi à l'examen n'a dès lors aucune utilité.

M. Massin fait observer que les sociétés ont également besoin de *cash flow* pour pouvoir fonctionner. Le premier *cash flow* est généré par la libération du capital social par les actionnaires.

III. — DISCUSSION DES ARTICLES ET VOTES

Article 1^{er}

Cet article ne donne lieu à aucune observation et est adopté à l'unanimité.

Art. 2

L'amendement n° 3 du gouvernement est adopté par 9 voix contre 4.

L'article 2, ainsi modifié, est adopté par 9 voix contre 4.

Art. 3

L'amendement n° 1 de M. Wathelet est retiré.

L'amendement n° 4 du gouvernement est adopté par 10 voix contre 3.

L'amendement n° 7 de M. Wathelet est rejeté par 9 voix contre une et 3 abstentions.

ment heeft de curator daadwerkelijk de mogelijkheid om deze rechtsvordering uit te oefenen, maar in de praktijk evenwel heeft deze vordering weinig nut, omdat diegene die nog tot de storting zou kunnen overgaan geen middelen meer heeft. De oprichter van de vennootschap is dan meestal ook insolvent.

Er dient dan ook anticipatief opgetreden te worden en het komt er op aan de EBVBA geloofwaardiger te maken door meer waarborgen in te bouwen indien voor deze vennootschapsvorm wordt gekozen. Het argument dat sommigen gedwongen zullen worden als zelfstandige aan de slag te gaan, met alle risico's vandien, kan niet worden bijgetreden, omdat zij immers meer voorzorgen zullen nemen.

De heer Wathelet meent dat in gevallen van fraude, zoals door de vorige spreker wordt toegegeven, er toch geen middelen meer zullen zijn en de grootte van het minimum te volstorten gedeelte van geen belang is. De in het wetsontwerp vervatte maatregel is bijgevolg nutteloos.

De heer Massin wijst erop dat vennootschappen ook *cash flow* nodig hebben om te kunnen werken. De eerste *cash flow* wordt gegenereerd door de volstorting van het maatschappelijk kapitaal door de aandeelhouders.

III. — ARTIKELSGEWIJZE BESPREKING EN STEMMINGEN

Artikel 1

Dit artikel, waarover geen opmerkingen worden gemaakt, wordt eenparig aangenomen.

Art. 2

Regeringsamendement nr. 3 wordt aangenomen met 9 tegen 4 stemmen.

Artikel 2, aldus geamendeerd, wordt aangenomen met 9 tegen 4 stemmen.

Art. 3

Amendement nr. 1, van de heer Wathelet wordt ingetrokken.

Regeringsamendement nr. 4 wordt aangenomen met 10 tegen 3 stemmen.

Amendement nr. 7 van de heer Wathelet wordt verworpen met 9 tegen 1 stem en 3 onthoudingen.

L'article 3, ainsi modifié, est adopté par 9 voix contre 3 et une abstention.

Art. 4 (*nouveau*)

L'amendement n° 8 de M. Schoofs, qui est un sous-amendement à l'amendement n° 5, est retiré.

L'amendement n° 5 du gouvernement, qui tend à insérer un nouvel article 4, est adopté par 9 voix contre 4.

Art. 5 (*nouveau*)

L'amendement n° 6 du gouvernement, qui tend à insérer un nouvel article 5, est adopté par 9 voix contre 4.

Intitulé

L'amendement n° 2 du gouvernement, qui tend à modifier l'intitulé, est adopté à l'unanimité.

L'ensemble du projet de loi, tel qu'il a été modifié (y compris les corrections légistiques suggérées par le service juridique), est adopté par 9 contre 2 voix.

Le rapporteur,

Eric MASSIN

La présidente,

Annemie ROPPE

Liste des dispositions qui nécessitent des mesures d'exécution (art. 78, 2., alinéa 4, du Règlement de la Chambre) :

Néant

Artikel 3, aldus geamendeerd, wordt aangenomen met 9 tegen 3 stemmen en 1 onthouding.

Art. 4 (*nieuw*)

Amendement nr. 8, een subamendement op amendement nr. 5, van de heer Schoofs wordt ingetrokken.

Regeringsamendement nr. 5, tot invoeging van een nieuw artikel 4, wordt aangenomen met 9 tegen 4 stemmen.

Art. 5 (*nieuw*)

Regeringsamendement nr. 6, tot invoeging van een nieuw artikel 5, wordt aangenomen met 9 tegen 4 stemmen.

Opschrift

Regeringsamendement nr. 2, tot wijziging van het opschrift, wordt eenparig aangenomen.

Het gehele, aldus geamendeerde, wetsontwerp (met inbegrip van de wetgevingstechnische verbeteringen die de juridische dienst heeft gesuggereerd) wordt aangenomen met 9 tegen 2 stemmen.

De rapporteur,

Eric MASSIN

De voorzitter,

Annemie ROPPE

Lijst van bepalingen die uitvoeringsmaatregelen vergen (artikel 78, 2., vierde lid, van het Kamerreglement):

Nihil