|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **Titel 2. – Oprichting.** | | |  |
| **Hoofdstuk 1. – Aanvangsvermogen.** | | |  |
| **ARTIKEL 5:3** |  | | |
|  |  | | |
| WVV | De oprichters zien erop toe dat de besloten vennootschap bij de oprichting over een eigen vermogen beschikt dat, mede gelet op de andere financieringsbronnen, toereikend is in het licht van de voorgenomen bedrijvigheid. | Les fondateurs veillent à ce que la société à responsabilité limitée dispose lors de sa constitution de capitaux propres qui, compte tenu des autres sources de financement, sont suffisants à la lumière de l'activité projetée. | |
| Ontwerp | Art. 5:3. De oprichters zien erop toe dat de besloten vennootschap bij de oprichting over een eigen vermogen beschikt dat, mede gelet op de andere financieringsbronnen, toereikend is in het licht van de voorgenomen bedrijvigheid. | Art. 5:3. Les fondateurs veillent à ce que la société à responsabilité limitée dispose lors de sa constitution de capitaux propres qui, compte tenu des autres sources de financement, sont suffisants à la lumière de l'activité projetée. | |
| Voorontwerp | Art. 5:3. De oprichters zien erop toe dat de besloten vennootschap bij de oprichting over een eigen vermogen beschikt dat, mede gelet op de achtergestelde middelen die zij in voorkomend geval ter beschikking stellen, toereikend is in het licht van de voorgenomen bedrijvigheid. | Art.5:3 Les fondateurs veillent à ce que la société à responsabilité limitée dispose lors de sa constitution de capitaux propres qui, compte tenu notamment des moyens subordonnés qu'ils mettent le cas échéant à sa disposition, sont suffisants à la lumière de l'activité projetée. | |
| MvT | In de ontworpen bepalingen worden het kapitaalbegrip en het geheel van de daaraan vastgeknoopte regelen in de BV afgeschaft. De bescherming van de schuldeisers en van de aandeelhouders die van de bestaande regels inzake kapitaalvorming – en bescherming uitgaat, wordt voortaan op een andere manier verzekerd.  De inbrengen van de aandeelhouders worden, eens volgestort, niet langer aan een bijzonder regime onderworpen maar maken, onder meer samen met de reserves en de overgedragen winsten, zonder meer deel uit van het eigen vermogen van de BV. Dit laatste vormt, net zoals dit thans ook reeds het geval is, het werkelijke beschermingskussen voor de schuldeisers.  De verdwijning van de minimumkapitaalplicht wordt opgevangen door een vereiste van toereikend aanvangsvermogen. De oprichters hebben de plicht erop toe te zien dat de vennootschap bij de oprichting over een vermogen kan beschikken dat toereikend is om de voorgenomen bedrijvigheid te voeren. Deze bepaling bevestigt uitdrukkelijk wat op basis van de algemene zorgvuldigheidsnorm reeds mag worden aangenomen. Wie meewerkt aan de oprichting van een vennootschap met beperkte aansprakelijkheid handelt foutief wanneer van bij aanvang duidelijk is dat de vennootschap niet over voldoende middelen zal beschikken om de vooropgestelde activiteiten te financieren. De bepaling in ontwerp verduidelijkt dat het aanvangsvermogen uit eigen middelen moet zijn samengesteld, maar dat bij de beoordeling van het toereikend karakter van dit aanvangsvermogen mag worden rekening gehouden met andere financieringsbronnen zoals achtergestelde leningen die ook kunnen bijdragen tot een toereikende financiering van de vennootschapsactiviteiten. | Dans les dispositions en projet, la notion de capital ainsi que l’ensemble des règles qui y sont liées dans la SRL sont supprimées. La protection des créanciers et des actionnaires qui résulte des règles existantes en matière de constitution et de protection du capital est désormais assurée d’une autre manière.  Les apports des actionnaires, une fois libérés, ne sont plus soumis à un régime particulier mais font simplement partie, avec les réserves et le bénéfice reporté notamment, des capitaux propres de la SRL. Ce dernier constitue, comme c’est déjà le cas actuellement, le véritable matelas protecteur des créanciers.  La suppression de l’obligation de disposer d'un capital minimum est compensée par une exigence de posséder un patrimoine initial suffisant. Les fondateurs ont l'obligation de veiller à ce que lors de sa constitution la société puisse disposer d’un patrimoine suffisant pour mener l'activité projetée. Cette disposition confirme explicitement ce qui peut déjà être admis sur la base du devoir général de prudence. Celui qui participe à la constitution d’une société à responsabilité limitée commet une faute s’il est clair dès le début que la société ne disposera pas de moyens suffisants pour financer les activités prévues. La disposition en projet précise que le patrimoine initial doit être composé de moyens propres, mais que pour l’évaluation du caractère suffisant de ce patrimoine initial, il peut être tenu compte d’autres sources de financement tels que des emprunts subordonnés qui peuvent également contribuer à un financement adéquat des activités de la société. | |
| RvSt | Het zou beter zijn om een alles omvattende formulering te hanteren in plaats van de “achtergestelde middelen” als ongelijksoortig te onderscheiden van de andere soorten werkingsmiddelen van de vennootschap en daarbij, zoals blijkt uit het woord “mede”, ook andere soorten middelen te aanvaarden. Dat strookt trouwens met de heersende rechtsleer.  Er zou bijvoorbeeld “gelet op de andere financieringsbronnen” kunnen worden geschreven. | Plutôt que de singulariser les « moyens subordonnés » parmi les moyens affectés au fonctionnement de la société, tout en acceptant aussi d’autres types de moyens ainsi qu’il résulte de l’utilisation du mot « notamment », il serait préférable d’utiliser une formule inclusive. La doctrine majoritaire est d’ailleurs en ce sens.  On pourrait écrire par exemple « compte tenu des autres sources de financement ». | |