

MERITIUS®

ADVOCATEN - AVOCATS

Verdienstelijk in recht

© Copyright MERITIUS® Gent

In dit nummer

Handgift voldoende bewezen door "brievenpraktijk".....1**Ook fiscus deelt door crisis in de klappen.....1****Virtuele deelname aan algemene vergadering gelegaliseerd2****Ook aan "vraagrecht" van aandeelhouders gesleuteld.....2****"Bankgeheim" krijgt een nieuwe deuk..... 3****Dividend uit beschikbare reserves kan tijdens boekjaar 4****Alarmprocedure blijft concurrenten inspireren.....4****Handgift voldoende bewezen door "brievenpraktijk"**

Luc STOLLE

Het Hof van Cassatie heeft het nogmaals bevestigd: de bepaling van art. 931 BW dat alle schenkingen onder de levenden bij notariële moeten worden vastgesteld, in de gewone contractvorm, en dat daarvan, op straffe van nietigheid, een minuut wordt gehouden, is niet van toepassing op de handgift van roerende goederen tussen levenden die tot stand komt door de louter materiële overhandiging. Wel moet de het inzicht om te schenken aanwezig zijn in hoofde van de schenker. De begiftigde moet dan weer aanvaarden. Het Hof bevestigde de praktijk van het over en weer sturen van een uitnodigingsbrief (getekend door de schenker) en een aanvaardingsbrief (getekend door de

begunstigde) die volgens haar "het volwaardig schriftelijk bewijs van het bestaan van een handgift van roerende goederen ter waarde van meer dan 375 euro opleveren".

Uit het cassatiearrest blijkt ook duidelijk dat de vereiste "traditio" enkel mogelijk is voor lichamelijk roerende goederen of onlichamelijk roerende goederen waarvan het recht is geïncorporeerd in de titel. Immers, deze titel is een roerend goed. Aandelen op naam kunnen m.a.w. niet worden gehandgift. De schenking van aandelen op naam vereist een notariële akte (art. 931 B.W.) !

Cass. 22 april 2010

Ook fiscus deelt door crisis in de klappen...

Didier BAECKE

In het kader van een door een schuldenaar opgesteld collectief reorganisatieplan (Wet Continuïteit Ondernemingen) ziet de fiscus zijn schuldvordering lastens de vennootschap herleid tot 10% van het oorspronkelijk bedrag. De fiscus is hier niet mee akkoord, enerzijds omdat volgens hem overeenkomstig artikel 172 van de Grondwet vrijstelling of vermindering van belastingen enkel kan worden toegestaan door een wet, zodat het opnemen van een vermindering van de fiscale schulden in een reorganisatieplan strijdig zou zijn met de openbare orde, anderzijds omdat de gedifferentieerde behandeling van de schulden volkomen arbitrair zou zijn.

De Rechtbank van Koophandel te Antwerpen volgt de fiscus evenwel niet. De WCO-wet is weldegelijk te beschouwen als een wet in de

zin van artikel 172 van de Grondwet en houdt dus de mogelijkheid in om fiscale schulden te verminderen. De fiscus beschikt immers over een algemeen voorrecht en heeft geen buitengewone schuldvordering. Tevens was er *in casu* een lineair en degressief patroon terug te vinden voor wat betreft de herleiding van de diverse schuldvorderingen.

Nu sinds geruime tijd aanvaard wordt dat de gelijkheid van de schuldeisers niet van openbare orde is, kan bezwaarlijk een reorganisatieplan beoordeeld worden als strijdig met de openbare orde wanneer het een aanvaardbaar criterium voor een gedifferentieerde behandeling van de schuldeisers hanteert, namelijk inachtneming van prioriteiten voor het voortbestaan van de onderneming.

Kh. Antwerpen 21 december 2010



MERITIUS
ADVOCATEN - AVOCATS

Zo kunnen de statuten van ook niet-genoteerde NV's en van BVBA's de aandeelhouders/vennoten voortaan de mogelijkheid bieden om hun stem "op afstand" uit te brengen, aldus voorafgaand aan de algemene vergadering. Dit kan gebeuren hetzij per brief, hetzij langs elektronische weg.

Verder kunnen de statuten van NV's, BVBA's en CVBA's de aandeelhouders ook de mogelijkheid bieden om op afstand, via elektronische middelen, deel te nemen aan de algemene vergadering.

Virtuele deelname aan algemene vergadering gelegaliseerd

Luc STOLLE

Vanaf 1 januari 2012 treden de meeste bepalingen van de Wet van 20 december 2010 betreffende de uitoefening van bepaalde rechten van aandeelhouders van genoteerde vennootschappen in werking. Sommige nieuwigheden zijn evenwel ook van toepassing op niet-genoteerde vennootschappen.

Zo kunnen de statuten van ook niet-genoteerde NV's en van BVBA's de aandeelhouders/vennoten voortaan de mogelijkheid bieden om hun stem "op afstand" uit te brengen, aldus voorafgaand aan de algemene vergadering. Dit kan gebeuren hetzij per brief, hetzij langs elektronische weg.

Verder kunnen de statuten van NV's, BVBA's en CVBA's de aandeelhouders ook de mogelijkheid bieden om op afstand, via elektronische middelen, deel te nemen aan de algemene vergadering. De aandeelhouders die op die manier aan de algemene vergadering deelnemen, worden

geacht aanwezig te zijn op de plaats waar de vergadering wordt gehouden. Aldus komen zij in aanmerking voor de berekening van de aanwezigheden en van beslissingsmeerderheden.

Aan de elektronische deelname aan de vergadering zijn wel een aantal voorwaarden verbonden: de vennootschap moet in staat zijn om via het gebruikte elektronisch communicatiemiddel de hoedanigheid en de identiteit van de aandeelhouder te controleren; verder moeten de voorwaarden die gesteld worden aan het gebruik van het elektronisch communicatiemiddel en de controlewijze in de statuten omschreven te worden.

De mogelijkheid om een algemene vergadering te houden met aandeelhouders die "elektronisch" aanwezig zijn, belet dan weer niet dat de algemene vergadering fysiek moet worden gehouden; de bestuurders, zaakvoerder en/of de commissaris moeten immers fysiek aanwezig zijn.

Ook aan "vraagrecht" van aandeelhouders gesleuteld

Luc STOLLE

De in het vorige artikel genoemde Wet van 20 december 2010 voorziet tevens een aantal nieuwe regels betreffende het vraagrecht van de aandeelhouders.

Het principiële recht van de aandeelhouders om vragen te stellen aan het bestuursorgaan en, zo die er zijn, aan de commissarissen, blijft overeind. Zo kan het vraagrecht niet worden gefnuikt door de vragenronde vroegtijdig te beëindigen. De miskennis van het vraagrecht is trouwens een vormgebrek dat kan leiden tot de vernietiging van de besluiten van de algemene vergadering. Het vraagrecht is wel aan inhoudelijke beperkingen onderworpen: het kan enkel betrekking hebben op de verslagen van het bestuursorgaan/commissaris of op de agendapunten van de vergadering.

Voortaan wordt het zelfs makkelijker om vragen te stellen: zij kunnen namelijk zowel mondeling (tijdens de algemene vergadering), als schriftelijk (voorafgaand aan de vergadering, langs elektronische weg) worden gesteld (art. 540 W.Venn). Deze nieuwe regeling geldt niet alleen voor genoteerde maar ook voor niet-genoteerde NV's,

voor BVBA's, CVBA's, Europese vennootschappen en voor Europese coöperatieve vennootschappen.

Tegenover het vraagrecht van de aandeelhouders staat de principiële plicht van het bestuursorgaan en de commissaris om te antwoorden op de gestelde vragen. Vroeger gold de uitzondering wanneer het antwoord "de vennootschap, de aandeelhouders of het personeel van de vennootschap ernstig nadeel zou berokkenen". Voortaan luidt het dat de bestuurder en de commissarissen slechts moeten antwoorden "voor zover de mededeling van gegevens of feiten niet van dien aard is dat zij nadelig zou zijn voor de zakelijke belangen van de vennootschap of voor de vertrouwelijkheid waartoe de vennootschap of haar zaakvoerders zich hebben verbonden".

De statuten moeten vóór 1 januari 2012 in overeenstemming worden gebracht met de nieuwe wet. Worden de statuten niet tijdig aangepast, dan worden de met de wet strijdige bepalingen voor ongeschreven gehouden en worden de dwingende bepalingen van de wet van toepassing op de betrokken vennootschap.



Weigert u mee te werken of kunt u de gevraagde informatie niet of slechts onvolledig aan de fiscus meedelen, dan kan een bankonderzoek gevoerd worden

“Bankgeheim” krijgt een nieuwe deuk

Luc STOLLE

In België bestaat er geen algemeen geldend bankgeheim. Wanneer men spreekt over bankgeheim, doelt men op de zgn. “discretieplicht” in hoofde van de bankier. Dit laatste impliceert dat ook de fiscus niet zomaar informatie mag opvragen bij de bank. Deze regel geldt evenwel alleen voor de inkomstenbelastingen. Wanneer het gaat om btw, registratierechten, zegelrechten en met zegel gelijkgestelde taksen, dan moet de bank wel de gevraagde informatie voorleggen.

In bepaalde gevallen is het bankgeheim evenmin van toepassing in materies omtrent inkomstenbelasting: (1) wanneer bezwaar wordt aangekend tegen een gevestigde aanslag, mag de fiscus bij de bank alle informatie opvragen die hij nodig acht om uw bezwaar te onderzoeken; (2) ook wanneer de fiscus bij een onderzoek concrete elementen ontdekt die wijzen op een mechanisme van belastingontduiking, mag hij bij de bank gegevens opvragen.

Sinds kort is in de regeling van het bankgeheim verandering gebracht: vanaf 1 juli 2011 kan de fiscus informatie vragen bij de bank (1) wanneer hij vermoedt dat belastingplichtige belastingen ontduikt, (2) wanneer hij een vraag heeft gekregen van een buitenlandse fiscus of (3) wanneer hij wil belasten op basis van tekenen en indiciën. Om te bepalen wat als een “vermoeden van belastingontduiking” kan aanzien worden, heeft de fiscus een lijst van vermoedens gepubliceerd. Het gaat o.m. om:

- een rekening in het buitenland niet aangeven;
- een aanvraag tot belastingvoordeel voor werken die niet werden uitgevoerd;
- inlichtingen ontvangen door de fiscus waaruit blijkt dat niet alle inkomsten werden aangegeven;
- levering van goederen of diensten zonder factuur of die niet in de boekhouding terug te vinden zijn;
- verschillen tussen 2 exemplaren van eenzelfde factuur (exemplaar 'klant' en exemplaar 'leverancier').

Fouten in de aangegeven gezinslasten en bepaalde aftrekposten of een laattijdige indiening van uw belastingaangifte zijn dan weer geen aanwijzingen van belastingontduiking.

Vooraleer hij uw rekeningen kan inkijken, moet

de fiscus eerst de toelating vragen aan de gewestelijke directeur van de belastingen. Laatstgenoemde gaat na of er voldoende redenen zijn. Bovendien moet de belastingplichtige vooraf op de hoogte worden gebracht. Daarom zal de fiscus formeel vragen om de fiscale verplichtingen alsnog na te komen. Dit gebeurt in de regel via een vraag om inlichtingen met een antwoordtermijn van een maand, te rekenen vanaf de derde dag van de verzenddatum. Als u binnen die termijn kunt aantonen dat u de inkomsten op een rechtmatige wijze hebt verkregen, dan worden uw rekeningen niet ingekeken en blijft het fiscaal bankgeheim van kracht. Weigert u mee te werken of kunt u de gevraagde informatie niet of slechts onvolledig aan de fiscus meedelen, dan kan een bankonderzoek gevoerd worden.

Ook als de fiscus een aanslag op grond van tekenen en indiciën wil vestigen, kan het bankgeheim voortaan opgeheven worden. De fiscus werkt daarbij in twee stappen. Vooreerst poogt hij via allerlei kanalen informatie te verzamelen die op verborgen inkomsten wijzen: bij het rijksregister kan hij de gezinssamenstelling opvragen; bij de verkeersbelasting met welke auto's en moto's het gezin rijdt; het kadaster en het registratiekantoor verschaft hem een overzicht onroerende eigendommen en hun aankoop; zelfs internationale bezittingen komt hij via zijn buitenlandse collega's te weten. Kan de fiscus op basis van dergelijke gegevens aantonen dat de belastbare inkomsten in de aangifte niet volstaan om de uitgaven te verantwoorden, dan is er een wettelijk vermoeden dat dit tekort voortkomt uit belastbare inkomsten die niet zijn aangegeven. Op dat moment kan hij ook vragen om het bankgeheim op te heffen. Het is dan aan u om het tegenbewijs te leveren. Als u dat tegenbewijs niet kan leveren, dan zal de fiscus een indiciaire taxatie vestigen.

En hoe kan de fiscus de rekeningen dan opsporen? Wel, er wordt een centraal aanspreekpunt opgericht bij de Nationale Bank van België met een overzicht van alle rekeningen van de belastingplichtigen.

Wet diverse bepalingen van 14 april 2011





Dividend uit beschikbare reserves kan tijdens boekjaar

Didier BAECKE

In het licht van verwachte verhogingen van de roerende voorheffing wordt vaak de vraag gesteld of de algemene vergadering in de loop van het boekjaar een dividend kan uitkeren. Het Hof van Cassatie heeft enige jaren geleden bevestigd dat de algemene vergadering, binnen de perken van art. 619 W.Venn., op elk ogenblik in het boekjaar kan beslissen een dividend uit te keren dat van de beschikbare reserves wordt afgenomen. Volgens het Hof verhinderen noch de art. 92 § 1 lid 1, 554 lid 1 en 555 W.Venn., op

grond waarvan de gewone algemene vergadering de rekeningen goedkeurt die elk jaar door de raad van bestuur worden opgesteld, noch andere wettelijke bepalingen, deze bevoegdheid.

Bovendien zijn de voorwaarden inzake de uitkering van een interimdividend door de raad van bestuur vreemd aan de bevoegdheid van de algemene vergadering om op elk ogenblik te beschikken over de beschikbare reserves.

Cass. 23 januari 2003

Alarmbelprocedure blijft concurrenten inspireren

Luc STOLLE

We verwijzen naar de nieuwsbrief van februari 2011 waarin we stelden dat een concurrent de ontbinding van een vennootschap kan vorderen wanneer het netto-actief gedaald is beneden het wettelijk minimumkapitaal.

Ook het Hof van Beroep te Brussel kwam tot dit besluit, ditmaal in een vordering tegen een NV (art. 634 W.Venn.). De concurrent heeft er, aldus het Hof, inderdaad belang bij dat een vennootschap die de regels niet respecteert, uit de markt verdwijnt. Het instellen van een vordering tot gerechtelijke ontbinding van een vennootschap door een concurrent die twee belangrijke con-

tracten heeft verloren aan deze vennootschap, maakt, mede gelet op de concurrentiële markt waarin beide vennootschappen actief zijn, geen misbruik van recht uit.

Bij de beoordeling van het verzoek tot het toestaan van een regularisatietermijn dient, aldus het Hof, rekening te worden gehouden met de economische leefbaarheid van een vennootschap en het al dan niet wankelen van diens krediet. Wanneer de verwerende vennootschap de toestand kan regulariseren in de loop van de procedure, moet zij desalniettemin de proceskosten dragen.

Brussel 20 januari 2009

Onze kantoren

MERITIUS® GENT

Martelaarslaan 402 - 9000 Gent
Tel. +32 (0)9 269 70 70 - Fax +32 (0)9 269 70 71
info.gent@meritius.be

MERITIUS® BRUXELLES

Georges Henrilaan 431 - 1200 Bruxelles
Tel. +32 (0)2 735 91 56 - Fax +32 (0)2 734 35 00
info.brussels@meritius.be

MERITIUS® MONS

Rue Ste Gertrude 1 - 7070 Le Roeulx
Tel. +32 (0)64 66 50 12 - Fax +32 (0)64 67 60 93
info.mons@meritius.be

MERITIUS® NAMUR

Avenue Cardinal Mercier 46 - 5000 Namur
Tel. +32 (0)81 74 42 04 - Fax +32 (0)81 74 42 07
info.namur@meritius.be

MERITIUS® ANTWERPEN

Jules Moretuslei 374-376 - 2610 Antwerpen
Tel. +32 (0)3 825 55 00 - Fax +32 (0)3 825 56 00
info.antwerpen@meritius.be

Bezoek ook onze website: <http://www.meritius.be>



MERITIUS is a member of **CYRUS ROSS INTERNATIONAL EEIG**

With member offices in Austria, Belgium, Bulgaria, Denmark, Finland, France, Germany, Great Britain, Ireland, Italy, Luxembourg, Netherlands, Norway, Portugal, Spain, Sweden, Switzerland

www.cyrusross.com