

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2012-2013

30 JANVIER 2013

Proposition de loi modifiant l'article 27, alinéa 1^{er}, de la loi du 27 juin 1921 sur les associations sans but lucratif, les associations internationales sans but lucratif et les fondations en vue de conditionner la constitution d'une fondation à la poursuite d'une œuvre d'intérêt général et non lucrative

(Déposée par MM. Ahmed Laaouej et Philippe Mahoux)

DÉVELOPPEMENTS

La loi 27 juin 1921 sur les associations sans but lucratif, les associations internationales sans but lucratif et les fondations, telle qu'elle a été modifiée par la loi du 2 mai 2002 (1), prévoit, en son article 27, que «la création d'une fondation est le résultat d'un acte juridique émanant d'une ou de plusieurs personnes physiques ou morales consistant à affecter un patrimoine à la réalisation d'un but désintéressé déterminé. La fondation ne peut procurer un gain matériel ni aux fondateurs ni aux administrateurs ni à toute autre personne sauf, dans ce dernier cas, s'il s'agit de la réalisation du but désintéressé».

Dans ce cadre, les travaux préparatoires de la loi du 27 juin 1921 sont explicites concernant l'objet d'une fondation en droit belge: «il faut entendre par établissement d'utilité publique ou par fondation, une institution qui existe en vue d'un intérêt général, mais dont la création est due à l'initiative de particuliers, et

(1) Loi du 2 mai 2002 sur les associations sans but lucratif, les associations internationales sans but lucratif et les fondations, *Moniteur belge*, 11 décembre 2002.

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 2012-2013

30 JANUARI 2013

Wetsvoorstel tot wijziging van artikel 27, eerste lid, van de wet van 27 juni 1921 betreffende de verenigingen zonder winstoogmerk, de internationale verenigingen zonder winstoogmerk en de stichtingen teneinde voorwaarden op te leggen met betrekking tot de oprichting van een stichting voor een werk van algemeen belang en zonder winstoogmerk

(Ingediend door de heren Ahmed Laaouej en Philippe Mahoux)

TOELICHTING

De wet van 27 juni 1921 betreffende de verenigingen zonder winstoogmerk, de internationale verenigingen zonder winstoogmerk en de stichtingen, als gewijzigd bij de wet van 2 mei 2002 (1), bepaalt in artikel 27 het volgende: «Een stichting wordt opgericht door een rechtshandeling van één of meer natuurlijke personen of rechtspersonen waarbij een vermogen wordt aangewend ter verwezenlijking van een bepaald belangeloos doel. De stichting mag geen stoffelijk voordeel verschaffen aan de stichters, de bestuurders, of enig ander persoon, behalve, in dit laatste geval, indien dit kadert in de verwezenlijking van het belangeloos doel.»

In dat verband wordt in de parlementaire voorbereiding van de wet van 27 juni 1921 uitdrukkelijk vermeld wat het doel is van een stichting naar Belgisch recht: «onder instelling van openbaar nut of onder stichting moet worden verstaan eene inrichting wier doel ten algemeenen nutte strekt, maar die

(1) Wet van 2 mei 2002 betreffende de verenigingen zonder winstoogmerk, de internationale verenigingen zonder winstoogmerk en de stichtingen, *Belgisch Staatsblad*, 11 december 2002.

que des particuliers administrent. Il n'y a point d'opposition, ni même de distinction radicale, entre une association sans but lucratif et un établissement d'utilité publique. Leurs points de contact sont nombreux. L'association et la fondation sont organisées l'une et l'autre en vue d'un but durable et désintéressé. La différence réside avant tout dans la diversité des procédés auxquels on a recours pour atteindre la fin qu'on se propose. Ce procédé, c'est dans un cas, la présence d'une collectivité vivante et active qui préside aux destinées de l'œuvre; c'est, dans l'autre cas, la présence d'administrateurs, seuls intermédiaires de la volonté de fondateurs disparus.» (1)

Toutefois, malgré ce caractère désintéressé reconnu par la loi, il apparaît aujourd'hui qu'un certain nombre d'opérations visent à faire usage de fondations à des fins patrimoniales et fiscales.

Ainsi, il apparaît que le dispositif actuellement prévu par la loi est ambigu et sujet à différentes interprétations qui ne correspondent pas à la volonté du législateur.

En France, la loi du 23 juillet 1987 sur le développement du mécénat, en son article 18, empêche l'ingénierie patrimoniale, voire fiscale au départ des fondations. En effet, celui-ci précise: «La fondation est l'acte par lequel une ou plusieurs personnes physiques ou morales décident l'affectation irrévocable de biens, droits ou ressources à la réalisation d'une œuvre d'intérêt général et à but non lucratif.» (2)

En ce sens, les auteurs de la présente proposition suggèrent de modifier l'article 27, alinéa 1^{er}, de la loi sur les ASBL afin de remplacer la notion très subjective et très ambiguë de «désintéressement» inhérente aux fondations par l'obligation que celles-ci poursuivent une œuvre d'intérêt général et non lucrative, à l'instar du droit français.

En outre, la présente proposition précise que la fondation ne peut procurer un gain matériel ni aux fondateurs ni aux administrateurs ni à toute autre personne sauf, dans ce dernier cas, s'il s'agit de la poursuite de l'œuvre d'intérêt général et non lucrative ou de subvenir aux besoins d'une personne gravement malade ou handicapée au moment de la constitution de la fondation. Dans ce dernier cas, les fondations dont l'objet est de subvenir aux besoins d'une personne gravement malade ou handicapée doivent, pour leur

(1) Chambre des représentants, Documents parlementaires, «Exposé des motifs et projet de loi», n° 375, séance du 22 juin 1920, session de 1919-1920, p. 8.

(2) Loi française du 23 juillet 1987 sur le développement du mécénat, article 18.

door het initiatief van particulieren werd opgericht en door particulieren wordt beheerd. Er bestaat geene tegenstelling, noch zelfs een grondig onderscheid tusschen eene vereeniging zonder winstgevend doel en een instelling van openbaar nut. Zij vertoonen talrijke punten van overeenkomst. De vereeniging en de stichting zijn beide ingericht met het oog op een blijvend en geheel belangloos na te streven doel. Het verschil bestaat vooral in de verscheidenheid der middelen die aangewend worden om het beoogde doel te bereiken. Nu eens wordt dit middel gevonden in het bestaan van eene levende en handelende collectiviteit, die de leiding van het werk op zich neemt, dan weer, in het bestaan van beheerders, die de eenige vertolkers zijn van den wil van overleden stichters.» (1)

Hoewel de wet het belangeloze karakter vaststelt, blijken momenteel een aantal handelingen erop gericht te zijn stichtingen aan te wenden voor fiscale en vermogensrechtelijke doeleinden.

Zo blijkt het huidige opschrift van de wet dubbelzinnig te zijn en aanleiding te geven tot verschillende interpretaties die niet stroken met de bedoeling van de wetgever.

In Frankrijk voorkomt artikel 18 van de wet van 23 juli 1987 betreffende het ontwikkelen van het mecenaat, in artikel 18, vermogensrechtelijke en zelfs fiscale constructies via stichtingen. Die wet bepaalt immers het volgende: «*La fondation est l'acte par lequel une ou plusieurs personnes physiques ou morales décident l'affectation irrévocable de biens, droits ou ressources à la réalisation d'une œuvre d'intérêt général et à but non lucratif.*» (2)

In die zin stellen de indieners van dit wetsvoorstel voor om artikel 27, eerste lid, van de wet op de VZW's te wijzigen teneinde het erg subjectieve en erg dubbelzinnige begrip van «belangeloosheid» dat inherent is aan stichtingen te vervangen door de verplichting dat zij een werk van algemeen belang en zonder winst oogmerk moeten nastreven, zoals in het Franse recht.

Bovendien bepaalt dit voorstel dat de stichting geen stoffelijk voordeel mag verschaffen aan de stichters, de bestuurders of enig ander persoon behalve, in dit laatste geval, indien men een werk van algemeen belang en zonder winst oogmerk nastreeft of indien men wil voorzien in de behoeften van een ernstig zieke of gehandicapte persoon op het ogenblik dat de stichting wordt opgericht. In laatstgenoemd geval moeten de stichtingen die voorzien in de behoeften van een ernstig zieke of gehandicapte persoon, bij de

(1) Kamer van volksvertegenwoordigers, Parlementaire stukken, «Memorie van toelichting en wetsontwerp», nr. 375, zitting van 22 juni 1920, zittingsperiode van 1919-1920, blz. 8.

(2) Franse wet van 23 juli 1987 betreffende de ontwikkeling van het mecenaat, artikel 18.

constitution, obtenir un agrément spécifique du ministre qui a la Justice dans ses attributions.

COMMENTAIRE DES ARTICLES

Article 2

Cet article modifie l'article 27, alinéa 1^{er}, de la loi sur les ASBL afin de remplacer la notion très subjective et très ambiguë de « désintéressement » inhérente aux fondations par l'obligation que celles-ci poursuivent une œuvre d'intérêt général et non lucrative, et ce, en vue d'éviter un certain nombre d'opérations qui visent à faire usage de fondations à des fins patrimoniales et fiscales, contraires à l'esprit de la loi.

Par ailleurs, cet article précise que la fondation ne peut procurer un gain matériel ni aux fondateurs ni aux administrateurs ni à toute autre personne sauf, dans ce dernier cas, s'il s'agit de la poursuite de l'œuvre d'intérêt général et non lucrative ou de subvenir aux besoins d'une personne gravement malade ou handicapée au moment de la constitution de la fondation.

Les fondations dont l'objet est de subvenir aux besoins d'une personne gravement malade ou handicapée doivent, pour leur constitution, obtenir un agrément spécifique du ministre qui a la Justice dans ses attributions.

Ahmed LAAOUEJ.
Philippe MAHOUX.

*
* *

oprichting, een specifieke goedkeuring krijgen van de minister die bevoegd is voor Justitie.

ARTIKELSGEWIJZE BESPREKING

Artikel 2

Dit artikel wijzigt artikel 27, eerste lid, van de wet op de VZW's teneinde het erg subjectieve en erg dubbelzinnige begrip « belangeloosheid » dat inherent is aan stichtingen te vervangen door de verplichting dat zij een werk van algemeen belang en zonder winstoogmerk moeten nastreven; dit is nodig om te voorkomen dat men de stichtingen aanwendt voor vermogensrechtelijke en fiscale doeleinden, wat strijdig is met het doel van de wet.

Bovendien bepaalt dit artikel dat de stichting geen stoffelijk voordeel mag verschaffen aan de stichters, de bestuurders of aan enig ander persoon, behalve, in dit laatste geval, indien men een werk van algemeen belang en zonder winstoogmerk nastreeft of indien men wil voorzien in de behoeften van een ernstig zieke of gehandicapte persoon op het ogenblik dat de stichting wordt opgericht.

De stichtingen die voorzien in de behoeften van een ernstig zieke of gehandicapte persoon moeten, bij de oprichting een specifieke goedkeuring krijgen van de minister die bevoegd is voor Justitie.

*
* *

PROPOSITION DE LOIArticle 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

Dans l'article 27 de la loi du 27 juin 1921 sur les associations sans but lucratif, les associations internationales sans but lucratif et les fondations, remplacé par la loi du 2 mai 2002, l'alinéa 1^{er} est remplacé par ce qui suit :

« La création d'une fondation est le résultat d'un acte juridique émanant d'une ou de plusieurs personnes physiques ou morales consistant à affecter un patrimoine à la réalisation d'une œuvre d'intérêt général et non lucrative. La fondation ne peut procurer un gain matériel ni aux fondateurs ni aux administrateurs ni à toute autre personne sauf, dans ce dernier cas, s'il s'agit de la poursuite de l'œuvre d'intérêt général et non lucrative ou de subvenir aux besoins d'une personne gravement malade ou handicapée au moment de la constitution de la fondation. Les fondations dont l'objet est de subvenir aux besoins d'une personne gravement malade ou handicapée doivent, pour leur constitution, obtenir un agrément spécifique du ministre qui a la Justice dans ses attributions. »

Art. 3

La présente loi entre en vigueur le jour de sa publication au *Moniteur belge*.

14 janvier 2013.

Ahmed LAAOUEJ.
Philippe MAHOUX.

WETSVOORSTEL

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

In artikel 27 van de wet van 27 juni 1921 betreffende de verenigingen zonder winstoogmerk, de internationale verenigingen zonder winstoogmerk en de stichtingen, vervangen bij de wet van 2 mei 2002, wordt het eerste lid vervangen als volgt :

« Een stichting wordt opgericht door een rechtshandeling van één of meer natuurlijke personen of rechtspersonen waarbij een vermogen wordt aangewend ter verwezenlijking van een werk van algemeen belang en zonder winstoogmerk. De stichting mag geen stoffelijk voordeel verschaffen aan de stichters, de bestuurders, of enig ander persoon, behalve, in dit laatste geval, indien men een werk van algemeen belang en zonder winstoogmerk nastreeft of indien men wil voorzien in de behoeften van een ernstig zieke of gehandicapte persoon op het ogenblik van de oprichting van de stichting. De stichtingen die tot doel hebben te voorzien in de behoeften van een ernstig zieke of gehandicapte persoon moeten bij de oprichting een specifieke goedkeuring krijgen van de minister die bevoegd is voor Justitie. »

Art. 3

Deze wet treedt in werking op de dag waarop ze in het *Belgisch Staatsblad* wordt bekendgemaakt

14 januari 2013.