
OÙ CRÉER UNE SOCIÉTÉ AUX ETATS-UNIS?



La question se pose souvent de savoir si une nouvelle entreprise doit être créée dans le Delaware, ou directement dans l'Etat dans lequel elle envisage de fonder son siège social.

L'Etat du Delaware est le foyer de plus d'un million d'entités commerciales dont plus de 60% des sociétés « Fortune 500 ». Cependant, le Delaware n'est pas un paradis fiscal, et n'est pas nécessairement l'option la plus économique pour une constitution.

Un certain nombre de facteurs ont notamment conduit à la domination du Delaware dans la création d'entreprises:

- Son Code des Sociétés ou *Corporation Delaware General Laws, DGCL* qui offre prévisibilité et stabilité. Ses dispositions ne sont ni détaillées ni prescriptives, mais comportent quelques exigences obligatoires importantes et offrent de la flexibilité aux sociétés de capitaux, *corporations*, et aux autres formes d'entités juridiques dans l'exercice de leurs activités.
- Ses tribunaux qui sont flexibles et réactifs.

“L'Etat du Delaware est le foyer de plus d'un million d'entités commerciales”

- Sa jurisprudence qui prescrit des conseils détaillés et de fond pour les entités commerciales, dont le concept clé de la règle de l'appréciation commerciale, *business judgment rule*, et selon laquelle il convient de ne pas interférer avec les décisions d'affaires prises par les administrateurs de bonne foi et avec diligence, *in good faith and with due care*.

Les lois du Delaware sont dites « pro-décideurs », *pro-management*, ce qui signifie que les lois favorisent légèrement les dirigeants par rapport aux actionnaires. Ce trait peut constituer un facteur favorable pour les sociétés qui anticipent avoir un grand nombre d'actionnaires.

Les taxes de franchise annuelles du Delaware varient de \$225 à \$400, et il faut avoir un agent statutaire, *registered agent*, dont les frais annuels s'élèvent à environ \$200.

Une entité qui est constituée dans le Delaware, mais n'a pas d'activités dans cet État devra être enregistrée dans l'Etat dans lequel son activité principale est basée, ainsi que dans tous les États avec lesquels elle a un certain lien ou nexus. Ce sont les experts comptables et fiscalistes qui avisent généralement les entreprises et leurs conseils juridiques de la présence de ce nexus. Dans ce contexte, une société du Delaware devra supporter les coûts supplémentaires des enregistrements dans d'autres Etats, ainsi que les frais annuels pour la taxe de franchise et les agents statutaires si c'est le cas. A titre d'exemple, les taxes de franchise en Californie sont d'un minimum annuel de \$800.



Si l'on envisage la création d'une société avec l'objectif de la coter sur un marché, le Delaware est un excellent choix, avec la prévisibilité de son droit et sa structure fiscale qui est favorable aux entreprises. Mais pour d'autres entreprises, les investisseurs potentiels doivent consulter leurs avocats et conseillers fiscaux pour déterminer la solution la mieux adaptée à leurs objectifs.
