
BELGISCHE SENAAT.

ZITTINGSJAAR VAN 1904-1905.

Ontwerp van wet tot wijziging van de wetten op de handelsvennootschappen.

(Zie n^o 29, zittingsjaar 1903-1904, van den Senaat.)

Amendementen door den heer Devos ingediend.

MIJNE HEEREN,

Artikel 40bis van het ontwerp tot wijziging van de wetten van 18 Mei 1873 en 22 Mei 1886 op de handelsvennootschappen omschrijft duidelijk in de alineas 1 tot 5, eenerzijds, en, in de slotalinea, anderzijds, het onderscheid tusschen de titels die gedeelten van het maatschappelijk kapitaal vertegenwoordigen, en degene die veeleer twijfelachtige schuldvorderingen ten laste van de vennootschap vertegenwoordigen, vermits deze enkel op een mogelijk deel in de verwachte winsten recht geven: dit onderscheid is inderdaad hoofdzakelijk, en het verwondert mij dat na het te hebben herinnerd, de steller van het ontwerp titels van zoo een verschillenden aard aan dezelfde regelen wil onderwerpen.

Daar de winstaandeelen, welke ook hare benaming zij, slechts eene vermoedelijke waarde vertegenwoordigen, behoort het, naar mijne overtuiging, te worden verboden ze af te staan totdat de vennootschap bewijs van voldoende leefbaarheid heeft geleverd en men zich, op grond van behoorlijk vastgestelde documenten, rekenschap kan geven van hare waarde. Doch, zoo ik het buiten kijf acht, dat men de schatting der waarde niet ernstig kan nagaan wanneer het betreft rechten enkel berustende op waarschijnlijkheden of mogelijkheden, dan ben ik integendeel van gevoelen, dat, wanneer het aandeelen in het maatschappelijk kapitaal geldt, met andere woorden, aandeelen tot vergoeding van inbrengsten die eene werkelijke waarde hebben, het voldoende zal zijn, om het misbruik der overdreven schattingen in ruime mate te keer te gaan, te beletten dat de inbrengers hunne aandeelen of actiën gemakkelijk kunnen afstaan zoolang de aangenomen schattingen en de voorspellingen der prospectussen niet

door den werkelijken gang der zaken zijn bewaarheid. Daarom is het niet noodig voor te schrijven, dat de inbrengeaandeelen niet mogen worden afgestaan gedurende twee jaren te rekenen van de oprichting der vennootschap, tenzij met inachtneming van de regelen door het Burgerlijk Wetboek bepaald voor de overdracht van schuldvorderingen en andere onstoffelijke rechten : om de overnemers aan te zetten de werkelijke waarde van soortgelijke aandeelen met aandacht te onderzoeken, zou het volstaan voor te schrijven dat die aandeelen op naam zullen blijven zoolang de tweede balans, volgende op het uitgeven van deze aandeelen, niet is bekend gemaakt.

Ik houd er vervolgens aan te doen opmerken dat de Fransche wet van 4 Augustus 1903, die de steller van het ontwerp tot leiddraad nam en waarvan hij de bepalingen trachtte te verbeteren, een zeer scherp afgeteekend onderscheid maakt tusschen de aandeelen van het inbrengkapitaal en de aandeelen van het geld-kapitaal, door het toekennen van gemengde aandeelen te verbieden, dat zijn aandeelen die slechts gedeeltelijk door eene werkelijke inbrengst zijn afbetaald. Welnu, vermits door het besproken wetsontwerp noch uitdrukkelijk noch stilzwijgend wordt afgeweken van artikel 29 der wet die de Belgische vennootschappen regelt en de wettelijkheid van de zoogenaamde gemengde aandeelen heeft bevestigd, verlang ik te weten of het eerste lid van artikel 40*bis* zelfs op die aandeelen van toepassing zal zijn, en of, dienvolgens, de overnemer zich, ja dan neen, kan onttrekken aan de bevolen stortingen door, namelijk, hierop te steunen dat de in artikel 1690 van het Burgerlijk Wetboek vervatte formaliteiten niet werden nageleefd.

Ik wensch ook te weten waarom de steller van het ontwerp den termijn van betrekkelijke niet-verhandeling der inbrengeaandeelen in elk geval wil doen aanvang nemen te rekenen van de akte der oprichting van de vennootschap. Zonder moeite kan men nagaan welke gevaren zouden worden opgeleverd door een stelsel van wetgeving krachtens hetwelk de op elkaar volgende toekenningen van inbrengeaandeelen niet, gedurende een gelijken termijn, zouden zijn onderworpen aan dezelfde voorzorgsmaatregelen tegen de gevreesde misbruiken. In dit geval, meer dan in welk ander ook, dient men dus met het Hof van cassatie — in Frankrijk, — wiens arrest van 27 Januari 1873 in de Memorie van toelichting (bl. 5) wordt ingeroepen, te beslissen dat de regelen betreffende het vestigen van het oorspronkelijk kapitaal krachteloos zouden zijn, indien, voor de verhooging van dat kapitaal, niet al dezelfde waarborgen ten voordeele van derden werden vereischt.

Als ik de Fransche wet vergelijk met het ons onderworpen ontwerp van hervorming, moet ik nog een ander bezwaar aanvoeren, hierin bestaande dat de steller van dit ontwerp, onder de benaming van « maatschappelijke titels » de inbrengeaandeelen verwacht met de titels bestemd om die aandeelen te vertegenwoordigen. Er dient te worden opgemerkt dat, volgens de bepalingen der artikelen 36, 37 en 42 van onze wet op de vennootschappen, — bepalingen die men ongewijzigd wil laten, — de aandeelen in de naamlooze vennootschappen op naam zijn totdat ze gansch zijn afbetaald en op naam blijven indien zij krachtens de statuten niet mogen worden omgezet in titels aan houder ; laat ons daarenboven in herinnering

brengeu, dat het bewijs van den eigendom der aandeelen op naam wordt geleverd, hetzij door eene inschrijving, hetzij door eene vermelding in het register, hetwelk ingevolge artikel 36 moet worden gehouden; laat ons ook aanmerken dat tot vaststelling van den eigendom der aandeelen op naam, er enkel eenvoudige bewijsschriften mogen afgeleverd worden. Deze bewijsschriften zijn niet overdraagbaar; dit is zoo waar, dat wanneer de recht-hebbende ze verliest, hij één of meer andere bewijsschriften kan bekomen; dat, wanneer de aandeelen op naam worden omgezet in titels aan houder, de Beheerraad het overbodig kan achten, de vroeger afgeleverde bewijsschriften in te trekken (Gent, 18 Juli 1903, *Journal des Tribunaux*, n° 1847); en dat, wanneer de aandeelen worden afgestaan, men een nieuw bewijsschrift, sprekende ditmaal op naam van den overnemer, dient af te leveren.

Zijn de bewijsschriften van eigendom van aandeelen op naam vrij van zegelrecht, dan is het omdat zij geen overdraagbare titels uitmaken. Dit recht wordt geheven door het buitengewoon zegelen van de bladen van het register, waaraan artikel 40 der wet de benaming geeft van « register der aandeelhouders op naam », en daaruit blijkt nader dat bedoeld register door den wetgever niet wordt beschouwd als een register van aan den stam gehechte titels. Dat de bewijsschriften van aandeelen op naam volstrekt geen « maatschappelijke titels » zijn, volgt hieruit dat zij dan alleen als bewijsmiddel kunnen gelden, wanneer het register van aandeelhouders zou verdwenen zijn. (Zie de notas nagelaten door den heer Pirmez; *Revue pratique des sociétés*, 1891, bl. 48, n° 169.)

Hoe werd steller van het wetsontwerp er dus toe gebracht in de tweede alinea van artikel 40bis te spreken van « maatschappelijke titels... die op naam van de rechthebbers moeten ingeschreven blijven »? Overigens, het is onbetwistbaar dat gezegde alinea niet meer zou overeenstemmen met de vorige, indien deze laatste niet op de inbrengeaandeelen in 't algemeen toepasselijk was. Naar aanleiding daarvan vraagt men zich af, of de formaliteiten door inschrijving in het maatschappelijk register en de formaliteiten, bij artikel 1690 van het Burgerlijk Wetboek bevolen, te zamen moeten worden in acht genomen voor het overdragen van de inbrengeaandeelen op naam, dan wel of men door titels, die op naam moeten ingeschreven blijven, enkel moet verstaan de aandeelen aan houder, voor welke is bepaald dat zij aan order overdraagbaar zijn?

Het is mij niet onbekend dat men in Frankrijk, in Holland en in Zwitserland den naam van titels op naam geeft aan de titels van maatschappelijke aandeelen, waarvan de eigendom, krachtens de statuten, bij endossement overdraagbaar is; doch, volgens het stelsel van onze wet op handelsvennootschappen, behelst de klasse aandeelen aan houder al de aandeelen die op eene andere wijze worden overgedragen dan door eene verklaring in het register der aandeelhouders ingeschreven en ondertee-kend; daaruit volgt, dat, wanneer de statuten bepalen dat de aandeelen kunnen worden verhandeld bij endossement, zij geen derde klasse titels tot stand brengen, zooals dit werd gedaan door artikel 1 van het decreet der « Convention nationale » van 24 Augustus 1793, maar enkel een bijzonder soort aandeelen aan houder. (Zie Guillery, bij art. 39, n° 581, en Namur, t. II, n° 1011.)

Het is mij evenmin onbekend dat Fransche vennootschappen, in navolging van wat het Fransch decreet van 18 Juni 1864 voor de Staatsrenten aannam, titels van aandeelelen op naam met bladen van coupons aan houder in omloop hebben gebracht. Het zijn klaarblijkelijk deze titels die Littré in zijn Woordenboek (*v° nominatif*), omschrijft als zijnde de titels welken den naam van den eigenaar dragen. Het is echter noodig dat de Belgische wetgever niet afzie van de door hem aangenomen termen, te meer daar hij tracht te vermijden dat zijne verbodsbepalingen niet ongestraft kunnen worden overtreden door de vertegenwoordigers van vreemde vennootschappen.

Ten slotte, houd ik er aan te doen bemerken dat de in het derde lid van het artikel 40*bis* van het ontwerp voorziene bekrachtiging van ongeldigheid, eene nieuwigheid is, welke tot allerlei bezwaren aanleiding kan geven. Gesteld dat inbrengeaandeelen onder het beheer van de voorgestelde hervormingen worden afgestaan, welke is dan de termijn binnen welken, op straffe van nietigheid, de afstand moet worden beteekend of aanvaard? Ik beken, dat ik niet vat van welk oogenblik af, met het stelsel van het ontwerp, de bepaling van artikel 1690 van het Burgerlijk Wetboek vatbaar zou zijn voor eene andere bekrachtiging dan de onmogelijkheid, voor den overnemer, de algemeene vergaderingen bij te wonen.

Men verwacht hier op blijkbare wijze de innerlijke formaliteiten, die het wezen zelf eener akte uitmaken, met de uiterlijke formaliteiten die enkel ten doel hebben het bestaan der overeenkomst ter kennis van derde personen te brengen. Deze verwarring kan men te min verklaren daar uit de commentariën der Fransche wet, welke de steller van het ontwerp trachtte te verbeteren, blijkt dat krachtens deze wet tot de ongeldigheid aanleiding wordt gegeven door het opnemen, in de statuten, van bepalingen in strijd met de wettelijke verbodsbepalingen. In zijn *Commentaire théorique et pratique de la nouvelle loi sur les sociétés par actions* (pp. 50, 54, 64 en 67) heeft Faure zeer wel doen uitschijnen dat, ofschoon de inbrengeaandeelen gedurende twee jaar op de beurs of door de banken niet mogen worden verhandeld en alhoewel, ten aanzien van de vennootschap, de inbrenger gedurende twee jaar de erkende houder blijft, hij onmiddellijk over zijn eigendom kan beschikken op de wijze voorzien bij het Burgerlijk Wetboek. In den Senaat werd dit, zonder tegenspraak, gezegd en herhaald, vooreerst door den heer Bozérian (zie *Journal officiel*, van 31 October 1884) en den heer Ronjat (zie *Journal officiel*, van 19 November 1884), en later door den heer Poirrier (zie *Journal officiel*, van 4 Juli 1893). Het aan onze behandeling onderworpen wetsontwerp gaat veel verder: Wanneer door de schuld der beheerders, een titel ter vertegenwoordiging van inbrengsten *in natura*, niet werd bestempeld met een zegel tot aanduiding van zijnen aard en wanneer deze titel in omloop is gebracht als titel aan houder ter vertegenwoordiging van inbrengsten in geld, zal de houder, die het niet naleven van de formaliteiten van artikel 1690 van het Burgerlijk Wetboek vaststelt of tegen wien het niet naleven van formaliteiten wordt opgeworpen, den regel niet kunnen inroepen, krachtens welken, waar het meubels betreft, 't bezit geldt als titel: immers, naar eene algemeene rechtsleer en eene bestendige rechtspraak, is deze regel alleen van toepassing op corporeele meubels, daaronder begrepen de titels vatbaar voor overdracht uit de

hand. De houder van onregelmatige titels zal enkel een eisch kunnen instellen tegen zijnen overlater; deze zal denzelfden eisch moeten instellen, en zoo verder tot den inbrenger toe; deze zal al de gevolgen van de ongeldigheid der op elkaar volgende verhandelingen moeten dragen.

Wat al processen zouden uit dergelijke theorie in de practijk voorspruiten! De storing, in de maatschappelijke betrekkingen teweeggebracht door het ontdekken van niet zichtbare gebreken, zou te langer duren daar het ontwerp geen termijn bepaalt binnen welken de gedingen tot nietigverklaring moeten ingesteld worden. Niet met goed gevolg zou men kunnen staande houden, dat die aandeelen zijn begrepen in de opgave van artikel 127 der wet; en, daar zij evenmin behooren tot wat bij artikel 1304 van het Burgerlijk Wetboek is voorzien, zouden zij, overeenkomstig artikel 2265 van dit Wetboek, slechts na verloop van dertig jaren verjaren, eenen termijn die in zake van handelsvennootschappen overdreven is.

Overigens, vermits de steller van de Memorie van toelichting de bepaling van het derde lid van artikel 40bis denkt te billijken door algemeen te verwijzen naar de beginselen van het burgerlijk recht, moet het volstaan te doen opmerken dat de handelende partijen vrij blijven ten aanzien van den vorm, daar deze door het Burgerlijk Wetboek hoegenaamd niet is bepaald voor het overdragen van schuldvorderingen en andere incorporeele rechten. Zóó is het veroorloofd den titel, die eene burgerlijke schuldvordering vaststelt, *in blanco* te endosseeren; immers, door het Strafwetboek worden enkel gestraft de vervalschingen van bepalingen, van verklaringen of van feiten, die de akten ten doel hadden vast te stellen (art. 196). En wat, in 't bijzonder, de bij artikel 1690 van het Burgerlijk Wetboek voorgeschreven formaliteiten aangaat, in rechtsopzicht is het onbetwistbaar dat deze formaliteiten enkel worden vereischt tegenover derden en in hun belang alleen. (Zie Laurent, t. XXVIII, n° 458, en Brussel, 29 Juli 1872, *Pasic.*, 1873, bl. 78.)

Met te meer reden is het volgens de regelen van het burgerlijk recht veroorloofd, een afstand schriftelijk te vermelden op den titel der schuldvordering, met de voor de endossementen van handelseffecten gebruikelijke formule. Het endossement zal echter niet gelden boven elken anderen afstand bij afzonderlijke akte, al was deze eene authentieke akte en droeg zij eene vroegere dagteekening. Evenmin zou in dergelijk geval de overnemer uit hoofde van het endossement van rechtswege in de rechten treden van den overlater tegenover allen, zonder beteekening noch aanvaarding (Zie *Fund. belges*, v° *Cession de créance*, n° 76.)

Men zou zelfs, zonder de regelen van het burgerlijk recht te overtreden, incorporeele rechten op geldige wijze kunnen afstaan door eene mondelinge overeenkomst, mits deze overeenkomst niet wordt ontkend. In de uitgebreide verzamelingen van Fransche en Belgische rechtspraak komt niet ééne beslissing in tegenovergestelden zin voor. Het is dus volkomen ongegrond, in dit geval te verwijzen naar de algemeene beginselen van het recht.

Niet alleen wijkt de aangeprezen bekrachtiging van deze beginselen af, niet alleen breekt zij af met onze overleveringen, die steeds minder belang hechten aan den vorm, de steller van het ontwerp zou zelfs, om ze in onze

wetgeving op te nemen, niet kunnen steunen op het gezag van ééne enkele vreemde wetgeving. De Fransche wet van 1893, die hem tot leiddraad diende, eerbiedigt het beginsel der vrijheid bij het sluiten van overeenkomsten, behoudens de maatregelen tot beteugeling van bedrog of van nalatigheid. Inderdaad, uit het wijzigen door artikel 2 dier wet, van artikel 3 der wet van 24 Juli 1867, blijkt dat men het inzicht heeft de straf, bepaald bij artikel 13 der wet op de naamlooze vennootschappen of de vennootschappen bij wijze van geldschieting op aandeelen, toepasselijk te maken op de beheerders die, in strijd met de nieuwe verbodsbepalingen, titels van aandeelen zouden uitgeven. (Arg. art. 24.)

Dergelijke bekrachtiging zou ik verkiezen boven de ongeldigheid, bij het derde lid van artikel 40*bis* voorzien wegens niet-inachtneming van de vormen. Eene strafrechtelijke aansprakelijkheid waarvan de burgerrechtelijke gevolgen door elken benadeelden persoon zouden kunnen worden ingeroepen, zou, in geval van voorbarige aflevering van titels aan houder, kunnen eischen dat zij worden geregeld door ze in aandeelen op naam om te zetten. Daarenboven zou zij het voordeel opleveren, den tijd te beperken binnen welken de burgerlijke eisch, voortspruitende uit de strafrechtelijke bekrachtiging, kan ingesteld worden, zoodat men geene schadevergoeding meer zou kunnen vragen na afloop van den termijn bepaald in artikel 22 van den voorafgaandelijken titel van het Wetboek van rechtspleging in strafzaken. (Wet van 17 April 1878.)

Ik koester de hoop, dat de Commissie voor Justitie, na deze korte aanmerkingen te hebben overwogen, zich met mijne zienswijze zal vereenigen en, evenals ik, overtuigd zal zijn dat men menig ander moeilijk vraagstuk bij voorbaat en op de beste wijze zou oplossen indien de bepalingen van artikel 40*bis* van het ontwerp werden vervangen door degene die op deze nota volgen.

AMENDEMENTEN

ART. 40bis.

Les actions de capital attribuées en représentation d'apports qui ne consistent pas en numéraire doivent être intégralement libérées; elles sont nominatives, et mention sera faite dans le registre dont la tenue est prescrite par l'article 36, de la défense de les convertir en titres au porteur avant la publication du deuxième bilan qui suivra leur création.

Les titres de même nature créés par les sociétés étrangères ne pourront être négociés par voie d'endossement ou de la main à la main avant la publication, dans les annexes du *Moniteur*, de deux bilans au moins.

Par exception, les actions qui représentent des apports autres qu'en numéraire pourront immédiatement circuler sous la forme de titres au porteur :

1° En cas de fusion de sociétés par voie d'absorption ou de création d'une société nouvelle englobant une ou plusieurs sociétés préexistantes, si les actions d'apport sont attribuées à une société ayant lors de la fusion plus de cinq ans d'existence ;

2° En cas d'apport d'établissements industriels ou commerciaux situés

ART. 40b's.

Kapitaalsandeelen, ter vertegenwoordiging van inbrengsten toegekend en niet bestaande in gemunt geld, moeten geheel zijn afbetaald; ze zijn op naam en in het boek, vereischt bij artikel 36, wordt vermeld het verbod ze in titels aan houder om te zetten vóór het openbaarmaken van de tweede balans volgende op de uitgifte daarvan.

Titels van denzelfden aard, door vreemde vennootschappen uitgegeven, kunnen niet bij endossement of *in blanco* worden verhandeld vóór de afkondiging van ten minste twee balansen in de bijlagen van het *Staatsblad*.

Bij uitzondering kunnen de aandelen, die andere inbrengsten dan in gemunt geld vertegenwoordigen, dadelijk in omloop komen onder den vorm van titels aan houder :

1° Bij samensmelting van vennootschappen door opslorping of door oprichting eener nieuwe vennootschap die eene of meer reeds bestaande vennootschappen in zich opneemt, indien de inbreng-aandelen worden toegekend aan eene vennootschap die, tijdens de versmelting, meer dan vijf jaren bestaan telt ;

2° In geval van inbreng van binnen het land gelegen nijverheids- of

dans le pays, en activité depuis cinq ans au moins et dont la valeur aura été fixée par un ou plusieurs experts nommés par le président du tribunal de commerce du lieu de leur situation.

Toute transmission de parts bénéficiaires est interdite, à peine de nullité, avant la publication de deux bilans constatant que ces parts ont produit des dividendes.

Les administrateurs de sociétés nationales ou les représentants de sociétés étrangères, les propriétaires réels ou apparents et leurs agents ou intermédiaires qui auront sciemment contrevenu aux dispositions qui précèdent, seront passibles de dommages-intérêts ainsi que des peines comminées par l'article 131.

handelsinrichtingen die sedert ten minste vijf jaren werkzaam zijn en waarvan de waarde zal zijn bepaald door één of twee deskundigen aangesteld door den voorzitter der koop-handelsrechtbank van de plaats waar ze zijn gelegen.

Elke overdracht van winstaandeelen vóór de openbaarmaking van twee balansen, vaststellende dat die aandelen dividend hebben opgebracht, is verboden op straffe van nietigheid.

De beheerders van inlandsche vennootschappen of de vertegenwoordigers van vreemde vennootschappen, de werkelijke of schijnbare eigenaars en hunne agenten of bemiddelaars die wetens de voorgaande bepalingen overtreden, zullen onderworpen zijn aan schadeloosstellingen alsmede aan de straffen bepaald in artikel 131.

SÉNAT DE BELGIQUE.

SESSION DE 1904-1905.

Projet de Loi portant modification aux lois sur les sociétés commerciales.

(Voir le n° 29, session de 1903-1904, du Sénat.)

Amendements présentés par M. Devos.

MESSIEURS,

L'article *40bis* du projet portant modification aux lois du 18 mai 1873 et du 22 mai 1886 sur les sociétés commerciales met en relief, dans les alinéas 1 à 5 d'une part et dans l'alinéa final d'autre part, la distinction entre les titres qui représentent des fractions du capital social et ceux qui, par cela qu'ils ne donnent droit qu'à des parts éventuelles dans les bénéfices espérés, représentent plutôt des créances aléatoires à la charge de la société : cette distinction est, en effet, primordiale ; et je m'étonne qu'après l'avoir rappelée, l'auteur du projet propose de soumettre aux mêmes règles des titres d'une nature aussi différente.

Je suis d'opinion que, puisque les parts bénéficiaires, quelle que soit leur dénomination, ne représentent qu'une valeur d'espérance, leur cession devrait être interdite jusqu'à ce que la société ait fait preuve de vitalité au degré voulu pour permettre d'en apprécier la valeur d'après des résultats dûment constatés. Mais s'il me paraît d'évidence qu'aucun contrôle d'estimation de valeur ne saurait être sérieusement exercé lorsqu'il ne s'agit que de droits consistant en probabilités ou possibilités, par contre, lorsqu'il s'agit d'actions dans le capital social, c'est-à-dire de parts représentatives d'apports ayant une valeur actuelle, il me semble suffisant, pour parer dans une large mesure à l'abus des estimations exagérées, d'empêcher que les apporteurs puissent facilement céder leurs parts ou actions tant que les estimations admises et les prédictions des prospectus n'ont pas subi l'épreuve du temps. Pas n'est besoin pour cela de statuer que les actions d'apport ne pourront, pendant deux ans à dater de la constitution

de la société, être cédées que moyennant l'accomplissement des formalités prescrites par le Code civil pour le transfert des créances et autres droits incorporels : il suffirait, pour provoquer de la part des cessionnaires un examen attentif de la valeur réelle des actions de cette nature, d'ordonner qu'elles resteront nominatives en attendant la publication du deuxième bilan qui suivra leur création.

Je tiens ensuite à faire observer que la loi française du 1^{er} août 1893, dont l'auteur du projet s'est inspiré et dont il a cherché à améliorer les dispositions, trace une ligne de démarcation très nette entre les actions du capital-apports et les actions du capital-espèces, en prohibant l'attribution d'actions mixtes, c'est-à-dire de celles qui ne sont libérées qu'en partie par un apport effectif. Or, vu que le projet en discussion ne déroge ni expressément, ni virtuellement à l'article 29 de la loi qui régit les sociétés belges et qui a consacré, en termes de révision, la légalité des actions dites mixtes, je voudrais savoir si l'alinéa 1^{er} de l'article 40*bis* sera applicable même à ces actions, et si, conséquemment, le cessionnaire pourra ou ne pourra pas échapper aux appels de fonds en excipant, par exemple, de ce que les formalités de l'article 1690 du Code civil n'ont pas été remplies.

Je voudrais savoir aussi pourquoi l'auteur du projet propose de faire en toute hypothèse courir à dater de l'acte constitutif de société le délai de non-négociabilité relative des titres d'apport. Il est facile d'entrevoir les côtés dangereux d'un système de législation suivant lequel les attributions successives d'actions d'apport ne seraient pas, pendant un égal délai, soumises aux mêmes précautions contre les abus redoutés. C'est donc ici ou jamais le cas de décider avec la Cour de cassation de France, dont l'arrêt du 27 janvier 1873 se trouve invoqué dans l'Exposé des motifs (p.5), que les règles concernant la formation du capital originaire seraient illusoires si l'augmentation de ce capital n'était entourée de toutes les mêmes garanties en faveur des tiers.

Une autre critique que me suggère la comparaison de la loi française avec le projet de réformes qui nous est soumis, c'est que l'auteur de ce projet fait rentrer le genre dans l'espèce en confondant sous la qualification de « titres sociaux » les actions d'apport avec les titres destinés à représenter ces actions. Remarquons que, suivant les dispositions des articles 36, 37 et 42 de notre loi sur les sociétés, dispositions auxquelles il n'est pas question d'apporter des changements, les parts dans les sociétés anonymes sont nominatives jusqu'à leur entière libération, et qu'elles restent telles si les statuts n'autorisent leur conversion en titres au porteur ; rappelons, en outre, que la propriété des actions nominatives s'établit soit par une inscription, soit par une mention dans le registre dont la tenue est prescrite par l'article 36 ; et notons que pour constater la propriété des actions nominatives, il ne peut être délivré que de simples certificats. Ces certificats sont intransmissibles, à telles enseignes qu'en cas de perte il peut être délivré à l'ayant droit un ou plusieurs autres certificats ; qu'en cas de conversion des actions nominatives en titres au porteur, le Conseil d'administration peut juger superflu de retirer les certificats antérieurement délivrés (Gand, 18 juillet 1903, *Journal des tribunaux*, n° 1847) ; et qu'en

cas de cession des actions, il y a lieu à la délivrance d'un nouveau certificat, rédigé cette fois au nom du cessionnaire.

C'est parce que les certificats de propriété d'actions nominatives ne constituent pas des titres transmissibles qu'ils sont exempts de l'impôt du timbre. Cet impôt se perçoit par le timbrage à l'extraordinaire des feuillets du registre que l'article 40 de la loi nomme le registre des actionnaires nominatifs : d'où il se voit de plus près que ce registre n'est pas envisagé par le législateur comme un registre de titres attachés à la souche. Les certificats d'actions nominatives ont si peu le caractère de « titres sociaux » qu'ils ne peuvent servir de moyen de preuve que dans l'hypothèse où le registre d'actionnaires aurait disparu (Voir notes posthumes de M. Pirmez ; *Revue pratique des sociétés*, t. 1891, p. 48, n° 169).

Comment donc a-t-il pu venir à l'esprit du rédacteur du Projet de Loi de parler, dans le deuxième alinéa de l'article 40bis, de « titres sociaux..... qui doivent rester inscrits au nom des ayants droit » ? Il est du reste incontestable que cet alinéa ne cadrerait plus avec le précédent si celui-ci ne s'appliquait pas aux actions d'apport en général. On est conséquemment amené à se demander s'il faudra cumuler pour le transfert des actions nominatives d'apport les formalités par immatriculation sur le registre social avec les formalités établies par l'article 1690 du Code civil, ou si par titres qui doivent rester inscrits en nom il faut uniquement entendre les actions au porteur stipulées transmissibles à ordre ?

Je n'ignore pas qu'en France, en Hollande et en Suisse on appelle titres nominatifs les titres d'actions de société dont la propriété est, aux termes des statuts, transmissible par la voie de l'endossement ; mais dans l'économie de la loi qui régit nos sociétés de commerce, la catégorie des actions au porteur comprend toutes les actions dont le transfert s'opère autrement que par une déclaration inscrite et signée sur le registre d'actionnaires ; d'où suit que lorsque les statuts stipulent que les actions seront négociables par la voie de l'endossement, ils ne créent pas, comme le faisait l'article 1^{er} du décret de la Convention nationale du 24 août 1793, une troisième catégorie de titres, mais seulement une espèce particulière d'actions au porteur (Voy. Guillery, sur l'art. 39, n° 581, et Namur, t. II, n° 1014).

Je n'ignore pas non plus que, par imitation de ce que le décret français du 18 juin 1864 a admis pour les rentes de l'État, des sociétés françaises ont mis en circulation des titres d'actions nominatives avec feuilles de coupons au porteur. C'est apparemment ces titres que Littré, dans son Dictionnaire (*v° nominatif*), définit ceux qui portent le nom du propriétaire. Toutefois il importe que le législateur belge n'abandonne pas la terminologie qu'il a adoptée, ce alors même qu'il cherche à éviter que ses défenses ne puissent être impunément transgressées par les représentants de sociétés étrangères.

Je tiens enfin à relever que la sanction de nullité inscrite dans le troisième alinéa de l'article 40bis du projet est une innovation grosse de difficultés. Supposé que sous l'empire des réformes proposées, une cession d'actions d'apport soit consentie, quel sera le délai endéans lequel la signification ou l'acceptation de la cession devra avoir lieu à peine de

nullité? J'avoue ne pas saisir à partir de quel moment la disposition de l'article 1690 du Code civil serait, dans le système du projet, susceptible d'une autre sanction que l'impossibilité pour le cessionnaire de prendre part aux assemblées générales.

Il y a là une confusion manifeste entre les formalités intrinsèques, celles qui constituent l'essence même d'un acte, et les formalités extrinsèques qui n'ont pour objet que de porter l'existence de la convention à la connaissance des tiers. Cette confusion s'explique d'autant moins que lorsqu'on consulte les commentaires de la loi française, que l'auteur du projet a tenté de perfectionner, on arrive à cette conclusion que ce qui entraîne nullité en vertu de cette loi, c'est l'insertion dans les statuts de stipulations qui ne respecteraient pas les prohibitions légales. Comme Faure l'a parfaitement fait ressortir dans son *Commentaire théorique et pratique de la nouvelle loi sur les sociétés par actions* (pp. 50, 54, 64 et 67), bien que, pendant deux ans, les actions d'apport ne puissent faire l'objet de négociations en bourse ou en banque, et bien qu'au regard de la société l'apporteur demeure pendant deux ans le titulaire reconnu, il peut immédiatement disposer de sa propriété par les voies civiles. Cela a été dit et redit, sans contradiction, en séance du Sénat, d'abord par M. Bozérian (voir *Journal officiel* du 31 octobre 1884) et M. Ronjat (voir *Journal officiel* du 19 novembre 1884), et plus tard par M. Poirrier (voir *Journal officiel* du 4 juillet 1893). Le Projet de Loi dont nous sommes saisis va beaucoup plus loin : quand un titre représentatif d'apports en nature n'aura, par la faute des administrateurs, pas été frappé d'un timbre indiquant sa nature et que ce titre aura circulé comme titre au porteur représentatif d'apports en numéraire, le porteur qui s'apercevra du défaut d'accomplissement des formalités de l'article 1690 du Code civil ou à qui cette omission de formalités sera objectée, ne pourra invoquer la règle qu'en fait de meubles possession vaut titre, vu que, d'après une doctrine unanime et une jurisprudence constante, cette règle n'est applicable qu'aux meubles corporels, y compris les titres susceptibles d'un transfert de la main à la main. Le porteur de titres irréguliers ne pourra qu'agir contre son cédant, lequel devra faire la même réclamation et ainsi de suite jusqu'à ce qu'on aboutisse à l'apporteur, qui devra supporter toutes les conséquences de la nullité des négociations successives.

Que de procès une semblable théorie ne susciterait-elle pas en pratique! La perturbation que jetterait dans les relations sociales la découverte de vices non apparents, serait d'autant plus longue que le projet ne fixe pas de délai pour intenter les actions en nullité. On ne saurait soutenir avec succès que ces actions se trouvent comprises dans l'énumération de l'article 127 de la loi ; et comme elles ne rentrent non plus pas dans les prévisions de l'article 1304 du Code civil, elles ne se prescriraient, conformément à l'article 2265 de ce Code, que par trente ans, délai excessif en matière de sociétés commerciales.

Au demeurant, puisque le rédacteur de l'Exposé des motifs prétend justifier la disposition du 3^{me} alinéa de l'article 40bis en renvoyant vaguement aux principes du droit civil, il doit suffire de faire observer que le Code civil n'ayant établi aucune forme pour le transfert des créances et

autres droits incorporels, la forme reste libre entre les contractants. C'est ainsi que l'endos en blanc du titre, qui constate une créance civile, est permis, attendu que le Code pénal ne punit que les altérations de clauses, de déclarations ou de faits que les actes avaient pour objet de constater (art. 196). Et pour ce qui regarde spécialement les formalités prescrites par l'article 1690 du Code civil, la vérité juridique est que ces formalités ne sont exigées que vis-à-vis des tiers et dans leur seul intérêt (Voir Laurent, t. XXVIII, n° 458, et Brux., 29 juillet 1872, *Pasic.*, 1873, p. 78).

A plus forte raison les règles du droit civil ne s'opposent-elles pas à ce qu'une cession soit écrite sur le titre de créance avec la formule d'usage pour les endossements d'effets de commerce. Seulement il ne sera pas vrai de dire que l'endossement prévaudra sur toute autre cession par acte séparé, fût-il authentique et de date antérieure. Il ne serait non plus pas vrai de dire que l'endossement saisit, en semblable conjoncture, le cessionnaire à l'égard de tous, de plein droit, sans signification ni acceptation (Voir *Pand. belges*, v° *Cession de créance*, n° 76).

La cession de droits incorporels pourrait même, sans contrevenir aux règles du droit civil, se faire valablement par un accord verbal, pourvu que cet accord ne soit pas dénié. Dans les vastes collections de jurisprudence française et belge, on ne rencontre pas d'exemple d'une décision contraire. Le renvoi aux principes généraux du droit est donc dans l'occurrence dénué de tout fondement.

Non seulement la sanction préconisée s'écarte de ces principes et divorce avec nos traditions devenues de moins en moins formalistes, mais pour l'introduire dans notre législation l'auteur du projet ne saurait invoquer l'autorité d'aucune législation étrangère. La loi française de 1893, dans laquelle il a cherché ses inspirations, respecte le principe de la liberté des conventions, sauf les mesures répressives aux cas de fraude ou de négligence. En effet, l'article 2 de cette loi, en modifiant l'article 3 de la loi du 24 juillet 1867, dénote l'intention de rendre la peine comminée par l'article 13 de la loi sur les sociétés anonymes ou en commandite par actions applicable aux administrateurs qui émettraient des titres d'actions, au mépris des prohibitions nouvelles (Arg. art. 24).

Je préférerais une pareille sanction à la nullité prononcée par le troisième alinéa de l'article 40bis du chef d'inobservation de formes. Une responsabilité pénale dont les conséquences civiles pourraient être invoquées par toute personne lésée, permettrait au cas de délivrance prématurée de titres au porteur, d'en requérir la régularisation par leur conversion en actions nominatives. Elle offrirait de plus l'avantage de limiter le temps utile pour l'exercice de l'action civile dérivant de la sanction répressive ; en sorte que des dommages-intérêts ne pourraient plus être réclamés après le délai fixé par l'article 22 du titre préliminaire du Code de procédure pénale (Loi du 17 avril 1878).

J'espère qu'après avoir médité ces courtes observations, la Commission de la Justice partagera ma manière de voir et qu'elle sera, comme moi, persuadée que maintes autres questions épineuses recevraient d'avance la solution la plus judicieuse, si les dispositions de l'article 40bis du projet étaient remplacées par celles ci-après.

AMENDEMENTS

ART. 40bis.

Les actions de capital attribuées en représentation d'apports qui ne consistent pas en numéraire doivent être intégralement libérées; elles sont nominatives, et mention sera faite dans le registre dont la tenue est prescrite par l'article 36, de la défense de les convertir en titres au porteur avant la publication du deuxième bilan qui suivra leur création.

Les titres de même nature créés par les sociétés étrangères ne pourront être négociés par voie d'endossement ou de la main à la main avant la publication, dans les annexes du *Moniteur*, de deux bilans au moins.

Par exception, les actions qui représentent des apports autres qu'en numéraire pourront immédiatement circuler sous la forme de titres au porteur :

1° En cas de fusion de sociétés par voie d'absorption ou de création d'une société nouvelle englobant une ou plusieurs sociétés préexistantes, si les actions d'apport sont attribuées à une société ayant lors de la fusion plus de cinq ans d'existence;

2° En cas d'apport d'établissements industriels ou commerciaux situés

ART. 40bis.

Kapitaalsandeelen, ter vertegenwoordiging van inbrengsten toegekend en niet bestaande in gemunt geld, moeten geheel zijn afbetaald; ze zijn op naam en in het boek, vereischt bij artikel 36, wordtvermeld het verbod ze in titels aan houder om te zetten vóór het openbaarmaken van de tweede balans volgende op de uitgifte daarvan.

Titels van denzelfden aard, door vreemde vennootschappen uitgegeven, kunnen niet bij endossement of *in blanco* worden verhandeld vóór de afkondiging van ten minste twee balansen in de bijlagen van het *Staatsblad*.

Bij uitzondering kunnen de aandelen, die andere inbrengsten dan in gemunt geld vertegenwoordigen, dadelijk in omloop komen onder den vorm van titels aan houder :

1° Bij samensmelting van vennootschappen door opslorping of door oprichting eener nieuwe vennootschap die eene of meer reeds bestaande vennootschappen in zich opneemt, indien de inbreng-aandelen worden toegekend aan eene vennootschap die, tijdens de versmelting, meer dan vijf jaren bestaan telt;

2° In geval van inbreng van binnen het land gelegen nijverheids- of

dans le pays, en activité depuis cinq ans au moins et dont la valeur aura été fixée par un ou plusieurs experts nommés par le président du tribunal de commerce du lieu de leur situation.

Toute transmission de parts bénéficiaires est interdite, à peine de nullité, avant la publication de deux bilans constatant que ces parts ont produit des dividendes.

Les administrateurs de sociétés nationales ou les représentants de sociétés étrangères, les propriétaires réels ou apparents et leurs agents ou intermédiaires qui auront sciemment contrevenu aux dispositions qui précèdent, seront passibles de dommages-intérêts ainsi que des peines comminées par l'article 131.

handelsinrichtingen die sedert ten minste vijf jaren werkzaam zijn en waarvan de waarde zal zijn bepaald door één of twee deskundigen aangesteld door den voorzitter der koop-handelsrechtbank van de plaats waar ze zijn gelegen.

Elke overdracht van winstaandee-len vóór de openbaarmaking van twee balansen, vaststellende dat die aandelen dividenden hebben opgebracht, is verboden op straffe van nietigheid.

De beheerders van inlandsche vennootschappen of de vertegenwoordigers van vreemde vennootschappen, de werkelijke of schijnbare eigenaars en hunne agenten of bemiddelaars die wetens de voorgaande bepalingen overtreden, zullen onderworpen zijn aan schadeloosstellingen alsmede aan de straffen bepaald in artikel 131.