

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

25 novembre 2005

PROPOSITION DE LOI

**modifiant l'article 528 du
Code des sociétés afin d'étendre la
responsabilité solidaire des
administrateurs de sociétés au
non-respect des prescriptions d'un
code de gouvernance d'entreprise**

(déposée par Mr. Éric Massin,
Mme Anne-Marie Baeke, Mr. Dylan Casaer,
Mmes Véronique Ghenne et Camille Dieu,
MM. Alain Mathot et Yvan Mayeur
et Mme Annemie Roppe)

SOMMAIRE

1. Résumé	3
2. Développements	4
3. Proposition de loi	7

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

25 november 2005

WETSVOORSTEL

**tot wijziging van artikel 528 van het
Wetboek van vennootschappen teneinde de
hoofdelijke aansprakelijkheid van de
bestuurders van vennootschappen ook te
doen gelden in geval van niet-naleving van
een code inzake *corporate governance***

(ingediend door de heer Éric Massin, mevrouw
Anne-Marie Baeke, de heer Dylan Casaer, de
dames Véronique Ghenne en Camille Dieu, de
heren Alain Mathot en Yvan Mayeur
en mevrouw Annemie Roppe)

INHOUD

1. Samenvatting	3
2. Toelichting	4
3. Wetsvoorstel	7

<i>cdH</i>	: Centre démocrate Humaniste
<i>CD&V</i>	: Christen-Democratisch en Vlaams
<i>ECOLO</i>	: Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales
<i>FN</i>	: Front National
<i>MR</i>	: Mouvement Réformateur
<i>N-VA</i>	: Nieuw - Vlaamse Alliantie
<i>PS</i>	: Parti socialiste
<i>sp.a - spirit</i>	: Socialistische Partij Anders - Sociaal progressief internationaal, regionalistisch integraal democratisch toekomstgericht.
<i>Vlaams Belang</i>	: Vlaams Belang
<i>VLD</i>	: Vlaamse Liberalen en Democraten

Abréviations dans la numérotation des publications :

<i>DOC 51 0000/000 :</i>	<i>Document parlementaire de la 51e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif</i>
<i>QRVA :</i>	<i>Questions et Réponses écrites</i>
<i>CRIV :</i>	<i>Version Provisoire du Compte Rendu intégral (couverture verte)</i>
<i>CRABV :</i>	<i>Compte Rendu Analytique (couverture bleue)</i>
<i>CRIV :</i>	<i>Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes) (PLEN: couverture blanche; COM: couverture saumon)</i>
<i>PLEN :</i>	<i>Séance plénière</i>
<i>COM :</i>	<i>Réunion de commission</i>
<i>MOT :</i>	<i>Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)</i>

Afkortingen bij de nummering van de publicaties :

<i>DOC 51 0000/000 :</i>	<i>Parlementair document van de 51e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer</i>
<i>QRVA :</i>	<i>Schriftelijke Vragen en Antwoorden</i>
<i>CRIV :</i>	<i>Voorlopige versie van het Integraal Verslag (groene kaft)</i>
<i>CRABV :</i>	<i>Beknopt Verslag (blauwe kaft)</i>
<i>CRIV :</i>	<i>Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen) (PLEN: witte kaft; COM: zalmkleurige kaft)</i>
<i>PLEN :</i>	<i>Plenum</i>
<i>COM :</i>	<i>Commissievergadering</i>
<i>MOT :</i>	<i>Moties tot besluit van interpellaties (beigekleurig papier)</i>

Publications officielles éditées par la Chambre des représentants

Commandes :
Place de la Nation 2
1008 Bruxelles
Tél. : 02/ 549 81 60
Fax : 02/549 82 74
www.laChambre.be

Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers

Bestellingen :
Natieplein 2
1008 Brussel
Tel. : 02/ 549 81 60
Fax : 02/549 82 74
www.deKamer.be
e-mail : publicaties@deKamer.be

RÉSUMÉ

La proposition vise à étendre la responsabilité solidaire des administrateurs au non respect des prescriptions du code de gouvernance d'entreprise ou de conduite adopté par la société.

SAMENVATTING

Het wetsvoorstel strekt ertoe de hoofdelijke aansprakelijkheid van bestuurders ook te doen gelden in geval van niet-naleving van de code inzake corporate governance dan wel van de gedragscode die de vennootschap heeft aangenomen.

DÉVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

Récemment, un débat s'est ouvert à propos de la gouvernance d'entreprise afin de pallier les conséquences des divers scandales qui ont mis en cause le mode de gestion et l'opacité interne des entreprises.

Les États membres de l'Union européenne ont la possibilité de faire entrer dans leur droit positif des règles de gouvernance d'entreprise par voie législative ou par la voie de l'auto-régulation. Le choix de l'autorégulation ne s'impose donc pas.

Au-delà de ce débat¹ et des choix devant être pris et des différentes modifications déjà opérées au Code des sociétés², les entreprises disposent³ aujourd'hui d'un code de «*best practice*» dit code Lippens⁴. Il appartient aux pouvoirs publics et à eux seuls d'entériner celui-ci ou pas, ou certaines parties de celui-ci, comme code de référence.

Ces initiatives et ce débat demeurent importants dans la mesure où la question concernant le type de véhicule juridique à utiliser reste ouverte. Ils permettent également de sensibiliser les dirigeants de sociétés à une gestion responsable des sociétés. Ce code relève du *soft law*. L'adhésion à celui-ci n'implique aucun engagement ferme en raison du principe «*comply or explain*» et il ne prévoit aucune sanction en cas de violation de ses dispositions. Ce principe du «*comply or explain*» empêche tout engagement ferme de la société, qui a toujours la possibilité d'expliquer pourquoi elle a violé telle ou telle disposition du code. Ce principe crée un problème de sécurité juridique. La violation d'une disposition d'un code de conduite doit pouvoir être juridiquement sanctionnée.

¹ Voy. les initiatives parlementaires sur la question: proposition de résolution relative au code de gouvernance d'entreprise déposée par Éric Massin et consorts (DOC 51 1670/001) et la proposition de loi déposée par Yvan Mayeur relative à la publicité des participations et des rémunérations (DOC 51 0243/001) individuelles des dirigeants d'entreprises cotées en bourse ainsi que les travaux du Sénat (3-872 /...).

² M.B., 22 août 2002, loi dite «de *corporate governance*».

³ Avant elles disposaient des recommandations de la CBF, de la FEB et de la Bourse.

⁴ 9 décembre 2004.

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Onlangs is een debat rond *corporate governance* op gang gekomen dat ertoe strekt de gevolgen te verhelpen van de diverse schandalen waardoor de beheerswijze en de interne ondoorzichtigheid van de ondernemingen ter discussie zijn komen te staan.

De lidstaten van de Europese Unie kunnen in hun positief recht regels inzake *corporate governance* opnemen via de wetgeving dan wel via zelfregulering. Er hoeft dus niet per se voor zelfregulering te worden gekozen.

Afgezien van dat debat¹, van de te maken keuzes en van de verschillende reeds in het Wetboek van vennootschappen doorgevoerde veranderingen², beschikken de ondernemingen³ thans over een code inzake «*best practice*», de zogenaamde code-Lippens⁴. De overheid en zij alleen kan die code of sommige delen ervan al dan niet bekrachtigen als referentiecode.

Die initiatieven en dat debat blijven belangwekkend, aangezien de vraag welk juridisch instrument nu dient te worden gehanteerd open blijft. Voorts bieden zij de mogelijkheid de bedrijfsleiders te sensibiliseren voor een verantwoordelijk ondernemingsbeheer. Die code hoort thuis in de zogenaamde *soft law*. Instemming met de regels daarvan impliceert geen onvoorwaardelijke verbintenis op grond van het «*comply or explain*»-principe en de code bepaalt geen straffen in geval van overtreding van de erin vervatte regels. Dat «*comply or explain*»-principe belet elke vaste verbintenis van de vennootschap, die altijd kan toelichten waarom ze deze of gene bepaling van de code heeft geschonden. Voormeld principe schept een probleem van rechtszekerheid. Schending van een bepaling van een gedragscode moet gerechtelijk kunnen worden bestraft.

¹ Zie de parlementaire initiatieven wat die aangelegenheid betreft: het door de heer Éric Massin c.s. ingediende voorstel van resolutie betreffende de code inzake *corporate governance* (DOC 51 1670/001), het door de heer Yvan Mayeur ingediende wetsvoorstel tot wijziging van het Wetboek van vennootschappen en van de wet van 2 maart 1989 op de openbaarmaking van belangrijke deelnemingen in ter beurze genoteerde vennootschappen en tot reglementering van de openbare overnameaanbiedingen, teneinde te voorzien in de transparantie van de salarissen en de anderzootige voordelen van onverschillig welke aard die de bedrijfsleiders ontvangen (DOC 51 0243/001), alsmede de parlementaire voorbereiding bij de Senaat (3-872 /...).

² B.S., 22 augustus 2002, de zogenaamde «*corporate governance*»-wet.

³ Voordien beschikten zij over de aanbevelingen van de CBF, het VBO en de Beurs.

⁴ 9 december 2004.

C'est ce que prévoit la directive européenne relative aux pratiques commerciales déloyales qui dispose en son article 6 *qu'une pratique commerciale est également réputée trompeuse (...) lorsqu'elle b) implique le non-respect par le professionnel d'obligations contenues dans un code de conduite par lequel il s'est engagé à être lié dès lors que ces obligations sont fermes et vérifiables et que ces informations indiquent à quels professionnels le code s'applique et le contenu de ce code sont à la disposition du public (...)*

La présente proposition vise à compléter l'article 528 du Code des sociétés afin d'étendre la responsabilité solidaire des administrateurs – limitée actuellement aux infractions au Code des sociétés ou aux statuts sociaux – au non respect des prescriptions du code de gouvernance d'entreprise ou de conduite adopté par la société voire édicté par cette dernière..

Par conséquent, et en application de l'article 528 du Code des sociétés relatif à la responsabilité solidaire des administrateurs, sanctionnant les infractions au Code des sociétés ou aux statuts sociaux, le non-respect des prescriptions du code de gouvernance d'entreprise adopté entrera dans le champ d'application dudit article 528.

En modifiant ainsi la loi, la nature juridique des engagements pris change de régime. En effet, cela permet de soumettre ces engagements basés sur de simples recommandations et non sanctionnés, aux conditions de l'article 1382 du Code civil traitant de la responsabilité civile dans l'intérêt collectif et dans l'intérêt des tiers.

De cette manière, les dirigeants d'entreprise seront tenus responsables du non-respect du code de gouvernance d'entreprise comme ils le sont déjà pour les autres infractions au Code ou aux statuts.

Ceux-ci doivent respecter la ou les règles qu'ils se sont données parce qu'ils s'y sont engagés sur une base volontaire et unilatérale et ont créé une apparence ou une attente légitime dans le chef d'autrui.

Dat is wat wordt bepaald door de Europese «richtlijn oneerlijke handelspraktijken» en met name door artikel 6, 2., daarvan: «Als misleidend wordt eveneens beschouwd een handelspraktijk die (...)onder meer behelst:b) niet-nakoming door de handelaar van verplichtingen die opgenomen zijn in een gedragscode waaraan hij zich heeft gebonden, voorzover het niet gaat om een intentieverklaring maar om een verplichting die verifieerbaar is, en de handelaar in de context van een handelspraktijk aangeeft dat hij aan de gedragscode gebonden is.».

Dit wetsvoorstel strekt tot aanvulling van artikel 528 van het Wetboek van vennootschappen, teneinde de hoofdelijke aansprakelijkheid van bestuurders – die thans alleen van toepassing is op overtredingen van het Wetboek van vennootschappen of van de statuten van de vennootschap – eveneens te doen gelden in geval van niet-naleving van de voorschriften welke zijn vervat in de code inzake *corporate governance* dan wel in de gedragscode die de onderneming heeft aangenomen of uitgevaardigd.

Bijgevolg, en met toepassing van artikel 528 van het Wetboek van vennootschappen betreffende de hoofdelijke aansprakelijkheid van bestuurders (dat overtredingen van het Wetboek van vennootschappen of van de statuten van de vennootschap strafbaar stelt), zal ook de niet-naleving van de voorschriften uit de aangenomen code inzake *corporate governance* tot de werkingssfeer van voornoemd artikel 528 behoren.

Door de wet in die zin te wijzigen, verandert de rechtsaard van de aangegane verbintenissen. Zulks maakt het immers mogelijk die verbintenissen, welke louter op aanbevelingen stoelen en waarop geen straf staat, te onderwerpen aan artikel 1382 van het Burgerlijk Wetboek met betrekking tot de civielrechtelijke aansprakelijkheid in het belang van de gemeenschap en van derden.

Op die manier zullen de bedrijfsleiders aansprakelijk worden gesteld voor de niet-naleving van de code inzake *corporate governance*, zoals zij dat nu reeds worden voor de andere overtredingen van het Wetboek of van de statuten.

Zij moeten de regels in acht nemen die ze zichzelf hebben opgelegd aangezien ze zich daartoe vrijwillig en eenzijdig hebben verbonden en ze bij derden een indruk of gerechtvaardigde verwachtingen hebben gewekt.

L'article 528 du Code des sociétés reformulant l'article 62, al. 2 et 3 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales et modifié par la loi du 2 août 2002⁵ dispose que:

«Les administrateurs sont solidairement responsables, soit envers la société, soit envers les tiers, de tous dommages et intérêts résultants d'infractions aux dispositions du présent code ou des statuts sociaux.

L'alinéa 1^{er} est également applicable aux membres du comité de direction.

En ce qui concerne les infractions auxquelles ils n'ont pas pris part, les administrateurs et les membres du comité de direction ne sont déchargés de la responsabilité visée aux alinéas 1^{er} et 2 que si aucune faute ne leur est imputable et s'ils ont dénoncé ces infractions selon le cas, lors de la première assemblée générale ou lors de la première séance du conseil d'administration suivant le moment où ils en ont eu connaissance⁶.»

L'article 528 du Code des sociétés est lié à l'article 1382 du Code civil et donc, le plaignant doit démontrer, la faute, le dommage et le lien de causalité entre les deux, et lesquelles des dispositions de la loi ou des statuts ont été négligées par les administrateurs.

Éric MASSIN (PS)
Anne-Marie BAEKE (sp.a-spirit)
Dylan CASAER (sp.a-spirit)
Véronique GHENNE(PS)
Camille DIEU (PS)
Alain MATHOT (PS)
Yvan MAYEUR (PS)
Annemie ROPPE (sp.a-spirit)

⁵ Insérant un aliéna 2 et remplaçant l'alinéa 3 par l'article 36 de la loi de 2002.

⁶ Donnent lieu, par exemple, à la responsabilité des administrateurs sur base de cet article, l'absence ou l'irrégularité de la comptabilité, le défaut de procès-verbaux des réunions de l'assemblée générale et du conseil d'administration, la confusion des patrimoines et la méconnaissance de diverses clauses statutaires, voy. Comm.Charleroi, 8 septembre 1992, Rev.prat.soc., 1993, (329) 338; Mons, 17 novembre 1997, R.D.C., 1999, 31; Comm. Charleroi, 29 janvier 1997, R.D.C., 1999, 39; Civ.Brugge, 19 septembre 1995, V & F, 1998, 288; Antwerpen, 20 décembre 2001, R.W., 2002-03, n°18, 708-710, Liège, 8 mai 2003, DAOR, 2003, 70-75, etc...

Artikel 528 van het Wetboek van vennootschappen, gewijzigd bij de wet van 2 augustus 2002⁵, bevat in andere bewoordingen artikel 62, tweede en derde lid, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen en luidt:

«De bestuurders zijn, hetzij jegens de vennootschap, hetzij jegens derden, hoofdelijk aansprakelijk voor alle schade die het gevolg is van overtreding van de bepalingen van dit wetboek of van de statuten van de vennootschap.

Het eerste lid is eveneens van toepassing op de leden van het directiecomité.

Wat overtredingen betreft waaraan zij geen deel hebben gehad, worden de bestuurders en de leden van het directiecomité slechts ontheven van de aansprakelijkheid bepaald in het eerste en het tweede lid indien hun geen schuld kan worden verweten en zij die overtredingen, naargelang van het geval, hebben aangeklaagd op de eerste algemene vergadering of op de eerstkomende zitting van de raad van bestuur nadat zij er kennis van hebben gekregen⁶.».

Artikel 528 van het Wetboek van vennootschappen hangt samen met artikel 1382 van het Burgerlijk Wetboek, en dus moet de klager de fout, de schade en het oorzakelijk verband tussen beide aantonen, alsmede aangeven welke bepalingen uit de wet of de statuten door de bestuurders werden veronachtzaamd.

⁵ Waarbij een tweede lid werd ingevoegd en waarbij het derde lid werd vervangen door artikel 36 van de wet van 2002.

⁶ Op grond van dat artikel zijn de bestuurders bijvoorbeeld aansprakelijk indien geen boekhouding voorhanden is of indien ze onregelmatig is, indien geen notulen voorhanden zijn van de vergaderingen van de algemene vergadering of van de raad van bestuur, indien onduidelijk is welk vermogen nu aan wie toebehoort en indien diverse clausules uit de statuten niet in acht worden genomen, zie Kooph. Charleroi, 8 september 1992, Rev. prat. soc., 1993, (329) 338; Bergen, 17 november 1997, T.B.H., 1999, 31; Kooph. Charleroi, 29 januari 1997, T.B.H., 1999, 39; Burg. Rechtb. Brugge, 19 september 1995, V & F, 1998, 288; Antwerpen, 20 december 2001, R.W., 2002-03, nr. 18, 708-710, Luik, 8 mei 2003, DAOR, 2003, 70-75 enzovoort.

PROPOSITION DE LOI

Article 1^{er}

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

Art. 2

A l'alinéa 1^{er} de l'article 528 du Code des sociétés, modifié par la loi du 2 août 2002, les mots «du présent code ou des statuts sociaux» sont remplacés par les mots «du présent code, des statuts sociaux ou de tout ou partie d'un code ou de règles de gouvernance d'entreprise que la société s'est engagée à respecter».

Le 10 octobre 2005

Éric MASSIN (PS)
Anne-Marie BAEKE (sp.a-spirit)
Dylan CASAER (sp.a-spirit)
Véronique GHENNE(PS)
Camille DIEU (PS)
Alain MATHOT (PS)
Yvan MAYEUR (PS)
Annemie ROPPE (sp.a-spirit)

WETSVOORSTEL

Artikel 1

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

Art. 2

In 528, eerste lid, van het Wetboek van vennootschappen, gewijzigd bij de wet van 2 augustus 2002, worden de woorden «van dit wetboek of van de statuten van de vennootschap» vervangen door de woorden «van dit wetboek, van de statuten van de vennootschap, dan wel van alle of een deel van de regels inzake *corporate governance* tot de naleving waarvan de vennootschap zich heeft verbonden.».

10 oktober 2005

TEXTE DE BASE

Code des sociétés

Art. 528. Les administrateurs sont solidairement responsables, soit envers la société, soit envers les tiers, de tous dommages et intérêts résultant d'infractions aux dispositions du présent code ou des statuts sociaux.

L'alinéa 1 est également applicable aux membres du comité de direction.

En ce qui concerne les infractions auxquelles ils n'ont pas pris part, les administrateurs et les membres du comité de direction ne sont déchargés de la responsabilité visée aux alinéas 1 et 2 que si aucune faute ne leur est imputable et s'ils ont dénoncé ces infractions selon le cas, lors de la première assemblée générale ou lors de la première séance du conseil d'administration suivant le moment où ils en ont eu connaissance.

TEXTE DE BASE ADAPTÉ À LA PROPOSITION

Code des sociétés

Art. 528. Les administrateurs sont solidairement responsables, soit envers la société, soit envers les tiers, de tous dommages et intérêts résultant d'infractions aux dispositions ***du présent code, des statuts sociaux ou de tout ou partie d'un code ou de règles de gouvernance d'entreprise que la société s'est engagée à respecter.***

L'alinéa 1 est également applicable aux membres du comité de direction.

En ce qui concerne les infractions auxquelles ils n'ont pas pris part, les administrateurs et les membres du comité de direction ne sont déchargés de la responsabilité visée aux alinéas 1 et 2 que si aucune faute ne leur est imputable et s'ils ont dénoncé ces infractions selon le cas, lors de la première assemblée générale ou lors de la première séance du conseil d'administration suivant le moment où ils en ont eu connaissance.

BASISTEKST

Wetboek van Vennootschappen

Art. 528. De bestuurders zijn, hetzij jegens de vennootschap, hetzij jegens derden, hoofdelijk aansprakelijk voor alle schade die het gevolg is van overtreding van de bepalingen van dit wetboek of van de statuten van de vennootschap.

Het eerste lid is eveneens van toepassing op de leden van het directiecomité.

Wat overtredingen betreft waaraan zij geen deel hebben gehad, worden de bestuurders en de leden van het directiecomité slechts ontheven van de aansprakelijkheid bepaald in het eerste en het tweede lid indien hun geen schuld kan worden verweten en zij die overtredingen, naargelang van het geval, hebben aangeklaagd op de eerste algemene vergadering of op de eerstkomende zitting van de raad van bestuur nadat zij er kennis van hebben gekregen.

BASISTEKST AANGEPAST AAN HET VOORSTEL

Wetboek van Vennootschappen

Art. 528. De bestuurders zijn, hetzij jegens de vennootschap, hetzij jegens derden, hoofdelijk aansprakelijk voor alle schade die het gevolg is van overtreding van de bepalingen **van dit wetboek, van de statuten van de vennootschap, dan wel van alle of een deel van de regels inzake corporate governance tot de naleving waarvan de vennootschap zich heeft verbonden.**

Het eerste lid is eveneens van toepassing op de leden van het directiecomité.

Wat overtredingen betreft waaraan zij geen deel hebben gehad, worden de bestuurders en de leden van het directiecomité slechts ontheven van de aansprakelijkheid bepaald in het eerste en het tweede lid indien hun geen schuld kan worden verweten en zij die overtredingen, naargelang van het geval, hebben aangeklaagd op de eerste algemene vergadering of op de eerstkomende zitting van de raad van bestuur nadat zij er kennis van hebben gekregen.