BELGISCHE SENAAT

ZITTING 1994-1995

8 MAART 1995

Ontwerp van wet tot wijziging van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935

Voorstel van wet op de vennootschappen met een sociaal oogmerk, de vennootschappen ter ondersteuning van de vennootschappen met een sociaal oogmerk en de verenigingen van vennootschappen met een sociaal oogmerk

VERSLAG

NAMENS DE BIJZONDERE COMMISSIE (HANDELSVENNOOTSCHAPPEN) UITGEBRACHT DOOR DE HEREN **VANDENBERGHE, STROOBANT** EN **LAVERGE**

De Bijzondere Commissie heeft aan dit ontwerp van wet talrijke vergaderingen gewijd.

Aan de werkzaamheden van de Commissie hebben deelgenomen:

1. Vaste leden: de heren Hatry, voorzitter; Barzin, Baise, Borin, Cannaerts, Coenraets, Cooreman, De Boeck, Deworme, Didden, Garcia, Loones, Pataer, Van Belle, Vancrombruggen, Vanmoerkerke, Van Thillo, Wintgens en Vanderberghe, Stroobant en Laverge, rapporteurs.

2. Plaatsvervangers: de dames Cahay-André, Dardenne, de heren Desutter, Dighneef, Gevenois, Goovaerts, Mairesse, Quintelier, H. Van Rompaey, van Weddingen en mevr. Verhoeven.

R. A 16600 en 16083

Zie:

Gedr. St. van de Senaat:

1086-1 (1993-1994): Ontwerp overgezonden door de Kamer van volksvertegenwoordigers.

535-1 (1992-1993): Voorstel van wet.

De bijlagen zullen later worden rondgedeeld.

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 1994-1995

8 MARS 1995

Projet de loi modifiant les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935

Proposition de loi sur les sociétés d'intérêt social, les sociétés de promotion d'intérêt social et les unions de sociétés d'intérêt social

RAPPORT

FAIT AU NOM DE LA COMMISSION SPÉCIALE (SOCIÉTÉS COMMERCIALES) PAR MM. **VANDENBERGHE, STROOBANT** ET **LAVERGE**

La commission spéciale a consacré de nombreuses réunions à l'examen du présent projet de loi.

Ont participé aux travaux de la commission:

1. Membres effectifs: MM. Hatry, président; Barzin, Baise, Borin, Cannaerts, Coenraets, Cooreman, De Boeck, Deworme, Didden, Garcia, Loones, Pataer, Van Belle, Vancrombruggen, Vanmoerkerke, Van Thillo, Wintgens et Vandenberghe, Stroobant et Laverge, rapporteurs.

2. Membres suppléants: Mmes Cahay-André, Dardenne, MM. Desutter, Dighneef, Gevenois, Goovaerts, Mairesse, Quintelier, H. Van Rompaey, van Weddingen et Mme Verhoeven.

R. A 16600 et 16083

Voir:

Documents du Sénat:

1086-1 (1993-1994): Projet transmis par la Chambre des représentants.

535-1 (1992-1993): Proposition de loi.

Les annexes seront distribuées ultérieurement.

I. INLEIDENDE UITEENZETTING DOOR DE MINISTER

1. Inleiding

Vier recente teksten hebben de materie van het vennootschapsrecht gewijzigd:

— de wet van 2 maart 1989, die ertoe strekte meer doorzichtigheid te brengen in de transacties van effecten;

— de wet van 18 juli 1991 tot wijziging van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935 in het kader van een doorzichtige organisatie van de markt van de ondernemingen en van de openbare overnameaanbiedingen;

— de wet van 20 juli 1991 houdende sociale en diverse bepalingen, waarvan hoofdstuk VII aan de coöperatieve vennootschappen is gewijd;

— de wet van 29 juni 1993 betreffende de fusies en splitsingen van vennootschappen.

Het te bestuderen ontwerp vindt zijn oorsprong in de besprekingen die gevoerd werden binnen een werkgroep van de Kamer die ermee belast werd een wetsvoorstel voor te bereiden.

De werkzaamheden die geleid hebben tot de goedkeuring van het ontwerp 1086 dat ter beraadslaging wordt voorgelegd, kunnen als volgt samengevat worden:

a) Wijziging van de bepalingen betreffende de naamloze vennootschappen:

— artikel 33*bis* betreffende de gevolgen van de verrichtingen van openbare overnameaanbiedingen (art.4);

— artikel 41 betreffende de goedkeurings- en voorkoopclausules (art. 5);

— artikel 46 betreffende de problematiek van de overdrachten van aandelen in geval van kapitaalverhoging vóór het verlijden van de akte (art. 6);

— wijziging van artikel 52*bis* betreffende het houden van eigen aandelen door de invoering van de richtlijn 92/101 (art. 7, 8, 9, 10 en 15);

— artikel 55 dat ertoe strekt het voortbestaan van de onderneming te verzekeren, wanneer de vennootschap opgericht werd door twee stichters (art. 11);

— artikel 60 (art. 12);

— artikel 64 voor wat betreft de controle op de vennootschappen en de benoeming van een revisor (art. 13);

— artikel 67 en de problematiek van unanieme beslissingen (art. 14);

I. EXPOSÉ INTRODUCTIF DU MINISTRE

1. Introduction

Quatre textes récents ont modifié la matière du droit des sociétés:

— la loi du 2 mars 1989, qui visait à insérer plus de transparence dans les transactions de valeurs mobilières;

— la loi du 18 juillet 1991 modifiant les lois sur les sociétés commerciales coordonnées le 30 novembre 1935 dans le cadre de l'organisation transparente du marché des entreprises et des offres publiques d'acquisition;

— la loi du 20 juillet 1991 portant des dispositions sociales et diverses, dont le VII est consacré aux sociétés coopératives;

— la loi du 29 juin 1993, relative aux fusions et scissions de sociétés.

Le projet à l'examen trouve son origine dans les discussions menées au sein d'un groupe de travail constitué à la Chambre, et chargé de préparer une proposition de loi.

Les travaux qui ont conduit à l'adoption du projet 1086 qui est soumis à votre délibération peuvent être synthétisés comme suit:

a) Modification des dispositions relatives aux sociétés anonymes:

— article 33*bis* relatif aux incidences des opérations en cours de procédure d'O.P.A. (art. 4);

— article 41 relatif aux clauses d'agrément et de préemption (art. 5);

— article 46 relatif à la problématique des cessions d'actions en cas d'augmentation de capital, avant la passation de l'acte (art. 6);

— modification de l'article 52*bis* relatif aux détentions propres par l'introduction de la directive 92/101 (articles 7, 8, 9, 10 et 15);

— article 55 visant à assurer la continuité de l'entreprise lorsque la société est constituée par deux fondateurs (art. 11);

— article 60 (art. 12);

— article 64 en ce qui concerne le contrôle des sociétés et la nomination d'un réviseur (art. 13);

— article 67 et problématique de décisions unanimes (art. 14);

— artikelen 74, 74*bis* en 74*ter* (art. 16, 17 en 18);

— artikel 76 betreffende de beperking van het stemrecht (art. 19);

— artikel 80 betreffende de vermoedelijke verantwoordelijkheid bij gebrek aan neerlegging van de jaarrekening (art. 22).

b) Wijziging van de wet op de coöperatieve vennootschappen:

Het wetsontwerp dat ter goedkeuring voorligt, strekt ertoe wijzigingen en verbeteringen aan te brengen aan de wet op de coöperatieve vennootschappen.

Teneinde een oplossing te vinden voor het fraudeprobleem op de rechtspersoon, heeft de voorgaande regering, op initiatief van de ministers van Justitie en van Sociale Zaken, een wijziging van de wet op de coöperatieven voorgesteld. De Regering legde er de nadruk op dat vermeden diende te worden een rechtspersoon te gebruiken voor andere doeleinden dan deze waarvoor zij werd opgericht (met name de verwezenlijking van een sociaal doel) en een vorm van vennootschap te kiezen om uitsluitend formele redenen.

De Regering handhaaft dit principe nog steeds en het ontwerp dat ter goedkeuring voorligt, stemt overeen met de hervorming van 1991.

Het ontwerp strekt ertoe voornamelijk de coöperatieve vennootschappen bij wijze van deelneming te verbeteren en verbeteringen aan te brengen aan de coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid.

De artikelen 25, 26, 27, 28, 29, 30, 32, 33, 34, 35, 36, 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 44 beogen het coöperatieve vennootschapsrecht.

c) Voortzetting van het wetgevend werk vervat in de wet van 29 juni 1993 betreffende de fusies en splitsingen van vennootschappen:

De fusie en splitsing van vennootschappen wordt gedefinieerd door de wet, die de burgerlijke, commerciële en fiscale gevolgen ervan regelt. Bij de burgerlijke gevolgen dient men eraan te herinneren dat de medecontractanten van de geabsorbeerde vennootschap mdedecontractanten van de absorberende vennootschap worden.

Dezelfde redenering geldt voor de overdrachten van bedrijfstakken en de algemene overdrachten. Het ontwerp geeft een definitie van de inbreng van een algemeenheid of de inbreng van een bedrijfstak; deze twee soorten transacties hebben gelijkaardige gevolgen als deze van een fusie of een splitsing.

d) De minderheidsaandeelhouders

De wet van 18 juli 1991 bevatte reeds bepalingen op dit vlak.

— articles 74, 74*bis* et 74*ter*; (articles 16, 17 et 18);

— article 76 relatif à la limitation du pouvoir votal (art. 19);

— article 80 relatif à la présomption de responsabilité dans le cas d'une absence de dépôt de compte annuel (art. 22).

b) Modification de la loi sur les sociétés coopératives:

Le projet de loi qui est soumis à votre délibération tend à apporter des modifications et des améliorations à la loi sur les sociétés coopératives.

Dans le souci de trouver une solution au problème de fraude à la personne morale, le Gouvernement précédent, à l'initiative des ministres de la Justice et des Affaires sociales, a proposé une modification de la loi sur les coopératives, en insistant sur le fait qu'il fallait éviter que l'on puisse utiliser une personne morale à d'autres fins que celles pour lesquelles elle était créée (à savoir la réalisation d'un objet social) et choisir une forme de société plutôt qu'une autre pour des motifs exclusivement formels.

Le Gouvernement maintient toujours ce principe et le projet soumis à votre délibération est conforme à la réforme de 1991.

Le projet tend à améliorer essentiellement les sociétés coopératives de participation et d'apporter des améliorations à la société coopérative à responsabilité limitée.

Les articles 25, 26, 27, 28, 29, 30, 32, 33, 34, 35, 36, 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 44 visent le droit des sociétés coopératives.

c) Continuation de l'œuvre législative contenue dans la loi du 29 juin 1993, relative aux fusions et scissions de sociétés:

L'opération de fusion et de scission de sociétés est définie par la loi, qui en règle les effets civils, commerciaux et fiscaux. Parmi les effets civils, on retiendra le fait que les cocontractants de la société absorbée deviennent cocontractants de la société absorbante.

On raisonne de la même façon pour ce qui concerne les transferts de branches d'activité et les transferts à titre universel. Le projet donne une définition de l'apport d'universalité et de l'apport d'une branche d'activité; il donne à ces deux types d'opérations des effets similaires à ceux d'une fusion ou d'une scission.

d) Les actionnaires minoritaires

La loi du 18 juillet 1991 contenait déjà des dispositions en la matière.

Bij de bepaling van de regels van de openbare overnameaanbiedingen had de wet van 2 maart 1989 het reeds mogelijk gemaakt een debat te voeren tussen de meerderheids- en minderheidsaandeelhouders tijdens een transactie met betrekking tot de wijziging in de controle van een vennootschap.

Onderhavig ontwerp strekt ertoe deze bepalingen op verschillende punten te vervolledigen:

1° De geschillenregeling binnen een vennootschap, die bestaat uit 2 luiken:

— de mogelijkheid bieden aan een aandeelhouder, die de belangen van de vennootschap op ernstige wijze schendt, om zich te laten uitkopen door een categorie aandeelhouders die ten minste 30 pct. vertegenwoordigen en die het feit betwisten dat hij verder aandeelhouder mag blijven;

— de mogelijkheid bieden aan een minderheidsaandeelhouder, die zich zodanig in zijn rechten voelt geschaad dat hij niet zich meer kan voorstellen zijn aandeelhouderschap voort te zetten, om zijn aandelen door de andere aandeelhouders te laten uitkopen.

2° De openbare tekoopaanbiedingen.

Verschillende senatoren hadden de minister van Justitie geïnterpelleerd en erop gewezen dat het, voor sommige types van vennootschappen, noodzakelijk was een regeling van openbare tekoopaanbiedingen te voorzien. Volgens deze regeling zou een aandeelhouder die alleen of samen meer dan 95 pct. van de stemmen in een vennootschap vertegenwoordigt, tegen een redelijke prijs de resterende effecten verspreid onder het publiek kunnen kopen. Het ontwerp maakt een dergelijke verrichting mogelijk.

e) Invoering van mechanismen van Europees recht in onze wetgeving

1° Overeenkomstig de richtlijn 92/101, reglementeert het ontwerp het behoud van het kapitaal op een meer strikte wijze.

Men dient eraan te herinneren dat het kapitaal van een vennootschap een tweevoudige functie heeft:

— het vormt een waarborg tegenover derden;

— het verzekert een bedrijfsvermogen.

Rekening houdend met de eerste functie, strekt het vennootschapsrecht ertoe het beginsel van de onaantastbaarheid van het kapitaal te waarborgen, wat betekent dat men het kapitaal niet *ad nutum* kan verhogen of verlagen.

Deze twee verrichtingen zijn onderhevig aan formele regels die de belangen van derden trachten te waarborgen.

Een ander beginsel bestaat erin dat een vennootschap over een kapitaal beschikt en dit niet om het te verspillen maar om een sociaal doel te realiseren.

La loi du 2 mars 1989, en déterminant les règles des offres publiques d'acquisition, avait déjà permis de fixer le débat entre actionnaires majoritaires et minoritaires lors d'une transaction portant sur le changement de contrôle d'une société.

Le projet actuel vise à compléter ce dispositif sur plusieurs points:

1° La réglementation des conflits à l'intérieur d'une société, qui comporte 2 volets:

— donner la possibilité à un actionnaire qui nuit gravement aux intérêts de la société de se faire racheter par une catégorie d'actionnaires qui représentent au moins 30 p.c. et qui contestent le fait qu'il puisse continuer à être actionnaire;

— permettre à un actionnaire minoritaire, qui s'estime lésé dans ses droits de manière telle qu'il ne peut plus concevoir de poursuivre la vie sociale, de se faire racheter ses parts par les autres actionnaires.

2° L'offre publique de retrait.

Plusieurs sénateurs avaient interpellé le ministre de la Justice en indiquant que, dans certaines types de sociétés, il était nécessaire de prévoir une procédure d'offre publique de retrait, selon laquelle un actionnaire qui détient seul ou de concert plus de 95 p.c. des voix dans une société pourrait racheter pour un prix convenable les titres restants disséminés dans le public. Le projet rend possible une telle opération.

e) Introduction de mécanismes de droit européen dans notre législation

1° Conformément à la directive 92/101, le projet réglemente la maintenance du capital de façon quelque peu plus stricte.

Il faut rappeler que le capital d'une société a une double fonction:

— il constitue une garantie à l'égard des tiers;

— il assure la rétribution d'un patrimoine.

Compte tenu de la première de ces fonctions, le droit des sociétés tend à assurer le principe de l'intangibilité du capital qui signifie que l'on ne peut augmenter ou diminuer le capital *ad nutum*.

Ces deux opérations sont soumises à des règles formelles visant à préserver les intérêts des tiers.

Un autre principe veut qu'une société dispose d'un capital, non pour le dissiper mais pour réaliser un objet social.

Dit is de reden waarom de Europese richtlijnen de overname hebben willen beperken door een vennootschap met eigen kapitaalinbreng.

Artikel 52*bis* van de wetten op de handelsvennootschappen bepaalde dus dat de overname van effecten door een vennootschap het voorwerp diende uit te maken van een zeer strikte reglementering, en dat voor de deelnemingen van de dochtervennootschappen binnen de moedervennootschap eveneens bepaalde voorzorgsmaatregelen moesten worden getroffen.

De wederzijdse deelnemingen tussen twee onafhankelijke vennootschappen werden eveneens beperkt.

De richtlijn 92/101 is nog strikter, omdat zij bepaalt dat de rechtstreekse deelnemingen van de dochtervennootschappen binnen de moedervennootschap behandeld moeten worden als deelnemingen van de moedervennootschap.

Men zal dus de effecten van de dochtervennootschap binnen de moedervennootschap benaderen als waren het effecten van de moedervennootschap zelf.

2° Het ontwerp strekt ertoe in onze wetgeving de begrippen « filiaal » en « duurzame vestiging » in te voeren en de vestigingen en filialen van buitenlandse vennootschappen, die als dochtervennootschappen van buitenlandse groepen worden beschouwd, te verplichten hun jaarrekeningen te publiceren.

3° Het Belgisch recht heeft de eenpersoonsvennootschap erkend. Anderzijds moet de naamloze vennootschap samengesteld zijn uit ten minste 2 personen.

Wanneer alle aandelen van een dergelijke vennootschap in één enkele hand worden samengebracht, dient men te bepalen of de vennootschap nietig wordt verklaard ofwel of zij, naar het voorbeeld van de eenpersoonsvennootschap, kan voortbestaan als overgangsregeling in afwachting van de regularisering ervan.

*
* *

Wij zullen drie specifieke materies grondig onderzoeken:

— de richtlijn 92/101/E.E.G. van 23 november 1992;

— de problematiek van de goedkeurings- en voorkoopclausules;

— de uitsluitingsregeling.

C'est pourquoi les directives européennes ont voulu limiter le rachat par une société de son propre capital.

L'article 52*bis* des lois sur les sociétés prévoyait donc que le rachat des titres par une société devait faire l'objet d'une réglementation très stricte et que les participations des sociétés filiales au sein de la société-mère devaient également être entourées de certaines précautions.

Les participations réciproques entre deux sociétés indépendantes ont également été limitées.

La directive 92/101 est plus stricte encore, en stipulant que les participations des filiales directes au sein de la société-mère doivent être traitées comme des participations de la société-mère.

On va donc traiter les titres possédés par la société filiale au sein de la société-mère comme si c'étaient des titres qui étaient en portefeuille propre de la société-mère.

2° Le projet vise à introduire dans notre législation les notions de « succursale » et « d'établissement stable », et à imposer aux établissements et aux succursales de sociétés étrangères, considérés comme des filiales de groupes étrangers, de publier leurs comptes annuels.

3° Le droit belge a reconnu la société unipersonnelle. D'autre part, la société anonyme doit être au moins composée de 2 personnes.

Lorsque toutes les actions d'une telle société sont réunies en une seule main, il faut donc déterminer si la société est nulle, ou si elle peut, à l'instar de la société unipersonnelle, subsister à titre transitoire, en attendant sa régularisation.

*
* *

Nous examinerons de manière plus détaillée trois questions spécifiques:

— la directive 92/101/C.E.E. du 23 novembre 1992;

— la problématique des clauses d'agréments et de préemption;

— la procédure d'exclusion.

2. Tabel tot aanduiding van de oorsprong van de bepalingen vervat in het ontwerp 1086 van de Senaat

2. Tableau servant à indiquer l'origine des dispositions contenues dans le projet 1086 du Sénat

Artikel volgens ontwerp 1086 — *Article selon le projet 1086*	Artikel volgens oorspronkelijk voorstel 1005-1 — *Article selon proposition originale 1005-1*	Tekst ingevoerd bij amendement of geamendeerde tekst — *Texte introduit par amendement ou texte amendé*	Nummer van het document van de Kamer — *Numéro du document de la Chambre*
1	1		
2	2		
3		Amendement nr. 59 van de Regering. — *Amendement n° 59 du Gouvernement.*	1005-8
4	4	Amendement nr. 14 van de heer De Clerck. — *Amendement n° 14 de M. De Clerck.*	1005-3
5	5	— Amendement nr. 29 van de heer De Clerck. — *Amendement n° 29 de M. De Clerck.*	1005-4
		— Amendement nr. 74 van de Regering. — *Amendement n° 74 du Gouvernement.*	1005-10
6		Amendement nr. 103 van de heer De Clerck. — *Amendement n° 103 de M. De Clerck.*	1005-17
7	6	Amendement nr. 23 van de heer Thissen. — *Amendement n° 23 de M. Thissen.*	1005-4
8		Amendement nr. 25 van de heer Thissen. — *Amendement n° 25 de M. Thissen.*	1005-4
9		Amendement nr. 26 van de heer Thissen. — *Amendement n° 26 de M. Thissen.*	1005-4
10		Amendement nr. 27 van de heer Thissen. — *Amendement n° 27 de M. Thissen.*	1005-4
	7	Amendement nr. 76 van de heer Landuyt. — *Amendement n° 76 de M. Landuyt.*	1005-11
	8	Amendement nr. 31 van de heer Landuyt. — *Amendement n° 31 de M. Landuyt.*	1005-4
11		Amendement nr 4. van de heer Thissen. — *Amendement n° 4 de M. Thissen.*	1005-3
12	9	Amendement nr. 108 van de heren De Clerck en Landuyt. — *Amendement n° 108 de MM. De Clerck et Landuyt.*	1005-18
13		Voorstel van de heer de Clippele. — *Proposition de M. de Clippele.*	201-1
14		Amendement nr. 101 van de heer Knoops. — *Amendement n° 101 de M. Knoops.*	1005-15
15		Amendement nr. 37 van de heer Thissen. — *Amendement n° 37 de M. Thissen.*	1005-6
16	10	— Amendement nr. 78 van de heer Landuyt. — *Amendement n° 78 de M. Landuyt.*	1005-11
		— Amendement nr. 86 van de Regering. — *Amendement n° 86 du Gouvernement.*	1005-12
17	11	Amendement nr. 79 van de heer Landuyt. — *Amendement n° 79 de M. Landuyt.*	1005-11
18	12	— Amendement nr. 104 van de heer De Clerck. — *Amendement n° 104 de M. De Clerck.*	1005-17
		— Amendement nr. 38 van de heer Thissen. — *Amendement n° 38 de M. Thissen.*	1005-6
19		Amendement nr. 55 van de heer Thissen. — *Amendement n° 55 de M. Thissen.*	1005-7
20	13	Amendement nr. 28 van de heer Thissen. — *Amendement n° 28 de M. Thissen.*	1005-4
21	14	Amendement nr. 96 van de Regering. — *Amendement n° 96 du Gouvernement.*	1005-13
22		Amendement nr. 87 van de Regering. — *Amendement n° 87 du Gouvernement.*	1005-12
23	15	Amendement nr. 81 van de heer LAnduyt. — *Amendement n° 81 de M. Landuyt.*	1005-11
24	16		
25	17	Amendement nr. 117 van de heer Landuyt. — *Amendement n° 117 de M. Landuyt.*	1005-18
26	18	Amendement nr. 88 van de Regering. — *Amendement n° 88 du Gouvernement.*	1005-12

Artikel volgens ontwerp 1086 — *Article selon le projet 1086*	Artikel volgens oorspronkelijk voorstel 1005-1 — *Article selon proposition originale 1005-1*	Tekst ingevoerd bij amendement of geamendeerde tekst — *Texte introduit par amendement ou texte amendé*	Nummer van het document van de Kamer — *Numéro du document de la Chambre*
27	19		
28	20		
29	21		
30	22		
31	23	Amendement nr. 19 van de heer De Vlieghere. — *Amendement n° 19 de M. De Vlieghere.*	1005-4
32	24	Amendement nr. 20 van de heer De Vlieghere. — *Amendement n° 20 de M. De Vlieghere.*	1005-4
33		Amendement nr. 39 van de heer Thissen. — *Amendement n° 39 de M. Thissen.*	1005-6
34		Amendement nr. 7 van mevr. Merckx. — *Amendement n° 7 de Mme Merckx.*	1005-3
35	25	Amendement nr. 40 van de heer Thissen. — *Amendement n° 40 de M. Thissen.*	1005-6
36		Amendement nr. 8 van mevr. Merckx. — *Amendement n° 8 de Mme Merckx.*	1005-3
37	26		
38	27		
39	28	— Amendement nr. 41 van de heer Thissen. — *Amendement n° 41 de M. Thissen.*	1005-3
		— Subamendement nr. 107 van mevr. Merckx. — *Sous-amendement n° 107 de Mme Merckx.*	1005-6
40	29		
41	30		
	31	Amendement nr. 49 van de heer Thissen. — *Amendement n° 49 de M. Thissen.*	1005-7
42	32		
	33	Amendement nr. 42 van de heer Thissen. — *Amendement n° 42 de M. Thissen.*	1005-6
	34	Amendement nr. 43 van de heer Thissen. — *Amendement n° 43 de M. Thissen.*	1005-6
43		Amendement nr. 5 van mevr. Merckx. — *Amendement n° 5 de Mme Merckx.*	1005-3
44		Amendement nr. 6 van mevr. Merckx. — *Amendement n° 6 de Mme Merckx.*	1005-3
45	35	Amendement nr. 118 van mevr. Merckx. — *Amendement n° 118 de M. De Clerck.*	1005-21
46	36		
47	37		
48	38	— Amendement nr. 44 van de heer Thissen. — *Amendement n° 44 de M. Thissen.*	1005-6
		— Amendement nr. 102 van de Regering. — *Amendement n° 102 du Gouvernement.*	1005-16
49		Amendement nr. 119 van de heer De Clerck. — *Amendement n° 119 de M. De Clerck.*	1005-21
50		Amendement nr. 120 van de heer De Clerck. — *Amendement n° 120 de M. De Clerck.*	1005-21
	39	Amendement nr. 50 van de heer Thissen. — *Amendement n° 50 de M. Thissen.*	1005-7
51	40	Amendement nr. 71 van de heer Thissen. — *Amendement n° 71 de M. Thissen.*	1005-8
52		Amendement nr. 121 van de heer De Clerck. — *Amendement n° 121 de M. De Clerck.*	1005-21
53		Amendement nr. 73 van mevr. Merckx. — *Amendement n° 73 de Mme Merckx.*	1005-9
54	41	Amendement nr. 72 van de heer Thissen. — *Amendement n° 72 de M. Thissen.*	1005-8
55		Amendement nr. 89 van de Regering. — *Amendement n° 89 du Gouvernement.*	1005-12
56	42	— Subamendement nr. 117 van de heer De Clerck. — *Sous-amendement n° 117 de M. De Clerck.*	1005-18
		— Amendement nr. 90 van de Regering. — *Amendement n° 90 du Gouvernement.*	1005-12
		— Amendement nr. 105 van de heer De Clerck. — *Amendement n° 105 de M. De Clerck.*	1005-18

Artikel volgens ontwerp 1086 *Article selon le projet 1086*	Artikel volgens oorspronkelijk voorstel 1005-1 *Article selon proposition originale 1005-1*	Tekst ingevoerd bij amendement of geamendeerde tekst *Texte introduit par amendement ou texte amendé*	Nummer van het document van de Kamer *Numéro du document de la Chambre*
57	43	— Amendement nr. 68 van de heer Knoops. — *Amendement n° 68 de M. Knoops.*	1005-8
		— Amendement nr. 3 van de heer Thissen. — *Amendement n° 3 de M. Thissen.*	1005-2
		— Amendement nr. 91 van de Regering. — *Amendement n° 91 du Gouvernement.*	1005-12
58	44	Amendement nr. 69 van de heer Knoops. — *Amendement n° 69 de M. Knoops.*	1005-8
59	45		
60	46		
61	47		
62	48		
	49	Amendement nr. 83 van de heer Landuyt. — *Amendement n° 83 de M. Landuyt.*	1005-11
	50	Amendement nr. 106 van de Regering. — *Amendement n° 106 du Gouvernement.*	1005-18
63			
(67)	51	— Amendementen nrs. 111, 112, 113 en 114 van de heer Landuyt. — *Amendements n°s 111, 112, 113 et 114 de M. Landuyt.*	1005-18
		— Amendement nr. 93 van de Regering. — *Amendement n° 93 du Gouvernement.*	1005-12
64	52		
65		Amendement nr. 47 van de heer Thissen. — *Amendement n° 47 de M. Thissen.*	1005-6
66			
67	(51)		
68	53		
69	54	Amendement nr. 48 van de heer Thissen. — *Amendement n° 48 de M. Thissen.*	1005-6

3. De Richting 92/101/E.E.G. van 23 november 1992 tot wijziging van de Tweede Richtlijn

De artikelen 6, 7, 7*bis*, 7*ter*, 7*quater*, 9*bis*, 13 en 48*bis* van de wet hebben als doel de gecoördineerde wetten aan te passen aan de Richtlijn 92/101/E.E.G. van 23 november 1992 die de regeling betreffende het houden van eigen aandelen door de emitterende naamloze vennootschap, vastgesteld door de artikelen 19 tot 24 van de Tweede Richtlijn, heeft uitgebreid tot het geval waarin voornoemde effecten worden gehouden door vennootschappen die met de emitterende vennootschap zijn verbonden.

De Europese wetgever heeft noodzakelijk geacht ter zake op te treden omdat hij van oordeel was dat de emitterende naamloze vennootschap zich van vennootschappen waarop zij een overheersende invloed uitoefent, kan bedienen om de voorschriften inzake de verkrijging van eigen aandelen te omzeilen.

Hiervoor stelt de Richtlijn 92/101 het verkrijgen van eigen aandelen door de emitterende moedervennootschap gelijk met het inschrijven op, verkrijgen of houden van haar aandelen door met haar verbonden vennootschappen, waardoor deze laatste worden onderworpen aan de strenge regeling vervat in de artikelen 19 tot 24*bis* van de Tweede Richtlijn.

3. La directive 92/101/C.E.E. du 23 novembre 1992 modifiant la deuxième directive

Les articles 6, 7, 7*bis*, 7*ter*, 7*quater*, 9*bis*, 13 et 48*bis* ont pour objet notamment d'adapter les lois coordonnées à la directive 92/101/C.E.E. du 23 novembre 1992, qui a étendu le régime de la détention de ses propres titres par la société anonyme émettrice prescrit par les articles 19 à 24 de la deuxième directive au cas de la détention desdits titres par les sociétés qui sont liées à la société émettrice.

Le législateur communautaire a en effet estimé que son intervention s'imposait en la matière parce qu'il lui est apparu que la société anonyme émettrice pouvait se servir des sociétés dans lesquelles elle exerce une influence dominante pour obvier à l'application du régime prévu en matière d'acquisition d'actions propres.

À cet effet, la directive 92/101 assimile à une acquisition faite par la société mère émettrice la souscription, l'acquisition et la détention de ses actions faites par les sociétés qui lui sont liées, ce qui a pour effet de les soumettre au régime rigoureux des articles 19 à 24*bis* de la deuxième directive.

Bedoeld worden:

— de vennootschappen waarin de moedervennootschap in rechte over de meerderheid van de stemrechten beschikt of waarop deze rechtstreeks een overheersende invloed kan uitoefenen (het recht om de meerderheid van de leden van het bestuursorgaan of van het leidinggevend orgaan te benoemen, of controle over de meerderheid van de stemrechten, zulks alleen of op grond van een aandeelhoudersovereenkomst (nieuw art. 24*bis* van de Tweede Richtlijn, §§ 1 en 3, *a)*;

— de vennootschappen waarin de moedervennootschap onrechtstreeks over de meerderheid van de stemrechten beschikt of waarop zij onrechtstreeks een overheersende invloed kan uitoefenen (art. 24*bis*, §§ 1 en 3, *b)*.

Slechts het inschrijven op, het verkrijgen of het houden van aandelen van de moedervennootschap door de eerstgenoemde vennootschappen wordt beschouwd als het inschrijven op, het verkrijgen of het houden van aandelen door de moedervennootschap zelf.

Het staat de Lidstaten vrij te bepalen dat bovenstaande gelijkstelling niet van toepassing is wanneer er slechts een onrechtstreekse band bestaat, op voorwaarde evenwel dat de stemrechten verbonden aan de aandelen waarop werd ingeschreven of die werden verkregen of gehouden, worden geschorst (art. 24*bis*, § 2).

De Lidstaten moeten de Richtlijn 92/101/E.E.G. vóór 1 januari 1994 in hun nationaal recht omzetten en de richtlijn moet uiterlijk op 1 januari 1995 in werking treden (art. 3, §§ 1 en 2).

Het nieuwe artikel 24*bis* hoeft niet te worden toegepast op de verkrijgingen die vóór 1 januari 1995 hebben plaatsgevonden indien de wetgeving van de Lidstaten bepaalt dat de stemrechten verbonden aan de aandelen verkregen vóór die datum, worden geschortst en dat die aandelen in aanmerking worden genomen voor de berekening van het plafond van 10 pct. van het geplaatste kapitaal, waarboven geen enkele verkrijging is toegestaan (art. 2, § 1, van Richtlijn 92/101). Deze laatste voorwaarde geldt uiteraard slechts voor de aandelen die in het kader van voornoemde gelijkstelling zijn verkregen.

Na onderhandelingen met de Europese Commissie is België evenwel gemachtigd de schorsing van de stemrechten tot 1 januari 1998 uit te stellen. Deze mogelijkheid geldt slechts voor de aandelen verkregen of gehouden vóór de kennisgeving van de richtlijn en uitsluitend indien met betrekking tot vennootschappen die een rechtstreekse band hebben, het percentage verkregen of gehouden aandelen niet meer dan 10 pct. van de stemrechten van de naamloze vennootschap bedraagt (art. 2, § 2, van de Richtlijn 92/101).

Sont visées:

— les sociétés dans lesquelles la société mère dispose de droit de la majorité des droits de vote ou sur lesquelles elle peut exercer directement une influence dominante (droit de nommer la majorité des membres de l'organe d'administration ou de direction, ou contrôle de la majorité des droits de vote, seule ou en vertu d'une convention d'actionnaires — art. 24*bis* nouveau de la deuxième directive, §§ 1er et 3, sous *a)*;

— les sociétés dans lesquelles elle dispose indirectement de la majorité des droits de vote ou sur lesquelles elle peut exercer indirectement une influence dominante (art. 24*bis*, §§ 1er et 3, sous *b)*.

Seules la souscription, l'acquisition ou la détention des actions de la société mère par les premières sont considérées comme étant du fait de la mère elle-même.

Les États membres sont libres de prévoir que cette assimilation n'opère pas lorsqu'il n'existe qu'un lien de filiation indirect, pour autant toutefois que les droits de vote attachés aux actions souscrites, acquises ou détenues, soient suspendus (art. 24*bis*, § 2).

Les États membres doivent avoir transposé la directive 92/101/C.E.E. avant le 1er janvier 1994 avec effet au plus tard le 1er janvier 1995 (art. 3, §§ 1er et 2).

L'article 24*bis* nouveau peut ne pas être appliqué aux acquisitions faites avant le 1er janvier 1995, pour autant que la législation des États membres prévoie la suspension des droits de vote attachés aux actions acquises avant cette date et qu'il en soit tenu compte pour le calcul du seuil de 10 p.c. du capital souscrit au-delà duquel aucune acquisition n'est autorisée (art. 2, § 1er, de la directive 92/101). Cette dernière condition n'est bien entendu pertinente qu'en ce qui concerne les titres acquis dans le cadre de l'assimilation précitée.

La Belgique est toutefois autorisée à différer la suspension des droits de vote jusqu'au 1er janvier 1988. Cette faculté n'est admise que pour les actions acquises ou détenues avant la date de la notification de la directive, et pour autant que, dans le chef des sociétés en lien de filiation directe, le pourcentage acquis ou détenu ne dépasse pas 10 p.c. des droits de vote (art. 2, § 2, de la directive 92/101).

Strekking van de omzetting van richtlijn 92/101 in het interne recht

In het Belgische vennootschapsrecht wordt krachtens de artikelen 29, § 6, en 34, § 1, van de vennootschappenwet aan de «rechtstreekse» dochtervennootschappen reeds het verbod opgelegd om in te schrijven op de effecten van de moedervennootschap.

De gelijkstelling van de dochtervennootschap met de moedervennootschap waarvan de richtlijn uitgaat, brengt mee dat een onderscheid moet worden gemaakt tussen vennootschappen die een rechtstreekse band hebben («dochter») en vennootschappen die een onrechtstreekse band hebben («kleindochters»), teneinde alleen de eerstgenoemde vennootschappen aan de bepalingen van de Tweede Richtlijn te onderwerpen.

Dit laatste punt is het doel van het nieuwe tweede lid dat in artikel 52*quinquies* wordt ingevoegd (dit artikel regelt thans de wederzijdse deelnemingen tussen moeder- en dochtervennootschappen). Deze bepaling onderwerpt de verkrijging van effecten van een naamloze vennootschap door een andere vennootschap, waarin de emitterende naamloze vennootschap alleen of op grond van een aandeelhoudersovereenkomst de meerderheid van de stemrechten bezit of controleert, of het recht heeft de meerderheid van de bestuurders of van de zaakvoerders te benoemen, aan dezelfde voorwaarden als die bepaald in artikel 52*bis*. Er moet worden opgemerkt dat de rechtsvorm en de nationaliteit van de dochtervennootschap er in dit geval weinig toe doen. Alle vennootschapstypes (met inbegrip van de commanditaire vennootschap op aandelen en de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid bedoeld in artikel 1 van Richtlijn 68/151/E.E.G.), ongeacht of de maatschappelijke zetel ervan in België of elders is gevestigd, worden hier bedoeld.

Krachtens het nieuwe artikel 24*bis*, § 1, *a*, van de Tweede Richtlijn moeten immers de dochtervennootschappen met een vergelijkbare rechtsvorm die vallen onder het recht van een derde land in aanmerking worden genomen.

Een aantal bepalingen van artikel 52*bis*, die hier niet ter zake doen, worden evenwel niet toegepast. Het aanbod tot verkrijging van aandelen aan alle aandeelhouders bedoeld in § 1, lid 7, 4° (in zijn nieuwe lezing ten gevolge van onderhavige wet), lijkt moeilijk verenigbaar met de reglementering inzake openbare overnameaanbiedingen. Er bestaat evenmin grond om een onbeschikbare reserve te vormen, zoals is voorgeschreven in § 2 (in de nieuwe versie), aangezien de door de verbonden vennootschappen verkregen aandelen niet worden ingeschreven bij de activa van de moedervennootschap (deze onbeschikbare reserve zorgt ervoor dat de integriteit van het kapitaal, waaraan afbreuk is gedaan doordat de

Étendue de la transposition de la directive 92/101 en droit interne

Remarque préliminaire. L'interdiction faite aux filiales «directes» de souscrire les titres de la société «mère», fait déjà l'objet en droit interne des articles 29, § 6, et 34, § 1er, des lois coordonnées.

L'assimilation de la société fille à la société mère que postule la directive implique que distinction soit faite entre les sociétés qui sont dans un lien de filiation directe (filiales) et celles qui sont dans un lien de filiation indirecte (sous-filiales), afin de ne soumettre que les premières aux dispositions de la deuxième directive.

Tel est l'objet de l'alinéa 2 nouveau introduit à l'article 52*quinquies* (régissant actuellement les participations croisées entre sociétés dépendantes). Cette disposition soumet aux mêmes conditions que celles prescrites par l'article 52*bis* l'acquisition des titres d'une société anonyme par une autre société dans laquelle la société anonyme émettrice dispose ou contrôle, seule ou en vertu d'une convention d'actionnaires, de la majorité des droits de vote, ou a le droit de nommer la majorité des administrateurs ou gérants. Il est à noter que, ici, la forme et la nationalité de la société filiale importent peu: sont en effet visés tous les types de sociétés (en ce compris la société en commandite par actions et la société privée à responsabilité limitée visées par l'article 1er de la directive 68/151/C.E.E.), qu'elles aient leur siège social en Belgique ou hors du Royaume.

L'article 24*bis* nouveau, paragraphe 1er, sous *a*, de la deuxième directive, impose en effet qu'il soit tenu compte des sociétés filiales relevant du droit d'un pays tiers et ayant une forme juridique comparable.

Reste cependant exclue l'application de certaines dispositions de l'article 52*bis* dont on perçoit mal la pertinence ici. L'offre d'acquisition à tous les actionnaries qu'impose le paragraphe 1er, 7e alinéa, 4° (dans sa nouvelle rédaction issue de la présente loi) paraît peu conciliable avec la législation O.P.A. Il n'y a pas lieu non plus de constituer la réserve indisponible prescrite par le paragraphe 2 (dans sa nouvelle version) puisque les actions acquises par les sociétés liées ne sont pas comptabilisées à l'actif du bilan de la mère (la réserve indisponible ici prescrite a pour effet de garantir, en faveur des créanciers, l'intégrité du capital à laquelle a porté atteinte la détention de ses propres actions par la société émettrice). La faculté

emitterende vennootschap eigen aandelen in bezit houdt, ten aanzien van de schuldeisers gewaarborgd wordt). De mogelijkheid waarover de raad van bestuur op grond van § 3, lid 4 (in de nieuwe versie) beschikt om het recht op dividenden te schorsen, zou discriminerend zijn ten opzichte van de dochtervennootschap die aandeelhouder is. De verbonden vennootschap kan in het kader van een door de moedervennootschap uitgevoerde kapitaalvermindering, zoals bedoeld in § 4, 1°, geen aandelen vernietigen.

De aldus omschreven verkrijging is inzonderheid aan de volgende voorwaarden onderworpen: beslissing van de algemene vergadering van de moedervennootschap, grens van tien procent van het geplaatste kapitaal, verkrijging van volgestorte aandelen, verslag van de raad van bestuur betreffende de verkrijgingen door de dochtervennootschappen, schorsing van de stemrechten, verplichtingen tot overdracht, nietigheidssanctie, enz.

Met betrekking tot de deelnemingen die door andere dochtervennootschappen («onrechtstreekse dochters») worden gehouden, is alleen een wijziging aangebracht betreffende de schorsing van de eraan verbonden stemrechten. Artikel 52*quinquies*, § 1, lid 1 is in die zin aangepast.

Een aantal bepalingen moesten als gevolg van die wijzigingen technisch worden aangepast:

— artikel 52*bis* voor zover het de berekeningswijze vaststelt van de grens van tien procent van het geplaatste kapitaal waarboven het verkrijgen van eigen aandelen verboden is (§ 1, eerste lid, 2°);

— artikel 52*quater* (toepassing van artikel 24 van de Tweede Richtlijn betreffende het in pand nemen van eigen aandelen op de «rechtstreekse dochters»);

— artikel 52*sexies* voor zover het geen rekening houdt met de schorsing van de stemrechten verbonden aan de door dochtervennootschappen gehouden effecten voor de bepaling van de grens van tien procent van de stemrechten waarboven onafhankelijke, verbonden vennootschappen geen effecten van de emitterende vennootschap mogen houden;

— artikel 77, 5e lid, teneinde artikel 22, § 2, van de Tweede Richtlijn (verplichting voor de raad van bestuur om aan de algemene vergadering verslag uit te brengen omtrent de verkrijging van eigen aandelen) toepasselijk te maken ingeval de verkrijging geschiedt door rechtstreekse dochtervennootschappen. Het verslag dat de raad van bestuur van de moedervennootschap aan de algemene vergadering moet uitbrengen omtrent de verkrijging van eigen aandelen, moet tevens de verkrijgingen door dochtervennootschappen vermelden.

laissée au conseil d'administration par le paragraphe 3, 4e alinéa (dans sa nouvelle version) de suspendre le droit aux dividendes serait discriminatoire envers la société filiale actionnaire. La destruction des actions dans le cadre d'une réduction du capital de la mère, hypothèse visée au paragraphe 4, 1° (dans sa nouvelle version) ne peut être effectuée par la société liée.

Ainsi circonscrite, l'acquisition est soumise notamment aux conditions suivantes : décision de l'assemblée générale de la société mère, seuil des dix pour cent du capital souscrit, acquisition d'actions entièrement libérées, rapport du conseil d'administration sur les acquisitions effectuées par les filiales, suspension des droits de vote, obligations de cession, sanction de la nullité, etc...

Quant aux participations détenues par les autres sociétés filiales (les filiales indirectes), la seule modification intervenue concerne la suspension des droits de vote y attachés. L'alinéa 1er du paragraphe 1er de l'article 52*quinquies* est adapté en ce sens.

Afin de tenir compte de ces modifications, certaines dispositions ont du être techniquement adaptées:

— l'article 52*bis* en ce qu'il établit la façon dont est déterminé le seuil de dix pour cent du capital souscrit au-delà duquel aucune acquisition d'actions propres n'est admise (§ 1er, alinéa 1er, 2°);

— l'article 52*quater* (application aux «filiales directes» de l'article 24 de la deuxième directive relatif à la prise en gage d'actions propres);

— l'article 52*sexies* en ce qu'il ne tient pas compte de la suspension des droits de vote attachés aux titres détenus par les filiales pour déterminer le seuil de dix pour cent des droits de vote au-delà duquel les sociétés liées indépendantes ne peuvent détenir de titres de la société émettrice;

— l'article 77, 5ème alinéa, afin de rendre applicable l'article 22, paragraphe 2, de la deuxième directive (obligation faite au conseil d'administration de rendre compte à l'assemblée générale des acquisitions d'actions propres) en cas d'acquisition par les sociétés en lien de filiation directe. Le rapport que le conseil d'administration de la société mère doit faire à l'assemblée générale sur les acquisitions d'actions propres mentionnera également les acquisitions faites par les filiales.

Teneinde gebruik te kunnen maken van de mogelijkheid bedoeld in artikel 2 van richtlijn 92/101, op grond waarvan België de gevolgen van de richtlijn kan uitstellen tot 1 januari 1998, moet ook artikel 219 worden gewijzigd.

Paragraaf 4 is vervangen door een nieuwe bepaling teneinde een onderscheid te maken tussen de overgangsregeling die toepasselijk is op deelnemingen van « onrechtstreekse » dochtervennootschappen (nieuw artikel 52*quinquies*, § 1, 1e lid) en van onafhankelijke, verbonden vennootschappen (artikel 52*sexies*) en die welke overeenkomstig het nieuwe artikel 24*bis* van de Tweede Richtlijn van toepassing is op de « rechtstreekse » dochtervennootschappen.

Het eerste lid van voornoemde paragraaf regelt voortaan alleen de deelnemingen die onrechtstreekse dochtervennootschappen en onafhankelijke, verbonden vennootschappen in bezit houden.

Het tweede lid regelt de deelnemingen die rechtstreekse dochtervennootschappen in bezit houden. Aangezien voor deze laatste vennootschappen de deelneming ten hoogste tien procent van het geplaatste kapitaal kan bedragen en niet langer tien procent van de stemrechten, moest een regeling worden uitgewerkt voor het geval waarin de grens van tien procent van de stemrechten hoger ligt dan tien procent van het geplaatste kapitaal. Op grond van dit tweede lid moet het mogelijk worden reeds bestaande deelnemingen van meer dan tien procent van het geplaatste kapitaal te ontbinden.

In het vierde lid wordt in afwijking van de gemeenschappelijke regeling vastgesteld in Richtlijn 92/101 een bepaling ingevoerd naar luid waarvan de stemrechten verbonden aan deelnemingen die reeds vóór de kennisgeving van de richtlijn (4 december 1992) bestonden, tot 1 januari 1998 worden gehandhaafd.

4. Problematiek van de goedkeurings- en voorkoopclausules (art. 41 van de wet op de handelsvennootschappen — art. 5 van het wetsontwerp)

De wet van 18 juli 1991 heeft in het vennootschapsrecht de algemene beginselen ingevoerd van een regeling betreffende de contractuele mechanismen die de vrije overdraagbaarheid van effecten van een vennootschap beperken. Voorheen werd aanvaard dat de statuten van de vennootschap of aandeelhoudersovereenkomsten of overeenkomsten met derden die geen aandeelhouder zijn, de vrije overdraagbaarheid van effecten op een aantal wijzen konden belemmeren, voor zover de effecten als gevolg daarvan in de praktijk niet onoverdraagbaar werden.

Zo voorziet artikel 41 van de gecoördineerde wetten in een regeling betreffende de meest gangbare clausules tot beperking van de overdraagbaarheid: de voorkoopclausule (effecten die te koop zijn, moeten

En outre, l'article 219 devait également être modifié afin de rendre effective la faculté accordée à la Belgique par l'article 2 de la directive 92/101 de postposer ses effets au 1er janvier 1998.

Le paragraphe 4 est remplacé par une nouvelle disposition afin de dissocier le régime transitoire applicable aux participations détenues par les sociétés filiales « indirectes » (articles 52*quinquies*, § 1er, alinéa 1er nouveau) et les sociétés liées indépendantes (article 52*sexies*) de celui applicable, en vertu de l'article 24*bis* nouveau de la deuxième directive, aux sociétés filiales « directes ».

L'alinéa 1er de ce paragraphe régit dorénavant les seules participations détenues par les filiales indirectes et les sociétés liées indépendantes.

L'alinéa 2 régit les participations détenues par les filiales directes. Dès lors que, dans leur chef, le seuil maximal de participation est de dix pour cent du capital souscrit, et nous plus de dix pour cent des droits de vote, il fallait rencontrer l'hypothèse où l'ancien seuil admis de dix pour cent des droits de vote est supérieur au seuil de dix pour cent du capital souscrit. Cet alinéa devrait permettre de délier les participations existantes en dépassement de ce dernier seuil.

Le troisième alinéa introduit la clause — dérogatoire au régime commun de la directive 92/101 — du maintien des droits de vote attachés aux participations existantes avant la notification de la directive (4 décembre 1992) jusqu'au 1er janvier 1998.

4. Problématique des clauses d'agrément et des clauses de préemption (art. 41 L.C.S.C. — art. 5 du projet)

La loi du 18 juillet 1991 a introduit dans le droit des sociétés les lignes générales d'une réglementation des mécanismes conventionnels limitant la libre cessibilité des titres des sociétés. Auparavant, l'on admettait que les statuts de la société ou les conventions entre actionnaires ou avec des tiers non-actionnaires prescrivent certaines entraves à la libre cession des titres, pour autant, toutefois, que cela n'aboutisse pas en pratique à rendre ceux-ci incessibles.

L'article 41 des lois coordonnées réglemente ainsi les clauses de limitation de cessibilité les plus courantes: la clause de préemption (les titres mis en vente doivent d'abord être proposés aux autres actionnaires

eerst aan de andere aandeelhouders of aan een aangewezen derde worden aangeboden; aldus wordt een zeker evenwicht tussen de aandeelhouders gewaarborgd wanneer één van hen uittreedt) en de goedkeuringsclausule (een derde die voornemens is te koop aangeboden effecten te verkrijgen, moet door de overige aandeelhouders worden aanvaard; zo wordt voorkomen dat een niet-gewenste derde een deelneming verwerft in het kapitaal van de vennootschap). Deze twee mechanismen kunnen overigens samen worden toegepast (weigering om aan derden goedkeuring te verlenen en uitoefening van het recht van voorkoop door de overige aandeelhouders of door een derde die door deze laatsten is voorgesteld.

De nieuwe bepaling bevat evenwel een aantal dubbelzinnigheden en onduidelijkheden:

1. Zij verbiedt uitdrukkelijk dat dergelijke clausules tot beperking van de overdraagbaarheid toepasselijk zijn op de overdracht (wegens overlijden of onder de levenden) van effecten tussen verwanten of echtgenoten (de gevallen van erfopvolging, overdracht aan een bloedverwant en vereffening van de gemeenschap zijn overeenkomstig § 2, 1e lid, immers uitgesloten van de toepassing van artikel 41). Een dergelijk verbod blijkt de structuur van het aandeelhouderschap van de kleine familievennootschappen in gevaar te brengen.

2. Deze bepaling voorziet tevens in een mechanisme om toestanden te deblokkeren, waarbij de aandeelhouders het niet eens zijn over de prijs waartegen de te koop aangeboden aandelen zullen worden overgedragen. Daarbij wordt evenwel geen onderscheid gemaakt tussen de gevallen waarin het gaat om een voorkoopclausule, een goedkeuringsclausule of een gemengde clausule. Naar gelang van het geval is nochtans een verschillende handeling vereist (zie opstelling van § 2, 2e lid, waarin de weigering van goedkeuring en de niet-uitoefening van het recht van voorkoop aan hetzelfde mechanisme zijn onderworpen).

3. De tekst van de wet bepaalt niet nader of de regeling om conflictsituaties op te lossen in verband met de wijze waarop de prijsbepaling van de effecten geschiedt, van aanvullende of van dwingende aard is. Een dergelijke onduidelijke formulering heeft tot gevolg dat de wet slechts één regeling lijkt toe te staan, terwijl in de praktijk een grote verscheidenheid aan clausules bestaan.

4. De overlapping van de twee termijnen van drie maanden (§ 2, 1e en 2e lid) leidt tot enige onduidelijkheid betreffende het precieze tijdstip waarop de overdragende aandeelhouder zijn vrijheid herkrijgt. De complexiteit van de berekeningswijze van de termijnen kan in de praktijk alleszins niet worden gerechtvaardigd.

ou à un tiers désigné; par là est assuré un certain équilibre entre les actionnaires en cas de retrait de l'un d'eux) et la clause d'agrément (le tiers qui se propose d'acquérir les titres en vente doit être accepté par les actionnaires restants; par là est évitée l'entrée d'un tiers indésirable dans le capital de la société), ces deux mécanismes pouvant être cumulés (refus d'agrément du tiers avec exercice du droit de préemption par les actionnaires restants ou par un tiers proposé par ces derniers).

Néanmoins, cette disposition nouvelle comporte certaines équivoques et incertitudes:

1. Elle interdit expressément que de telles clauses limitatives de cessibilité soient applicables à la cession (à cause de mort ou entre vifs) de titres entre parents ou entre conjoints (le § 2, alinéa 1er, exclut en effet de l'application de l'article 41 les cas de succession, de cession entre parents et de liquidation de communauté). En fait, pareille interdiction met en danger la structure de l'actionnariat des petites sociétés à caractère familial.

2. Elle prescrit un mécanisme propre à débloquer les situations où les actionnaires ne s'entendent pas sur le prix auquel les actions en vente seront cédées, sans distinguer pour autant selon que l'on est en présence d'une clause de préemption, d'une clause d'agrément ou d'une clause mixte, hypothèses qui réclament assurément chacune un traitement différent (voir la rédaction du § 2, alinéa 2, qui soumet à un mécanisme unique tant le refus d'agrément que le non-exercice du droit de préemption).

3. Le texte de la loi ne dit pas si ce régime de résolution des situations de conflits s'applique à titre supplétif ou s'il est impératif en ce qui concerne le mode de détermination du prix des titres en vente. L'effet de cette incertitude est que la loi paraît ainsi n'autoriser qu'un seul mode de règlement, alors même que la pratique a offert une singulière variété des clauses en la matière.

4. Le chevauchement des deux délais de trois mois (§ 2, alinéas 1er et 2) induit une relative incertitude quant au moment exact auquel l'actionnaire cédant retrouve sa liberté. À tout le moins, la complexité du mode de calcul des délais ne se justifie guère en pratique.

Er dient aan te worden herinnerd dat artikel 41, § 2, alleen in een regeling voorziet voor de goedkeurings- en voorkoopclausules overeengekomen tussen aandeelhouders of bepaald in de statuten. Voor het overige is elke andere clausule vervat in de statuten of overeengekomen tussen aandeelhouders of met derden toegelaten, waarbij het mogelijk is een afwijking te voorzien op de vrije overdraagbaarheid van effecten, voor zover dit er niet toe leidt dat de effecten volledig onoverdraagbaar worden gemaakt. Onderhavige tekst is niet in strijd met dit principe.

Artikel 5 van de wet strekt ertoe deze tekortkomingen en onduidelijkheden die in de praktijk aan het licht gekomen zijn, te verhelpen:

1. Het verbod van elke clausule tot beperking van de overdraagbaarheid — hoewel zij voor de toepassing beperkt is in de tijd — wanneer er effecten worden overgedragen tussen verwanten of echtgenoten, wordt opgeheven. De nieuwe versie van § 2, 1e lid, bevat voortaan geen enkele dubbelzinnigheid meer op dit vlak. De term « overdraagbaarheid onder de levenden » heeft immers ook betrekking op de overdracht van effecten tussen bloedverwanten, alsook op de vereffening van de gemeenschap tussen echtgenoten. Het begrip « overdracht bij overlijden » regelt het geval van erfopvolging. In dit verband moet eraan worden herinnerd dat de partijen bij het opstellen van de clausules van onoverdraagbaarheid in geval van overlijden de grootst mogelijke voorzichtigheid aan de dag moeten leggen aangezien artikel 1130, 2e lid, van het Burgerlijk Wetboek, enig beding omtrent een toekomstige nalatenschap verbiedt.

2. In de nieuwe paragraaf 2*bis* wordt de wijze van prijsbepaling vastgelegd ingeval tussen de overdrager en de andere aandeelhouders geen overeenstemming wordt bereikt omtrent de prijs waartegen de effecten moeten worden overgedragen. In hoofdzaak wordt hier de vroegere bepaling van artikel 41, § 2, 2e lid, overgenomen, waarbij evenwel een onderscheid wordt gemaakt tussen de regeling geldend voor voorkoopclausules en die toepasselijk op goedkeuringsclausules. De regeling is van aanvullende aard, aangezien met uitzondering van de regeling van de punten waarover geen overeenstemming bestaat (zie derde lid), de contractuele vrijheid van de partijen hier primeert.

Het eerste lid huldigt als beginsel van aanvullende aard dat het recht van voorkoop moet worden uitgeoefend tegen de prijs aangeboden door een derde die door de overdrager werd benaderd.

In het tweede lid worden de modaliteiten op het stuk van de goedkeuringsclausules geregeld door op aanvullende wijze te voorzien in een mechanisme dat de overdragende aandeelhouder ervoor behoedt de gevangene van zijn effecten te worden: indien de

Il faut rappeler que l'article 41, § 2, ne réglemente que les clauses de préemption et les clauses d'agrément convenues entre actionnaires ou stipulées dans les statuts. Pour le reste, est permise toute autre clause contenue dans les statuts ou convenue entre actionnaires ou avec des tiers par laquelle l'on prévoit de déroger à la libre cessibilité des titres, pour autant que cela n'aboutisse pas en fait à rendre les titres totalement incessibles. La présente loi n'entend pas démentir ce principe.

L'article 5 de la loi vise à remédier aujourd'hui à ces imperfections et incertitudes que la pratique a pu révéler:

1. L'interdiction de toute clause limitative de cessibilité — fût-elle d'application limitée dans le temps — lorsque la cession ou la transmission de titres intervient entre parents ou entre conjoints est levée. La nouvelle rédaction du § 2, alinéa 1er, est désormais dépourvue de toute ambiguïté à cet égard. En effet, les termes « cessibilité entre vifs » visent entre autres la cession de titres entre parents et la liquidation de communauté entre conjoints. Les termes « transmission à cause de décès » rencontrent l'hypothèse de la succession. Il faut rappeler à cet égard que les parties doivent faire preuve de la plus grande prudence dans la rédaction des clauses d'incessibilité en cas de mort eu égard à l'interdiction qui, en vertu de l'article 1130, alinéa 2, du Code civil, frappe tout pacte sur succession future.

2. Un paragraphe 2*bis* nouveau établit le mode de détermination du prix auquel seront cédés les titres à défaut d'accord entre le cédant et les autres actionnaires. Pour l'essentiel, il reprend l'ancienne disposition de l'article 41, § 2, alinéa 2, en distinguant cependant le régime applicable aux clauses de préemption et celui applicable aux clauses d'agrément. Ce régime est prescrit à titre supplétif, la liberté contractuelle des parties prévalant ici, sauf en ce qui concerne le règlement de leurs désaccords (voir l'alinéa 3).

L'alinéa 1er pose comme principe — supplétif — que le droit de préemption s'exerce au prix proposé par le tiers pressenti par le cédant.

L'alinéa 2 modalise le jeu des clauses d'agrément en établissant — à titre supplétif — un mécanisme propre à ne pas laisser l'actionnaire cédant prisonnier de ses titres: en cas de refus d'agrément du tiers proposé par le cédant, les titres doivent être acquis

goedkeuring aan een derde voorgesteld door de overdrager wordt geweigerd, moeten de effecten worden verkregen hetzij door de vennootschap, hetzij door de andere aandeelhouders, hetzij door een derde die door laatstgenoemden werd aanvaard. Als verkoopprijs geldt die welke door de geweigerde derde is aangeboden.

Luidens die bepalingen en bij ontstentenis van een beding ter zake in de overeenkomst strekt de wettelijke regeling ertoe te waarborgen dat de prijs waartegen de effecten worden verhandeld, de marktwaarde ervan benadert.

Het derde lid voorziet in een mechanisme van dwingende aard tot regeling van conflicten indien de partijen geen overeenstemming bereiken omtrent de prijs van de effecten, hetzij omdat de aandeelhouders voornemens zijn hun recht van voorkoop uit te oefenen tegen een prijs die niet wordt aanvaard door de overdrager, hetzij omdat de referentieprijs die de derde die door de overdrager werd benaderd, aanbiedt volgens de andere aandeelhouders te hoog is. In dat geval moeten de partijen de waardebepaling overlaten aan een in gemeenschappelijk overleg aangestelde deskundige. Wanneer zij geen overeenstemming bereiken omtrent de persoon van de deskundige, wordt laatstgenoemde aangesteld door de voorzitter van de rechtbank van koophandel die uitspraak doet als in kort geding. De verwijzing naar artikel 1854 van het Burgerlijk Wetboek door artikel 41, § 2, tweede lid, *in fine*, werd afgeschaft omdat deze bepaling eigenlijk betrekking heeft op de regeling van aandelen tussen aandeelhouders, wat een vreemde veronderstelling is voor de modaliteiten ter aanduiding van de deskundige die de prijs zal bepalen waartegen de overdracht van effecten zal gebeuren.

Met uitzondering van dit laatste lid, legt het wettelijk stelsel, dat hoofdzakelijk van aanvullende aard is, bijgevolg geen enkele wijziging op van de bestaande overeenkomsten of statuten voor de regeling van de goedkeurings- en voorkoopclausules.

3. De dubbele termijn van drie maanden werd afgeschaft en vervangen door één enkele termijn van zes maanden: de onvervreemdbaarheid van effecten treedt pas echt in werking gedurende de zes maanden die volgen op de datum waarop de aandeelhouder zijn wens heeft uitgedrukt om zich van zijn effecten te ontdoen. Deze termijn van zes maanden leek voldoende, teneinde de betrokken partijen in staat te stellen een uitspraak te doen over deze overdracht en, in het desbetreffende geval, de aangeduide deskundige om zijn oordeel te geven.

Er moet nogmaals verduidelijkt worden dat artikel 5 van de wet het toepassingsgebied van de wettelijke bepalingen tot regeling van de clausules van de onoverdraagbaarheid van effecten duidelijk beperkt tot de goedkeurings- en voorkoopclausules *stricto sensu* die vervat zijn in de statuten of overeengesoit par la société, soit par les autres actionnaires, soit par un tiers agréé par ceux-ci; le prix de vente sera celui proposé par le tiers évincé.

Par le jeu de ces deux dispositions, et à défaut de stipulation conventionnelle, le régime légal tend à assurer que le prix auquel se négocient les titres approche la valeur qu'ils ont sur le marché.

L'alinéa 3 organise un mécanisme — impératif — de règlement des conflits en cas de désaccord entre les parties sur le prix des titres soit parce que les actionnaires entendent exercer leur droit de préemption à un prix que n'accepte pas le cédant, soit parce que le prix-étalon proposé par le tiers pressenti par le cédant est trop élevé à l'estime des autres actionnaires. En ce cas, les parties s'en remettront à l'estimation d'un expert qu'elles désigneront de commun accord. Si elles ne parviennent pas à s'accorder sur la personne de l'expert, sa désignation incombera alors au président du tribunal de commerce saisi par la partie la plus diligente. La référence à l'article 1854 du Code civil que comportait l'article 41, § 2, alinéa 2 *in fine*, a été supprimée, dès lors que cette disposition vise en fait le règlement des parts entre associés, hypothèse étrangère aux modalités de désignation de l'expert qui procédera à la détermination du prix auquel s'effectuera la cession des titres.

Sauf ce dernier alinéa, le régime légal étant essentiellement supplétif, il n'impose dès lors, au titre du règlement des clauses de préemption et des clauses d'agrément, aucune modification des conventions ou statuts existants.

3. Le double délai de trois mois a été supprimé et remplacé par un délai unique de six mois: l'inaliénabilité des titres n'est effective qu'au cours des six mois qui suivent la date à laquelle l'actionnaire a manifesté son souhait de se défaire de ses titres. Ce délai de six mois a paru suffisant pour permettre aux parties concernées de se prononcer sur cette cession, et le cas échéant, à l'expert désigné pour qu'il remette son estimation.

À titre surabondant, il convient de préciser que l'article 5 de la loi circonscrit clairement le champ d'application des dispositions légales réglementant les clauses d'incessibilité des titres aux clauses de préemption et aux clauses d'agrément *stricto sensu* contenues dans les statuts ou convenues entre les

komen zijn tussen de aandeelhouders, en alleen tussen hen. Elke andere clausule waardoor de structuur van het aandeelhouderschap geblokkeerd wordt, blijft verder onderworpen aan de wet der partijen, voor zover dit niet leidt tot de onoverdraagbaarheid van effecten.

5. Uitsluitingsregeling

De artikelen 56 en 57 van het ontwerp 1086 dat ter goedkeuring voorligt, strekken er namelijk toe een regeling ter beslechting van geschillen in te voeren.

Wij zullen eerst de uitsluitingsregeling behandelen.

5.1. *De eiser(s)*

Het voorgestelde artikel 190*ter*, § 2, verduidelijkt uitdrukkelijk wie geen vordering kan instellen, met name de vennootschap of een dochtermaatschappij van de vennootschap.

De reden hiervoor is dat de vennootschap en haar dochtervennootschap geen stemrecht kunnen doen gelden voor de aandelen die zij bezitten en dat zij bijgevolg in mindere mate geconfronteerd worden met problemen die voortvloeien uit de gedragingen van de medeaandeelhouders (art. 52*bis*, § 3, van de wetten op de handelsvennootschappen). Er kan dus alleen een vordering worden ingesteld door de vennoten.

Om een dergelijke rechtsvordering te kunnen instellen, moet(en) de eiser(s) effecten in zijn (hun) bezit hebben die ten minste 30 pct. van alle bestaande effecten vertegenwoordigen. De vastgestelde drempel beantwoordt aan de bekommernis om een evenwicht te realiseren: het is noodzakelijk dat de eisers gezamenlijk een belangrijke deelneming hebben in de vennootschap, hoewel dit een minderheidsdeelneming kan zijn.

5.2. *Wat dient men te begrijpen onder een gedraging die «de belangen van de vennootschap schaadt»?*

Het moet gaan om een gedraging die de normale werking van de vennootschap hindert en de besluitvorming verlamt. Dit is bijvoorbeeld het geval wanneer de vennootschap negatieve gevolgen ondervindt van bijvoorbeeld aanhoudende familieruzies tussen de aandeelhouders naar aanleiding van de herverdeling van de aandelen en wegens het gebrek aan akkoord inzake de stemming. Dit is eveneens het geval wanneer een aandeelhouder in de algemene vergadering een dividendenbeleid voert die de verdere levenskansen van de vennootschap in gevaar brengt.

De gedwongen overdracht van aandelen is een maatregel die heel wat gevolgen met zich brengt en slechts gerechtvaardigd is wanneer het voortbestaan

actionnaires, et à celles-ci seulement. Toute autre clause par laquelle la structure de l'actionnariat est bloquée reste soumise à la loi des parties, pour autant toutefois qu'elle n'aboutisse pas en fait à l'incessibilité des titres.

5. Procédure d'exclusion

Les articles 56 et 57 du projet 1086 qui est soumis à votre délibération visent notamment à introduire le règlement des conflits.

Nous pouvons d'abord prendre en considération la procédure d'exclusion.

5.1. *Le(s) demandeur(s)*

L'article 190*ter*, § 2, proposé précise expressément qui ne peut pas intenter l'action en justice, à savoir la société ou une filiale de la société.

La raison en est que la société et sa filiale ne peuvent pas exercer les droits de vote afférents aux parts qu'elles détiennent et que dès lors elles sont dans une moindre mesure confrontées à des problèmes résultant du comportement des co-actionnaires (art. 52*bis*, § 3, des lois sur les sociétés commerciales). L'action est donc réservée aux associés.

Pour pouvoir intenter semblable action en justice, le(s) demandeur(s) doit/doivent posséder des titres représentant au moins 30 p.c. de l'ensemble des titres existants. Le seuil retenu répond au souci d'aboutir à un équilibre: il convient que le ou les demandeurs détiennent ensemble une participation significative dans la société, cette participation pouvant toutefois être minoritaire.

5.2. *Que faut-il entendre par un comportement qui «nuit aux intérêts de la société»?*

Il doit s'agir d'un comportement qui met en péril le fonctionnement de la société en paralysant la prise de décision. C'est le cas, par exemple, lorsque à la suite de la répartition des actions et en raison de l'absence d'un accord concernant le vote, la société subit les effets négatifs d'incessantes querelles, familiales par exemple, entre les actionnaires. C'est le cas également lorsqu'un actionnaire mène à l'assemblée générale une politique de dividendes mettant en danger la continuité de la société.

La cession forcée d'actions est une mesure lourde de conséquences qui ne se justifie que lorsque la survie de la société est mise en péril et qu'il faut sortir de

van de vennootschap in gevaar is en men uit de impasse wil geraken. Opdat de rechtsvordering gegrond zou zijn, moet het om meer gaan dan een eenvoudige onverenigbaarheid van karakter. Het ontstaan van een concurrentie tussen de aandeelhouders buiten de vennootschap volstaat hier niet. De gedragingen moeten de belangen van de vennootschap zelf schaden en de goede werking en besluitvorming van de vennootschap hinderen.

5.3. *Het verloop van de procedure*

De vordering wordt ingesteld bij de voorzitter van de rechtbank van koophandel waar de zetel van de vennootschap is gevestigd, zitting houdend zoals in kort geding.

Op straffe van niet-ontvankelijkheid van de vordering, moet de vennootschap gedagvaard worden om te verschijnen. Zo worden de andere aandeelhouders ingelicht over het instellen van de rechtsvordering.

Indien de partijen het niet eens zijn over de prijs van de aandelen, benoemt de rechter één of meer deskundigen die over de waarde van de over te dragen aandelen verslag uitbrengen. De rechter dient echter eerst vast te stellen of de door artikel 190*ter*, § 2, bepaalde voorwaarden vervuld zijn.

De deskundigen houden rekening met de waarde van de effecten zoals deze wordt vastgesteld of kan worden vastgesteld in de statuten of in een tussen vennoten gesloten overeenkomst, die partij zijn bij de rechtszaak.

Zodra de rechter over bovengenoemd verslag beschikt en hij de ingestelde vordering gegrond heeft verklaard, veroordeelt hij de gedaagde tot afgifte van de aandelen aan de eisers, binnen twee weken te rekenen van de betekening van het vonnis, en de eisers tot aanvaarding van de aandelen tegen contante betaling van de vastgestelde prijs.

De overname geschiedt naar evenredigheid van ieders aandelenbezit, tenzij een recht van voorkoop is bepaald of anders werd overeengekomen. Degenen die een recht van voorkoop hebben, hebben voorrang bij de overname van de aandelen, voor zover ze partij zijn in het geding, in voorkomend geval als tussenkomende partij.

Artikel 41, § 2, dat bepaalt dat beperkingen kunnen worden doorgevoerd voor de overdraagbaarheid van aandelen, onder de voorwaarden voorzien door dit artikel, door goedkeurings- of voorkoopclausules, is niet van toepassing. In het kader van een uitsluitingsvordering, moeten de regels vastgesteld in artikel 41, § 2, niet meer toegepast worden. De uitoefening van een recht van voorkoop zou ertoe kunnen leiden dat de uitsluitingsregeling verlamd wordt en dus uit de weg moet worden geschoven. Artikel 190*ter*, §§ 5 en 6, maakt de uitoefening van een recht van voorkoop mogelijk, maar volgens eigen modaliteiten aangepast aan de uitsluitingsregeling.

l'impasse. Pour que l'action soit fondée, il devra s'agir de plus que d'une simple incompatibilité d'humeurs. La naissance d'une relation concurrentielle entre actionnaires à l'extérieur de la société n'est pas suffisante à cet égard. Le comportement nuisible doit porter atteinte à l'intérêt même de la société, notamment à son fonctionnement et à son processus de décision.

5.3. *Le déroulement de la procédure*

L'action est introduite devant le président du tribunal de commerce dans l'arrondissement judiciaire duquel la société a son siège, siégeant comme en référé.

À peine d'irrecevabilité, la société doit être citée à comparaître. Ainsi, les autres actionnaires sont informés de l'existence de l'action.

Lorsque les parties ne peuvent s'accorder sur le prix des actions, le juge désigne un ou plusieurs experts qui font rapport sur la valeur des parts ou actions à céder. Cependant le juge doit d'abord constater que les conditions prévues à l'article 190*ter*, § 2, sont remplies.

Les experts tiennent compte de la valeur des titres telle qu'elle est déterminée ou déterminable dans les statuts ou dans une convention entre associés, parties à la cause.

Dès lors que le juge dispose du rapport précité et qu'il a déclaré l'action fondée, il condamne le défendeur à remettre, dans un délai de deux semaines à dater de la signification du jugement, ses parts ou actions aux demandeurs et les demandeurs à accepter les parts ou actions contre le paiement comptant du prix fixé.

La remise s'effectue au prorata du nombre de parts ou d'actions détenues par chacun, à moins qu'il en ait été convenu autrement et sans préjudice de l'exercice d'un droit de préemption. Les titulaires d'un tel droit disposent d'une priorité à la reprise des actions, pour autant qu'ils soient parties à la cause, le cas échéant sur intervention volontaire.

L'article 41, § 2, qui prévoit que des limitations à la cessibilité des actions peuvent être organisées, dans les conditions prévues à cet article, par des clauses d'agrément ou de préemption, n'est pas d'application. Dans le cadre d'une action en exclusion, les règles prévues à l'article 41, § 2, ne doivent plus trouver à s'appliquer. L'exercice d'un droit d'agrément pourrait aboutir à paralyser la procédure en exclusion et doit donc être écarté. L'article 190*ter*, §§ 5 et 6, permet l'exercice du droit de préemption, mais selon des modalités propres, adaptées à la procédure en exclusion.

Indien, na het verstrijken van de twee weken te rekenen van de betekening van het uitsluitingsvonnis, alle eisers de aandelen niet hebben overgenomen, worden de nog niet overgenomen aandelen, binnen een nieuwe termijn van twee weken, naar evenredigheid verdeeld onder de andere aandeelhouders, tenzij anders werd overeengekomen. Er werd op een bepaald vlak een solidariteit gecreëerd tussen de eisers: indien één van hen niet bij machte is de prijs te betalen voor het gedeelte van de aandelen dat hij overneemt, zal zijn schuld verdeeld worden onder de andere eisers die op hun beurt hun bijdrage zullen moeten leveren.

De beslissing van de rechter is uitvoerbaar bij voorraad, niettegenstaande verzet of hoger beroep. De voorlopige uitvoering ten rechte is noodzakelijk om de werking van de vennootschap na uitsluiting niet te hinderen. De uitoefening van een rechtsmiddel met opschorting tot gevolg, die verscheidene jaren kan duren, zou de vennootschap kunnen verlammen.

Aangezien een veroordeling werd uitgesproken, kan de gedaagde altijd zijn toevlucht nemen tot de gedwongen uitvoering.

Indien, na het verstrijken van twee maanden te rekenen van de betekening van het vonnis, de eiser nog niet de volledige betaling heeft ontvangen, kan hij de ontbinding van de vennootschap eisen.

Paragraaf 7 verduidelijkt dat de uitsluitingsvordering niet ontvankelijk is indien de statuten of een overeenkomst tussen de vennoten een regeling bevatten voor de oplossing van geschillen tussen vennoten, tenzij gebleken is dat met toepassing van deze regeling geen oplossing kan worden verkregen.

5.4. De uittredingsregeling

Toepassingsgebied

De rechtsvordering tot de overname van aandelen wordt ingesteld tegen de aandeelhouders die, door hun gedragingen, de rechten of belangen van de eisende aandeelhouder hebben geschaad. Indien het verzoek wordt ingewilligd, beslist de rechter over het aantal aandelen die elke gedaagde moet overnemen.

De aandeelhouder die gebruik wil maken van deze regeling moet « zodanig in zijn rechten of belangen » geschaad zijn door de gedragingen van één of meerdere medeaandeelhouders « dat men in redelijkheid niet kan vergen dat hij verder aandeelhouder blijft ». Zodoende is er dus een oplossing voor het probleem van de aandeelhouder of de minderheidsaandeelhouders die zich in een hachelijke toestand bevinden en voor wie er, *de lege data*, geen enkele redelijke oplossing bestaat. In deze regeling wordt het belang van de individuele aandeelhouders weliswaar op de voorgrond geplaatst, maar uiteindelijk strekt de rege-

Si, au terme des deux semaines à dater de la signification du jugement d'exclusion, tous les demandeurs n'ont pas repris les actions, les actions non encore reprises sont, dans un nouveau délai de deux semaines, réparties proportionnellement entre les autres actionnaires, sauf convention contraire. Dans une certaine mesure, une solidarité a été créée entre les demandeurs: si un d'entre eux n'est pas en mesure de payer le prix pour la partie des actions qu'il reprend, sa dette sera distribuée entre les autres demandeurs qui devront y contribuer pour leur part.

La décision du juge est exécutoire par provision, nonobstant opposition ou appel. L'exécution provisoire de plein droit est nécessaire pour ne pas entraver le fonctionnement de la société après l'exclusion. L'exercice d'une voie de recours avec effet suspensif, qui peut durer plusieurs années, aurait pour effet de paralyser la société.

Comme il a été prononcé une condamnation, le défendeur peut toujours procéder à l'exécution forcée.

Si au terme de deux mois à dater de la signification le défendeur n'a pas encore obtenu le paiement complet, il peut exiger la dissolution de la société.

Le § 7 précise qu'est irrecevable l'action en exclusion dès lors qu'une procédure pour le règlement des litiges figure dans les statuts ou une convention entre les associés, à moins toutefois que cette procédure ne s'avère inopérante.

5.4. Procédure de retrait

Champ d'application

L'action en reprise d'actions est introduite contre les actionnaires qui, par leur comportement, ont nui aux droits ou aux intérêts de l'actionnaire demandeur. Si la demande est admise, le juge décide du nombre d'actions que chacun des défendeurs doit reprendre.

L'actionnaire qui entend faire usage de cette procédure doit être lésé « dans ses droits ou ses intérêts » par le comportement d'un ou de plusieurs co-actionnaires « au point qu'on ne puisse plus raisonnablement exiger de sa part qu'il demeure actionnaire ». Ainsi, il est apporté une solution au problème de l'actionnaire ou de la minorité d'actionnaires qui se trouvent dans une situation critique et pour lesquels il n'existe, *de lege data*, aucune solution raisonnable. Il est vrai que dans cette procédure l'intérêt des actionnaires individuels est placé à l'avant-plan, mais en fin de compte, elle tend à assainir une situation intenable dans la

ling ertoe een onhoudbare toestand in de vennootschap zelf op te lossen. Zoals in de regeling van de gedwongen overdracht, speelt immers het belang van een goede samenwerking binnen de vennootschap een rol.

Verloop van de uittredingsregeling

De uittredingsregeling verloopt, *mutatis mutandis*, op dezelfde wijze als de uitsluitingsregeling.

II. VOORAFGAANDE OPMERKINGEN

Rekening houdend met het feit dat het wetsontwerp duidelijk gestructureerd is in een aantal hoofdstukken die elk over een bepaald onderwerp handelen, beslist de Commissie aan elk van de voornaamste hoofdstukken afzonderlijk een algemene bespreking en een artikelsgewijze bespreking te wijden.

Bovendien heeft de Commissie twee hoorzittingen gehouden, de ene met de heer J.-L. Duplat, Voorzitter van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen, en de andere met de heer Gelders, Voorzitter van de Commissie voor Boekhoudkundige Normen.

De uiteenzettingen van deze laatsten evenals de daaropvolgende gedachtenwisselingen met de Commissie, worden in dit verslag ingevoegd in elk hoofdstuk of artikel, waarop ze betrekking hebben. (Voor de door bovenvermelde personen ingediende nota's, zie de bijlagen bij dit verslag.)

Tenslotte heeft de Commissie een beroep gedaan op de heer Dieux, docent aan de U.L.B., om haar als deskundige bij te staan.

*
* *

III. BESPREKING

Artikel 1 (nieuw) (art. 1 van de aangenomen tekst)

Bij de behandeling van het voorstel van wet van de heer Taminiaux c.s. op de vennootschappen met een sociaal oogmerk, de vennootschappen ter ondersteuning van de vennootschappen met een sociaal oogmerk en de verenigingen van vennootschappen met een sociaal oogmerk (1), dient de heer Vandenberghe c.s. een amendement in om artikel 1 van het ontwerp te doen voorafgaan door een artikel 1 (nieuw) strekkende om artikel 1 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen te vervangen.

De heren Vandenberghe en Pataer hebben dit amendement ook gesubamendeerd. Voor de behandeling van en de stemming over al deze amendementen verwijzen wij naar blz. 337 en 353.

(1) Gedr. St. Senaat, nr. 535-1, 1992-1993.

société même. Comme dans la procédure de la cession forcée, c'est l'intérêt d'une bonne coopération au sein de la société qui est en jeu.

Déroulement de la procédure

La procédure se déroule, *mutatis mutandis*, comme celle de l'exclusion.

II. REMARQUES PRÉALABLES

Étant donné que le projet de loi est nettement structuré en une série de chapitres qui traitent chacun d'un sujet déterminé, la commission décide de consacrer séparément à chacun des principaux chapitres une discussion générale et une discussion des articles.

En outre, elle a tenu deux auditions, l'une avec M. J.-L. Duplat, président de la Commission bancaire et financière, et l'autre avec M. Gelders, président de la Commission des normes comptables.

Les exposés de ces derniers, ainsi que les échanges de vues subséquents avec la commission, sont insérés dans le présent rapport, à chacun des chapitres ou articles auxquels ils se rapportent. (Pour les notes déposées par les personnes précitées, voir les annexes au présent rapport.)

Enfin, la commission a fait appel à M. Dieux, chargé de cours à l'U.L.B., pour l'assister dans ses travaux en qualité d'expert.

*
* *

III. DISCUSSION

Article premier (nouveau) (art. 1er du texte adopté)

M. Vandenberghe et consorts ont déposé dans le cadre de la discussion relative à la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts sur les sociétés d'intérêt social, les sociétés de promotion d'intérêt social et les unions de sociétés d'intérêt social (1), un amendement tendant à faire précéder l'article 1er du projet par un article 1er nouveau, tendant à remplacer l'article 1er des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

MM. Vandenberghe et Pataer ont également déposé des sous-amendements à cet amendement. Pour la discussion et le vote de tous ces amendements, voyez *infra*, p. 337 et 353.

(1) Doc. Parl. Sénat, nº 535-1, 1992-1993.

Artikel 1 (nieuw) dat uit deze amendementen voortvloeit, wordt door de 12 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikel 1 (art. 2 van de aangenomen tekst)

De heer Wintgens en mevrouw Cahay-André dienen het volgende amendement in:

« Dit artikel aan te vullen als volgt:

« Het tweede lid van artikel 2 van dezelfde gecoördineerde wetten wordt vervangen als volgt:

« Deze vennootschappen verkrijgen rechtspersoonlijkheid vanaf de dag van de in artikel 10, § 1, eerste lid, bedoelde neerlegging. »

Verantwoording

Bedoeling van deze wijziging is het Belgische vennootschapsrecht af te stemmen op de meeste buitenlandse rechtsstelsels, waar het ontstaan van de rechtspersoonlijkheid gebonden is aan de inschrijving of het deponeren van de statuten. Dat is met name het geval in Duitsland, Zwitserland, Italië, Frankrijk, Engeland of de Verenigde Staten (zie V. Simonart, L'unité du concept de personnalité morale en droit privé comparé, thèse présentée à l'U.L.B. in 1993, deel 1, nr. 87 en volgende).

Naar Belgisch recht ontstaat de rechtspersoonlijkheid van handelsvennootschappen (zie Coipel, Dispositions communes à toutes les formes de sociétés commerciales, Rép. Nat., 1982, nr. 223) of van economische samenwerkingsverbanden (zie art. 4, tweede lid, van de wet van 17 juli 1989) uitsluitend uit een overeenkomst. De toestand is evenwel anders voor V.Z.W.'s (rechtspersoonlijkheid vanaf de bekendmaking in de bijlagen van het Belgisch Staatsblad: art. 3, wet van 27 juli 1921) of voor Europese economische samenwerkingsverbanden (rechtspersoonlijkheid vanaf de inschrijving: art. 1, eerste lid, van de wet van 12 juli 1989).

Het voornaamste gevolg van dit systeem is dat de rechtspersoonlijkheid ontstaat, soms zonder medeweten van de vennoten, wanneer een rechtstoestand voorhanden is die de karakteristieken heeft van een vennootschap met rechtspersoonlijkheid.

Daaruit volgt dat de vennootschappen met een handelsdoel noodzakelijk rechtspersoonlijkheid verwerven wanneer zij geen tijdelijke handelsverenigingen of handelsverenigingen bij wijze van deelneming zijn. Immers, indien de samenwerking van de vennoten niet is beperkt tot een of meer welomschreven handelsverrichtingen (tijdelijke handelsvereniging: art. 175 gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen) of niet geheim is (handelsvereniging bij wijze van deelneming), dan

L'article 1er (nouveau) résultant de ces amendements est adopté à l'unanimité des 12 membres présents.

Article premier (art. 2 du texte adopté)

M. Wintgens et Mme Cahay-André déposent l'amendement suivant:

« Compléter cet article par ce qui suit:

« L'alinéa 2 de l'article 2 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales est remplacé par la disposition suivante:

« Chacune d'elles est dotée de la personnalité morale au jour du dépôt visé à l'article 10, § 1er, alinéa 1er. »

Justification

La présente modification vise à aligner le droit belge des sociétés sur celui de la plupart des droits étrangers qui lient la naissance de la personnalité morale à une démarche d'inscription ou de dépôt des statuts. C'est notamment le cas en Allemagne, en Suisse, en Italie, en France, en Angleterre ou aux États-Unis, (cf. V. Simonart, L'unité du concept de personnalité morale en droit privé comparé, thèse présentée à l'U.L.B., en 1993, vol. 1, nos 87 et suivants).

Dans le système belge, c'est du contrat et de lui exclusivement que jaillit la personnalité morale des sociétés commerciales (cf. Coipel, Dispositions communes à toutes les formes de sociétés commerciales, Rép. Nat., 1982, no 223) ou du G.I.E. (voir l'art. 4, alinéa 2, de la loi du 17 juillet 1989). La situation est toutefois différente en matière d'A.S.B.L. (naissance lors de la publication aux annexes du Moniteur belge: art. 3, loi du 27 juin 1921), ou de G.E.I.E. (naissance lors de l'immatriculation: art. 1er, alinéa 1er, loi du 12 juillet 1989).

La principale conséquence de ce système est que la personnalité morale naît, parfois à l'insu des associés, lorsqu'il y a création d'une situation juridique qui a les caractéristiques d'une société dotée d'une telle personnalité.

Il s'ensuit que les sociétés dont l'objet est commercial acquièrent nécessairement la personnalité morale dès lors qu'elles ne sont pas des associations momentanées ou en participation. En effet, si la collaboration des associés n'est pas limitée à une ou plusieurs opérations de commerce déterminés (association momentanée; art. 175 L.C.S.C.) ou n'est pas occulte (association en participation), elle répond nécessairement à une des formes de l'article 2 des L.C.S.C. et, en tout cas, à la S.N.C., qui se définit simplement comme

beantwoordt deze noodzakelijk aan een van de vormen van artikel 2 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen en in elk geval aan de vennootschap onder firma (V.O.F.), die kan worden omschreven als de vennootschap waar een koopmansbedrijf wordt uitgeoefend onder een gemeenschappelijke naam (art. 15 vennootschapswet). Indien aan de vormvoorschriften vereist voor de oprichting van een dergelijke vennootschap (statuten deponeren op de griffie en bekendmaking in de bijlagen van het Belgisch Staatsblad; art. 10 van de vennootschapswet) niet is voldaan, bestaat de V.O.F. toch maar is dan onregelmatig.

Dat wordt erkend in de omvangrijke jurisprudentie over onregelmatige vennootschappen (zie met name: Geens en Laga, Overzicht T.P.R., 1993, blz. 965 tot 969); Van Ommeslaghe en Dieux, «Chronique», R.C.J.B., 1992, blz. 679 tot 686) en bevestigd door verscheidene arresten van het Hof van Cassatie, dat zich steevast in de volgende termen uitdrukt:

« Overwegende dat, zodra de in gezegd artikel 15 vermelde voorwaarden, gevoegd bij die welke elk contract van vennootschap vereist, verenigd zijn door de wil van de wetgever een vennootschap onder gemeenschappelijke naam bestaat;

Overwegende dat een dergelijke vennootschap een rechtspersoonlijkheid uitmaakt, onderscheiden van die van de vennoten... »

(Cassatie, 17 mei, Pas. 1968, deel I, 1074; Cass., 28 juni 1968, Pas., 1968, deel I, 1235; Cass., 20 januari 1984, Jt, 1985, 8).

In deze jurisprudentie wordt meestal de theorie gehanteerd van « cadres légaux obligatoires » (Van Ommeslaghe en Dieux, ibidem): de vennootschappen met een handelsdoel moeten een van de vormen kiezen van de artikelen 2 en 3 van de vennootschapswet. Er is dan ook een verschil in behandeling tussen deze vennootschappen en die welke een civielrechtelijk doel hebben. Deze laatste kunnen, zelfs bij een duurzame handelsbedrijvigheid die klaarblijkelijk in de vorm van een vennootschap wordt uitgeoefend, kiezen om geen rechtspersoonlijkheid aan te nemen en onderworpen te blijven aan de regeling van het Burgerlijk Wetboek (artikel 1832 en volgende), of deze wel te verkrijgen door een van de vormen aan te nemen van artikel 2 van de vennootschapswet (artikel 212, eerste lid, vennootschapswet).

Het amendement heeft tot gevolg dat ook de vennootschappen met een handelsbedrijvigheid de rechtspersoonlijkheid niet hoeven aan te nemen, namelijk door de vennootschapsvorm aan te nemen die alleen door het Burgerlijk Wetboek wordt geregeld. Dat resultaat wordt bereikt doordat het verkrijgen van de rechtspersoonlijkheid veronderstelt dat de vennoten een formaliteit vervullen en dus een keuze hebben gemaakt.

la société où l'on exerce une activité commerciale sous une raison sociale (art. 15 L.C.S.C.). Si les formalités requises pour la constitution d'une telle société (déposer des statuts au greffe et publication aux annexes du Moniteur belge; art. 10 L.C.S.C.) ne sont pas accomplies, la S.N.C. existe néanmoins, mais est irrégulière.

C'est ce qu'atteste l'importante jurisprudence sur les sociétés irrégulières (cf. notamment: Geens et Laga, « Overzicht T.P.R. », 1993, pp. 965 à 969; Van Ommeslaghe et Dieux, Chronique, R.C.J.B., 1992, pp. 679 à 686) confirmée par plusieurs arrêts de la Cour de cassation qui s'exprime invariablement en ces termes:

« Attendu que, dès lors que les conditions énoncées audit article 15 jointes à celle qu'exige tout contrat de société sont réunies, la société en nom collectif existe par la volonté du législateur;

Que pareille société forme une individualité juridique, que pareille société forme une individualité juridique distincte de celle des associés. »

(Cass., 17 mai 1968, Pas., 1968, I, 1074; Cass., 28 juin 1968, Pas., 1968, I, 1235; Cass., 20 janvier 1984, Jt, 1985, 8.)

Cette jurisprudence est généralement présentée à travers la théorie dite des « cadres légaux obligatoires » (Van Ommeslaghe et Dieux, ibidem): les sociétés dont l'objet est commercial doivent choisir une des formes des articles 2 et 3 des L.C.S.C.. Une inégalité de traitement apparaît ainsi entre ces sociétés et celles dont l'objet est civil. Ces dernières peuvent, même en cas d'activité durable exercée ostensiblement en société, choisir de ne pas adopter la personnalité morale en restant soumises au régime du Code civil (art. 1832 et suivants) ou de l'acquérir en empruntant une des formes de l'article 2 L.C.S.C. (article 212, alinéa 1er, L.C.S.C.).

L'amendement a pour conséquence de permettre aussi aux sociétés dont l'activité est commerciale de ne pas acquérir la personnalité morale, et cela en adoptant la forme de société organisée par le seul Code civil. Ce résultat est atteint par le fait que l'acquisition de la personnalité morale suppose une démarche volontaire — donc un choix — des associés.

Thans is het zo dat de verplichte rechtspersoonlijkheid voor vennootschappen met een handelsdoel die geen tijdelijke handelsverenigingen of handelsverenigingen bij wijze van deelneming zijn, « entraîne, pour le monde des entreprises, des entraves inutiles et injustifiées » (C.O.I.P.E.L., « Suggestion de loi en vue de mettre fin à l'acquisition obligatoire de la personnalité morale par les sociétés à objet commercial » of « Mélanges de suggestions de loi en hommage à Pierre Harmel », Faculté de Droit de Liège, 1992, blz. 49).

Vaak verenigen twee kooplieden (bijvoorbeeld broers of twee vrienden) zich en vormen zij wat genoemd wordt een « feitelijke handelsvereniging ». Door hun duurzame samenwerking zo te noemen, willen zij hun bedoeling kenbaar maken geen vennootchap met rechtspersoonlijkheid te vormen. Dat is naar bestaand recht onmogelijk omdat de zogeheten « feitelijke handelsvereniging » kenmerken vertoont van een V.O.F. of eventueel een gewone commanditaire vennootschap, indien sommige vennoten geen actieve rol spelen bij de bedrijfsvoering.

Het amendement maakt een einde aan deze toestand door te bepalen dat de vennootschappen met een handelsvorm als bepaald in artikel 2 van de vennootschapswet of het E.S.V. eerst rechtspersoonlijkheid bezitten vanaf het ogenblik dat de oprichtingsakte van de vennootschap of de uittreksels uit de overeenkomst van het samenwerkingsverband ter griffie worden neergelegd.

Indien het de bedoeling is van de vennoten een vennootschap met rechtspersoonlijkheid op te richten, dan worden de rechtshandelingen voorafgaand aan het deponeren van de akten beheerst door artikel 13bis van de vennootschapswet, dat betrekking heeft op de vennootschap in oprichting.

Indien de vennoten geen zodanige vennootschap willen oprichten, wordt hun vennootschap uitsluitend door het Burgerlijk Wetboek beheerst. Deze vorm van vennootschap zal dus zowel een civielrechtelijke als een handelsbedrijvigheid kunnen hebben. In dat laatste geval zijn de vennoten kooplieden die krachtens een zeer oude gewoonte hoofdelijk aansprakelijk zijn voor de schulden van de vennootschap. Wanneer de vennootschap echter een civielrechtelijk doel heeft, zijn de vennoten onbeperkt aansprakelijk voor een gelijk deel (artikel 1863 van het Burgerlijk Wetboek). Teneinde de gevolgen van de nieuwe regel in verband met het verkrijgen van rechtspersoonlijkheid te onderstrepen en te verduidelijken, bleek het wenselijk het betreffende gebruik te bekrachtigen in een artikel 1863 van het Burgerlijk Wetboek, herschreven overeenkomstig de betere bijdragen aan de rechtsliteratuur.

Een vennootschap bezit rechtspersoonlijkheid vanaf de dag waarop de oprichtingsakte wordt neergelegd ter griffie van de rechtbank van koophandel.

En pratique, le système actuel de la personnalité morale obligatoire pour les sociétés à objet commercial qui ne sont pas des associations momentanées ou en participation, « entraîne, pour le monde des entreprises, des entraves inutiles et injustifiées » (C.O.I.P.E.L., « Suggestion de loi en vue de mettre fin à l'acquisition obligatoire de la personnalité morale par les sociétés à objet commercial » ou « Mélanges de suggestions de loi en hommage à Pierre Harmel », Faculté de Droit de Liège, 1992, p. 49).

Fréquemment, deux commerçants — par exemple, des frères ou deux amis — s'associent et constituent ce qu'ils appellent une « association de fait ». En qualifiant ainsi leur collaboration durable, ils veulent signifier leur intention de ne pas constituer une société dotée de la personnalité morale. C'est impossible en droit actuel, puisque la soi-disant « association de fait » présente les caractéristiques d'une S.N.C. ou éventuellement d'une S.C.S. si certains associés ne jouent pas un rôle actif dans la gestion.

L'amendement met fin à cette situation en prévoyant que les sociétés à forme commerciale de l'article 2 des L.C.S.C. ou le G.I.E. ne sont dotés de la personnalité morale qu'à compter du dépôt au greffe de l'acte de société ou des extraits du contrat de groupement.

Si l'intention des associés est de constituer une société dotée de la personnalité morale, le sort des actes juridiques antérieurs au dépôt sera réglé par l'article 13bis des L.C.S.C. relatif à la société en formation.

Si les associés ne souhaitent pas constituer une telle société, leur société sera régie exclusivement par le Code civil. Cette forme de société pourra donc avoir aussi bien une activité civile qu'une activité commerciale. Dans ce dernier cas, les associés seront des commerçants auxquels s'applique, en vertu d'une coutume immémoriale, la solidarité pour les dettes sociales alors que lorsque la société a un objet civil, la responsabilité indéfinie des associés n'a lieu que pour une part égale (article 1863 du Code civil). Afin de souligner et clarifier les conséquences de la règle nouvelle sur l'acquisition de la personnalité morale, il a paru souhaitable de consacrer la coutume en question dans un article 1863 du Code civil reformulé selon les commentaires de la meilleure doctrine.

La personnalité morale est acquise au jour du dépôt de l'acte de société au greffe du tribunal de commerce. Cette solution écarte toute idée d'autorisation ou de

Met deze oplossing is iedere vorm van voorafgaande vergunning of controle van de baan, overeenkomstig de liberale traditie van ons vennootschapsrecht. Voor het verkrijgen van de rechtspersoonlijkheid moeten de vennoten alleen een formaliteit vervullen en dat is het enige verschil met de vroegere regels.

De minister vestigt de aandacht op twee alinea's van de verantwoording van het amendement, die luiden:

« Vaak verenigen twee kooplieden (bijvoorbeeld broers of vrienden) zich en vormen zij wat genoemd wordt een « feitelijke handelsvereniging ». Door hun duurzame samenwerking zo te noemen, willen zij hun bedoeling kenbaar maken geen vennootschap met rechtspersoonlijkheid te vormen. Dat is naar bestaand recht onmogelijk omdat de zogeheten « feitelijke handelsvereniging » kenmerken vertoont van een V.O.F. of eventueel een gewone commanditaire vennootschap, indien sommige vennoten geen actieve rol spelen bij de bedrijfsvoering.

Het amendement maakt een einde aan deze toestand door te bepalen dat de vennootschappen met een handelsvorm als bepaald in artikel 2 van de vennootschapswet of het E.S.V. eerst rechtspersoonlijkheid bezitten vanaf het ogenblik dat de oprichtingsakte van de vennootschap of de uittreksels uit de overeenkomst van het samenwerkingsverband ter griffie worden neergelegd. »

Dezelfde suggestie wordt trouwens in bepaalde wetsvoorstellen gedaan, waarvan sommige in de Kamer zijn ingediend.

In ons recht vloeit de rechtspersoonlijkheid voort uit de wil van de partijen, en niet van een of andere formaliteit.

Het amendement wil een einde maken aan deze toestand, naar analogie van buitenlandse wetgevingen.

Hetzelfde geldt *mutatis mutandis* voor het amendement tot invoeging van een artikel 66*bis* (zie infra), dat de economische samenwerkingsverbanden betreft.

Een lid vraagt aan de minister na te kijken of er geen verschil bestaat tussen de Franse terminologie « personnalité morale » en de Nederlandse terminologie « rechtspersoonlijkheid ».

De heren Laverge en Van Thillo dienen het volgende amendement in:

« Artikel 2 van dezelfde gecoördineerde wetten, wordt aangevuld als volgt:

« Iedere vennootschap die een openbaar beroep op het spaarwezen doet bij de uitgifte, de tekoopaanbieding of de notering op de beurs van effecten die al of niet het kapitaal vertegenwoordigen en al of niet

contrôle préalables, conformément à la tradition libérale de notre droit des sociétés. L'acquisition de la personnalité morale suppose seulement une démarche volontaire des associés et c'est la seule différence avec la solution antérieure.

Le ministre attire l'attention sur deux alinéas de la justification de l'amendement, rédigés comme suit:

« Fréquemment, deux commerçants — par exemple, des frères ou deux amis — s'associent et constituent ce qu'ils appellent une « association de fait ». En qualifiant ainsi leur collaboration durable, ils veulent signifier leur intention de ne pas constituer une société dotée de la personnalité morale. C'est impossible en droit actuel puisque la soi-disant « association de fait » présente les caractéristiques d'une S.N.C. ou éventuellement d'une S.C.S. si certaines associés ne jouent pas un rôle actif dans la gestion.

L'amendement met fin à cette situation en prévoyant que les sociétés à forme commerciale de l'article 2 des L.C.S.C. ou le G.I.E. ne sont dotés de la personnalité morale qu'à compter du dépôt au greffe de l'acte de société ou des extraits du contrat de groupement. »

La même suggestion est d'ailleurs faite dans certaines propositions de loi, dont plusieurs ont été déposées à la Chambre.

Dans notre droit, la personnalité juridique découle de la volonté des parties, et non de l'une ou l'autre formalité.

L'amendement vise à mettre fin à cette situation, par analogie avec des législations étrangères.

Il en va de même, *mutatis mutandis*, pour l'amendement visant à insérer un article 66*bis* (voir *infra*), qui concerne les groupements d'intérêt économique.

Un commissaire demande au ministre d'examiner s'il n'existe pas de différence entre la terminologie française « personnalité morale » et la terminologie néerlandaise « *rechtspersoonlijkheid* ».

MM. Laverge et Van Thillo déposent l'amendement suivant:

« Ajouter à l'article 2 des lois coordonnées, les alinéas suivants:

« Toute société qui fait appel à l'épargne publique à l'occasion de l'émission, l'offre en vente ou l'admission à la cote de titres représentatifs ou non du capital, conférant le droit de vote ou non, ainsi que de

stemrecht verlenen, alsmede van effecten die recht geven om in te schrijven op dergelijke effecten of om ze te verkrijgen of te converteren, moet vooraf haar statuten wijzigen om aan te geven dat zij een vennootschap is die een openbaar beroep op het spaarwezen doet of heeft gedaan, en, in voorkomend geval, haar statuten aanpassen aan de bepalingen van deze titel die van toepassing zijn op deze vennootschappen, en ingeschreven zijn in een register van vennootschappen die een openbaar beroep op het spaarwezen doen of hebben gedaan.

De Koning regelt de inrichting van dit register en de wijze waarop een vennootschap daarin wordt ingeschreven, eruit wordt geschrapt of eruit wordt weggelaten. Hij voorziet eveneens in overgangsbepalingen.»

Verantwoording

Er heerst heel wat onzekerheid omtrent het begrip vennootschap die een openbaar beroep op het spaarwezen doet of heeft gedaan, zoals het wordt gebruikt in de gecoördineerde wetten. Het gebruik van dit begrip brengt evenwel de toepassing van specifieke regels van de gecoördineerde wetten mee.

Indien men weet dat het toezicht op de informatie van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen op een veel breder begrip steunt lijkt het verkieslijk het begrip vennootschap die een openbaar beroep op het spaarwezen doet of heeft gedaan nauwkeuriger af te bakenen voor de toepassing van de gecoördineerde wetten.

De voorgestelde bepaling beoogt met dit begrip enkel de vennootschappen wier effecten bedoeld zijn om spaargelden aan te trekken in de zin van het koninklijk besluit van 9 januari 1991 over het openbaar karakter van verrichtingen om spaargelden aan te trekken en de gelijkstelling van bepaalde verrichtingen met een openbaar bod, met uitsluiting van die vennootschappen waarvan het aandeelhouderschap zich in de loop der tijden geleidelijk heeft uitgebreid en van die vennootschappen die via andere mechanismen dan die omschreven in het vennootschapsrecht, openbaar spaargelden aantrekken. De regels die in dit laatste geval moeten worden toegepast behoren niet tot de doelstellingen van een organisatie van de reglementering van het vennootschapsrecht. De gevallen van uitoefening van het voorkeurrecht bepaald in artikel 34bis, § 1, vijfde lid, worden evenmin beoogd.

Er kunnen overigens verschillende begrippen gehanteerd worden in het vennootschapsrecht en in het financieel recht met betrekking tot de natuurlijke personen.

De aanpak van het Engelse recht is in dit verband zeer interessant aangezien de vennootschappen die belangstelling hebben voor een financiering door het publiek zich kunnen laten inschrijven in het register

titres donnant droit à la souscription ou à l'acquisition de tels titres ou à la conversion de tels titres doit au préalable modifier ses statuts pour indiquer sa qualité de société faisant ou ayant publiquement fait appel à l'épargne et, le cas échéant, les adapter aux dispositions du présent titre qui s'appliquent à ces sociétés et être inscrite dans un registre des sociétés faisant ou ayant publiquement fait appel à l'épargne.

Le Roi détermine l'organisation de ce registre et la manière dont une société y est inscrite ou peut demander sa radiation ou en est omise. Il prévoit également des dispositions transitoires.»

Justification

Une grande incertitude entoure la notion de société faisant ou ayant publiquement fait appel à l'épargne telle qu'elle est utilisée par les lois coordonnées. Or, cette qualification entraîne l'application de règles spécifiques des lois coordonnées.

Si l'on conçoit que le contrôle des informations de la Commission bancaire et financière repose, fort opportunément, sur une notion plus large, il semble préférable de définir très précisément pour l'application des lois coordonnées la notion de société faisant ou ayant fait publiquement appel à l'épargne.

La disposition proposée tend à ne viser par cette notion que les sociétés dont les titres visés font effectivement l'objet d'un appel public au sens de l'arrêté royal du 9 janvier 1991 relatif au caractère public des opérations de sollicitation de l'épargne et à l'assimilation de certaines opérations à une offre publique, à l'exclusion des sociétés dont l'actionnariat s'est progressivement étendu au fil du temps, et des sociétés qui, autrement que par des mécanismes propres au droit des sociétés, recueillent l'épargne publique. Les règles à appliquer dans ce dernier cas ne relèvent pas de la finalité d'une organisation de la réglementation du droit des sociétés. Ne sont pas davantage visées les hypothèses d'exercice du droit de préférence définies à l'article 34bis, § 1er, alinéa 5.

Des notions distinctes peuvent d'ailleurs être utilisées en droit des sociétés et en droit financier privé.

L'approche du droit anglais est à cet égard fort intéressante, puisqu'elle permet aux sociétés qui souhaitent avoir accès à un financement par le public de s'immatriculer au registre des sociétés publiques.

van de publieke vennootschappen. De verdienste van die oplossing is dat zij duidelijk is. Op de betrokken vennootschap wordt wegens de keuze die ze gemaakt heeft een bijzondere regeling toegepast.

Die techniek is dus zeer soepel en kan het mogelijk maken dat op termijn een regeling wordt uitgewerkt waarin alle vormen van rechtspersonen gemakkelijk spaargelden kunnen aantrekken.

Alle bepalingen die van toepassing zijn op het aantrekken van spaargelden en op het toezicht op de betrokken vennootschappen behoren overigens wel degelijk tot het financieel privaat recht.

In het bijzonder het begrip « effecten in het publiek verspreid » bedoeld in het koninklijk besluit van 8 november 1989, behoudt volledig zijn nut bij de bepaling van het toepassingsgebied van deze tekst.

Het is eveneens wenselijk de inrichting van het register en de overgangsbepalingen over te laten aan de Koning.

Een lid stelt dat het amendement op het eerste gezicht de tekst verbetert.

Het lid vraagt zich evenwel af wat er gebeurt wanneer de vennootschap zich niet meer bevindt in de in het eerste lid omschreven situatie. Moeten haar statuten opnieuw gewijzigd worden?

De minister antwoordt bevestigend.

Met betrekking tot de inschrijving in een register merkt een lid op dat in geval van openbaar beroep op het spaarwezen de Bankcommissie al over belangrijke controlemiddelen beschikt.

Hierbij aansluitend herinnert de minister aan de vereiste prospectus.

Een lid verwijst naar recente persartikelen die gewag maken van zware oplichtingen begaan in het kader van openbare beroepen op het spaarwezen. Het lid vraagt zich af of de spaarder genoegzaam beschermd is tegen dergelijke praktijken.

Een ander lid antwoordt dat dit punt onderzocht zal moeten worden in het kader van de bespreking over de sancties.

Het lid is van mening dat het tot de bevoegdheid van het toezichtsorgaan behoort, en dat het niet noodzakelijk door het vennootschapsrecht moet worden geregeld.

De spreker heeft vragen over de noodzaak van een wijziging van de statuten om openbaar beroep op het spaarwezen te mogen doen.

Zou de inschrijving in een register integendeel kunnen volstaan?

Een van de indieners van het amendement blijft de mening toegedaan dat een controle door de Bankcommissie in dergelijke gevallen onmisbaar is.

Cette solution a le mérite de la clarté. La société concernée se voit ainsi appliquer, en raison de son choix, une régime particulier.

Cette technique est ainsi fort souple et peut permettre, à terme, de définir un système donnant un accès aisé à l'épargne pour toutes les formes de personnes morales.

Toutes les dispositions applicables à l'appel à l'épargne et au suivi des sociétés concernées relèvent bien sûr, par ailleurs, du droit financier privé.

En particulier, la notion de titre répandu dans le public visée par l'arrêté du 8 novembre 1989, conserve toute son utilité dans la définition du champ d'application de ce texte.

Il y a également lieu de donner au Roi le pouvoir d'organiser le registre et de prévoir toutes dispositions transitoires.

Un commissaire affirme qu'à première vue, l'amendement améliore le texte.

Il se demande néanmoins ce qu'il advient lorsque la société ne se trouve plus dans la situation définie au premier alinéa. Ses statuts doivent-ils à nouveau être modifiés?

Le ministre répond par l'affirmative.

En ce qui concerne l'inscription dans un registre, un membre fait observer qu'en cas d'appel public à l'épargne, la Commission bancaire dispose déjà de moyens de contrôle importants.

Dans le même ordre d'idées, le ministre rappelle l'obligation relative au prospectus.

Un membre fait référence à des articles de presse récents qui font état d'escroqueries graves commises dans le cadre d'appels publics à l'épargne. Il se demande si l'épargnant est suffisamment protégé contre de telles pratiques.

Un autre membre répond que ce point devra être examiné dans le cadre de la discussion relative aux sanctions.

Il considère que cette question relève de la compétence de l'organe de contrôle et qu'elle ne doit pas nécessairement être réglée par le droit des sociétés.

L'intervenant s'interroge sur la nécessité de modifier les statuts pour permettre de procéder à un appel public à l'épargne.

L'inscription dans un registre ne pourrait-elle pas, au contraire, suffire?

L'un des auteurs de l'amendement reste persuadé que, dans de tels cas, un contrôle exercé par la Commission bancaire est indispensable.

Tenslotte wordt het amendement van de heren Laverge en Van Thillo ingetrokken.

Tenslotte dient de heer Cannaerts c.s. het volgende subamendement in op het amendement van de heer Wintgens en mevrouw Cahay-André:

« Het voorgestelde artikel 2, tweede lid, van dezelfde gecoördineerde wetten wordt aangevuld met de volgende bepaling:

« Bij gebreke van de in het vorige lid bedoelde neerlegging, wordt de vennootschap die daden van koophandel tot doel heeft en, noch een vennootschap in oprichting is, noch een tijdelijke vereniging of een vereniging bij wijze van deelneming beheerst door de bepalingen van het Burgerlijk Wetboek. Indien het een vennootschap onder firma is, door artikel 17. »

Verantwoording

Het subamendement verduidelijkt dat de beoogde vennootschappen een rechtsstatuut hebben dat aan derden dezelfde waarborgen biedt als het huidige recht.

Voorts onderstreept het dat zolang de oprichters van een handelsvennootschap of een vennootschap met de rechtsvorm van een handelsvennootschap opgericht onder een vorm anders dan een vereniging onder deelneming of een tijdelijke vereniging, niet zijn overgegaan tot de neerlegging van de oprichtingsakte ter griffie, hun vennootschap niet nietig is maar zonder rechtspersoonlijkheid en onderworpen aan de regels van het Burgerlijk Wetboek en van artikel 17.

Het amendement van de heer Wintgens en mevrouw Cahay-André en het subamendement van de heer Cannaerts c.s. worden door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Bij de behandeling van het voorstel van de heer Taminiaux c.s., heeft de heer Vandenberghe c.s. ook een amendement ingediend op artikel 1.

Voor de tekst van en de stemming over dat amendement verwijzen wij naar blz. 339 en 353.

Het geamendeerde artikel wordt door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikel 2 (art. 3 van de aangenomen tekst)

In het kader van de behandeling van het voorstel van de heer Taminiaux c.s. heeft de heer Vandenberghe c.s. dit artikel geamendeerd.

Voor de tekst van en de stemming over dit amendement verwijzen wij naar blz. 339 en 353.

Finalement, l'amendement de MM. Laverge et Van Thillo est retiré.

Enfin, M. Cannaerts et consorts déposent encore le sous-amendement suivant à l'amendement de M. Wintgens et Mme Cahay-André:

« L'article 2, alinéa 2, proposé des mêmes lois coordonnées est complété par ce qui suit:

« En l'absence du dépôt visé à l'alinéa précédent, une société à objet commercial qui n'est ni une société en formation, ni une association momentanée, ni une association en participation, est soumise aux règles du Code civil et, en cas de raison sociale, à l'article 17. »

Justification

Le sous-amendement a pour objet de préciser que les sociétés visées ont un régime juridique et offrent aux tiers des garanties identiques à celles du droit actuel.

L'amendement souligne qu'aussi longtemps que les fondateurs de sociétés commerciales ou à forme commerciale se constituent autrement que sous la forme d'une association en participation ou d'une association momentanée et n'ont pas procédé au dépôt de l'acte constitutif au greffe, leur société n'est pas nulle, mais dépourvue de la personnalité juridique et soumise aux règles du Code civil et de l'article 17.

L'amendement de M. Wintgens et Mme Cahay-André et le sous-amendement de M. Cannaerts et consorts sont adoptés à l'unanimité des 13 membres présents.

Dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de MM. Taminiaux et consorts, MM. Vandenberghe et consorts avaient également déposé un amendement à l'article 1er.

Pour le texte et le vote de cet amendement, voyez *infra*, p. 339 et 353.

L'article amendé est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

Article 2 (art. 3 du texte adopté)

Dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de MM. Taminiaux et consorts, MM. Vandenberghe et consorts ont déposé un amendement à cet article.

Pour le texte et le vote de cet amendement, voyez *infra*, p. 339 et 353.

Artikel 2*bis* (nieuw)

In het kader van de bespreking van het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. hebben de heren Vandenberghe en Pataer een amendement ingediend dat ertoe strekt in het wetsontwerp een artikel 2*bis* (nieuw) in te voegen tot wijziging van artikel 9, eerste lid, van de gecoördineerde wetten.

Voor de tekst van dit amendement en voor de intrekking ervan, zie *infra* blz. 353 en 354.

Artikel 2*ter* (nieuw) (art. 4 van de aangenomen tekst)

De heren Laverge en Van Thillo dienen de volgende amendementen in:

« Een artikel 2ter (nieuw) in te voegen, luidende:

« Artikel 2ter. — In artikel 12, § 1, van dezelfde gecoördineerde wetten worden de volgende wijzigingen aangebracht:

A) In het 5°, eerste lid, worden de woorden « de ontbinding of de nietigheid » vervangen door de woorden « de ontbinding, de gerechtelijke afsluiting van de vereffening of de nietigheid »;

B) In het 5° wordt het tweede lid aangevuld als volgt:

« d) in geval van gerechtelijke afsluiting van de vereffening, de plaats waar de boeken en becheiden van de vennootschap worden neergelegd en gedurende ten minste vijf jaar moeten worden bewaard en de in consignatie gegeven geldsommen en effecten die aan de schuldeisers of aan de vennoten toekomen en die hun nog niet konden worden afgegeven. »

C) paragraaf 1 wordt aangevuld als volgt:

« 8° het uittreksel uit de in kracht van gewijsde gegane of bij voorraad uitvoerbare rechterlijke beslissing waarbij een gedwongen overdracht, een uitkoop of een gedwongen overname krachtens de artikelen 190ter, § 7, 109quater, § 3, en 190quinquies, § 5, wordt uitgesproken. »

Verantwoording

A) De beslissing waarbij de afsluiting van de vereffening wordt uitgesproken moet eveneens bekendgemaakt worden indien ze niet samenvalt met de ontbinding.

B) Artikel 12, § 1, 5°, d), past de formulering van artikel 188, derde lid, aan in het geval van de gerechtelijke afsluiting.

C) De beslissingen die door de rechtbank worden genomen inzake gedwongen overdracht, uitkoop of gedwongen overname moeten worden bekendgemaakt waardoor ze aan de aandeelhouders en aan derden kunnen worden tegengeworpen.

Article 2*bis* (nouveau)

Dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts, MM. Vandenberghe et Pataer ont déposé un amendement visant à insérer dans le projet de loi un article 2*bis* nouveau, portant modification de l'article 9, alinéa 1er, des lois coordonnées.

Pour le texte de cet amendement et son retrait, voyez *infra*, pp. 353 et 354.

Article 2*ter* (nouveau) (art. 4 du texte adopté)

MM. Laverge et Van Thillo déposent les amendements suivants:

« Insérer un article 2ter (nouveau), libellé comme suit:

« Article 2ter. — À l'article 12, § 1er, des mêmes lois coordonnées sont apportées les modifications suivantes:

A) au 5°, alinéa premier, les mots « la dissolution ou la nullité » sont remplacés par les mots « la dissolution, la clôture judiciaire de la liquidation ou la nullité »;

B) au 5°, l'alinéa 2 est complété par ce qui suit:

« d) en cas de clôture judiciaire de la liquidation, l'indication de l'endroit où les livres et documents sociaux sont déposés et seront conservés, pendant cinq ans au moins, et l'indication de la consignation des sommes et valeurs revenant aux créanciers ou aux associés et dont la remise n'aurait pu leur être faite. »

C) le paragraphe 1er est complété par ce qui suit:

« 8° l'extrait de la décision judiciaire passée en force de chose jugée ou exécutoire par provision prononçant une cession forcée, un retrait ou une reprise forcée en vertu des articles 190ter, § 7, 190quater, § 3, et 190quinquies, § 5. »

Justification

A) La décision prononçant la clôture de la liquidation doit également être publiée si elle n'intervient pas en même temps que la dissolution.

B) L'article 12, § 1er, 5°, d), adapte les termes de l'article 188, alinéa 3, au cas de la clôture judiciaire.

C) Les décisions prises par le tribunal en matière de cession forcée, de retrait ou de reprise forcée doivent être publiées et ainsi rendues opposables aux actionnaires et aux tiers.

De Regering kan die amendementen aanvaarden omdat zij de vereffening meer publiciteit verlenen en de gerechtelijke afsluiting van de vereffening meer rechtszekerheid bieden (amendement B).

Amendement C dient aan te sluiten bij amendement, dat de dertigjarige verjaring tot zes maanden wil terugbrengen overeenkomstig artikel 1128 van het Gerechtelijk Wetboek.

Dat valt overigens samen met de wet van 6 maart 1973.

De heren Vandenberghe en Pataer dienen evenwel het volgende subamendement in:

« Het C) van het amendement vervangen door wat volgt:

« C) Artikel 12, § 1, van dezelfde gecoördineerde wetten wordt aangevuld als volgt:

« 8° het uittreksel uit de in kracht van gewijsde gegane of bij voorraad uitvoerbare rechterlijke beslissing, waarbij een overdracht of een uittreding krachtens de artikelen 190ter en 190quater wordt uitgesproken of de voorwaarden van een overname krachtens artikel 190quinquies worden vastgesteld. »

Verantwoording

Dit subamendement strekt ertoe artikel 12, § 1, 8°, voorgesteld in het hoofdamendement in overeenstemming te brengen met de artikelen 190ter en quater zoals deze gesubamendeerd werden alsmede met artikel 190quinquies zoals geamendeerd (1).

De amendementen A tot C en het subamendement worden door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikel 3 (art. 5 van de aangenomen tekst)

Dit artikel geeft geen aanleiding tot opmerkingen.

Het wordt door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikel 3*bis* (nieuw) (art. 6 van de aangenomen tekst)

In het kader van de bespreking van het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. heeft de heer Vandenberghe c.s. een amendement ingediend dat ertoe strekt in het wetsontwerp een artikel 3*bis* (nieuw) in te voegen tot wijziging van de gecoördineerde wetten.

Voor de tekst van en de stemming over dit amendement verwijzen we naar blz. 340 en 354.

(1) Nota van de rapporteurs: zie *infra*, bespreking van de artikelen 56, 57 en 58.

Ces amendements peuvent être acceptés par le Gouvernement, car ils apportent une plus grande publicité à la liquidation, ainsi qu'une plus grande sécurité juridique aux opérations de liquidation judiciaire (amendement B).

L'amendement C doit être lié à l'amendement visant à réduire la prescription de 30 ans à 6 mois conformément à l'article 1128 du Code judiciaire.

Cela est conforme à la loi du 6 mars 1973.

MM. Vandenberghe et Pataer déposent toutefois le sous-amendement suivant:

« Remplacer le C) de l'amendement par ce qui suit:

« C) L'article 12, § 1er, des même lois coordonnées est complété par ce qui suit:

« 8° l'extrait de la décision judiciaire passée en force de chose jugée ou exécutoire par provision prononçant une cession ou un retrait en vertu des articles 190ter et 190quater ou se prononçant sur les conditions d'une reprise en vertu de l'article 190quinquies. »

Justification

Le présent sous-amendement vise à mettre l'article 12, § 1er, 8°, proposé par l'amendement principal en concordance avec les articles 190ter et quater tels que sous-amendés ainsi qu'avec l'article 190quinquies tel qu'amendé (1).

Les amendements A à C et le sous-amendement sont adoptés à l'unanimité des 13 membres présents.

Article 3 (art. 5 du texte adopté)

Cet article ne donne lieu à aucune observation.

Il est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

Article 3*bis* (nouveau) (art. 6 du texte adopté)

Dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts, M. Vandenberghe et consorts ont déposé un amendement tendant à insérer dans le projet de loi un article 3*bis* (nouveau) portant modification de l'article 15 des lois coordonnées.

Pour le texte et le vote de cet amendement, voyez *infra*, pp. 340 et 354.

(1) Note des rapporteurs: voir *infra*, la discussion des articles 56, 57 et 58.

ARTIKELEN 3*TER* TOT 23
(art. 7 tot 30 van de aangenomen tekst)

Wijzigingen aangebracht aan de bepalingen betreffende de naamloze vennootschappen

1. Algemene bespreking

De minister licht hierbij toe dat de artikelen 5, 6, 11, 12, 14, 16 en 18 van de tekst overgezonden door de Kamer van Volksvertegenwoordigers wijzigingen aan de wet van 18 juli 1991 betreffen.

Een van de voornaamste is artikel 12, dat tot doel heeft artikel 60 van deze laatste wet te vervangen door een nieuwe bepaling.

Een lid merkt op dat het thans voorgelegde ontwerp in feite op een programmawet lijkt, vermits er in een zelfde tekst bepalingen worden samengebracht die over een aantal verschillende wetten handelen.

De minister antwoordt dat dit laatste criterium niet volstaat om van een programmawet te kunnen spreken.

Een dergelijke wet handelt over verschillende onderwerpen, terwijl dit ontwerp zich tot één enkele materie beperkt, nl. het vennootschapsrecht.

De vorige spreker repliceert dat het niet is omdat het ontwerp over een zelfde onderwerp handelt dat het daardoor een interne cohesie vertoont.

Het feit dat een zelfde wettekst met een zelfde titel een reeks verschillende wetten wijzigt, doet een pedagogisch probleem rijzen ten overstaan van de mensen die een dergelijke tekst moeten bestuderen, uitleggen en consulteren.

Het lid is van mening dat men een afzonderlijk ontwerp per gewijzigde wet had moeten indienen.

Een ander lid verwijst naar de thans bestaande officieuze coördinatie van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, die vooruitlopen op hetgeen de Regering binnenkort officieel schijnt te willen doen.

Het is waarschijnlijk om op een dergelijke coördinatie vooruit te lopen dat de Regering alle wijzigingen in eenzelfde wetsontwerp heeft samengebracht.

Er wordt desbetreffende verwezen naar artikel 67 van het ontwerp.

Een interveniënt stelt dat men er zich van bewust moet zijn hoe dikwijls de wetgeving op de vennootschappen in de laatste jaren werd gewijzigd.

Is het omdat onze vennootschapsrealiteit zo vlug evolueert of omdat het Parlement bij de goedkeuring van vorige wetten onzorgvuldig is geweest?

ARTICLES 3*TER* À 23
(art. 7 à 30 du texte adopté)

Modifications apportées aux dispositions relatives aux sociétés anonymes

1. Discussion générale

Le ministre explique que les articles 5, 6, 11, 12, 14, 16 et 18 du texte transmis par la Chambre des représentants concernent des modifications apportées à la loi du 18 juillet 1991.

L'une des principales figure à l'article 12, qui tend à remplacer l'article 60 de ladite loi par une disposition nouvelle.

Un commissaire fait observer que le projet en discussion ressemble en fait à une loi-programme, puisqu'on rassemble dans un même texte des dispositions qui concernent un certain nombre de lois différentes.

Le ministre répond que ce dernier critère ne suffit pas pour que l'on puisse parler d'une loi-programme.

Une telle loi aborde différents sujets, alors que le projet en discussion se limite à une seule matière, le droit des sociétés.

L'intervenant précédent réplique que ce n'est pas parce que le projet traite d'un même sujet qu'il présente pour autant une cohésion interne.

Le fait qu'un même texte de loi modifie, sous un même titre, une série de lois différentes pose un problème pédagogique aux personnes qui doivent étudier, expliquer et consulter un tel texte.

L'intervenant estime que l'on aurait dû déposer un projet distinct pour chaque loi modifiée.

Un autre membre renvoie aux coordinations officieuses existantes des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, qui anticipent sur ce que le Gouvernement semble vouloir faire officiellement sous peu.

C'est probablement pour devancer une telle coordination que le Gouvernement a rassemblé toutes les modifications dans un même projet de loi.

Référence est faite, à ce sujet, à l'article 67 du projet.

Un intervenant dit qu'il faut être conscient de la fréquence élevée à laquelle la législation sur les sociétés a été modifiée ces dernières années.

Est-ce parce que l'univers des sociétés évolue chez nous à une telle vitesse ou parce que le Parlement a été négligent lors du vote de lois antérieures?

Dezelfde opmerking geldt trouwens voor andere materies, zoals bijvoorbeeld de wetgeving inzake de vluchtelingen.

Een vorige spreker herinnert ook aan de herhaaldelijke wijzigingen van de fiscale wetgeving. Wat het vennootschapsrecht betreft is de oorsprong van dit verschijnsel wellicht te vinden in de volgende omstandigheden;

— de bepalingen van 1935 zijn zeer lang en misschien te lang van toepassing gebleven; ze waren ingegeven door de crisis van toen, hetgeen thans een grondige hervorming nodig maakt;

— de rol van de vennootschappen in de Europese integratie, en de verplichting om Europese richtlijnen in onze interne wetgeving om te zetten;

— het feit dat de Europese wereld meer en meer concurrerend wordt. Buitenlandse wetgevingen lijken soms op bepaalde punten aantrekkelijker dan de onze. Bovendien kan iemand van het om even welk land van de Europese Unie in België handelen, zonder noodzalijk aan de Belgische wetten onderworpen te zijn.

De minister wijst op de ontwikkeling van het financiële leven en van de commerciële bedrijvigheden en op het democratiseren van het wetgevend proces.

Een wet moet enkel worden gewijzigd als dit aan een werkelijke behoefte beantwoordt, maar dan moet men ook niet aarzelen om het te doen.

Een lid merkt op dat, als men de wetgeving wil aanpassen aan de evoluerende realiteit men ook rekening moet houden met het feit dat de doelstellingen van de vennootschappen een sociale dimensie moeten krijgen. Het begrip « vennootschappen » zou daaraan moeten worden aangepast, ter gelegenheid van een wetgevend initiatief om de wetgeving in deze materie te wijzigen.

Dit is weliswaar een politieke discussie die vrij ingrijpend is ten overstaan van het vennootschapsrecht.

Voorschriften, zoals bijdragen tot het welzijn van de bedrijfsgemeenschap en zelfs van de omgeving en zoals bijdragen tot de uitvoering van een tewerkstellingspolitiek lijken het lid voortaan te moeten behoren tot de bekommernissen van de vennootschappen, terwijl hun hoofdbekommernissen, zo niet hun exclusieve bekommernis, tot nu toe erin bestaat winst te realiseren.

Het lid betreurt dat er in die richting nog niet werd gewerkt.

Een ander lid is van mening dat de vorige spreker ondernemingen en vennootschappen vermengt.

De vennootschap is een mogelijke juridische vorm van onderneming.

Het lid kan voor een deel de mening van de vorige spreker begrijpen, maar enkel voor zover ze de onder-

La même observation peut d'ailleurs s'appliquer à d'autres matières, par exemple la législation relative aux réfugiés.

L'un des intervenants précédents rappelle également les modifications répétées de la législation fiscale. En ce qui concerne le droit des sociétés, ce phénomène trouve peut-être son origine dans les circonstances suivantes:

— les dispositions de 1935 sont restées applicables très longtemps, peut-être trop; elles étaient inspirées par la crise qui sévissait à cette époque, si bien qu'une réforme approfondie s'impose aujourd'hui;

— le rôle des sociétés dans l'intégration européenne et l'obligation de transposer des directives européennes dans notre législation interne;

— le fait que le monde européen devient de plus en plus concurrentiel. Les législations étrangères semblent parfois plus attrayantes que la nôtre sur certains points. En outre, les ressortissants de n'importe quel pays de l'Union européenne peuvent faire du commerce en Belgique, sans être nécessairement soumis aux lois belges.

Le ministre met l'accent sur le développement de la vie financière et des activités commerciales, ainsi que sur la démocratisation du processus législatif.

Une loi ne doit être modifiée que si cela répond à un besoin réel, mais dans ce cas, il ne faut pas non plus hésiter à le faire.

Un commissaire fait observer que si l'on veut adapter la législation à l'évolution de la réalité, il faut également tenir compte du fait que les objectifs des sociétés doivent acquérir une dimension sociale. La notion de « sociétés » devrait être adaptée à cette nécessité, à l'occasion d'une initiative législative visant à modifier la législation dans cette matière.

Il est vrai que c'est là une discussion politique assez radicale à l'égard du droit des sociétés.

Des impératifs comme une contribution au bien-être du monde industriel et même de l'environnement ou comme une contribution à la mise en œuvre d'une politique de l'emploi semblent désormais devoir faire partie, aux yeux de l'intervenant, des préoccupations des sociétés, alors que leur principal souci, pour ne pas dire leur souci exclusif, était jusqu'à présent de réaliser des bénéfices.

Le membre déplore que l'on n'ait encore rien entrepris dans ce sens.

Un autre membre considère que l'intervenant précédent confond entreprises et sociétés.

La société est une des formes juridiques possibles de l'entreprise.

Il peut partiellement comprendre l'avis du préopinant, mais uniquement en ce qu'il concerne les entre-

nemingen betreft. Het ontwerp situeert zich integendeel in een strikt juridische benadering en moet geen aanleiding geven tot polemische discussies, die beter in een andere context zouden worden gevoerd.

De spreker verwijst onder meer naar de opvatting verdedigd door een ander lid met betrekking tot de participatie van werknemers.

Een lid verklaart het standpunt van een vorige spreker met betrekking tot de sociale dimensie van de vennootschappen te begrijpen en het principieel te delen. Persoonlijk is hij van mening dat een dergelijke discussie veel ruimer zou moeten zijn en zou kunnen plaatsvinden in het kader van een gedachtenwisseling over « alles wat te doen onder de vorm van samen iets te realiseren ».

Het lid denkt dat de ethiek in de ondernemingswereld meer aan bod zou moeten komen, en zeer vaak te wensen overlaat.

2. Artikelsgewijze bespreking

Artikel 3*ter* (nieuw) (art. 7 van de aangenomen tekst)

De heren Vandenberghe en Pataer dienen het volgende amendement in :

« Artikel 26 van dezelfde gecoördineerde wetten, wordt aangevuld met de volgende leden:

« Een naamloze vennootschap wordt geacht een openbaar beroep op het spaarwezen te doen of gedaan te hebben wanneer zij een beroep heeft gedaan op het openbaar spaarwezen in België of in het buitenland via een openbaar aanbod tot inschrijving, een openbaar aanbod tot verkoop, een openbaar aanbod tot omruiling of via de opneming in de notering van een effectenbeurs van obligaties of effecten die al dan niet het kapitaal vertegenwoordigen of stemrecht verlenen, alsook van effecten die recht geven op inschrijving of op verwerving van dergelijke effecten of op omzetting in dergelijke effecten.

Wanneer een naamloze vennootschap voornemens is om voor de eerste maal een beroep op het openbaar spaarwezen te doen in de zin van het tweede lid, moet zij eerst haar statuten wijzigen om er haar hoedanigheid in te vermelden van naamoze vennootschap die een openbaar beroep op het spaarwezen doet of gedaan heeft en om ze, zo nodig, aan te passen aan de voor dergelijke vennootschappen geldende wettelijke en reglementaire bepalingen. Bovendien moet zij zich inschrijven bij de Commissie voor het Bank- en Financiewezen.

Een naamloze vennootschap wordt niet langer geacht een openbaar beroep op het spaarwezen te doen of gedaan te hebben en moet haar statuten dienovereenkomstig aanpassen, hetzij na afloop van

prises. Le projet suit, au contraire, une approche strictement juridique et ne doit pas donner lieu à des polémiques qu'il vaudrait mieux engager dans un autre contexte.

L'intervenant renvoie entre autres à la thèse défendue par un autre membre en ce qui concerne la participation des travailleurs.

Un commissaire dit comprendre et partager, en principe, le point de vue d'un intervenant précédent concernant la dimension sociale des sociétés. Il estime personnellement qu'une telle discussion devrait être beaucoup plus large et qu'elle pourrait se situer dans le cadre d'un échange de vues sur « tout ce qu'il faut faire pour réaliser quelque chose ensemble ».

L'intervenant estime que l'éthique devrait être davantage prise en considération dans le monde des entreprises et qu'elle laisse très souvent à désirer.

2. Discussion des articles

Article 3*ter* (nouveau) (art. 7 du texte adopté)

MM. Vandenberghe et Pataer déposent l'amendement suivant:

« L'article 26 des mêmes lois coordonnées est complété par les alinéas suivants:

« Une société anonyme est considérée comme faisant ou ayant fait publiquement appel à l'épargne lorsqu'elle a fait appel à l'épargne publique en Belgique ou à l'étranger par une offre publique en souscription, une offre publique en vente, une offre publique d'échange ou une inscription à la cote d'une bourse de valeurs mobilières, d'obligations ou de titres représentatifs ou non du capital, conférant le droit de vote ou non, ainsi que de titres donnant droit à la souscription ou à l'acquisition de tels titres ou à la conversion en de tels titres.

Lorsqu'une société anonyme se propose de faire pour la première fois appel à l'épargne publique au sens de l'alinéa 2, elle doit au préalable modifier ses statuts pour indiquer sa qualité de société anonyme faisant ou ayant fait publiquement appel à l'épargne et pour les adapter, le cas échéant, aux dispositions légales et réglementaires applicables à de telles sociétés. Elle doit en outre se faire inscrire auprès de la Commission bancaire et financière.

Une société anonyme cesse d'être considérée comme faisant ou ayant fait publiquement appel à l'épargne et doit adapter ses statuts en conséquence soit à l'issue de l'offre de retrait visée à l'article

het in artikel 190quinquies bedoelde uitkoopaanbod, hetzij wanneer zij bewijst dat alle obligaties of effecten waarmee één van de in het tweede lid bedoelde verrichtingen zijn uitgevoerd, niet meer in het publiek zijn verspreid.

De Commissie voor het Bank- en Financiewezen stelt elk jaar een lijst op van de naamloze vennootschappen die een openbaar beroep op het spaarwezen doen of gedaan hebben. Deze lijst en alle wijzigingen die er tijdens het jaar in werden aangebracht, worden bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad. De Koning bepaalt, na advies van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen, op welke wijze een vennootschap die is ingeschreven op die lijst, haar schrapping kan vragen of kan worden weggelaten uit die lijst.»

Verantwoording

Dit amendement wil bepalen wat een vennootschap is die een openbaar beroep op het spaarwezen heeft gedaan of doet, wat de toepassing van het vennootschapsrecht betreft.

De voorgestelde bepalingen zijn van toepassing op naamloze vennootschappen die een beroep hebben gedaan op het publiek bij een uitgifte, een openbaar aanbod tot verkoop, een openbaar aanbod tot omruiling of een opneming in de notering van een effectenbeurs.

Om Belgische vennootschappen niet al te veel aan te zetten een beroep te doen op het openbaar spaarwezen in het buitenland, handelt de reglementering niet alleen over het beroep op het spaarwezen in België. Daar komt nog bij dat de aandeelhouders of de obligatiehouders van Belgische vennootschappen dezelfde rechten moeten kunnen genieten ongeacht waar het beroep op het openbaar spaarwezen heeft plaatsgehad.

De Commissie voor het Bank- en Financiewezen moet een lijst van de vennootschappen opstellen die een beroep doen of hebben gedaan op het openbaar spaarwezen, te meer omdat per definitie een vennootschap die hoedanigheid voor de toepassing van de gecoördineerde wetten niet kan verkrijgen dan wanneer ze een verrichting uitvoert die de goedkeuring van een prospectus door de Commissie vereist.

De formulering van de definitie van de vennootschap die een beroep op het openbaar spaarwezen doet of heeft gedaan, staat vermeld in artikel 1, § 2, tweede lid, b), van het koninklijk besluit van 8 november 1989.

Of de effecten van de vennootschap al dan niet nog in het publiek zijn verspreid, moet in eerste instantie door de vennootschap zelf worden beoordeeld. Vervolgens dient de Commissie voor het Bank- en Financiewezen marginaal te controleren of de bewering van de vennootschap wel klopt. Wanneer de

190quinquies, soit lorsqu'elle établit que l'ensemble des obligations ou titres qui ont fait l'objet d'une des opérations visées à l'alinéa 2 ne sont plus répandus dans le public.

La Commission bancaire et financière établit tous les ans une liste des sociétés anonymes faisant ou ayant fait publiquement appel à l'épargne. Cette liste et toutes les modifications qui y sont apportées en cours d'année sont publiées au Moniteur belge. Le Roi règle, sur avis de la Commission bancaire et financière, la manière dont une société est inscrite sur cette liste, peut demander sa radiation ou en est omise.»

Justification

Le présent amendement a pour objet de régler la définition de la société ayant fait ou faisant publiquement appel à l'épargne pour l'application du droit des sociétés.

Les dispositions prévues s'appliquent aux sociétés anonymes qui se sont adressées au public à l'occasion d'une émission, d'une offre publique en vente, d'une offre publique d'échange ou d'une inscription à la cote.

En vue d'éviter d'inciter les sociétés belges à faire appel public à l'épargne à l'étranger, la réglementation ne se limite pas aux seuls appels publics à l'épargne en Belgique. En outre, les actionnaires ou les obligataires de sociétés belges doivent bénéficier des mêmes droits, quel que soit le lieu où l'appel public à l'épargne a lieu.

Il appartiendra à la Commission bancaire et financière de tenir la liste des sociétés faisant ou ayant fait publiquement appel à l'épargne dès lors que, par définition, une société n'acquiert cette qualité pour l'application des lois coordonnées qu'en effectuant une opération nécessitant l'approbation d'un prospectus par la Commission.

La formulation de la définition de la société ayant fait ou faisant appel publiquement appel à l'épargne est reprise de l'article 1er, § 2, alinéa 2, b), de l'arrêté royal du 8 novembre 1989.

La question de savoir si des titres de la société sont encore ou non répandus dans le public est une question de fait qui doit, en premier lieu, être appréciée par la société elle-même et, en second lieu, faire l'objet d'un contrôle marginal portant sur la vraisemblance de l'affirmation de la société par la Commission

Commissie dan overtuigd is dat de effecten van de vennootschap niet meer in het publiek zijn verspreid, moet zij de vennootschap schrappen uit het register van vennootschappen die een publiek beroep doen of gedaan hebben op het spaarwezen.

Dit amendement wordt door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikel 3*quater* (nieuw) (art. 8 van de aangenomen tekst)

Wat de problematiek van de verhoging van het startkapitaal van de naamloze vennootschappen betreft, heeft de Ministerraad de minister van Economische Zaken gelast verslag uit te brengen over de aan te nemen houding.

De vraag werd immers gesteld of het minimumbedrag van het maatschappelijk kapitaal dat bij de oprichting van een naamloze vennootschap moet geplaatst zijn, te weten 1 250 000 frank, niet moet worden verhoogd, bijvoorbeeld tot 5 000 000 frank (*cf.* artikel 29 Venn. W.). De minister zou deze wijziging bij wege van amendement in dit wetsontwerp kunnen invoeren.

Een lid acht de huidige minima zeer laag.

Een ander lid stipt aan dat de voorgestelde bedragen in vergelijking met het Europees gemiddelde, hoog liggen.

De minister belooft in dit verband een rechtsvergelijkende nota aan de commissieleden te bezorgen.

Een lid wenst te weten wat het Europese gemiddelde is.

De minister antwoordt dat er op dit ogenblik nog geen Europese norm bestaat. Nochtans wordt gewerkt aan de invoering van een nieuwe vennootschapsvorm, te weten de Europese vennootschap, waarvan het minimumkapitaal rond de 5 à 6 miljoen frank zou schommelen.

Een vorige interveniënt merkt op dat de verhoging van het minimumkapitaal van de naamloze vennootschap een verschuiving in het gedrag van de burgers kan teweegbrengen die zich van andere vennootschapsvormen zullen bedienen. Alsdan kunnen er problemen ontstaan wanneer de wetsbepalingen betreffende deze vennootschapsvormen niet aangepast zijn aan de bedoelingen van de burgers die de naamloze vennootschap ontvluchten omdat het startkapitaal te hoog ligt.

Een lid wenst te weten waarom het minimumkapitaal uitsluitend voor de naamloze vennootschappen zou worden verhoogd en niet voor de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid en de coöperatieve vennootschappen. Indien op dit vlak

bancaire et financière, à qui il appartient, une fois satisfaite de ce que les titres de la société ne sont plus répandus dans le public, de la radier du registre des sociétés faisant ou ayant fait publiquement appel à l'épargne.

Cet amendement est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

Article 3*quater* (nouveau) (art. 8 du texte adopté)

En ce qui concerne les problèmes relatifs à l'augmentation du capital de départ des sociétés anonymes, le Conseil des ministres a chargé le ministre des Affaires économiques d'établir un rapport sur l'attitude à adopter.

On a, en effet, posé la question de savoir si le montant minimum du capital social qui doit être investi au moment de la création d'une société anonyme, à savoir 1 250 000 francs, ne devrait pas être porté, par exemple, à 5 000 000 de francs (*cf.* l'art. 29 L.C.S.C.). Le ministre pourrait inscrire cette modification dans le projet de loi par le biais d'un amendement.

Un membre estime que les minimums actuels sont fort peu élevés.

Un autre membre note qu'il apparaît que les montants proposés sont élevés, si on les compare à la moyenne européenne.

Le ministre promet, à cet égard, de fournir une note de droit comparé aux commissaires.

Un membre demande quelle est la moyenne européenne.

Le ministre répond qu'il n'existe encore aucune norme européenne. Pourtant, on est en train de préparer la création d'une nouvelle forme de société, à savoir la société européenne, dont le capital minimum oscillerait aux alentours de 5 à 6 millions de francs.

Un intervenant précédent note que l'augmentation du capital minimum de la société anonyme peut provoquer un glissement dans le comportement des citoyens, si bien qu'ils pourraient décider de recourir à d'autres formes de société. Dès lors, des problèmes pourraient surgir si les dispositions de la loi relatives à ces formes de société n'étaient pas adaptées aux intentions du citoyen qui décide d'abandonner la forme de la société anonyme, laquelle exige un capital de départ élevé.

Un membre demande pourquoi on augmenterait simplement le capital minimum pour ce qui est des sociétés anonymes et pourquoi on ne ferait pas de même en ce qui concerne les sociétés privées à responsabilité limitée et les sociétés coopératives. Si on ne

geen symmetrie wordt nagestreefd, dreigt het door de vorige spreker gesignaleerde gevaar dat de burgers de naamloze vennootschappen zullen vermijden.

De minister verklaart dat uitsluitend het minimumkapitaal van de naamloze vennootschap zou worden opgetrokken. De rechtsvergelijkende nota waarvan sprake, betreft uitsluitend deze vennootschapsvorm en niet de B.V.B.A.'s.

Een lid stipt aan dat het toch interessant zou zijn om inzake het vereiste minimumkapitaal na te gaan of in de ons omliggende landen een onderscheid wordt gemaakt tussen de verschillende vennootschapsvormen.

Een ander lid wenst te weten of de verhoging van het minimumkapitaal verband houdt met de wens de massa aandelen aan toonder te doen afnemen.

De minister ontkent dit.

Een lid herhaalt dat de minister van Financiën de dematerialisering van obligaties overweegt. Daartoe is een wijziging van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen vereist. De minister van Economische Zaken zou bijgevolg in overleg met de minister van Financiën amendementen op het onderhavige wetsontwerp kunnen indienen.

Spreker veronderstelt dat deze dematerialisering, in tegenstelling tot bepaalde andere Europese landen, niet verplicht zal zijn.

Zij dient wel te worden vergemakkelijkt om de beheerkosten van de financiële instellingen te doen dalen.

De minister verklaart dat het nog niet is uitgemaakt of de Regering op dit vlak een amendement zal indienen.

De minister huldigt het standpunt dat de dematerialisering van obligaties moet worden vergemakkelijkt. Daartoe dient een eenvoudige procedure te worden ingevoerd.

Na deze gedachtenwisseling dient de Regering het volgende amendement in (1):

« Art. 3quater (nieuw)

« Een artikel 3quater (nieuw) wordt ingevoegd, luidend als volgt:

« Artikel 3quater. — In artikel 29, § 1, van dezelfde wetten, gewijzigd bij de wet van 5 december 1984, worden de woorden « een miljoen tweehonderdvijftigduizend » vervangen door de woorden « twee miljoen vijfhonderdduizend. »

(1) Zie eveneens wat de overgangsbepaling betreft, het amendement van de Regering bij art. 68.

veille pas à assurer la symétrie en l'espèce, le risque de voir les citoyens éviter la forme de la société anonyme évoqué par le précédent intervenant deviendra réel.

Le ministre déclare que l'on procédera simplement au relèvement du capital minimum des sociétés anonymes. La note de droit comparé en question concernera uniquement cette forme de société. Elle ne concernera donc pas les sociétés privées à responsabilité limitée.

Un membre note qu'il serait malgré tout intéressant d'examiner, à propos de la question du capital minimum requis, si l'on fait une distinction, dans les pays voisins, entre les diverses formes de société.

Un autre membre demande si l'intention de relever le capital minimum est liée au souhait d'inciter la masse de la population à acheter des actions au porteur.

Le ministre déclare que tel n'est pas le cas.

Un membre répète que le ministre des Finances envisage de dématérialiser les obligations. Pour qu'il puisse le faire, il faudrait d'abord que l'on modifie les lois coordonnées sur les sociétés commerciales. Le ministre des Affaires économiques pourrait, dès lors, déposer, en concertation avec le ministre des Finances, des amendements au projet de loi à l'examen.

L'intervenant se permet de supposer que cette dématérialisation ne sera pas obligatoire comme elle l'est dans certains autres pays européens.

Il estime, toutefois, qu'elle doit être facilitée en vue d'abaisser les frais de gestion des organismes financiers.

Le ministre déclare que le Gouvernement n'a pas encore décidé s'il allait ou non déposer un amendement sur ce point.

Le ministre estime qu'il faut faciliter la dématérialisation des obligations et qu'il y a lieu dès lors de prévoir une procédure simple.

Au terme de cet échange de vues, le Gouvernement dépose un amendement, rédigé comme suit (1):

« Art. 3quater (nouveau)

« Insérer un article 3quater (nouveau), libellé comme suit:

« Article 3quater. — À l'article 29, § 1er, des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 5 décembre 1984, les mots « un million deux cent cinquante mille » sont remplacés par les mots « deux millions cinq cent mille. »

(1) *Cf.* également, en ce qui concerne la disposition transitoire, l'amendement gouvernemental à l'article 68.

Verantwoording

De rechtsvorm van de naamloze vennootschap is bij uitstek bestemd voor ondernemingen met een bepaalde omvang. Die vennootschapsvorm werd voor zodanige ondernemingen bedacht aangezien hij in wezen is opgevat als een mechanisme dat het openbaar aantrekken van spaargelden mogelijk maakt, zodat aanzienlijke kapitalen bijeen kunnen worden gebracht. Dit was trouwens ook de zienswijze van de wetgever van 1873.

Het bedrag van het minimumkapitaal werd voor het laatst vastgesteld bij de wet van 1 februari 1977 op 1 250 000 frank wat trouwens in overeenstemming is met de vereisten van de tweede richtlijn 77/91 van 13 december 1976 met betrekking tot de oprichting van de naamloze vennootschap, alsook haar instandhouding en de wijziging van haar kapitaal.

De voorgestelde verhoging van het minimumkapitaal tot twee miljoen vijfhonderdduizend frank beoogt in de eerste plaats de kleine naamloze vennootschappen te verplichten een vorm aan te nemen die beter in overeenstemming is met hun werkelijke aard. De B.V.B.A. zal voor hen in veel gevallen de meest gepaste rechtsvorm zijn.

Bovendien strekt de verhoging van de drempel tot een grotere zekerheid van de schuldeisers van de vennootschap en draagt ze bij tot het voorkomen van faillissementen.

Tenslotte wordt de verhoging ingegeven door een aanpassing aan de muntontwaarding.

Een lid vraagt of de vennootschap hetzelfde doel niet zou kunnen bereiken door bepaalde reserves onbeschikbaar te maken.

De minister wijst erop dat de voorgestelde maatregel enkel de nog niet opgerichte vennootschappen betreft.

Een lid vraagt zich af of het niet nuttig zou zijn de Raad van State over deze maatregel te raadplegen.

De heer Dieux merkt op dat de voorgestelde verhoging van het minimumkapitaal een kwestie van opportuniteit is.

De praktijk heeft hem geleerd dat een dergelijke wijziging geen fundamentele verandering zal meebrengen.

Een andere techniek zou erin kunnen bestaan de wettelijke reserve te verhogen.

Wat de discriminatie tussen bestaande en nog niet opgerichte vennootschappen betreft, is het zo dat ze op objectieve gegevens wordt gebaseerd. Het evenredigheidsprincipe moet evenwel ook in acht worden genomen, wat volgens de spreker niet het geval is. Welk verband bestaat er immers tussen de datum van oprichting van de vennootschap en de zekerheid van haar schuldeisers?

Justification

La société anonyme est par excellence la forme de société destinée aux entreprises d'une dimension importante, pour lesquelles elle a été conçue, puisqu'elle est essentiellement un mécanisme permettant de faire appel publiquement à l'épargne et de drainer des capitaux. Telle était la conception du législateur dès 1873.

Le montant du capital minimum a été fixé pour la dernière fois par la loi du 1er février 1977 à 1 250 000 francs en conformité avec les exigences de la deuxième directive 77/91 du 13 décembre 1976 relative à la constitution de la société anonyme ainsi qu'au maintien et aux modifications de son capital.

L'augmentation proposée du capital minimum à deux millions cinq cent mille francs devrait amener les petites sociétés anonymes à adopter une forme juridique plus conforme à leur nature réelle. Pour ces sociétés, la S.P.R.L. sera dans biens des cas la forme juridique la plus appropriée.

L'augmentation du seuil répond également au souci d'accroître la protection des créanciers de la société et de contribuer à la prévention des faillites.

Enfin, il s'agit d'une adaptation motivée par la dépréciation monétaire.

Un membre demande si la société ne pourrait pas arriver au même résultat en rendant certaines réserves disponibles.

Le ministre souligne que la mesure proposée concerne uniquement les sociétés qui n'ont pas encore été créées.

Un autre membre se pose la question de savoir s'il ne serait pas utile de consulter le Conseil d'État au sujet de cette mesure.

M. Dieux note que la question de l'augmentation du capital minimum proposée est une question d'opportunité.

La pratique lui a appris qu'une telle modification n'entraînera aucun changement fondamental.

Le relèvement des réserves légales est une autre technique utilisable.

Il souligne que la discrimination entre les sociétés existantes et les sociétés qui n'ont pas encore été créées, est fondée sur des données objectives. Le principe de proportionnalité devrait toutefois aussi être respecté, contrairement à ce qui est actuellement le cas, selon l'intervenant. En effet, dans quelle mesure y a-t-il un lien entre la date de constitution d'une société et la sûreté dont bénéficient les créanciers?

De minister pleit om het behoud van het amendement, wat de verhoging van het minimumkapitaal betreft.

Hij verklaart zich integendeel bereid om naar een andere techniek van inwerkingtreding te zoeken: men zou bijvoorbeeld een termijn van 3 of 5 jaar aan de bestaande vennootschappen kunnen geven om zich naar de nieuwe bepalingen te gedragen.

De minister zal ook over de oplossing van en verhoging van de reserves nadenken.

Een lid vraagt of men geen gelijkaardige aanpassing voor de commanditaire vennootschappen op aandelen moet voorzien.

Een ander lid antwoordt dat de wijziging van de bepalingen betreffende de N.V.'s volstaat (vermits artikel 107 van de gecoördineerde wetten, dat de commanditaire vennootschappen op aandelen betreft, er uitdrukkelijk naar toe verwijst).

De heer Wintgens dient ook een amendement in op artikel 29 van de gecoördineerde wetten, luidende:

« Art. 3quater (nieuw)

« Een artikel 3quater (nieuw) in te voegen, luidende:

« Artikel 3quater. — In artikel 29 van dezelfde gecoördineerde wetten wordt na § 6 een § 7 toegevoegd, luidende:

« § 7. Paragraaf 6 is niet van toepassing op de inschrijving op aandelen van een vennootschap door een dochtervennootschap die in haar hoedanigheid van professionele effectenhandelaar, een beursvennootschap of een kredietinstelling is. »

Verantwoording

Volgens richtlijn 92/101/E.E.G. zijn de bepalingen betreffende het verkrijgen van eigen aandelen door de naamloze vennootschappen eveneens van toepassing op de verkrijging van aandelen door de dochtervennootschappen waarin de emitterende naamloze vennootschap rechtstreeks beschikt over de meerderheid van de stemrechten of rechtstreeks een overheersende invloed kan uitoefenen (nieuw art. 24bis, §§ 1 en 3, a), van richtlijn 77/91/E.E.G., ingevoegd door artikel 1 van richtlijn 92/101/E.E.G.).

Die gelijkschakeling beoogt zowel de inschrijving op nieuwe aandelen (bij de oprichting, wat geregeld wordt door artikel 29, § 6, en bij de kapitaalverhoging, wat geregeld wordt door artikel 34, § 1, die verwijst naar artikel 29) als het houden van aandelen (wat geregeld wordt door artikel 52quinquies; zie in dit verband het amendement op art. 52quinquies, § 1 B).

Le ministre plaide pour le maintien de l'amendement en ce qui concerne le relèvement du capital minimum.

Il se déclare prêt, par contre, à chercher une autre technique de mise en vigueur: l'on pourrait, par exemple, donner aux sociétés existantes un délai de trois à cinq ans pour s'adapter de manière à pouvoir respecter les nouvelles dispositions.

Le ministre déclare qu'il examinera également la solution qui consisterait à augmenter les réserves.

Un membre demande si l'on ne devrait pas prévoir également une adaptation semblable en ce qui concerne les sociétés en commandite par actions.

Un autre membre répond que la modification des dispositions relatives aux sociétés anonymes suffit (étant donné que l'article 107 des lois coordonnées, qui concerne les sociétés en commandite y fait expressément référence).

M. Wintgens dépose également un amendement portant sur l'article 29 des lois coordonnées. Cet amendement est libellé comme suit:

« Art. 3quater (nouveau)

« Insérer un article 3quater (nouveau), libellé comme suit:

« Article 3qauter. — À l'article 29 des mêmes lois coordonnées, il est ajouté, après le § 6, un § 7, libellé comme suit:

« § 7. Le paragraphe 6 ne s'applique pas à la souscription d'actions d'une société par une société filiale qui est, en sa qualité d'opérateur professionnel sur titres, une société de bourse ou un établissement de crédit. »

Justification

Aux termes de la directive 92/101/C.E.E., les dispositions qui régissent l'acquisition d'actions propres par les sociétés anonymes sont également applicables aux acquisitions d'actions faites par les sociétés filiales dans lesquelles la société anonyme émettrice dispose directement de la majorité des droits de vote ou est en mesure d'exercer directement une influence dominante (art. 24bis, §§ 1er et 3, a), nouveau, de la directive 77/91/C.E.E. inséré par l'article 1er de la directive 92/101/C.E.E.).

Cette assimilation vise tant la souscription de nouvelles actions (lors de la constitution, ce qui est réglé par l'article 29, § 6, et lors de l'augmentation de capital, ce qui est réglé par l'article 34, § 1er, qui fait référence à l'article 29) qu'à la détention d'actions (ce qui est réglé par l'article 52quinquies (voir à ce sujet l'amendement à l'article 52quinquies, § 1er B).

Het nieuwe artikel 24bis, § 4, b), van richtlijn 77/91/E.E.G., ingevoegd door artikel 1 van richtlijn 92/101/E.E.G., bepaalt evenwel dat de Lidstaten de bepalingen van artikel 24bis, § 1, niet hoeven toe te passen wanneer de inschrijving op, het verkrijgen of het houden van de aandelen geschiedt door een vennootschap in haar hoedanigheid van professionele effectenhandelaar, mits deze vennootschap lid is van een in een lidstaat gelegen of werkzame effectenbeurs, dan wel erkend is door of onder toezicht staat van een autoriteit van een lidstaat die bevoegd is voor het houden van toezicht op professionele effectenhandelaars, welke in de zin van deze richtlijn ook de kredietinstellingen kunnen omvatten.

In het Belgisch recht gaat het om beursvennootschappen en kredietinstellingen die erkend zijn als professionele effectenhandelaars. De inschrijving op en de verhandeling van aandelen maken deel uit van de beroepsactiviteiten van die instellingen en dit bijzonder kenmerk verantwoordt de uitzondering en brengt het doel van de nieuwe bepalingen niet in gevaar.

De uitzondering heeft tot gevolg dat de inschrijving op aandelen door een dochtervennootschap niet wordt gelijkgeschakeld met de inschrijving op aandelen door de vennootschap zelf.

Bij een kapitaalsverhoging van de moedervennootschap kunnen de professionele effectenhandelaars aldus deelnemen aan de uitgifte van effecten als vaste overnemer of als borg zonder dat de bepalingen van artikel 26, § 6, van toepassing zijn.

Het optreden van een beursvennootschap of een kredietinstelling als vaste overnemer of als borg wordt geregeld in afzonderlijke wetten. Wat de beursvennootschappen betreft, is dat de wet van 4 december 1990 op de financiële transacties en de financiële markten (in het bijzonder de artikelen 48 en 51). Wat de kredietinstellingen betreft, is dat de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen (in het bijzonder artikel 3, § 2, 6° en 8°). Zie in dit verband J. Tyteca, « Tussenkomst van financiële instellingen » in « La coopération entre entreprises — De samenwerking tussen indernemingen », Association belge des juristes d'entreprises, Bruylant, Kluwer, 1993, blz. 251-269.

Tegen dit amendement rijst geen enkel bezwaar. Het wordt door de 14 aanwezige leden eenparig aangenomen, net zoals het regeringsamendement.

Artikel 4 (art. 9 van de aangenomen tekst)

Bij dit artikel dienen de heren Hatry en Barzin het volgende amendement in:

« Letter A) van dit artikel te vervangen als volgt:

« In § 2, de tweede volzin van het eerste lid alsmede het tweede, derde en vierde lid te doen vervallen. »

L'article 24bis, § 4, b) nouveau, de la directive 77/91/C.E.E. inséré par l'article 1er de la directive 92/101/C.E.E. permet toutefois aux États membres de ne pas appliquer les dispositions de l'article 24bis, § 1er, lorsque la souscription, l'acquisition ou la détention des actions est effectuée par une société en sa qualité d'opérateur professionnel sur titres, pourvu que celle-ci soit membre d'une bourse de valeurs située ou opérant dans un pays de la C.E., ou qu'elle soit agréée ou surveillée par une autorité compétente pour la surveillance des opérateurs professionnels sur titres, qui, au sens de cette directive, peuvent inclure les établissements de crédit.

En droit belge, il s'agit des sociétés de bourse et des établissements de crédit agréés en tant qu'opérateurs professionnels sur titres. La souscription et la négociation d'actions font partie des activités professionnelles de ces institutions, et ce caractère particulier justifie l'exception et ne comporte pas davantage de risque de porter atteinte aux objectifs des nouvelles dispositions.

L'exception a pour effet de ne pas entraîner d'assimilation de la souscription d'actions par une société filiale à la souscription d'actions par la société même.

En cas d'augmentation du capital de la société mère, les opérateurs professionnels sur titres peuvent ainsi participer à l'émission de titres en tant que preneur ferme ou caution sans que les dispositions de l'article 26, § 6, soient applicables.

L'intervention en tant que preneur ferme ou caution par une société de bourse ou un établissement de crédit est prévue dans des lois particulières. En ce qui concerne les sociétés de bourse, il s'agit de la loi du 4 décembre 1990 relative aux opérations financières et aux marchés financiers (plus particulièrement des art. 48 et 51). En ce qui concerne les établissements de crédit, il s'agit de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit (plus particulièrement de l'art. 3, § 2, 6° et 8°). Voir à ce sujet J. Tyteca, « Tussenkomst van financiële instellingen » dans « La coopération entre entreprises — De samenwerking tussen ondernemingen », Association belge des juristes d'entreprises, Bruylant, Kluwer, 1993, pp. 251-269.

Cet amendement ne soulève aucune objection. Il est adopté à l'unanimité des 14 membres présents de même que l'amendement du gouvernement.

Article 4 (art. 9 du texte adopté)

À cet article, MM. Hatry et Barzin déposent un amendement rédigé comme suit:

« Remplacer le point A) de cet article par ce qui suit:

« Au § 2, la seconde phrase de l'alinéa premier ainsi que les alinéas 2, 3 et 4 sont supprimés. »

Verantwoording

Deze nodeloos ingewikkelde bepalingen werden ingevoerd om te voorkomen dat een fusie zou kunnen plaatsvinden via de procedure van het toegestane kapitaal.

Daarin voorziet thans artikel 174/6. Het is nutteloos zonder enige verduidelijking een complexe regeling te laten voortbestaan die niet meer verantwoord is.

De Commissie stelt vast dat er geen dubbel gebruik bestaat tussen het huidige artikel 174/6 en de door het amendement beoogde bepalingen.

De minister verwijst hieromtrent naar het verslag uitgebracht door de heer Cerexhe namens de Commissie voor de Justitie betreffende het ontwerp van wet tot wijziging, wat de fusies en splitsingen van vennootschappen betreft, van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935 (Gedr. St. Senaat, nr. 494-2, 1992-1993).

Bijgevolg wordt het amendement ingetrokken.

Artikel 4*bis* (nieuw)

De heer Coenraets dient het volgende amendement in:

« Een artikel 4bis (nieuw) in te voegen, luidende:

« Artikel 4bis. — In artikel 34bis van dezelfde gecoördineerde wetten, worden volgende wijzigingen aangebracht:

« A) Paragraaf 1 wordt aangevuld als volgt:

« Wanneer de verwezenlijking van de kapitaalverhoging vóór de dag waarop de inschrijving wordt opengesteld, onvoorwaardelijk gewaarborgd is tegen voorwaarden die voor de emittent ten minste even gunstig zijn als die van de voorgestelde aandelenemissie, en alle voorwaarden bij deze waarborg ter kennis zijn gebracht van de aandeelhouders door middel van het prospectus, kan het voorkeurrecht dat door de aandeelhouders niet binnen de hierboven gestelde termijn van vijftien dagen is uitgeoefend, door de raad van bestuur gratis ter beschikking worden gesteld van de banken die de waarborg hebben gegeven voor een goede afhandeling van de verrichting, en door deze onmiddellijk en exclusief worden uitgeoefend zodat de beoogde kapitaalverhoging volledig tot stand kan worden gebracht. »

B) In § 3 wordt het tweede lid aangevuld als volgt:

« Het begrip bepaalde persoon omvat, voor het doel van deze afdeling, niet de markt van talrijke

Justification

Ces dispositions inutilement compliquées ont été introduites pour empêcher qu'une fusion puisse avoir lieu par la procédure du capital autorisé.

L'article 174/6 y pourvoit aujourd'hui. Il est inutile de laisser subsister, sauf autre précision, un mécanisme complexe qui n'a plus de justification.

La Commission constate qu'il n'y a pas de double emploi entre l'article 174/6 et les dispositions de l'amendement.

Le ministre fait référence à cet égard au rapport établi par M. Cerexhe au nom de la commission de la Justice au sujet du projet de loi modifiant, en ce qui concerne les fusions et les scissions de sociétés, les lois sur les sociétés commerciales coordonnées le 30 novembre 1935 (doc. Sénat n° 494-2, 1992-1993).

En conséquence, l'amendement est retiré.

Article 4*bis* (nouveau)

M. Coenraets dépose un amendement rédigé comme suit:

« Insérer un article 4bis (nouveau), libellé comme suit:

« Article 4bis. — À l'article 34bis des mêmes lois coordonnées, sont apportées les modifications suivantes:

« A) Le § 1er est complété par ce qui suit:

« Lorsque la réalisation de l'augmentation de capital aura été garantie préalablement à la date d'ouverture de la souscription d'une façon inconditionnelle et à des termes reflétant d'une façon au moins aussi favorable pour l'émetteur ceux de l'émission d'actions proposée et que toutes les conditions de cette garantie auront été portées à la connaissance des actionnaires au travers du prospectus d'information, les droits de souscription qui n'auront pas été exercés par les actionnaires dans le délai de quinze jours prévu ci-dessus pourront être attribués gratuitement par le Conseil d'administration aux banques ayant fourni la garantie de bonne fin de l'opération, pour être immédiatement et exclusivement exercés par elles de façon à permettre la réalisation complète de l'augmentation de capital prévue.

B) Au § 3, le deuxième alinéa est complété par ce qui suit:

« La notion de personne déterminée ne recouvre pas, pour les besoins de la présente section, le marché

beleggers op wie traditioneel een beroep wordt gedaan door de bank of de banken wier hulp de vennootschap inroept bij de verwezenlijking van de kapitaalverhoging.»

C) In § 4, tweede lid, wordt de tweede volzin gewijzigd als volgt:

«In dat geval moet de inschrijvingstermijn even lang zijn als het tijdvak gedurende hetwelk de inschrijving wordt opengesteld en minimum drie dagen bedragen.»

D) In § 4bis wordt het eerste lid van het 2° aangevuld als volgt:

«Wanneer het voorkeurrecht overeenkomstig de §§ 3 en 4 beperkt of opgeheven is ten voordele van een markt van talrijke, niet geïdentificeerde beleggers op wie traditioneel een beroep wordt gedaan door de bank of de banken wier hulp de vennootschap inroept bij de verwezenlijking van de kapitaalverhoging, mag de uitgifteprijs niet lager zijn dan het niet gewogen wiskundige gemiddelde van de laagste slot- en openingskoersen op de beurs gedurende de 20 beursdagen voorafgaand aan de dag waarop de uitgifte een aanvang neemt; de uitgifteprijs kan eventueel, op beslissing van de raad van bestuur, en alleen wanneer voorrang is gegeven aan oude aandeelhouders, worden verminderd tot een koers onder de nominale waarde, die in geen geval 5 pct. van dat gemiddelde te boven mag gaan.»

Verantwoording

Een voorkeurrecht met een duur van 15 dagen betekent dat er ten minste 15 dagen verlopen vooraleer er sprake kan zijn van een vaste overname van alle uitgegeven effecten. Gelet op het feit dat er op de financiële markten schommelingen zijn en dat de belegger in dat geval pas op de vijftiende dag zal beslissen, drukt het risico van de handeling 15 dagen op de banken zonder dat zij vóór de vijftiende dag weten in hoeverre zij waarborg zullen moeten verlenen. Een dergelijke termijn is, gelet op de marktrisico's, onaanvaardbaar en uit de praktijk blijkt dat de banken bereid zijn dat soort risico's te lopen gedurende maximum drie werkdagen en niet meer.

Aangezien zij niet weten of de oude aandeelhouders die een voorkeurrecht genieten, dat recht al dan niet zullen uitoefenen, willen de banken zich tegenover derden niet verbinden om de effecten te leveren en zijn ze dus terughoudend om over te gaan tot de vaste overname van alle uitgegeven effecten.

Daardoor zijn de emittenten gedwongen de nieuwe aandelen uitgegeven met voorkeurrecht aan te bieden tegen een lagere koers (20 tot 25 pct.) dan de beurskoers om het succes ervan te verzekeren.

des nombreux investisseurs que solliciteraient la ou les banques chargées par la société de l'assister dans la réalisation de l'augmentation de capital.»

C) Au § 4, la deuxième phrase du deuxième alinéa est remplacée par ce qui suit:

«Dans ce cas, la période de souscription doit durer aussi longtemps que la souscription est ouverte et avoir une durée minimum de trois jours.»

D) Au § 4bis, le premier alinéa du 2° est complété par ce qui suit:

«Quand le droit de préférence est limité ou supprimé conformément aux paragraphes 3 et 4 en faveur d'un marché d'investisseurs traditionnels, nombreux, non identifiés et sollicités traditionnellement par la ou les banques chargées par la société de l'assister dans la réalisation de l'augmentation de capital, le prix d'émission ne peut être inférieur à la moyenne mathématique non pondérée des dix plus bas cours de clôture et d'ouverture constatés en bourse durant les 20 dernières séances précédant le jour de début de l'émission, diminuée éventuellement et sur décision du conseil d'administration, et dans le seul cas où un droit de priorité aura été donné aux anciens actionnaires, d'une décote aussi faible que possible et qui ne pourra en aucun cas excéder cinq pour cent de ladite moyenne.»

Justification

Un droit de souscription préférentiel d'une durée de 15 jours implique que la durée réelle minimum de la prise ferme soit d'au moins 15 jours. Compte tenu de la volatilité des marchés financiers, d'une part, et du fait que l'investisseur dans ce cas ne se décidera que le 15e jour, le risque de l'opération pèse à plein sur les banques pendant 15 jours sans qu'elles sachent avant le 15e jour la mesure dans laquelle elles seront appelées en garantie. Une telle durée est inacceptable en termes de risque de marché et la pratique des marchés montre que les banques prennent ce genre de risques sur des horizons courts de 3 jours ouvrables, pas plus.

De plus, ne sachant si les actionnaires existants bénéficiaires de droits les exerceront ou non, les banques ne veulent pas prendre d'engagement vis-à-vis des investisseurs tiers de livrer des titres et sont donc réticentes à prendre l'opération en prise ferme.

De ce fait, les émetteurs se trouvent forcés de proposer les actions nouvelles émises dans le cadre de droits de souscriptions prioritaires, à un prix proposant une très forte décote (20 à 25 p.c.) sur le cours de bourse, de façon à assurer son succès.

Indien een emittent effecten uitgeeft waaraan een voorkeurrecht verbonden is, kunnen zij daar geen nieuwe potentiële beleggers voor aantrekken, vooral geen buitenlanders.

De behoefte aan vaste overname blijft echter bestaan, want zelfs tegen een koers verlaagd met 20 pct. is het niet zeker dat alle aandeelhouders gunstig zullen reageren op de handeling, en vaak wordt vastgesteld dat ofwel de beurskoers tijdens de inschrijvingstermijn naar omlaag gaat en in de buurt van de uitgifteprijs komt, ofwel een deel van de rechten niet wordt uitgeoefend, al was het maar door onachtzaamheid van de houders van die rechten.

Er is dus een bepaling nodig inhoudende dat aan de waarborg stellende banken (indien er een waarborg geweest is) de niet-uitgeoefende rechten gratis kunnen worden overgedragen, waardoor zij deze rechten kunnen uitoefenen in het kader van de waarborg.

Bij een uitgifte die ook gericht is tot nieuwe internationale beleggers, moeten dus effecten worden uitgegeven zonder voorkeurrecht. In België zijn aan dergelijke uitgiften twee voorwaarden verbonden:

— de prijs die voor die effecten wordt voorgesteld, mag niet lager zijn dan het gemiddelde van de koersen gedurende de 30 dagen die aan de uitgifte voorafgaan;

— de mogelijkheid (maar niet de verplichting) om aan de oude aandeelhouders voorrang te geven, waarvoor de termijn dan 10 dagen moet zijn.

Indien de uitgifteprijs tot stand is gekomen als hierboven beschreven via Road Shows van enkele dagen tijdens welke het «book» wordt gevormd, mag die prijs niet berekend worden op een wiskundig gemiddelde over 30 dagen. De voor die aandelen voorgestelde prijs moet dicht in de buurt liggen van de koers geldig op de avond vóór de operatie van start gaat, en indien de markt te slap is of er te veel koersfluctuaties zijn om als referentiepunt te dienen, moet een gemiddelde van recente koersen plus een geringe koersverlaging als referentiepunt worden gebruikt.

Indien het gemiddelde volume van de dagelijkse handel uiterst zwak was ten opzichte van de totale beurskapitalisatie, en na gunstig advies van een extern controleorgaan, zou moeten worden bepaald dat de markt prijshoudend moet zijn tijdens de paar dagen dat de Road Show duurt.

Aan de oude aandeelhouders wordt voorrang gegeven om in te schrijven op de uitgifte op grond van hun trouw aandeelhoudersschap, wat rechtvaardig is. Maar aangezien een (te lange) termijn van 10 dagen de vaste overname onmogelijk maakt, zijn de Belgische emittenten ervan afgestapt om een dergelijk recht te verlenen, maar sommige emittenten (Barco Actions, Glaverbel Zero Coupon Convertible) hebben vrijwillig met de C.B.F. afgesproken dat zij zich ertoe

Ainsi, lorsqu'un émetteur réalise une émission de titres assortis de droits de souscription préférentiels, il ne peut y inviter des investisseurs potentiels nouveaux, étrangers en particulier.

Le besoin de prise ferme reste cependant bien réel, car aucune assurance ne peut être donnée que, même avec une décote de 20 p.c., tous les actionnaires répondront favorablement à l'opération et on constate couramment que soit le cours de bourse s'affaiblit pendant la période de souscription pour s'approcher du prix d'émission, soit une fraction des droits n'est pas exercée, ne serait-ce que par négligence des porteurs de droits.

Il est donc nécessaire de prévoir une disposition permettant de transférer gratuitement aux banques garantes (si garantie il y a eu) les droits inutilisés pour exercice desdits droits par elles dans le cadre de la garantie.

Pour effectuer une émission qui s'adresse aussi à des investisseurs internationaux nouveaux, il faut donc émettre des titres en dehors des droits préférentiels de souscription. Deux contraintes essentielles pèsent sur une telle émission en Belgique:

— la nécessité que le prix proposé pour ces titres ne soit pas inférieur à la moyenne des 30 jours précédant l'ouverture de l'émission, et

— la possibilité (mais non l'obligation) d'offrir aux actionnaires existants un droit de priorité dont la durée doit alors être de 10 jours.

Le prix de l'émission résultant, comme il est expliqué ci-dessus, d'un processus de Road Shows de quelques jours pendant lequel le book est constitué, celui-ci ne peut pas, par ailleurs, être fixé sur une moyenne mathématique sur 30 jours. Or, il faut que le prix proposé pour ces actions soit substantiellement voisin du cours qui prévaut sur le marché de la veille du lancement de l'opération, et, si ce marché est trop fin ou trop volatile pour servir de référence, il faut alors prévoir qu'une moyenne des cours récents agrémentée d'une décote modeste puisse servir de référence.

Éventuellement, si le volume moyen des échanges quotidien était particulièrement faible en regard de la capitalisation boursière totale, et ce sur avis favorable d'une autorité externe de contrôle, il faudrait prévoir que ce marché puisse être ferme pendant les quelques jours au moins que dure le Road Show.

En réservant par ailleurs la possibilité aux actionnaires existants de souscrire en priorité à l'émission, on les favorise en raison de leur fidèle actionnariat, ce qui est juste. Mais une durée (trop longue) de 10 jours pour un tel droit rendant la prise ferme impossible, les émetteurs belges ont été amenés à renoncer à accorder un tel droit, mais certains (Barco Actions, Glaverbel Zéro Coupon Convertible) ont convenu volontairement avec la C.B.F. qu'ils s'engageraient à faire en

verbonden ervoor te zorgen dat de oude aandeelhouders effecten zouden krijgen in verhouding tot hun bestaande aandelen en met voorrang op andere beleggers (het zogenoemde recht van prioritaire toewijzing). Dit niet-verhandelbare recht, zonder reële waarde, een nieuwigheid buiten het kader van de wet, had in alle gevallen een geldigheidstermijn van drie dagen.

Het amendement wordt ingetrokken.

Artikel 5 (art. 10 van de aangenomen tekst)

De minister verklaart dat dit artikel, dat tot doel heeft artikel 41 van de gecoördineerde wetten te wijzigen, de problematiek van de overdraagbaarheid van de aandelen van een naamloze vennootschap betreft. Het vennootschapsrecht heeft onder meer als kenmerk dat het de vrije overdraagbaarheid van de aandelen tussen de aandeelhouders van een zelfde vennootschap als principe stelt. Daardoor wordt aan de kapitaalvennootschappen een zekere soepelheid verzekerd.

De vrije overdraagbaarheid van de aandelen van een N.V. is nog duidelijker wanneer het gaat om een ter beurze genoteerde vennootschap of om een vennootschap die een publiek beroep op het spaarwezen doet. In deze laatste gevallen kan men een aandeelhouder niet beletten zijn aandelen te vervreemden.

Tot nu toe waren alle N.V.'s aan hetzelfde regime onderworpen.

Bijgevolg werden dikwijls in de statuten — bij de oprichting van de vennootschap of later — clausules ingevoegd tot beperking van de overdraagbaarheid van de aandelen. Dit kan ook door middel van een overeenkomst tussen aandeelhouders gebeuren.

Er kunnen zich eveneens voorlopige situaties voordoen waar er gevraagd wordt de aandelen te volstorten.

In dit vooruitzicht spreekt men van open en van besloten N.V.'s.

De eerste vraag die in dat verband gerezen is, was of, indien de statuten van de N.V. niets bepalen over een mogelijke beperking van de vrije overdraagbaarheid van de aandelen, een dergelijke beperking een essentiële wijziging was van het oorspronkelijke vennootschapscontract.

De wet van 18 juli 1991 laat toe deze beperking tijdens de loop van het vennootschapsleven op te leggen.

Artikel 5 van dit ontwerp (dat vooral de §§ 2 en 3 van artikel 41 van de gecoördineerde wetten betreft) komt op dat principe niet terug, maar voegt er enkele technische modaliteiten aan toe:

sorte que les actionnaires existants obtiendraient des titres en rapport avec leurs actions existantes et en priorité sur les autres investisseurs (dit droit d'attribution prioritaire). Ce droit, non négociable, sans valeur réelle, création nouvelle en dehors du cadre de la loi, a été de 3 jours dans chaque cas.

L'amendement est retiré.

Article 5 (art. 10 du texte adopté)

Le ministre déclare que cet article, qui modifie l'article 41 des lois coordonnées, concerne les problèmes de la cessibilité des actions d'une société anonyme. Le droit des sociétés a, notamment, pour caractéristique de poser en principe la cessibilité des actions d'une société entre ses actionnaires. Cela permet de conférer une certaine souplesse aux sociétés de capitaux.

La cessibilité des actions d'une société anonyme est encore plus évidente, lorsque cette société est admise à la cote officielle d'une bourse ou lorsqu'elle fait publiquement appel à l'épargne. Dans aucun de ces deux cas, on ne peut empêcher un actionnaire d'aliéner ses actions.

Jusqu'à présent, toutes les sociétés anonymes étaient soumises au même régime.

Dès lors, on a souvent inscrit, dans les statuts, au moment de la constitution de la société ou par la suite, des clauses limitant la cessibilité des actions. Elle peut également être limitée au moyen d'un accord entre actionnaires.

Il peut également y avoir des situations temporaires dans lesquelles on demande de libérer entièrement les actions.

À cet égard, on parle de sociétés anonymes ouvertes et de sociétés anonymes fermées.

La première question qui a été soulevée à cet égard est celle de savoir si une telle limitation constitue une modification essentielle du contrat de société initial, lorsque les statuts de la société anonyme ne prévoient pas la possibilité de cessibilité des actions d'une société anonyme.

La loi du 18 juillet 1991 permet d'imposer cette limitation au cours de l'existence de la société.

L'article 5 du présent projet (qui concerne surtout les §§ 2 et 3 de l'art. 41 des lois coordonnées) ne revient pas sur ce principe, mais il ajoute une série de modalités techniques:

1) Krachtens § 2 van het huidig artikel 41 mag in het kader van een nalatenschap geen beperking worden aangebracht van de vrije overdraagbaarheid van aandelen door middel van goedkeurings- of voorkoopclausules. Deze bepaling, die soms tot verkeerde interpretaties aanleiding heeft gegeven, legt in feite een beperking op de overdracht van een onderneming wegens overlijden.

Het thans voorgelegd ontwerp voorziet in de mogelijkheid om van deze regel af te wijken.

2) De vrije overdraagbaarheid van de aandelen kan op verschillende wijzen worden beperkt (goedkeurings- of voorkoopclausules, blokkeringsclausule, optierecht...).

Het ontwerp beantwoordt de vraag of de wet slechts van toepassing is op de clausules die er uitdrukkelijk in vermeld staan of ook op enige andere clausule met soortgelijke uitwerking.

Het tweede lid van het nieuw voorgestelde artikel 41, § 2, bepaalt bovendien dat onvervreemdbaarheidsclausules in de tijd moeten worden beperkt en verantwoord moeten zijn op grond van het belang van de vennootschap.

3) De twee afzonderlijke termijnen van drie maanden worden door één enkele termijn van zes maanden vervangen.

4) Ten slotte werd in de Kamer een amendement ingediend om inzake de prijsbepaling de contractuele vrijheid te doen primeren, wanneer er bij overdracht van aandelen over die prijs een betwisting bestaat.

Met betrekking tot artikel 5, B, van het ontwerp verklaart de minister dat de voorgestelde uitbreiding tot doel heeft artikel 41, § 4, van de vennootschappenwet te verduidelijken.

Een lid merkt op dat de tekst toelaat een onvervreemdbaarheidsclausule aan aandelen aan toonder te binden.

Met betrekking tot dat soort aandelen geldt echter de regel van artikel 2279 «met betrekking tot roerende goederen geldt het bezit als titel».

De bezitter van aandelen aan toonder is per definitie niet gekend, en kan ze aan wie ook doorgeven, zonder dat iemand in de N.V. het weet. Dit betekent dat die onoverdraagbaarheid slechts kan worden vastgesteld als een aandeelhouder zich op een algemene vergadering heeft aangeboden en er zijn aandelen heeft neergelegd, of als de aandelen aan toonder bijvoorbeeld bij een notaris of bij een advocaat zijn neergelegd.

1) Le § 2 de l'article 41 actuel interdit toute limitation de la cessibilité des actions au moyen de clauses d'agrément ou de clauses prévoyant un droit de préemption en cas de transmission à cause de mort. Cette disposition, qui donne lieu, dans certains cas, à des interprétations erronées, limite en fait la transmissibilité d'une entreprise à cause de mort.

Le projet à l'examen prévoit la possibilité de déroger à cette règle.

2) La cessibilité des actions peut être limitée de diverses manières (clauses d'agrément ou clause prévoyant un droit de préemption, clause de blocage, droit d'option...).

Le projet répond à la question de savoir si la loi est applicable seulement aux clauses qui sont expressément mentionnées dans le projet ou si elle s'applique aussi à toutes les autres clauses ayant un effet équivalent.

Le deuxième alinéa de l'article 41, §2, nouveau, proposé, précise, en outre, que les clauses d'inaliénabilité doivent être limitées dans le temps et être justifiées par l'intérêt social.

3) Les deux délais distincts de trois mois sont remplacés par un délai unique de six mois.

4) Enfin, un amendement a été déposé à la Chambre qui vise à faire primer, pour ce qui est de la fixation du prix, la liberté contractuelle en cas de contestation de ce prix lors de la cession ou de la transmission d'actions.

En ce qui concerne l'article 5, B, du projet, le ministre déclare que, par l'élargissement proposé de la dérogation, l'on entend préciser la portée de l'article 41, §4, de la loi sur les sociétés commerciales.

Un membre note que le texte permet de prévoir une clause d'inaliénabilité pour les actions au porteur.

En ce qui concerne ce type d'actions, il y a toutefois lieu d'appliquer la règle de l'article 2279 du Code civil, selon laquelle «en fait de meubles, la possession vaut titre».

Celui qui détient des actions au porteur d'une société anonyme, est inconnu par définition et peut les céder à qui il veut, sans en informer qui que ce soit au sein de cette société. Par conséquent, l'inaliénabilité des actions au porteur ne peut être constatée que lorsque l'actionnaire qui les détient s'est présenté à l'assemblée générale et les y a déposées et lorsqu'elles ont été déposées, par exemple, chez un notaire ou chez un avocat.

Maar voor alle andere aandelen aan toonder die onder het publiek verspreid zijn, ziet het lid het nut van deze bepaling niet in. De vraag rijst dus of de wettekst niet moet bepalen dat de aandelen aan toonder in geval van onvervreemdbaarheidsclausules ergens zouden dienen te worden gedeponeerd, zonder dat dit welk ander gevolg dan ook met zich zou kunnen brengen.

De minister antwoordt als volgt:

— De aandelen aan toonder worden uitdrukkelijk in de tekst vermeld om betwistingen te voorkomen over de mogelijkheid om de overdraagbaarheid van dat soort aandelen te beperken, rekening houdend onder meer met de inhoud van de buitenlandse wetgevingen in deze aangelegenheid.

— Men zal in een clausule moeten voorzien tot neerlegging van de aandelen bij een notaris, of in een bank ...

Het gaat hier om het bewijs van een feit waarvoor alsdusdanig geen regeling in de wet dient te worden getroffen.

Een lid vraagt wanneer de vennootschap mag optreden om de aandeelhouder te verwittigen dat er een onvervreemdbaarheidsclausule is en dat hij verplicht wordt ze in acht te nemen.

Kan een vennootschap dit doen wanneer een aandeelhouder zijn aandelen neerlegt om aan een algemene vergadering deel te nemen?

Er wordt hem geantwoord dat dit de problematiek van de totstandkoming van de onvervreemdbaarheidsclausule betreft. Het is op het ogenblik dat die clausule in de vennootschap wordt vastgesteld, dat men ervoor moet zorgen dat ze uitvoerbaar is.

De vorige spreker repliceert dat niet 100 pct. van de aandeelhouders moeten aanwezig zijn, opdat men de statuten zou mogen wijzigen. Er zijn dus altijd aandeelhouders die niet mee zullen beslissen over de invoeging van een onvervreemdbaarheidsclausule.

In verband met de toepassing van artikel 2279 Burgerlijk Wetboek op de aandelen aan toonder stelt een lid dat indien een onoverdraagbaarheids- of een onvervreemdbaarheidsclausule is ingelast in de statuten of in gepubliceerde stukken die door derden kenbaar zijn, de verkrijger van aandelen die in feite niet vervreemdbaar zijn, te kwader trouw is, en zich niet op het voordeel van artikel 2279 kan beroepen.

Hij kan dus niet als eigenaar van de aandelen worden beschouwd.

Welke is het sanctiemechanisme ten aanzien van die derde-bezitter en dit rekening houdend met de aard van de clausule van onvervreemdbaarheid en de publiciteit die eraan is gegeven?

L'intervenant estime que cette disposition n'a aucune utilité pour les autres types d'actions au porteur qui sont distribuées dans le public. La question se pose, dès lors, de savoir, s'il ne faut pas préciser dans la loi que, lorsqu'une clause d'inaliénabilité a été prévue, il y a lieu de déposer les actions au porteur dans un certain endroit, sans que cela entraîne quelque conséquence que ce soit.

Le ministre donne la réponse suivante:

— On mentionne expressément dans le texte les actions au porteur, pour prévenir toute contestation sur la possibilité de limiter la cessibilité de ce type d'actions, compte tenu, notamment, des dispositions législatives étrangères en la matière.

— Il faudra prévoir une clause imposant le dépôt des actions chez un notaire, dans une banque...

Ce dont il s'agit en l'espèce, c'est de la preuve d'un fait au sujet de laquelle aucune disposition ne doit être prévue dans la loi.

Un membre demande quand la société peut agir en vue d'informer un actionnaire de l'existence d'une clause d'inaliénabilité et de l'obligation de la respecter.

Peut-elle le faire au moment où cet actionnaire dépose ses actions en vue de participer à une assemblée générale?

Il lui est répondu que cela dépend de la manière dont cette clause d'inaliénabilité a été introduite dans le contrat de société. C'est au moment de l'introduction qu'il faut veiller à ce qu'elle soit applicable.

L'intervenant précédent réplique qu'il n'est pas nécessaire que tous les actionnaires soient présents, pour que l'on puisse modifier les statuts. Il y a donc toujours des actionnaires qui ne participeront pas à la décision éventuelle d'insérer une clause d'inaliénabilité.

Au sujet de l'application de l'article 2279 du Code civil aux actions au porteur, un membre déclare que, si une clause d'incessibilité ou d'inaliénabilité est insérée dans les statuts ou dans des documents publiés accessibles aux tiers, l'acquéreur d'actions qui, en fait, ne sont pas aliénables, est de mauvaise foi et ne peut se prévaloir dudit article 2279.

Il ne peut donc être considéré comme le propriétaire des actions.

Quel est le mécanisme de sanction à l'égard de ce tiers possesseur, et ce compte tenu de la nature de la clause d'inaliénabilité et de la publicité qui y a été donnée?

De minister antwoordt dat als een bezitter te kwader trouw is, het geschil aan de rechter zal moeten worden voorgelegd.

Als aandelen met miskenning van een onoverdraagbaarheidsclausule overgedragen zijn, kan de bezitter te kwader trouw, niet als regelmatige houder ervan worden beschouwd. Bij gebreke aan bijzondere bepalingen van het handelsrecht, zijn de algemene regels van het Burgerlijk Wetboek van toepassing op het contract van vennootschap.

Een lid vraagt of de voorgestelde wijziging ingegeven is door concrete feiten die de aanpassing van de formulering van § 2 verantwoorden.

Hetzelfde lid vraagt of de uittreksels van de statuten die op de aandelen aan toonder dienen te worden gedrukt, geen melding maken van de eventuele overdraagbaarheidsclausule.

De minister antwoordt ontkennend.

Een lid merkt op dat het probleem in feite helemaal nieuw is.

Het aandeel aan toonder heeft als kenmerk dat het door gewone overdracht kan overgedragen worden en artikel 2279 is daarop van toepassing.

De voorgestelde tekst komt erop neer dat aan dat kenmerk afbreuk wordt gedaan.

Een ander lid onderstreept dat de huidige tekst van artikel 41, § 2, al melding maakt van de aandelen aan toonder.

Vervolgens dient de heer Van Thillo het volgende amendement in:

« In § 2 van het voorgestelde artikel 41, tussen de woorden « Onvervreemdbaarheidsclausules moeten in de tijd worden beperkt en» en de woorden « verantwoord zijn op grond van het belang van de vennootschap » de woorden « op ieder ogenblik » in te voegen. »

Verantwoording

De huidige tekst maakt niet duidelijk wanneer het belang van de vennootschap moet beoordeeld worden.

Wat bij het vastleggen van een onvervreemdbaarheidsclausule in het belang van de vennootschap is, is dit niet noodzakelijk later nog.

Een onvervreemdbaarheidsclausule die in strijd komt met het vennootschapsbelang moet dus vernietigbaar zijn, zonder dat afgewacht moet worden dat haar duurtijd is verstreken.

Het lid verduidelijkt dit amendement met het volgende voorbeeld.

Le ministre répond que si un possesseur est de mauvaise foi, le litige devra être porté devant le juge.

Si des actions ont été cédées en méconnaissance d'une clause d'incessibilité, le possesseur de mauvaise foi ne peut être considéré comme leur détenteur régulier. À défaut de dispositions particulières du droit commercial, ce sont les règles générales du Code civil qui s'appliquent au contrat de société.

Un membre demande si la modification proposée est inspirée par des faits concrets justifiant d'adapter la formulation du § 2.

Le même membre demande si les extraits des statuts qui doivent être reproduits sur les actions au porteur, ne mentionnent pas la clause d'incessibilité éventuelle.

Le ministre répond par la négative.

Un membre fait remarquer qu'en fait, le problème n'est absolument pas nouveau.

L'action au porteur a pour caractéristique d'être transmissible par simple cession et l'article 2279 est applicable à celle-ci.

Le texte proposé revient à déroger à cette caractéristique.

Un autre membre souligne que le texte actuel de l'article 41, § 2, mentionne déjà les actions au porteur.

M. Van Thillo dépose ensuite l'amendement suivant:

« À l'article 41, § 2, deuxième alinéa, proposé, insérer, entre les mots « Les clauses d'inaliénabilité doivent » et les mots « être limitées », les mots « à tout moment. »

Justification

Le texte actuel n'indique pas clairement quand l'intérêt social doit être évalué.

Ce qui est justifié par l'intérêt social au moment de l'établissement d'une clause d'inaliénabilité ne le sera pas nécessairement ultérieurement.

Une clause d'inaliénabilité contraire à l'intérêt social doit donc être annulable, sans que l'on doive attendre l'expiration de sa durée.

L'auteur illustre son amendement par l'exemple suivant.

Een overeenkomst van onvervreemdbaarheid wordt voor een periode van 10 jaar gesloten.

Tijdens de duur van de overeenkomst wordt vastgesteld dat wat de partijen met de beste bedoelingen hadden overeengekomen, moeilijk uitvoerbaar wordt omdat heel nieuwe omstandigheden zich voordoen.

Uit de voorgestelde § 2, tweede lid, blijkt niet wanneer «het belang van de vennootschap» moet worden beoordeeld. In principe moet het enkel gebeuren op het ogenblik dat het contract wordt gesloten, en blijft men dan gebonden voor de hele duur ervan. Daarom stelt het amendement een oplossing voor die toelaat aan het contract een einde te stellen wanneer het in strijd komt met het belang van de vennootschap.

Een ander lid vraagt zich af of men dan niet in een situatie van willekeur dreigt terecht te komen. De contractpartijen kunnen immers van mening verschillen in de beoordeling van het belang van de vennootschap.

Er wordt opgemerkt dat, wanneer de toestand dermate geëvolueerd is dat de onvervreemdbaarheidsclausule niet meer doeltreffend is, een wijziging van deze clausule noodzakelijk is. Dit vergt echter wel een gekwalificeerde meerderheid, te weten drie vierden van de stemmen (*cf.* art. 70 Vennootschappenwet).

De indiener van het amendement illustreert de doelstelling van zijn tekst door een ander voorbeeld.

Twee aandeelhouders leggen hun aandelen neer en verlenen elkaar een voorkeurrecht. Beiden komen in tegenstelling tot hun vroegere opvatting op een bepaald ogenblik tot de vaststelling dat een kapitaalverhoging vereist is. Een onvervreemdbaarheidsclausule verhindert echter deze operatie. De vennootschap zou er evenwel onder lijden indien de kapitaalverhoging niet wordt doorgevoerd. Het belang van de vennootschap staat derhalve op het spel.

Spreker is van oordeel dat de onvervreemdbaarheidsclausule op ieder ogenblik op grond van het belang van de vennootschap verantwoord moet zijn. Hij stipt echter aan dat hij bereid is zijn amendement in te trekken indien zijn interpretatie op dit punt wordt gevolgd.

De minister licht de draagwijdte toe van de bepaling dat de onvervreembaarheidsclausules verantwoord moeten zijn op grond van het belang van de vennootschap.

Hij trekt een parallel met de regel dat een kapitaalverhoging waarbij geen voorkeurrecht wordt verleend, in het belang van de vennootschap moet

Une convention d'inaliénabilité est conclue pour une période de dix ans.

Pendant la durée de la convention, on constate que les dispositions convenues entre les parties dans les meilleures intentions du monde deviennent difficilement exécutables, à la suite de circonstances toutes nouvelles.

Le § 2, deuxième alinéa, proposé, ne permet pas de savoir à quel moment il y a lieu d'apprécier l'intérêt de la société. En principe, cela ne doit se faire qu'au moment de la conclusion du contrat, et l'on reste alors tenu pour toute la durée de celui-ci. C'est la raison pour laquelle l'amendement propose une solution permettant de mettre fin au contrat lorsque celui-ci entre en conflit avec l'intérêt social.

Un autre membre se demande si, dans ce cas, il n'y a pas un risque d'arbitraire. En effet, les points de vue des parties peuvent diverger dans l'appréciation de l'intérêt de la société.

On fait remarquer que, lorsque la situation a évolué au point que la clause d'inaliénabilité n'est plus efficace, la modification de cette clause s'impose. Cette modification exige toutefois une majorité qualifiée, à savoir les trois quarts des voix (*cf.* l'article 70 de la loi sur les sociétés).

L'auteur de l'amendement illustre le but de son texte par un autre exemple.

Deux actionnaires déposent leurs actions et s'octroient mutuellement un droit préférentiel. À un certain moment, contrairement à leur opinion antérieure, ils en arrivent à constater tous deux qu'une augmentation de capital s'impose. Une clause d'inaliénabilité empêche toutefois cette opération. Or, la société en pâtirait si l'augmentation de capital n'avait pas lieu. L'intérêt social est donc en jeu.

L'intervenant considère que la clause d'inaliénabilité doit être justifiée à tout moment par l'intérêt social. Il ajoute toutefois qu'il est disposé à retirer son amendement si son interprétation est adoptée.

Le ministre précise la portée de la disposition selon laquelle les clauses d'inaliénabilité doivent être justifiées par l'intérêt social.

Il fait un parallèle avec la règle selon laquelle une augmentation de capital sans droit préférentiel doit s'opérer dans l'intérêt social. D'autre part, les admi-

worden doorgevoerd. Ook de bestuurders die door de algemene vergadering van de aandeelhouders worden benoemd, dienen te handelen in het belang van de vennootschap.

De uitdrukking « in het belang van de vennootschap » komt meermaals in de Vennootschappenwet voor. Het spreekt vanzelf dat dit belang steeds voorop staat en niet dat van de individuele aandeelhouders. Het belang van de vennootschap prevaleert steeds op het principe van de gelijkheid tussen de aandeelhouders.

De doelstelling van het voorgestelde artikel 41, § 2, tweede lid, is aan te geven dat de onvervreemdbaarheidsclausule niet in het voordeel van een bepaalde aandeelhouder mag spelen zodat anderen erdoor worden benadeeld. Dit kadert in de theorie betreffende het sluiten van goedkeuringsclausules of van overeenkomsten met betrekking tot de uitoefening van het stemrecht.

Spreker bevestigt de interpretatie dat de onvervreemdbaarheidsclausules op ieder ogenblik verantwoord moeten zijn in het belang van de vennootschap. Dit belang moet worden getoetst aan feitelijke omstandigheden die kunnen evolueren.

De indiener van het amendement verklaart dat in dergelijke clausules steeds zou moeten worden bepaald dat zij op ieder ogenblik kunnen worden gewijzigd indien het belang van de vennootschap dat vereist.

De minister ontkent dat. Hij verduidelijkt zijn standpunt met het volgende voorbeeld. Twee aandeelhouders met elk 50 pct. van de aandelen komen overeen hun aandelen niet te vervreemden gedurende een periode van tien jaar. Zij verlenen elkaar geen recht van voorkoop evenmin als er een goedkeuringsclausule wordt gesloten. Een dergelijke overeenkomst is conform het belang van de vennootschap.

Indien een zelfde overeenkomst zou worden gesloten waarbij 49 pct. van de aandelen wordt geblokkeerd terwijl de resterende 51 pct. vrij kunnen worden overgedragen, dan is dat strijdig met het belang van de vennootschap. De minderheidsaandeelhouders worden immers in de tang genomen.

De indiener van het amendement acht zich niet volledig door deze argumentatie overtuigd.

Een lid is van oordeel dat er aldus twee soorten aandelen worden gecreëerd.

Een volgende spreker verduidelijkt aan de hand van een voorbeeld zijn interpretatie van het voorgestelde artikel 41, § 2, tweede lid.

Sabena heeft een samenwerkingsakkoord met Air France gesloten, waarin onvervreemdbaarheidsclausules zijn opgenomen. Stel dat de positie van Air France dermate verslechtert dat het belang van

nistrateurs désignés par l'assemblée générale des actionnaires doivent, eux aussi, agir dans l'intérêt social.

L'expression « dans l'intérêt social » figure à diverses reprises dans la loi sur les sociétés. Il est évident que c'est toujours cet intérêt qui prime, et non celui des actionnaires individuels. L'intérêt de la société prévaut toujours sur le principe de l'égalité des actionnaires.

Le but de l'article 41, § 2, deuxième alinéa, proposé, est d'indiquer que la clause d'inaliénabilité ne peut jouer à l'avantage d'un actionnaire déterminé, de telle sorte que les autres seraient lésés. Cet objectif cadre avec la théorie de la conclusion des clauses d'agrément ou des conventions relatives à l'exercice du droit de vote.

L'intervenant confirme l'interprétation selon laquelle les clauses d'inaliénabilité doivent être justifiées à tout moment dans l'intérêt social. Cet intérêt doit être confronté aux circonstances de fait, lesquelles peuvent évoluer.

L'auteur de l'amendement déclare que de telles clauses devraient toujours stipuler qu'elles peuvent être modifiées à tout moment si l'intérêt social l'exige.

Le ministre n'est pas de cet avis. Il illustre son point de vue par l'exemple suivant. Deux actionnaires détenant chacun 50 p.c. des actions conviennent de ne pas aliéner celles-ci pendant une période de dix ans. Ils ne s'octroient mutuellement aucun droit de préemption ni ne concluent de clause d'agrément. Une telle convention est conforme à l'intérêt social.

Si l'on concluait une même convention selon laquelle 49 p.c. des actions seraient bloquées alors que les 51 p.c. restants pourraient être cédés librement, ce serait contraire à l'intérêt social. En effet, cela reviendrait à mettre le couteau sur la gorge aux actionnaires minoritaires.

L'auteur de l'amendement ne s'estime pas tout à fait convaincu par cette argumentation.

Un commissaire estime que l'on crée de la sorte deux types d'actions.

L'intervenant suivant explique par un exemple son interprétation de l'article 41, § 2, deuxième alinéa, proposé.

La Sabena a conclu avec Air France un accord de coopération dans lequel figurent des clauses d'inaliénabilité. Supposons que la position d'Air France se détériore à un point tel que l'intérêt de la

Sabena vergt dat haar aandelen in andere handen terechtkomen. Air France verzet zich tegen deze overdracht en beroept zich op de onvervreemdbaarheidsclausules om voorwaarden te stellen die tegen het belang van Sabena indruisen.

Interveniënt stelt dat de meerderheidsaandeelhouder dan mag opwerpen dat Air France van zijn minderheidspositie misbruik maakt om een voordeel te verkrijgen waarop ze geen recht heeft.

Een ander lid gaat akkoord met de stelling dat onvervreemdbaarheidsclausules moeten kunnen worden gesloten, zoals ze, in navolging van de collectieve arbeidsovereenkomsten, ook moeten kunnen worden opgezegd indien de context waarin ze zijn gesloten, grondig is gewijzigd. Vraag is natuurlijk of een partij deze clausule eenzijdig kan opzeggen omdat ze van oordeel is dat de toestand fundamenteel is gewijzigd. Quid wanneer de andere partij deze opvatting niet deelt en verklaart dat de clausule van kracht moet blijven? Spreker is van oordeel dat een geschil dienaangaande aan een onafhankelijke instantie, bijvoorbeeld een rechter, moet kunnen worden voorgelegd, zoniet vervalt men in willekeur.

Voorts wenst hij te vernemen of de uitdrukking « l'intérêt social » moet worden begrepen als zijnde « l'objet social » dan wel als « het belang van de vennootschap ».

De minister verstrekt de volgende antwoorden:

Met betrekking tot het voorbeeld inzake Sabena verklaart hij dat, wanneer een overeenkomst betreffende de uitoefening van het stemrecht conform het belang van de vennootschap dient te zijn, dit betekent dat de clausules die de verschillende hypotheses dekken, met dit belang in overeenstemming moeten zijn. Men mag hieruit niet afleiden dat het belang op grond van deze clausules ter zijde kan worden geschoven.

Goedkeuringsclausules of clausules die in een voorkooprecht voorzien, mogen voor een onbepaalde duur worden opgesteld. Indien een aandeelhouder zijn aandelen wil overdragen, dient hij de uitnodiging om het recht van voorkoop uit te oefenen aan de tegenpartij te verzenden. De onoverdraagbaarheid wordt dan met maximum zes maanden verlengd. Dezelfde termijn geldt voor het verzoek om goedkeuring. Na deze periode herneemt de aandeelhouder zijn vrijheid (*cf.* het voorgestelde artikel 41, § 2, derde lid).

Welke regeling geldt dan voor de clausules die in de statuten voorkomen van vennootschappen welke niet ter beurs genoteerd zijn of geen publiek beroep op het spaarwezen doen en weinig verrichtingen uitvoeren waarbij veel aandeelhouders betrokken zijn?

Sabena nécessite le passage de ses actions dans d'autres mains. Air France s'oppose à cette cession et fait valoir la clause d'inaliénabilité pour poser des conditions qui vont à l'encontre des intérêts de la Sabena.

L'intervenant affirme que l'actionnaire majoritaire peut alors objecter qu'Air France abuse de sa position minoritaire pour obtenir un avantage auquel elle n'a pas droit.

Un autre membre adhère à la thèse selon laquelle des clauses d'inaliénabilité doivent pouvoir être conclues, tout comme elles doivent pouvoir être résiliées, à l'instar des conventions collectives de travail, au cas où le contexte dans lequel elles ont été conclues aurait subi de profondes modifications. Bien entendu, la question est de savoir si une partie peut dénoncer unilatéralement cette clause parce qu'elle considère que la situation a fondamentalement changé. Qu'en est-il si l'autre partie ne partage pas cette conception et déclare que la clause doit rester applicable? L'intervenant estime que tout litige à ce sujet doit pouvoir être soumis à une instance indépendante, par exemple un juge, sinon on verse dans l'arbitraire.

Il désire savoir par ailleurs si l'expression « l'intérêt social » doit être comprise comme étant « l'objet social » ou « l'intérêt de la société ».

Le ministre fournit les réponses suivantes:

En ce qui concerne l'exemple de la Sabena, il déclare que lorsqu'une convention relative à l'exercice du droit de vote doit être conforme à l'intérêt social, cela signifie que les clauses qui couvrent les différentes hypothèses doivent être conformes à cet intérêt. Il ne faut pas en conclure que l'intérêt peut être laissé de côté sur la base de ces clauses.

Les clauses d'agrément ou les clauses qui prévoient un droit de préemption peuvent être conclues pour une durée indéterminée. Si un actionnaire veut céder ses actions, il doit faire parvenir à l'autre partie l'invitation à exercer le droit de préemption. L'incessibilité est alors prolongée de six mois au maximum. Le même délai s'applique à la demande d'agrément. Après cette période, l'actionnaire reprend sa liberté (voir l'article 41, § 2, troisième alinéa, proposé).

Quelle est la réglementation applicable aux clauses figurant dans les statuts de sociétés qui ne sont pas cotées en bourse ou ne font pas appel à l'épargne publique et qui n'exécutent guère d'opérations auxquelles sont associés de nombreux actionnaires?

Het antwoord is dat deze bedingen niet strijdig met het belang van de vennootschap mogen zijn en niet voor een periode van meer dan zes maanden mogen worden gesloten.

Wat Sabena betreft, veronderstelt spreker dat de klassieke goedkeuringsclausule en de clausule die in een voorkooprecht voorziet, in het akkoord zijn opgenomen. Indien Air France uit de onderneming wil stappen, dient zij haar aandelen aan de raad van beheer van Sabena aan te bieden en een koper te vinden die door Sabena wordt aanvaard. Wanneer Air France financiële moeilijkheden ondervindt om een kapitaalverhoging te financieren, kan zij haar aandelen verkopen. Zij moet dan een termijn van zes maanden in acht nemen waarna zij haar vrijheid herwint. Zo zou zij haar aandelen na afloop van de vermelde termijn aan Swissair kunnen verkopen.

Het belang van de vennootschap ligt hierin dat de aandeelhouder op gelijke wijze behandeld wordt. Hij moet derhalve de mogelijkheid hebben zijn effecten te vervreemden. Het zou strijdig zijn met het belang van de vennootschap indien een goedkeuringsclausule stipuleert dat een aandeelhouder zijn aandelen gedurende vijf jaar niet mag verkopen. Goedkeuringsclausules en clausules die in een voorkooprecht voorzien, weerspiegelen de intensiteit van de vennootschapsband *(le lien social)*.

Deze band verschilt duidelijk van die welke bestaat in een vennootschap waar er blokkeringsclausules bestaan. Dergelijke bedingen zijn toegestaan, maar mogen niet in het voordeel van een of meer bepaalde aandeelhouders gelden. Er zullen echter wel uitstapvoorwaarden worden vastgesteld. Bijvoorbeeld, Unilever en een soft-drinkonderneming komen overeen een bepaald type fruitsap te commercialiseren. Laatstgenoemde onderneming wordt echter opgekocht door een rechtstreekse concurrent van Unilever, zijnde Procter & Gamble. Unilever en de betrokken soft-drinkonderneming kunnen echter bedongen hebben dat, wanneer de verhoudingen tussen de aandeelhouders in de betrokken ondernemingen dermate wijzigen dat de voorwaarden om samen te werken moeilijk of onmogelijk worden, de onvervreemdbaarheidsclausule niet meer geldt. De partijen beschikken dan opnieuw over hun vrijheid, hetgeen in het belang van de onderscheiden vennootschappen is. Een andersluidend beding zou derhalve met het vennootschapsbelang in strijd zijn.

Een lid maakt een staat van de discussie op en verklaart dat de regel dat onvervreemdbaarheidsclausules verantwoord moeten zijn op grond van het belang van de vennootschap, op tweeërlei wijze kan worden geïnterpreteerd:

a) Volgens de minister moet *in abstracto* blijken dat deze clausules structureel conform het belang van de vennootschap zijn.

La réponse à cette question est que ces clauses ne peuvent pas être contraires à l'intérêt social et ne peuvent pas être conclues pour une période de plus de six mois.

En ce qui concerne la Sabena, l'intervenant suppose que la clause d'agrément classique et la clause qui prévoit un droit de préemption sont inscrites dans l'accord. Si Air France désire se retirer de l'entreprise, elle doit offrir ses actions au conseil d'administration de la Sabena et trouver un acheteur que celle-ci acceptera. Si Air France éprouve des difficultés financières à financer une augmentation de capital, elle peut vendre ses actions. Elle doit alors respecter un délai de six mois avant de recouvrer sa liberté. Elle pourrait vendre ses actions à la Swissair à l'expiration du délai précité.

L'intérêt social est que l'actionnaire soit traité de manière égale. Il doit donc avoir la possibilité d'aliéner ses titres. Si une clause d'agrément stipulait qu'un actionnaire ne peut vendre ses actions pendant cinq ans, ce serait contraire à l'intérêt social. Les clauses d'agrément et les clauses qui prévoient un droit de préemption reflètent l'intensité du lien social.

Ce lien est nettement différent de celui qui existe dans une société où des clauses de blocage sont prévues. De telles stipulations sont permises, mais elles ne peuvent pas jouer à l'avantage d'un ou de plusieurs actionnaires. Des conditions de retrait seront toutefois arrêtées. Par exemple, Unilever et une entreprise de boissons rafraîchissantes conviennent de commercialiser un type déterminé de jus de fruits. Cette dernière entreprise est toutefois rachetée par Procter & Gamble, concurrent direct de Unilever. Unilever et l'entreprise de boissons rafraîchissantes concernée peuvent cependant avoir stipulé que si les rapports entre les actionnaires des entreprises intéressées se modifient au point de rendre difficiles ou impossibles les conditions de collaboration, la clause d'inaliénabilité devient caduque. Dans ce cas, les parties disposent à nouveau de leur liberté, ce qui sert l'intérêt des différentes sociétés. Une clause contraire serait donc en contradiction avec l'intérêt social.

Un commissaire fait le point sur la discussion et déclare que la règle selon laquelle les clauses d'inaliénabilité doivent être justifiées par l'intérêt social peut être interprétée de deux façons:

a) Selon le ministre, il doit apparaître *in abstracto* que ces clauses sont structurellement conformes à l'intérêt social.

b) De indiener van het amendement huldigt het standpunt dat deze clausules aan de concrete economische situatie moeten worden getoetst om na te gaan of ze in het belang van de vennootschap zijn.

Laatstgenoemde verklaart dat hij geen voorstander is van onvervreemdbaarheidsclausules. In een naamloze vennootschap neemt de aandeelhouder deel aan het beleid. Beperkingen van dit recht moeten strikt worden gelimiteerd. Aangezien de gelding van de onvervreemdbaarheidsclausules in de tijd wordt uitgebreid en er enkel een beperking is vastgesteld wanneer het goedkeuringsclausules betreft of clausules die in een voorkooprecht voorzien, moet het belang van de vennootschap te allen tijde prevaleren. Alle clausules moeten steeds aan dit belang kunnen worden getoetst.

Spreker is bevreesd dat, wanneer de voorgestelde tekst strikt wordt toegepast, aandeelhouders in hun actiemogelijkheden worden beperkt, hetgeen niet noodzakelijk bevorderlijk is voor het belang van de vennootschap.

De minister werpt op dat hiermee een ander probleem wordt aangesneden, namelijk of in een naamloze vennootschap overeenkomsten kunnen worden gesloten die operaties verhinderen welke tegen het belang van de vennootschap ingaan. Het eigenlijke kenmerk van de naamloze vennootschap is de vrije overdracht van aandelen. Men moet dit principe steeds voor ogen houden. In ingewikkelde vennootschapsconstructies waarbij verschillende ondernemingen betrokken zijn, kan het sluiten van onvervreemdbaarheidsclausules, eventueel in samenhang met clausules in verband met de uitoefening van het stemrecht, de indruk geven dat deze clausules eerder het belang dienen van een of meer aandeelhouders zodat de gelijkheid tussen de aandeelhouders verbroken wordt.

Spreker herinnert aan de bespreking van het wetsontwerp tot wijziging van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935 (wet van 18 juli 1991), waarbij onder meer de vraag aan bod kwam welke maatregel een vennootschap mocht nemen ter bescherming van haar kapitaal. Kon bijvoorbeeld een meervoudig stemrecht aan bepaalde aandeelhouders worden toegekend? Mochten er aandelen zonder stemrecht worden uitgegeven? Bij de invoering van dergelijke juridische instrumenten welke tot doel hebben het kapitaal van de vennootschap te vrijwaren, werd een evenwicht gezocht tussen de belangen van de aandeelhouders en het belang van de vennootschap.

Met betrekking tot de clausules die in een recht van voorkoop voorzien, deelt hij de opvatting dat een naamloze vennootschap een open karakter moet hebben en dat de voormelde clausules steeds in het belang van de vennootschap moeten worden bedongen. Dit principe is echter nog niet neergelegd in ons

b) L'auteur de l'amendement souscrit au point de vue selon lequel il faut vérifier la conformité de ces clauses à la situation économique concrète, pour examiner si elles servent l'intérêt social.

Ce dernier déclare qu'il n'est pas partisan des clauses d'inaliénabilité. Dans une société anonyme, l'actionnaire prend part à la gestion. Les restrictions de ce droit doivent être strictement limitées. Comme la validité des clauses d'inaliénabilité est étendue dans le temps et qu'une limitation n'est prévue que lorsqu'il s'agit de clauses d'agrément ou de clauses prévoyant un droit de préemption, l'intérêt social doit prévaloir en tout temps. La conformité de toutes les clauses à cet intérêt doit toujours pouvoir être contrôlée.

L'intervenant craint que si le texte proposé est appliqué strictement, les actionnaires ne soient limités dans leurs possibilités d'action, ce qui ne favorise pas nécessairement l'intérêt social.

Le ministre objecte que l'on aborde ici un autre problème, la question de savoir si des conventions empêchant des opérations qui vont à l'encontre de l'intérêt social peuvent être conclues dans une société anonyme. Ce type de société est caractérisé par la libre cession des actions. Il faut toujours observer ce principe. Dans les constructions de sociétés complexes, qui associent différentes entreprises, la conclusion de clauses d'inaliénabilité, éventuellement connexes à des clauses relatives à l'exercice du droit de vote, peut donner l'impression que ces clauses servent plutôt l'intérêt d'un ou de plusieurs actionnaires, ce qui rompt l'égalité entre les actionnaires.

L'intervenant rappelle la discussion du projet de loi modifiant les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935 (loi du 18 juillet 1991), au cours de laquelle s'est posée, notamment, la question de savoir quelles mesures une société pouvait prendre pour protéger son capital. Pouvait-elle par exemple accorder un droit de vote plural à certains actionnaires? Pouvait-elle émettre des actions sans droit de vote? Lors de l'introduction d'instruments juridiques de ce genre, qui ont pour objet de préserver le capital de la société, on a cherché à réaliser un équilibre entre les intérêts des actionnaires et l'intérêt social.

En ce qui concerne les clauses qui prévoient un droit de préemption, il partage l'avis selon lequel une société anonyme doit avoir un caractère ouvert et les clauses précitées doivent toujours être conclues dans l'intérêt social. Ce principe n'a toutefois pas encore été inscrit dans notre droit des sociétés. Les conditions

vennootschapsrecht. De voorwaarden waaronder voormelde clausules kunnen worden opgesteld, moeten derhalve strikt worden geïnterpreteerd. Het principe is dat zo weinig mogelijk van het principe van de vrije overdracht van aandelen mag worden afgeweken. Daarnaast zou er dan wel een besloten vennootschap moeten bestaan.

In de huidige stand van ons recht bestaat enkel de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid van de vennoten, die gekenmerkt wordt door een sterke rigiditeit met betrekking tot de vrije overdracht van aandelen. Deze vennootschapsvorm wordt meestal gekozen door familieondernemingen. Daarnaast is er de naamloze vennootschap waar het principe van de vrije omgang van aandelen kan worden beperkt door goedkeuringsclausules of clausules die in een voorkooprecht voorzien.

De indiener van het amendement ontsnapt niet aan de indruk dat de vorige spreker tegen zijn amendement gekant is. Zijn bedoeling was uitsluitend een gedachtenwisseling uit te lokken over de problematiek van de onvervreemdbaarheidsclausules. Hij verklaart zich dan ook bereid om in het licht van de verdere bespreking zijn amendement eventueel in te trekken.

Een lid is het eens met de stelling van de vorige interveniënt dat, wanneer voor naamloze vennootschappen het principe van de vrije overdracht van aandelen geldt, de uitzonderingen hierop zo veel mogelijk moeten worden beperkt. Een van de technieken om dat te bewerkstelligen is de regel dat de onvervreemdbaarheidsclausules op ieder ogenblik verantwoord moeten zijn op grond van het belang van de vennootschap. Vraag is hoe dat juridisch-technisch geformuleerd moet worden.

Een oplossing zou erin kunnen bestaan het voorgestelde artikel 41, § 2, tweede lid, niet te wijzigen, en in het verslag aan te stippen dat de tekst volgens de hierboven weergegeven opvatting moet worden geïnterpreteerd. Indien de Regering zich hierbij aansluit, zou deze lezing meer gewicht krijgen.

Een ander lid komt terug op de verantwoording van het amendement van de heer Van Thillo dat het voorgestelde artikel 41, § 2, tweede lid, niet duidelijk bepaalt wanneer het belang van de vennootschap moet worden beoordeeld.

Spreker leidt evenwel uit het voormelde artikel af dat de minderheidsaandeelhouders en al diegenen die door een onvervreemdbaarheidsclausule worden getroffen, steeds een procedure kunnen inleiden strekkende tot de vernietiging van deze clausule omdat zij strijdig is met het belang van de vennootschap. Dat belang moet dus niet enkel aanwezig zijn bij het sluiten van de clausule, maar steeds hic et nunc worden beoordeeld. Deze interpretatie komt overeen met de verantwoording voor het amendement van de heer Van Thillo en vergt geen tekstwijziging.

qui régissent la rédaction des clauses susvisées doivent donc être interprétées strictement. Le principe est qu'il faut déroger le moins possible à la règle de la libre cession d'actions. Mais il faudrait qu'il existe parallèlement une société privée.

Dans l'état actuel de notre droit, seule existe la société privée à responsabilité limitée des associés, qui est caractérisée par une forte rigidité pour ce qui est de la libre cession d'actions. Cette forme de société est généralement choisie par les entreprises familiales. Il y a en outre la société anonyme, au sein de laquelle le principe de la libre cession d'actions peut être limité par des clauses d'agrément ou des clauses prévoyant un droit de préemption.

L'auteur de l'amendement a l'impression que le préopinant est opposé à son amendement. Son but était uniquement de provoquer un échange de vues sur le problème des clauses d'inaliénabilité. Il se dit dès lors prêt à retirer éventuellement son amendement au vu de la suite de la discussion.

Un membre partage le point de vue du préopinant selon lequel, si les sociétés anonymes sont régies par le principe de la libre cession des actions, les exceptions à cette règle doivent être limitées au maximum. L'une des techniques est de prendre pour règle que les clauses d'inaliénabilité doivent être justifiées à tout moment par l'intérêt social. La question est de savoir comment le formuler techniquement.

Une solution pourrait consister à ne pas modifier l'article 41, § 2, deuxième alinéa, proposé et à préciser dans le rapport que le texte doit être interprété comme indiqué ci-dessus. Si le Gouvernement se ralliait à cette interprétation, celle-ci aurait plus de poids encore.

Un autre membre revient à la justification de l'amendement de M. Van Thillo, selon laquelle l'article 41, § 2, deuxième alinéa, n'indique pas clairement à quel moment il faut apprécier l'intérêt social.

L'intervenant déduit toutefois de l'article précité que les actionnaires minoritaires et tous ceux qui sont touchés par une clause d'inaliénabilité peuvent toujours intenter une procédure en annulation de cette clause parce que contraire à l'intérêt social. Cet intérêt ne doit donc pas seulement être présent lors de la conclusion de la clause; il doit toujours s'apprécier *hic et nunc*. Cette interprétation correspond à la justification de l'amendement de M. Van Thillo et n'exige donc aucune modification du texte.

Nog een andere spreker betoont zich geen voorstander van het amendement, omdat het blijkens de uitlatingen van de vorige sprekers de voorgestelde tekst niets bijbrengt. Het belang van de vennootschap moet immers steeds domineren. Indien het amendement wel zou worden aangenomen, zou het een bron van instabiliteit zijn. Hij vreest dat in de onvervreemdbaarheidsclausules een negatief element zou voorkomen, hetgeen moet worden vermeden. Deze clausules moeten immers naar de geest worden toegepast.

Een meerderheid van de commissieleden onderschrijft dit standpunt.

Een lid beklemtoont dat het amendement de rechtszekerheid in het gedrang brengt.

Het lid is van mening dat de tekst van het ontwerp behouden mag blijven; de rechtsleer van vóór 1991 heeft de draagwijdte van de begrippen « in de tijd beperkt » en « het belang van de vennootschap » duidelijk omschreven.

De spreker herinnert eraan dat de oorsprong van de regel de zorg was om de praktijk van de dode hand te bestrijden.

Een lid wenst te weten of het belang van de vennootschap in de statuten moet zijn omschreven.

De minister antwoordt dat het doel van de vennootschap verband houdt met de problematiek van de verantwoordelijkheid van de bestuurders en de gelding van de statuten, namelijk binnen welke marge mogen de bestuurders bepaalde activiteiten ontplooien die in overeenstemming zijn met het doel van de vennootschap. Dit doel mag niet worden verward met het belang van de collectiviteit die de onderneming is en waarbij de gelijkheid tussen de aandeelhouders niet mag worden verbroken.

Een lid wijst op de uiteenlopende terminologie in de Nederlandse en de Franse tekst waar respectievelijk de uitdrukkingen « het belang van de vennootschap » en « l'intérêt social » worden gebezigd. Hij stelt voor de woorden « l'intérêt social » te vervangen door de woorden « l'intérêt de la société ».

Een ander lid wijst erop dat in artikel 34*bis*, § 3, tweede lid, van de Vennootschapswet de uitdrukking « het belang van de vennootschap » wordt gebruikt. Hij sluit zich aan bij het voorstel om de woorden « l'intérêt social » te vervangen door de woorden « l'intérêt de la société ».

Een ander lid verzet zich hiertegen omdat de opeenvolging van substantieven een aanslag vormt op het Franse idioom. Hij pleit dan ook voor het behoud van de uitdrukking « l'intérêt social », die trouwens gemeengoed is. Deze term moet trouwens duidelijk worden onderscheiden van de uitdrukking « l'objet social », welke een strikt afgelijnde betekenis heeft. Ze betreft het doel, de finaliteit van de onderneming, zoals vastgesteld in de statuten.

Un autre intervenant encore déclare ne pas être partisan de l'amendement parce qu'au vu des déclarations des préopinants, il n'apporte rien au texte proposé. L'intérêt social doit, en effet, toujours prévaloir. S'il était adopté, l'amendement serait une source d'instabilité. Il craint qu'un élément négatif n'apparaisse dans les clauses d'inaliénabilité. Il faut l'éviter. En effet, ces clauses doivent être appliquées selon l'esprit.

Une majorité de commissaires souscrit à ce point de vue.

Un membre fait remarquer que l'amendement compromet la sécurité juridique.

Selon lui, le texte du projet peut être maintenu. La doctrine d'avant 1991 a clairement défini la portée des notions de clauses « limitées dans le temps » et « justifiées par l'intérêt social ».

L'intervenant rappelle qu'à l'origine, le but de la règle était de combattre la pratique de la mainmorte.

Un membre aimerait savoir si l'intérêt social doit être défini dans les statuts.

Le ministre répond que l'objet social est lié au problème de la responsabilité des administrateurs et de l'application des statuts: dans quelle mesure les administrateurs peuvent-ils déployer certaines activités qui sont conformes à l'objet social? Cet objet ne doit pas être confondu avec l'intérêt de la collectivité qu'est l'entreprise et par rapport auquel l'égalité entre les actionnaires ne peut être rompue.

Un membre relève la discordance terminologique existant entre le texte néerlandais et le texte français, où l'on emploie respectivement les expressions « het belang van de vennootschap » et « l'intérêt social ». Il propose de remplacer les mots « l'intérêt social » par les mots « l'intérêt de la société ».

Un autre membre fait remarquer que l'article 34*bis*, § 3, deuxième alinéa, de la loi sur les sociétés utilise l'expression « l'intérêt social ». Il fait sienne la proposition de remplacer « l'intérêt social » par « l'intérêt de la société ».

Un autre membre s'oppose à cette suggestion parce qu'en français, la succession de substantifs n'est pas idiomatique. Il préconise donc de conserver l'expression « l'intérêt social », qui est d'ailleurs tout à fait courante. Ce terme doit du reste être distingué clairement de l'expression « l'objet social », qui a une signification strictement définie. Elle désigne l'objectif, la finalité de l'entreprise, telle que fixée dans les statuts.

Nog een ander lid wijst erop dat in het Kamerverslag meermaals de uitdrukking « maatschappelijk belang » wordt gebruikt (*cf.* Gedr. St., Kamer, nr. 1005/19 - 92/93, blz. 18). Het gaat daarbij natuurlijk niet om het belang van de samenleving, maar om het belang van de vennootschap.

De minister heeft tegen de voorgestelde wijziging geen bezwaar op voorwaarde dat er uniformiteit bestaat met de huidige terminologie in de Vennootschapswet.

Een lid stelt zich vragen bij het voorgestelde artikel 41, § 2, eerste lid, luidens hetwelk overeenkomsten de overdraagbaarheid van aandelen op naam of aan toonder (...) bij overlijden kunnen beperken. Is deze bepaling niet in strijd met de regel van openbare orde dat er principieel geen overeenkomsten mogen worden gesloten over nalatenschappen die nog niet zijn opengevallen (*cf.* art. 791 van het Burgerlijk Wetboek) ?

Voorts is er het probleem van het vereffeningsbewind bij de ontbinding van de gemeenschap in geval van overlijden van één van de echtgenoten, en er eventueel een beding ten behoeve van de langstlevende echtgenoot bestaat.

Ten derde is er de positie van de reservataire erfgenaam. Het is niet uitgesloten dat de aandelen de essentie van het vermogen uitmaken.

Spreker wenst te weten hoe in deze situaties het belang van de vennootschap moet worden verzoend met het erfrecht. Hij acht het bijvoorbeeld niet denkbaar dat, wanneer drie kinderen erfgerechtigd zijn, één ervan op grond van een clausule bedoeld in het voorgestelde artikel 41, § 2, alle aandelen zou erven, terwijl de andere twee in de kou blijven staan. Het erfrecht doet dus een aantal problemen rijzen omdat het recht van de reservataire erfgenaam een recht in natura is.

De minister is van oordeel dat in de voormelde hypotheses het erfrecht van toepassing is. Goedkeuringsclausules of clausules die in een voorkooprecht voorzien, moeten derhalve met de bepalingen van het Burgerlijk Wetboek in overeenstemming zijn.

Een lid wenst te weten of de volgende regeling hieronder valt. Er wordt bepaald dat één erfgenaam de volledige portefeuille erft. Indien een dergelijke clausule de rechten van de andere reservataire erfgenamen miskent, zou ze dan ongeldig zijn ?

De minister antwoordt bevestigend.

Een lid leidt hieruit af dat het vennootschapsrecht, het erfrecht en het huwelijksvermogenrecht cumulatief van toepassing zijn. Met inachtneming van de bepalingen van het erfrecht, kunnen derhalve beperkende clausules worden overeengekomen. Deze opvatting is gestoeld op het argument dat de bovenvermelde bepalingen van openbare orde zijn.

Un autre membre encore observe que l'expression « intérêt social » est utilisée à plusieurs reprises dans le rapport de la Chambre (*cf.* doc. Chambre, n° 1005/19 - 92/93, p. 18). Il ne s'agit naturellement pas de l'intérêt de la collectivité, mais bien de l'intérêt de la société.

Le ministre ne s'oppose pas à la modification proposée, pour autant qu'il y ait uniformité avec la terminologie actuelle de la loi sur les sociétés.

Un membre s'interroge au sujet de l'article 41, § 2, alinéa 1er, proposé, en vertu duquel des conventions peuvent limiter la transmissibilité à cause de mort des actions nominatives ou au porteur. Cette disposition n'est-elle pas contraire à la règle d'ordre public selon laquelle il ne peut, en principe, être conclu de pactes sur des successions non encore ouvertes (*cf.* l'art. 79 du Code civil) ?

D'autre part, il y a le problème de la liquidation en cas de dissolution de la communauté lors du décès de l'un des conjoints, dès lors qu'il existerait éventuellement une clause en faveur du conjoint survivant.

En troisième lieu, il y a le statut de l'héritier réservataire. Il n'est pas exclu que les actions constituent l'essentiel de la fortune.

L'intervenant aimerait savoir comment, dans ces situations, concilier l'intérêt social et le droit successoral. Il estime par exemple impensable, lorsque trois enfants sont héritiers, que l'un d'eux puisse recevoir toutes les actions en vertu d'une clause visée à l'article 41, § 2, proposé, tandis que les deux autres n'obtiendraient rien. Le droit successoral pose donc un certain nombre de problèmes parce que le droit de l'héritier réservataire est un droit en nature.

Le ministre estime que, dans les hypothèses envisagées, le droit successoral est applicable. Les clauses d'agrément ou les clauses prévoyant un droit de préemption doivent, par conséquent, être conformes aux dispositions du Code civil.

Un membre demande si cela inclut une disposition selon laquelle un héritier unique hérite de l'ensemble du portefeuille titres. Une telle clause qui méconnaîtrait les droits des autres héritiers réservataires serait-elle, dès lors, nulle et non avenue ?

Le ministre répond affirmativement.

Un membre en déduit que le droit des sociétés, le droit successoral et le droit matrimonial sont applicables cumulativement. Dès lors, l'on peut convenir de clauses limitatives si l'on respecte les dispositions du droit successoral. Ce point de vue est fondé sur l'argument selon lequel les dispositions précitées sont d'ordre public.

Een ander lid wenst te vernemen om welke reden de uitzonderingsbepaling in de huidige tekst van artikel 41, § 2, eerste lid, wordt geschrapt. Deze luidt als volgt: « Behoudens de gevallen van erfopvolging, van vereffening van de gemeenschap tussen echtgenoten of van overdracht, hetzij aan een echtgenoot, hetzij aan een bloedverwant in de opgaande of in de nederdalende lijn,... ».

De minister verwijst naar het Kamerverslag blijkens hetwelk niet alle commissieleden de schrapping van deze passus onverdeeld genegen waren [*cf.* Gedr. St. Kamer, 1992-1993, nr. 1005/19, blz. 16-17].

De vorige spreker stelt dat het toch niet de bedoeling kan zijn dat de onvervreemdbaarheidsclausules vervallen bij een andersluidende erfrechtelijke regeling. In tegenstelling tot het huidige artikel 41, § 2, verbiedt de voorgestelde versie een testamentaire beschikking die tegen een onvervreemdbaarheidsclausule ingaat.

Bijvoorbeeld, een erflater die zijn aandelen verdeelt onder zijn kinderen of ze aan een reservataire erfgenaam schenkt die tegengestelde belangen heeft in de vennootschap.

De *de cuius* is derhalve met de voorgestelde wijziging gebonden door de onvervreemdbaarheidsclausule die conform het erfrecht en het belang van de vennootschap dient te zijn.

De minister bevestigd dat deze clausules toegestaan zijn voor zover ze niet strijdig zijn met de openbare orde (bijvoorbeeld, het recht van de reservataire erfgenamen, het verbod om overeenkomsten te sluiten over een nog niet opengevallen nalatenschap,...).

Een vorige spreker herhaalt zijn vraag of een testamentaire beschikking tegen een onvervreemdbaarheidsclausule kan ingaan. In ontkennend geval, rijst de vraag of het dan geen overeenkomst over een nog niet opengevallen nalatenschap betreft. De *de cuius* gaat immers een verbintenis aan met zijn potentiële erfgenamen die moet worden nageleefd bij de vereffening van de nalatenschap. Spreker oordeelt dat een dergelijke overeenkomst nietig is.

Een lid wenst te weten of een onvervreemdbaarheidsclausule er zich bij een erfopvolging tegen verzet dat de erfgenamen een deel van de nagelaten aandelen verkopen om de successierechten te betalen.

De minister verklaart dat een dergelijke verkoop toegestaan is op voorwaarde dat de in artikel 42, § 2, derde lid, bedoelde termijn van zes maanden in acht wordt genomen. Met andere woorden, de erfgenamen kunnen de aandelen erven. Indien zij de effecten wensen te verkopen, moeten zij de goekeuringsclausule of de clausule die in een voorkooprecht voorziet, nakomen. Dit betekent dat zij de aandelen niet op elk ogenblik aan om het even wie kunnen verkopen.

Un autre membre demande pour quelles raisons la disposition dérogatoire du texte actuel, de l'article 41, § 2, premier alinéa, est supprimée. Cet alinéa est rédigé comme suit: « Sauf en cas de succession, de liquidation de communauté de biens entre époux ou de cession, soit à un conjoint, soit à un ascendant ou à un descendant... ».

Le ministre renvoie au rapport de la Chambre d'après lequel tous les commissaires n'étaient pas favorables à la suppression de ce passage (doc. Chambre 1992-1993, n° 1005/19, p. 16-17).

L'intervenant précédent déclare qu'il suppose malgré tout que l'objectif ne peut pas être de rendre les clauses d'inaliénabilité nulles et non avenues en cas d'application d'un autre régime successoral. Contrairement à l'article 41, § 2, actuel, la version proposée n'admet aucune disposition testamentaire contraire à une clause d'inaliénabilité.

Il cite à cet égard le cas d'un testateur qui répartit ses actions entre ses enfants ou qui les offre à un héritier réservataire qui a des intérêts opposés au sein de la société.

Dans ce cas, le *de cuius* est soumis, en application de la modification proposée, à la clause d'inaliénabilité qui doit être conforme au droit successoral et à l'intérêt de la société.

Le ministre confirme que ces clauses d'inaliénabilité sont autorisées pour autant qu'elles ne soient pas contraires à l'ordre public (par exemple au droit des héritiers réservataires, à l'interdiction de conclure des accords relatifs à une succession non encore ouverte,...).

Un intervenant précédent redemande si une disposition successorale peut s'opposer à la clause d'inaliénabilité. Dans la négative, il y a lieu de se demander s'il ne s'agit pas d'un accord relatif à une succession non encore ouverte. En effet, le *de cuius* conclut, avec ses héritiers potentiels, un accord qui devra être respecté au moment de la liquidation de la succession. L'intervenant estime qu'un tel accord est nul.

Un membre demande si une clause d'inaliénabilité constitue un empêchement, pour les héritiers, de vendre une partie des actions héritées pour payer les droits de succession.

Le ministre déclare qu'une telle vente est autorisée, à la condition que le délai de six mois prévu au troisième alinéa du § 2 de l'article 42 soit respecté. Autrement dit, les héritiers peuvent hériter des actions. S'ils souhaitent vendre les titres, ils doivent respecter la clause d'agrément ou la clause prévoyant un droit de préemption. Cela signifie qu'ils ne peuvent pas vendre les actions à n'importe quel moment ni à n'importe qui.

Een lid verklaart dat er behoudens de goedkeuringsclausule of de clausule die in een voorkooprecht voorziet, nog andere clausules kunnen worden overeengekomen waarbij de overdraagbaarheid van aandelen kan worden beperkt.

In dat geval zou de geldigheidstermijn welke voor de twee bovenvermelde clausules maximaal zes maanden bedraagt, niet van toepassing zijn.

Een ander lid wenst te weten welke sanctie toepasselijk is wanneer een aandeelhouder na 30 jaar op de algemene vergadering verschijnt met een pakket aandelen op naam, die door de raad van beheer worden geweigerd omdat ze in strijd met een onvervreemdbaarheidsclausule werden verkregen. De rechter zal dan dienen te oordelen of deze clausule nog verantwoord is. Vraag is wie zich moet verantwoorden. De oprichters van de vennootschap die de clausules hebben ingevoerd, hoewel er veel kans toe bestaat dat zij niet meer in leven zijn, dan wel de raad van bestuur? Spreker sluit zich aan bij de interpretatie dat onvervreemdbaarheidsclausules op ieder ogenblik verantwoord moeten zijn op grond van het belang van de vennootschap.

Het komt een lid vrij onwaarschijnlijk voor dat een belangrijk aandelenpakket pas na 30 of 40 jaar tijd zou opduiken.

De minister werpt op dat dit niet uitgesloten is. Er bestaat in ieder geval rechtspraak over.

Een lid verklaart dat de oprichters van een vennootschap bijvoorbeeld kunnen overeenkomen dat de aandelen nooit aan niet-Belgen mogen worden overgedragen.

Een ander lid merkt op dat een dergelijke overeenkomst nietig is wegens schending van de bepalingen van de wet van 30 juli 1981 tot bestraffing van bepaalde door racisme of xenofobie ingegeven daden, welke van openbare orde zijn.

De vorige spreker wenst nadere toelichting bij de bepaling dat de onvervreemdbaarheidsclausules in de tijd moeten worden beperkt (*cf.* het voorgestelde artikel 41, § 2, tweede lid). Welke termijn zijn in dat perspectief al dan niet aanvaardbaar?

De minister antwoordt dat aan deze problematiek twee aspecten verbonden zijn.

In de eerste plaats zijn dergelijke clausules nietig wanneer gemeenrechtelijke bepalingen van het verbintenissenrecht worden geschonden. Dit hoef echter niet expliciet in de vennootschappenwet te worden vermeld.

Het tweede aspect betreft de werking van de vennootschap. Onder welke voorwaarden kan iemand aandeelhouder worden, zijn aandelen verkopen, enzovoorts?

Un membre déclare qu'outre la clause d'agrément et la clause prévoyant un droit de préemption, d'autres clauses peuvent être prévues qui limitent la cessibilité d'actions.

En ce qui concerne ces dernières, le délai de validité de six mois au plus, qui vaut pour les deux clauses citées en premier lieu, n'est pas applicable.

Un autre membre demande quelle sanction il faudrait appliquer dans l'hypothèse où un actionnaire viendrait présenter, au bout de trente ans, en assemblée générale, un paquet d'actions nominatives que le conseil d'administration refuserait en arguant que, sinon, il y aurait violation de la clause d'inaliénabilité. Il appartiendrait, dans ce cas, au juge de dire si cette clause est encore justifiée. La question reste, toutefois, posée de savoir qui doit apporter la justification. Doit-elle être apportée par ceux qui ont constitué la société et qui ont introduit la clause, et qui ne sont très probablement plus en vie ou doit-elle être apportée par le conseil d'administration? L'intervenant se rallie à l'interprétation selon laquelle les clauses d'inaliénabilité doivent être justifiées à tout moment par l'intérêt social.

Il ajoute qu'il lui paraît invraisemblable que le détenteur d'un paquet d'actions importantes ne se fasse connaître qu'au bout de 30 ou 40 ans.

Le ministre réplique que de tels cas ne sont pas impossibles. Il existe en tout cas une jurisprudence sur ce point.

Un membre déclare que les personnes qui constituent une société peuvent convenir par exemple que les actions ne pourront jamais être ni cédées ni transmises à des non-Belges.

Un autre membre fait observer qu'un tel accord serait nul parce qu'il violerait les dispositions de la loi du 30 juillet 1981 réprimant certains actes inspirés par le racisme ou la xénophobie qui sont d'ordre public.

L'intervenant précédent demande des précisions au sujet de la disposition selon laquelle des clauses d'inaliénabilité doivent être limitées dans le temps (*cf.* art. 41, § 2, deuxième alinéa, proposé). Quels sont à cet égard les délais acceptables?

Le ministre répond que la question présente deux aspects.

D'une part, ces clauses sont nulles lorsqu'elles violent des dispositions de droit commun du droit contractuel. Il n'est toutefois pas nécessaire de le mentionner explicitement dans la loi sur les sociétés commerciales.

Le second aspect concerne le fonctionnement de la société. Dans quelles conditions peut-on devenir actionnaire, peut-on vendre des actions, etc.?

Na deze gedachtenwisseling dienen de heren Pataer en Stroobant de volgende amendementen in:

« A) In het eerste lid van de voorgestelde § 2, de woorden « of aan toonder » te doen vervallen. »

Verantwoording

Het is een « contradictio in terminis » enerzijds « aandelen aan toonder » toe te laten en anderzijds het bestaan van dit soort aandelen te onderwerpen aan goedkeuringsmaatregelen. Volgens een vroegere rechtspraak (vóór 1991) konden alleen aandelen op naam aan een blokkeringsregeling worden onderworpen.

« B) Het tweede lid van de voorgestelde § 2 te doen vervallen. »

Verantwoording

Bedoelde zin is veel te vaag en biedt dan ook nauwelijks enig houvast.

Wie zal oordelen over het belang van de vennootschap?

Een clausule in de tijd willen beperken heeft weinig betekenis als het begrip « tijd » niet wordt ingevuld, bovendien kan een clausule die niet meer dienstbaar is, steeds worden gewijzigd volgens de in de statuten vastgelegde procedure.

« C) Het derde en vierde lid van de voorgestelde § 2 te doen vervallen. »

Verantwoording

Deze alinea's worden overbodig door de schrapping van het tweede lid. Ook als het tweede lid wordt behouden, worden het derde en vierde lid beter geschrapt. Het is immers verkieslijk de inhoud ervan eventueel in de statuten op te nemen i.p.v. er dwingende bepalingen van te maken. De voorgestelde afkoopregeling van het derde lid is inderdaad van aard het hele systeem van het tweede lid te neutraliseren. Door de afkoopverplichting in te stellen kan de stabiliteit van de onderneming in het gedrang komen, vermits verkopende aandeelhouders de andere aandeelhouders verplichten de te koop aangeboden aandelen over te nemen of ze aan derden te laten doorverkopen. Dergelijke operaties werken destabiliserend.

Tenslotte wordt het amendement van de heer Van Thillo aangehouden.

De amendementen nr. 25, A) en B) worden ingetrokken.

Au terme de cet échange de vues, MM. Pataer et Stroobant déposent les amendements suivants:

« A) Au premier alinéa du § 2 proposé, supprimer les mots « au porteur. »

Justification

Il y a « contradictio in terminis », lorsque l'on autorise les « actions au porteur », d'une part, et soumet à des mesures d'agrément l'existence de ce type d'actions, d'autre part. Selon une jurisprudence antérieure (d'avant 1991), seules les actions nominatives pouvaient être soumises à un processus de blocage.

« B) Supprimer le deuxième alinéa du § 2 proposé. »

Justification

La phrase en question est beaucoup trop vague et elle ne constitue, dès lors, qu'une base peu solide.

Qui jugera de l'intérêt de la société?

Limiter l'application d'une clause dans le temps n'a guère de sens, si l'on ne précise pas le sens de la notion de « temps »; en outre, une clause qui n'est plus d'aucune utilité peut toujours être modifiée selon la procédure fixée par les statuts.

« C) Supprimer les troisième et quatrième alinéas du § 2 proposé. »

Justification

Ces alinéas sont rendus superflus par la suppression du deuxième alinéa. Même si ce dernier était maintenu, il serait préférable de supprimer les troisième et quatrième alinéas. En effet, mieux vaut en inscrire éventuellement le contenu dans les statuts que d'en faire des dispositions impératives. La procédure de rachat proposées au troisième alinéa est effectivement de nature à neutraliser l'ensemble du système prévu au premier alinéa. L'inscription de l'obligation de rachat peut compromettre la stabilité de l'entreprise, puisque les actionnaires-vendeurs obligent les autres actionnaires à reprendre les actions mises en vente ou à les faire revendre à des tiers. De telles opérations ont un effet déstabilisateur.

Finalement, M. Van Thillo maintient son amendement.

Les amendements n[os] 25, A) et B) sont retirés.

Het amendement nr. 25 C), waarbij de minister zich niet kan aansluiten omdat het aan basisregels van de N.V. raakt, wordt eveneens ingetrokken door zijn indieners.

Bij artikel 5 dienen de heren Barzin en Hatry eveneens het volgende amendement in:

« In de voorgestelde § 2, het tweede lid te vervangen als volgt:

« De statuten en andere akten bedoeld in het vorige lid kunnen geen clausule bevatten die de overdraagbaarheid onder levenden of de overdraagbaarheid wegens overlijden verhinderen, indien daar niet reeds in is voorzien van bij het ontstaan van de vennootschap en indien dat het belang van de vennootschap niet dient. »

Verantwoording

De vrije overdraagbaarheid van aandelen is een kenmerk van de naamloze vennootschap. Andere vennootschapsvormen maken het mogelijk om een ander doel te bereiken. Alleen in specifieke gevallen, bijvoorbeeld medeondernemersschap, zijn bedingen van onoverdraagbaarheid verantwoord. De positie van de minderheidsaandeelhouders zal beter worden beschermd door te verbieden dat deze bedingen worden ingevoerd terwijl de vennootschap bestaat, dan door ze in de tijd te beperken.

Een van de indieners vraagt of het begrip « belang van de vennootschap » door de rechspraak zal worden omschreven. Wie zal daarover oordelen?

De minister verwijst hieromtrent naar het amendement nr. 25, B), naar de verantwoording ervan, en naar het antwoord van een lid.

De spreker herinnert eraan dat er daarover in de rechtsleer en de rechtspraak twee tegenstrijdige stellingen bestaan.

In principe moeten alle beslissingen genomen worden overeenkomstig het belang van de vennootschap.

Dit debat moet dus gevoerd worden in het kader van de bespreking van artikel 12.

De heer Dieux stelt dat de bespreking rond artikel 5 van het ontwerp verband houdt met een vraag die hij zich persoonlijk stelt betreffende de toepassing van artikel 41 in geval de voorkeurrechten louter contractueel zijn.

Voor het overige spreekt de heer Dieux zijn terughoudendheid uit ten overstaan van het amendement. Normaliter gebeurt de wijziging van de statuten van een N.V. met een drievierde meerderheid.

Tot nu toe heeft de rechtspraak willen vermijden dat de individuele rechten door de meerderheid ten nadele van een minderheid zouden worden gewijzigd.

L'amendement n° 25, C) auquel le ministre ne peut pas se rallier parce qu'il touche à des règles de base concernant les sociétés anonymes est également retiré.

À l'article 5, MM. Barzin et Hatry présentent aussi l'amendement suivant:

« Au § 2 proposé, remplacer le deuxième alinéa par le texte suivant:

« Les statuts et autres actes prévus à l'alinéa précédent ne peuvent pas contenir de clause empêchant la cessibilité entre vifs ou la transmissibilité à cause de mort si elle n'est prévue dès l'origine de la société et justifiée par l'intérêt social. »

Justification

La libre cessibilité des actions est la caractéristique de la société anonyme. D'autres formes de sociétés permettent d'atteindre un objectif différent. C'est seulement dans des cas spécifiques, par exemple de co-entreprise, que les clauses d'incessibilité peuvent se justifier. Plutôt que d'en limiter la portée dans le temps, il serait plus protecteur de la position des minoritaires d'empêcher qu'elles soient introduites pendant la vie de la société.

L'un des auteurs demande si la notion d'« intérêt social » sera définie par la jurisprudence. Qui se prononcera à ce sujet?

Le ministre renvoie à ce propos à l'amendement n° 25, B), à la justification de celui-ci et à la réponse donnée par un membre.

Il rappelle qu'il existe à ce sujet deux thèses contradictoires dans la doctrine et la jurisprudence.

En principe, toutes les décisions doivent être prises conformément à l'intérêt social.

Ce débat doit donc avoir lieu dans le cadre de la discussion de l'article 12.

M. Dieux déclare que la discussion concernant l'article 5 du projet touche à une question qu'il se pose personnellement au sujet de l'application de l'article 41 lorsque les droits préférentiels sont purement contractuels.

Pour le reste, M. Dieux se dit réservé à l'égard de l'amendement. Normalement, les statuts d'une société anonyme se modifient à la majorité des trois quarts.

Jusqu'ici, la jurisprudence a voulu éviter que les droits individuels ne soient modifiés par la majorité au détriment d'une minorité.

Niets belet evenwel de aandeelhouders een dergelijke clausule eenparig aan te nemen.

De spreker is dus voorstander van het behoud van de tekst voorgesteld in het ontwerp.

Een lid wijst erop dat de rechtspraak van vóór 1991 in deze materie toepasselijk blijft.

Tenslotte wordt het amendement van de heren Hatry en Barzin ingetrokken.

Bij artikel 5 dienen de heren Laverge en Van Thillo het volgende amendement in :

« Het voorgestelde punt B) te doen vervallen. »

Verantwoording

Artikel 41, § 2, werd niet gewijzigd in de zin oorspronkelijk voorgesteld in amendement nr. 60 (Gedr. St., Kamer, 1992-1993, nr. 1005/8) noch in de zin bedoeld in het amendement nr. 74 van de Regering dat beoogde in het geval van een openbare overnameaanbieding de goedkeuring toe te staan van statutaire of contractuele bepalingen die afwijken van de algemene regeling vervat in artikel 46 (Gedr. St., Kamer, nr. 1005/10; Gedr. St., Kamer, nr. 1005/19, blz. 22 en 79).

De afwijking « van § 2 » waarin § 4 voorziet, is dus niet langer verantwoord.

De Regering kan zich bij dit amendement niet aansluiten.

Tenslotte heeft de « Commission Droit et Vie des Affaires de l'Université de Liège » een advies uitgebracht over artikel 5.

Dit advies luidt:

« In artikel 5 van het ontwerp tot wijziging van artikel 41 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen:

1° In artikel 41, § 2, eerste lid, duidelijk bepalen op welk tijdstip beoordeeld wordt of de onvervreemdbaarheidsclausules het sociaal belang dienen. »

Verantwoording

Wanneer men met de bepaling van een overeenkomst te maken heeft, bestaat de meest logische oplossing erin uit te gaan van het tijdstip waarop de overeenkomst werd gesloten. De tekst zegt hierover evenwel niets.

« 2° In artikel 41, § 2, derde lid, de manier aangeven om de duur van de onvervreemdbaarheid te beperken tot zes maanden wanneer er een goedkeuringsclausule of een clausule van voorkooprecht is voorzien. »

Rien n'empêche toutefois les actionnaires d'adopter une telle clause à l'unanimité.

L'intervenant est donc d'avis de maintenir le texte proposé dans le projet.

Un membre souligne que la jurisprudence d'avant 1991 reste applicable en la matière.

Finalement, l'amendement de MM. Hatry et Barzin est retiré.

À l'article 5, MM. Laverge et Van Thillo déposent l'amendement suivant:

« Supprimer le point B) de cet article. »

Justification

L'article 41, § 2, n'a pas été modifié dans le sens initialement prévu à l'amendement n° 60 (Doc. parl. Ch., 1992-1993, n° 1005/8) ni dans le sens visé à l'amendement n° 74 du Gouvernement qui tendait à autoriser l'approbation, en cas d'offre publique d'acquisition, de dispositions statutaires ou contractuelles qui s'écartent du régime général prévu par l'article 46 (Doc. Chambre, idem, n° 1005/10; Doc. Chambre, idem, n° 1005/19, pp. 22 et 79).

La dérogation au « § 2 » faite au § 4 ne se justifie donc plus.

Le Gouvernement ne peut se rallier à cet amendement.

Enfin, la Commission Droit et Vie des Affaires de l'Université de Liège a émis un avis sur l'article 5.

Cet avis est formulé comme suit:

« Dans l'article 5 du projet modifiant l'article 41 des L.C.S.C.

1° Dans l'article 41, § 2, alinéa 1er, préciser à quelle date s'apprécie la conformité des clauses d'inaliénabilité à l'intérêt social. »

Justification

La solution la plus logique quand on se trouve devant une disposition conventionnelle serait de se placer au moment où la convention a été conclue, mais le texte est muet à cet égard.

« 2° À l'article 41, § 2, alinéa 3, modaliser la façon de limiter à six mois la durée de l'incessibilité en cas de clause d'agrément ou de préemption. »

Verantwoording

Deze termijn is in feite ingegeven door een opeenvolging van termijnen (kennisgeving eventueel aan de raad van bestuur, die de aandeelhouders op de hoogte brengen, die zich op hun beurt moeten uitspreken). De logica vereist dat deze opeenvolging van termijnen verhoudingsgewijze wordt bekort om geen nadeel te berokkenen aan de groep die in laatste instantie moet optreden.

« 3° In artikel 41, § 4, de ontworpen wijziging doen vervallen. »

Verantwoording

Deze toevoeging had nog enig nut wanneer men artikel 41, § 2, ingewikkeld heeft gemaakt, doch dient geen enkel doel meer bij de huidige versie van § 2.

De minister deelt mee dat er met die opmerkingen rekening is gehouden.

Het amendement van de heer Van Thillo wordt door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Het amendement van de heren Laverge en Van Thillo wordt verworpen met 10 tegen 3 stemmen.

Het geamendeerde artikel wordt aangenomen met 10 stemmen tegen 1 stem, bij 2 onthoudingen.

Artikel 6 (art. 11 van de aangenomen tekst)

1. Eerste gedachtenwisseling

De minister stipt aan dat het voorgestelde artikel 46 werd ingevoerd ten gevolge van een amendement ingediend door de heer De Clercq (*cf.* Gedr. St., Kamer, 1992-1993, nr. 1005/17). De omstandige verantwoording van het amendement spreekt voor zich.

Krachtens het huidige artikel 46 kunnen de aandelen niet worden overgedragen zolang de vennootschap niet definitief is opgericht en een vierde van het bedrag der aandelen niet is gestort. « Speculatie » is derhalve niet mogelijk. De finnanciële markt heeft echter technieken ontwikkeld *(tender)* die met de huidige regelen in botsing zouden kunnen komen. Zo zal de vennootschap die een kapitaalverhoging wenst door te voeren, aandelen verkopen om aldus een prijs vast te stellen (d.i. de grijze zone). Dergelijke techniek wordt zowel op de natinale als op de internationale kapitaalmarkt gebruikt. Artikel 46 verzet zich in zijn huidige versie tegen deze praktijk.

Een lid verklaart dat er behoudens de « tender »-techniek nog andere formules bestaan.

Zo kan er een uitgifte van aandelen plaatshebben, die niet onmiddellijk worden volgestort. Vijfentwintig procent van het bedrag van het aandeel wordt bij

Justification

Ce délai en la matière est en fait le résultat d'une succession de délais (notification adressée éventuellement au conseil d'administration, qui fait suivre aux actionnaires, lesquels doivent prendre position). La logique imposerait de réduire cette succession de délais proportionnellement afin de ne pas léser le groupe qui doit agir en dernier lieu.

« 3° Dans l'article 41, § 4, supprimer la modification apportée par le projet. »

Justification

Cette adjonction avait un objet lorsqu'on a compliqué le texte de l'article 41, § 2, mais n'a plus de raison d'être vu la version actuelle du § 2.

Le ministre déclare qu'il a été tenu compte de ces observations.

L'amendement de M. Van Thillo est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

L'amendement de MM. Laverge et Van Thillo est rejeté par 10 voix contre 3.

L'article amendé est adopté par 10 voix contre 1 et 2 abstentions.

Article 6 (art. 11 du texte adopté)

1. Premier échange de vues

Le ministre note que l'article 46 proposé a été inséré à la suite d'un amendement déposé par M. De Clercq (cf. Doc. Ch., 1992-1993, n° 1005/17). La justification circonstanciée de l'amendement est éloquente.

En vertu de l'article 46 actuel, les actions ne peuvent pas être cédées tant que la société n'a pas été constituée définitivement et qu'un quart de l'import des actions n'a pas été versé. La « spéculation » n'est donc pas possible. Le marché financier a toutefois développé des techniques *(tender)* qui pourraient entrer en conflit avec les règles actuelles. Ainsi, la société qui souhaite procéder à une augmentation de capital vendra des actions pour ainsi fixer un prix (c'est-à-dire la zone grise). Une telle technique est utilisée sur le marché national comme sur le marché international des capitaux. La version actuelle de l'article 46 interdit cette pratique.

Un commissaire déclare qu'il existe encore d'autres formules que la technique de l'offre « tender ».

On peut ainsi procéder à une émission d'actions qui ne sont pas entièrement libérées immédiatement. Vingt-cinq pour cent du montant de l'action est entiè-

uitgifte volgestort, vijftig procent na zes maanden en het restant na een jaar. Deze techniek biedt daarenboven een bijkomend voordeel omdat bij een spreiding van de betaling rekening kan worden gehouden met de aan de gang zijnde muntonwaarding, hetgeen voor de inschrijver op de aandelen een aanzienlijke winstfactor kan betekenen.

Het voorgestelde artikel 46 maakt deze technieken onder welbepaalde voorwaarden mogelijk.

Het lid merkt op dat deze aandelen nog steeds op naam zijn. Deze beperking bestaat niet in het buitenlands recht.

De minister verklaart dat, afgezien van fiscale overwegingen, het vanuit juridisch-technisch oogpunt verkieslijk is met aandelen op naam te werken. Aldus voorkomt men tal van problemen met betrekking tot de identificatie van aandeelhouders, enz.

De vorige spreker stipt aan dat Belgen geen grote amateurs van nominatieve aandelen zijn.

Er wordt op gewezen dat het voorgestelde artikel 46 een innovatie is, die niet geïnspireerd is op een Europese richtlijn.

De minister vestigt er de aandacht op dat de voorgestelde regeling geen speculatie in de hand werkt omdat zij ter beurs genoteerde aandelen op naam betreft welke makkelijk kunnen worden gecontroleerd.

Een lid betoogt dat de redactie van het voorgestelde artikel 46 indruist tegen het opzet om de vennootschappenwet dermate aan te passen dat er een Belgische (c.q. Vlaamse versus Franstalige) verankeringspolitiek kan worden gevoerd. Met de voorgestelde tekst wordt een opening gecreëerd zodat er een beroep kan worden gedaan op de buitenlandse kapitaalmarkt. Het gevaar is derhalve niet denkbeeldig dat Belgische vennootschappen aldus een internationaal karakter krijgen, hetgeen afbreuk doet aan de verankeringsgedachte. Spreker betreurt deze nieuwe wending.

De minister is het niet eens met de bovenvermelde opvatting. De vraag waar het beslissingscentrum van een onderneming gesitueerd moet zijn, hoeft niet te worden gekoppeld aan de vraag naar de meest adequate financiering voor die onderneming. Primordiaal is dat de doelstelling van de onderneming wordt gerealiseerd onder meer in het belang van de werknemers. Dit veronderstelt een adequate financiering. Vraag is hoe deze financiering dient te verlopen zonder dat de onderneming in een keurslijf zonder bewegingsvrijheid wordt gedwongen.

Wanneer voor een kapitaalverhoging een beroep op de kapitaalmarkt wordt gedaan door de uitgifte van nieuwe aandelen zonder dat er onderhandelingen met een geldschieter worden gevoerd of aandelen

rement libéré lors de l'émission, cinquante pour cent après six mois et le reste après un an. En outre, cette technique offre un avantage supplémentaire, parce qu'en cas d'étalement du paiement, on peut tenir compte de la dévalorisation monétaire en cours, ce qui peut représenter un facteur de gain considérable pour le souscripteur des actions.

L'article 46 proposé permet de recourir à ces techniques dans des conditions bien déterminées.

L'intervenant fait observer que ces actions sont encore nominatives. Cette restriction n'existe pas en droit étranger.

Le ministre déclare qu'indépendamment de considérations fiscales, il est préférable, du point de vue juridico-technique, d'employer des actions nominatives. On prévient de la sorte bon nombre de problèmes relatifs à l'identification des actionnaires, etc.

Le préopinant relève que les Belges ne sont pas de grands amateurs d'actions nominatives.

On fait remarquer que l'article 46 proposé constitue une innovation qui ne s'inspire pas d'une directive européenne.

Le ministre souligne que la réglementation proposée ne favorise pas la spéculation, parce qu'elle concerne des actions nominatives cotées en bourse qui peuvent être facilement contrôlées.

Un commissaire fait valoir que la rédaction de l'article 46 proposé va à l'encontre de la volonté d'adapter la loi sur les sociétés de manière à permettre une politique d'ancrage belge (dans le cas présent les Flamands face aux Francophones). Le texte proposé crée une ouverture permettant de faire appel au marché des capitaux étrangers. Le risque de voir des sociétés belges acquérir ainsi un caractère international, au détriment du principe de l'ancrage, n'est donc pas imaginaire. L'intervenant déplore cette nouvelle orientation.

Le ministre n'est pas d'accord sur la conception susvisée. La question de savoir où doit se situer le centre de décision d'une entreprise ne doit pas être liée à la question relative au financement le plus adéquat pour cette entreprise. Ce qui est primordial, c'est que l'objectif de l'entreprise soit réalisé, notamment dans l'intérêt des travailleurs, ce qui suppose un financement adéquat. La question est de savoir comment ce financement doit s'opérer sans que l'entreprise ne soit enfermée dans un carcan, sans liberté de mouvement.

Lorsqu'en vue de procéder à une augmentation de capital, il est fait appel au marché des capitaux par l'émission d'actions nouvelles sans que des négociations soient engagées avec un bailleur de fonds ou que

buiten de beurs worden verhandeld, heeft dit tot gevolg dat de aandelen over meer personen verspreid zijn. Hoe groter de spreiding, des te onafhankelijker de raad van bestuur zich kan opstellen ten aanzien van de aandeelhouders.

De vennootschap Shell doet bijvoorbeeld frequent een beroep op internationale financiering via pensioenfondsen, gemeenschappelijke beleggingsfondsen, kortom via technieken waarmee kapitaalbezitters tot het aandeel Shell worden aangetrokken.

De internationalisering van de aandeelhouders waarop de vorige spreker doelde, betreft een ander probleem. Wanneer men onderhandelingen voert betreffende de overdracht van pakketten aandelen aan één bepaalde buitenlandse aandeelhouder, beïnvloedt dit effectief de verankering van een vennootschap in ons land.

Spreker is van oordeel dat het voorgestelde artikel een financiering van de vennootschap mogelijk maakt welke vanuit het oogpunt van de verankering een neutraal effect heeft.

Een lid meent dat het voorgestelde artikel 46 de uitgifte van aandelen en zodoende de beurs aantrekkelijker maakt. Zo heeft B.P. een tiental jaren geleden, toen de Britse Staat besloten had zich vrijwel volledig uit de onderneming terug te trekken, aandelen uitgegeven die bij uitgifte ten belope van 25 pct. moesten worden betaald terwijl het restant binnen de 18 maanden moest worden volgestort. Deze techniek bood de gelegenheid een ruime waaier van aandeelhouders te krijgen. Men mag niet uit het oog verliezen dat de uitgifte van nieuwe aandelen zoals B.P. heeft gedaan, enorme kapitalen in beweging brengt. Er diende dan ook over te worden gewaakt dat de aandelenkoersen niet in elkaar stuikten doordat aandelen massaal werden verkocht om nieuwe B.P.-aandelen te kopen.

Met betrekking tot de problematiek van de verankering wijst hij erop dat er bij de stichting van de Europese Economische Gemeenschap en in het begin van de jaren 60 een controverse woedde over de vraag wat een Europese vennootschap was. Twee criteria waren doorslaggevend. In de eerste plaats moest het beslissingscentrum gelegen zijn op het grondgebied van één van de Lidstaten. Ten tweede moesten de aandelen hoofdzakelijk in handen zijn van onderdanen van de Lidstaten of van er gevestigde ondernemingen.

Tijdens het debat over deze kwestie heeft men er zich rekenschap van gegeven dat een dergelijke regeling wraakacties vanwege de Verenigde Staten zou kunnen uitlokken in die zin dat in Amerika gevestigde Europese ondernemingen geen aanspraak meer zouden kunnen maken op een aantal voordelen. Om deze reden werd dan ook afstand genomen van bovenvermelde dubbele voorwaarde. Een Europese onderneming is derhalve een onderneming met haar

des actions soient négociées hors bourse, cela entraîne une répartition des actions entre un plus grand nombre de personnes. Plus elle est étendue, plus le conseil d'administration peut marquer son indépendance par rapport aux actionnaires.

La société Shell, par exemple, fait fréquemment appel au financement international par des fonds de pension, des fonds communs de placement, bref par des techniques qui rendent l'action Shell attrayante aux yeux des détenteurs de capitaux.

L'internationalisation des actionnaires que visait l'intervenant précédent constitue un autre problème. Lorsque l'on mène des négociations concernant la cession de blocs d'actions à un actionnaire étranger déterminé, cela influence effectivement l'ancrage d'une société dans notre pays.

L'intervenant considère que l'article proposé permet un financement de la société qui exerce, du point de vue de l'ancrage, un effet neutre.

Un commissaire estime que l'article 46 proposé rend l'émission d'actions et, partant, la Bourse plus attrayantes. Ainsi, voici une dizaine d'années, lorsque l'Etat britannique avait décidé de se retirer quasi intégralement de l'entreprise B.P., celle-ci avait émis des actions qui devaient être libérées à raison de 25 p.c. lors de l'émission, le reste devant l'être dans un délai de 18 mois. Cette technique permettait d'obtenir un large éventail d'actionnaires. Il ne faut pas perdre de vue que l'émission de nouvelles actions, à l'instar de ce qu'a fait B.P., met en mouvement des capitaux énormes. Il a donc fallu veiller à ce que les cours des actions ne s'effondrent pas en raison d'une vente massive d'actions pour acheter de nouvelles actions B.P.

En ce qui concerne le problème de l'ancrage, l'intervenant souligne que lors de la création de la Communauté économique européenne et au début des années soixante, une controverse a fait rage sur la question de savoir ce qu'était une société européenne. Deux critères étaient prépondérants. Premièrement, le centre de décision devait être situé sur le territoire d'un des États membres. Deuxièmement, les actions devaient être principalement entre les mains de ressortissants des États membres ou d'entreprises qui y étaient établies.

Au cours du débat relatif à cette question, on s'est rendu compte qu'une telle réglementation pourrait susciter des mesures de rétorsion de la part des États-Unis, en ce sens que les entreprises européennes établies aux U.S.A. ne pourraient plus prétendre à un certain nombre d'avantages. C'est pourquoi on a pris ses distances par rapport à la double décision susvisée. Une entreprise européenne est donc une entreprise dont le siège est établi sur le territoire d'un des

zetel op het grondgebied van één der Lidstaten van de E.U., ongeacht of het beslissingscentrum er effectief gelegen is en ongeacht in wiens handen de aandelen berusten. Van deze regel kan niet worden afgeweken.

De minister repliceert dat de problematiek van de verankering en de adequate financiering van een onderneming een complexe aangelegenheid is. Beide aspecten zijn onlosmakelijk met elkaar verbonden. Wanneer alle nadruk op de verankering wordt gelegd zonder acht te slaan op de adequate financiering, zal een onderneming in haar zoektocht naar eigen middelen moeilijkheden ondervinden en zich tot een andere onderneming moeten wenden om haar maatschappelijk doel te bereiken.

Een lid sluit zich hierbij aan. Het verkrijgen van grotere financiële mogelijkheden voor de ondernemingen is een pluspunt, maar dit mag geen hinderpaal zijn om andere instrumenten te zoeken om een verankering tot stand te brengen. Naarmate er qua financiering naar meer openheid wordt gestreefd, moet er een tegengewicht worden gezocht om het eigen karakter van de onderneming te beschermen.

Een ander lid herinnert aan de bespreking van de wet van 18 juli 1991 tot wijziging van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, waarin onder meer het probleem van de aandelen zonder stemrecht aan bod is gekomen. Bepaalde opties werden toen ter zijde geschoven. De veralgemening van aandelen zonder stemrecht heeft ertoe geleid dat minderheidsgroepen Nederlandse, Zweedse en Zwitserse vennootschappen controleren. Deze mogelijkheid werd in 1991 dan ook welbewust uitgesloten.

De vorige spreker merkt op dat het politiek-economisch klimaat sindsdien is gewijzigd.

Hij wordt uitgenodigd om amendementen in te dienen om de verankeringsgedachte gestalte te geven.

2. Hoorzitting met de heer Duplat

A. Uiteenzetting van de heer Duplat

In artikel 6 van het ontwerp zoals overgezonden door de Kamer, had de heer De Clercq door amendering een nieuwe bepaling ingevoegd. Deze komt in grote lijnen tegemoet aan de wensen van bedrijven die in de Verenigde Staten willen handelen in nog uit te geven aandelen.

In zo een geval wordt een principe-beslissing tot kapitaalverhoging genomen. De effecten worden dan verhandeld in de Verenigde Staten en, afhankelijk van het succes daarvan, wordt de beslissing al dan niet bekrachtigd.

In artikel 46 van het oorspronkelijk ontwerp was het onmogelijk om aandelen over te dragen, te verko-

États membres de l'U.E., que le centre de décision y soit effectivement situé ou non, et indépendamment des détenteurs des actions. Il ne peut être dérogé à cette règle.

Le ministre réplique que le problème de l'ancrage et du financement adéquat d'une entreprise est complexe. Ces deux aspects sont indissociablement liés. Si l'on met l'accent sur l'ancrage sans se préoccuper d'un financement adéquat, une entreprise éprouvera des difficultés dans sa recherche de fonds propres et devra s'adresser à une autre entreprise pour pouvoir atteindre son objet social.

Un commissaire abonde dans le même sens. L'acquisition, par les entreprises, de possibilités financières plus étendues est un point positif, mais elle ne peut faire obstacle à la recherche d'autres instruments en vue de réaliser un ancrage. À mesure que l'on tend à une plus grande ouverture en matière de financement, il convient de chercher un contrepoids qui permettra de protéger le caractère propre de l'entreprise.

Un autre commissaire rappelle la discussion de la loi du 18 juillet 1991 modifiant les lois coordonnées sur les sociétés commerciales, au cours de laquelle a notamment été abordé le problème des actions sans droit de vote. Plusieurs options avaient alors été rejetées. La généralisation des actions sans droit de vote a eu pour effet que des groupes minoritaires contrôlent des sociétés néerlandaises, suédoises et suisses. Cette possibilité a, dès lors, été sciemment exclue en 1991.

Le préopinant fait observer que le climat politico-économique a changé depuis lors.

Il est invité à déposer des amendements en vue de concrétiser le principe de l'ancrage.

2. Audition de M. Duplat

A. Exposé de M. Duplat

Dans l'article 6 du projet, tel qu'il a été transmis par la Chambre, M. De Clercq avait introduit par voie d'amendement une disposition nouvelle. Celle-ci répond, dans son principe, à l'attende des entreprises qui cherchent à émettre aux Etats-Unis des actions encore à créer.

Dans cette hypothèse, une décision de principe d'augmentation du capital est prise. Ce papier est alors placé aux États-Unis et, en fonction du succès du placement, la décision est ou non ratifiée.

Dans l'article 46 tel qu'il figurait dans le projet initial, il était impossible de céder, vendre ou acheter

pen of te kopen tot uitgifte waarvan nog niet formeel was besloten door de algemene vergadering, of door de raad van bestuur binnen de perken van het toegestane kapitaal.

De nota (blz. 1 tot en met 7)(1), geeft een toelichting, niet over het principe zelf, dat ontegensprekelijk aan een nood beantwoordt, maar wel over het op elkaar aansluiten van de twee mogelijkheden die de bevoegde Kamercommissie had voorzien, nl. dat men aandelen mocht verhandelen die nog niet zijn uitgegeven, wanneer die aandelen reeds zijn opgenomen in een beurs (Belgische en buitenlandse beurs), of wanneer men de bedoeling heeft ze ter beurze te laten verhandelen.

Dit doet problemen rijzen i.v.m. de informatie t.o.v. de investeerder en met de wisselwerking tussen de nieuwe bepalingen en deze van financieel recht inzake informatieprospectie.

Om de zaken enigszins te vereenvoudigen wordt op blz. 7 van de nota een voorstel van amendering geformuleerd.

De voorgestelde wijziging heeft tot doel tegemoet te komen aan de bekommernissen uitgedrukt in de toelichting.

B. Gedachtenwisseling

Een lid vraagt of de heer Duplat de bedrijven kan noemen die in deze materie met problemen werden geconfronteerd.

De heer Duplat antwoordt dat deze bedrijven in de sector van de geavanceerde biologie werken.

Om een bijkomende plaatsing te doen heeft één van die bedrijven, dat verband houdt met een professor van de faculteit van Gent, een Nederlandse rechtspersoon moeten oprichten, om langs die weg in de Verenigde Staten dat nieuw risicodragend kapitaal (dat nog niet formeel was gecreëerd) te kunnen uitvoeren.

Het tweede is een Iepers bedrijf, goed gekend in de spraaktechnologie, waar hetzelfde probleem zich gaat voordoen, als men niet de nodige wetgevende maatregelen treft.

Een lid merkt op dat de hervorming zich vooral voor de rechtsonderhorigen opdringt. Het economische leven heeft nood aan rechtszekerheid.

Een ander lid verwijst naar een verslag gepubliceerd in het blad van V.B.O. waar de vraag wordt gesteld of die mogelijkheid tot de overdracht bij kapitaalverhoging niet moet uitgebreid worden naar alle vennootschappen (i.p.v. ze te beperken tot de genoteerde vennootschappen).

(1) Zie bijlagen bij dit verslag.

des actions non encore formellement créées dans le cadre d'une décision prise soit par une assemblée générale, soit par le conseil d'administration dans les limites du capital autorisé.

La note (pp. 1 à 7)(1) commente, non le principe lui-même, qui répond incontestablement à un besoin, mais la complémentarité des deux possibilités prévues par la commission compétente de la Chambre, à savoir pouvoir négocier des actions non encore émises lorsqu'elles sont déjà admises à la cote d'une bourse (belge ou étrangère), ou avoir l'intention de les faire négocier en bourse.

Ceci soulève des problèmes en ce qui concerne l'information de l'investisseur et l'interaction entre les nouvelles dispositions et les dispositions de droit financier concernant les prospectus d'information.

Pour simplifier quelque peu les choses, une proposition d'amendement est faite à la page 7 de la note.

La modification proposée est destinée à répondre aux préoccupations exprimées dans le commentaire.

B. Échange de vues

Un membre demande si M. Duplat peut nommer les entreprises qui rencontrent des problèmes en cette matière.

M. Duplat répond que ces entreprises travaillent dans le secteur de la biologie de pointe.

Pour réaliser un placement complémentaire, une de ces entreprises, qui est liée à un professeur de la faculté de Gand, a dû créer une personne morale de droit néerlandais pour pouvoir exporter aux États-Unis ce nouveau capital à risque (qui n'avait pas encore été formellement créé).

Le second cas concerne une entreprise d'Ypres, bien connue dans le domaine de la technologie du langage, où le même problème va se poser si l'on ne prend pas les mesures législatives nécessaires.

Un membre fait remarquer que la réforme s'impose surtout pour les justiciables. Le monde économique a besoin de sécurité juridique.

Un autre membre se réfère à un rapport publié dans le bulletin de la F.E.B., dans lequel on demande si la possibilité de céder les actions en cas d'augmentation de capital ne devrait pas être élargie à l'ensemble des sociétés (plutôt que de la limiter aux sociétés cotées en bourse).

(1) Voir annexes au présent rapport.

De heer Duplat verwijst naar de *ratio legis* van artikel 46, voordat het amendement van S. De Clercq werd aangenomen: daaruit blijkt dat men altijd (en terecht) de vrees heeft gehad dat een aantal sluwe of male fide plaatsers soortgelijk papier dat nog niet formeel werd gecreëerd bij argeloze investeerders zouden gaan plaatsen.

Daarom wordt in de nota een bepaald voorbehoud tegen de twee hypothesen geuit, en worden deze laatste tot één herleid.

Wanneer men een nog te creëren papier in functie van een beursnotering plaatst, is men immers qua prospectus aan een ruime informatieplicht onderworpen.

Als men voor privé-ondernemingen — die dat ook gebeurlijk privé zouden plaatsen — in dezelfde mogelijkheid voorziet, is het te vrezen dat Antwerpse gevallen die men enkele jaren geleden in de vrijetijdssector heeft gekend, weer zouden kunnen voorkomen.

De voorgestelde uitbreiding lijkt dus gevaarlijk te zijn, meer bepaald wat betreft het informatieplicht naar de investeerder toe, rekening houdend met het feit dat dat papier ook niet vrij verhandelbaar is.

Een lid verwijst naar het commentaar van het V.B.O. bij het wetsontwerp dat luidt als volgt:

Artikel 46 verbiedt de overdracht van aandelen vóór de definitieve oprichting van de vennootschap of vóór het verlijden van de authentieke akte houdende vaststelling van de kapitaalverhoging.

Dit verbod heeft tot doel windhandel te voorkomen.

Het wetsontwerp versoepelt deze regeling door de overdracht van aandelen vóór het verlijden van de akte die de kapitaalverhoging vaststelt, mogelijk te maken voor venootschappen die gecontroleerd worden door de Commissie voor het bank- en financiewezen of van het beursbestuur.

Bedoeling is ons recht aan te passen aan het recht van de ons omringende landen, meer bepaald aan het Franse recht en in mindere mate aan het Nederlandse recht.

Dit maakt het mogelijk dat aandelen worden verhandeld vóór de definitieve oprichting van de vennootschap.

De mogelijkheid van overdracht van aandelen bij kapitaalverhoging dient te worden uitgebreid tot alle vennootschappen en niet alleen tot de beursgenoteerde vennootschappen. Dat zou tegemoet komen aan een praktische behoefte.

M. Duplat se réfère à la *ratio legis* de l'article 46 avant l'adoption de l'amendement de S. De Clercq. Il apparaît que l'on a toujours appréhendé (à juste titre) qu'un certain nombre de placeurs rusés ou de mauvaise foi ne fassent souscrire à du papier de ce genre, non encore formellement créé, par des investisseurs non avertis.

C'est la raison pour laquelle la note émet une certaine réserve à l'égard des deux hypothèses et que celles-ci sont ramenées à une seule.

En effet, quand on place un papier encore à créer en fonction d'une cotation en bourse, on est soumis, en matière de prospectus, à une large obligation d'informer.

Si l'on prévoit la même possibilité pour les entreprises privées — lesquelles placeraient éventuellement aussi ce type de titres dans le privé —, il est à craindre de voir se reproduire des cas comme ceux que l'on a connus à Anvers, il y a quelques années, dans le secteur des loisirs.

L'extension proposée apparaît donc dangereuse, spécialement en ce qui concerne l'obligation d'informer l'investisseur, compte tenu du fait que ce papier n'est pas non plus librement négociable.

Un membre se réfère au commentaire suivant, fait par la F.E.B. sur le projet de loi:

L'article 46 interdit la cession d'actions avant la constitution définitive de la société ou avant la passation de l'acte authentique constatant l'augmentation de capital.

Cette prohibition a pour but de lutter contre le risque d'agiotage.

Le projet de loi assouplit cette réglementation en permettant la cession d'actions avant la passation de l'acte constatant l'augmentation de capital pour les sociétés soumises au contrôle de la Commission bancaire et financière et des autorités boursières.

Il s'agit d'adapter notre droit au droit des pays voisins, plus particulièrement au droit français et, dans une moindre mesure, au droit néerlandais.

Celui-ci permet même la négociation des actions avant la constitution définitive de la société.

Il convient d'étendre la possibilité de cession d'actions en cas d'augmentation de capital à toutes les sociétés et non uniquement aux sociétés cotées, ce qui permettrait de rencontrer les besoins de la pratique.»

De minister verklaart wat volgt:

« Artikel 46 gaat over iets dat typisch is voor het burgerlijk recht, namelijk de verkoop van een toekomstige zaak. Daarover bestaat reeds een omvangrijke rechtsliteratuur. »

Het voorstel van kamerlid De Clercq om die aangelegenheid te regelen en terug te komen op het beginsel van artikel 46 zoals het nu bestaat, zou nog verder in de richting van een liberalisering kunnen gaan, er van uitgaand dat die aangelegenheid reeds civielrechtelijk is geregeld.

Er moet dus dan worden nagegaan of in het vennootschapsrecht een aangelegenheid moet worden geregeld, zoals dat reeds in het burgerlijk recht is gebeurd.

Dat was ook de algemene bedenking bij een colloquium waarnaar werd verwezen als inleiding op de uiteenzetting van de heer Duplat.

Wat betreft de vennootschappen die een beroep op het beleggend publiek doen, gebeurt de controle op de bekendmaking en de kwaliteit daarvan op initiatief van de Commissie voor het bank- en financiewezen, wat betekent dat meer soepelheid noodzakelijk is.

3. Verdere bespreking van het artikel

De heer Pataer dient het volgende amendement in:

« In het voorgestelde artikel 46, § 2, tweede lid, 2°, de tweede zin te wijzigen als volgt:

« In dit geval mag de verhandeling pas aanvangen nadat de goedkeuring bedoeld in Titel II (...) is verleend. »

Verantwoording

De « verplichtingen » zijn normaliter al vroeger vervuld, met name zodra van de verhandeling kennis werd gegeven aan de Bankcommissie.

De indiener beklemtoont dat zijn amendement van technische aard is.

Een lid vraagt zich af of er altijd een goedkeuring vereist is.

Een ander lid is van oordeel dat de Regering op dit punt een consensustekst heeft voorgesteld die aan alle bezorgdheden tegemoet komt.

De minister verklaart dat er tegenstrijdige adviezen werden geformuleerd over de vraag hoe de overdracht van aandelen dient te worden geregeld die plaatsgrijpt vóór het verlijden van de authentieke akte die de kapitaalverhoging vaststelt.

De enen wilden immers een gedetailleerde procedure, de anderen wilden deze mogelijkheid gewoonweg afschaffen.

Le ministre déclare ce qui suit:

« L'article 46 concerne un mécanisme propre au droit civil, à savoir la vente d'une chose future. Il existe déjà une volumineuse doctrine en la matière. »

La proposition faite par le député De Clercq de réglementer cette question et de revenir sur le principe même de l'article 46 tel qu'il existe, pourrait encore aller dans un sens beaucoup plus libéral, en indiquant que la matière est déjà réglée en droit civil.

Il faut donc examiner s'il convient de régler dans le droit des sociétés une chose qui l'est déjà dans le droit civil général.

Telle était également la réflexion formulée de façon unanime lors du colloque évoqué en guise d'introduction à l'exposé de M. Duplat.

Pour ce qui concerne les sociétés qui font un appel public à l'épargne, le contrôle de l'information et de la qualité de celle-ci intervient à l'initiative de la Commission bancaire et financière, de sorte qu'une grande souplesse s'impose.

3. Suite de la discussion de l'article

M. Pataer dépose l'amendement suivant:

« À l'article 46, § 2, deuxième alinéa, 2°, proposé, remplacer la deuxième phrase par ce qui suit:

« Dans ce cas, la négociation ne pourra être entamée qu'après que l'agrément prévu au Titre II (...) aura été accordé. »

Justification

Les « obligations » auront normalement déjà été remplies antérieurement, à savoir dès que la Commission bancaire aura été informée de la négociation.

L'auteur souligne que son amendement est d'ordre technique.

Un commissaire se demande si un agrément est toujours requis.

Selon un autre membre, le Gouvernement a proposé sur ce point un texte de consensus qui répond à toutes les préoccupations.

Le ministre déclare que des avis contradictoires ont été formulés sur la question de savoir comment réglementer la cession d'actions se situant avant la passation de l'acte authentique constatant l'augmentation de capital.

Les uns prônaient une procédure détaillée tandis que les autres voulaient supprimer purement et simplement cette possibilité.

De minister wenst zijn standpunt in deze materie te verduidelijken aan de hand van het volgende amendement:

« Het ontworpen artikel 46, § 2 wordt vervangen door wat volgt:

« § 2. In geval van kapitaalverhoging zijn de aandelen overdraagbaar vanaf het verlijden van de authentieke akte tot vaststelling van de kapitaalverhoging.

In de volgende gevallen, kunnen de uit te geven aandelen evenwel verhandeld worden onder de opschortende voorwaarde van de vaststelling van de kapitaalverhoging:

1° wanneer het gaat om de verhandeling van aandelen van een vennootschap waarvan alle of een deel van de aandelen zijn opgenomen in de eerste markt van een effectenbeurs of in de officiële notering van een effectenbeurs van een Staat van de Europese Gemeenschap, dan wel worden verhandeld op een andere, door de Koning aangeduide markt.

2° wanneer het gaat om de verhandeling van aandelen waarvoor een aanvraag werd ingediend om opneming in de eerste markt van een effectenbeurs, in de officiële notering van een effectenbeurs van een Staat van de Europese Gemeenschap dan wel om te worden verhandeld op een andere, door de Koning aangeduide markt. »

Verantwoording

Dit amendement strekt ertoe § 2 van het ontworpen artikel 46 te vervangen.

Immers om het betrachte doel — toe te laten dat Belgische emittenten in de Verenigde Staten kunnen overgaan tot de verhandeling van aandelen op een « when issued »-basis — te bereiken, lijkt het redelijk de uitzondering op de regel voorzien bij § 2, eerste lid, op de verhandeling van aandelen te beperken tot de officiële markten van een Staat van de Europese Gemeenschap alsmede tot sommige door de Koning aangeduide markten buiten de Europese Gemeenschap.

Immers enkel de officiële noteringsmarkten van de effectenbeurzen, gelegen binnen de Europese Gemeenschap kennen een geharmoniseerde reglementering die strikte toelatings- en informatievoorwaarden opleggen.

Het komt de Koning toe de andere markten aan te duiden waarvan de regelen betreffende de werking en deze aangaande de opnemning en de informering minstens gelijkwaardig zijn aan de Europese standaard, hierbij rekening houdend met de werkelijke behoeften van de Belgische ondernemingen, met de

Le ministre note que le Gouvernement souhaite préciser son point de vue en la matière au moyen de l'amendement suivant:

« L'article 46, § 2, en projet est remplacé par ce qui suit:

« § 2. En cas d'augmentation de capital, les actions sont cessibles dès la passation de l'acte authentique constatant l'augmentation de capital.

Les actions à émettre peuvent toutefois être négociées sous la condition suspensive de la constatation de l'augmentation de capital, dans les cas suivants:

1° la négociation porte sur des actions d'une société dont toutes les actions ou une partie de celles-ci sont inscrites au premier marché d'une bourse de valeurs mobilières, à la cote officielle d'une bourse de valeurs d'un État de la Communauté européenne ou négociées sur un autre marché désigné par le Roi;

2° la négociation porte sur des actions qui font l'objet d'une demande d'inscription au premier marché d'une bourse de valeurs mobilières, d'une demande d'admission à la cote officielle d'une bourse de valeurs d'un État de la Communauté européenne ou d'une demande de négocition sur un autre marché désigné par le Roi. »

Justification

Le présent amendement vise à remplacer le § 2 de l'article 46 en projet.

En effet, pour atteindre l'objectif assigné — permettre à des émetteurs belges de procéder aux États-Unis à la négociation d'actions sur la base du « when issued » —, il paraît raisonnable de limiter l'exception à la règle prévue au § 2, alinéa 1er, à la négociation d'actions sur les seuls marchés officiels d'un État de la Communauté européenne ainsi que sur certains marchés hors de la Communauté européenne, désignés par le Roi.

En effet, seuls les marchés des cotes officielles des bourses de valeurs situés dans les États de la Communauté européenne font l'objet d'une réglementation harmonisée imposant des conditions strictes d'admission et d'information.

Il appartiendra au Roi de désigner les autres marchés dont les règles de fonctionnement et celles relatives à l'admission et à l'information sont au moins équivalentes au standard européen en tenant compte des besoins réels des entreprises belges, de la qualité des informations exigées pour l'admission sur

kwaliteit van de vereiste informatie voor de opneming in de vereiste markten en met de noodzaak over te kunnen gaan tot onderhandelingen op « when issued »-basis.

Omdat enkel de werkelijke gereglementeerde markten worden afgedekt, wordt de informatie aan het publiek en het toezicht op de verrichtingen door de bevoegde overheden gewaarborgd.

De verwijzing naar Titel II van het koninklijk besluit nr. 185 komt in de ontworpen tekst enkel in de tweede categorie uitzonderingen voor. De wet schrijft echter in beide gevallen de naleving van de reglementering betreffende het openbaar aantrekken van spaargelden voor; deze twee uitzonderingen slaan op openbare verkopen van aandelen van op te richten vennootschappen na een kapitaalsverhoging via openbaar aantrekken van kapitaal, verrichtingen die afgedekt worden door Titel II van het koninklijk besluit nr. 185. Het lijkt dus aangewezen deze verwijzing te schrappen.

Tenslotte wil dit amendement een aantal terminologische fouten verbeteren. Immers de wet van 4 december 1990 op de financiële transacties en de financiële markten en de reglementen voor effectenbeurzen hebben het begrip officiële notering in het Belgisch recht geschrapt. Bijgevolg is het noodzakelijk, om alle door de richtlijnen betreffende officiële beursnoteringen afgedekte markten te omvatten, te verwijzen naar enerzijds de primaire markten (Belgische markten afgedekt door de Europese richtlijnen) en naar de officiële notering van een effectenbeurs van een lidstaat van de Europese Gemeenschap (andere betrokken Europese markten door dezelfde richtlijnen).

De minister beklemtoont dat het amendement van de heer Pataer op zich zinvol is, maar een kwestie betreft die reeds wettelijk is geregeld.

De heer Pataer verklaart dat hij zijn amendement intrekt indien het regeringsamendement wordt aangenomen.

De heer Hatry dient het volgende amendement in:

« Paragraaf 2 van het voorgestelde artikel 46 te vervangen als volgt :

« § 2. In geval van kapitaalverhoging zijn de aandelen overdraagbaar vanaf het verlijden van de authentieke akte houdende vaststelling van de kapitaalverhoging.

De uit te geven aandelen kunnen evenwel reeds vóór het verlijden van de authentieke akte die de kapitaalverhoging vaststelt, voorwaardelijk worden verhandeld.

Die verhandeling heeft plaats onder de opschortende voorwaarde van de vaststelling van de kapitaalverhoging bij authentieke akte. »

les marchés concernés et de la nécessité de pouvoir y procéder à des négociations sur la base du « when issued ».

Dès lors que seuls des marchés réellement réglementés sont visés, l'information au public et le contrôle sur l'opération par des autorités compétentes sont assurés.

Par ailleurs, la référence au titre II de l'arrêté royal n° 185 ne figure, dans le texte en projet, qu'en ce qui concerne la seconde catégorie des exceptions. En réalité, la loi impose dans les deux cas le respect de la réglementation relative à l'appel public à l'épargne; les deux exceptions envisagées visent des ventes publiques d'actions de sociétés à créer à la suite d'une augmentation de capital par souscriptions publiques, opérations visées par le titre II de l'arrêté royal n° 185 et il convient par conséquent de supprimer le renvoi à cette législation.

Enfin, le présent amendement vise à corriger certaines erreurs terminologiques. En effet, la loi du 4 décembre 1990 relative aux opérations financières et aux marchés financiers et les règlements des bourses de valeurs mobilières ont supprimé la notion de cote officielle en droit belge. Par conséquent, il s'impose, s'agissant d'appréhender tous les marchés visés par les directives européennes relatives aux marchés de la cote officielle, de se référer à la fois aux premiers marchés (marchés belges visés par les directives européennes) et à la cote officielle d'une bourse de valeurs d'un État membre de la Communauté européenne (autres marchés européens concernés par les mêmes directives).

Le ministre souligne que l'amendement de M. Pataer est justifié, mais qu'il concerne une question qui est déjà réglée par la loi.

M. Pataer déclare qu'il retirera son amendement si l'amendement gouvernemental est adopté.

M. Hatry dépose un amendement rédigé comme suit:

« Remplacer le § 2 de l'article 46 proposé par ce qui suit:

« En cas d'augmentation de capital, les actions sont cessibles dès la passation de l'acte authentique constatant l'augmentation de capital.

Toutefois, les actions à émettre peuvent être négociées sous condition dès avant la passation de l'acte authentique constatant l'augmentation de capital.

Cette négociation a lieu sous la condition suspensive de la constatation de l'augmentation de capital par acte authentique. »

Verantwoording

Artikel 46 van de gecoördineerde wetten verbiedt de overdracht van aandelen vóór de definitieve oprichting van de vennootschap of vóór het verlijden van de authentieke akte houdende vaststelling van de kapitaalverhoging. Dit verbod heeft tot doel windhandel te bestrijden.

Het ontwerp van wet zoals het door de Kamer van volksvertegenwoordigers is goedgekeurd, versoepelt deze regel door de overdracht van aandelen vóór het verlijden van de authentieke akte houdende vaststelling van de kapitaalverhoging mogelijk te maken voor de vennootschappen die onder het toezicht staan van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen en van de beursinstanties.

De mogelijkheid van overdracht van aandelen bij kapitaalverhoging dient te worden uitgebreid tot alle vennootschappen en niet enkel tot de vennootschappen die zijn opgenomen in de beursnotering. Daardoor zou beter kunnen worden ingespeeld op de praktische noden.

Gelet op het feit dat er van derden grote financiële investeringen worden verwacht, zijn de vennootschappen immers vaak verplicht contacten te leggen vóór de eigenlijke kapitaalverhoging en hebben ze vaste toezeggingen nodig.

Het amendement beperkt de mogelijkheid van een aandelenoverdracht bij kapitaalverhoging: in die mogelijkheid wordt derhalve slechts voorzien voor reeds bestaande en gekende vennootschappen.

Het spreekt vanzelf dat de overdracht nietig zal zijn indien de transactie steunt op speculatie of windhandel.

De minister verleent toch de voorkeur aan het amendement van de Regering hoewel de daarin voorgestelde regeling omslachtiger is.

De heer Dieux verklaart dat het huidige artikel 46 archaïsch is. In de praktijk hebben er zich procedures inzake de overdracht van aandelen ontwikkeld die met dit artikel strijdig zijn.

Een lid wenst te weten of het voormelde artikel tot misbruiken aanleiding heeft gegeven.

De heer Dieux antwoordt dat de zaak-Carlam het laatste voorbeeld is van de miskenning van artikel 46. Hij vreest dat het voorgestelde artikel 46 zal leiden tot een vennootschapsrecht met twee snelheden.

De minister ontkent niet dat het amendement van de heer Hatry verdienstelijk is. Het door de Regering voorgestelde amendement is echter gebaseerd op de opmerkingen en voorstellen van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen.

Een lid is van oordeel dat verder beraad over deze problematiek vereist is. Zo heeft het onderscheid

Justification

L'article 46 des lois coordonnées interdit la cession d'actions avant la constitution définitive de la société ou avant la passation de l'acte authentique constatant l'augmentation de capital. Cette prohibition a pour but de lutter contre les risques d'agiotage.

Le projet de loi tel que voté par la Chambre des représentants assouplit cette réglementation en permettant la cession d'actions avant la passation de l'acte authentique constatant l'augmentation de capital pour les sociétés soumises au contrôle de la Commission bancaire et financière et des autorités boursières.

Il convient d'étendre la possibilité de cession d'actions en cas d'augmentation de capital à toutes les sociétés et non uniquement aux sociétés cotées, ce qui permettrait de rencontrer les besoins pratiques.

En effet, compte tenu des investissements financiers importants demandés à des tiers, les sociétés sont souvent tenues de prendre des contacts avant la réalisation de l'augmentation de capital et d'obtenir des engagements fermes.

L'amendement limite la possibilité de cession d'actions au cas d'augmentation de capital: cette faculté n'est, dès lors, prévue que pour des sociétés déjà existantes et connues.

Il va de soi que si l'opération est guidée par la spéculation ou l'agiotage, la cession sera frappée de nullité.

Le ministre déclare qu'il préfère quand même l'amendement gouvernemental, bien que la réglementation proposée dans le cadre de celui-ci soit plus complexe.

M. Dieux déclare que l'article 46 actuel est archaïque. Dans la pratique, l'on a vu se développer, en matière de cession et de transmission d'actions, des procédures contraires aux dispositions de cet article.

Un membre demande si l'article précité a entraîné des abus.

M. Dieux répond que l'affaire Carlam est le dernier exemple d'un cas de méconnaissance de l'article 46. Il craint que l'article 46 proposé ne constitue le point de départ d'un droit des sociétés à deux vitesses.

Le ministre ne nie pas que l'amendement de M. Hatry présente des aspects positifs, mais il souligne que l'amendement gouvernemental tient compte, quant à lui, des observations et des propositions de la Commission bancaire et financière.

Un membre estime qu'il convient de poursuivre la concertation sur les problèmes en question. Il suffit de

tussen ter beurze en niet ter beurze genoteerde vennootschappen belangrijke gevolgen voor de waardebepaling van de aandelen die bij een kapitaalverhoging worden uitgegeven.

Hij herinnert aan de perikelen rond de zaak Superclub, waar het probleem van de misleiding van niet-professionelen bij de waardebepaling van aandelen in alle scherpte aan het licht is gekomen.

De heren Laverge en Van Thillo dienen het volgende amendement in:

« Het voorgestelde artikel 46 te wijzigen als volgt:

1. Paragraaf 1 te doen vervallen;

2. Paragraaf 2 te doen vervallen;

3. De §§ 3 en 4 te vernummeren tot § 1 en § 2. »

Verantwoording

1. Artikel 46 van de gecoördineerde wetten gaat terug op artikel 40 van de wet van 18 mei 1873.

Deze bepaling vond haar verantwoording in de financiële schandalen en de « hemeltergende misbruiken van schaamteloze wildhandel » waarmee Frankrijk af te rekenen had, vooral via de commanditaire vennootschappen op aandelen (parlementaire voorbereiding van de wet van 18 mei 1873, Guillery, II, blz. 117-118).

Destijds hoefde niet meer dan één twintigste van het bedrag van de aandelen te zijn gestort bij de oprichting (art. 28). Op de inbrengen bestond er geen controle.

De wet van 25 mei 1913 heeft dat artikel gewijzigd zodat overdracht van aandelen van een naamloze vennootschap eerst geldig is na de definitieve oprichting van de vennootschap en de storting van een vijfde van het bedrag der aandelen. De wet van 5 december 1984 heeft dat bedrag op een vierde gebracht bij de oprichting van een naamloze vennootschap en bij elke kapitaalverhoging.

Sedert 1873 heeft de wetgeving op de vennootschappen een hele ontwikkeling gekend, niet alleen voor de verplichte volstorting, maar ook voor de controle op de inbreng en, meer in het algemeen, voor de bescherming van het spaarwezen.

Is het in het licht van deze ontwikkelingen nog raadzaam artikel 46 te handhaven?

Via het amendement nr. 103 ingediend in de Kamer van volksvertegenwoordigers (Gedr. St., Kamer, nr. 1005/17 - 1992-1993) is in het aan de Senaat overgezonden ontwerp een bijzondere bepaling ingevoegd met een weliswaar beperkte draagwijdte, over de kapitaalverhoging en meer bepaald over de verhande-

penser à la distinction entre les sociétés cotées en bourse et celles qui ne le sont pas, distinction qui influence largement la valeur des actions à émettre en cas d'augmentation de capital.

Il rappelle les péripéties de l'affaire Superclub, qui ont permis de mettre très clairement en lumière le problème de la mystification des non-professionnels en ce qui concerne la valeur des actions.

MM. Laverge et Van Thilio déposent l'amendement suivant:

« Modifier l'article 46 proposé comme suit:

1. Supprimer le § 1er de l'article 46 proposé;

2. Supprimer le § 2 de l'article 46 proposé;

3. Adapter la numérotation des « § 3 » et « § 4 » en les remplaçant par « § 1er » et « § 2. »

Justification

1. L'article 46 des lois coordonnées trouve son origine dans l'article 40 de la loi du 18 mai 1873.

Cette disposition se justifiait par les importants scandales financiers et les « abus criants d'un agiotage sans pudeur », qu'avait connus la France, notamment par l'usage de la société en commandite par actions (travaux préparatoires de la loi du 18 mai 1873, Guillery, II, pp. 117 et 118).

À cette époque, la libération des actions pouvait n'être que d'un vingtième lors de la constitution (art. 28) et il n'existait aucun contrôle des apports.

Cet article a été modifié par la loi du 25 mai 1913 pour prévoir que « les cessions d'actions d'une société anonyme ne sont valables qu'après la constitution définitive de la société et le versement du cinquième de l'import des actions ». La loi du 5 décembre 1984 a porté à un quart ce montant, lors de la constitution de la société anonyme et de toute augmentation de capital.

Depuis 1873, la législation des sociétés a évolué, non seulement à propos de l'obligation de libération, mais aussi en matière de contrôle des apports, et, plus généralement, de protection de l'épargne.

Cette évolution incite à s'interroger sur l'opportunité de maintenir l'article 46.

Suite à un amendement nº 103 déposé à la Chambre des représentants (Doc. parl, Chambre, nº 1005/17 - 1992-1993), le projet soumis au Sénat a introduit une disposition particulière, d'une portée limitée relative à l'augmentation de capital et, en particulier à la négociation, dès avant la passation de l'acte authenti-

ling, nog vóór het verlijden van de authentieke akte houdende vaststelling van de kapitaalverhoging, van aandelen die zijn opgenomen in de officiële notering van een Belgische of buitenlandse effectenbeurs of waarvan de opneming in de officiële notering is aangevraagd.

Men heeft er evenwel terecht op gewezen dat het publiek tegen onverantwoorde speculaties wordt beschermd door een reeks bepalingen die in 1873 nog niet bestonden: reglementering van het openbaar aanbod van effecten, van de verhandeling van effecten buiten de beurs, van effectencolportage, van de contantmarkt en de termijnmarkt van effecten en dat het niet denkbaar is dat een speculatieve markt voor uit te geven aandelen tot ontwikkeling komt, zoals ten tijde van Balzac. Het Nederlandse voorbeeld werkt op dat punt zeer geruststellend.

Wat de verkoop betreft, kan men bovendien met de gewone regels van het gemeen recht volstaan om bedrog of culpa in contrahendo van een van de partijen te herstellen, ook al is het nog niet helemaal duidelijk hoe die twee begrippen op het overdragen van aandelen toegepast kunnen worden.

Het is dus raadzaam de ontwerp-tekst van § 1 te doen vervallen omdat die vaak alleen tot doel heeft aan weinig gewetensvolle partijen een middel te verschaffen om zich aan de uitvoering van een overeenkomst te onttrekken die zij nochtans met kennis van zaken hebben gesloten en die talrijke, volstrekt gewettigde particuliere verrichtingen onmogelijk of moeilijker maakt.

2. Artikel 46, § 2 (nieuw), heeft geen reden van bestaan meer.

3. De overblijvende paragrafen van het artikel moeten vernummerd worden.

De heren Barzin en Hatry dienen op hun beurt de volgende amendementen in:

« A) In het voorgestelde artikel 46, § 1, de woorden « en de storting van een vierde van het bedrag van de aandelen » te doen vervallen. »

Verantwoording

Deze woorden zijn overbodig geworden sedert artikel 29bis heeft voorzien in regels ter bescherming van de echtheid van de geldelijke inbreng of de inbrengen in natura bij de oprichting van een vennootschap.

Die beperking bestaat trouwens niet bij een kapitaalverhoging.

que constatant cette augmentation d'actions admises ou faisant l'objet d'une demande d'admission à la cote.

On a cependant fort opportunément souligné que « la protection du public contre les spéculations malsaines est assurée par un arsenal de dispositions qui n'existaient pas en 1873: réglementation des offres publiques de valeurs mobilières, du démarchage et du colportage de valeurs mobilières, des marchés au comptant et à terme de valeurs mobilières » et qu'« on imagine mal comment pourrait se développer, dans ce contexte, un marché spéculatif sur des actions à émettre, comme au temps de Balzac. L'exemple néerlandais est de nature à éliminer toute appréhension à cet égard. »

Le droit commun de la vente suffit en outre à réparer le dol ou la culpa in contrahendo commis par l'une des parties, même s'il existe encore certaines incertitudes sur l'application de ces notions aux cessions d'actions.

Il serait donc oppportun de supprimer le texte actuel du paragraphe 1er dont, souvent, « le seul rôle ... est ainsi de fournir à des contractants peu scrupuleux le moyen de se soustraire à l'exécution d'un contrat qu'ils ont conclu en parfaite connaissance de cause » et qui rend impossibles ou plus difficiles de nombreuses opérations privées tout à fait légitimes.

2. L'article 46, § 2 (nouveau), deviendrait ainsi inutile.

3. Il faudrait adapter la numérotation du reste de l'article en conséquence.

MM. Barzin et Hatry déposent à leur tour un amendement qui est rédigé comme suit:

« A) Au § 1er de l'article 46 proposé, supprimer les mots « et le versement du quart de l'import des actions. »

Justification

Ces mots sont devenus inutiles depuis que l'article 29bis a prévu des règles protectrices de la réalité des apports en espèces ou en nature à la constitution de la société.

La restriction n'existe d'ailleurs pas pour l'augmentation de capital (§ 2).

« B) Paragraaf 3 van het voorgestelde artikel 46 aan te vullen met de volgende volzin :

« Evenzo blijven zij op naam tot de vennootschap aan de aandeelhouders het effect aan toonder heeft verstrekt dat het bewijs is van hun deelgerechtigdheid. »

Verantwoording

Tal van vennootschappen hebben nog geen effecten gedrukt ondanks het feit dat hun statuten bepalen dat deze effecten aan toonder zijn. De wet bevat geen nadere aanwijzingen over deze toestand, die ongetwijfeld onregelmatig is maar in de praktijk zeer frequent voorkomt. Een verduidelijking is nodig.

Een lid verzet zich tegen het punt A van dit amendement omdat het meer verwarring zal scheppen dan tot helderheid zal bijdragen.

Volgens de algemene regel van burgerlijk recht kunnen toekomstige zaken het voorwerp van een verbintenis uitmaken (artikel 1130 B.W.) en zijn ook toekomstige schuldvorderingen en rechten vatbaar voor overdracht.

Bij afwijking daarvan bepaalt artikel 46 Venn. W. dat de overdracht van aandelen eerst geldig is na de definitieve oprichting van de vennootschap en de storting van een vierde van het bedrag der aandelen.

De rechtspraak huldigt het standpunt dat artikel 46 Venn. W. ook van toepassing is op de overdracht van toekomstige aandelen die bij een verhoging van het kapitaal zullen worden geplaatst (Cass., 6 oktober 1932, Pas., 1932, I, 264) [*cf.* Overzicht van rechtspraak Vennootschappen (1978-1985), J. Ronse c.s., T.P.R., 1986, blz. 1374, nr. 383].

Op grond hiervan trekken de heren Hatry en Barzin hun amendement op artikel 46, § 1, Venn. W. in.

De vorige spreker kan zich wel aansluiten bij het punt B van het amendement.

Wanneer de statuten bepalen dat de volgestorte aandelen aan toonder zijn, is de vennootschap verplicht de aandeelbewijzen aan toonder te laten drukken en aan de aandeelhouders ter hand te stellen. Zolang dit niet is gedaan, bestaan de aandelen nog niet als waardepapieren [*cf.* Overzicht van rechtspraak Vennootschappen (1978-1985), J. Ronse c.s., T.P.R., 1986, blz. 1374-1376].

Het voorgestelde amendement schept op dit vlak duidelijkheid.

Met betrekking tot het regeringsamendement dringt een lid erop aan dat de minister er zich toe zou verbinden opdat de verhandeling van aandelen op

« B) Compléter le § 3 de l'article 46 proposé par la phrase suivante :

« De même, elles restent nominatives jusqu'à ce que la société ait pu délivrer aux actionnaires le titre au porteur représentatif de leur droit. »

Justification

De nombreuses sociétés n'ont pas procédé à l'impression des titres nonobstant le fait que les statuts prévoient que ces titres sont au porteur. La loi ne contient aucune précision sur cette situation certes irrégulière mais fréquente en pratique. Une précision s'impose.

Un membre se dit hostile au point A de cet amendement, dont il estime qu'il rendrait les choses encore plus confuses plutôt que de les éclaircir.

Selon la règle générale de droit civil, les choses futures peuvent être l'objet d'une obligation (art. 1130 du Code civil) et les créances et droits futurs peuvent être cédés.

Par dérogation à cette règle, l'article 46 du droit des sociétés commerciales dispose que les cessions d'actions ne sont valables qu'après la constitution définitive de la société et le versement du quart de l'import des actions.

Selon la jurisprudence, l'article 46 vaut également pour ce qui est des actions qui seront distribuées à l'occasion d'une augmentation de capital qui pourrait être décidée à l'avenir (Cass., 6 octobre 1932, Pas., 1932, I, 264) [*cf. Overzicht van rechtspraak Vennootschappen* (1978-1985), J. Ronse et consorts, T.P.R. 1986, p. 1374, n° 383].

Ayant pris connaissance de tous ces éléments, MM. Hatry et Barzin retirent leur amendement à l'article 46, § 1er, de la loi sur les sociétés commerciales.

L'intervenant précédent déclare qu'il ne voit pas d'objection, quant à lui, contre le point B de l'amendement.

Lorsque les statuts disposent que les actions entièrement libérées sont des actions au porteur, la société est obligée de faire établir les titres au porteur et de les distribuer aux actionnaires. Tant qu'elle ne l'a pas fait, les actions n'existent pas en tant que valeurs de portefeuille [*cf. Overzicht van rechtspraak Vennootschappen* (1978-1985), J. Ronse, consorts, T.P.R., 1986, pp. 1374-1376].

L'amendement proposé apporte la clarté sur ce point.

En ce qui concerne l'amendement gouvernemental, un membre insiste auprès du ministre pour qu'il s'engage à faire en sorte que la vente des actions admi-

effectenbeurzen in de Verenigde Staten van Amerika, Zwitserland of andere staten buiten de Europese Unie eveneens in aanmerking zou komen voor de toepassing van het door dit amendement voorgestelde artikel 46, § 2, Venn. W.

De minister verklaart dat dit een probleem van internationaal privaatrecht betreft. Hij steunt de stelling van de heer Kirkpatrick.

Een lid vestigt de aandacht op de praktijk waarbij aan de aandeelhouders geen dividend wordt uitgekeerd, maar waarbij een deel van de winst wordt omgezet in kapitaal in ruil voor nieuwe aandelen voor de aandeelhouders. Spreker veronderstelt dat de aandeelhouders deze aandelen op de Belgische of buitenlandse effectenbeurzen mogen verkopen, vóór het verlijden van de authentieke akte die de kapitaalverhoging vaststelt. Hij verklaart dat de B.B.L. deze techniek van het optioneel dividend toepast.

Spreker wenst het standpunt van de minister te kennen over de geldigheid van de verkoop van aandelen in de hiervoor geschetste omstandigheden.

Een ander lid wenst te weten welke regeling inzake de overdracht van aandelen toepasselijk is op de niet ter beurze genoteerde vennootschappen.

Na afloop van die bespreking verklaart de minister dat hij het eens is met het amendement van de heren Laverge en Van Thillo. Bijgevolg worden het regeringsamendement en het amendement van de heer Pataer ingetrokken. De minister stipt aan dat twee opties mogelijk zijn:

— ofwel wordt het door het ontwerp voorgestelde artikel 46 nader gepreciseerd, met name rekening houdend met het advies van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen,

— ofwel wordt het advies opgevolgd van de Commissie « Droit et Vie des Affaires » om artikel 46 op te heffen, althans het eerste en het tweede lid daarvan, waarbij dan aansluiting wordt gezocht met het standpunt verdedigd door de heer Kirkpatrick in de « mélanges Heenen ».

Na deze kwestie opnieuw te hebben bekeken, kiest de Regering voor de tweede oplossing, en zegt daar bij dat voor de « openbare » vennootschappen, de controle door de Commissie voor het Bank- en Financiewezen volstaat, en voor de « particuliere vennootschappen » artikel 1130 van het Burgerlijk Wetboek betreffende de verkoop van een toekomstige zaak toepassing vindt.

De Commissie voor het Bank- en Financiewezen kan zich daarin vinden.

De minister is het echter niet eens met het amendement van de heer Hatry, noch met het amendement B van de heren Hatry en Barzin.

ses à la cote officielle d'une bourse de valeur aux États-Unis d'Amérique, en Suisse ou dans un autre État non-membre de l'Union européenne tombe également sous l'application du texte de l'article 46, § 2, de la loi sur les sociétés commerciales, proposé dans le cadre de cet amendement.

Le ministre déclare que le problème en question est un problème de droit international privé. Il soutient la thèse de M. Kirkpatrick.

Un membre attire l'attention sur la pratique qui consiste à ne pas distribuer de dividendes aux actionnaires, et à convertir, en échange de nouvelles actions qui sont distribuées aux actionnaires, une partie des bénéfices en capital. L'intervenant suppose que les actionnaires peuvent vendre ces actions aux bourses de valeurs belges et étrangères, avant la passation de l'acte authentique établissant l'augmentation de capital. Il déclare que la B.B.L. applique cette technique dite du « dividende optionnel ».

L'intervenant demande au ministre quel est son point de vue au sujet de la validité de la vente d'actions dans les conditions qui viennent d'être esquissées.

Un autre membre demande quelles sont les dispositions qu'il y a lieu d'appliquer en ce qui concerne la cession d'actions de société non cotées en bourse.

Au terme de cette discussion, le ministre déclare qu'il peut marquer son accord sur l'amendement de MM. Laverge et Van Thillo. Par conséquent, l'amendement du Gouvernement est retiré, de même que celui de M. Pataer. Le ministre rappelle que deux voies étaient possibles:

— soit l'on précisait davantage l'article 46 proposé par le projet, à la lumière notamment de l'avis de la Commission bancaire et financière,

— soit l'on suivait l'avis de la Commission « Droit et Vie des Affaires » de supprimer l'article 46, à tout le moins en ses premier et deuxième alinéas, rejoignant ainsi la thèse défendue par M. Kirkpatrick dans les « mélanges Heenen ».

Après un réexamen de la question, le Gouvernement opte pour la seconde solution, en indiquant que, pour les sociétés « publiques », le contrôle de la Commission bancaire et financière est suffisant, et que pour les sociétés « privées », on fait application de l'article 1130 du Code civil relatif à la vente d'une chose future.

La Commission bancaire et financière partage ce point de vue.

Par contre, le ministre ne peut s'accorder avec l'amendement de M. Hatry, ni avec l'amendement B de MM. Hatry et Barzin.

De amendementen worden verworpen met 9 tegen 2 stemmen, bij 2 onthoudingen.

Het amendement van de heren Laverge en Van Thillo wordt aangenomen met 11 stemmen, bij 2 onthoudingen.

Het aldus geamendeerde artikel wordt met dezelfde stemmenverhouding aangenomen.

Artikel 7 (art. 12 van de aangenomen tekst)

1. Hoorzitting met de heer Duplat

A) Uiteenzetting van de heer Duplat

Een van de punten die de aandacht heeft van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen is het artikel 52*bis* (art. 7 van het ontwerp) en de inkoop door een onderneming van haar eigen aandelen.

De nota (1) bevat (blz. 7 tot 12) daarover een aantal opmerkingen.

Eerst moet worden gewezen op een verschil tussen de Franse en de Nederlandse tekst wat betreft de termen « aanbod — voorstel tot verkrijging ».

De nota verwijst (blz. 9) naar commentaar van professor Cornélis en advocaat Peters over dat punt, en bevat een persoonlijke conclusie (blz. 9) nl. dat in plaats van in de Franse tekst de term « offre » te vervangen door « proposition », het wellicht beter is om in de Nederlandse versie, de term « aanbod » te herstellen in plaats van « voorstel », hoewel deze wijziging niet helemaal neutraal is.

Wat betreft de inkoop door een onderneming van haar eigen aandelen, bevat de nota (blz. 11 en 12) opmerkingen in verband met een wijziging van § 6, die niet erg geslaagd lijkt.

Bedoeld wordt het geval waar de beursgenoteerde onderneming de Beurscommissie op de hoogte moet brengen van de inkoop van aandelen, terwijl in de vigerende wetsbepalingen de toezichthoudende instanties van de beurzen, namelijk de Commissie voor het Bank- en Financiewezen, deze verklaring moeten krijgen en wel om redenen die sedert de wijzigingen van 1991 duidelijk lijken, namelijk omdat deze Commissie in de wet de opdracht heeft gekregen toe te zien op een toereikende voorlichting van alle aandeelhouders en van de markt over de genoteerde effecten.

Het is niet duidelijk wat de *ratio legis* is van de vervanging van de bestaande bepaling door een regeling waarbij het de Beurscommissie is die op de hoogte moet worden gebracht.

(1) Zie de bijlage bij dit verslag.

Les amendements sont rejetés par 9 voix contre 2 et 2 abstentions.

L'amendement de MM. Laverge et Van Thillo est adopté par 11 voix et 2 abstentions.

L'article ainsi amendé est adopté par le même vote.

Article 7 (art. 12 du texte adopté)

1. Audition de M. Duplat

A) Exposé de M. Duplat

L'une des préoccupations de la Commission bancaire et financière concerne l'article 52*bis* (art. 7 du projet) et le rachat par une entreprise de ses propres actions.

La note (1) contient (pp. 7 à 12) un certain nombre d'observations à ce sujet.

Il convient de souligner essentiellement une discordance entre les textes français et néerlandais au sujet des termes « aanbod — voorstel tot verkrijging ».

La note se réfère (p. 9) aux commentaires du professeur Cornélis et de l'avocat Peters consacrés à cette problématique, et expose une conclusion personnelle (p. 9) selon laquelle, plutôt que de remplacer, dans le texte français, le terme « offre » par « proposition », il paraît plus adéquat de rétablir dans la version néerlandaise le terme « aanbod » en lieu et place de celui de « voorstel », quoique cette substitution ne soit pas entièrement neutre.

À propos du rachat par une entreprise de ses actions propres, la note contient (pp. 11 et 12) des observations à propos d'une modification du § 6, qui paraît peu heureuse.

Il s'agit de l'hypothèse où l'entreprise cotée sur un marché boursier doit aviser la Commission de la Bourse de l'opération d'acquisition, alors que, dans le texte actuellement en vigueur, ce sont les autorités de surveillance des marchés boursiers, c'est-à-dire la Commission bancaire et financière, qui doivent recevoir cette déclaration, et ce pour des raisons qui, lors de la réforme de 1991, paraissent très claires, à savoir que cette commission est chargée par la loi de veiller à une information adéquate de l'ensemble des actionnaires et du marché sur les titres cotés.

On n'aperçoit pas la *ratio legis* de l'abandon du texte actuel et de son remplacement par un mécanisme d'information donnée aux autorités boursières.

(1) Voir annexe au présent rapport.

B) Gedachtenwisseling

Met betrekking tot de tekstverbetering voorgesteld door de Commissie voor het Bank- en Financiewezen verklaart een lid dat hij het daarmee principieel eens is; het lid stelt evenwel voor het advies van de Commissie Van Dievoet daaromtrent te vragen, om in de mate van het mogelijke dezelfde terminologie als in Nederland te gebruiken. Men zou haar trouwens de ganse tekst kunnen voorleggen, om eventuele suggesties betreffende de terminologie.

Een ander lid is niet zeker dat het in dit geval over een taalkundig probleem gaat.

Het gaat eerder over een juridische benadering, zoals uit de uiteenzettingen van de heer Duplat blijkt: het woord «aanbod» is duidelijk juridisch bindend, terwijl het woord «voorstel» het niet is.

De heer Duplat onderstreept terecht dat men voor de term «aanbod» moet kiezen. De argumentatie aangeduid door Cornelis en Peters kan als volgt worden samengevat: indien het aanbod bindend zou zijn, zou de vennootschap op dat ogenblik voor 100 pct. van haar aandelen inkopen, hetgeen geen zin heeft, aangezien het altijd op maximaal 10 pct. is beperkt. Bij een hoger aanbod moet men dan in een evenredigheidsclausule voorzien.

Het gaat dus duidelijk over een juridische optie van een bindend aanbod dan wel van een vrijblijvend voorstel.

Een lid verwijst nogmaals naar het commentaar van het V.B.O., dat luidt:

«Het wetsontwerp bevat niet de in de richtlijn opgenomen optie, namelijk dat de lidstaten de nieuwe bepalingen uit de richtlijn niet behoeven toe te passen wanneer het nemen, verkrijgen of houden geschiedt door de andere vennootschap in haar hoedanigheid van en in het kader van haar activiteit als professionele effectenhandelaar, mits deze vennootschap lid is van een in een lidstaat of werkzame effectenbeurs, dan wel erkend is door of onder toezicht staat van een autoriteit van een lidstaat die bevoegd is voor het houden van toezicht op professionele effectenhandelaars, welke in de zin van deze richtlijn ook de kredietinstellingen kunnen omvatten.

Aan deze optie moet wel uitvoering worden gegeven.»

Deze commentaar betreft het geval van een moedervennootschap die aandelen zou kunnen overnemen van een kleine dochter.

De minister verklaart dat het hier opgeworpen probleem richtlijn 92/101 betreft, die naar het voorbeeld van het Duitse recht, effecten verkregen door de dochter beschouwt als effecten door de vennootschap zelf verkregen.

B) Échange de vues

S'agissant de la correction de texte proposée par la Commission bancaire et financière, un membre déclare qu'il marque son accord de principe; il propose toutefois de demander l'avis de la Commission Van Dievoet à ce sujet, afin d'utiliser, dans la mesure du possible, la même terminologie qu'aux Pays-Bas. On pourrait d'ailleurs lui soumettre le texte dans son intégralité, pour qu'elle fasse d'éventuelles suggestions relatives à la terminologie.

Un autre membre n'est pas sûr qu'il s'agisse, dans le cas présent, d'un problème linguistique.

Il s'agit plutôt d'un approche juridique, comme il ressort des exposés de M. Duplat: le mot «offre» a un caractère impératif évident sur le plan juridique, contrairement au mot «proposition».

M. Duplat souligne à juste titre qu'il faut opter pour le terme «offre». Les arguments invoqués par Cornelis et Peters peuvent être résumés comme suit: si l'offre était impérative, la société rachèterait à ce moment 100 p.c. de ses actions, ce qui n'a aucun sens, étant donné que le maximum autorisé est toujours de 10 p.c. En cas d'offre supérieure, il faut prévoir une clause de proportionnalité.

Il s'agit donc manifestement d'une option juridique entre une offre impérative et une proposition sans engagement.

Un commissaire renvoie une nouvelle fois au commentaire de la F.E.B., qui est rédigé comme suit:

«Le projet de loi ne met pas en œuvre l'option prévue par la directive, selon laquelle les États membres peuvent ne pas appliquer les nouvelles dispositions stipulées par ce texte lorsque la souscription, l'acquisition ou la détention est effectuée par l'autre société en sa qualité et dans le cadre de son activité d'opérateur professionnel sur titres, pourvu que celle-ci soit membre d'une bourse de valeurs située ou opérant dans un État membre ou qu'elle soit agréée ou surveillée par une autorité d'un État membre, compétente pour la surveillance des opérateurs professionnels sur titres qui, au sens de la présente directive, peuvent inclure les établissements de crédit. (...)

Cette option doit être mise en œuvre.»

Ce commentaire concerne l'hypothèse d'une société mère qui pourrait reprendre les titres d'une société filiale au volume peu important.

Le ministre déclare que le problème soulevé ici concerne la directive 92/101 qui, à l'instar du droit allemand, traite les titres acquis par la filiale comme des titres acquis en titre propre.

De Europese richtlijn maakt het mogelijk dat regulariseringsverrichtingen geschieden op initiatief van de moedervennootschap.

Binnen dat beperkte kader zou men inderdaad de door het V.B.O. voorgestelde toestemming kunnen verlenen.

Wat de terminologie betreft, dient te worden teruggekeerd naar hetgeen de wetgever reeds in 1984 voor ogen stond.

Het voorstel van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen lijkt op dat punt dan ook aanvaardbaar.

Een lid vraagt of de beperking van 10 pct., die tot doel heeft te voorkomen dat de beste stukken van de onderneming verdwijnen, niet te stringent is.

De minister antwoordt dat, wat artikel *52bis* betreft, het Europese recht weinig speelruimte biedt voor ons eigen recht.

Het doel is de gelijkheid tussen de aandeelhouders te handhaven en het beginsel van de onaantastbaarheid van het kapitaal onverlet te laten.

Daarom is voorzien in een reeks voorwaarden, niet alleen voor het verkrijgen van eigen aandelen, maar ook voor het houden, door dochters- of onafhankelijke vennootschappen, van effecten van de moedervennootschap. Het cijfer 10 pct. heeft zoals elk cijfer zijn voor en zijn tegen.

Gegeven de bovengenoemde twee beginselen, lijkt het raadzaam daaraan vast te houden.

Er is opgeworpen dat men in de Verenigde Staten effecten kan kopen tegen 50 pct.

Men zou dat op Europees niveau en in het Belgische recht ook kunnen doen, maar dan zou moeten worden voorzien in een vernietiging van effecten.

In de Verenigde Staten is het toegestaan om de niet-geplaatste aandelen gedurende een zekere tijd in te kopen, hetzij om effecten te vernietigen, hetzij om ze te behouden en de niet-geplaatste aandelen te beperken.

Dat systeem verschilt volledig van het onze, want het is er voor de beursgenoteerde vennootschappen en is onderworpen aan het toezicht van de beursautoriteiten.

De vorige spreker merkt op dat deze procedure in de Verenigde Staten meestal positieve gevolgen voor de aandelen heeft op het niveau van de markt en van de beurs.

Deze laatste oordelen immers dat, als een vennootschap van mening is dat de best mogelijke belegging erin bestaat haar eigen aandelen te verkrijgen, dit betekent dat ze over haarzelf een meer positief oordeel formuleert dan over andere bedrijven.

À cette occasion, la directive européenne permet que des opérations de régularisation soient effectuées à l'initiative de la société mère.

Dans ce cadre limitatif, on pourrait permettre de faire les autorisations prévues par la F.E.B.

En ce qui concerne la terminologie, il faut en revenir à l'esprit qui inspirait déjà le législateur en 1984.

La suggestion faite par la Commission bancaire et financière paraît correcte à cet égard.

Un membre demande si la limitation de 10 p.c., qui a pour but d'éviter la disparition de l'essence de la société, n'est pas trop restrictive.

Le ministre répond qu'en ce qui concerne l'article *52bis*, le droit européen laisse une marge de manœuvre peu importante à notre droit interne.

Le but est à la fois de maintenir l'égalité entre les actionnaires et de ne pas porter atteinte au principe de l'intangibilité du capital.

C'est pourquoi on a prévu une série de conditions non seulement pour l'acquisition de titres propres, mais aussi pour la détention, par des filiales ou des sociétés indépendantes, de titres de la maison mère. Le chiffre de 10 p.c. a, comme tout chiffre, sa part de raison, mais aussi d'irrationnalité.

Dans le cadre des deux principes précités, il paraît indiqué de s'y tenir.

Une objection a été émise selon laquelle, aux États-Unis, on peut racheter les titres pour 50 p.c.

On pourrait le faire au niveau du droit européen ou du droit belge, mais il faudrait alors prévoir une destruction des titres.

Aux États-Unis, il est permis de racheter le «flottant» pendant un certain temps, soit pour détruire les titres, soit pour les maintenir et réduire le flottant.

Ce système est tout à fait différent du nôtre, car il est lié aux sociétés cotées et à la supervision des autorités de marché.

L'intervenant précédent fait observer qu'aux États-Unis, cette procédure a des conséquences généralement positives pour les actions au niveau du marché et de la bourse.

Ceux-ci considèrent, en effet, que lorsqu'une société estime que le meilleur placement possible consiste à acquérir ses propres actions, cela signifie qu'elle porte un jugement plus positif sur elle-même que sur d'autres entreprises.

Een lid herinnert aan de discussie die gevoerd werd wanneer de tien procentregel in onze wetgeving werd ingevoerd. Het lid heeft geen kennis van ernstige problemen die bij toepassing van deze regel zouden gerezen zijn.

Persoonlijk zou hij geneigd zijn om tot 25 of 30 pct. te gaan, op voorwaarde dat men ook in waarborgen op het vlak van de doorzichtigheid voorziet.

De toepassing van deze procedure is een teken naar buiten om aan te duiden dat aandelen bijvoorbeeld in een paniekstemming of op basis van verkeerde gegevens zijn verkocht, terwijl de directie van de vennootschap acht dat de toekomstperspectieven beter zijn.

Hoewel er weliswaar in deze materie ook manipulaties kunnen gebeuren, en men dus voorzichtig moet zijn, is het lid van mening dat een dergelijke regel van aard kan zijn om de toestand te stabiliseren, voor zover het op de beurs gebeurt.

Belangrijke vennootschappen doen het thans onrechtstreeks (langs dochtervennootschappen, of langs andere groepen waarmee ze contact hebben, enz.) hetgeen veel minder doorzichtig is.

De heer Duplat wijst erop dat wij een zeer enge markt hebben, zodanig dat men met de tien procentregel zeer voorzichtig moet zijn.

Persoonlijk treedt hij volledig de opvatting van de vorige spreker bij, en is hij bevreesd vóór koersmanipulaties.

Men kan immers op een bepaald ogenblik de indruk geven — vooral enkele dagen voor men semestriële resultaten aankondigt — dat de zaken goed zijn, door op de beurs aan te kopen en de beurskoers op die manier te ondersteunen.

Tenslotte meent de heer Duplat te weten dat de minister van Financiën, in zijn hoedanigheid van fiscaal beheerder van de inkomsten, misschien ook huiverig zal staan tegenover een al te grote uitbreiding van het percentage aandelen dat men mag inkopen.

De 10 pct. lijken dus een evenwichtig compromis in ons land.

De minister onderstreept dat de niet-geplaatste aandelen van de voornaamste vennootschappen die voorkomen op de «Bel 20»-index beperkt zijn.

Ook moet worden nagegaan of er op zekere tijdstippen beursmanipulaties kunnen zijn, en waarom deze mogelijk zijn.

In het kader van het vennootschapsrecht mag worden gesteld dat artikel 52*bis* daarop gericht is. Dit artikel heeft tot doel binnen de structuur van de rechtspersoon die de vennootschap is, de bevoegdheid te verdelen tussen de algemene vergadering en de raad van bestuur.

Un commissaire évoque la discussion qui a été menée lorsque la règle des 10 p.c. a été introduite dans notre législation. Il n'a pas connaissance de problèmes sérieux qu'aurait posés l'application de cette règle.

Personnellement, il serait enclin à aller jusqu'à 25 ou 30 p.c., à la condition que l'on prévoie également des garanties en matière de transparence.

L'application de cette procédure est un message adressé à l'extérieur pour indiquer que des actions ont par exemple été vendues dans une atmosphère de panique ou sur la base de données erronées, alors que la direction de la société estime que les perspectives d'avenir sont meilleures.

S'il est vrai que des manipulations peuvent également se produire dans cette matière et qu'il convient donc d'être prudent, l'intervenant n'en pense pas moins qu'une telle règle peut être de nature à stabiliser la situation, pour autant que l'on agisse en bourse.

Des sociétés importantes le font actuellement indirectement (par le biais de filiales ou d'autres groupes avec lesquels elles sont en contact, etc.), ce qui est beaucoup moins transparent.

M. Duplat signale que nous avons un marché très étroit , si bien qu'il faut être très prudent en appliquant la règle des 10 p.c.

Personnellement, il se rallie entièrement à l'opinion de l'intervenant précédent, et il craint des manipulations de cours.

En effet, on peut donner l'impression, à un moment donné — surtout quelques jours avant l'annonce de résultats semestriels — que les affaires sont florissantes en achetant en bourse et en soutenant de la sorte le cours de la bourse.

Enfin, M. Duplat croit savoir que le ministre des Finances, en sa qualité de gestionnaire fiscal des recettes, ne sera peut-être pas très enthousiaste face à un relèvement trop important du pourcentage d'actions que l'on peut racheter.

La règle des 10 p.c. semble donc constituer un compromis équilibré dans notre pays.

Le ministre souligne que le flottant des principales sociétés figurant sur le «Bel 20» est limité.

Il faut également apprécier s'il peut y avoir à certains moments des manipulations de cours, et pourquoi celles-ci sont possibles.

Dans le cadre du droit des sociétés, on peut considérer que l'article 52*bis* vise à cela. Cet article a pour fonction, à l'intérieur de la structure de la personne morale que constitue la société, d'organiser les pouvoirs entre l'assemblée générale et le conseil d'administration.

Artikel 52 wil het beginsel van de onaantastbaarheid van het kapitaal handhaven en voorkomen dat een raad van bestuur tegen bepaalde aandeelhouders kan speculeren, ten voordele van andere, wat losstaat van de inkoop en de integriteit van de markt (dat laatste valt onder de bevoegdheid van de marktautoriteiten).

Daarom dienen voorwaarden te worden vastgesteld opdat de algemene vergadering wordt voorgelicht, zodat kan worden voorkomen dat de raad van bestuur, waar belangenconflicten kunnen spelen, maatregelen neemt die een aandeelhouder kunnen schaden.

Over het vraagstuk van de fiscaliteit is gedebatteerd tussen 1989 en 1991 in het kader van het ontwerp 1107. De discussie betreffende het statuut van eigen aandelen (in verband met artikel 52*bis*) werd jammer genoeg niet afgerond.

Indien de vennootschappen de geest van artikel 52*bis* naleven, wat een gezond bestuur veronderstelt, kan er fiscale neutraliteit zijn.

Wat het vaststellen van het percentage betreft, dient er op gewezen te worden dat de hoogte daarvan ons wordt opgelegd, wat niet betekent dat wijziging niet meer mogelijk is.

Terugkomend op het tekstvoorstel van de heer Duplat, strekkende tot de vervanging van het woord «*proposition*-voorstel» door het woord «*offre*-aanbod», sluit een lid zich daarbij aan, omdat de motivering opgenomen in de nota van de Voorzitter van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen hem zeer overtuigend lijkt.

2. Bespreking van het artikel

De heren Pataer en Stroobant dienen het volgende amendement in:

«Het voorgestelde artikel 52bis, § 4, aan te vullen met een derde lid, luidende:

«De vervreemding van de krachtens § 1 verkregen aandelen of winstbewijzen kan slechts gebeuren via de effectenbeurs of door deze aan te bieden aan de aandeelhouders in verhouding tot hun aandelenpakket.»

Verantwoording

Een te vrije verkoop van de ingekochte aandelen is niet wenselijk. Het mag niet zo gebeuren dat de raad van bestuur ten slotte zelf zijn aandeelhouders kan kiezen.

L'article 52*bis* tend à préserver le principe de l'intangibilité du capital et d'éviter qu'un conseil d'administration puisse spéculer contre un actionnaire par rapport à un autre, ce qui est indépendant du problème du rachat et de l'intégrité des marchés (ce dernier point relevant des autorités de marché).

C'est pourquoi l'on indique qu'il faut fixer des conditions pour que l'assemblée générale soit informée, de manière à éviter que le conseil d'administration, organe sujet aux conflits d'intérêts en cette matière, ne prenne l'une ou l'autre disposition de nature à léser un actionnaire.

La question de la fiscalité a, quant à elle, fait l'objet de débats de 1989 à 1991, dans le cadre du projet 1107. Les discussions relatives au statut des titres propres (lié à l'article 52*bis*) n'ont malheureusement pas été achevées.

Si les sociétés respectent l'esprit de l'article 52*bis*, ce qui suppose une saine gestion, la neutralité fiscale peut être assurée.

En ce qui concerne la fixation du pourcentage, il faut rappeler que le seuil choisi nous est imposé, ce qui n'exclut pas qu'il puisse être revu un jour.

Revenant sur la proposition de texte de M. Duplat, qui vise à remplacer les mots «proposition-*voorstel*» par les mots «offre-*aanbod*», un commissaire s'y rallie, parce que la motivation invoquée dans la note du président de la Commission bancaire et financière lui semble très convaincante.

2) Discussion de l'article

MM. Pataer et Stroobant déposent l'amendement suivant:

«Compléter le § 4 de l'article 52bis proposé par un troisième alinéa libellé comme suit:

«Les actions ou parts bénéficiaires acquises en application du § 1er ne peuvent être aliénées que par l'intermédiaire de la bourse des valeurs ou par la voie de leur distribution aux actionnaires à proportion du bloc de parts et d'actions de ceux-ci.»

Justification

Une vente trop libre des actions achetées n'est pas souhaitable. Il ne faut pas que l'on en arrive à une situation dans laquelle le conseil d'administration pourrait finalement choisir lui-même ses actionnaires.

Het zou te eenvoudig zijn om eerst de aandelen met de gelden van de vennootschap te verkopen en ze daarna, eventueel tegen een lagere prijs, aan bevriende partijen door te verkopen.

Een van de indieners voegt eraan toe dat in zijn amendement wel in een uitzondering moet worden voorzien voor de aandelen bedoeld in het voorgestelde artikel 52*bis*, § 4, tweede lid, 3°, Venn. W.

Een lid verklaart dat artikel 52*bis* Venn. W. de algemene vergadering betreft die afstand kan doen van haar recht een kapitaalverhoging door te voeren.

Een ander lid acht het amendement overbodig omdat, wanneer de voorafgaande toestemming van de algemene vergadering niet vereist is, de raad van bestuur voor de vervreemding van de krachtens het voorgestelde artikel 52*bis*, § 1, Venn. W. verkregen aandelen gebonden is door de regels van de bestuursaansprakelijkheid.

De Regering dient het volgende amendement in:

« In het voorgestelde artikel 52bis, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

A) In § 1, eerste lid, 5°, worden de woorden « het voorstel » vervangen door de woorden « het aanbod » en worden de woorden « een voorstel » vervangen door de woorden « een aanbod »; voorts worden de woorden « in de eerste markt van een effectenbeurs of » ingevoegd tussen de woorden « ... vennootschappen waarvan de aandelen zijn opgenomen » en de woorden « in de officiële notering van ... »;

B) In § 4, tweede lid, 1°, worden de woorden « in de eerste markt van een effectenbeurs of » ingevoegd tussen de woorden « aandelen, opgenomen » en de woorden « in de officiële notering van ... »;

C) Paragraaf 4, tweede lid, 2°, wordt als volgt gewijzigd:

« 2° de vervreemding via de beurs of ingevolge een verkoopaanbod gericht aan alle aandeelhouders tegen dezelfde voorwaarden, van de aandelen of winstbewijzen die de raad van bestuur, krachtens een statutaire machtiging goedgekeurd onder de in § 1, derde lid, bedoelde voorwaarden, beslist heeft te vervreemden om te voorkomen dat de vennootschap een ernstig en dreigend nadeel zou lijden; in dat geval verstrekt de raad van bestuur de in § 1, derde lid, bedoelde informatie aan de eerstvolgende algemene vergadering na de vervreemding »;

D) In § 5, eerste lid, worden de woorden « om niet » geschrapt;

La solution qui permettrait, dans un premier temps, de vendre les parts et actions avec les fonds de la société, puis, dans un second temps, de les revendre éventuellement à un prix inférieur, à des parties avec lesquelles l'on s'est entendu, serait un peu simpliste.

Un des auteurs ajoute qu'il faut prévoir, dans son amendement, une exception pour les actions ou parts visées à l'article 52*bis*, § 4, deuxième alinéa, proposé, des lois sur les sociétés commerciales.

Un commissaire déclare que l'article 52*bis* desdites lois concerne la possibilité, pour l'assemblée générale, de renoncer à son droit de procéder à une augmentation de capital.

Un autre commissaire juge l'amendement superflu parce que, lorsque l'assentiment préalable de l'assemblée générale n'est pas requis, le conseil d'administration est lié, pour ce qui est de l'aliénation des actions ou parts acquises en vertu de l'article 52*bis*, § 1er, proposé, des lois sur les sociétés commerciales, par les règles de la responsabilité des administrateurs.

Le Gouvernement dépose l'amendement suivant:

« À l'article 52bis en projet, sont apportées les modifications suivantes:

A) Au § 1er, alinéa premier, 5°, les mots « la proposition » sont remplacés par les mots « l'offre », les mots « une proposition » sont remplacés par les mots « une offre » et les mots « inscrites au premier marché d'une bourse de valeurs mobilières ou » sont insérés entre les mots « les sociétés dont les actions sont » et les mots « admises à la cote officielle »;

B) Au § 4, alinéa 2, 1°, les mots « inscrites au premier marché d'une bourse de valeurs mobilières ou » sont insérés entre les mots « les actions » et les mots « admises à la cote officielle »;

C) Le § 4, alinéa 2, 2°, est remplacé par ce qui suit:

« 2° l'aliénation en bourse ou à la suite d'une offre en vente faite aux mêmes conditions à tous les actionnaires, des actions ou parts bénéficiaires que le conseil d'administrtion, dûment autorisé par une clause statutaire adoptée dans les conditions prévues au § 1er, alinéa 3, a décidé d'aliéner pour éviter à la société un dommage grave et imminent; dans ce cas, le conseil d'administration procure à l'assemblée générale qui suit l'aliénation, les informations prévues au § 1er, alinéa 3 »;

D) Au § 5, alinéa 1er, les mots « à titre gratuit » sont supprimés;

E) In § 6, eerste lid, worden de woorden « in de eerste markt van een effectenbeurs of » ingevoegd tussen de woorden « ... geheel of gedeeltelijk zijn opgenomen » en de woorden « in de officiële notering van ... »

Verantwoording

A) Dit amendement strekt ertoe de terminologie voorafgaand aan de wet van 18 juli 1991 te herstellen. Deze betrof de verplichting van een vennootschap die haar eigen aandelen wenst te verwerven, aan elk van haar aandeelhouders de mogelijkheid te bieden, rekening houdend met de gelijke behandeling van elkeen, hun aandelen over te dragen. Immers, bevat het huidige artikel 52bis, § 1, zevende lid, 4°, van de vennootschappenwet sederts de wet van 18 juli 1991, een terminologisch verschil tussen de Nederlandse en de Franse tekst. In de Nederlandse versie bepaalt de tekst thans « het voorstel tot verkrijging », terwijl in de Franse versie « l'offre d'acquisition » te lezen staat.

Welnu de verplichting die rust op de vennootschap in het raam van een wederinkoop van haar eigen aandelen, is ervoor te zorgen dat, met inachtneming van de maximumdrempel van 10 pct. bepaald in het ontworpen artikel 52bis, § 1, 2°, elkeen van haar aandeelhouders de mogelijkheid krijgt alle of een deel van de aandelen die ze bezitten over te dragen.

Het gaat hier wel degelijk over een aan de aandeelhouders gericht voorstel. Dit aanbod, dat wettelijk slechts kan slaan op een beperkt aantal van de effecten, zal noodzakelijkerwijs beïnvloed worden door een pro ratabeding, op zulke wijze dat tijdens de inkoopverrichting van de eigen effecten van de vennootschap enerzijds alle aandeelhouders op een gelijke wijze behandeld dienen te worden, anderzijds dient vermeden te worden dat de vennootschap het aantal effecten dat ze besloten heeft te verkrijgen, overschrijdt.

Voor het overige houdt het amendement rekening met de in België gebruikte terminologie om aan te duiden dat de markten onderworpen zijn aan de Europese richtlijnen betreffende de officiële notering (zie hiervoor de verantwoording van amendement nr. ... bij artikel 6).

B) en E) De verantwoording is gelijk aan deze vermeld onder A) in fine.

C) De verwoording van § 4, tweede lid, 2°, werd verbeterd. Het was immers niet nodig om in dit tweede lid, 2°, te herhalen dat de aandelen of winstbewijzen worden « in bezit gehouden overeenkomstig § 1 » aangezien deze bepaling een uitzondering vormt op de normale regels voor de vervreemding van aandelen of winstbewijzen die krachtens § 1 zijn verkregen. Dit was dus een overbodige herhaling. Bovendien is het de bedoeling de raad van bestuur toe

E) Au § 6, alinéa 1er, les mots « inscrits au premier marché d'une bourse de valeurs mobilières ou » sont insérés entre les mots « sont en tout ou en partie » et les mots « admis à la cote officielle. »

Justification

A) Le présent amendement a pour objet de rétablir la terminologie antérieure à la loi du 18 juillet 1991 concernant l'obligation pour une société qui souhaite acquérir ses propres actions d'offrir à chacun de ses actionnaires, en respectant l'égalité de traitement de ceux-ci, la possibilité de céder leurs titres. En effet, depuis la loi du 18 juillet 1991, l'actuel article 52bis, § 1er, alinéa 7, 4°, des lois coordonnées contient une différence terminologique entre le texte français et le texte néerlandais. En néerlandais, le texte actuel indique « het voorstel tot verkrijging », tandis que le texte français indique « l'offre d'acquisition ».

Or, l'obligation qui incombe à la société dans le cadre du rachat de ses actions propres est d'offrir, dans le respect de la limite maximale de 10 p.c. visée à l'article 52bis, § 1er, 2°, en projet, à chacun de ses actionnaires la possibilité de céder tout ou partie de leurs actions en proportion du nombre de titres qu'ils détiennent.

Il s'agit bien d'une offre et non d'une proposition qui est faite aux actionnaires. Cette offre, ne pouvant légalement porter que sur un nombre limité de titres, sera nécessairement affectée d'une clause de réduction proportionnelle de façon, d'une part, à ce que tous les actionnaires soient traités de manière égale dans l'opération d'achat de titres propres de la société et, d'autre part, à éviter de dépasser le nombre de titres que la société a décidé d'acquérir.

Par ailleurs, l'amendement tient compte de la terminologie utilisée en Belgique pour désigner les marchés soumis aux directives européennes relatives à la cote officielle (cf. à cet égard, la justification de l'amendement n° .. à l'art. 6).

B) et E) La justification est identique à celle qui figure sous A) in fine.

C) La rédaction du § 4, alinéa 2, 2°, a été améliorée. En effet, il était inutile de répéter dans cet alinéa 2, 2°, que les actions ou parts bénéficiaires sont « détenues conformément au § 1er », puisque cette disposition est une exception aux modalités normales d'aliénation d'actions ou parts acquises en vertu du § 1er. Il y avait donc redoncance. De plus, l'objectif poursuivi est de permettre au conseil d'administration d'aliéner des actions propres en cas de dommage grave et imminent

te staan in geval van een ernstig en dreigend nadeel eigen aandelen te vervreemden onder dezelfde voorwaarden als voor het verkrijgen van aandelen in die omstandigheden (zie commentaar bij de artikelen, Parl. St. Kamer, 1992-1993, nr. 1005/1, blz. 3). Maar dit parallellisme in de vereiste voorwaarden was niet erg duidelijk in de teksi van het ontwerp. Men kon zich immers afvragen of voor de toegestane vervreemding, een statutaire clausule was vereist met dezelfde beperkingen als de statutaire clausule geregeld door artikel 52bis, § 1, derde lid. Met de voorgestelde verwoording valt elke mogelijke ambiguïteit weg.

Daarnaast voert de tekst van het ontwerp opnieuw de voorwaarde in dat de vervreemding van eigen aandelen die de raad van bestuur wenst te verkopen om te voorkomen dat de vennootschap een ernstig en dreigend nadeel zou lijden, via de beurs moet geschieden tenzij de vennootschap beslist om haar eigen aandelen geheel of gedeeltelijk te vervreemden ingevolge een verkoopaanbod gericht aan al haar aandeelhouders tegen dezelfde voorwaarden.

De schrapping van die voorwaarde was als volgt verantwoord: « het is noodzakelijk dat de raad van bestuur zijn keuze kan bepalen wat betreft de personen aan wie hij de effecten van de N.V. wil verkopen » (zie amendement nr. 97 van de Regering, Parl. St. Kamer, 1992-1993, nr. 1005/13, blz. 3).

Uit die verantwoording kon worden afgeleid dat wanneer de vennootschap eigen aandelen buiten de beurs zou vervreemden, de gelijke behandeling van de aandeelhouders niet zou spelen. De raad van bestuur toestaan aandelen van de vennootschap aan welbepaalde aandeelhouders te verkopen, betekent inderdaad dat niet aan alle aandeelhouders die kans wordt geboden. Dit was verontrustend want het had kunnen leiden tot een verwatering van de deelneming van bepaalde aandeelhouders in het voordeel van andere aandeelhouders.

Bovendien kon dit ertoe leiden dat vennootschappen die zijn genoteerd aan de eerste markt van een effectenbeurs, de verplichtingen niet zouden naleven die zijn opgelegd door artikel 2, § 1, van het koninklijk besluit van 18 september 1990 over de verplichtingen bij toelating van effecten tot de notering, met name om aandeelhouders die zich in identieke omstandigheden bevinden gelijk te behandelen, wat een omzetting is van punt 2.a) van het schema C van richtlijn 79/279/E.E.G. tot coördinatie van de voorwaarden voor de toelating van effecten tot de officiële notering aan een effectenbeurs, dat bindend is verklaard door artikel 4, 2, van dezelfde richtlijn.

Dit zou ten slotte betekend hebben dat voor de verkrijging van eigen aandelen andere regels gelden dan voor de vervreemding van eigen aandelen in geval van ernstig en dreigend gevaar. Voor de verkrijging is immers artikel 52bis, § 1, 5°, van toepassing [het huidige artikel 52bis, § 1, zesde lid, 4°, Venn. W.; zie

dans les mêmes conditions que celles prévues pour l'acquisition d'actions dans de telles circonstances (voy. commentaire des articles, Doc. parl., Chambre, n° 1005/1 - 1992-1993, p. 3). Or, la similitude des conditions requises ne paraît pas tellement claire au regard du texte du projet. En effet, on pourrait se demander si l'aliénation permise requérait une clause statutaire soumise aux mêmes limitations que la clause statutaire régie par l'article 52bis, § 1er, alinéa 3. La rédaction proposée lève tout ambiguïté sur ce point.

Par ailleurs, le texte en projet rétablit la condition d'aliénation en bourse des actions propres que le conseil d'administration souhaite aliéner pour éviter à la société un dommage grave et imminent, sauf si la société décide d'aliéner tout ou partie de ses actions propres à la suite d'une offre en vente faite aux mêmes conditions à tous ses actionnaires.

La suppression de cette condition avait été justifiée notamment parce qu'il pourrait être « impératif que le conseil d'administration conserve la maîtrise du choix des personnes auxquelles il entend revendre les titres de la S.A. » (voir amendement n° 97 du Gouvernement, Doc. Parl. Ch., 1992-1993, n° 1005/13, p. 3).

Cette justification semblait indiquer que l'aliénation d'actions propres, si elle se faisait en dehors du marché boursier, pourrait se faire par la société sans respecter l'égalité de traitement des actionnaires. En effet, permettre au conseil de revendre à certains actionnaires des titres de la société revient à ne pas offrir cette faculté à tous les actionnaires. Cette conséquence était troublante car elle aurait pu favoriser la dilution de la participation de certains actionnaires au bénéfice d'autres.

En outre, elle était susceptible de conduire des sociétés admises au premier marché d'une bourse de valeurs à ne pas respecter l'obligation qui leur incombe en vertu de l'article 2, § 1er, de l'arrêté royal du 18 septembre 1990 relatif aux obligations découlant de l'admission de valeurs mobilières à la cote (...), d'assurer un traitement égal aux actionnaires qui se trouvent dans des conditions identiques, obligation qui transpose le point 2.a) du schéma C de la directive 79/279/C.E.E. portant coordination des conditions d'admission de valeurs mobilières à la cote officielle d'une bourse de valeurs, rendu obligatoire par l'article 4, 2, de la même directive.

Enfin, elle aurait abouti à traiter de manière différente l'acquisition d'actions propres et l'aliénation d'actions propres en cas de dommage grave et imminent. En effet, dans le premier cas, l'article 52bis, § 1er, 5°, trouve à s'appliquer [actuel art. 52bis, § 1er, alinéa 6, 4°, L.C.S.C.; voir H. Braeckmans, « De

H. Braeckmans, « De nieuwe vennootschapswet van 18 juli 1991 (eerste deel), » R.W., 1991-1992, blz. 1014]. In dat geval zal de raad van bestuur aan alle aandeelhouders moeten voorstellen om hun aandelen in te kopen als hij heeft beslist om ze niet via de beurs te kopen of als de vennootschap niet genoteerd is. In geval van vervreemding zou de raad van bestuur daarentegen, wanneer hij niet verkocht via de beurs, eigen aandelen hebben kunnen verkopen aan welbepaalde aandeelhouders. Een dergelijke mogelijkheid zou strijdig geweest zijn met de stelling dat vervreemding van eigen aandelen slechts mogelijk is onder dezelfde voorwaarden als voor verkrijging van eigen aandelen als bedoeld in § 1, derde lid.

Tegen die achtergrond werd de voorwaarde van vervreemding via de beurs opnieuw ingevoerd behalve wanneer de vennootschap alle aandeelhouders gelijk behandelt via een openbaar verkoopaanbod gericht aan alle aandeelhouders tegen dezelfde voorwaarden. In dat laatste geval zal voor elke aandeelhouder die is ingegaan op het verkoopaanbod, de hem toekomende fractie moeten worden bepaald naar verhouding van zijn deelneming in de vennootschap.

D) Het ontworpen artikel 52bis, § 5, eerste lid, slaat op aandelen of winstbewijzen verkregen om niet.

In werkelijkheid wordt deze hypothese reeds afgedekt door het tweede lid van dezelfde paragraaf;

Dit amendement weerspiegelt de opmerkingen en voorstellen die de Commissie voor het Bank- en Financiewezen heeft geformuleerd (*cf.* bijlage bij dit verslag).

De onder punt C voorgestelde wijziging ondervangt de bezwaren waarop de heren Pataer en Stroobant met hun amendement hebben gewezen.

Laatstgenoemden trekken derhalve hun amendement in.

De heren Laverge en Van Thillo verklaren eveneens het volgende amendement in te trekken:

« In § 5, eerste lid, van het voorgestelde artikel 52bis, de woorden « om niet » te doen vervallen. »

Verantwoording

Paragraaf 5 van het voorgestelde artikel 52bis, eerste lid, handelt in feite over de nietigheid van de verkrijging van aandelen onder bezwarende titel. De woorden « om niet » zijn dan ook een nodeloze herhaling van wat in het tweede lid staat.

Een lid stelt voor om in § 5 van het voorgestelde artikel *52bis* de woorden « rechtens van onwaarde » te vervangen door de woorden « van rechtswege nietig ».

nieuwe vennootschapwet van 18 juli 1991 (eerste deel) », R.W., 1991-1992, p. 1014], en sorte que le conseil devra proposer à tous les actionnaires de leur racheter leurs titres s'il choisit de ne pas les acheter en bourse ou si la société n'est pas cotée. Par contre, dans le second cas, il aurait été possible que si le conseil ne vendait pas en bourse, il puisse vendre à certains actionnaires. Une telle faculté aurait été en contradiction avec le fait que l'aliénation d'actions propres ne puisse se faire qu'en respectant les mêmes conditions que celles visées au § 1er, alinéa 3, pour l'acquisition d'actions propres.

Dans ces conditions, la condition d'aliénation en bourse a été réintroduite sauf si l'égalité de traitement des actionnaires est respectée par le recours à une offre publique en vente faite par la société à tous les actionnaires et aux mêmes conditions. Dans ce dernier cas, il conviendra, le cas échéant, de réduire la part de chaque actionnaire ayant répondu à l'offre en vente proportionnellement à sa participation dans la société.

D) L'article 52bis, § 5, alinéa premier, en projet, vise notamment les actions ou parts bénéficiaires acquises à titre gratuit.

Cette hypothèse est en réalité déjà visée au deuxième alinéa du même paragraphe;

Cet amendement reflète les remarques et les propositions qui ont été formulées par la Commission bancaire et financière (*cf.* annexe au présent rapport).

La modification proposée au point C répond aux objections soulevées par MM. Pataer et Stroobant dans leur amendement.

En conséquence, les auteurs retirent celui-ci.

MM. Laverge et Van Thillo déclarent retirer eux aussi l'amendement suivant:

« Au § 5, premier alinéa, de l'article 52bis proposé, supprimer les mots « à titre gratuit ».

Justification

Le § 5 de l'article 52bis, alinéa premier, vise en réalité la nullité des acquisitions d'actions à titre onéreux et les termes « à titre gratuit » font double emploi avec l'alinéa 2.

Dans le texte néerlandais du § 5 de l'article *52bis* proposé, un membre suggère de remplacer les mots « rechtens van onwaarde » par les mots « van rechtswege nietig ».

De Commissie sluit zich hierbij aan.

Een lid vestigt de aandacht op een artikel in het Tijdschrift voor Rechtspersoon en Vennootschap van de hand van Frank Hellemans en Robbie Tas, waarin voorstellen tot amendering zijn opgenomen. Titel van het artikel is « Inkoop van eigen aandelen en wederzijdse deelneming in groepsverband ». Volgens de auteurs zou de Belgische regeling de Tweede Richtlijn niet volledig uitvoeren. Het betreft een zeer technische aangelegenheid die de Commissie toch zou moeten bestuderen.

De minister heeft het artikel bestudeerd, en is van oordeel dat de opmerkingen van de auteurs ongegrond zijn.

Artikel 52*bis* stemt overeen met de vrijheid toegekend door artikel 19, *d*, van de Tweede Richtlijn.

Het amendement van de Regering en het aldus geamendeerde artikel worden door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikel 8 (artikel 13 van de aangenomen tekst)

Het artikel wordt zonder bespreking eenparig aangenomen door de 13 aanwezige leden.

Artikel 9 (artikel 14 van de aangenomen tekst)

De heren Pataer en Stroobant dienen het volgende amendement in:

« De aanvulling bij § 3 van artikel 52bis van de gecoördineerde wetten, voorgesteld onder litt. F van dit artikel, te doen vervallen. »

Verantwoording

De voorgestelde aanvulling beoogt een afzwakking van de sanctie van nietigheid van rechtswege voor de onrechtmatig verkregen of in bezit gehouden effecten van een moedervennootschap door een dochtervennootschap.

Die afgezwakte sanctie houdt in dat die onrechtmatig verkregen effecten binnen een bepaalde termijn moeten worden vervreemd. Die vervreemding zal dan, bij gebrek aan akkoord, gebeuren naar evenredigheid van de effecten die de betrokken vennootschappen bezitten.

Dit zou betekenen dat een moedervennootschap die bijvoorbeeld 51 pct. van de aandelen van een dochtervennootschap bezit, die zelf 20 pct. bezit van de aandelen van de moedervennootschap, verplicht wordt om haar aandelenpakket in de dochtervennootschap proportioneel te verminderen.

Daardoor zou de participatie van de moedervennootschap in de dochtervennootschap kunnen terug-

La commission se rallie à cette suggestion.

Un membre attire l'attention sur un article de Frank Hellemans et Robbie Tas paru dans « *Tijdschrift voor Rechtspersoon en Vennootschap* », dans lequel figurent des propositions d'amendement. L'article est intitulé « Inkoop van eigen aandelen en wederzijdse deelneming in groepsverband ». Selon les auteurs, la réglementation belge ne transposerait pas pleinement la seconde directive. Il s'agit d'une question très technique sur laquelle la commission devrait tout de même se pencher.

Le ministre a étudié l'article en question et il considère que les remarques des auteurs ne sont pas fondées.

L'article 52*bis* correspond à la liberté accordée par l'article 19, *d*, de la seconde directive.

L'amendement du Gouvernement et l'article ainsi amendé sont adoptés à l'unanimité des 13 membres présents.

Article 8 (article 13 du texte adopté)

L'article est adopté sans discussion, à l'unanimité des 13 membres présents.

Article 9 (article 14 du texte adopté)

MM. Pataer et Stroobant déposent l'amendement suivant:

« Supprimer l'ajout au § 3 de l'article 52quinquies des lois coordonnées proposé par le littera F de cet article. »

Justification

L'ajout proposé vise à atténuer la sanction de nullité de plein droit pour les titres d'une société mère qui ont été obtenus indûment par une filiale ou que celle-ci possède indûment.

L'application de cette sanction atténuée oblige à aliéner ces titres indûment obtenus, dans un délai déterminé. À défaut d'accord, l'aliénation devra être opérée à proportion des titres que détiennent les sociétés concernées.

Cela signifie qu'une société mère qui détiendrait, par exemple, 51 p.c. des parts et actions d'une filiale qui posséderait 20 p.c. des siennes devrait réduire proportionnellement le bloc de parts et actions de la filiale qu'elle détient.

La participation de la société mère dans la filiale pourrait tomber ainsi de 51 à 41 p.c., si bien que la

vallen van 51 pct. naar 41 pct., met het gevolg dat de «dochter» niet langer een «dochter» is, wat toch moeilijk de bedoeling kan zijn.

Die afgezwakte sanctie is derhalve nauwelijks hanteerbaar.

Ook het van rechtswege nietig verklaren van de aandelen, indien de vastgestelde termijn voor de vervreemding niet wordt gerespecteerd, is niet doenbaar vermits men niet weet welke aandelen in welk percentage vernietigd worden.

Een van de indieners voegt hieraan toe dat, wanneer zijn amendement niet wordt aangenomen, de woorden « rechtens van onwaarde » in de littera F dienen te worden vervangen door de woorden « van rechtswege nietig ».

Een lid wenst te weten hoeveel aandelen de moedervennootschap in een dochtervennootschap mag hebben.

De minister antwoordt dat hierop geen limiet staat. Hij verwijst naar de Europese Richtlijn 92/101 van 23 november 1992.

Voorts verkiest hij de tekst van het wetsontwerp boven het amendement van de heer Pataer.

Hierop trekt laatstgenoemde zijn amendement in.

Bij artikel 4 dient de heer Wintgens het volgende amendement in:

« Het onder B) voorgestelde lid van dit artikel aan te vullen als volgt:

« Dat geldt evenwel niet wanneer de aandelen of winstbewijzen van de moedervennootschap in het bezit zijn van een dochtervennootschap die in haar hoedanigheid van professionele effectenhandelaar een beursvennootschap of een kredietinstelling is. »

Verantwoording

Dezelfde verantwoording als voor het amendement tot wijziging van artikel 29, § 6, kan hier gegeven worden. De regel van de gelijkschakeling is dus evenmin van toepassing op het houden van aandelen door een dochtervennootschap die een beursvennootschap of een kredietinstelling is en die in haar hoedanigheid van professionele effectenhandelaar optreedt.

Voor die instellingen wordt het houden van aandelen eveneens geregeld in afzonderlijke wetten. Voor de beursvennootschappen is dat de wet van 4 december 1990 op de financiële transacties en de financiële markten, in het bijzonder de artikelen 48 en 49, en voor de kredietinstellingen is dat de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen, in het bijzonder artikel 32, § 3.

« filiale » n'en serait plus une. L'on peut difficilement imaginer que cela corresponde à l'intention du législateur.

Cette sanction atténuée n'est donc guère applicable.

Il n'est pas possible non plus d'envisager que l'on puisse déclarer nulles de plein droit les parts et actions, si le délai imparti pour leur aliénation n'est pas respecté. L'on ignore, en effet, quelles sont les parts et actions qui sont annulées et quel est le pourcentage de celles-ci.

L'un des auteurs de l'amendement ajoute que si celui-ci n'est pas adopté, les mots « rechtens van onwaarde » figurant dans le texte néerlandais du littera F doivent être remplacés par les mots « van rechtswege nietig ».

Un commissaire désire savoir combien d'actions la société mère peut posséder dans une filiale.

Le ministre répond qu'aucune limite n'est fixée. Il renvoie à la directive européenne 92/101 du 23 novembre 1992.

Par ailleurs, il préfère le texte du projet de loi à celui de l'amendement de M. Pataer.

Ce dernier retire dès lors son amendement.

M. Wintgens dépose l'amendement suivant à l'article 9:

« Au B) de cet article, compléter l'alinéa proposé par ce qui suit:

« Ceci n'est toutefois pas applicable lorsque les actions ou parts bénéficiaires de la société mère sont détenues par une société filiale qui est, en sa qualité d'opérateur professionnel sur titres, une société de bourse ou un établissement de crédit. »

Justification

La même justification ne vaut qu'en ce qui concerne l'amendement modifiant l'article 29, § 6. La règle de l'assimilation n'est ainsi pas non plus applicable à la détention d'actions par une société filiale qui est une société de bourse ou un établissement de crédit et qui agit en sa qualité d'opérateur professionnel sur titres.

Pour ces institutions, la détention d'actions est également réglée dans des lois particulières. Pour les sociétés de bourse, il s'agit des articles 48 et 49 de la loi du 4 décembre 1990 relative aux opérations financières et aux marchés financiers; pour les établissements de crédit, il s'agit de l'article 32, § 3, de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit.

Daar de verantwoording van het amendement dezelfde is als die bij het amendement dat door hetzelfde lid op artikel 3*bis* werd ingediend, sluit de Regering er zich bij aan.

Het amendement en het aldus geamendeerde artikel worden door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikel 10 (artikel 15 van de aangenomen tekst)

De minister dient het volgende amendement in:

« Artikel 10 vervangen door wat volgt:

« Artikel 10. — In artikel 52sexies van dezelfde gecoördineerde wetten, ingevoegd door de wet van 18 juli 1991, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° Paragraaf 1, eerste lid, wordt aangevuld met de woorden « Het stemrecht verbonden aan de aldus in bezit gehouden effecten wordt geschorst. »

2° In § 2, vijfde lid, worden de woorden « 52quinquies, § 1, » ingevoegd tussen de woorden 52bis, § 3, » en « 75. »

Verantwoording

Het 1° van het amendement herneemt volledig de bepaling welke voorkomt in artikel 10 van het ontwerp.

Het 2° van het amendement strekt ertoe een vergetelheid te verbeteren. Immers de onmiddellijke schorsing van het stemrecht, voorzien in artikel 52quinquies bij artikel 9 van het ontwerp dient eveneens voor te komen in artikel 52sexies omdat in beide gevallen dezelfde redenen van de schorsing gelden.

De minister verklaart dat dit amendement deels geïnspireerd is op het advies van de Commissie « Droit et vie des affaires » van de Universiteit van Luik.

Het amendement en het aldus geamendeerde artikel worden door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikel 10*bis* (nieuw)

De heer Coenraets dient het volgende amendement in:

« Een artikel 10bis (nieuw) in te voegen, luidende:

« Artikel 10bis. — Artikel 52septies, § 3, eerste lid, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 18 juli 1991, wordt aangevuld met de woorden « of in geval van een uitkoopbod. »

La justification de l'amendement étant identique à celle de l'amendement déposé par le même membre à l'article 3*bis*, le Gouvernement s'y rallie.

L'amendement et l'article ainsi amendé sont adoptés à l'unanimité des 13 membres présents.

Article 10 (article 15 du texte adopté)

Le ministre dépose l'amendement suivant:

« Remplacer l'article 10 par ce qui suit:

Article 10. — À l'article 52sexies des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 18 juillet 1991, sont apportées les modifications suivantes:

1° Le § 1er, premier alinéa, est complété par les mots « Ces droits de vote attachés aux titres ainsi détenus sont suspendus ».

2° Au § 2, cinquième alinéa, les mots « 52quinquies, § 1er, et » sont insérés entre les mots « 52bis, § 3 » et « 75. »

Justification

Le 1° de l'amendement reprend exactement la disposition figurant à l'article 10 du projet.

Le 2° de l'amendement vise à corriger une omission. En effet, la suspension immédiate des droits de vote, prévue à l'article 52quinquies par l'article 9 du projet, doit également figurer à l'article 52sexies car les mêmes raisons imposent cette suspension dans l'une et l'autre hypothèses.

Le ministre déclare que cet amendement s'inspire, en partie, de l'avis de la Commission « Droit et vie des affaires » de l'Université de Liège.

L'amendement et l'article ainsi amendé sont adoptés à l'unanimité des 13 membre présents.

Article 10*bis* (nouveau)

M. Coenraets dépose l'amendement suivant:

« Insérer un article 10bis (nouveau) libellé comme suit:

« Article 10bis. — L'article 52septies, § 3, alinéa premier, des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 18 juillet 1991, est complété par les mots « offre de retrait. »

Verantwoording

Artikel 52septies, § 3, eerste lid, heeft betrekking op de gevallen waarin een personeelslid de overdracht van zijn aandelen kan verkrijgen. Het geval van een uitkoopbod bedoeld in artikel 58 van het ontwerp van wet dient hieraan toegevoegd te worden.

Deze techniek heeft tot doel een aandeelhouder die in het bezit is van een zeer hoog percentage van de effecten van een naamloze vennootschap, in staat te stellen de overblijvende effecten uit te kopen. Het is dan ook de bedoeling te voorzien in een uitzondering op de regel van de onoverdraagbaarheid van de aandelen die in dit geval uitgegeven zijn ten behoeve van het personeel.

Deze aanvulling heeft uitsluitend tot doel te zorgen voor een efficiënt verloop van de uitkoopprocedure. Het is helemaal niet de bedoeling het stelsel van de maatregelen voor het personeel van de vennootschappen te herzien.

De minister merkt op dat de notie « uitkoopbod » niet in de vennootschappenwet voorkomt. Daarenboven zou de voorgestelde wijziging beter in artikel 58 van het ontwerp worden ingevoegd.

Bijgevolg wordt het amendement ingetrokken.

Artikel 11 (artikel 16 van de aangenomen tekst)

Een lid stelt dat dit artikel tot doel heeft de situatie te verhelpen waar er slechts twee aandeelhouders zijn, en waar de huidige wet drie bestuurders vereist.

Deze bepaling is des te meer betwistbaar daar de structuren van de raad van bestuur niet in overeenstemming werden gebracht met de thans bestaande mogelijkheid om vennootschappen met slechts twee aandeelhouders of eenpersoonsvennootschappen op te richten.

De minister herinnert eraan dat in het verleden zeven leden nodig waren om een naamloze vennootschap te kunnen oprichten.

Aangezien dit aantal verkleind is, heeft men de wet met betrekking tot de raad van bestuur willen aanpassen. Deze aanpassing vloeit voort uit een amendement ingediend in de Kamer door de heer Thissen (Gedr. St., Kamer, nr. 1005/19, 1992-1993).

Een lid merkt op dat krachtens het voorgestelde artikel 55, eerste lid, de beperking van de samenstelling van de raad van bestuur tot twee leden slechts mag blijven bestaan tot de algemene vergadering die volgt op de door overschillig welk rechtsmiddel gedane vaststelling dat er een of meer bijkomende aandeelhouders zijn.

Justification

L'article 52septies, § 3, alinéa premier, concerne les hypothèses dans lesquelles un membre du personnel peut obtenir la cession de ses actions. Il convient d'ajouter le cas de l'offre de retrait prévue par l'article 58 du projet de loi.

Cette technique a pour but de permettre à un actionnaire détenant un pourcentage très important des titres d'une société anonyme d'en racheter le reliquat. Il s'agit, dès lors, de prévoir une exception à la règle de l'incessibilité des actions émises en faveur du personnel dans ce cas.

Cet ajout a uniquement pour but d'assurer l'efficacité du mécanisme de l'offre de retrait. Il ne s'agit nullement de revoir le régime des mesures prises pour le personnel des sociétés.

Le ministre fait observer que la notion d'« offre de retrait » ne figure pas dans la loi sur les sociétés commerciales. En outre, il serait préférable d'insérer la modification proposée à l'article 58 du projet.

Par conséquent, l'amendement est retiré par son auteur.

Article 11 (article 16 du texte adopté)

Un commissaire déclare que cet article vise à régler le cas où il n'y a que deux actionnaires, alors que la loi exige trois administrateurs.

Cette disposition est d'autant plus contestable que les structures du conseil d'administration n'ont pas été conformées à la possibilité, qui existe actuellement, de créer des sociétés ne comprenant que deux actionnaires ou des sociétés unipersonnelles.

Le ministre rappelle que, dans le passé, il fallait sept personnes pour constituer une société anonyme.

Comme ce nombre a été réduit, l'on a voulu adapter la loi en ce qui concerne le conseil d'administration. Cette adaptation résulte d'un amendement déposé à la Chambre par M. Thissen (Doc. Chambre, n° 1005/19, 1992-1993).

Un commissaire fait observer qu'en vertu de l'article 55, premier alinéa, proposé, la limitation à deux membres de la composition du conseil d'administration ne peut subsister que jusqu'à l'assemblée générale suivant la constatation par toute voie de droit de l'existence d'un ou plusieurs actionnaires supplémentaires.

De minister wijst erop dat de voorgestelde tekst slechts de mogelijkheid biedt om het aantal bestuurders tot twee te beperken. Dit is uiteraard geen verbintenis.

Een ander lid merkt op dat er zich blokkeringssituaties kunnen voordoen wanneer er slechts twee bestuurders met hetzelfde gewicht zijn. Een derde bestuurder zou bemiddelend kunnen optreden.

Nog een ander lid antwoordt dat men een derde bestuurder altijd kan aanwijzen. Het lid haalt het volgende voorbeeld aan: als een echtpaar 50 pct. van de aandelen bezit zullen de echtgenoten alle twee bestuurder kunnen worden, en de derde bestuurder, die erkent dat het de echtgenoten zijn die de werking van de vennootschap verzekeren, zou kunnen aanvaarden op het niveau van de raad van bestuur een bijkomstige rol te spelen, met dien verstande dat hij op de algemene vergadering met hen op voet van gelijkheid staat.

Wat niet meer verboden wordt is een N.V., die slechts uit twee aandeelhouders bestaat, met twee bestuurders te laten werken. Daardoor wordt vermeden dat wanneer er maar twee aandeelhouders zijn, die het eens zijn, zij verplicht worden een derde bestuurder aan te wijzen, die overbodig zou kunnen zijn. Bovendien is het presentiegeld van die derde bestuurder een nutteloze uitgave voor de vennootschap.

De nieuw voorgestelde tekst geeft dus een beoordelingsbevoegdheid aan de vennootschap.

De minister merkt op dat de kwestie een algemene draagwijdte heeft.

In het evenwicht dat tussen algemene vergadering en raad van bestuur moet bestaan is het soms wenselijk een parallellisme tussen de twee structuren te hebben om conflicten tussen twee blokken te voorkomen. De beslissingen dienen te worden genomen door personen die onafhankelijk zijn ten overstaan van de aandeelhouders, met dien verstande dat de raad van bestuur in het belang van de vennootschap in haar geheel handelt, en niet om een of andere aandeelhouder te begunstigen.

De in artikel 11 voorgestelde bepaling houdt een tamelijk technische regel in: wanneer een vennootschap door twee personen is opgericht, moeten er minstens drie bestuurders zijn, en als één van die bestuurders weggaat, kan de vennootschap met twee bestuurders blijven werken tot de dag waarop de algemene vergadering, bedoeld in de tekst, plaatsvindt.

De vorige spreker wijst erop dat het gaat om de algemene vergadering waar het bestaan van een of meerdere bijkomende aandeelhouders wordt vastgesteld. Als tijdens de gewone algemene vergadering wordt vastgesteld dat er nog steeds maar twee aandeelhouders zijn, dient er geen derde bestuurder te worden aangewezen.

Le ministre souligne que le texte proposé ne fait qu'offrir la possibilité de limiter à deux le nombre des administrateurs. Il va de soi que ce n'est pas là une obligation.

Un autre membre fait remarquer que des situations de blocage peuvent se produire lorsqu'il n'y a que deux administrateurs qui ont le même poids. Un troisième administrateur pourrait intervenir en tant que médiateur.

Un autre membre encore répond que l'on peut toujours désigner un troisième administrateur. Il cite l'exemple suivant: si un couple détient 50 p.c. des actions, les conjoints pourront tous deux devenir administrateurs, et le troisième administrateur, qui reconnaît que ce sont les conjoints qui assurent le fonctionnement de la société, pourrait accepter de jouer un rôle accessoire au niveau du conseil d'administration, étant entendu qu'à l'assemblée générale, il se trouvera sur un pied d'égalité avec eux.

Ce qui n'est plus interdit, c'est de laisser fonctionner avec deux administrateurs une S.A. qui n'est constituée que de deux actionnaires. Lorsqu'il n'y a que deux actionnaires et que ceux-ci sont d'accord, on leur évite ainsi de devoir désigner un troisième administrateur qui pourrait être superflu. En outre, les jetons de présence de ce troisième administrateur constitueraient une dépense inutile pour la société.

Le nouveau texte proposé donne donc un pouvoir d'appréciation à la société.

Le ministre fait observer que la question a une portée générale.

Dans l'équilibre qui doit exister entre l'assemblée générale et le conseil d'administration, il est parfois souhaitable d'avoir un parallélisme entre les deux structures pour prévenir les conflits entre deux blocs. Les décisions doivent être prises par des personnes qui sont indépendantes à l'égard des actionnaires, étant entendu que le conseil d'administration agit dans l'intérêt de la société dans son ensemble, et non pour favoriser l'un ou l'autre actionnaire.

La disposition proposée à l'article 11 comporte une règle assez technique: lorsqu'une société est constituée par deux personnes, il doit y avoir au moins trois administrateurs et si l'un de ces administrateurs disparaît, la société peut continuer à fonctionner avec deux administrateurs jusqu'au jour où a lieu l'assemblée générale visée dans le texte.

Le préopinant souligne qu'il s'agit de l'assemblée générale au cours de laquelle l'existence d'un ou de plusieurs actionnaires supplémentaires est constatée. Si l'on constate, lors de l'assemblée générale ordinaire, qu'il n'y a toujours que deux actionnaires, il n'y a pas lieu de désigner un troisième administrateur.

De minister merkt op dat het de bedoeling is een perfecte overeenstemming te verzekeren tussen diegenen die de vennootschap beheren en diegenen die er verantwoordelijk voor zijn.

Een lid wijst erop dat diegenen die kapitaal verstrekken en het initiatief nemen de vennootschap op te richten heel andere personen zijn dan diegenen die de verantwoordelijkheid van het bestuur dragen.

Het lid ziet dus niet in waarom, als er maar twee kapitaalverstrekkers zijn, men ook maar twee bestuurders zou toelaten.

Hetzelfde lid vraagt of met de woorden «twee personen die de vennootschap oprichten» alleen de oprichters worden bedoeld, of ook de onderschrijvers. In een N.V. worden die twee categorieën personen voor het opstellen van het financiële plan van elkaar onderscheiden.

Wat gebeurt er verder wanneer de twee personen waarvan sprake rechtspersonen zijn?

De minister antwoordt dat in de authentieke akte van oprichting er onder de bestuurders twee worden aangewezen als zijnde «bestuurders-oprichters» (administrateurs-fondateurs); deze laatsten worden tot een grotere verantwoordelijkheid geroepen als de omstandigheden bedoeld in artikel 35 van deze gecoördineerde wetten zich voordoen.

Een vorige spreker benadrukt dat ze trouwens aan de notaris een financieel plan hebben moeten overleggen. Als er tijdens de eerste drie jaren problemen rijzen, zal dat plan op zijn kwaliteit worden nagezien.

Op de vraag van een vorige spreker wordt geantwoord dat de twee leden bedoeld in het voorgestelde artikel 55, eerste lid, vennootschappen kunnen zijn. In dat geval worden dezelfde regels toegepast.

Voorgesteld wordt in de Nederlandse tekst het woord «mag» te vervangen door het woord «kan», om de twee versies met elkaar in overeenstemming te brengen en om elk misverstand te vermijden.

Deze suggestie wordt aangenomen.

De heer Van Thillo dient het volgende amendement in:

«Aan het voorgestelde artikel 55 een tweede lid toe te voegen, luidende:

«Vanaf het ogenblik dat op een algemene vergadering van aandeelhouders van de vennootschap is vastgesteld dat de vennootschap niet meer dan twee aandeelhouders heeft, mag de raad van bestuur uit slechts twee leden bestaan tot de dag van de gewone algemene vergadering die volgt op de door onverschillig welk rechtsmiddel gedane vaststelling dat er meer dan twee aandeelhouders zijn.»

Le ministre fait remarquer qu'il s'agit d'assurer une correspondance parfaite entre ceux qui gèrent la société et ceux qui en sont responsables.

Un membre fait observer que ceux qui fournissent le capital et prennent l'initiative de constituer la société sont des personnes totalement différentes de celles assumant la responsabilité de son administration.

Il ne voit donc pas pourquoi, s'il n'y a que deux apporteurs de capitaux, on n'admettrait non plus que deux administrateurs.

Le même intervenant demande si le terme «fondateur» englobe également les souscripteurs. Dans une société anonyme, l'on établit une distinction entre ces deux catégories de personnes pour l'établissement du plan financier.

Que se passe-t-il par ailleurs lorsque les deux personnes en question sont des personnes morales?

Le ministre répond que parmi les administrateurs, l'acte constitutif authentique en désigne deux comme étant les administrateurs-fondateurs. Ceux-ci sont appelés à une responsabilité plus grande dans les circonstances visées à l'article 35 des lois coordonnées.

Un préopinant ajoute qu'ils doivent du reste soumettre un plan financier au notaire. Si des problèmes surgissent au cours des trois premières années, la valeur de ce plan sera contrôlée.

En réponse à la question d'un préopinant, on précise que les deux membres visés à l'article 55, premier alinéa, proposé, peuvent être des sociétés. Les règles appliquées dans ce cas sont les mêmes.

Il est proposé de remplacer, dans le texte néerlandais, le mot «mag» par le mot «kan», de manière à faire concorder les deux versions et à prévenir tout malentendu.

Cette suggestion est adoptée.

M. Van Thillo dépose l'amendement suivant:

«Ajouter à l'article 55 proposé un deuxième alinéa libellé comme suit:

«À partir du moment où il est constaté, lors d'une assemblée générale des actionnaires de la société, que la société ne compte pas plus de deux actionnaires, la composition du conseil d'administration peut être limitée à deux membres, jusqu'à l'assemblée générale ordinaire suivant la constatation par toute voie de droit de l'existence d'un ou plusieurs actionnaires supplémentaires.»

Verantwoording

Hierdoor wordt de regeling van artikel 55, eerste lid, uitgebreid tot het geval dat het aantal aandeelhouders terugvalt tot minder dan 3.

De indiener van het amendement geeft hierbij als toelichting dat het zeer vaak gebeurt dat een vennootschap bij voorbeeld met zeven, acht of zelfs twintig aandeelhouders opgericht wordt en dat op een bepaald ogenblik iemand alle aandelen opkoopt totdat hij alleen is of totdat het aantal aandeelhouders tot twee wordt herleid.

Het lid is van mening dat men dus consequent moet zijn en dat de voorgestelde tekst moet worden uitgebreid tot de gevallen waar men tijdens de duur van de vennootschap vaststelt dat er slechts twee aandeelhouders zijn.

Er wordt hem geantwoord dat de tekst van het voorgestelde artikel 55, eerste lid, dan zou moeten herschreven worden, om te bepalen dat de regel op elk ogenblik tijdens de duur van de vennootschap toepasselijk is.

Ingevolge deze opmerking trekt de heer Van Thillo zijn amendement in en dient hij er een ander in, luidend als volgt :

« Dit artikel te vervangen als volgt :

« Artikel 55, eerste lid, van dezelfde gecoördineerde wetten wordt aangevuld als volgt :

« Wanneer evenwel de vennootschap is opgericht door twee personen, of wanneer op een algemene vergadering van aandeelhouders van de vennootschap is vastgesteld dat de vennootschap niet meer dan twee aandeelhouders heeft, kan de raad van bestuur uit slechts twee leden bestaan tot de dag van de gewone algemene vergadering die volgt op de door onverschillig welk rechtsmiddel gedane vaststelling dat er meer dan twee aandeelhouders zijn. »

Verantwoording

Uitbreiding van het huidig voorstel tot alle gevallen dat het aantal aandeelhouders terugvalt tot minder dan 3.

Een lid vraagt hoe een naamloze vennootschap die aandelen aan toonder heeft, zal weten hoeveel aandeelhouders er juist zijn.

Een ander lid antwoordt dat het voorgestelde amendement veronderstelt dat er vastgesteld wordt dat er maar twee aandeelhouders zijn.

Dit kan gebeuren ter gelegenheid van een algemene vergadering, wanneer de aandelen worden neergelegd.

Justification

Le présent amendement étend les dispositions de l'article 55, premier alinéa, au cas où le nombre des actionnaires redevient inférieur à 3.

L'auteur de l'amendement fournit à cet égard l'explication suivante: il arrive très souvent qu'une société soit constituée, par exemple, par sept, huit, voire même par vingt actionnaires et qu'à un moment donné, une personne rachète un nombre tel d'actions qu'il ne reste plus que deux actionnaires ou même plus qu'un seul.

L'intervenant estime que l'on doit, dès lors, être conséquent et qu'il faut étendre le champ d'application du texte aux cas où l'on constaterait, au cours de la vie de la société, qu'il n'y a plus que deux actionnaires.

Il lui est répondu que l'on devrait, dès lors, récrire le texte du premier alinéa de l'article 55 proposé, afin de préciser que la règle est applicable à tout moment pendant la durée de la société.

À la suite de cette observation, M. Van Thillo retire son amendement et en dépose un autre, qui est rédigé comme suit:

« Remplacer cet article par ce qui suit:

« L'article 55, premier alinéa, des mêmes lois coordonnées est complété comme suit:

« Toutefois, lorsque la société est constituée par deux fondateurs ou que, à une assemblée générale des actionnaires de la société, il est constaté que celle-ci n'a pas plus de deux actionnaires, la composition du conseil d'administration peut être limitée à deux membres jusqu'à l'assemblée générale ordinaire suivant la constatation par toute voie de droit de l'existence de plus de deux actionnaires. »

Justification

Extension de la proposition à tous les cas où le nombre d'actionnaires tombe en dessous de trois.

Un membre demande comment une société anonyme qui a des actions au porteur pourra savoir exactement combien il y a d'actionnaires.

Un autre membre répond que l'amendement proposé repose sur l'hypothèse où l'on a constaté qu'il n'y a que deux actionnaires.

Cette constatation peut se faire à l'occasion d'une assemblée générale, lorsque les actions sont déposées.

Hetzelfde lid vraagt of de vereiste van de drie bestuurders niet verantwoord wordt doordat een oneven aantal leden nodig is voor de besluitvorming in de raad van bestuur.

De minister merkt op dat de wilsautonomie in deze aangelegenheid in grote mate van toepassing is (zie art. 55, eerste lid, «...minstens...).

Twee leden bevestigen dat de statuten strenger kunnen zijn dan de wet, hetgeen aan de bekommernis geuit door een vorige interveniënt.

Een lid besluit dat de vereiste van drie bestuurders moet behouden blijven, behalve wanneer er wordt vastgesteld dat er slechts twee aandeelhouders zijn en dit zowel als het gaat over twee oprichters, als tijdens de duur van de vennootschap. Die regel heeft dus een algemene draagwijdte. Volgens het lid moeten de statuten bovendien de procedure bepalen die in een dergelijk geval moet worden gevolgd.

De minister stelt vast dat de *ratio legis* van artikel 55, eerste lid, de volgende is: in een naamloze vennootschap blijft de akte van oprichting een essentieel gegeven omdat de partijen daarin hun akkoord vaststellen over de doeleinden van de vennootschap. Een deel van de rechtsleer verdedigde zelfs de mening dat in bepaalde gevallen de principes vastgesteld in de akte van oprichting niet mochten worden gewijzigd omdat ze van meet af aan de vennootschap kenmerken.

Het voorgesteld artikel 55, eerste lid, beoogt het geval waarin er bij de akte van oprichting slechts twee oprichters zijn terwijl de filosofie van het amendement verdergaat, vermits de regel die het bepaalt op elk ogenblik van het leven van de vennootschap kan worden toegepast.

Een lid blijft erbij dat zich in de praktijk blokkeringssituaties kunnen voordoen, als de voornaamste aandeelhouders zijn beslissing aan de anderen wil opleggen.

In een dergelijk geval heeft de derde bestuurder wel een nuttige rol te spelen.

Om tot een consensus te komen stelt een ander lid voor te bepalen dat de statuten kunnen voorzien dat wanneer er twee aandeelhouders zijn twee bestuurders kunnen volstaan.

De vorige spreker merkt op dat als de tekst op alle vennootschappen toepasselijk is, de meeste vennootschappen verplicht zullen zijn eerst hun statuten te wijzigen alvorens de nieuwe regel te kunnen toepassen.

Een ander lid herinnert eraan dat de bestuurders door de meerderheidsaandeelhouders worden gekozen. Enkel in het geval twee aandeelhouders elk de helft van de aandelen bezitten, zou men in een blokkeringssituatie kunnen terechtkomen. In dat geval zal de

Le même intervenant demande si la condition relative aux trois administrateurs n'est pas justifiée par la nécessité qu'il y ait un nombre impair de membres pour que le conseil d'administration puisse prendre des décisions.

Le ministre note que le principe de l'autonomie de volonté est largement applicable en la matière (*cf.* art. 55, premier alinéa, «... au moins»).

Deux membres confirment que les statuts peuvent être plus sévères que la loi, ce qui répond à la préoccupation exprimée par un intervenant précédent.

Un membre conclut que la condition de trois administrateurs doit être maintenue hormis pour les cas où l'on constate qu'il n'y a que deux actionnaires, que ce soit au moment de la constitution de la société ou pendant son existence. Cette règle a donc une portée générale. L'intervenant estime que les statuts doivent, en outre, indiquer quelle est la procédure qu'il y a lieu d'appliquer dans pareil cas.

Le ministre constate que la *ratio legis* de l'article 55, premier alinéa, est la suivante: au sein d'une société anonyme, l'acte constitutif reste un élément essentiel parce que les parties y constatent leur accord sur les objets de la société. Une partie de la doctrine a même estimé que, dans certains cas, les principes définis dans l'acte constitutif ne peuvent plus être modifiés, parce qu'ils sont caractéristiques de la société depuis le départ.

L'article 55, premier alinéa, proposé vise le cas dans lequel il n'y a que deux fondateurs au moment de la constitution de la société, tandis que, de par sa philosophie, l'amendement va plus loin puisqu'il prévoit que la règle qu'il porte est applicable à tout moment pendant la durée de la société.

Un membre reste d'avis que des situations de blocage peuvent survenir dans la pratique, lorsque l'actionnaire principal veut imposer une décision aux autres actionnaires.

Dans un tel cas, le tiers administrateur a bel et bien un rôle à jouer.

Un autre membre propose que l'on précise que les statuts peuvent prévoir que deux administrateurs peuvent suffire lorsqu'il n'y a que deux actionnaires.

L'intervenant précédent note que si l'on rend le texte applicable à toutes les sociétés, la plupart de celles-ci seront obligées de modifier leurs statuts avant de pouvoir appliquer la nouvelle règle.

Un autre membre rappelle que les administrateurs sont choisis par les actionnaires majoritaires. Il n'y aurait situation de blocage qu'au cas où deux actionnaires posséderaient chacun la moitié des actions. Dans ce cas, l'adjonction d'un troisième administra-

toevoeging van een derde bestuurder niets oplossen en zal deze laatste de minderheidsaandeelhouders niet beschermen. Het lid herinnert aan het voorbeeld van de Generale: de Benedetti bezat 49,9 pct. van de aandelen, maar werd niet als bestuurder gekozen omdat de andere aandeelhouders, die 51,1 pct. van de aandelen bezaten, zich daartegen hebben verzet.

Spreker merkt op dat krachtens de wet alle naamloze vennootschappen binnen de vijf jaar hun statuten zullen moeten aanpassen.

Hoewel het lid deze maatregel nutteloos acht, is hij van mening dat, als hij toch behouden blijft, het argument van het vorige lid met betrekking tot de wijziging van de statuten vervalt.

Het amendement wordt ingegeven door de vaststelling dat een groot aantal vennootschappen andere vennootschappen opkopen en het geheel van de aandelen ervan verwerven.

De minister wijst erop dat in het voorgestelde artikel 55, eerste lid, het aantal bestuurders verband houdt met de aansprakelijkheid. In deze bepaling wordt de hypothese beoogd waar er twee oprichters zijn evenals twee bestuurders die een specifieke verantwoordelijkheid dragen o.m. krachtens artikel 35 van de gecoördineerde wetten. Krachtens het huidige artikel 55 zou er een bijkomende bestuurder zijn, die een bepaalde verantwoordelijkheid zou oplopen, die niet eigen is aan de vennootschap zoals ze oorspronkelijk was opgericht. Daarom laat het nieuw voorgestelde artikel 55, eerste lid, toe van deze regel af te wijken.

Het amendement van de heer Van Thillo houdt integendeel geen verband met de problematiek van de aansprakelijkheid, en houdt het risico in een evenredigheidsprincipe in te voeren.

De vorige spreker repliceert dat, als er bij de oprichting van een vennootschap zeven of acht oprichters zijn, en dit aantal tijdens de duur van de vennootschap tot twee wordt herleid, dit ook een wijziging is van wat bij de oprichting van de vennootschap was overeengekomen.

Het argument van de minister lijkt hem dus niet relevant.

Voorgesteld wordt na te kijken of het amendement niet elders in het ontwerp kan worden ingevoegd.

De heren Laverge en Van Thillo dienen ten slotte het volgende amendement in:

«In het voorgestelde artikel 55, eerste lid, de tweede volzin te vervangen als volgt:

«Wanneer de vennootschap evenwel is opgericht door twee personen die op alle aandelen hebben ingeschreven, mag de raad van bestuur uit twee bestuurders bestaan.

teur ne pourrait rien résoudre. Celui-ci ne pourrait pas protéger les actionnaires minoritaires. L'intervenant rappelle ce qui s'est passé à la Générale: de Benedetti, qui possédait 49,5 p.c. des actions, ne fut pas choisi en tant qu'administrateur, parce que les autres actionnaires, qui possédaient 51,1 p.c. des actions, se sont opposés à son élection.

L'intervenant note qu'en vertu de la loi, toutes les sociétés anonymes devront adapter leurs statuts dans les cinq ans.

L'intervenant déclare qu'à son avis, cette mesure est inutile et que, si on la maintient, l'argument de l'intervenant précédent au sujet de la modification des statuts ne tient plus.

L'amendement est inspiré par la constatation qu'un grand nombre de ces sociétés reprennent d'autres sociétés, dont elles acquièrent l'ensemble des actions.

Le ministre souligne que, selon l'article 55, premier alinéa, proposé, le nombre d'administrateurs est lié au degré de responsabilité. Cette disposition vise les cas où il y a deux fondateurs et deux administrateurs qui portent une responsabilité spécifique, notamment en vertu de l'article 35 des lois coordonnées. En application de l'article 55 actuel, il faudrait faire intervenir un administrateur supplémentaire, qui porterait une certaine responsabilité non définie au moment de la constitution de la société. C'est pourquoi l'article 55, premier alinéa, nouveau, proposé, autorise des dérogations à cette règle.

Par contre, l'amendement de M. Van Thillo n'établit, quant à lui, aucun lien avec la question des responsabilités, et il crée le risque que l'on instaure un principe de proportionnalité.

L'intervenant précédent réplique que, dans l'hypothèse où il y avait sept ou huit fondateurs au moment de la constitution d'une société et où, pendant la durée de la société, le nombre de fondateurs a été ramené à deux, il y a également modification de ce qui avait été convenu au moment de la constitution de la société.

L'argument du ministre ne lui paraît, dès lors, pas pertinent.

Il est proposé d'examiner si l'amendement ne peut pas être inséré ailleurs dans le projet.

Enfin, MM. Laverge et Van Thillo déposent un amendement rédigé comme suit:

«Remplacer comme suit la seconde phrase de l'article 55, premier alinéa, telle qu'elle est introduite par le projet:

«Toutefois, lorsque la société est constituée par deux fondateurs souscrivant toutes les actions, le conseil d'administration peut être composé de deux administrateurs.

Deze mogelijkheid houdt op te bestaan zodra de vennootschap ten minste drie aandeelhouders telt.

In dat geval moet binnen zestig dagen worden overgegaan tot de aanwijzing van een bijkomende bestuurder. De raad van bestuur roept de algemene vergadering daartoe bijeen.»

Verantwoording

De voorgestelde wijziging wil artikel 11 van het ontwerp dat bij de Senaat is ingediend, nader preciseren.

Daarin staat te lezen dat de vennootschap niet meer dan twee aandeelhouders mag tellen, tewijl de vroegere versie niet scheen uit te sluiten dat de vennootschap ook nog inschrijvers mag tellen.

Men hoeft overigens de eerstvolgende gewone algemene vergadering niet eens af te wachten, omdat de vennootschap niet langer een gewoon instrument van samenwerking tussen de twee oprichters is aangezien zij de vennootschap hebben opengesteld voor derden.

Daar komt nog bij dat het gemeen recht van toepassing is en, vooral, dat de vennootschap zich niet kan beroepen op de onvolledige samenstelling van haar raad van bestuur, wanneer zij ter dege is vertegenwoordigd.

Tot slot hoeft het geen betoog dat het optreden van een nieuwe aandeelhouder door alle middelen bewezen kan worden, aangezien het gemeen recht van toepassing is.

De minister schaart zich achter het tweede amendement van de heer Van Thillo, dat door het amendement van laatstgenoemde en de heer Laverge wordt herhaald.

De heer Van Thillo trekt zijn eerste amendement in.

Een lid wenst te weten of een raad van bestuur die uit twee leden bestaat, als een college kan worden beschouwd (*cf.* art. 67, Venn. W.). Indien er tussen de twee bestuurders geen eensgezindheid bestaat, veronderstelt dit dan dat de stem van de voorzitter doorslaggevend is zodat deze laatste over de eigenlijke zeggenschap beschikt?

De heer Dieux is de mening toegedaan dat in deze materie aan de stem van de voorzitter van de raad van bestuur geen doorslaggevend karakter mag worden verleend.

Tenslotte dienen de heren Cannaerts en Laverge het volgende subamendement in op het amendement van de heer Van Thillo bij artikel 55, eerste lid:

Cette faculté prend fin dès que la société comporte au moins trois actionnaires.

En ce cas, il doit être pourvu dans les soixante jours à la désignation d'un administrateur supplémentaire. Le conseil d'administration convoque l'assemblée générale à cette fin.»

Justification

La modification proposée tend à apporter des précisions au texte de l'article 11 du projet soumis au Sénat.

Il est précisé ainsi que la société ne peut comporter que deux actionnaires, alors que le texte antérieur ne semblait pas exclure que la société puisse comporter en outre des souscripteurs.

Il n'y a par ailleurs pas de raison d'attendre une assemblée générale ordinaire subséquente, dès lors que la société n'est plus un simple instrument de coopération entre les deux fondateurs et que ces derniers ont ouvert la société à des tiers.

Pour le surplus, le droit commun s'applique et, en particulier, la société ne pourra se prévaloir de la composition incomplète de son conseil d'administration si elle est dûment représentée.

Enfin, il n'est pas nécessaire de préciser que la preuve de l'intervention d'un nouvel actionnaire peut être rapportée par toute voie de droit, ce qui résulte du droit commun.

Le ministre se rallie au deuxième amendement de M. Van Thillo, qui est repris dans l'amendement qu'il a déposé avec M. Laverge.

M. Van Thillo retire son premier amendement.

Un membre demande si un conseil d'administration ne comptant que deux membres peut être considéré comme un collège (*cf.* art. 67 de la loi sur les sociétés commerciales). Cela signifie-t-il que, s'il y a désaccord entre les deux administrateurs, la voix du président est déterminante, si bien que le pouvoir de décision lui appartient?

M. Dieux estime que, dans cette matière, il ne faut pas accorder un caractère déterminant à la voix du président du conseil d'administration.

Enfin, MM. Cannaerts et Laverge déposent un sous-amendement à l'amendement de M. Van Thillo à l'article 55, premier alinéa, qui est rédigé comme suit:

« Het bij amendement voorgestelde artikel 55, eerste lid, aan te vullen als volgt :

« De statutaire bepaling die aan de voorzitter van de raad van bestuur een beslissende stem toekent, houdt van rechtswege op gevolg te hebben tot de raad van bestuur opnieuw uit ten minste 3 leden bestaat. »

De minister is het eens met dit subamendement.

Het amendement van de heer Van Thillo, aldus gesubamendeerd wordt door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Het amendement van de heren Laverge en Van Thillo wordt ingetrokken.

Het geamendeerde artikel wordt door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikel 12 (art. 17 van de aangenomen tekst)

1. Uiteenzetting van de minister

De minister verklaart dat het nieuwe voorgestelde artikel 60 niet fundamenteel afwijkt van de huidige versie van dit artikel. De twee teksten omschrijven het persoonlijke belang, voorzien in een procedure van kennisgeving in geval van belangenconflict en leggen een sanctie op, wanneer deze laatste verplichting niet nageleefd wordt. Toch wordt er een nieuwigheid ingevoerd; zij vloeit voort uit het groot aantal amendementen ingediend in de Kamer (zie syntheseamendement nr. 108 van de heren De Clercq en Landuyt, Gedr. St. Kamer nr. 1005/18, 1992-1993).

1. Definitie in de wet van 18 juli 1991 :

In artikel 60, zoals het in de wet van 18 juli 1991 is opgenomen, is de definitie van het belangenconflict nogal ruim (zie verslag Verhaegen, St. nr. 1107). Er wordt op het nagenoeg automatische karakter van de procedure gewezen: zodra er een persoonlijk (rechtstreeks of onrechtstreeks) belang in hoofde van een bestuurder bestaat, wordt ze toegepast. Dit kan de regel verzwakken omdat ze zowel op de belangrijke als op de minder belangrijke gevallen van toepassing is.

2. De wet van 18 juli 1991 loste niet alle moeilijkheden op inzake het dagelijks bestuur en de terugkerende transacties die louter formele belangenconflicten inhouden. Om de tekst doeltreffender te maken wordt in het ontwerp de definitie van het belangenconflict beperkt door twee begrippen in te voeren, namelijk dat het belang strijdig en van financiële aard moet zijn.

In de huidige versie van artikel 60 is er integendeel enkel sprake van rechtstreeks of onrechtstreeks belang van persoonlijke aard : daarmee kan zowel een

« Compléter l'ajout proposé à l'article 55, premier alinéa par ce qui suit :

« La disposition statutaire octroyant une voix prépondérante au président du conseil d'administration cesse de plein droit de sortir ses effets jusqu'à ce que le conseil d'administration soit à nouveau composé de 3 membres au moins. »

Le ministre marque son accord sur ce sous-amendement.

L'amendement de M. Van Thillo, ainsi sous-amendé, est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

L'amendement de MM. Laverge et Van Thillo est retiré.

L'article amendé est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

Article 12 (art. 17 du texte adopté)

1. Exposé du ministre

Le ministre déclare que l'article 60 nouveau proposé ne s'écarte pas fondamentalement de la version actuelle de cet article. Les deux textes décrivent l'intérêt personnel, prévoient une procédure d'information en cas de conflit d'intérêts et une sanction pour le cas où l'obligation d'informer ne serait pas respectée. Il y a néanmoins une innovation qui résulte du grand nombre d'amendements déposés à la Chambre (*cf.* amendement de synthèse, n° 108, de MM. De Clercq et Landuyt, doc. Chambre, n° 1005/18 - 1992-1993).

1. Définition inscrite dans la loi du 18 juillet 1991 :

La définition qui est donnée du conflit d'intérêts à l'article 60 de la loi du 18 juillet 1991 est assez large (*cf.* rapport Verhaegen, doc. n° 1107). Le caractère pratiquement automatique de la procédure est souligné: dès qu'il existe un intérêt personnel (direct ou indirect) de l'administrateur, la procédure est applicable. Cela peut affaiblir la règle, étant donné qu'elle est applicable tant dans les cas importants que dans les cas moins importants.

2. La loi du 18 juillet 1991 n'a pas résolu toutes les difficultés relatives à l'administration journalière et aux transactions récurrentes qui ne donnent lieu qu'à des conflits d'intérêts formels. Pour rendre le texte plus efficace, on limite la définition du conflit d'intérêts inscrite dans le projet en introduisant deux précisions : l'intérêt doit être opposé et d'ordre financier.

Dans la version actuelle de l'article 60, il est encore question, au contraire, d'un intérêt personnel direct ou indirect : on peut entendre par là tant un intérêt

financieel, als een psychologisch of gevoelsbelang worden bedoeld, dat al of niet met het belang van de vennootschap overeenstemt (zie evenwel het verslag Verhaegen, nr. 1107, waaruit blijkt dat de invoeging van het begrip «belangenstrijd» voorgesteld en verworpen werd).

3. Toepassingssfeer

Artikel 60 beoogt drie gevallen:

a) De klassieke belangenconflicten: bij voorbeeld, de verkoop van een goed van een bestuurder aan de vennootschap of het omgekeerde.

De gewone regels voor de werking van de raad van bestuur zouden moeten volstaan om dit soort conflicten op te lossen. In dat vooruitzicht zou artikel 60 overbodig kunnen lijken.

b) De conflicten die voortvloeien uit de heterogene samenstelling van de raad van bestuur waarin aandeelhouders uit diverse groepen zitting hebben. Een bestuur wordt aangewezen door een groep aandeelhouders die van hem verwachten dat hij hun belangen behartigt. In het belang van de vennootschap moet men voorzorgsmaatregelen nemen om, in de mate van het mogelijke, betwistingen over de geldigheid van de beslissing te voorkomen, en dit los van het feit dat elke bestuurder moet handelen conform het belang van de vennootschap.

c) De intra-groepsverrichtingen met minderheidsbelangen. Deze situatie doet zich voor wanneer de dochtervennootschap niet de gewone emanatie is van de moedervennootschap en er minderheidsaandeelhouders zijn (bijvoorbeeld als de moedervennootschap de dochtervennootschap voor 60 pct. controleert, terwijl de overige 40 pct. in handen zijn van verscheidene andere aandeelhouders). Hoewel elke vennootschap krachtens het principe van de autonomie van de rechtspersoon overeenkomstig haar eigen belangen moet worden bestuurd, dienen in dat geval voorzorgsmaatregelen te worden genomen.

In die drie soorten gevallen is het van belang de gelijke behandeling van alle aandeelhouders te waarborgen. Voor de eerste twee soorten gevallen moeten ze vóór de beslissing of de verrichting worden verwittigd als de raad van bestuur zich moet uitspreken over een materie waarin een potentieel belangenconflict schuilt.

De bedrijfsrevisoren moeten immers de financiële gevolgen van de handeling kunnen inschatten.

Het derde soort conflicten was in de wet van 18 juli 1991 niet geregeld. Veronderstel dat de moedervennootschap aan de dochtervennootschap aandelen wil overdragen om over liquide middelen te kunnen beschikken. In een dergelijk geval moet in elke raad van

psychologique ou affectif, et un intérêt qui correspond à l'intérêt de la société ou un autre qui n'y correspond pas (*cf.*, toutefois, le rapport Verhaegen, n° 1107, d'où il ressort que l'insertion de la notion de conflit d'intérêts, qui a bien été proposée, a été rejetée).

3. Champ d'application

L'article 60 vise trois cas:

a) Les conflits d'intérêts classiques: il s'agit, par exemple, de la vente d'un bien d'un administrateur à la société, ou de l'inverse.

Les règles ordinaires relatives au fonctionnement du conseil d'administration devraient permettre de résoudre ce type de conflits. Dès lors, l'article 60 pourrait paraître superflu.

b) Les conflits qui résultent de la composition hétérogène du conseil d'administration au sein de laquelle siègent des actionnaires de divers groupes. Un administrateur est désigné par un groupe d'actionnaires qui attendent de lui qu'il veille à leurs intérêts. Il convient que l'on prenne, dans l'intérêt de la société, des précautions pour prévenir autant que possible des contestations sur la validité de la décision en question, et ce indépendamment du fait que tout administrateur doit agir conformément à l'intérêt social.

c) Les opérations intra-groupes avec intérêts minoritaires. Cette situation se présente lorsqu'une filiale n'est pas l'émanation normale de la société mère et qu'il y a des actionnaires minoritaires (par exemple lorsque la société mère contrôle la filiale à 60 p.c., les 40 p.c. restants étant détenus par divers autres actionnaires). Bien que toute société doive être administrée conformément à ses propres intérêts, en application du principe de l'autonomie de la personne morale, il y a lieu dans ce cas de prendre des précautions.

Dans les trois types de cas en question, il importe de garantir l'égalité de traitement de tous les actionnaires. Dans les deux premiers types de cas, ils doivent être informés, lorsque le conseil d'administration doit se prononcer sur une matière qui peut cacher un conflit d'intérêts, avant qu'une décision ne soit prise ou qu'une opération ne soit décidée.

Des réviseurs d'entreprises doivent, en effet, pouvoir évaluer les conséquences financières de l'opération.

Le dernier type de conflits n'est pas réglé dans la loi du 18 juillet 1991. Prenons le cas d'une société mère qui veut céder des actions à sa filiale pour disposer de liquidités. Dans un tel cas, il faut que l'on examine, au sein de chaque conseil d'administration, si l'on ne

bestuur worden nagezien of het principe van de gelijke behandeling van alle aandeelhouders in het gedrang wordt gebracht (*cf.* art. 12, § 3, eerste lid *in fine*).

De voorgestelde wijzigingen kunnen dus als volgt worden samengevat:

— de definitie wordt gewijzigd, door het toepassingsgebied van de regel te beperken;

— de verplichting om informatie te verstrekken blijft bijna ongewijzigd, mits twee aanpassingen:

- voortaan zal dit *a priori* moeten gebeuren;

- de informatie zal ook op de financiële gevolgen van de handeling moeten slaan;

— voor de intra-groepsverrichtingen wordt in een bijzonder systeem voorzien (zie Gedr. St. Kamer, nr. 1005/19, blz. 94);

— in twee gevallen wordt de toepassing van artikel 60 uitgesloten:

- wanneer het om een gebruikelijke transactie gaat, die tegen normale voorwaarden («market value») plaatsheeft, rekening houdend met het maatschappelijk doel;

- wanneer de moedervennootschap meer dan 95 pct. van de aandelen van de dochtervennootschap bezit.

Het voorgestelde artikel 60, § 3, werd reeds behandeld in een persartikel, waarin werd betreurd dat door die bepaling van de thans geldende praktijk wordt afgeweken.

De vraag was of voor het beoordelen van de gevolgen van intra-groepsverrichtingen, bij het bestaan van minderheidsaandeelhouders, beroep moet worden gedaan op twee onafhankelijke bestuurders of op een financiële instelling, zoals wordt aanbevolen in het rapport *Cadbury* waarin de werkzaamheden van een Engelse Commissie worden verslagen.

De bescherming van de aandeelhouders wordt ingegeven door redenen die verband houden met de gezondheid van de bedrijven.

Het zijn de aandeelhouders in hun geheel die bijdragen tot de vorming van het kapitaal. Als de economische toestand verbetert, zal het risicodragend kapitaal weer des te aantrekkelijker worden als de verhoudingen tussen moeder- en dochtervennootschappen met minderheidsaandelhouders doorzichtig zijn.

porte pas atteinte au principe de l'égalité de traitement de tous les actionnaires (*cf.* article 12, § 3, premier alinéa, *in fine*).

Les modifications proposées peuvent, dès lors, être résumées comme suit:

— la définition est modifiée en ce sens que le champ d'appréciation de la règle est limité;

— l'obligation de fournir des informations est presque totalement maintenue, à ceci près que deux adaptations y sont apportées:

- il faudra dorénavant que les informations soient fournies à priori;

- les informations devront avoir trait aussi aux conséquences financières de l'opération;

— un système particulier est prévu pour ce qui est des opérations intra-groupes (*cf.* Doc. Ch. n° 1005/19, p. 94);

— l'application de l'article 60 est exclue dans deux cas:

- lorsque la transaction est une transaction ordinaire se faisant aux conditions normales («market value») et dans le respect de l'objet de la société;

- lorsque la société mère possède plus de 95 p.c. des actions de sa filiale.

L'article 60, § 3, proposé, a déjà fait l'objet d'un article de presse, qui regrettait que l'on s'écarte de la pratique actuelle.

La question était de savoir si, pour évaluer les effets des opérations «intra-groupe» quand il existe des actionnaires minoritaires, il convenait de faire appel à deux administrateurs indépendants ou à un établissement financier, ainsi que le recommande le rapport «Cadbury» sur les travaux d'une commission anglaise.

La protection des actionnaires répond à des raisons qui touchent à la santé des entreprises.

C'est l'ensemble des actionnaires qui contribuent à la formation du capital. Si la situation économique s'améliore, le capital à risque redeviendra d'autant plus attrayant que les relations entre sociétés mères et filiales à actionnaires minoritaires seront transparentes.

Ook wordt aangehaald dat de tussenkomst van onafhankelijke bestuurders strijdig zou zijn met het principe van de collegialiteit. De minister deelt deze mening niet omdat deze tussenkomst zich tot een bepaalde verrichting beperkt, en omdat de onafhankelijke bestuurder onafhankelijk is ten aanzien van de beslissing.

*
* *

2) Eerste gedachtenwisseling

Een lid herinnert aan de bijzonder ruime interpretatie die aan artikel 60 (zoals in 1991 aangenomen) werd gegeven.

Er dient nogmaals te worden aan herinnerd dat de enige opdracht van de bestuurder erin bestaat de belangen van de vennootschap te behartigen, ongeacht hij van de meerderheid of van de minderheid deel uitmaakt, en ongeacht het om een Belgische of een buitenlandse vennootschap gaat.

Dit is de reden waarom grote Amerikaanse multinationale ondernemingen niet geneigd zijn deel te nemen aan *joint ventures*: dit belet hen immers een globale strategie voor het geheel van hun investeringen te voeren. Zodra ze in een vennootschap bestuurder worden, worden ze belast met de behartiging van haar belangen, hetgeen hen van hun vrijheid berooft inzake de facturatie, de toewijzing van bestellingen, het uitkeren van dividenden.

Het lid merkt op dat het nieuw voorgestelde artikel 60 ingewikkelder zal zijn dan het vorige, en verheugt zich erover dat het probleem van de intragroepsverrichtingen in het ontwerp wordt behandeld. Hij beklemtoont dat de bedrijfsrevisoren of, in voorkomend geval, onafhankelijke bestuurders — een begrip dat nader zal moeten worden omschreven — een grotere rol zullen spelen dan vroeger.

Artikel 60, § 1 — « strijdig belang »

Een lid verklaart dat hij op gemeentelijk of commercieel vlak veel gevallen heeft gekend waarvoor een bepaling als die van het voorgestelde artikel 60 waardevol zou zijn geweest. Het lid kan evenwel niet instemmen met de invoering van het begrip « strijdig belang ». Hij haalt het voorbeeld aan van een bestuurder die door zijn vennootschap een bestelling laat plaatsen bij een diensten-vennootschap waarmee hij bindingen heeft. In een dergelijk geval kan de bestuurder van oordeel zijn dat hij geen strijdig belang heeft ten aanzien van de beslissing of de aan de raad van bestuur voorgelegde handeling. In vele gevallen zullen er overigens geen strijdige belangen zijn, maar wel rechtstreekse of onrechtstreekse belangen in hoofde van de bestuurder.

On souligne également que l'intervention d'administrateurs indépendants serait contraire au principe de la collégialité. Le ministre n'est pas de cet avis, parce que cette intervention se limite à une opération déterminée, et que l'administrateur indépendant l'est par rapport à la décision.

*
* *

2) Premier échange de vues

Un membre rappelle l'interprétation particulièrement large qui a été donnée à l'article 60 (tel qu'il a été adopté en 1991).

Il importe de rappeler une nouvelle fois que la seule mission de l'administrateur consiste à défendre les intérêts de la société, qu'il fasse partie de la majorité ou de la minorité et qu'il s'agisse d'une société belge ou étrangère.

C'est la raison pour laquelle les grandes entreprises multinationales américaines n'aiment pas s'engager dans des *joint ventures*: la participation les empêche de mener une stratégie globale pour l'ensemble de leurs investissements. Dès qu'elles deviennent administrateurs dans une société, elles sont chargées de veiller aux intérêts de celle-ci, ce qui les prive de leur liberté en matière de facturation, de passation de commandes et de distribution de dividendes.

L'intervenant fait remarquer que le nouvel article 60 proposé sera plus complexe que le précédent et il se réjouit de voir que le problème des opérations « intra-groupe » soit traité dans le projet. Il souligne que les réviseurs d'entreprises ou, le cas échéant, des administrateurs indépendants — notion qui devra être précisée — tiendront un rôle plus important qu'auparavant.

Article 60, § 1er — « intérêt opposé »

Un membre déclare avoir connu, tant sur le plan communal que commercial, beaucoup de cas où une disposition telle que celle de l'article 60 proposé aurait été très utile. Il ne peut toutefois marquer son accord sur l'introduction de la notion d'« intérêt opposé ». Il prend l'exemple d'un administrateur qui fait placer une commande pour sa société auprès d'une société de services avec laquelle il a des liens. Dans pareil cas, l'administrateur peut estimer ne pas avoir d'intérêt opposé par rapport à la décision ou à l'opération soumise au conseil d'administration. Dans beaucoup de cas, il n'y aura d'ailleurs pas d'intérêts opposés, mais bien des intérêts directs ou indirects dans le chef de l'administrateur.

Het lid stelt dus voor het woord « strijdig » te doen vervallen.

De minister antwoordt dat dit voorbeeld niet relevant is omdat er precies in dat geval een belangenconflict bestaat. Als het woord « strijdig » vervalt, zal de regel zwakker worden omdat hij op een groter aantal conflicten toepasselijk zal zijn. Alleen de nieuwe tekst laat toe die gevallen waarin het belang van de bestuurder en dat van de vennootschap met elkaar in overeenstemming zijn, uit te sluiten.

Er wordt opgemerkt dat de drie opgelegde voorwaarden (persoonlijk, strijdig, van financiële aard) cumulatief zijn.

Een lid stelt vast dat artikel 60, zoals het nu voorligt, tot gevolg heeft dat er met betrekking tot de bezoldiging die de beheerders of zaakvoerders zich toekennen als beheersorgaan ook strijdige belangen kunnen ontstaan.

Als de tekst strikt wordt geïnterpreteerd zou elke zaakvoerder of bestuurder zich in zijn jaarverslag publiek moeten verantwoorden voor het bedrag van zijn bezoldiging.

In andere wetgevingen, zoals in de wet van 17 juli 1975 op de boekhouding en de jaarrekening, gaat men zo ver dat wanneer er maar één bestuurder is, zijn wedde zelfs niet moet worden gepubliceerd.

Het lid zou dus de juiste draagwijdte van artikel 60 willen omschreven zien, o.m. om te vermijden dat benadeelde schuldeisers in geval van faillissement dit zouden inroepen om een gewoon faillissement in een bedrieglijke bankbreuk te laten omzetten.

De minister antwoordt dat artikel 60 deel uitmaakt van het vennootschapsrecht en dat bijgevolg artikel 62 erop toepasselijk is. Het tweede lid van dit laatste artikel luidt: « Zij zijn, hetzij jegens de vennootschap, hetzij jegens derden hoofdelijk aansprakelijk voor alle schade die het gevolg is van overtreding van de bepalingen van deze titel of van de statuten van de vennootschap ». Als artikel 60 door één of twee bestuurders geschonden wordt, zal de raad van bestuur hoofdelijk aansprakelijk zijn.

De laatste spreker heeft een ander aspect van de kwestie vermeld, namelijk de toepassing van de faillissementswetgeving. Het gaat daar om een element van strafrecht dat tot een specifieke aansprakelijkheid aanleiding geeft.

Een lid leidt hieruit af dat er dus geen risico bestaat dat een bestuurder aansprakelijk zou worden gesteld omdat hij collectief aan een stemming over de tantièmes (met inbegrip van de zijne) deel zou hebben genomen, en omdat men zou oordelen dat zijn belang en dat van de vennootschap strijdig zijn.

Il propose donc de supprimer le mot « opposé ».

Le ministre répond que cet exemple n'est pas pertinent parce qu'il y a précisément, en l'occurrence, un conflit d'intérêts. Supprimer le mot « opposé », c'est affaiblir la règle, parce qu'elle s'appliquera à un plus grand nombre de conflits. Seul le nouveau texte permet d'exclure les cas dans lesquels l'intérêt de l'administrateur et ceux de la société sont compatibles.

L'on note que les trois conditions imposées (personnel, opposé, de nature financière) sont cumulatives.

Selon un membre, il résulte de l'article 60 tel qu'il est proposé que l'on pourra aussi avoir des intérêts opposés en ce qui concerne la rémunération que s'octroient les administrateurs ou les gérants en tant qu'organe de gestion.

Si l'on interprète le texte de manière stricte, tout gérant ou administrateur devrait justifier publiquement le montant de sa rémunération dans son rapport annuel.

Dans d'autres législations, comme la loi du 27 juillet 1975 relative à la comptabilité et aux comptes annuels, lorsqu'il n'y a qu'un seul administrateur, il ne doit même pas publier son salaire.

L'intervenant souhaiterait que l'on précise exactement la portée de l'article 60, notamment pour éviter qu'en cas de faillite, les créanciers lésés ne l'invoquent pour faire convertir une faillite ordinaire en banqueroute frauduleuse.

Le ministre répond que l'article 60 fait partie du droit des sociétés et qu'en conséquence, l'article 62 s'y applique. Le deuxième alinéa de ce dernier article dispose ce qui suit: « Ils sont solidairement responsables, soit envers la société, soit envers les tiers, de tous dommages-intérêts résultant d'infractions aux dispositions du présent titre ou des statuts sociaux ». Si l'article 60 est violé par un ou deux administrateurs, le conseil d'administration sera solidairement responsable.

Le dernier intervenant a mentionné un autre aspect de la question, à savoir l'application de la loi sur les faillites. Il s'agit là d'un élément de droit pénal qui donne lieu à une responsabilité spécifique.

Un membre en déduit qu'il n'y a donc aucun risque de voir un administrateur tenu responsable pour avoir participé collectivement à un vote sur les tantièmes (y compris les siens) parce que l'on estimerait que son intérêt et celui de la société sont opposés.

Men zou integendeel de mening kunnen verdedigen dat het belang van de vennootschap erin bestaat een degelijke bezoldiging aan haar bestuurders te verzekeren, die des te efficiënter zullen werken.

De minister antwoordt dat als een bestuurder aan een beraadslaging deelneemt, en artikel 60 niet wordt gerespecteerd, men zich in de hypothese bevindt van artikel 62, tweede lid (schending van de wet of de statuten).

Volgens deze bepaling is de bestuurder hoofdelijk aansprakelijk. Dit geldt voor zover er een schade is, en er een causaal verband bestaat tussen de fout en de schade.

Indien de bestuurder zich niet aansprakelijk acht, omdat hij niet aan de bespreking heeft deelgenomen, zal hij altijd het derde lid van hetzelfde artikel 62 kunnen inroepen.

Wat de toekenning van tantièmes betreft, rijst de vraag of ze kan worden beschouwd als een « handeling in het gewone bedrijf van de vennootschap die plaatsheeft op de voorwaarden en tegen de zekerheden die zij normaal voor soortgelijke handelingen eist » (art. 60, § 7). De toekenning van tantièmes kan ongetwijfeld aanleiding geven tot belangenconflicten. Ze maakt evenwel deel uit van het dagelijkse leven van een vennootschap. Indien ze op normale voorwaarden plaatsheeft is de nieuwe versie van artikel 60, §§ 1 tot 3, dus niet van toepassing.

De vorige spreker merkt op dat het conflict vermeld door een lid op verschillende wijzen kan worden opgelost. De vergoeding van de bestuurders kan bijvoorbeeld door de statuten worden bepaald, zodanig dat de bestuurders voor elk boekjaar geen specifieke beslissing meer moeten nemen. Men kan ook, zoals in de Verenigde Staten, een « vergoedingscomité » oprichten, samengesteld uit personen die geen rechtstreeks belang hebben: het kan gaan over gewezen bestuurders, over de gewezen voorzitter van de vennootschap, over buitenbestuurders,... die beslissen op welke wijze de managers en bestuurders vergoed worden. In dat geval beperkt de raad van bestuur zich tot de bekrachtiging van de beslissing van dat comité, dat geen deel uitmaakt van de vennootschapsstructuren.

Een lid blijft erbij dat toch een probleem kan ontstaan voor een K.M.O. of een B.V.B.A. met één zaakvoerder, rekening houdend met de inhoud van het laatste lid van § 1 van het voorgestelde artikel 60.

De minister stelt dat de bedoeling is aan de vennootschappen een inflatie van nutteloze procedures te besparen.

Artikel 60 is belangrijk omdat het toelaat de vennootschappen te vrijwaren voor betwistbare handelingen, dank zij een informatieverstrekking. Een jaarverslag of een jaarrekening kunnen een informatiebron vormen voor de aandeelhouders of finan-

L'on pourrait, au contraire, défendre l'idée que l'intérêt de la société consiste à assurer une bonne rémunération à ses administrateurs : ils n'en travailleront que plus efficacement.

Le ministre répond que, si un administrateur participe à une délibération et que l'article 60 n'est pas respecté, l'on se trouve dans l'hypothèse visée à l'article 62, deuxième alinéa (violation de la loi ou des statuts).

En vertu de cette disposition, l'administrateur est solidairement responsable. Cette règle vaut dans la mesure où il y a dommage et un lien de causalité entre la faute et ce dommage.

Si l'administrateur ne s'estime pas responsable, parce qu'il n'a pas participé à la discussion, il pourra toujours invoquer le troisième alinéa de ce même article 62.

En ce qui concerne l'attribution de tantièmes, la question est de savoir si elle peut être considérée comme une « opération habituelle conclue aux conditions et sous les garanties normalement exigées par la société pour des opérations de même nature » (art. 60, § 7). L'octroi de tantièmes peut incontestablement donner lieu à des conflits d'intérêts. Il relève toutefois de la vie quotidienne d'une société. Si cet octroi se fait à des conditions normales, la nouvelle version de l'article 60, § 1er à 3, ne sera donc pas applicable.

Le préopinant fait remarquer que le conflit évoqué par un membre peut se résoudre de différentes manières. La rétribution des administrateurs peut, par exemple, être fixée par les statuts, de telle sorte que les administrateurs n'aient plus à prendre une décision spécifique pour chaque exercice. On peut aussi, comme aux États-Unis, constituer un « comité de rétribution », composé de personnes n'ayant pas d'intérêt direct : il peut s'agir d'anciens administrateurs, de l'ancien président de la société, d'administrateurs externes, etc. qui décident de quelle manière les directeurs et les administrateurs seront rétribués. Dans ce cas, le conseil d'administration se borne à entériner la décision du comité, lequel ne fait pas partie des structures de la société.

Un membre persiste à penser qu'il peut y avoir un problème pour une P.M.E. ou une S.P.R.L. à gérant unique, compte tenu du contenu du dernier alinéa du § 1er de l'article 60 proposé.

Le ministre réplique que le but est d'éviter aux sociétés une inflation de procédures inutiles.

L'article 60 est important parce qu'il permet de préserver les sociétés des opérations contestables, grâce à la communication d'une information. Un rapport annuel ou des comptes annuels peuvent constituer une source d'information pour les actionnaires

ciële analysten betreffende de regelmatigheid van een bepaalde handeling (zie bijvoorbeeld het getal van de vennootschappen Cofimin en Cofibel, die achteraf hebben vernomen dat een pakket aandelen door de moedervennootschap waren aangekocht, zonder de voorwaarden van de aankoop te kennen; het is dat gebrek aan informatie, en de transactie zelf, die hier betwistbaar zijn).

De §§ 1 en 2 van artikel 60 hebben vooral de K.M.O.'s op het oog. De vraag die in dit verband kan worden gesteld is de vraag naar het in aanmerking te nemen criterium: is het de vennootschap die een commissaris heeft benoemd of de vennootschap die een openbaar beroep doet op het spaarwezen,...?

De juridische en economische grondslag van artikel 60 blijft de schending van het principe van de gelijke behandeling van de aandeelhouders, die vooral in een open vennootschap, die een openbaar beroep doet op het spaarwezen, mogelijk is. De §§ 1 en 2 hoeven evenwel niet te leiden tot een overdreven toename van procedures voor de kleine en middelgrote ondernemingen.

Een lid herinnert eraan dat het probleem voor de K.M.O.'s hierin bestaat dat ze de wedden in de jaarrekeningen niet moeten publiceren terwijl ze in het jaarverslag dezelfde wedden moeten rechtvaardigen.

Een ander lid is van mening dat de vergoedingen meer en meer zullen worden gepubliceerd. In deze materie aarzelt men altijd tussen twee uitersten, namelijk, tussen de Amerikaanse handelwijze, waarbij alle vergoedingen worden gepubliceerd, en een zorg voor geheimhouding, die onder meer in België gangbaar is. De neiging bestaat meer en meer om naar het Amerikaanse systeem over te gaan.

Nog een ander lid sluit zich bij deze laatste opmerking aan en voegt eraan toe dat het al zo is op het gebied van de kredietinstellingen, waar de mogelijke bestuurders geen remuneratie mogen ontvangen dan na beslissing van en kennismaking via de raden van bestuur.

Met betrekking tot het vierde lid van § 1 van artikel 60 vraagt een lid of het aangewezen is dat de betrokken bestuurder aan de beraadslaging deelneemt, zelfs als hij aan de stemming niet deelneemt.

Een ander lid is van mening dat de betrokken bestuurder het geval aan de raad van bestuur moet kunnen voorleggen maar zonder deel te nemen aan de beraadslaging, noch aan de stemming.

De minister antwoordt dat het probleem van de deelname aan de beraadslaging even delicaat is als dat van de stemming, omdat de bestuurders aan de raad van bestuur inlichtingen moeten kunnen geven en aansprakelijk moeten zijn.

De bedoeling is aan de raad van bestuur de mogelijkheid te geven om op een onafhankelijke wijze en in het belang van de vennootschap te beslissen.

ou des analystes financiers concernant la régularité d'une action déterminée (voir par exemple le cas des sociétés Cofimin et Cofibel, qui ont appris après coup qu'un lot d'actions avait été acheté par la société mère, sans connaître les conditions de l'achat; c'est ce manque d'information, et la transaction elle-même, qui sont ici contestables).

En ce qui concerne les P.M.E., elles sont surtout visées par les §§ 1er et 2 de l'article 60. La question qui peut se poser à ce sujet est de savoir quel est le critère à prendre en considération: est-ce la société qui a nommé un commissaire ou celle qui fait appel public à l'épargne,...?

Le fondement juridique et économique de l'article 60 reste la violation de l'égalité de traitement des actionnaires, qui est surtout possible dans une société ouverte, qui fait un appel public à l'épargne. Cependant, les §§ 1er et 2 ne doivent pas conduire à une inflation de procédures pour les petites et moyennes entreprises.

Un membre rappelle que, pour les P.M.E., le problème est qu'elles ne doivent pas publier les traitements dans les comptes annuels, alors qu'elles doivent les justifier dans le rapport annuel.

Selon un membre, les rémunérations seront de plus en plus fréquemment publiées. Dans cette matière, on hésite toujours entre deux extrêmes, à savoir la manière américaine, où toutes les rémunérations sont publiées, et le souci de discrétion, qui prévaut, notamment, en Belgique. L'on a de plus en plus tendance à adopter le système américain.

Un autre membre est du même avis et ajoute que c'est déjà le cas dans le domaine des établissements de crédit, où les administrateurs éventuels ne peuvent recevoir de rémunération qu'après décision et publication par les conseils d'administration.

Au sujet du quatrième alinéa du § 1er de l'article 60, un membre demande s'il convient que l'administrateur concerné participe à la délibération même s'il ne prend pas part au vote.

Un autre membre estime que l'administrateur concerné doit pouvoir présenter le cas au conseil d'administration, mais sans participer à la délibération ni au vote.

Le ministre répond que le problème de la participation à la délibération est aussi délicat que celui du vote, parce que les administrateurs doivent pouvoir donner des renseignements au conseil d'administration et être responsables.

Le but est de donner au conseil d'administration la possibilité de décider en toute indépendance et dans l'intérêt de la société.

Er zullen voorafgaande verslagen worden uitgebracht. Op het ogenblik van de stemming zal de bestuurder die een strijdig belang heeft, zich onthouden of zelfs buitengaan; dit is een kwestie van opportuniteit.

Een ander lid merkt op dat het begrip « strijdige belangen » zeer subjectief is.

Er wordt verwezen naar de huidige versie van artikel 60, die luidt:

« Die bestuurder mag de beraadslagingen van de raad van beheer omtrent de verrichtingen niet bijwonen, noch aan de stemming deelnemen. »

Volgens de nieuw voorgestelde tekst mag de betrokken bestuurder aan alles deelnemen, behalve aan de stemming.

Een lid meent dat het praktische overwegingen van informatie van de raad van bestuur zijn die waarschijnlijk tot de voorgestelde wijziging aanleiding hebben gegeven.

Een ander lid verwijst naar het verslag van de Kamer waarin te lezen staat: « Op de vraag van een lid of uit de tekst van § 3 moet worden afgeleid dat wanneer in het verslag wordt vastgesteld dat de handeling van de vennootschap geen schade kan toebrengen, alle bestuurders kunnen beraadslagen en stemmen, antwoordt de indiener van het amendement bevestigend. » In die vraagstelling en impliciet ook in het antwoord van de indiener van het amendement dat ter bespreking voorlag, heeft men dus spontaan beraadslaging en stemming geassocieerd.

Op de vraag hoe het voorgestelde systeem kan werken, als de raad van bestuur maar uit twee bestuurders wordt samengesteld, antwoordt de minister dat § 2 van artikel 60 dan wordt toegepast.

Bij gebrek aan een commissaris zal de algemene vergadering de beslissing nemen.

Artikel 60, § 1 — « belang van financiële aard »

Een lid verwijst naar het Kamerverslag (blz. 74) waaruit blijkt dat er voorgesteld werd de woorden « belang van financiële aard » te vervangen door het woord « vermogensbelang ». Dit voorstel werd verworpen hoewel deze laatste formulering een ruimere betekenis heeft.

Hetzelfde lid stelt vast dat § 1 betrekking heeft op een belangenconflict waarbij een bestuurder betrokken wordt, terwijl § 2 het geval beoogt waar een dergelijk conflict in hoofde van alle leden van de raad van bestuur bestaat.

Het lid vraagt waarom men in die twee hypothesen twee verschillende procedures toepast.

Des rapports préalables seront présentés. Au moment du vote, l'administrateur qui a un intérêt opposé, s'abstiendra voire quittera la réunion. C'est une question d'opportunité.

Un autre membre fait remarquer que la notion d'intérêts « opposés » est très subjective.

On se réfère à la version actuelle de l'article 60, à savoir:

« Cet administrateur ne peut assister aux délibérations du conseil d'administration relatives à ces opérations ou à des décisions ni prendre part au vote. »

Selon le nouveau texte proposé, l'administrateur en question peut participer à tout, sauf au vote.

Un membre pense que ce sont des considérations pratiques d'information du conseil d'administration qui ont vraisemblablement inspiré la modification proposée.

Un autre membre se réfère au rapport de la Chambre, où on peut lire ceci: « À la question de savoir s'il faut déduire du texte du § 3 que tous les administrateurs peuvent participer à la délibération et au vote si le rapport établit que l'acte n'est pas de nature à porter préjudice à la société, l'auteur de l'amendement répond par l'affirmative. » Dans cette question, et implicitement aussi dans la réponse de l'auteur de l'amendement en cause, on a donc associé spontanément délibération et vote.

À la question de savoir comment le système proposé peut fonctionner si le conseil d'administration ne compte que deux administrateurs, le ministre répond que, dans ce cas, il est fait application du § 2 de l'article 60.

À défaut de commissaire, c'est l'assemblée générale qui prendra la décision.

Article 60, § 1er — « intérêt de nature financière »

Un membre se réfère au rapport de la Chambre (p. 74), d'où il ressort qu'on a proposé de remplacer les mots « intérêt de nature financière » par « intérêt patrimonial ». Cette proposition a été rejetée, bien que cette dernière formulation ait une signification plus large.

Le même intervenant constate que le § 1er a trait à un conflit d'intérêts où un administrateur intervient, tandis que le § 2 vise le cas où un tel conflit se pose pour tous les membres du conseil d'administration.

Il demande pourquoi on applique deux procédures différentes dans ces deux hypothèses.

De minister antwoordt dat de bewoordingen « van financiële aard » gekozen werden op suggestie van de heer Landuyt, die ze beter vond.

Een lid is van mening dat het woord « financieel » een ruimer toepassingsgebied heeft dan het woord « vermogensbelang ».

Een ander lid merkt op dat er ook een belang van een andere aard kan bestaan, zoals bijvoorbeeld de benoeming van de zoon van een bestuurder als directeur-generaal.

Er wordt gesuggereerd de verschillende definities en vertalingen na te kijken (zie *infra*, het subamendement van de heer Pataer op zijn eigen amendement).

Opdracht van de revisoren

Een lid herinnert eraan dat het krachtens een vroegere wet (1) tot de opdracht van de bedrijfsrevisoren behoort nuttige inlichtingen aan de ondernemingsraad te verstrekken.

Het lid vraagt of met toepassing van artikel 60 de rol van de revisoren dezelfde zal zijn, namelijk niet alleen de minderheidsaandeelhouders in de raad van bestuur te beschermen, maar ook diegenen die in de onderneming werken en die normalerwijze op de hoogte dienen te worden gebracht van wat er gebeurt.

De minister antwoordt als volgt:

1) De inlichtingen bedoeld in het voorgestelde artikel 60 kunnen behoren tot de gegevens die krachtens het koninklijk besluit dd. 27 november 1973 aan de ondernemingsraad zullen worden meegedeeld [zie ook verslag Verhaegen en Bayenet (nr. 1107/3), waarin met betrekking tot de opheffing van het voorkeurrecht op verzoek van de heren Stroobant en de Wasseige werd gepreciseerd welke inlichtingen aan de ondernemingsraad moeten worden meegedeeld].

2) Artikel 60, § 1, tweede lid.

Traditioneel herneemt men graag de bepalingen van vroegere wetgevingen. Ook in het voorgestelde artikel 60 werd dit gedaan. Hier gaat het echter om een opdracht *sui generis* van de bedrijfsrevisor, die verschilt van zijn gebruikelijke controleopdrachten (« vérification de l'image fidèle »). Men denke bijvoorbeeld aan het geval van de B.B.L., die op een bepaald ogenblik een verzekeraar heeft moeten kiezen. In haar raad van bestuur waren meerdere verzekeringsmaatschappijen vertegenwoordigd

(1) Koninklijk besluit dd. 27 november 1973 houdende reglementering van de economische en financiële inlichtingen te verstrekken aan de ondernemingsraden.

Le ministre répond que l'expression « de nature financière » a été retenue sur la suggestion de M. Landuyt, qui la trouvait meilleure.

Selon un membre, le mot « financier » a un champ d'application plus vaste que le terme « patrimonial ».

Un autre membre fait remarquer qu'il peut encore y avoir un intérêt d'une autre nature, comme la nomination du fils d'un administrateur comme directeur général.

On suggère de vérifier les différentes définitions et leurs traductions. (*cf. infra*, le sous-amendement de M. Pataer à son propre amendement).

Mission des réviseurs

Un commissaire rappelle qu'en vertu d'une législation antérieure (1), il appartient aux réviseurs d'entreprises de fournir des renseignements utiles au conseil d'entreprise.

L'intervenant demande si, en application de l'article 60, le rôle des réviseurs sera identique, c'est-à-dire s'il consistera à protéger non seulement les actionnaires minoritaires au sein du conseil d'administration, mais aussi ceux qui travaillent dans l'entreprise et qui doivent normalement être mis au courant de ce qui s'y passe.

Le ministre fournit la réponse suivante:

1) Les renseignements visés à l'article 60 proposé peuvent faire partie des données qui, en vertu de l'arrêté royal du 27 novembre 1973, seront communiquées au conseil d'entreprise [voir également le rapport Verhaegen et Bayenet (n° 1107/3) qui a précisé, à la demande de MM. Stroobant et de Wasseige, quels renseignements doivent être communiqués au conseil d'entreprise en matière de suppression du droit de souscription].

2) Article 60, § 1er, deuxième alinéa.

Traditionnellement, on reprend volontiers les dispositions d'anciennes législations. Il en a été ainsi également à l'article 60 proposé. Il s'agit toutefois ici d'une mission *sui generis* du réviseur d'entreprises, qui est différente de ses missions de contrôle usuelles (vérification de l'image fidèle). Que l'on songe par exemple au cas de la B.B.L., qui a dû, à un moment donné, choisir un assureur. Plusieurs compagnies d'assurances étaient représentées au sein de son conseil d'administration (I.N.G., Royale Belge,

(1) Arrêté royal du 27 novembre 1973 portant réglementation des informations économiques aux conseils d'entreprises.

(I.N.G., Royale Belge, Winterthur, ...). Krachtens de voorgestelde tekst moeten in een dergelijk geval de financiële gevolgen van elke oplossing worden beoordeeld.

De tekst vereist een gemotiveerde beoordeling.

Op de vraag of het wel over een opdracht *a priori* gaat, antwoordt de minister bevestigend; hij voegt eraan toe dat het onderscheid tussen een opdracht *a priori* en *a posteriori* in zekere mate kunstmatig is. Een raad van bestuur die goed werkt zal zich nooit uitspreken over de punten op de dagorde als hij niet over de nodige inlichtingen beschikt. Wanneer een zaak op de dagorde wordt gebracht, moet de raad van bestuur al over het desbetreffende verslag beschikken zo niet zou hij daarvoor aansprakelijk zijn.

Een lid benadrukt dat er een algemene tendens bestaat om meer en meer in controle *a priori* te voorzien (Inspectie van Financiën, Rekenhof). Rekening houdend met de misbruiken die in bepaalde vennootschappen werden vastgesteld, is dit een positieve evolutie.

Een ander lid vraagt zich af of de bedrijfsrevisoren over voldoende autonomie beschikken om die nieuwe opdracht te vervullen. Het lid is eerder voorstander van een uitbreiding van dat beroep om een minimum aan concurrentie mogelijk te maken; thans bestaan er vooral monopolies.

Spreker kan de voorgestelde oplossingen aanvaarden, maar stelt voor in bijkomende garanties te voorzien.

De minister bevestigt nogmaals dat alle specifieke opdrachten van de bedrijfsrevisor (inbreng in natura, quasi-inbreng, voorkeurrecht, ...) *a priori* dreigen ze immers nutteloos te worden.

Men kent weliswaar voorbeelden waarin de bedrijfsrevisor *a posteriori* is tussengekomen (in het geval van de Generale Maatschappij is het verslag van de bedrijfsrevisor pas neergelegd na de kapitaalverhoging verwezenlijkt door een inbreng in natura).

Verder verwijst de minister naar artikel 34, § 2, eerste en tweede lid van de gecoördineerde wetten, die luiden:

« Ingeval een kapitaalverhoging een niet-geldelijke inbreng omvat, maakt de commissaris-revisor of, voor de vennootschappen waar die er niet is, een bedrijfsrevisor aangewezen door de raad van bestuur, vooraf een verslag op.

Dat verslag heeft inzonderheid betrekking op de beschrijving van elke inbreng in natura en op de toegepaste methoden van waardering. Het verslag moet aangeven of de waarden waartoe deze methoden leiden, ten minste overeenkomen met het aantal

Winterthur,...). En vertu du texte proposé, dans un tel cas, il faut évaluer les conséquences financières de chaque solution.

Le texte exige une évaluation motivée.

Le ministre répond par l'affirmative à la question de savoir s'il s'agit bien d'une mission *a priori*; il ajoute que la distinction entre une mission *a priori* et une mission *a posteriori* est, dans une certaine mesure, artificielle. Un conseil d'administration qui fonctionne convenablement ne se prononcera jamais sur les points de l'ordre du jour s'il ne dispose pas des renseignements nécessaires. Lorsqu'une affaire est inscrite à l'ordre du jour, le conseil d'administration doit déjà disposer du rapport y afférent, sinon il devrait en répondre.

Un commissaire souligne qu'il existe une tendance générale à prévoir de plus en plus un contrôle *a priori*. (Inspection des Finances, Cour des comptes). Compte tenu des abus qui ont été constatés dans certaines sociétés, c'est là une évolution positive.

Un autre membre se demande si les réviseurs d'entreprises disposent d'une autonomie suffisante pour accomplir cette nouvelle mission. L'intervenant aurait plutôt préconisé d'étendre cette profession, pour permettre un minimum de concurrence; actuellement, il existe surtout des monopoles.

Il peut accepter les solutions proposées, mais propose de prévoir des garanties supplémentaires.

Le ministre confirme une fois encore que toutes les missions spécifiques du réviseur d'entreprises (apport en nature, quasi-apport,...) doivent être accomplies *a priori; a posteriori* elles risquent de devenir inutiles.

On connaît, certes, des exemples où le réviseur d'entreprises est intervenu *a posteriori* (dans le cas de la Société générale, le rapport du réviseur d'entreprises n'a été déposé qu'après l'augmentation de capital réalisée par un apport en nature).

Pour le surplus, le ministre renvoie à l'article 34, § 2, premier et deuxième alinéas, des lois coordonnées, qui sont rédigés comme suit:

« Au cas où l'augmentation de capital comporte des apports ne consistant pas en numéraire, un rapport est préalablement établi, soit pas le commissaire-réviseur, soit, pour les sociétés qui n'en ont pas, par un réviseur d'entreprises désigné par le conseil d'administration.

Ce rapport porte notamment sur la description de chaque apport en nature et sur les modes d'évaluation adoptés. Il indique si les valeurs auxquelles conduisent ces modes d'évaluation correspondant au moins au nombre et à la valeur nominale ou, à défaut de

en de nominale waarde, of bij gebreke van een nominale waarde, de fractiewaarde en, in voorkomend geval, met het agio voor de tegen de inbreng uit te geven aandelen. Het verslag vermeldt welke werkelijke vergoeding als tegenprestatie voor de inbreng wordt verstrekt. »

Deze tekst geeft aan de commissaris-revisor een louter beschrijvende opdracht die gewoon tot een schatting leidt.

Het voorgestelde artikel 60, § 1, tweede lid, gaat verder: het geeft hem met betrekking tot het dagelijks beheer praktisch de rol van consulent.

Met betrekking tot § 1, tweede lid, merkt een lid op dat de tekst niet bepaalt wanneer de raad van bestuur op de commissaris-revisor moet beroep doen (*cf.* § 1, derde lid: « voorafgaand aan de beraadslaging ... »).

Dezelfde spreker vraagt waarom men in de tussenkomst van een commissaris-revisor moet voorzien, hetgeen een vertraging en bijkomende kosten zal meebrengen, aangezien het om buitengewone opdrachten gaat, die afzonderlijk worden betaald.

Het lid zou deze bepaling liever schrappen, vermits de verantwoordelijkheid van de raad van bestuur in ieder geval blijft bestaan. Deze laatste zou gewoon een verslag kunnen maken.

Stel dat een grote vennootschap het onroerend goed van een bestuurder voor een normale prijs wil huren; daarvoor is niet de tussenkomst van een commissaris-revisor nodig.

De minister antwoordt als volgt: wat de commissaris-revisor betreft, is het zo dat bepaalde vennootschappen krachtens de wet van 17 juli 1975 en haar uitvoeringsbesluiten verplicht worden er een aan te duiden. Voor andere vennootschappen bestaat deze verplichting niet. Het voorgestelde artikel 60 onderscheidt die twee mogelijkheden. In de twee gevallen gaat het om een opdracht *a priori*.

Ook met betrekking tot het artikel over de inbreng in natura kan de vraag rijzen naar de noodzaak van de tussenkomst van een commissaris-revisor. Als het systeem hier wordt gewijzigd, zal dezelfde wijziging in andere materies moeten worden aangebracht. Men is ervan uitgegaan dat er boven de raad van bestuur deskundigen moeten zijn om « het getrouw beeld te bevestigen » (*« pour certifier l'image fidèle »*).

Hier wordt aan de commissaris-revisor iets gevraagd dat enigszins van zijn klassieke opdracht verschilt, namelijk de financiële gevolgen van een handeling voor de vennootschap te bepalen.

De vraag is eerder waarom men niet hetzelfde aansprakelijkheidsstelsel voor de revisoren als voor de bestuurders invoert.

De revisor heeft weliswaar niet noodzakelijk toegang tot alle gegevens in de vennootschap.

valeur nominale, au pair comptable et le cas échéant, à la prime d'émission des actions à émettre en contrepartie. Le rapport indique quelle est la rémunération effectivement attribuée en contrepartie des apports. »

Ce texte confie au commissaire-réviseur une mission purement descriptive, qui aboutit simplement à une évaluation.

L'article 60, § 1er, deuxième alinéa, proposé va plus loin: il lui attribue quasiment, en matière de gestion journalière, le rôle de consultant.

En ce qui concerne le § 1er, deuxième alinéa, un membre fait observer que le texte ne précise pas quand le conseil d'administration doit faire appel au commissaire-réviseur (*cf.* § 1er, troisième alinéa: « avant toute délibération... »).

Le même intervenant demande pourquoi il faut prévoir l'intervention d'un commissaire-réviseur, ce qui entraînera un ralentissement et des frais supplémentaires, étant donné qu'il s'agit de missions extraordinaires qui seront payées séparément.

Il préférerait supprimer cette disposition, puisque la responsabilité du conseil d'administration subsiste en tout cas. Ce dernier pourrait tout simplement rédiger un rapport.

Si une grande société désire louer le bien immobilier d'un administrateur à un prix normal, cela ne nécessite pas l'intervention d'un commissaire-réviseur.

Le ministre fournit la réponse suivante: en ce qui concerne le commissaire-réviseur, certaines sociétés sont tenues d'en désigner un en application de la loi du 17 juillet 1975 et de ses arrêtés d'exécution. Pour les autres sociétés, cette obligation n'existe pas. L'article 60 proposé fait une distinction entre ces deux possibilités. Dans les deux cas, il s'agit d'une mission *a priori*.

En ce qui concerne l'article relatif à l'apport en nature, on peut également s'interroger sur la nécessité de l'intervention d'un commissaire-réviseur. Si l'on modifie le système, il faudra apporter la même modification dans d'autres matières. On est parti du principe qu'il doit y avoir des experts, au-dessus du conseil d'administration « pour certifier l'image fidèle ».

On charge ici le commissaire-réviseur d'une mission qui diffère quelque peu de sa mission classique, à savoir déterminer les conséquences financières d'une opération pour la société.

La question est plutôt de savoir pourquoi on n'instaure pas pour les réviseurs le même régime de responsabilité.

Il est vrai que le réviseur n'a pas nécessairement accès à toutes les données au sein de la société.

Met betrekking tot het begrip « financiële schade » wordt voorgesteld het woord « financieel » te vervangen door het woord « materieel », dat hem ruimer van betekenis en meer juridisch lijkt. Door het woord « financieel » te gebruiken schijnt men inderdaad de morele schade te willen uitsluiten.

Er wordt geantwoord dat met het woord « financieel » iets bedoelt dat in cijfers kan worden uitgedrukt, dat dus met een zekere nauwkeurigheid kan worden geschat.

De minister stelt dat in deze context de woorden « materieel » en « financieel » of « vermogensrechtelijk » dezelfde betekenis hebben.

Een lid geeft het voorbeeld van een vennootschap die een progressieve reputatie heeft omdat ze aan wetenschappelijk onderzoek doet, en waarvan het imago op een bepaald ogenblik negatief wordt wegens het gedrag van een bestuurder. De schade die daardoor aan de vennootschap wordt toegebracht kan niet in cijfers worden uitgedrukt.

Artikel 60, § 2

In antwoord op de vraag van een lid met betrekking tot het verschil tussen § 1 en § 2 stelt de minister dat dit verschil verantwoord wordt door het aantal bestuurders dat bij het belangenconflict wordt betrokken.

Hetzelfde lid vraagt waarom men in § 1 niet heeft bepaald dat « de beslissing of de handeling geen financiële schade aan de vennootschap kan toebrengen », zoals bepaald wordt in § 2.

Een andere interveniënt is van mening dat § 2 theoretisch is: alle beslissingen kunnen *a priori* schadelijke gevolgen hebben.

De heer Van Thillo dient het volgende amendement in:

« In de Nederlandse tekst van het voorgestelde artikel 60, § 2, de woorden « dat de beslissing of de handeling geen financiële schade aan de vennootschap kan toebrengen » te vervangen door de woorden « dat de beslissing of de handeling niet van aard is financiële schade aan de vennootschap toe te brengen. »

Verantwoording

De Nederlandse tekst verplicht de commissaris-revisor een absolute vaststelling te doen, namelijk dat de beslissing de vennootschap niet kan schaden. De Franse tekst verplicht de commissaris slechts tot een relatieve vaststelling, namelijk dat de beslissing niet van aard is de vennootschap te schaden. Met andere woorden, de Nederlandse tekst legt een resultaatverbintenis op, de Franse slechts een inspanningsverbintenis.

En ce qui concerne la notion de « préjudice financier », il est proposé de remplacer le mot « financier » par le mot « matériel », qui semble avoir une signification plus large et paraît plus juridique. En effet, l'emploi du mot « financier » semble vouloir exclure le préjudice moral.

Il est répondu que le mot « financier » désigne ce qui peut être exprimé en chiffres, c'est-à-dire ce qui peut être évalué avec une certaine précision.

Le ministre affirme que dans ce contexte, les mots « matériel » et « financier » ou « patrimonial » ont la même signification.

Un commissaire donne l'exemple d'une société qui a la réputation d'être progressiste parce qu'elle fait de la recherche scientifique et dont l'image devient négative à un moment donné en raison du comportement d'un administrateur. Le préjudice que cela occasionne à la société ne peut être exprimé en chiffres.

Article 60, § 2

En réponse à la question posée par un membre concernant la différence entre le § 1er et le § 2, le ministre explique que cette différence est justifiée par le nombre d'administrateurs impliqués dans le conflit d'intérêts.

Le même membre demande pourquoi on n'a pas disposé, au § 1er, que « la décision ou l'opération n'est pas de nature à porter un préjudice financier à la société », comme au § 2.

Un autre intervenant estime que le § 2 est théorique: toutes les décisions peuvent avoir des conséquences préjudiciables *a priori*.

M. Van Thillo déposé l'amendement suivant:

« Dans le texte néerlandais de l'article 60, § 2, proposé, remplacer les mots « dat de beslissing of de handeling geen financiële schade aan de vennootschap kan toebrengen » par les mots « dat de beslissing of de handeling niet van aard is financiële schade aan de vennootschap toe te brengen. »

Justification

Le texte néerlandais oblige le commissaire-réviseur à constater de manière absolue que la décision ne peut pas porter préjudice à la société. Le texte français n'impose au commissaire que de constater de manière relative que la décision n'est pas de nature à porter préjudice à la société. Autrement dit, le texte néerlandais impose une obligation de résultat, et le texte français n'impose qu'une obligation de moyen.

Een lid steunt het amendement. Een revisor kan niet *in abstracto* bepalen dat de beslissing of de handeling geen financiële schade aan de vennootschap kan toebrengen.

De minister verklaart met het amendement te kunnen instemmen.

Artikel 60, § 3

De minister geeft de volgende uiteenzetting:

Bij de hervorming van 1991 (zie verslag Verhaegen en Bayenet, Gedr. St., Senaat, nr. 1107/3), werd erop gewezen dat het noodzakelijk was zowel een « duty of care » als een « duty of loyalty » in acht te nemen. Artikel 60 heeft eerder betrekking op dit laatste aspect, d.w.z. de handelingen die door het bedrijf gesteld worden, moeten in overeenstemming zijn met het belang van de vennootschap.

Een voorbeeld: de vennootschap S.P.E.P. (van de Schneider-groep) doet een openbaar aankoopbod op de vennootschap Cofibel. Overeenkomstig het K.B. van 8 november 1989 op de openbare overnameaanbiedingen gaat de vennootschap advies vragen aan Cofibel.

Het komt erop aan te weten of in voorkomend geval artikel 60 van toepassing is. De raad van bestuur van Cofibel was vanzelfsprekend de emanatie van de moedermaatschappij, die de mogelijkheid had alle leden van de raad van bestuur te benoemen maar om historische redenen waren er nog twee tot drie zogenaamde onafhankelijke bestuurders.

De toepassing van artikel 60 die hier niet heeft plaats gehad, had het mogelijk gemaakt te voorkomen dat de vennootschap het verdachte karakter van de operatie kon inroepen.

Een andere mogelijkheid zou de vermelding van de transactie zijn in het jaarverslag waarbij de evaluatiemethodes worden beschreven.

Paragraaf 3 van het ontwerpartikel 60 bepaalt dat een beroep wordt gedaan op twee bestuurders die gekozen worden uit de raden wegens hun onafhankelijkheid (in het aangehaalde voorbeeld, twee bestuurders die niet tot de groep van de meerderheidsaandeelhouders behoren) om over te gaan tot een gemotiveerde beschrijving en beoordeling van de financiële gevolgen voor de vennootschappen van de beslissing of de transactie die aan de respectieve raden van bestuur wordt voorgelegd.

Sommigen hebben hiertegen ingebracht dat een raad van bestuur steeds diende te handelen overeenkomstig het belang van de vennootschap en niet op grond van de belangen van één categorie van aandeelhouders.

Un membre appuie l'amendement. Un réviseur ne peut pas constater *in abstracto* que la décision ou l'opération n'est pas de nature à porter un préjudice financier à la société.

Le ministre se déclare favorable à l'amendement.

Article 60, § 3

Le ministre expose ce qui suit:

Lors de la réforme de 1991 (voir rapport Verhaegen et Bayenet, Doc. Parl., Chambre, n° 1107/3), on avait souligné la nécessité de respecter à la fois un « duty of care » et un « duty of loyalty ». L'article 60 se rapporte plutôt à ce dernier aspect, à savoir que les actes posés par l'entreprise doivent être conformes à l'intérêt social.

Voici un exemple: la société S.P.E.P. (du groupe Schneider) lance une offre publique d'acquisition sur la société Cofibel. Conformément à l'arrêté royal du 8 novembre 1989 sur les offres publiques d'achat, elle va demander avis à la société Cofibel.

La question est de savoir s'il y avait en l'occurrence application ou non de l'article 60. Le conseil d'administration de Cofibel était évidemment l'émanation de la maison mère, qui avait la possibilité de nommer la totalité des membres du conseil d'administration, mais il y avait encore pour des raisons historiques 2 ou 3 administrateurs dits indépendants.

L'application de l'article 60, qui n'a pas eu lieu en l'espèce, eût permis d'éviter que la société ne puisse invoquer le caractère suspect de l'opération.

Une autre possibilité serait de mentionner l'opération dans le rapport annuel, en décrivant les méthodes d'évaluation.

Le § 3 de l'article 60 en projet prévoit le recours à 2 administrateurs choisis au sein des conseils pour leur indépendance (dans l'exemple cité, qui n'appartiennent pas au groupe des majoritaires), pour procéder à une description et à une évaluation motivées des conséquences financières pour les sociétés de la décision ou de l'opération soumise aux conseils d'administration respectifs.

Certains ont objecté qu'un conseil d'administration devait toujours agir conformément à l'intérêt social et non en fonction des intérêts d'une catégorie d'actionnaires.

De Kamer heeft, na het amendement Landuyt-De Clercq, en in het licht van het verslag Cadbury, de stelling gehuldigd dat het bij transacties binnen groepen normaal is dat een beroep kan worden gedaan op onafhankelijke bestuurders. Artikel 60 voorziet overigens ook in de mogelijkheid een beroep te doen op een financiële instelling. In dat geval is de bestuurder niettemin onafhankelijk ten aanzien van de beslissing.

In ieder geval moet onderstreept worden dat het belangrijk is rekening te houden met het minderheidsbelang vooral in structuren waarin het fenomeen van de « kettingcontrole » steeds veelvuldiger wordt.

De heer Cannaerts dient een amendement in, om de draagwijdte van de tekst overgezonden door de Kamer te verduidelijken.

Dit amendement luidt:

« In het voorgestelde artikel 60,§ 3, eerste zin, na het woord « handeling » in te voegen de woorden « , zoals omschreven in § 1, ».

Verantwoording

Deze toevoeging was ingevoegd in de tekst van het in de Kamercommissie rondgedeelde en goedgekeurde amendement. Bij het drukken zijn die woorden echter weggevallen. Dit werd pas ontdekt nadat de tekst van het wetsvoorstel in de plenaire vergadering van de Kamer was aangenomen.

Ten gronde is het noodzakelijk de toepasselijkheid van de voorgestelde procedure voor transacties binnen een groep uitdrukkelijk te beperken tot die handelingen waar sprake kan zijn van mogelijk strijdige belangen. Zoals in § 1 niet alle beslissingen van een bestuurder in een raad van bestuur aan de bijzondere procedure onderworpen zijn is het ook in de intra-groepen relaties zo dat enkel die handelingen waarin sprake kan zijn van een rechtstreeks of onrechtstreeks persoonlijk (in hoofde van één van de vennootschappen) én strijdig belang van financiële aard gevat mogen worden door de bijzondere procedure.

De minister heeft enige reserves omdat de in artikel 60, § 3, bedoelde handeling niet samenvalt met die welke in § 1 van dat artikel wordt omschreven.

Hij stelt voor dit amendement aan te houden.

Een lid wijst op het probleem van de concordantie van deze tekst met artikel 133, dat de besloten vennootschappen betreft en waar de intragroepsverrichtingen niet worden beoogd. Het lid kondigt een amendement aan strekkende tot de coördinatie van de twee teksten.

Een ander lid merkt op dat de rechtszekerheid in het gedrang kan worden gebracht doordat er een uitleg *a posteriori* zou kunnen worden gegeven.

La Chambre a, suite à l'amendement Landuyt-De Clercq, et à la lumière du rapport Cadbury, consacré la thèse que, dans des opérations intra-groupes, il est normal que l'on puisse recourir à des administrateurs indépendants. L'article 60 prévoit d'ailleurs aussi un recours possible à un établissement financier. Néanmoins l'administrateur est, dans le cas présent, indépendant par rapport à la décision.

Il faut en tout cas souligner l'importance de tenir compte des intérêts minoritaires, surtout dans des structures où les phénomènes des contrôles en chaîne sont de plus en plus fréquents.

M. Cannaerts dépose un amendement visant à préciser la portée du texte transmis par la Chambre.

Cet amendement est rédigé comme suit:

« Dans la première phrase de l'article 60, §3, proposé, insérer les mots « au sens du § 1er », après le mot « Si ».

Justification

Cet ajout avait été inséré dans le texte de l'amendement distribué et adopté en commission de la Chambre. Ces mots ont toutefois disparu à l'impression. On ne s'en est aperçu qu'après le vote du texte de la proposition de loi en séance plénière de la Chambre.

Sur le fond, il est nécessaire de limiter expressément l'applicabilité de la procédure proposée pour les transactions au sein d'un groupe aux opérations où il peut être question d'intérêts opposés. De même qu'au § 1er les décisions d'un administrateur au sein d'un conseil d'administration ne sont pas toutes soumises à la procédure spéciale, dans les relations internes des groupes, seules les opérations où il peut être question, directement ou indirectement, d'un intérêt personnel (dans le chef de l'une des sociétés) et opposé de nature financière doivent pouvoir faire l'objet de la procédure spéciale.

Le ministre émet quelques réserves, parce que l'opération visée à l'article 60, §3, ne coïncide pas avec celle qui est définie au § 1er de cet article.

Il propose de réserver cet amendement.

Un membre attire l'attention sur le problème de la concordance de ce texte avec l'article 133 qui concerne des sociétés privées et qui ne vise pas les opérations intra-groupes. L'intervenant annonce qu'il déposera un amendement visant à coordonner les deux textes.

Un autre membre note que la sécurité juridique serait menacée par la possibilité de fournir des explications *a posteriori*.

« Établissement financier » — « Administrateurs indépendants »

Met betrekking tot § 3 van artikel 60 vraagt een lid of een beursvennootschap een « financiële instelling » is. Zou het niet beter zijn deze laatste bewoordingen te vervangen door de woorden « een gespecialiseerde instelling » hoewel deze terminologie ook problemen van interpretatie kan doen ontstaan. Bovendien spreekt men vandaag niet meer van « financiële instellingen », maar wel van « kredietinstellingen ».

Een lid betreurt dat de uitdrukking « financiële instelling » de auditfirma's uitsluit, hoewel deze laatste in deze materie gespecialiseerd zijn.

Wat de beursvennootschappen betreft, is het lid van mening dat ze altijd een constructie zullen uitwerken die aan de vereisten van de wet zal beantwoorden.

De minister antwoordt dat de uitdrukking « financiële instelling » op juridisch vlak een zeer nauwkeurige betekenis moet hebben, en door de Commissie voor het Bank- en Financiewezen wordt omschreven als de instelling die bankverrichtingen doet, hetgeen de beursvennootschappen uitsluit.

Sinds de wet van 1993 op de kredietinstellingen is de term « financiële instellingen » niet meer gangbaar.

Indien men de banken en de kredietinstellingen beoogt, moet men zich inderdaad aanpassen aan de eerste en tweede Europese richtlijnen en de term « kredietinstellingen » gebruiken.

De auditfirma's en de beursvennootschappen zijn uitgesloten. De Kamer heeft vooral gediscussieerd over de vraag of de raden van bestuur binnen een groep, waarin een belangenconflict heerst, voorgelegd moeten worden aan instellingen die in zekere mate gecontroleerd worden, met name door de aandeelhouders. In elk geval moet de instantie die zich uitspreekt, de vereiste hoedanigheden en de structurele voorwaarden van onafhankelijkheid bezitten.

Het is juist dat de beoordeling hoofdzakelijk betrekking heeft op het patrimoniale aspect van de zaken. De vraag rijst dan ook of de auditfirma's in de tekst beoogd moeten worden. Deze mogelijkheid moet niet worden uitgesloten maar een dergelijke aanvulling is niet noodzakelijk onontbeerlijk. De auditfirma's krijgen trouwens de hoedanigheid van bedrijfsrevisoren en kunnen zo mee de belangenconflicten beoordelen. Voor de beursvennootschappen moet men de gevolgen van de voorgestelde aanvulling beoordelen met betrekking tot de vereiste onafhankelijkheidsvoorwaarden.

« Établissement financier — Administrateurs indépendants »

En ce qui concerne le § 3 de l'article 60, un membre demande si une société boursière est un établissement financier. Ne serait-il pas préférable de remplacer les termes « établissement financier » par les mots « institution spécialisée » qui peuvent, il est vrai, donner lieu aussi à des problèmes d'interprétation. Par ailleurs, l'on parle aujourd'hui non plus d'établissements financiers, mais d'établissements de crédit.

Un membre regrette que la notion d'établissements financiers ne couvre pas les firmes qui réalisent des audits et qui sont pourtant spécialisées dans cette matière.

En ce qui concerne les sociétés boursières, l'intervenant estime qu'elles veilleront toujours à mettre au point des figures de droit remplissant les conditions imposées par la loi.

Le ministre répond que l'expression « établissement financier » doit avoir une signification juridique très précise et que la Commission bancaire et financière a décrit l'établissement financier comme une institution qui accomplit des opérations bancaires, ce qui emporte exclusion des sociétés boursières.

Depuis la loi de 1993 sur les institutions de crédit les termes « établissements financiers » n'ont effectivement plus cours.

Dans la mesure où l'on vise les banques et les institutions de crédit, il faut effectivement se conformer aux 1re et 2e directives européennes et utiliser les termes « institutions de crédit ».

Les audits et les sociétés de bourse sont exclues. La Chambre a surtout débattu de la question de soumettre les décisions des conseils d'administration intragroupes comportant un conflit d'intérêts à des institutions faisant l'objet d'un certain contrôle, notamment de l'actionnariat. Il faut en tout cas que l'instance qui se prononcera, ait les qualités requises et les conditions structurelles d'indépendance.

Il est vrai que l'évaluation porte essentiellement sur l'aspect patrimonial des choses. La question se pose dès lors de savoir s'il faut viser les firmes d'audit dans le texte. Cette possibilité n'est pas à exclure, mais tel ajout n'est pas nécessairement indispensable. Les firmes d'audit acquièrent d'ailleurs la qualité de réviseurs d'entreprises, et peuvent ainsi participer à l'appréciation des conflits d'intérêts. Pour les sociétés de bourse, il faut évaluer les conséquences de l'ajout proposé en ce qui concerne les conditions d'indépendance requises.

Dit probleem rijst niet voor de banken, die onderworpen zijn aan een protocol van autonomie van de banken waardoor zij kunnen beschikken over aandeelhouders met een beetje meer autonomie en over een management dat meer autonomie bezit ten opzichte van de aandeelhouders.

Een lid besluit dat de terminologie van artikel 60 moet worden herzien, zeker wanneer men andere types van deskundigen wil beogen. Aan de vertegenwoordiger van de minister wordt gevraagd daaromtrent een nota mede te delen.

Een lid merkt op dat het de raad van bestuur is (en dus ook de personen die bij de conflictsituatie betrokken zijn) die de twee onafhankelijke bestuurders of een instelling zal moeten kiezen.

Het lid is van mening dat de persoon of de instelling die zich zal moeten uitspreken iedere derde moet kunnen zijn, voor zover hij omwille van zijn onafhankelijkheid gekozen wordt (een advocaat, een notaris, een beursvennootschap).

Een lid suggereert bij eenvoudig verzoekschrift gericht aan de Voorzitter van de rechtbank van koophandel iemand te laten aanduiden, zoals het in het kader van andere materies ook wordt gedaan.

Er wordt hem geantwoord dat dit een verzwaring van de procedure zou meebrengen en dat er een probleem zou kunnen rijzen als de rechtbank van koophandel zich achteraf ten gronde moet uitspreken.

De vorige spreker beklemtoont dat in het systeem voorgesteld door het nieuwe artikel 60 de raad van bestuur niet is gedekt.

Een lid besluit dat meerdere leden van mening zijn dat het begrip «financiële instelling» niet beantwoordt aan de middelen die ter beschikking van de vennootschappen moeten worden gesteld om in de behoefte aan een objectieve beoordeling te voorzien.

De last — onder meer financieel — die met deze beoordeling gepaard gaat zou in zekere mate gecompenseerd worden door een zo breed mogelijke keuze van vennootschap wat de deskundige betreft.

Bovendien zou een zekere concurrentie positieve gevolgen hebben.

Ter gelegenheid van een tweede bespreking verklaart de minister dat met de notie «financiële instelling» in paragraaf 3 zowel kredietinstellingen worden bedoeld als verzekeringsmaatschappijen en beursvennootschappen. Het enige verschil tussen deze ondernemingen, te weten de toezichtscontrole (le contrôle prudentiel), is ter zake niet pertinent. Zo wijkt de controle op de verzekeringsmaatschappijen af van die op de kredietinstellingen omdat in de verze-

Ce problème ne se pose pas pour les banques, qui sont soumises à un protocole d'autonomie bancaire, permettant de disposer d'un actionnariat un peu plus autonome, et d'un management plus autonome par rapport à l'actionnariat.

Un membre conclut qu'il y a lieu de revoir la terminologie de l'article 60, surtout si l'on veut viser d'autres types d'experts. Il demande au représentant du ministre de communiquer une note sur ce point.

Un membre fait observer que c'est au conseil d'administration (et donc aussi aux personnes qui sont impliquées dans la situation de conflit) qu'il appartiendra de choisir les deux administrateurs indépendants ou un établissement.

Un membre estime que la personne ou l'établissement qui sera appelé à se prononcer devra pouvoir être choisi parmi tous les tiers dont l'indépendance est établie (avocat, notaire, société boursière).

Un membre suggère que l'on prévoie que le tiers en question doit être désigné par simple requête adressée au président du tribunal de commerce comme cela se fait dans d'autres matières.

Il lui est répondu qu'un tel mode de désignation entraînerait un alourdissement de la procédure et pourrait soulever des difficultés au moment où le tribunal de commerce doit se prononcer ensuite quant au fond.

L'intervenant précédent souligne que, dans le cadre du système proposé par l'article 60 nouveau, le conseil d'administration n'est pas couvert.

Un membre conclut que plusieurs membres estiment que la notion d'établissement financier n'implique pas la fourniture aux sociétés des moyens dont elles ont besoin pour pouvoir satisfaire à l'obligation d'apprécier les choses de manière objective.

Le poids, notamment de la charge financière, liée à cette obligation serait compensé, dans une certaine mesure, par le fait que la société disposerait de la possibilité la plus large pour choisir l'expert.

En outre, une certaine concurrence pourrait avoir des effets positifs.

Au cours d'une deuxième discussion, le ministre déclare que la notion d'établissement financier qui figure au § 3 couvre tant les établissements de crédit que les compagnies d'assurances et les sociétés boursières. La seule différence qui existe entre les unes et les autres de ces entreprises se situe au niveau du contrôle prudentiel et elle n'est pas pertinente en la matière. C'est ainsi que le contrôle des compagnies d'assurances diffère de celui des établissements de

keringssector een risico wordt verzekerd dat zich op ieder ogenblik kan voordoen, terwijl in de banksector het risico een andere vorm aanneemt.

Vraag is of de bovenvermelde interpretatie van het begrip « financiële instelling » in het licht van een zich wijzigende wetgeving houdbaar is.

Artikel 60, § 4

Een lid vraagt hoe een bestuurder persoonlijk aansprakelijk kan zijn als een van de andere bestuurders een bepaald gegeven (met betrekking tot het bestaan van een rechtstreeks of onrechtstreeks belang) verzwegen heeft.

De minister antwoordt als volgt:

Artikel 60, § 4, dient in verband te worden gebracht met artikel 62 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen betreffende de aansprakelijkheid van de bestuurders:

— artikel 62, eerste lid: handelt over de aansprakelijkheid voor tekortkomingen in het bestuur;

— artikel 62, tweede lid: heeft betrekking op de hoofdelijke aansprakelijkheid in geval van overtreding van de bepalingen van de wet of van de statuten;

— artikel 62, derde lid: maakt uitsluiting van hoofdelijke aansprakelijkheid mogelijk wanneer de bestuurders geen schuld kan worden verweten en wanneer zij de overtreding hebben aangeklaagd op de eerste algemene vergadering nadat zij er kennis van hebben gekregen.

Artikel 62, tweede lid, bepaalt dus het algemene stelsel inzake de hoofdelijkheid in geval van overtreding van de wet of de statuten.

Hier wordt alleen hetzelfde principe herhaald. Het woord « persoonlijk » voegt er niets aan toe.

Is in § 4 van artikel 60, zoals voorgesteld in artikel 12 van het ontwerp, betreffende de kwestie van de belangenconflicten, ook een verzachting van de hoofdelijke aansprakelijkheid mogelijk overeenkomstig artikel 62, derde lid?

Deze laatste bepaling zou kunnen worden verruimd tot § 4 van artikel 60.

De vraag rijst of de tekst een expliciete verwijzing in die zin moet bevatten.

Op de vraag of dat vermoeden van persoonlijke en hoofdelijke aansprakelijkheid weerlegbaar is, antwoordt de vertegenwoordiger van de minister bevestigend. Een bestuurder kan het bewijs leveren dat hij zelf misleid is.

Er wordt opgemerkt dat de tekst dan anders moet geformuleerd worden.

crédit, parce que, dans le secteur des assurances, il faut assurer un risque qui peut survenir à tout moment, alors que, dans le secteur bancaire, le risque a une autre forme.

La question qui se pose est de savoir si l'interprétation précitée de la notion d'établissement financier peut être maintenue dans la perspective d'une modification de la législation.

Article 60, § 4

Un membre demande comment un administrateur peut être personnellement responsable lorsqu'un autre administrateur a omis de communiquer un élément déterminé (relatif à l'existence d'un intérêt direct ou indirect).

Le ministre répond ce qui suit:

L'article 60, § 4, est à mettre en parallèle avec l'article 62 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales relatif à la responsabilité des administrateurs:

— l'article 62, alinéa 1er, traite de la responsabilité pour faute de gestion;

— l'article 62, alinéa 2, vise la responsabilité solidaire en cas de violation des textes de la loi ou des statuts;

— l'article 62, alinéa 3, permet d'exclure la responsabilité solidaire lorsqu'il n'y a pas d'imputation de la faute et que les administrateurs l'ont dénoncée à l'assemblée générale la plus prochaine après qu'ils en ont eu connaissance.

Le deuxième alinéa de l'article 62 définit donc le système général applicable en ce qui concerne la responsabilité solidaire en cas d'infraction à la loi ou aux statuts.

On se contente, en l'espèce, de rappeler ce principe. Le mot « personnel » n'ajoute rien.

Le § 4 de l'article 60 tel que proposé à l'article 12 du projet, relatif à la matière des conflits d'intérêts, permet-il, lui aussi, une responsabilité solidaire atténuée par le fait de l'article 62, alinéa 3?

Il pourrait y avoir extension de l'application de cette dernière disposition au § 4 de l'article 60.

La question est de savoir si le texte doit comporter une mention explicite en se sens.

À la question de savoir si la présomption de responsabilité personnelle ou solidaire est réfutable, le représentant du ministre répond affirmativement. Un administrateur peut prouver qu'il a lui-même été trompé.

Un intervenant note qu'il faudra, dès lors, modifier le texte.

3) Hoorzitting met de heer Duplat

A. Uiteenzetting van de heer Duplat

« Artikel 60 is een bijzonder gevoelig artikel, waar onze commissie voor het Bank- en Financiewezen ook in een aantal gevallen mee geconfronteerd is.

In de nota (1) heb ik geprobeerd zo didactisch mogelijk in een eerste gedeelte een korte toelichting te geven nopens de huidige inhoud van artikel 60 zoals de bevoegde Kamercommissie het naar u heeft doorgestuurd, en in een tweede deel commentaar te geven over inhoudelijke en vormproblemen die zich naar mijn gevoelen kunnen voordoen.

Na de doelstellingen van dit artikel in herinnering te hebben gebracht, die steun krijgen van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen, kwamen hoofdzakelijk drie aspecten aan de orde.

Allereerst (blz. 2 en 3) werden belangenconflicten bekeken die zouden kunnen ontstaan tussen de bestuurder en de vennootschap, naar aanleiding van beslissingen die tot de bevoegdheid van de raad van bestuur behoren.

Er werden voorstellen gedaan en vragen gesteld, met name wat betreft de noodzaak van een voorafgaand rapport dat het besluitvormingsproces omslachtiger kan maken.

Misschien kan men zich laten inspireren door het Franse voorbeeld en, hoewel de goedkeuring van de vijfde E.E.G.-richtlijn op de vennootschappen op dit ogenblik heel wat moeilijkheden doet rijzen, zelfs door de wetgeving van de staat van Delaware.

Men kan dus aan alternatieve oplossingen denken, die in de nota (blz. 3 en 4) worden toegelicht.

Een tweede punt betreft de hypothese, die niet denkbeeldig is, waar alle bestuurders een belangenconflict met de vennootschap hebben en waar normaliter de algemene vergadering een beslissing zou moeten nemen in de plaats van de raad van bestuur die geconfronteerd wordt met artikel 60.

De nota (blz. 5) bevat in dit verband een voorstel tot vereenvoudiging van de procedure, die de beginselen vervat in artikel 60 niet ter discussie wil stellen, maar een aantal beslissingen wil vergemakkelijken.

Wanneer er een belangenconflict is tussen alle bestuurders en de vennootschap, zou gewoon geen beslissing kunnen worden genomen.

(1) Zie bijlagen bij dit verslag.

3) Audition de M. Duplat

A. Exposé de M. Duplat

« L'article 60 est un article d'une « sensibilité » particulière avec laquelle notre Commission bancaire et financière est également confrontée dans un certain nombre de cas.

Dans la première partie de la note (1), j'ai essayé de fournir d'une manière aussi didactique que possible un court commentaire au sujet du contenu actuel de l'article 60, tel qu'il vous a été transmis par la commission compétente de la Chambre, et, dans la deuxième partie, un commentaire relatif aux problèmes de fond et aux problèmes de forme qui peuvent à mon avis surgir.

Après un rappel des objectifs qui sous-tendent cet article, et que la Commission bancaire et financière soutient, trois aspects ont essentiellement été évoqués.

Il s'agissait d'abord d'examiner (pp. 2 et 3) les conflits d'intérêts qui peuvent naître entre un administrateur et la société, à propos de décisions relevant de la compétence du conseil d'administration.

Un certain nombre de suggestions ou d'interrogations sont formulées, notamment quant à la nécessité du rapport préalable qui peut alourdir le processus de décision.

On pourrait peut-être s'inspirer de l'exemple français, et bien que l'approbation de la cinquième directive de la C.E.E. relative aux sociétés soulève bien des difficultés à l'heure actuelle, on pourrait même se laisser inspirer par la législation de l'État du Delaware.

D'autres solutions pourraient être envisagées dès lors. Ces solutions sont expliquées dans la note (pp. 3 et 4).

Un deuxième point concerne l'hypothèse, dont la réalisation n'est pas exclue, dans laquelle tous les administrateurs sont en conflit d'intérêts avec la société et dans laquelle l'assemblée générale devrait normalent prendre une décision à la place du conseil d'administration qui est confronté à la « sensibilité » particulière de l'article 60.

La note (p. 5) contient à cet égard une proposition d'allègement de la procédure, qui n'entend pas remettre en cause les principes repris à l'article 60, mais cherche à faciliter un certain nombre de décisions.

Ainsi, lorsqu'un conflit d'intérêts oppose l'ensemble des administrateurs à la société, la décision pourrait tout simplement ne pas être prise.

(1) Voir annexes au présent rapport.

Het derde deel van de nota — ongetwijfeld het belangrijkste — handelt over het probleem van artikel 60, wat betreft de vennootschapsgroepen.

Er rijzen daar een aantal problemen. Meer bepaald moet men ofwel de problematiek van de vennootschapsgroepen geval per geval benaderen, telkens er een concreet probleem is, ofwel pogen een globale oplossing na te streven. Dit is des te belangrijker daar een van de voornaamste opmerkingen uitgedrukt in allerlei juridische artikels die in de laatste maanden reeds gepubliceerd zijn, is dat het begrip « publiek beroep op het spaarwezen » niet duidelijk lijkt. Men raadplege o.m. het artikel van Dirk van Gerven : « De regels voor vennootschappen die een publiek beroep op het spaarwezen doen of hebben gedaan » (*R.W.* van 17 september 1994, blz. 65) waar de auteur een nieuwe oproep doet opdat de wetgever dat begrip zou ophelderen.

Hij onderstreept ook dat er een onderscheid moet worden gemaakt tussen vennootschappen die een publiek beroep doen op het spaarwezen en beursgenoteerde bedrijven.

Ook in de nota wordt gevraagd waarom men ter gelegenheid van de bespreking van artikel 60 dat begrip in de mate van het mogelijke niet zou verduidelijken.

In de bladzijden 6 en 7 van de nota staan ook een aantal opmerkingen betreffende de strijdige belangen (of « belangenconflicten », in de nieuwe redactie van de tekst), wanneer men te maken heeft met een groep bedrijven.

Een uiterst zorgwekkend punt zijn de eventuele civiele sancties, bij niet-naleving van de bepalingen die daarop betrekking hebben (slot van blz. 7).

Deze sanctieproblematiek is steeds delicaat geweest, wanneer het gaat over het niet naleven van artikel 60 door bestuurders waarvan de daden formeel tegen de wettelijke bepalingen indruisen, maar geen schade of nadeel aan de onderneming alsdusdanig hebben berokkend.

In het laatste deel van de nota (blz. 8), worden enkele vormverbeteringen voorgesteld die men in de tekst zou kunnen aanbrengen.

De aansprakelijkheden en belangenconflicten die verband houden met de sancties, worden eveneens behandeld (blz. 9) en ook daarover worden tekstverbeteringen voorgesteld.

De nota houdt tenslotte een voorlopig besluit in, waarin een korte samenvatting wordt gegeven van een aantal grondbemerkingen en vormsuggesties. »

La troisième partie de la note — sans doute la plus importante — est articulée autour du problème de l'article 60, en rapport avec les groupes de sociétés.

Un certain nombre de problèmes se posent. En particulier, il faut soit aborder ponctuellement la question des groupes de sociétés chaque fois qu'un problème concret se pose, soit s'efforcer de dégager une solution globale. C'est d'autant plus important que l'une des remarques principales formulées dans toute une série d'articles juridiques parus au cours des derniers mois est que la notion d'« appel public à l'épargne » n'est pas claire. On pourra consulter à cet égard, notamment, l'article de Dirk van Gerven : « Les règles pour les sociétés qui font ou on fait publiquement appel à l'épargne » (traduction) (R.W., 17 septembre 1994, p. 65), dans lequel l'auteur invite une nouvelle fois le législateur à clarifier cette notion.

Il souligne également qu'il faut faire une distinction entre les sociétés qui font publiquement appel à l'épargne et les entreprises cotées en bourse.

La note demande également pourquoi, à l'occasion de l'examen de l'article 60, on ne clarifierait pas cette notion, dans la mesure du possible.

Aux pages 6 et 7 de la note, on trouve également un certain nombre d'autres observations qui concernent la dualité d'intérêts (ou le « conflit d'intérêts », dans la nouvelle présentation du texte), lorsqu'on se trouve dans un groupe d'entreprise.

Un point particulièrement préoccupant est celui qui concerne les sanctions civiles éventuelles, en cas de non-respect des dispositions relatives à cette matière (p. 7 *in fine*).

Cette problématique de la sanction a toujours été délicate, lorsqu'il s'agit de l'inobservation de l'article 60 par des administrateurs dont les actes, sur le plan formel, sont contraires aux dispositions de la loi mais n'ont occasionné ni dommage, ni préjudice à l'entreprise en tant que telle.

Dans la dernière partie de la note (p. 8), on trouve quelques suggestions quant à des améliorations de forme que l'on pourrait songer à apporter au texte.

Les responsabilités et conflits d'intérêts qui sont reliés à la question des sanctions, sont également évoqués (p. 9) et font aussi l'objet de propositions d'améliorations de texte.

La note contient, enfin, une conclusion provisoire présentant un bref résumé d'un certain nombre de remarques de fond et de suggestions touchant à la forme. »

B. Gedachtenwisseling

De minister houdt de volgende uiteenzetting:

Er zij herinnerd aan de besprekingen die hebben plaatsgevonden naar aanleiding van het ontwerp 1107, wat de belangenconflicten betreft.

Het oorspronkelijke voorstel van de Regering toen het ontwerp werd ingediend, was dit begrip limitatief te omschrijven.

Na afloop van de besprekingen had senator Verhaegen een amendement ingediend strekkende om het toepassingsgebied ervan uit te breiden.

De eerste vraag die in het kader van dit ontwerp kan worden gesteld is precies of het toepassingsgebied van het begrip belangenconflicten moet worden verruimd dan wel beperkt om de regeling doeltreffender te maken.

De tweede vraag is voor welk soort procedure moet worden gekozen. Moet alleen de raad van bestuur dan optreden of deze raad en de bedrijfsrevisoren, of zal de voorkeur worden gegeven aan een specifieke procedure toegesneden op bepaalde situaties?

Wat men ook kiest, gepoogd moet worden de ondernemingen zoveel mogelijk administratieve rompslomp te besparen, maar ook moet worden gezorgd dat de verschillende belangen in die ondernemingen zo goed mogelijk aan bod kunnen komen.

Het derde punt van onderzoek is het soort bedrijven dat men op het oog heeft: zal men op dezelfde wijze te werk gaan voor bedrijven die een beroep op het spaarwezen doen, die welke een commissaris-revisor benoemen of verplicht zijn er een te benoemen, en de andere, of zal een onderscheid worden gemaakt naar een sociologisch criterium tussen de «kleine bedrijven» (familiebedrijven), en de grote bedrijven?

Tenslotte zal men het moeten hebben over de sancties en de aansprakelijkheden.

Ondanks de complexiteit van het begrip «belangenconflicten» zou men kunnen pogen het eens te worden over een tussenoplossing, na te hebben nagegaan of wel alle termen van de begripsomschrijving moeten worden behouden.

Zowel de Commissie voor het Bank- en Financiewezen als de werkgeversorganisaties zoals het V.B.O. hebben blijkbaar bedenkingen bij § 3 van het ontworpen artikel 60, dat de handelingen tussen verbonden vennootschappen betreft.

Dit probleem moet vanuit een economisch oogpunt worden bekeken. Hier wordt een speciaal soort ondernemingen beoogd, namelijk die welke een

B. Échange de vues

Le ministre expose ce qui suit:

On se souviendra des discussions qui ont eu lieu dans le cadre du projet 1107, à propos du problème des conflits d'intérêts.

La proposition initiale du Gouvernement, lors du dépôt de ce projet, visait à définir cette notion de façon limitative.

Au terme de la discussion, le sénateur Verhaegen avait déposé un amendement tendant au contraire à en élargir le champ d'application.

La première question qui se pose dans le cadre du présent projet est précisément de savoir s'il faut élargir le champ d'application de la notion de conflit d'intérêts ou, au contraire, le limiter, pour accroître l'efficacité de la règle.

La deuxième question concerne le type de procédure que l'on va suivre. S'agira-t-il simplement de faire intervenir le conseil d'administration, ou ce dernier et les réviseurs d'entreprise, ou bien optera-t-on pour une procédure spécifique en fonction de situations données?

Quel que soit le choix opéré, il faudra éviter autant que possible aux entreprises la multiplication des formalités administratives, mais il conviendra aussi d'assurer la protection des différents intérêts représentés au sein de celles-ci.

Le troisième point à examiner concerne le type d'entreprise que l'on entend viser: mettra-t-on sur le même pied les entreprises qui font un appel public à l'épargne, celles qui nomment un commissaire-réviseur ou qui ont l'obligation d'en nommer un, et les autres, ou fera-t-on une distinction — sur la base d'un critère sociologique — entre les «petites entreprises» dites familiales, et les grosses entreprises?

Enfin, il faudra examiner la question des sanctions et des responsabilités.

Nonobstant la complexité de la notion de «conflit d'intérêts», l'on pourrait tenter de s'accorder sur une définition médiane, après avoir apprécié l'opportunité de maintenir chacun des termes de la définition.

Il semble que tant la Commission bancaire et financière que les organisations patronales telles que la F.E.B. éprouvent des réticences à l'égard du § 3 de l'article 60 en projet, qui concerne les opérations intra-groupes.

Cette question doit être envisagée sous l'angle économique. On vise ici un type particulier d'entreprises, à savoir celles qui font un appel public à

publiek beroep op het spaarwezen doen. Het gaat dus om open vennootschappen die meer uitgesproken meerderheids- en minderheidsbelangen hebben dan andere vennootschappen.

Uit marktoogpunt worden zij ook vergeleken met buitenlandse vennootschappen.

Twee standpunten zijn naar voor gebracht tijdens de vorige besprekingen.

De juristen die de zaken vanuit economisch oogpunt bekijken lezen in artikel 60, § 3, een bescherming tegen sommige praktijken. De anderen, die de zaak meer juridisch benaderen, menen dat wanneer men via artikel 60 een groepsaansprakelijkheid en het begrip onafhankelijk bestuurder zou invoeren, en zou mogelijk maken dat bestuurders niet handelen conform het vennootschapsbelang, het vennootschapsrecht overhoop zou worden gehaald.

De minister is het er weliswaar mee eens dat het nodig of wenselijk kan zijn om sommige teksten anders te formuleren, maar meent dat de amendementen van de heren Landuyt en De Clercq op de hoofdlijnen moeten worden gehandhaafd, zodat handelingen tussen verbonden vennootschappen met meer transparantie en meer zekerheid kunnen plaatsvinden.

Een lid heeft trouwens aangegeven dat men bij die verrichtingen de belangen van de minderheidsaandeelh ,ders wil beschermen, en wil voorkomen dat de gelijkheid tussen de diverse aandeelhouders van de vennootschap verloren gaat.

De voormelde amendementen werden in die zin gemotiveerd.

Over dat punt is trouwens uitvoerig gedebatteerd in de Kamer van volksvertegenwoordigers en er zijn een groot aantal amendementen op ingediend.

Na afloop van het debat is het verkieslijk gebleken § 3 te handhaven in de redactie van de aan de Senaat overgezonden tekst.

De Kamer heeft dus willen optreden in deze aangelegenheid; dat verdient respect.

Wat de wijzigingen betreft die de voorgestelde tekst zou meebrengen voor het vennootschapsrecht, dat is een bedenking waarbij niet moet worden stilgestaan. De aandacht moet ook uitgaan naar de efficiëntie van de tekst.

Op dat vlak dienen een aantal zaken te worden verduidelijkt.

Waarom werd het toepassingsgebied van de tekst beperkt tot de vennootschappen die een publiek beroep op het spaarwezen doen?

Gebleken is voor de handelingen tussen vennootschappen onderling die niet tegen « market value » l'épargne. Celles-ci sont donc ouvertes et comportent une majorité et une minorité plus spécifiques que dans d'autres sociétés.

Du point de vue du marché, elles sont aussi comparées aux sociétés étrangères.

Deux points de vue se sont affirmés au cours des précédentes discussions.

Les juristes ayant une vision économique des choses voient dans l'article 60, §3, une protection contre certaines pratiques. Les autres, qui s'en tiennent à une approche plus juridique, estiment qu'introduire, par le biais de l'article 60, une responsabilité des groupes et le concept d'administrateur indépendant, et envisager que les administrateurs puissent ne pas agir conformément à l'intérêt social, serait de nature à introduire une certaine perturbation dans le droit des sociétés.

Si le ministre peut s'accorder sur la nécessité ou l'opportunité de reformuler certains textes, il estime que, dans leur principe, les amendements de MM. Landuyt et De Clercq doivent être maintenus, en vue d'assurer une plus grande transparence et une plus grande sécurité aux opérations intra-groupes.

Un membre a d'ailleurs indiqué qu'à l'intérieur de ces opérations, on vise les intérêts des actionnaires minoritaires, et que l'on s'efforce d'éviter une rupture d'égalité entre les divers actionnaires formant le capital d'une société.

Les amendements précités sont motivés en ce sens.

La question a d'ailleurs été très largement débattue à la Chambre des représentants où elle a fait l'objet d'un grand nombre d'amendements.

Au terme de ce débat, il est apparu préférable de maintenir le § 3 tel qu'il figure dans le texte transmis au Sénat.

La Chambre a donc eu le souci d'intervenir en cette matière; il convient de respecter ce souci politique.

Quant à la perturbation qu'apporterait le texte proposé dans le droit des sociétés, cette considération ne semble pas devoir entrer en ligne de compte. Il faut aussi se préoccuper de l'efficacité du texte.

Il convient d'apporter quelques précisions sur ce point.

Pourquoi avoir limité le champ d'application du texte aux sociétés qui font un appel public à l'épargne?

Il est apparu que pour les opérations intra-groupes qui n'auraient pas lieu à « market-value » et qui

geschieden en werden verwezenlijkt met dochters waarin men een belang van minder dan 95 pct. had, moest worden toegezien op de juistheid en de transparantie van de informatie.

De begrippen «onafhankelijk bestuurder» en «financiële instelling» zouden eventueel kunnen worden verfijnd. Zij komen uit het Angelsaksische recht en zijn ingegeven door de bedenking dat het voor sommige soorten verrichtingen van belang kan zijn een andere stem te horen dan die van de raad van bestuur, die blootstaat aan uiteenlopende invloeden. Niettemin stemt het soort onafhankelijk bestuurder als bedoeld in dit ontwerp niet overeen met de Angelsaksische begrippen.

Het komt voor dat magistraten in hun vonnissen verwijzen naar buitenlandse praktijken.

In een vonnis gewezen op 12 september 1994 door de voorzitter van de rechtbank van koophandel te Namen, wordt bijvoorbeeld verwezen naar elementen van buitenlands recht, in verband met het begrip leonisch contract, en artikel 1865 van het Burgerlijk Wetboek.

Ook de wetgever moet acht slaan op buitenlandse voorbeelden.

In het Verenigd Koninkrijk levert het rapport Cadbury stof tot nadenken over de moeilijke problematiek van de onafhankelijkheid van de Raad van bestuur met betrekking tot ingewikkelde beslissingen.

Kortom, wat betreft de werkingssfeer van het begrip «belangenconflict» en de bedoelde personen moeten de volgende vragen worden beantwoord:

— moeten de begrippen «strijdig» en «persoonlijk» belang worden gehandhaafd?

— moet onderscheiden worden tussen vennootschappen die een commissaris-revisor moeten benoemen en die welke dat achterwege mogen laten?

— wat te doen indien alle bestuurders een belangenconflict hebben? Moet, zoals in het ontwerp wordt bepaald, een revisor in de arm worden genomen?

— in welke uitzonderingsmaatregelen moet worden voorzien; moet § 3 in stand worden gelaten en/of gewijzigd?

De uitzonderingen van § 7 hebben niet tot veel discussie aanleiding gegeven.

Het vraagstuk van de aansprakelijkheid kan opnieuw worden bekeken.

Het gaat om een complex begrip, want over de artikelen 62 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen en 1382 van het Burgerlijk Wetboek is een omvangrijke jurisprudentie ontwikkeld.

étaient réalisées avec des filiales détenues à moins de 95 p.c., il fallait assurer l'exactitude et la transparence de l'information.

Les notions d'«administrateur indépendant» et d'«établissement financier» pourraient peut-être être affinées. Elles proviennent du droit anglo-saxon, et s'inspirent de la considération selon laquelle il peut être important, dans le cadre de certains types d'opérations, d'avoir un avis distinct de celui du conseil d'administration, qui est soumis à des influences diverses. Néanmoins le type d'administrateur indépendant dans le cadre du présent projet n'est pas identique aux termes anglo-saxons.

Il arrive que, dans leurs jugements, les magistrats se réfèrent à des pratiques étrangères.

Ainsi, un jugement rendu le 12 septembre 1994 par le président du tribunal de commerce de Namur se réfère à des éléments de droit étranger, à propos de la notion de contrat léonin, et de l'article 1865 du Code civil.

Le législateur doit lui aussi avoir égard aux exemples étrangers.

Au Royaume-Uni, le rapport Cadbury nous incite à une réflexion sur la difficile problématique de l'indépendance des conseils d'administration face à des décisions complexes.

En résumé, les questions suivantes devraient être résolues à propos du champ d'application de la notion de «conflit d'intérêts» et des personnes visées:

— faut-il maintenir la notion d'intérêt «opposé» et celle d'intérêt «personnel»?

— faut-il opérer une distinctions entre les sociétés qui ont l'obligation de nommer un commissaire-réviseur et celles qui ne l'ont pas?

— qu'advient-il si tous les administrateurs ont un conflit d'intérêt? Faut-il, comme le prévoit le projet, faire intervenir un réviseur?

— quelles mesures d'exception faut-il prévoir? Le § 3 doit-il être maintenu et/ou modifié?

Les exceptions prévues au § 7 ne paraissent pas, quant à elles, soulever de discussion majeure.

La question de la responsabilité peut être revue.

Il s'agit d'une notion complexe, car les articles 62 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales et 1382 du Code civil ont fait l'objet d'une abondante jurisprudence.

Aangezien artikel 60 van het ontwerp indirect naar deze artikelen verwijst, rijst de vraag of men via het instellen van een bijzondere regelgeving niet heeft willen voorkomen dat het voornoemde artikel 62 toepassing vindt.

De minister meent dat het om pedagogische artikelen gaat — zij herhalen immers alleen de algemene theorie ter zake — maar zij zouden een negatieve weerslag kunnen hebben op het recht.

Het spreekt vanzelf dat artikel 62 van de gecoördineerde wetten en artikel 1382 van het Burgerlijk Wetboek van algemene toepassing zijn wanneer in een vennootschap een probleem van aansprakelijkheid aan de orde is.

Paragraaf 3 van artikel 60 moet ook worden gelezen tegen de achtergrond van de strafwetgeving, met name de bepalingen betreffende het misbruik van vennootschapsgoederen en de strafrechtelijke aansprakelijkheid van rechtspersonen.

Bekijkt men met name in Frankrijk de ontwikkeling van de jurisprudentie inzake aansprakelijkheid, de wetgeving die is gemaakt over het misbruik van vennootschapsgoederen, en de bestaande wetsbepalingen inzake belangenconflicten, dan moet worden vastgesteld dat tussen die begrippen de klemtoon is verlegd.

Een lid vraagt of de tekst zoals overgezonden door de Kamer tegemoetkomt aan de heftige kritiek die werd geformuleerd in verband met de toepassingsmogelijkheden en de ingewikkeldheid van de nieuwe wetgeving.

Hoewel het weliswaar moeilijk — zoniet onmogelijk — is bij eenzelfde tekst te antwoorden op alle bezwaren die thans worden geuit, rijst de vraag of de voorgestelde tekst niet minstens even ingewikkeld en moeilijk toe te passen is als de thans geldende wetgeving?

De heer Duplat antwoordt dat hij op een zo strikt mogelijk juridische wijze heeft trachten uit te leggen dat de interpretatieproblemen betreffende de door de Kamer overgezonden tekst inderdaad even gecompliceerd en moeilijk zijn als deze die m.b.t. de interpretatie van de huidige wet rijzen.

Voor het overige onderstreept de spreker dat zijn nota zeker niet moet worden beschouwd als een soort « uitzonderingsregime », dat de Bankcommissie voor intragroepsverrichtingen zou willen zien inbouwen.

Tijdens de laatste vijf jaren heeft hij in een aantal ter beurze genoteerde bedrijven kunnen vaststellen dat de bestuurders die soms minderheidsaandeelhouders vertegenwoordigen, of die zo geheten « externe bestuurders » waren, ofwel niets hebben gezien ofwel niets hebben kunnen vermijden.

Dans la mesure où l'article 60 en projet vise indirectement ces articles, on peut se demander dans quelle mesure on a voulu, par l'instauration d'une réglementation particulière, exclure l'application de l'article 62 précité.

Le ministre estime qu'il s'agit d'articles pédagogiques — puisqu'ils ne font que répéter la théorie générale en la matière — mais qu'ils pourraient avoir une incidence négative sur le droit.

Il est évident que l'article 62 des lois coordonnées et, l'article 1382 du Code civil, sont appiicables de façon générale lorsqu'un problème de responsabilité survient au sein d'une société.

Le § 3 de l'article 60 doit aussi être interprété à la lumière de la législation pénale, et notamment des dispositions relatives à l'abus de biens sociaux et à la responsabilité pénale des personnes morales.

Ainsi, lorsque l'on considère, notamment en France, l'évolution de la jurisprudence en matière de responsabilité, l'introduction d'une législation sur l'abus de biens sociaux, et l'existence de dispositions en matière de conflits d'intérêts, l'on constate qu'un glissement s'est opéré d'une notion vers l'autre.

Un membre demande si le texte tel qu'il a été transmis par la Chambre tient compte des vives critiques qui ont été formulées quant aux possibilités d'application et à la complexité de la nouvelle législation.

Même s'il est sans doute difficile, sinon impossible, de répondre par un même texte à toutes les objections formulées aujourd'hui, la question est de savoir si le texte n'est pas au moins aussi complexe et aussi difficile à appliquer que la législation en vigueur.

M. Duplat répond qu'il s'est efforcé d'expliquer d'une manière aussi strictement juridique que possible que les problèmes d'interprétation soulevés par le texte transmis par la Chambre sont effectivement aussi compliqués et difficiles que ceux posés par l'interprétation de la loi actuelle.

Pour le reste, l'intervenant souligne que sa note ne doit certainement pas être considérée comme une sorte de « régime d'exception », que la Commission bancaire souhaiterait voir introduire pour les opérations « intragroupes ».

Au cours des cinq dernières années, il a pu constater dans un certain nombre d'entreprises cotées en bourse que les administrateurs qui représentaient parfois des actionnaires minoritaires ou qui étaient des administrateurs « externes », soit n'ont rien vu, soit n'ont rien pu éviter.

In bepaalde ter beurze genoteerde bedrijven, waar men inroept dat men de raad van bestuur voor derden heeft opengesteld, is het in de praktijk immers zo dat de « kernbestuurders » onder elkaar bijeenkomen en dat de toestand van de onafhankelijke bestuurder in een aantal gevallen onhoudbaar is.

Soms dient zijn aanwezigheid als alibi.

Een tweede bedenking, die meer van wetstechnische aard is, betreft de bewoordingen « financiële instelling ».

Als toezichthouder op de kredietinstellingen wenst de spreker er op te wijzen dat de aansprakelijkheidsproblematiek zich onvermijdelijk zal voordoen.

Zal men dan liever kiezen voor een financiële instelling, eender dan voor een onafhankelijke bestuurder ?

Daarom wordt in de nota onderstreept dat men in een dergelijke situatie uiterst voorzichtig moet zijn, maar daar mag niet uit worden afgeleid dat de Commissie voor het Bank- en Financiewezen meent dat alles moet kunnen bij verrichtingen tussen verbonden vennootschappen.

De tweede opmerking brengt in herinnering de rol van het begrip « belang van de vennootschap » : wanneer een beslissing is genomen maakt dit begrip het thans reeds mogelijk om in te grijpen.

De nota onderstreept ook dat er een aantal elementen zijn die de collegialiteit van een raad kunnen aantasten en op dit punt lijkt het probleem van de sancties nog niet helemaal tot klaarheid gebracht.

Immers, artikel 62, tweede lid, bepaalt dat het beginsel van de collegialiteit niet van toepassing is indien de bestuurder aantoont dat hij niet aan de beraadslagingen heeft deelgenomen.

Hoewel men inzake intragroepsverrichtingen ontegensprekelijk moet legifereren, is het te vrezen dat, alleszins voor de ter beurze genoteerde bedrijven, maar ook voor bepaalde niet ter beurze genoteerde bedrijven bij welke de ter beurze genoteerde onderneming gaat contracteren, het ontworpen systeem nog moeilijker zal zijn dan de reeds moeilijke regeling die nu van toepassing is.

Een lid vraagt of men de conflictsituaties duidelijk kan omschrijven, die men wil vermijden. De huidige tekst is immers al bijna ontoepasbaar, vermits sommigen beweren dat één enkel aandeel bezitten volstaat om een belangenconflict te doen ontstaan.

Een ander lid vraagt aan de heer Duplat of een zaakvoerder of een beheerder in een familiale onderneming die een bezoldiging in zijn vennootschap opneemt, in het jaarverslag een rapport moet maken om te verantwoorden waarom hij zich een dermate hoge of lage wedde toekent, en het moet publiceren.

En pratique, en effet, dans certaines entreprises cotées en bourse, où l'on se prévaut de l'ouverture d'administration à des tiers, on constate que les administrateurs du « noyau » se réunissent entre eux et que dans certains cas, la situation de l'administrateur indépendant est intenable.

Parfois, sa présence sert d'alibi.

Une seconde réflexion, qui est davantage d'ordre légistique, concerne le terme « établissement financier ».

En tant que superviseur des établissements financiers, l'intervenant tient à souligner que le problème de la responsabilité se posera inévitablement.

Va-t-on alors opter pour un établissement financier plutôt que pour un administrateur indépendant ?

C'est pourquoi la note souligne qu'il faut être extrêmement prudent dans cette hypothèse, mais il ne faut pas en déduire que la Commission bancaire et financière estime que tout doit être permis dans les opérations intragroupes.

La deuxième observation formulée visait à rappeler le rôle de la notion d'« intérêt social » : lorsqu'une décision est prise, cette notion permet déjà à l'heure actuelle d'intervenir.

La note souligne aussi l'existence d'un certain nombre d'éléments concernant une atteinte à la collégialité d'un conseil et, à cet égard, la question des sanctions ne paraît pas totalement éclaircie.

En effet, l'article 62, alinéa 2, prévoit que le principe de la collégialité ne s'applique pas si l'administrateur démontre qu'il n'a pas participé à la délibération.

Bien qu'il faille incontestablement légiférer en matière d'opérations « intragroupe », il est à craindre, en tout cas, pour les entreprises cotées en bourse, mais aussi pour certaines entreprises non cotées avec lesquelles les entreprises cotées s'engageraient, que le système projeté sera plus difficile encore que la réglementation déjà complexe applicable actuellement.

Un membre demande s'il est possible de cerner clairement les situations de conflits que l'on veut éviter. En effet, le texte actuel est déjà quasiment inapplicable, puisque d'aucuns affirment qu'il suffit de détenir une seule action pour faire naître un conflit d'intérêts.

Un autre membre demande à M. Duplat si un gérant ou un administrateur d'une entreprise familiale qui prélève une rémunération dans sa société doit justifier dans le rapport annuel pour quelles raisons il s'octroie un traitement à ce point élevé ou modeste, et le publier.

Wordt met de woorden « voordelen van alle aard » ook een geviseerde handeling van strijdig of persoonlijk belang bedoeld?

Dat punt zou moeten opgehelderd worden omdat het zou kunnen dat nadien, en rekening houdend met de wetgeving op het faillissement en de verantwoordelijkheid, sommige beheerders of bestuurders ten onrechte van bedrieglijke bankbreuk zouden beschuldigd worden.

De heer Duplat antwoordt dat men in het verslag de bijzondere voordelen die men genoten heeft uitdrukkelijk moet vermelden.

Die doorzichtigheidsvereiste — die men gewild heeft en die in bepaalde buitenlanden trouwens ook bestaat — kan inderdaad zeer ver gaan.

Dezelfde vereiste bestaat voor andere meer *intuitu personae*-verrichtingen. Wanneer een commissaris-revisor gedurende het boekjaar een bijkomende prestatie moet leveren inzake fusie of overname moet het bedrag van de vergoeding ook uitdrukkelijk in het jaarverslag worden opgenomen en bekendgemaakt.

De minister merkt op dat men de pleiters niet zal kunnen verhinderen de bepalingen van de wet in een of andere zin te interpreteren. Deze interpretatie is met betrekking tot artikel 60 zelfs zeer ver gegaan.

Misschien zal een of ander punt van de voorgestelde tekst moeten verfijnd worden, maar men heeft er belang bij de toepassingssfeer van deze tekst te beperken om de doeltreffendheid ervan te verzekeren.

Men denke aan het aantal regels onder meer van het consumentenrecht die gewoon niet toegepast worden omdat ze te vaag zijn.

Wat § 3 van artikel 60 betreft, verwijst de minister naar de verantwoording van het eerste amendement en van de heer Landuyt, waaruit blijkt dat de bedoeling is de verrichtingen met minderheidsbelangen en de intragroepsverrichtingen te beperken, om de geloofwaardigheid van dergelijke verrichtingen te verzekeren.

Na dat eerste onderzoek van het geheel van artikel 60, verklaar de minister dat de door de Kamer aangenomen tekst het voorwerp heeft uitgemaakt van een open en diepgaand debat in de Kamercommissie belast met de problemen inzake handels- en economisch recht, getuige daarvan het groot aantal amendementen (*cf.* Gedr. St., Kamer, 1992-1993, nr. 1005/19, blz. 42-50).

De minister betoont zich dan ook geen voorstander van inhoudelijke wijzigingen. Amendementen betreffende het formele aspect kunnen nog wel in overweging worden genomen. Spreker denkt in dat verband aan de tweede paragraaf, luidende: « Wanneer in hoofde van alle leden van de raad van bestuur een belang bestaat als bedoeld in § 1, kan de beslissing

Les « avantages de toute nature » peuvent-ils aussi faire l'objet d'un acte d'intérêt opposé ou personnel?

Ce point devrait être éclairci, car il se pourrait qu'ensuite, et compte tenu de la législation sur les faillites et la responsabilité, certains gestionnaires ou administrateurs soient accusés à tort de banqueroute frauduleuse.

M. Duplat répond que l'on est tenu de mentionner dans le rapport les avantages particuliers dont on a bénéficié.

Cette exigence de transparence — que l'on a voulue et qui existe d'ailleurs aussi dans certains pays étrangers — peut effectivement conduire très loin.

Elle existe pour d'autres opérations qui ont un caractère *intuitu personae* plus marqué. Quand au cours de l'exercice, un commissaire-réviseur doit fournir une prestation supplémentaire en cas de fusion ou d'absorption, le montant de l'indemnité doit figurer explicitement dans le rapport annuel et être publié.

Le ministre fait remarquer que l'on ne pourra empêcher les plaideurs d'interpréter les dispositions de la loi dans l'un ou l'autre sens. Cette interprétation est même allée très loin en ce qui concerne l'article 60.

Il se pourrait que tel ou tel point du texte proposé doive être affiné, mais on a intérêt à limiter le champ d'application de ce texte pour en assurer l'efficacité.

Que l'on songe au nombre de règles, notamment, du droit de la consommation, qui ne sont tout simplement pas appliquées parce qu'elles sont trop vagues.

En ce qui concerne le § 3, de l'article 60, le ministre se réfère à la justification du premier amendement et de M. Landuyt, d'où il ressort que le but est de limiter les opérations avec les intérêts minoritaires et les opérations « intragroupe », de manière à en assurer la crédibilité.

Après ce premier examen de l'ensemble de l'article 60, le ministre déclare que le texte adopté par la Chambre a fait l'objet d'un débat ouvert et approfondi au sein de la Commission de la Chambre chargée des problèmes de droit commercial et économique, la preuve en étant le nombre élevé d'amendements (*cf.* Doc. Ch., 1992-1993, n° 1005/19, p. 42-50).

Le ministre ne se dit dès lors pas partisan de modifications du contenu du texte. Des amendements relatifs à l'aspect formel peuvent toutefois encore être pris en considération. Il pense, à cet égard, au paragraphe 2, qui pourrait être libellé comme suit: « Lorsqu'il existe dans le chef de tous les membres du conseil d'administration un intérêt tel que visé au

slechts worden genomen of de handeling slechts worden verricht indien er vastgesteld is dat de beslissing of de handeling geen financiële schade aan de vennootschap kan toebrengen. » Moet deze schade al dan niet als onomkeerbaar worden beschouwd ? Een voorstel bestaat erin om naar analogie van de eerste paragraaf, derde lid, te bepalen dat de financiële gevolgen van de beslissing of de handeling voor de vennootschap moeten worden beschreven en beoordeeld.

4) Tweede gedachtenwisseling en tekstvoorstel door de minister in de vorm van een werkstuk

Met betrekking tot artikel 60, § 1, eerste lid, en de weglating van het woord « persoonlijk », herinnert een lid eraan dat de problemen die thans over deze bepaling rijzen precies te wijten zijn aan de afwezigheid van dit woord in de tekst.

Het lid suggereert twee hypothesen te onderscheiden : de ene waarin er een persoonlijk belang bestaat (*cf.* het eenvoudige geval van het verkopen van het goed van een bestuurder aan de vennootschap dat niet noodzakelijk in het jaarverslag zou moeten worden vermeld), en de andere waarin het belang niet persoonlijk is, maar voortvloeit uit de vertegenwoordiging in de raad van bestuur van andere groepen die aandelen van de vennootschap bezitten. In dit laatste geval zouden de betrokken bestuurders deel kunnen nemen aan de stemming, maar met een zekere doorzichtigheid. De vergissing in de wetgeving van 1991 is precies die twee gevallen op elkaar af te stemmen.

De minister antwoordt dat het moeilijk is het begrip « belangenconflict » in een definitie onder te brengen. Van belang is vooral dat de vereiste informatie wordt verstrekt, dat die informatie niet te formeel uitvalt en dat zij niet teveel vormvereisten meebrengt zoals verslag van de revisor, verslag van de raad van bestuur, enz.

De vormvereiste waarin artikel 77 voorziet, en artikel 65 voor de commissarissen-revisoren wat de gewone vergaderingen betreft, lijkt verantwoord.

Die vormvereisten worden dus enigszins afgezwakt onder meer voor de kleine en middelgrote ondernemingen.

Voorts is het de vraag of het al dan niet aangewezen is het woord « financieel » toe te voegen dan wel het woord « persoonlijk » te doen vervallen. Men heeft een reeks simulaties uitgevoerd en daaruit is gebleken dat indien het woord « persoonlijk » blijft staan, niet alle mogelijke gevallen gedekt zijn.

Laten wij even een familievennootschap nemen (A), gerund door de vader, die 75 pct. van de aandelen

§ 1er, la décision ne peut être prise ou l'opération ne peut être accomplie que s'il est constaté que la décision ou l'opération n'est pas de nature à porter un préjudice financier à la société. » Ce préjudice doit-il ou non être considéré comme irréversible ? Une proposition consiste à disposer, par analogie avec le § 1er, troisième alinéa, que les conséquences financières de la décision ou de l'opération pour la société doivent être décrites et évaluées.

4) Deuxième échange de vues et proposition de texte du ministre en forme de document de travail

En ce qui concerne l'article 60, § 1er, et la suppression du mot « personnel », un commissaire rappelle que les problèmes qui se posent maintenant concernant cette disposition sont précisément dus à l'absence de ce mot dans le texte.

Il suggère de distinguer deux hypothèses : celle où il existe un intérêt personnel (*cf.* le cas simple de la vente du bien d'un administrateur à la société qui ne devrait pas nécessairement être mentionnée dans le rapport annuel), et l'autre où l'intérêt n'est pas personnel, mais résulte de la représentation, au sein du conseil d'administration, d'autres groupes qui détiennent des actions de la société. Dans ce dernier cas, les administrateurs concernés pourraient prendre part au vote, mais avec une certaine transparence. L'erreur commise dans la législation de 1991 a précisément été de faire concorder ces deux cas.

Le ministre répond que la définition du conflit d'intérêt reste un exercice difficile. Il importe surtout que les informations requises soient données, que ces informations ne soient pas trop formelles, et qu'elles ne fassent pas trop intervenir de formalités telles que rapport de réviseur, rapport du conseil d'administration, etc.

Le formalisme prévu à l'article 77, et à l'article 65 en ce qui concerne les commissaires-réviseurs, au niveau des assemblées ordinaires semble approprié.

On allège donc quelque peu le formalisme, notamment dans les petites et moyennes entreprises.

Un deuxième point est de savoir s'il est ou non opportun d'ajouter les mots « *de nature financière* », ou de retirer les mots « *de nature personnelle* ». Une série de simulations ont été faites, d'où il résulte que, si les mots « *de nature personnelle* » sont maintenus, les cas envisagés ne sont pas couverts.

Supposons une société familiale (A), dirigée par un père de famille, qui en détient 75 p.c. des parts. Une

bezit. Een andere vennootschap (B) wordt door de zoon geleid, die 60 pct. van de aandelen in handen heeft. Tussen die twee vennootschappen bestaat er geen filiatieverband.

Wat staat er te gebeuren indien tussen die twee vennootschappen een overeenkomst tot stand komt en er voor 10 miljoen teveel gefactureerd wordt?

In dat geval lijdt vooral de minderheidsaanhouder van vennootschap A verliezen.

Een lid merkt op dat dit voorbeeld zich in alle mogelijke gevallen in de zakenwereld voordoet, en niet allen in het kader van artikel 60. Een vennootschap A is een multinationale onderneming in de zuivelindustrie.

Vennootschap B is een verzekeringsmaatschappij.

Vennootschap A sluit contracten met de verzekeringsmaatschappij onder voorwaarde van bepaalde andere tegenprestaties waar men niet altijd het objectief karakter van kan erkennen.

Wie kan dit uitsluiten?

Spreker geeft een ander voorbeeld.

Nemen we een bedrijf waar de vader bijvoorbeeld 70 pct. van de aandelen in zijn bezit heeft en een andere onderneming waarin de zoon geen belangen heeft maar waarvan hij als directeur-generaal verantwoordelijk is voor de transacties. Indien de vader de onderneming waarvan de zoon directeur is bevoordeelt, zal men door de participatie in het kapitaal niet kunnen ontdekken dat er een belangenconflict mogelijk is.

De minister verklaart dat wanneer men het eenvoudig houdt bij het begrip persoonlijk belang, men slechts het geval beoogt waarin het het bestuur is dat zijn eigen vermogen vergroot.

Dat soort situaties is limitatief.

Het is verkieslijk minder vormvoorschriften te hanteren en een ruimere definitie te hebben. Een tweede geval is het geval waarin een vennootschap A bijvoorbeeld investeert in een voetbalclub waarvan het voorzitterschap wordt waargenomen door een van de bestuurders van die vennootschap.

Het voordeel dat die bestuurder heeft, moet gepaard gaan met enige voorzorgsmaatregelen hoewel het niet kan bestempeld worden als een « persoonlijk » voordeel.

Wat § 3 van artikel 60 betreft, wil de minister de geest van de door de Kamer goedgekeurde tekst niet wijzigen, met dien verstande dat de financiële instelling kan vervangen worden door een beroep op experten die in ruimere zin gedefinieerd worden.

De minister herinnert eraan dat die bepaling gezien moet worden in de context van relaties tussen een vennootschap die een openbaar beroep op het

autre société (B) est dirigée par le fils, qui détient 60 p.c. des parts. Aucun lien de filiation n'existe entre les deux sociétés.

Quid lorsqu'un contrat est conclu entre les deux sociétés, et qu'une surfacturation de 10 millions a lieu?

Dans ce cas, c'est surtout l'actionnaire minoritaire de la société A qui perd.

Un membre fait observer que cet exemple se produit dans tous les cas possibles dans le monde des affaires, et pas seulement dans le cadre de l'article 60. Une société A est une entreprise multinationale dans l'industrie laitière.

La société B est une compagnie d'assurances.

La société A conclut des contrats avec la compagnie d'assurances moyennant certaines autres contreparties, dont on ne peut pas toujours reconnaître le caractère objectif.

Qui peut exclure ce cas?

Un intervenant cite un autre exemple.

Supposons une entreprise où le père détient par exemple 70 p.c. des parts et une autre entreprise où le fils n'a pas d'intérêts mais dont il est directeur-général responsable des opérations. Si le père favorise l'entreprise où le fils est directeur, on ne pourra pas détecter par la participation au capital qu'un conflit d'intérêts est possible.

Le ministre déclare que si l'on s'en tient simplement à la notion d'intérêt personnel, on ne vise que l'hypothèse où c'est l'administration qui augmente son patrimoine propre.

Cette situation est limitative.

Il est préférable d'avoir un formalisme plus léger, et une définition plus large. Un second cas de figure est celui où une société A investit par exemple dans un club de football dont la présidence est assurée par l'un des administrateurs de ladite société.

L'avantage retiré par cet administrateur doit être assorti de certaines précautions, bien qu'il ne puisse être qualifié de « personnel ».

Quant au § 3 de l'article 60, le ministre n'entend pas modifier l'esprit du texte voté par la Chambre, sous réserve du remplacement de l'établissement financier par un recours à des experts définis de façon plus générale.

Le ministre rappelle que cette disposition se situe dans le contexte des relations entre une société qui a fait un appel public à l'épargne (essentiellement une

spaarwezen heeft gedaan (voornamelijk een beursgenoteerde vennootschap) en een andere vennootschap die geen beursgenoteerde vennootschap is of die geen openbaar beroep heeft gedaan op het spaarwezen. Het belangrijke criterium is het feit dat een van de vennootschappen een beursgenoteerde vennootschap is.

Een bestuurder die moet beslissen over een transactie tussen die twee vennootschappen moet in principe handelen overeenkomstig het belang van de vennootschap. Men zou kunnen overwegen dit principe uitdrukkelijk te herhalen door het te koppelen aan een vereenvoudiging van de procedure indien de vennootschap die regel respecteert. Het is vooral van belang ervoor te zorgen dat de aansprakelijkheid van de bestuurder vaststaat indien hij een bepaalde aandeelhouder bevoordeelt ten opzichte van een andere aandeelhouder.

Veronderstellen we dat tot de referentie-aandeelhouders van een bank een verzekeringsmaatschappij behoort en dat deze laatste de mogelijkheid krijgt haar produkten aan de man te brengen via het distributiekanaal van de bank. Het is niet normaal dat zoiets gebeurt zonder enige controle. Werd in dit geval het principe van de gelijkheid van de aandeelhouders geschonden en werd de aandeelhouder op een andere manier dan via het dividend vergoed?

Een dergelijke transactie is bijvoorbeeld in het Angelsaksisch recht onmogelijk.

De vorige spreker merkt op dat het probleem in het aangehaalde voorbeeld vooral rijst wanneer er onder de aandeelhouders andere verzekeringsmaatschappijen zijn die eveneens hun produkten via de bank willen verkopen. Als er maar één kandidaat is, zal de informatie zelfs niet worden verstrekt hoewel dat zou moeten want het spreekt niet vanzelf dat in dat geval de transactie tegen de beste voorwaarden voor de bank wordt afgesloten.

De minister verklaart dat de definitie van een belangenconflict wel altijd ergens mank zal lopen.

Die tekortkoming kan ten minste ten dele gecompenseerd worden door een soepele informatieprocedure waarbij het beheersverslag het bevoorrechte instrument is aangezien het er is vóór elke uitspraak van de algemene vergadering en het instellen van eventuele minderheidsvorderingen enigszins mogelijk maakt.

Wat § 3 betreft, moeten de vennootschappen die een openbaar beroep op het spaarwezen doen en vooral de beursgenoteerde vennootschappen op een bijzonder manier behandeld worden waarbij het noodzakelijk is te herbevestigen dat de marktregels, de gelijkheid van de aandeelhouders en het belang van de vennootschap worden gerespecteerd.

société cotée) et une autre société non cotée, ou qui n'a pas fait d'appel public à l'épargne. Le critère important est le fait qu'une des sociétés est à la cote.

En principe, un administrateur qui doit décider d'une transaction entre ces deux sociétés doit agir conformément à l'intérêt social. On pourrait envisager de répéter expressément ce principe, en le liant à un assouplissement de la procédure si la société respecte cette règle. Il importe surtout de faire en sorte que la responsabilité de l'administrateur soit engagée s'il avantage un actionnaire par rapport à un autre.

Supposons que parmi les actionnaires de référence d'une banque figure une compagnie d'assurances et que la possibilité soit donnée à celle-ci d'utiliser pour ses produits le canal de distribution que représente la banque. Il n'est pas normal que cela se fasse sans un certain contrôle. Y a-t-il dans ce cas rupture d'égalité entre actionnaires, et s'agit-il d'une autre forme de rémunération de l'actionnaire que par la dividende?

En droit anglo-saxon par exemple, une telle opération ne saurait avoir lieu.

Le précédent intervenant observe que le problème se pose surtout, dans l'exemple cité, lorsqu'il y a parmi les actionnaires d'autres compagnies d'assurance candidates à la banque-assurance. S'il n'y en avait qu'une, l'information ne serait même pas fournie, alors qu'elle devrait l'être, car il ne va pas de soi que, dans cette hypothèse, l'affaire soit conclue aux meilleures conditions pour la banque.

Le ministre déclare que la définition d'un conflit d'intérêt pèchera toujours par l'un ou l'autre côté.

Ce défaut peut être au moins en partie compensé grâce à une procédure souple d'information, dont le lieu privilégié est le rapport de gestion, puisque celui-ci se situe avant toute sanction de l'assemblée générale, et permet, dans une certaine mesure, d'intenter les actions minoritaires éventuelles.

En ce qui concerne le § 3, il faut traiter de façon particulière les sociétés qui font un appel public à l'épargne, et surtout les sociétés cotées, en réaffirmant la nécessité de respecter les règles du marché, l'égalité entre les actionnaires, et l'intérêt social.

De Regering houdt vast aan de grondbeginselen van het voorgestelde artikel 60, zoals aangenomen door de Kamer, hetgeen echter niet uitsluit dat in het licht van de bespreking nog amendementen van regeringswege of door de commissieleden zullen worden ingediend.

De heren Laverge en Van Thillo dienen volgende amendementen in:

« A. Het voorgestelde artikel 60, § 1, vierde lid, aan te vullen als volgt:

« Niettegenstaande enige andersluidende bepaling in de statuten worden de bestuurders die een strijdig belang hebben, in aanmerking genomen voor de berekening van het quorum. »

Verantwoording

A en B. De situaties waarin er een « blokkering » kan zijn van de raad van bestuur moeten in hun geheel worden geregeld, zonder dat afbreuk wordt gedaan aan de evenwichten tussen de bevoegdheden van de organen van de vennootschap.

Over het algemeen zijn er twee problemen:

a) Het eerste betreft hetgeen in de statuten is bepaald in verband met het quorum. Over de vraag of de verhinderde bestuurders al dan niet in aanmerking moeten worden genomen bij de berekening van het quorum, bestaat in de doctrine geen overeenstemming. Het lijkt evenwel wenselijk dat de beslissingen bedoeld in artikel 60 tot de bevoegdheid van de raad van bestuur behoren, want in de wettelijke regeling zoals die bestaat sedert de hervorming van 1973, moeten de bestuurders voor derden het referentiepunt blijven: de personen die verantwoordelijk zijn voor de bedrijfsvoering van de vennootschap. Dat is de strekking van het eerste deel van het amendement.

b) De evenwichten binnen de vennootschap zouden sterk worden ondermijnd indien men aan een derde, zelfs een bedrijfsrevisor of accountant, de zorg zou opdragen vast te stellen of een beslissing of een handeling « geen financiële schade aan de vennootschap kan toebrengen ». Een derde zou zo een vetorecht krijgen op een terrein waar de wenselijkheid van de beslissingen en de gevolgen ervan op lange termijn van groter belang zijn dan het criterium van de « financiële schade ».

De strekking van het tweede deel van het amendement is zorg te dragen voor de evenwichten binnen de vennootschap en tegelijk de raad meer verplichtingen op te leggen.

Het bleek dan ook dienstig om een tekst op te nemen die vrij goed lijkt op die van het bestaande artikel 60, § 1, vijfde lid, van de huidige wet.

Een lid steunt dit amendement terwijl de minister zich ertegen verzet.

Le Gouvernement s'en tient aux principes fondamentaux de l'article 60 proposé, tel qu'il a été adopté par la Chambre, ce qui n'exclut toutefois pas que des amendements soient encore déposés par le Gouvernement ou par les commissaires à la lumière de la discussion.

MM. Laverge et Van Thillo déposent les amendements suivants:

« A. Compléter l'article 60, § 1er, alinéa 4, proposé, par ce qui suit:

« Nonobstant toute disposition statutaire contraire, les administrateurs dans le chef desquels existe un intérêt opposé sont pris en compte pour le calcul du quorum. »

Justification

A et B. Le régime des situations de « blocage » du conseil d'administration doit être réglé dans son ensemble, sans modifier les équilibres entre les pouvoirs des organes de la société.

Deux problèmes se posent généralement:

a) Le premier concerne les clauses du quorum prévues par les statuts. La doctrine est en désaccord sur le point de savoir s'il convient ou non de prendre les administrateurs empêchés en compte pour le calcul du quorum. Or, il semble préférable de maintenir dans la compétence du conseil les décisions visées par l'article 60, car dans le système légal mis en place depuis la réforme de 1973, les administrateurs doivent rester pour les tiers le point de repère, les personnes responsables de la gestion de la société. Telle est la portée de la première partie de l'amendement.

b) On aboutirait à détruire particulièrement les équilibres sociétaires si l'on confiait à un tiers, même réviseur d'entreprises ou expert-comptable, le soin de déterminer si une décision ou une opération « n'est pas de nature à porter un préjudice financier à la société ». On confierait ainsi à ce tiers un droit de veto dans un domaine où l'opportunité des décisions et leur perspective à long terme importent plus qu'un critère de « préjudice financier ».

La portée de la deuxième partie de l'amendement est de veiller à maintenir ces équilibres sociétaires, tout en renforçant les obligations du conseil.

Il est ainsi apparu utile de reprendre un texte assez similaire à celui de l'article 60, § 1er, alinéa 5, de la loi actuelle.

Un membre soutient cet amendement alors que le ministre s'y oppose.

« B. Het voorgestelde artikel 60, § 2, te vervangen als volgt :

« § 2. Wanneer alle leden van de raad van bestuur een belang hebben als bedoeld in § 1, kunnen alle bestuurders, in afwijking van § 1, vierde lid, tweede volzin, beraadslagen en stemmen overeenkomstig de procedure neergelegd in § 1.

De raad van bestuur brengt in dat geval op de algemene vergadering, vóór over enig ander punt wordt gestemd, een bijzonder verslag uit over de omstandigheden waarin tot bedoelde beslissingen of handelingen is besloten of over de voorwaarden waaronder zij tot stand zijn gekomen en over de gevolgen en het belang ervan voor de vennootschap. Dit bijzonder verslag wordt bij het jaarverslag gevoegd. »

Verantwoording

Zie littera A.

Een lid bestempelt dit amendement als een vereenvoudiging van de voorgestelde tekst aangezien de commissaris-revisor of, bij diens ontstentenis, een bedrijfsrevisor of accountant geen verslag meer dient uit te brengen over de financiële schade die de betrokken beslissing of handeling aan de vennootschap kan toebrengen.

De heer Dieux is de mening toegedaan dat dit amendement de filosofie van het voorgestelde artikel 60 op de helling zet. In de rechtsleer staat de door het amendement verdedigde opvatting diametraal tegenover de zienswijze dat de algemene vergadering door middel van speciale verslagen moet worden geïnformeerd over de eventuele financiële schade van beslissingen of handelingen waaromtrent een belangenconflict bestaat, zonder dat de revisor een oordeel moet uitspreken over de economische en financiële opportuniteit van die beslissingen of handelingen.

Indien dit amendement wordt aangenomen, rijst de vraag of *a fortiori* het voorgestelde artikel 60, § 1, niet moet worden herzien vermits dit artikel geen belangenconflict in hoofde van alle bestuurders betreft, maar in hoofde van slechts een bestuurder.

De vorige spreker wijst op een ander nadeel, namelijk dat wanneer er een belangenconflict in hoofde van alle bestuurders bestaat, en de raad van bestuur volgens de vereenvoudigde procedure in § 1 een bepaalde beslissing of handeling goedkeurt, de algemene vergadering deze na verloop van tijd niet meer ongedaan kan maken of herzien.

Het amendement heeft echter wel de verdienste dat het een oplossing aanreikt voor een situatie die onder de gelding van het huidige artikel 60 Venn. W. bijzonder gevreesd wordt, te weten de totale verlamming van de raad van bestuur.

« B. Remplacer l'article 60, § 2, proposé, par ce qui suit :

« § 2. Lorsqu'il existe dans le chef de tous les membres du conseil d'administration un intérêt tel que visé au § 1er, tous les administrateurs peuvent, par dérogation au § 1er, alinéa 4, deuxième phrase, délibérer et voter en respectant la procédure prévue au § 1er.

Le conseil d'administration doit en ce cas faire à l'assemblée générale, avant tout vote sur d'autres résolutions, un rapport spécial sur les circonstances dans lesquelles les décisions ou les opérations en cause ont été prises ou sur les conditions auxquelles elles ont été conclues, et sur les conséquences qui en ont résulté pour la société et sur l'intérêt de la décision ou de l'opération pour cette dernière. Ce rapport spécial sera annexé au rapport de gestion. »

Justification

Voir littera A.

Un commissaire qualifie cet amendement de simplification du texte proposé, étant donné que le commissaire-réviseur ou, à défaut de ce dernier, un réviseur d'entreprises ou un expert-comptable n'est plus tenu de faire un rapport sur le préjudice financier que la décision ou l'opération concernée peut occasionner à la société.

M. Dieux considère que cet amendement trahit la philosophie de l'article 60 proposé. La doctrine a établi que la thèse défendue par l'amendement est diamétralement opposée au principe selon lequel l'assemblée générale doit être informée, au moyen de rapports spéciaux, de l'éventuel préjudice financier occasionné par des décisions ou des opérations au sujet desquelles il existe un conflit d'intérêts, sans que le réviseur ne doive se prononcer sur l'opportunité économique et financière de ces décisions ou opérations.

Si cet amendement est adopté, la question se posera de savoir si l'article 60, § 1er, ne doit pas *a fortiori* être revu, puisque cet article ne traite pas d'un conflit d'intérêts de la part de tous les administrateurs, mais de la part d'un seul d'entre eux.

L'intervenant précédent met l'accent sur un autre inconvénient, à savoir que lorsqu'il existe un conflit d'intérêts de la part de tous les administrateurs et que le conseil d'administration approuve, en application de la procédure simplifiée du § 1er, une décision ou une opération déterminée, l'assemblée générale ne peut plus l'annuler ou la revoir après un certain temps.

L'amendement a toutefois le mérite de proposer une solution à une situation qui est spécialement redoutée sous l'empire de l'actuel article 60 des lois sur les sociétés commerciales, à savoir la paralysie complète du conseil d'administration.

Een ander lid merkt op dat, wanneer alle bestuurders een tegenstrijdig belang hebben, volgens het amendement een procedure zou moeten worden toegepast die eenvoudiger en soepeler is dan die bepaald in het voorgestelde artikel 60, § 1, voor het geval één bestuurder een belang heeft. De tegenstrijdigheid in deze redenering ondergraaft het uitgangspunt van voormeld artikel.

Spreker is van oordeel dat het voorgestelde artikel 60 het persoonlijk belang nader preciseert dan het actuele artikel. Het louter functioneel belang zou derhalve niet meer volstaan.

De vorige interveniënt meent dat in dat verband een onderscheid moet worden gemaakt tussen enerzijds het persoonlijk belang en anderzijds het belang van de bestuurder die een onderneming vertegenwoordigt die een deel van de aandelen in de vennootschap in handen heeft.

Het huidige artikel 60 heeft niet tot een verlamming van de raad van bestuur geleid omdat alleen het persoonlijk belang van de bestuurder hem ertoe verplichtte dat te melden en zich te onthouden bij de beraadslaging en de stemming.

De extensieve interpretatie die door de rechtspraak en de rechtsleer aan het begrip belang is gegeven, heeft tot een verlamming van de raden van bestuur geleid waardoor dit begrip in het voorgestelde artikel 60 wordt herzien. De nieuwe omschrijving voldoet hem echter niet omdat ze het voormelde onderscheid niet duidelijk weergeeft. Spreker zal zich beraden over de noodzaak om het voorgestelde artikel 60 in die zin aan te passen.

« C. In het voorgestelde artikel 60, § 3, de woorden « en waarvan de ene een controlebevoegdheid bezit over de andere, of ten aanzien waarvan een derde vennootschap een controlebevoegdheid bezit » te vervangen door de woorden « en waarvan ten minste één een dochter is van de andere of wanneer zij dochters zijn van een zelfde vennootschap. »

Verantwoording

Het begrip « dochter » wordt gedefinieerd door het koninklijk besluit van 14 oktober 1991 tot bepaling van de begrippen moedervennootschap en dochtervennootschap voor de toepassing van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Onder dat begrip wordt verstaan een vennootschap ten opzichte waarvan een controlebevoegdheid bestaat en het besluit omschrijft ook het begrip « controle ».

Verkieslijk is bij de aldus omschreven terminologie te blijven.

Een lid merkt op dat het amendement een loutere vormverbetering inhoudt.

Un autre commissaire fait observer que si tous les administrateurs ont un intérêt opposé, il faudrait appliquer, selon l'amendement, une procédure plus simple et plus souple que celle prévue par l'article 60, § 1er, proposé, pour le cas où un seul administrateur a un intérêt. La contradiction que comporte ce raisonnement fausse le point de départ dudit article.

L'intervenant estime que l'article 60 proposé définit plus précisément l'intérêt personnel que l'article actuel. L'intérêt purement fonctionnel ne suffirait donc plus.

Le préopinant estime qu'il faut à cet égard faire une distinction entre, d'une part, l'intérêt personnel et, d'autre part, l'intérêt de l'administrateur qui représente une entreprise possédant une partie des actions de la société.

L'article 60 actuel n'a pas entraîné une paralysie du conseil d'administration parce que seul l'intérêt personnel de l'administrateur l'obligeait à en faire la mention et à s'abstenir lors de la délibération et du vote.

L'interprétation extensive donnée par la jurisprudence et la doctrine à la notion d'intérêt a entraîné une paralysie des conseils d'administration, qui a nécessité la révision de cette notion à l'article 60 proposé. Toutefois, la nouvelle définition ne satisfait pas l'intervenant parce qu'elle ne reflète pas clairement la distinction susvisée. Il réfléchira à la nécessité d'adapter l'article 60 proposé dans ce sens.

« C. À l'article 60, § 3, proposé, remplacer les mots « et dont l'une détient un pouvoir de contrôle sur l'autre, ou à l'égard desquelles une troisième société détient un pouvoir de contrôle » par les mots « et dont l'une au moins est une société dont l'une est une filiale de l'autre ou lorsqu'elles sont filiales d'une même société. »

Justification

La notion de « filiale » est définie par l'arrêté royal du 14 octobre 1991 relatif à la définition des notions de société-mère et de société filiale pour l'application des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Cette notion vise une société à l'égard de laquelle un pouvoir de contrôle existe et l'arrêté définit la notion de contrôle.

Il est préférable de se référer à la terminologie ainsi définie.

Un membre fait observer que l'amendement comporte une simple correction formelle.

« D. In het voorgestelde artikel 60, § 4, de woorden « de beslissingen genomen of de handelingen verricht met overtreding van dit artikel, of met inachtneming van dit artikel » te vervangen door de woorden « de beslissingen en handelingen bedoeld in dit artikel en genomen of verricht met inachtneming daarvan » en de woorden « hen, of één van hen, een financieel voordeel heeft bezorgd dat kennelijk overmatig is in verhouding tot het door de vennootschap geleden nadeel » te vervangen door de woorden « kennelijk in strijd was met het belang van de vennootschap. »

« E. In het voorgestelde artikel 60, § 5, de woorden « de beslissing die werd genomen of de handeling die werd verricht met overtreding van § 3 » te vervangen door de woorden « de beslissing of de handeling bedoeld in § 3 en genomen of verricht met inachtneming daarvan » en de woorden « de ene vennootschap financiële schade heeft berokkend die kennelijk overmatig is in verhouding tot het door de andere vennootschappen verkregen voordeel » te vervangen door de woorden « kennelijk in strijd was met het belang van de vennootschap. »

Verantwoording

D en E. De voorgestelde amendementen beogen de regelingen van toepassing op de §§ 4 en 5 van artikel 60 met elkaar in overeenstemming te brengen:

a) Bij schending van artikel 60 is de gemeenrechtelijke regeling van artikel 62, tweede lid, van de gecoördineerde wetten van toepassing. Er is dus geen reden toe om in een bijzondere aansprakelijkheidsregeling te voorzien. Meer bepaald is het niet raadzaam om te wachten tot de schade « kennelijk overmatig is » om een overtreding van de wet of de statuten te bestraffen.

b) Artikel 60 strekt er eigenlijk toe om een vorm van « abus de biens sociaux » — wat in Frankrijk onder het strafrecht valt — civielrechtelijk te bestraffen, en het is van belang om de grenzen van dat misbruik te definiëren. Een « kwantitatief » criterium van een misbruik zou weinig oordeelkundig zijn, en beter is een begrip te nemen dat goed bekend is bij de rechtbanken, nl. de schending van de belangen van de vennootschap en van derden. De termen « kennelijk in strijd met het belang van de vennootschap » volstaan om een dergelijk misbruik te omschrijven.

De heer Dieux acht dit amendement verdienstelijk omdat het tot doel heeft de notie « belang van de vennootschap » in artikel 60 in te voegen. Het probleem is echter dat er zich omtrent de inhoud van dit begrip in de rechtspraak en in de rechtsleer twee stromingen aftekenen.

De enen huldigen de kapitalistische opvatting dat het om het patrimoniaal belang van de overgrote meerderheid der aandeelhouders gaat, d.w.z. het rendement van hun investering.

« D. À l'article 60, § 4, proposé, remplacer les mots « des décisions prises ou des opérations accomplies en violation du présent article, ou en conformité avec le présent article » par les mots « des décisions et des opérations visées au présent article et prises ou accomplies en conformité avec celui-ci » et les mots « leur a procuré ou a procuré à l'un d'eux un avantage financier manifestement abusif au détriment de la société » par les mots « était manifestement contraire à l'intérêt social. »

« E. À l'article 60, § 5, proposé, remplacer les « accomplies en violation » par les mots « visées au § 3 et prises ou accomplies en conformité avec celui-ci » et les mots « a fait subir à une société un préjudice manifestement abusif par rapport à l'avantage obtenu par les autres sociétés » par les mots « était manifestement contraire à l'intérêt social. »

Justification

D et E. Les amendements proposés tendent à harmoniser le régime applicable aux articles 60, § 4 et § 5:

a) En cas de violation de l'article 60, le régime de droit commun de l'article 62, alinéa 2, des lois coordonnées s'applique. Il n'y a donc pas de raison de prévoir un régime particulier de responsabilité. En particulier, il n'y a pas lieu d'attendre que le préjudice soit « manifestement abusif » pour sanctionner une violation de la loi ou des statuts.

b) En cas de respect de l'article 60, l'article tend en réalité à sanctionner civilement une forme d'« abus de biens sociaux » tel qu'il est sanctionné pénalement en droit français, et il importe de définir les limites de cet abus. Or, le critère « quantitatif » d'un abus est peu judicieux, et il faut lui préférer une notion bien connue des tribunaux qui est la méconnaissance des intérêts de la société et des tiers. Les termes « manifestement contraire à l'intérêt social » suffisent à réduire l'idée d'un tel abus.

M. Dieux estime que cet amendement a du mérite, parce qu'il vise à insérer à l'article 60 la notion d'« intérêt social ». Le problème est, cependant, que deux tendances se dessinent dans la jurisprudence et la doctrine à propos du contenu de cette notion.

Les uns défendent la thèse capitaliste selon laquelle il s'agit de l'intérêt patrimonial de la grande majorité des actionnaires, c'est-à-dire du rendement de leur investissement.

De anderen beschouwen het belang van de vennootschap als een open begrip. Het gaat om het belang van de onderneming dat wordt doorgetrokken naar alle personen wiens welvaart verbonden is aan de continuïteit van het bedrijf d.w.z. de werknemers, bankiers, trouwe klanten, geldschieters. In deze opvatting, die voornamelijk in beslissingen in kort geding wordt gehuldigd, wordt eigenlijk naar het algemeen belang verwezen.

Gelet op het voormelde verschil in interpretatie, lijkt het niet wenselijk het begrip belang van de vennootschap op te nemen in een artikel betreffende de aansprakelijkheid van de bestuurders.

Een lid stipt aan dat de innovatie vervat in het voorgestelde artikel 60, § 4, de voorwaarde betreft dat de beslissing of de handeling de bestuurders, of één van hen, een financieel voordeel moet hebben bezorgd dat kennelijk overmatig is in verhouding tot het door de vennootschap geleden nadeel. Vraag is waarom deze beperking, die een toepassing vormt van het evenredigheidsbeginsel, hier wordt ingevoerd.

De minister verklaart dat het voorgestelde artikel 60, § 4, de quasi-objectieve aansprakelijkheid van de bestuurders invoert en in samenhang met artikel 62, tweede en derde lid, betreffende de aansprakelijkheid van de bestuurders moet worden gelezen. Spreker acht het opportuun het voorgestelde artikel 60, § 4, te laten voorafgaan door de volgende woorden:

« Onverminderd artikel 62, tweede lid,... »

Hetzelfde artikel zou worden aangevuld met het bestaande artikel 62, derde lid. Het voordeel van deze redactie is tweeërlei. In de eerste plaats wordt erop gewezen dat de regel vervat in artikel 62, tweede lid, van toepassing blijft. Dit is de klassieke opvatting dat de schending van de wet en de statuten de hoofdelijke aansprakelijkheid van de bestuurders meebrengt.

Ten tweede bevat het voorgestelde artikel 60, § 4, eerste lid, een vorm van objectieve aansprakelijkheid. Krachtens artikel 62, derde lid, dat artikel 60, § 4, tweede lid, zou worden, kunnen de bestuurders ten aanzien van de overtredingen waaraan zij geen deel hebben gehad die aansprakelijkheid van zich afwentelen.

De heer Dieux interpreteert het verschil tussen het voorgestelde artikel 60, § 4, eerste lid, en artikel 62, tweede lid, in die zin dat in het eerste geval geen oorzakelijk verband vereist is tussen de inbreuk en de geleden schade (d.w.z. de objectieve aansprakelijkheid). De voormelde artikelen dekken derhalve een verschillende hypothese.

Een lid herinnert aan het vroegere voorstel om in artikel 60, § 4, te bepalen dat de bestuurder wetens moet zijn van het tegenstrijdig belang. Het is immers

Les autres considèrent l'intérêt social comme une notion ouverte. Il s'agit de l'intérêt de l'entreprise, qui se répercute sur toutes les personnes dont le bien-être dépend de la continuité de l'entreprise, c'est-à-dire les travailleurs, les banquiers, les clients fidèles, les bailleurs de fonds. Cette conception qui prévaut surtout dans les décisions prises en référé, se réfère, en fait, à l'intérêt général.

Compte tenu de la différence d'interprétation évoquée, il ne semble pas souhaitable d'inscrire la notion d'intérêt social dans un article relatif à la responsabilité des administrateurs.

Un commissaire note que l'article 60, §4, proposé, innove en ce sens qu'il prévoit comme condition que la décision ou l'opération doit avoir procuré aux administrateurs ou à l'un d'entre eux un avantage financier manifestement abusif au détriment de la société. La question est de savoir pourquoi cette limitation, qui constitue une application de principe de la proportionnalité, est introduite ici.

Le ministre déclare que l'article 60, §4, proposé instaure la responsabilité quasi objective des administrateurs et doit être lu conjointement avec l'article 62, deuxième et troisième alinéas, qui concernent la responsabilité des administrateurs. Il juge opportun de faire précéder l'article 60, §4, proposé par les mots suivants:

« Sans préjudice de l'article 62, alinéa 2,... »

Le même article serait complété par l'article 62, troisième alinéa, existant. Cette rédaction présente un double avantage. Premièrement, on souligne que la règle prévue à l'article 62, deuxième alinéa, reste applicable. C'est la conception classique selon laquelle la violation de la loi et des statuts entraîne la responsabilité solidaire des administrateurs.

Deuxièmement, l'article 60, §4, premier alinéa, proposé comporte une forme de responsabilité objective. En vertu de l'article 62, troisième alinéa, qui deviendrait l'article 60, §4, deuxième alinéa, les administrateurs peuvent être déchargés de la responsabilité quant aux infractions auxquelles ils n'ont pas pris part.

M. Dieux interprète la différence entre l'article 60, §4, premier alinéa, proposé et l'article 62, deuxième alinéa, en ce sens que dans le premier cas, aucun lien causal n'est requis entre l'infraction et le préjudice subi (c'est-à-dire la responsabilité objective). Les articles susvisés couvrent donc une hypothèse différente.

Un commissaire rappelle la proposition précédente visant à prévoir, à l'article 60, §4, que l'administrateur doit être au courant de l'intérêt

niet uitgesloten dat een bestuurder die een tegenstrijdig belang heeft, dat niet meedeelt aan de andere bestuurders zodat deze laatsten hierover in onwetendheid verkeren. Indien zij een inbreuk op artikel 60 zouden plegen, zouden zij hoofdelijk aansprakelijk zijn voor de door de vennootschap geleden schade.

De minister verklaart dat amendementen op het voorgestelde artikel 60, § 1, eerste lid, kunnen worden ingediend waarmee deze kwestie kan worden opgelost. Hij wijst tevens op de mogelijkheid voor de bestuurders om de aansprakelijkheid van zich af te schuiven krachtens artikel 62, derde lid, dat in het voorgestelde artikel 60, § 4, zal worden opgenomen.

Een lid merkt op dat de voorgestelde teksten een zware verantwoordelijkheid op de schouders van de bestuurders plaatsen. Kandidaat-bestuurders zullen zich derhalve goed moeten bezinnen alvorens een bestuursmandaat op te nemen.

De heer Dieux is de mening toegedaan dat de discussie over de door artikel 60, § 4, bepaalde sancties en de dreiging die daarvan uitgaat, misschien voorbarig is. Doorslaggevend is de vraag welke draagwijdte aan het begrip persoonlijk en strijdig belang wordt gegeven.

Het voorgestelde artikel 60 heeft die draagwijdte in vergelijking met het van kracht zijnde artikel ingeperkt. Terwijl tot op heden een dualiteit van belangen volstond om een onthouding bij de beraadslagingen en de stemming teweeg te brengen, vereist het voorgestelde artikel een tegenstelling van belangen van financiële aard. Spreker onderschrijft deze restrictieve opvatting. Het ware wel beter het woord « financiële » te vervangen door het woord « patrimoniale ».

« F. In het voorgestelde artikel 60, § 6, de woorden « van de in de §§ 4 en 5 bedoelde benadeling op de hoogte is geweest, of gelet op de omstandigheden, hiervan niet onwetend kon zijn » te vervangen door de woorden « op de hoogte was of had behoren te zijn van die overtreding. »

Verantwoording

Overeenkomstig de beginselen van het gemeen recht, vooral in verband met de medeplichtigheid van derden, zoals gedefinieerd door het arrest van het Hof van cassatie van 22 april 1983 (Pas., 1983, I, blz. 944 e.v. en R.W. 1983-1984, kol. 427 e.v. en noot E. Dirix), is het verkieslijk om niet te bepalen dat de wederpartij « van de benadeling op de hoogte is geweest », maar wel dat de wederpartij op de hoogte is van de schending van artikel 60, wat uiteraard ook de kennelijke schending van het belang van de vennootschap behelst.

Een lid betoont zich geen voorstander van dit amendement.

opposé. En effet, il n'est pas exclu qu'un administrateur ayant un intérêt opposé ne le fasse pas savoir aux autres administrateurs, si bien que ces derniers restent dans l'ignorance à ce sujet. S'ils commettaient une infraction à l'article 60, ils seraient solidairement responsables du préjudice subi par la société.

Le ministre déclare qu'il est possible de déposer des amendements à l'article 60, § 1er, premier alinéa, proposé afin de résoudre cette question. Il souligne également la possibilité, pour les administrateurs, de se décharger de la responsabilité en application de l'article 62, troisième alinéa, qui sera repris à l'article 60, § 4, proposé.

Un commissaire fait observer que les textes proposés chargent les administrateurs d'une lourde responsabilité. Les candidats administrateurs devront donc y réfléchir à deux fois avant d'assumer un mandat d'administrateur.

M. Dieux considère que la discussion relative aux sanctions prévues à l'article 60, § 4, et la menace qui en découle est peut-être prématurée. La question décisive est de savoir quelle portée l'on donne à la notion d'intérêt personnel et opposé.

L'article 60 proposé a limité cette portée en comparaison de l'article actuellement en vigueur. Alors que, jusqu'à présent, une dualité d'intérêts suffisait pour provoquer une abstention lors des délibérations et du vote, l'article proposé nécessite une opposition d'intérêts d'ordre financier. L'intervenant souscrit à cette conception restrictive. Il serait préférable de remplacer le mot « financier » par le mot « patrimonial ».

« F. À l'article 60, § 6, proposé, remplacer les mots « avait connaissance du préjudice visé aux §§ 4 et 5 ou, vu les circonstances, ne pouvait l'ignorer » par les mots « avait ou devait avoir connaissance de cette violation. »

Justification

Conformément aux principes du droit commun, notamment de la tierce complicité, telle qu'elle a été définie par l'arrêt de la Cour de cassation du 22 avril 1983 (Pas., 1983, I, p. 944 et s. et R.W. 1983-1984, col. 247 et s. et note E. Dirix), il est préférable de ne pas viser la connaissance du « préjudice » mais la connaissance de la violation des dispositions de l'article 60, ce qui vise également l'hypothèse de la méconnaissance manifeste de l'intérêt social.

Un commissaire se dit hostile à cet amendement.

De heer Dieux verklaart dat de woorden « op de hoogte was of had behoren te zijn van die overtreding », in deze context zinvol zijn omdat hiermee de derde-medeplichtigheid wordt geviseerd. Volgens het gemeen recht is degene die meewerkt aan de schending van een wet, een reglement of een overeenkomst, medeplichtig wanneer hij wist of had moeten weten dat aldus een rechtsregel of een contract zou worden geschonden.

De minister schaart zich achter het amendement, maar stelt voor het als volgt te formuleren:

« ... op de hoogte was of had behoren te zijn zowel van die overtreding als van de in §§ 4 en 5 bedoelde behandeling. »

De heer Dieux is van oordeel dat de door de vertegenwoordiger van de minister voorgestelde supplementaire kennisvereiste van de door de §§ 4 en 5 bedoelde benadeling misschien iets te verregaand is. Volgens het gemeen recht inzake aansprakelijkheid is er sprake van medeplichtigheid zodra er kennis was van de fout. Door te bepalen dat men tevens kennis moet hebben van de benadeling, gaat men verder dan wat het gemeen recht in deze materie als voorwaarde voor derde-medeplichtigheid stelt. Aanvaardt men het subamendement, dan ontneemt men de vennootschap de mogelijkheid de nietigheid te vorderen indien de derde op de hoogte was van de overtreding van artikel 60, maar niet van de benadeling.

Hij suggereert dan ook deze bijkomende voorwaarde te schrappen.

De heren Pataer en Stroobant dienen de volgende amendementen in:

« A) 1. In het eerste lid van het voorgestelde artikel 60, § 1, de woorden « financiële aard » te vervangen door de woorden « materiële aard ».

2. In § 2 van hetzelfde artikel de woorden « financiële schade » te vervangen door de woorden « materiële schade. »

Verantwoording

De term « financieel » is veeleer een economisch dan een juridisch begrip. Deze opmerking werd eveneens gemaakt door de vertegenwoordiger van de minister tijdens de bespreking van het wetsontwerp in de bevoegde commissie van de Kamer van volksvertegenwoordigers (zie blz. 46 van het verslag).

De heer Dieux stelt voor de term « patrimonial »/ « patrimoniaal » te gebruiken omdat dit begrip in het juridisch jargon het onderscheid met de term « moreel » in het licht stelt.

Volgens « le petit Robert » mag het woord « matériel » niet in deze context worden gebruikt.

M. Dieux déclare que les mots « avait ou devait avoir connaissance de cette violation » sont pertinents dans ce contexte parce qu'ils visent le tiers complice. En vertu du droit commun, celui qui collabore à la violation d'une loi, d'un règlement ou d'un contrat est complice lorsqu'il savait ou devait savoir qu'une règle de droit ou un contrat seraient ainsi méconnus.

Le ministre se rallie à l'amendement, mais propose de le formuler comme suit:

« ... avait ou devait avoir connaissance et de cette violation et du préjudice visé aux §§ 4 et 5. »

M. Dieux estime que la condition supplémentaire de connaissance du préjudice visé aux §§ 4 et 5 proposée par le ministre va peut-être un peu trop loin. Selon le droit commun, il est question de complicité en matière de responsabilité dès qu'il y a eu connaissance de la faute. En disposant qu'il faut également avoir connaissance du préjudice, on va plus loin que ce que le droit commun pose comme condition de complicité de tiers dans cette matière. Si l'on adopte le sous-amendement, on prive la société de la possibilité d'introduire une action en nullité si le tiers était au courant de l'infraction de l'article 60, mais pas du préjudice.

C'est pourquoi il suggère de supprimer cette condition supplémentaire.

MM. Pataer et Stroobant déposent les amendements suivants:

« A) 1. au premier alinéa de l'article 60, § 1er, proposé, remplacer les mots « de nature financière » par les mots « de nature matérielle ».

2. Au § 2 du même article, remplacer les mots « un préjudice financier » par les mots « un préjudice matériel. »

Justification

Le terme « financier » relève plutôt du vocabulaire économique que juridique. Cette remarque avait déjà été formulée par le représentant du ministre au cours de la discussion du projet de loi au sein de la commission compétente de la Chambre des représentants (voir la page 46 du rapport).

M. Dieux propose d'utiliser le terme « patrimonial » parce que cette notion explicite la différence par rapport au terme « moral » dans le jargon juridique.

Selon « le petit Robert » le mot « matériel » ne peut pas être utilisé dans ce contexte.

Bijgevolg dient de heer Pataer het volgende subamendement in op zijn eigen amendement:

« De woorden « financiële aard », « financiële schade », « financiële gevolgen » respectievelijk vervangen door de woorden « patrimoniale aard », « patrimoniale schade », « patrimoniale gevolgen. »

« B) In § 3 van hetzelfde artikel, de woorden « waarvan minstens één een publiek beroep op het spaarwezen doet of heeft gedaan en » te doen vervallen. »

Verantwoording

Het is allerminst duidelijk waarom bedoelde voorwaarde in de tekst is opgenomen. Het lijkt ons niet gefundeerd het toepassingsgebied van deze paragraaf op deze manier te conditioneren en dus te verzwakken.

De minister verklaart dat artikel 60, § 3, een andere hypothese betreft dan artikel 60, § 1. Het eerstvermelde artikel betreft de handelingen tussen vennootschappen die tot eenzelfde groep behoren, en waarover de respectieve raden van bestuur beraadslagen en stemmen in het licht van de verslagen over de financiële gevolgen ervan voor die vennootschappen.

Een lid meent dat dit amendement een problematiek aan de orde stelt waarop de heer Cannaerts in zijn amendement reeds gewezen heeft.

Vraag is of de in paragraaf 3 bedoelde handeling iedere handeling betreft dan wel die omschreven in paragraaf 1. Volgens de minister is artikel 60, § 1, toepasselijk op de niet ter beurze genoteerde vennootschappen waarvan de ene een controlebevoegdheid bezit over de andere, terwijl artikel 60, § 3, een uitbreiding inhoudt ten aanzien van de ter beurze genoteerde vennootschappen met een controlebevoegdheid omdat dan iedere handeling tot de verslagprocedure aanleiding geeft.

Op grond van het Kamerverslag was de het Cannaerts daarentegen van oordeel dat artikel 60, § 3, de in § 1 omschreven handelingen betrof tussen de moeder- en de dochtervennootschap waarvan er tenminste één een publiek beroep op het spaarwezen heeft gedaan.

Gelet op de hiervoor geschetste onduidelijkheid rijst de vraag naar de precieze draagwijdte van het voorgestelde artikel 60, § 3.

De minister verklaart dat artikel 60, § 1, de hypothese dekt waarin de bestuurder zowel rechtstreeks als onrechtstreeks een persoonlijk en strijdig belang van financiële aard heeft. Vraag is of deze situatie ook door de in § 3 bedoelde hypothese wordt geviseerd wanneer ingevolge het amendement van de heer Cannaerts zou worden gepreciseerd dat het een handeling moet betreffen zoals omschreven in § 1.

En conséquence, M. Pataer dépose le sous-amendement suivant à son propre amendement:

« Remplacer les mots « nature financière », « préjudice financier » et « conséquences financières » respectivement par les mots « nature patrimoniale », « préjudice patrimonial » et « conséquences patrimoniales ».

« B) Au § 3 du même article, supprimer les mots « dont l'une au moins est une société ayant fait ou faisant publiquement appel à l'épargne et. »

Justification

On peut se demander pourquoi cette condition a été inscrite dans le texte. Il ne nous semble pas fondé de prévoir de telles conditions, qui affaiblissent le champ d'application de ce paragraphe.

Le ministre déclare que l'article 60, § 3, concerne une autre hypothèse que l'article 60, § 1er. Le premier des deux concerne les opérations entre sociétés qui appartiennent à un même groupe et au sujet desquelles les conseils d'administration respectifs délibèrent et votent à la lumière des rapports relatifs à leurs conséquences financières pour ces sociétés.

Un commissaire estime que cet amendement soulève un problème que M. Cannaerts avait déjà évoqué dans son amendement.

La question est de savoir si l'opération visée au § 3 concerne toute opération ou celles qui sont définies au § 1er. Selon le ministre, l'article 60, § 1er, est applicable aux sociétés non cotées en bourse dont l'une possède un pouvoir de contrôle sur l'autre alors que l'article 60, § 3, ajoute un pouvoir de contrôle des sociétés cotées en bourse, parce que dans ce cas, toute opération donne lieu à la procédure du rapport.

Par contre, M. Cannaerts, se basant sur le rapport de la Chambre, considérait que l'article 60, § 3, portait sur les opérations définies au § 1er entre la société-mère et la filiale, dont une au moins a fait appel à l'épargne publique.

Compte tenu de l'imprécision évoquée ci-dessus, on peut se demander quelle est la portée précise de l'article 60, § 3, proposé.

Le ministre déclare que l'article 60, § 1er, couvre l'hypothèse dans laquelle l'administrateur a un intérêt personnel d'ordre financier tant direct qu'indirect. La question qui se pose est de savoir si cette situation est également visée par l'hypothèse dont il est question au § 3 s'il est précisé, à la suite de l'amendement de M. Cannaerts, qu'il doit s'agir d'une opération au sens du § 1er.

Een lid interpreteert artikel 60, § 1, in die zin dat een bestuurder die een andere vennootschap in de raad van bestuur vertegenwoordigt, onrechtstreeks belang heeft als die vennootschap een voordeel kan halen uit een bepaalde handeling tussen de twee vennootschappen. Hij heeft dus geen rechtstreeks maar wel een onrechtstreeks belang omdat de vennootschap waarvan hij de belangen in de raad van bestuur behartigt, baat heeft bij een bepaalde handeling.

Om die reden is de in artikel 60, § 3, geviseerde handeling die welke omschreven is in artikel 60, § 1, vermits in dat artikel niet alleen de belangen van de bestuurders, maar ook die van de vennootschappen tegenstrijdig kunnen zijn.

Wat de draagwijdte van het begrip «controlebevoegdheid» betreft, verwijst de minister naar het koninklijk besluit van 14 oktober 1991 tot bepaling van de begrippen moedervennootschap en dochtervennootschap voor de toepassing van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (*Belgisch Staatsblad*, 24 oktober 1991).

De heer Dieux acht het voorgestelde artikel 60, § 3, een verraderlijke bepaling omdat het niets uit te staan heeft met de overige paragrafen van dit artikel.

De paragraaf 3 vormt de aanzet tot de uitbouw van een vennootschappengroepsrecht, terwijl de notie vennootschappengroep als zodanig niet in het Belgisch recht gekend is.

Deze paragraaf is in artikel 60 een vreemde eend in de bijt omdat ze geen belangenconflict binnen de raad van bestuur betreft of in hoofde van de bestuurders, maar wel de voorrang van het belang van de groep poneert boven het afzonderlijk belang van de vennootschappen die van de groep deel uitmaken.

Spreker is de mening toegedaan dat deze paragraaf het vennootschapsrecht dreigt te ontwrichten.

Indien deze bepaling toch zou worden behouden, zou ze uit artikel 60 moeten worden gelicht. Fundamenteel is echter dat het begrip «vennootschappengroep» nader moet worden onderzocht.

Benevens deze algemene opmerking, wijst hij op enkele anomalieën in de voorgestelde paragraaf 3, inzonderheid de verplichting om eventueel een financiële instelling, gekozen om haar onafhankelijkheid, te belasten met een gemotiveerde beschrijving en beoordeling van de financiële gevolgen voor de vennootschappen van de beslissing of de aan de raden van bestuur voorgelegde handeling.

Spreker stelt dit procédé in vraag.

De minister stipt aan dat artikel 60, § 3, voortvloeit uit een amendement van de volksvertegenwoordigers De Clercq en Landuyt, dat door de Regering werd

Un commissaire interprète l'article 60, § 1er, en ce sens qu'un administrateur qui représente une autre société au sein du conseil d'administration a un intérêt indirect si cette société peut retirer un avantage d'une opération déterminée entre les deux sociétés. Il a donc un intérêt non pas direct, mais indirect, parce que la société dont il défend les intérêts au sein du conseil d'administration peut profiter d'une opération déterminée.

C'est pourquoi l'opération visée à l'article 60, § 3, est celle qui est définie à l'article 60, § 1er, puisqu'à cet article, non seulement les intérêts des administrateurs, mais aussi ceux des sociétés peuvent être opposés.

En ce qui concerne la notion de «pouvoir de contrôle», le ministre renvoie à l'arrêté royal du 14 octobre 1991 relatif à la définition des notions de société mère et de société filiale pour l'application des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (*Moniteur belge* du 24 octobre 1991).

M. Dieux estime que l'article 60, § 3, proposé, est une disposition perfide, parce qu'il n'a rien à voir avec les autres paragraphes de cet article.

Le § 3 constitue l'ébauche de l'élaboration d'un droit des groupes de sociétés, alors que la notion de groupe de sociétés n'est pas connue en tant que telle en droit belge.

Ce paragraphe n'est pas à sa place à l'article 60, parce qu'il ne concerne pas un conflit d'intérêts au sein du conseil d'administration ou dans le chef des administrateurs, mais qu'il consacre la priorité de l'intérêt du groupe sur l'intérêt particulier des sociétés qui font partie du groupe.

L'intervenant considère que ce paragraphe risque de désorganiser le droit des sociétés.

Si cette disposition devait malgré tout être retenue, il faudrait la retirer de l'article 60. Ce qui est fondamental, toutefois, c'est que la notion de «groupe de sociétés» doit faire l'objet d'un examen plus approfondi.

Outre cette observation générale, il signale quelques anomalies au § 3 proposé, en particulier l'obligation de charger éventuellement un organisme financier choisi pour son indépendance, d'une description et d'une évaluation motivées des conséquences financières pour les sociétés de la décision ou de l'opération soumise au conseil d'administration.

L'intervenant met ce procédé en cause.

Le ministre relève que l'article 60, § 3, résulte d'un amendement des députés MM. De Clercq et Landuyt, que le Gouvernement a appuyé parce qu'il régit les

gesteund omdat het de handelingen regelt tussen de vennootschappen die tot dezelfde groep behoren. De minister is het ermee eens om § 3 in een ander artikel onder te brengen.

Inzake het door de heer Pataer ingediende amendement huldigt spreker de opvatting dat handelingen tussen vennootschappen waarvan er één een publiek beroep op het spaarwezen doet of heeft gedaan, een grote transparantie moeten vertonen. Inzonderheid wanneer het om handelingen tussen een moeder- en een dochtervennootschap gaat, mogen de belangen van de minderheidsaandeelhouders niet worden miskend. Hij bepleit derhalve het behoud van paragraaf 3.

Spreker is het wel eens met het voorstel om deze paragraaf uit artikel 60 te lichten en als artikel 60*bis* in de vennootschappenwet in te voegen. Dit rechtvaardigt tevens de optie om niet in te gaan op het amendement van de heer Cannaerts om het begrip handeling te definiëren als de handeling zoals omschreven in § 1.

« C. In § 5 van hetzelfde artikel, de woorden « tot het door de andere vennootschappen verkregen voordeel » te vervangen door de woorden « tot de voordelen die zij van de andere vennootschappen uit de groep heeft ontvangen. »

Verantwoording

Deze formulering heeft het voordeel van de duidelijkheid.

Een lid is van oordeel dat paragraaf 5 niet in artikel 60 thuishoort. Voormeld artikel betreft samen met artikel 62 de bestuurdersaansprakelijkheid welke van het gemene recht afwijkt. Paragraaf 5 handelt daarentegen over de aansprakelijkheid van de vennootschappen. Wenst men een *imbroglio* te voorkomen, dan dienen beide materies afzonderlijk te worden geregeld.

Voorts stelt hij dat het voorgestelde artikel 60, § 3, een verplichting schept voor de bestuurders terwijl krachtens paragraaf 5 de in paragraaf 3 bedoelde vennootschappen onder welbepaalde voorwaarden aansprakelijk zijn voor de schade geleden door een vennootschap ten gevolge van een beslissing of een handeling die strijdig is met paragraaf 3.

Deze formule komt niet tegemoet aan de doelstelling van deze bepalingen, te weten de bescherming van de minderheidsaandeelhouders. Deze laatsten hebben er geen belang bij dat hun vennootschap aansprakelijk wordt gesteld.

Om verwarring te voorkomen, moet deze problematiek worden uitgediept.

« D. In dezelfde paragraaf de woorden « met overtreding van § 3 » te doen vervallen. »

opérations entre les sociétés qui appartiennent au même groupe. Le ministre est cependant d'accord de placer ce § 3 dans un autre article.

En ce qui concerne l'amendement déposé par M. Pataer, il se rallie à la thèse selon laquelle les opérations entre sociétés, dont une fait ou a fait appel public à l'épargne, doivent présenter une grande transparence. Les intérêts des actionnaires minoritaires ne peuvent être ignorés, particulièrement lorsqu'il s'agit d'opérations entre une société mère et une filiale. C'est pourquoi il plaide pour le maintien du § 3.

Il accepte toutefois la proposition visant à retirer ce paragraphe de l'article 60 et à l'insérer dans la loi relative aux sociétés commerciales sous la forme d'un article 60*bis*. Cela justifie également l'option qui a été prise de ne pas se rallier à l'amendement de M. Cannaerts visant à définir la notion d'opération comme étant l'opération décrite au § 1er.

« C. Au § 5 du même article, remplacer les mots « par rapport à l'avantage obtenu par les autres sociétés » par les mots « par rapport aux avantages qu'elle a obtenus des autres sociétés du groupe. »

Justification

Cette formulation présente l'avantage d'être plus claire.

Un commissaire estime que le § 5 n'est pas à sa place à l'article 60. Ledit article concerne, conjointement avec l'article 62, la responsabilité des administrateurs, qui déroge au droit commun. Le § 5, par contre, traite de la responsabilité des sociétés. Si l'on veut prévenir un imbroglio, il faut régler ces deux matières séparément.

Il ajoute que l'article 60, § 3, proposé crée une obligation pour les administrateurs, alors qu'en vertu du § 5, les sociétés visées au § 3 sont responsables, dans des conditions bien déterminées, du préjudice subi par une société à la suite d'une décision qui a été prise ou d'une opération qui a été accomplie en violation du § 3.

Cette formule ne répond pas à l'objet de ces dispositions, à savoir la protection des actionnaires minoritaires. Ces derniers n'ont pas intérêt à ce que leur société soit tenue pour responsable.

Pour prévenir toute confusion, il faut approfondir ce problème.

« D. Au même paragraphe, supprimer les mots « en violation du § 3. »

Verantwoording

Deze woorden zijn overbodig.

Een lid stipt aan dat in de ogen van de opstellers van dit artikel de paragrafen 3 en 5 nauw met elkaar samenhangen. Het lijkt dan ook niet wenselijk om deze band te verbreken.

Indien paragraaf 3 uit artikel 60 zou worden gelicht, zou paragraaf 5 bijgevolg hetzelfde lot moeten ondergaan.

« E. Paragraaf 6 van hetzelfde artikel te vervangen als volgt :

« De vennootschap kan de nietigheid vorderen van de genomen beslissingen of van de verrichte handelingen, indien de wederpartij (...) niet onwetend kon zijn. »

Verantwoording

De woorden « met overtreding van de in dit artikel bepaalde regels » zijn overbodig.

Een lid beschouwt dit als een uitbreiding van het toepassingsgebied.

De indiener van het amendement beaamt dat.

De heer Dieux kant zich tegen het amendement omdat de nietigheid van een handeling een fout veronderstelt, welke in dit geval bestaat in de nietnaleving van de door artikel 60 voorgeschreven procedure. Derhalve dienen de door het amendement gewraakte woorden te worden behouden.

Eventueel kan de verwijzing naar de term benadeling worden opgeheven.

De minister sluit zich aan bij het verzet van de vorige spreker.

De eventuele opheffing van het begrip benadeling is eerder een politieke dan een juridische aangelegenheid.

De heer Pataer trekt dit amendement in.

« F. In § 7, eerste lid, van hetzelfde artikel de woorden « handelingen in het gewone bedrijf » te vervangen door de woorden « handelingen van dagelijks bestuur. »

Verantwoording

Handelingen van dagelijks bestuur vormen een gekend en hanteerbaar begrip, terwijl handelingen die in het gewone bedrijf van de vennootschap plaatshebben de nodige preciesheid missen.

De minister stipt aan dat het uitermate moeilijk is een definitie te geven van het begrip « handelingen

Justification

Ces mots sont superflus.

Un commissaire note qu'aux yeux des rédacteurs de cet article, les §§ 3 et 5 sont étroitement liés. Il ne semble donc pas souhaitable de rompre ce lien.

Si le § 3 était retiré de l'article 60, le § 5 devrait subir le même sort.

« E. Faire débuter comme suit le § 6 :

« La société peut agir en nullité des décisions prises ou des opérations accomplies, si l'autre partie (...). »

Justification

Les mots « en violation des règles prévues au présent article » sont superflus.

Un membre considère que c'est là une extension du champ d'application.

L'auteur de l'amendement abonde dans le même sens.

M. Dieux s'oppose à l'amendement, parce que l'annulation d'une opération suppose une faute, qui consiste, dans le cas présent, à méconnaître la procédure prescrite par l'article 60. Les mots condamnés par l'amendement doivent donc être maintenus.

La référence au terme préjudice peut éventuellement être supprimée.

Le ministre se rallie à l'objection de l'intervenant précédent.

L'éventuelle suppression de la notion de préjudice est une question politique plutôt que juridique.

M. Pataer retire cet amendement.

« F. Au § 7, premier alinéa, du même article, remplacer les mots « opérations habituelles » par les mots « opérations de gestion journalière. »

Justification

La notion d'opération de gestion journalière d'une société est connue et applicable, contrairement à la notion d'opération habituelle qui manque de précision.

Le ministre relève qu'il est extrêmement difficile de donner une définition de la notion d'« opérations de

van dagelijks bestuur », die meer voldoening schenkt dan die van het Hof van Cassatie (*cf.* art. 63 van de wetten op de vennootschappen, Cass., 17 september 1968, Arr. Cass., 1969, 60). Een adequate omschrijving is belangrijk omdat van beslissingen niet door de raad van bestuur worden genomen of later pro forma aan de raad worden voorgesteld. Er moet echter worden vastgesteld dat het begrip dagelijks bestuur limitatief wordt opgevat, maar tegelijkertijd ook zeer vaag is.

Bij de bespreking van dit ontwerp in de Kamercommissie heeft spreker het begrip « handelingen in het gewone bedrijf » verdedigd tegen de leden die de voorkeur gaven aan het begrip « handelingen van dagelijks bestuur » (*cf.* Gedr. St., Kamer, 1992-1993, nr. 1005-19, blz. 44-45).

De heer Dieux sluit zich aan bij de opvatting dat de notie « handelingen van dagelijks bestuur » restrictiever is dan het begrip « handelingen in het gewone bedrijf van de vennootschap », welke wordt gedefinieerd in het licht van het doel van de vennootschap *(l'objet social)*. Het gaat trouwens niet om een nieuwigheid (*cf.* art. 29*quater*, § 3, van de wetten op de vennootschappen).

Als voorbeeld van handelingen in het gewone bedrijf van de vennootschap, kunnen de verkoopstransacties van een immobiliënmaatschappij worden aangehaald. Het zou ondenkbaar zijn dat de in artikel 60, §§ 1 tot 3, bepaalde procedure voor elke verkoopsverrichting zou moeten worden toegepast.

Een lid wenst te weten of de jaarlijkse miljoeneninvestering van een bedrijf in machines als een handeling van dagelijks bestuur moet worden beschouwd of als een handeling in het gewone bedrijf.

Een ander lid beschouwt dit als een handeling in het gewone bedrijf.

Gelet op het voorgaande trekt de heer Pataer zijn amendement in.

« G. Paragraaf 7, derde lid, van hetzelfde artikel te doen vervallen. »

Verantwoording

De 95 pct.-aandeelhouder mag geen vrijbrief krijgen om de vennootschap leeg te halen.

De bezitter van 95 pct. van de aandelen kan overigens nog steeds gebruik maken van het nieuwe artikel 190quinquies van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, dat met artikel 58 van dit ontwerp wordt ingevoegd.

De minister verklaart dat het voorgestelde artikel 60, § 7, derde lid, wenst te voorkomen dat de in § 3

gestion journalière » plus satisfaisante que celle de la Cour de cassation (*cf.* art. 63 des lois sur les sociétés commerciales, Cass., 17 septembre 1986, Arr. Cass., 1969, 60). Il est important de donner une définition adéquate parce que bon nombre de décisions ne sont pas prises par le conseil d'administration ou lui sont soumises ultérieurement pour la forme. Force est toutefois de constater que la notion de gestion journalière est conçue limitativement, mais que simultanément, elle est aussi très vague.

Lors de la discussion de ce projet en commission de la Chambre, l'intervenant avait défendu la notion d'« opérations habituelles », contre les membres qui donnaient la préférence à « opérations de gestion journalière » (*cf.* doc. Chambre, n° 1005/19 - 1992-1993, pp. 44-45).

M. Dieux se rallie à la thèse selon laquelle la notion d'« opérations de gestion journalière » est plus restrictive que celle d'« opérations habituelles de la société » qui est définie à la lumière de l'objet social de la société. Il ne s'agit d'ailleurs pas d'une innovation (*cf.* art. 29*quater*, § 3, des lois sur les sociétés commerciales).

Pour illustrer des opérations habituelles de la société, on peut citer l'exemple des transactions relatives à la vente d'une société immobilière. Il serait impensable de devoir appliquer la procédure définie à l'article 60, §§ 1er à 3, à tout acte de vente.

Un membre désire savoir si les investissements annuels de l'ordre de plusieurs millions dans des machines auxquels procède une enteprise doivent être considérés comme une opération de gestion journalière ou comme une opération habituelle.

Un autre membre considère que c'est là une opération habituelle.

Compte tenu de ce qui précède, M. Pataer retire son amendement.

« G. Supprimer le troisième alinéa du § 7 du même article. »

Justification

Le détenteur de 95 p.c. des actions ou parts ne peut pas recevoir de blanc-seing lui permettant de « vider » la société.

Par ailleurs, le détenteur de 95 p.c. des actions ou parts peut toujours appliquer l'article 190quinquies (nouveau) des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, inséré par l'article 58 du projet.

Le ministre déclare que l'article 60, § 7, troisième alinéa, proposé, vise à éviter que la procédure de

bedoelde verslagprocedure moet worden toegepast op handelingen tussen vennootschappen waarvan de ene rechtstreeks of onrechtstreeks tenminste 95 pct. bezit van de stemmen verbonden aan het geheel van de door de andere uitgegeven effecten. Het lijkt niet wenselijk om voor de handelingen tussen deze vennootschappen te pas en te onpas een verslag over de financiële gevolgen te moeten opmaken.

Indien het voorgestelde artikel 60, § 7, derde lid, zou worden verworpen, dreigt de procedure te zwaar te worden.

De heer Pataer handhaaft voorlopig zijn amendement.

De heer Coenraets dient het volgende amendement in:

« Het voorgestelde artikel 60 te vervangen als volgt:

« Artikel 60. — § 1. Indien een bestuurder ten aanzien van een beslissing of een aan de raad van bestuur voorgelegde handeling rechtstreeks of onrechtstreeks een persoonlijk en strijdig belang van financiële aard heeft, moet hij dit mededelen en zijn verklaring doen opnemen in de notulen van de vergadering van de raad van bestuur die de beslissing moet nemen. Tevens moet hij de commissarissen daarvan op de hoogte brengen.

Die bestuurder mag niet deelnemen aan de stemming.

§ 2. De raad van bestuur brengt op de eerstvolgende algemene vergadering en vóór over enig ander punt wordt gestemd, een bijzonder verslag uit over de omstandigheden waarin tot bedoelde handelingen of beslissingen is besloten, over de voorwaarden waaronder zij tot stand zijn gekomen en over de gevolgen ervan voor de vennootschap.

Een verslag wordt opgesteld door de commissaris-revisor of, bij diens ontstentenis, door een bedrijfsrevisor aangewezen door de raad van bestuur of door een accountant aangewezen op dezelfde manier en ingeschreven op het tableau van de externe accountants van het Instituut der accountants, waarin deze verklaart dat de in het verslag van de raad van bestuur opgenomen verklaringen juist zijn en voldoende om de algemene vergadering voor te lichten. De Koning kan, op advies van de Hoge Raad voor het bedrijfsrevisoraat en de accountancy, bepalen welke minimumgegevens in het verslag moeten worden opgenomen.

§ 3. De vennootschap kan de nietigheid vorderen van de genomen beslissingen of van de verrichte handelingen indien zij ten nadele van de vennootschap een onrechtmatig voordeel hebben verleend aan een of meer bestuurders die een belang hebben, zoals in § 1 bepaald en indien de bepalingen van § 1 niet zijn nageleefd. Die nietigheid kan geen afbreuk doen aan de rechten die derden te goeder trouw verworven hebben.

rapport visée au § 3 doive être appliquée à des opérations conclues entre sociétés dont l'une détient directement ou indirectement 95 p.c. au moins des voix attachées à l'ensemble des titres émis par l'autre. Il ne semble pas souhaitable de devoir rédiger à tout propos, pour les opérations conclues entre ces sociétés, un rapport sur les conséquences financières.

Si l'article 60, § 7, troisième alinéa, était rejeté, la procédure risquerait de devenir trop lourde.

M. Pataer maintient provisoirement son amendement.

M. Coenraets dépose l'amendement suivant:

« Remplacer l'article 60 par ce qui suit:

« Article 60. — § 1er. Si un administrateur a, directement ou indirectement, un intérêt personnel et opposé de nature financière, à une décision ou une opération soumise au conseil d'administration, il doit le déclarer et faire mentionner sa déclaration au procès-verbal de la réunion du conseil d'administration qui doit décider. Il doit aussi en informer les commissaires.

Cet administrateur ne peut pas prendre part au vote.

§ 2. Le conseil d'administration fait, à l'assemblée générale la plus proche et avant tout vote sur d'autres résolutions, un rapport spécial sur les circonstances dans lesquelles les opérations ou les décisions en cause ont été effectuées, sur les conditions auxquelles elles ont été conclues et sur les conséquences qui en ont résulté pour la société.

Un rapport est établi par le commissaire-réviseur ou, à défaut, par un réviseur d'entreprises désigné par le conseil d'administration ou par un expert-comptable désigné de la même manière et inscrit au tableau des experts-comptables externes de l'Institut des experts-comptables, par lequel il déclare que les informations contenues dans le rapport du conseil d'administration sont fidèles et suffisantes pour éclairer l'assemblée générale. Le Roi peut, sur avis du Conseil supérieur du révisorat d'entreprises et de l'expertise comptable, déterminer les informations que doit au minimum contenir ce rapport.

§ 3. La société peut agir en nullité des décisions prises ou des opérations accomplies si celles-ci ont procuré à un ou plusieurs administrateurs ayant un intérêt tel que défini au § 1er un avantage abusif au détriment de la société et si les dispositions du § 1er n'ont pas été respectées. Cette nullité ne peut porter atteinte aux droits acquis par des tiers de bonne foi.

§ 4. Indien een of meer bestuurders die een belang hebben zoals in § 1 bepaald, als gevolg van die handelingen of beslissingen ten nadele van de vennootschap een onrechtmatig voordeel hebben verkregen, zijn zij ertoe gehouden de door de vennootschap of derden geleden schade te vergoeden.

§ 5. De bepalingen van § 1 zijn niet van toepassing wanneer de beslissingen van de raad van bestuur betrekking hebben op handelingen in het gewone bedrijf van de vennootschap die tot stand komen op de voorwaarden en tegen de zekerheden die de vennootschap normaal voor soortgelijke handelingen eist.»

Verantwoording

Het amendement strekt ertoe artikel 60 en bijgevolg ook de te volgen procedure in geval van belangenconflict, te vereenvoudigen. De tekst zoals hij door de Kamer van volksvertegenwoordigers is goedgekeurd, is immers ingewikkeld en dreigt tot heel wat toepassingsproblemen of zelfs interpretatieproblemen te leiden.

Daarom wordt voorgesteld terug te keren naar het doel van artikel 60 dat erin bestaat de bedrijfswereld een deontologie te laten in acht nemen om heimelijke afspraken tussen bepaalde bestuurders te voorkomen. Voorts is het ook de bedoeling de aandeelhouders volledig te informeren over het verloop van de transactie. Die informatie vormt het essentiële punt. Het is onontbeerlijk dat alle aandeelhouders goed voorgelicht worden zodat zij met kennis van zaken kunnen oordelen over de gegrondheid van de transactie en de bestuurders decharge kunnen verlenen. Op die manier zullen de aandeelhouders ook in staat zijn in voorkomend geval de eventuele misbruiken van de bestuurders te bestraffen.

Het is de raad van bestuur die op grond van het vennootschapsbelang de beslissing moet nemen. De raad van bestuur is immers aan de algemene vergadering verantwoording verschuldigd over de manier waarop de vennootschap bestuurd wordt. De raad van bestuur kan soeverein oordelen of het wenselijk is het advies in te winnen van een externe deskundige, een commissaris-revisor, een vastgoeddeskundige of een andere deskundige die gekozen wordt al naargelang van het specifiek probleem.

Het amendement steunt grotendeels op de tekst van het wetsvoorstel zoals het in de Kamer van volksvertegenwoordigers is ingediend en het moet, zoals in de toelichting bij dat wetsvoorstel wordt vermeld, «het geheel van de wijzigingen enige soepelheid verlenen. Tegelijk wordt het beginsel dat belangenconflicten ter kennis van de vennootschap moet worden gebracht, gehandhaafd».

§ 4. Si un avantage abusif au détriment de la société a été procuré par l'effet de ces opérations ou décisions à un ou plusieurs administrateurs ayant un intérêt tel que défini au § 1er, ces administrateurs sont tenus de réparer le préjudice subi par la société ou les tiers.

§ 5. Les dispositions du § 1er ne sont pas d'application lorsque les décisions du conseil d'administration concernent les opérations habituelles conclues aux conditions et sous les garanties normalement exigées par la société pour des opérations de même nature.»

Justification

L'objectif de l'amendement est de simplifier le prescrit de l'article 60 et par conséquence la procédure à suivre en cas de conflits d'intérêts. Le texte tel qu'adopté par la Chambre des représentants est, en effet, compliqué et il risque de susciter nombre de problèmes d'application voire tout simplement d'interprétation.

Aussi, il est proposé de revenir au but de l'article 50, qui est d'assurer la déontologie de la vie des affaires en évitant la collusion d'intérêts entre certains administrateurs et l'information des actionnaires sur le déroulement de l'opération. Cette information constitue l'élément essentiel: il faut que les actionnaires soient bien informés et qu'ils puissent en toute connaissance de cause juger du bien-fondé de l'opération et donner la décharge des administrateurs en étant pleinement informés. Ainsi, les actionnaires seront aussi à même de sanctionner, le cas échéant, les abus que pourraient commettre les administrateurs.

C'est au conseil d'administration qu'il incombe en fonction de l'intérêt social de prendre la décision. Il est, en effet, responsable devant l'assemblée générale de l'administration de la société. Il appartient au conseil d'administration d'apprécier souverainement s'il est utile de recourir à l'avis d'un expert externe, commissaire-réviseur, expert immobilier ou autre choisi en fonction du domaine considéré.

L'amendement projeté se fonde dans une large mesure sur le texte de la proposition de loi tel qu'il a été déposé à la Chambre des représentants et il doit, comme le souligne l'exposé des motifs de ladite proposition, «conduire à une certaine souplesse tout en maintenant le principe que la société doit être informée des conflits d'intérêts».

1. Toepassingsgebied van de regelgeving

Het is de bedoeling eventuele afspraken tussen bestuurders wettelijk aan banden te leggen en een nutteloze verlamming van de vennootschapswerking te voorkomen.

a) Begrip « belang »

De bepalingen van artikel 60 zijn van toepassing op de gevallen waarin een bestuurder rechtstreeks of zijdelings een persoonlijk en strijdig belang van financiële aard heeft bij een beslissing of een handeling die aan de raad van bestuur wordt voorgelegd.

Wat bijgevolg de functiegebonden conflicten betreft, kan de aanwezigheid op zich van een bestuurder in twee raden van bestuur, zelfs indien hij een kleine aandeelhouder is, niet worden beschouwd als een rechtstreeks of onrechtstreeks persoonlijk en strijdig belang van financiële aard.

b) In aanmerking genomen handelingen

Er is geen sprake van geheime verstandhouding tussen bestuurders indien de beslissingen van de raad van bestuur betrekking hebben op handelingen in het gewone bedrijf van de vennootschap die tot stand komen op de voorwaarden en tegen de zekerheden die zij normaal voor soortgelijke handelingen vereist.

2. Voorlichting van de aandeelhouders

De regelgeving over de belangenconflicten vereist dat de aandeelhouders geïnformeerd worden over de handelingen en de beslissingen van de raad van bestuur waarbij een bestuurder een belang heeft zoals bepaald in het amendement en dat zij kunnen oordelen met kennis van zaken.

Het voorgestelde amendement beantwoordt aan die doelstelling. Het bepaalt, zoals het thans geldende artikel 60, dat bij de notulen van de vergadering van de raad van bestuur een verklaring van de betrokken bestuurder moet worden gevoegd, dat de raad van bestuur een bijzonder verslag moet opstellen en dat een verslag moet worden opgesteld door de commissaris-revisor of, bij diens ontstentenis, door een bedrijfsrevisor aangewezen door de raad van bestuur of door een externe accountant die moet nagaan of de informatie vervat in het verslag van de raad van bestuur juist en voldoende is om de algemene vergadering voor te lichten.

De tekst bepaalt dat de Koning, op advies van de Hoge Raad voor het bedrijfsrevisoraat en de accountancy, kan bepalen welke minimumgegevens in het verslag van de commissaris-revisor, van de bedrijfsrevisor of van de externe accountant moeten worden opgenomen teneinde de aandeelhouders voldoende informatie te bezorgen.

Die maatregelen maken het mogelijk de aandeelhouders doeltreffend voor te lichten, ongeacht of de

1. Champ d'application de la réglementation

Il s'agit de soumettre à la réglementation les hypothèses de risques de collusion entre les administrateurs et d'éviter la paralysie de la vie de sociétés.

a) Notion d'intérêts

Dans cette perspective, il convient de soumettre au prescrit de l'article 60 les cas où un administrateur a, directement ou indirectement, un intérêt personnel et opposé de nature financière à une décision ou à une opération soumise au conseil d'administration.

Dès lors, en ce qui concerne le conflit de fonctions, la seule présence d'un administrateur dans deux conseils d'administration, même s'il est actionnaire avec une participation peu significative, ne constitue pas en soi un intérêt, direct ou indirect, personnel et opposé de nature financière.

b) Opérations visées

La collusion entre administrateurs n'existe pas si les décisions du conseil d'administration concernent des opérations habituelles conclues aux conditions et sous les garanties normalement exigées par la société pour des opérations de même nature.

2. Information des actionnaires

La réglementation sur les conflits d'intérêts impose que les actionnaires soient informés sur les opérations et les décisions prises par le conseil d'administration pour lesquelles un administrateur a un intérêt tel que défini par le projet d'amendement et qu'ils puissent juger en toute connaissance de cause.

L'amendement proposé rencontre cet objectif. Il prévoit, comme la réglementation actuelle, une déclaration de l'administrateur concerné au procès-verbal de la réunion du conseil d'administration, l'établissement d'un rapport spécial par le conseil d'administration et la rédaction d'un rapport par le commissaire réviseur, ou, à défaut, par un réviseur expert-comptable externe chargé de vérifier si les informations contenues dans le rapport du conseil d'administration sont fidèles et suffisantes pour éclairer l'assemblée générale.

Le texte prévoit la possibilité pour le Roi, sur avis du Conseil supérieur du revisorat d'entreprises et de l'expertise comptable de fixer les indications minimales que doit contenir le rapport du commissaire réviseur, du réviseur d'entreprises et de l'expert-comptable externe, et ce en vue de fournir une information suffisante aux actionnaires.

Ces mesures d'information permettent d'assurer de manière efficace l'information des actionnaires, que

vennootschap al dan niet deel uitmaakt van een vennootschappengroep. Het is niet de bedoeling een wet te maken omdat er in enkele gevallen ontsporingen zijn geweest, maar indien er zich misbruiken voordoen, moeten ze bestraft worden. Overigens is het ook niet de bedoeling een regelgeving op de groepen van vennootschappen in te voeren via een bijzondere bepaling.

Indien men eist dat de handelingen vooraf onderzocht worden door hetzij een commissaris-revisor, een revisor of een externe accountant, hetzij door een financiële instelling of door bestuurders die niets te maken hebben met de handeling die overwogen wordt in het kader van de groepen van vennootschappen, zal de procedure niet tot een grotere rechtszekerheid leiden want de aandeelhouders zullen zich steeds tot de rechter kunnen wenden indien zij menen het slachtoffer te zijn van heimelijke afspraken tussen sommige bestuurders.

Het voorafgaand optreden van die personen zou daarenboven een rem zijn op de besluitvorming. Het vooraf redigeren van een verslag zou immers impliceren dat hun termijnen worden toegekend, termijnen die vaak onverenigbaar zijn met de snelheid waarmee de beslissing moet worden genomen. Bovendien zouden die personen zich moeten uitspreken over een handeling waarover de raad van bestuur nog geen beslissing heeft genomen. Gesteld dat de raad van bestuur de handeling op een aantal punten wijzigt, is er dan een nieuw verslag vereist? Een dergelijke eis zou de besluitvorming alleen maar vertragen.

Hierover worden geen opmerkingen gemaakt.

De heer Hatry dient het volgende amendement in:

« Het voorgestelde artikel 60 te vervangen als volgt:

« Artikel 60. — § 1. Indien een bestuurder ten aanzien van een beslissing of een aan de raad van bestuur voorgelegde handeling rechtstreeks of onrechtstreeks een persoonlijk en strijdig belang van financiële aard heeft, moet hij dit mededelen en zijn verklaring doen opnemen in de notulen van de vergadering van de raad van bestuur die de beslissing moet nemen. Tevens moet hij de commissarissen daarvan op de hoogte brengen.

Die bestuurder mag niet deelnemen aan de stemming.

§ 2. De raad van bestuur brengt op de eerstvolgende algemene vergadering en vóór over enig ander punt wordt gestemd, een bijzonder verslag uit over de omstandigheden waarin tot bedoelde handelingen of beslissingen is besloten, over de voorwaarden waaronder zij tot stand zijn gekomen en over de gevolgen ervan voor de vennootschap.

Een verslag wordt opgesteld door de commissaris-revisor of, bij diens ontstentenis, door een bedrijfsre-

la société fasse ou non partie d'un ensemble de sociétés. Il s'agit de ne pas légiférer à la lumière de quelques cas pathologiques et si abus il y a, il convient de les sanctionner. Par ailleurs, il s'agit de ne pas introduire une réglementation sur les groupes de sociétés par le biais d'une disposition particulière.

Si l'on devait imposer l'examen préalable et obligatoire des opérations soit par un commissaire réviseur, un réviseur ou un expert-comptable externe soit par un établissement financier ou des administrateurs indépendants par rapport à l'opération envisagée dans le cadre des groupes de sociétés, la procédure ne conduirait pas à une plus grande sécurité juridique car les actionnaires pourraient toujours intenter une action en justice s'ils estiment être victimes d'une collusion entre certains administrateurs.

En outre, l'intervention préalable de ces personnes constituerait un frein à la prise de décision. En effet, la rédaction préalable d'un rapport impliquerait que des délais leur soient octroyés, délais parfois incompatibles avec la rapidité avec laquelle la décision doit être prise. En outre, ces personnes seraient amenées à se prononcer sur une opération à propos de laquelle le conseil d'administration n'a pas encore statué. À supposer que celui-ci modifie certaines modalités de l'opération, un nouveau rapport serait-il nécessaire? Une telle exigence retarderait la prise de décision.

Cela ne suscite aucune observation.

M. Hatry dépose l'amendement suivant:

« Remplacer l'article 60 proposé par ce qui suit:

« Article 60. — § 1er. Si un administrateur a, directement ou indirectement, un intérêt personnel et opposé de nature financière, à une décision ou une opération soumise au conseil d'administration, il doit le déclarer et faire mentionner sa déclaration au procès-verbal de la réunion du conseil d'administration qui doit décider. Il doit aussi en informer les commissaires.

Cet administrateur ne peut pas prendre part au vote.

§ 2. Le conseil d'administration fait, à l'assemblée générale la plus proche et avant tout vote sur d'autres résolutions, un rapport spécial sur les circonstances dans lesquelles les opérations ou les décisions en cause ont été effectuées, sur les conditions auxquelles elles ont été conclues et sur les conséquences qui en ont résulté pour la société.

Un rapport est établi par le commissaire-réviseur ou, à défaut, par un réviseur d'entreprises désigné par

visor aangewezen door de raad van bestuur of door een accountant aangewezen op dezelfde manier en ingeschreven op het tableau van de externe accountants van het Instituut der Accountants, waarin deze verklaart dat de in het verslag van de raad van bestuur opgenomen verklaringen juist zijn en voldoende om de algemene vergadering voor te lichten. De Koning kan, op advies van de Hoge Raad voor het bedrijfsrevisoraat en de accountancy, bepalen welke minimumgegevens in het verslag moeten worden opgenomen.

§ 3. De bepalingen van § 1 zijn niet van toepassing wanneer de beslissingen van de raad van bestuur betrekking hebben op handelingen in het gewone bedrijf van de vennootschap die tot stand komen op de voorwaarden en tegen de zekerheden die de vennootschap normaal voor soortgelijke handelingen eist.»

Verantwoording

Het amendement strekt ertoe artikel 60 en bijgevolg ook de te volgen procedure in geval van belangenconflict, te vereenvoudigen. De tekst zoals hij door de Kamer van volksvertegenwoordigers is goedgekeurd, is immers ingewikkeld en dreigt tot heel wat toepassingsproblemen of zelfs interpretatieproblemen te leiden.

Daarom wordt voorgesteld terug te keren naar het doel van artikel 60 dat erin bestaat de bedrijfswereld een deontologie te laten in acht nemen om heimelijke afspraken tussen bepaalde bestuurders te voorkomen. Voorts is het ook de bedoeling de aandeelhouders volledig te informeren over het verloop van de transactie. Die informatie vormt het essentiële punt. Het is onontbeerlijk dat alle aandeelhouders goed voorgelicht worden zodat zij met kennis van zaken kunnen oordelen over de gegrondheid van de transactie en de bestuurders decharge kunnen verlenen. Op die manier zullen de aandeelhouders ook in staat zijn in voorkomend geval de eventuele misbruiken van de bestuurders te bestraffen.

Het is de raad van bestuur die op grond van het vennootschapsbelang de beslissing moet nemen. De raad van bestuur is immers aan de algemene vergadering verantwoording verschuldigd over de manier waarop de vennootschap bestuurd wordt. De raad van bestuur kan soeverein oordelen of het wenselijk is het advies in te winnen van een externe deskundige, een commissaris-revisor, een vastgoeddeskundige of een andere deskundige die gekozen wordt al naar gelang van het specifiek probleem.

Het amendement steunt grotendeels op de tekst van het wetsvoorstel zoals het in de Kamer van volksvertegenwoordigers is ingediend en het moet, zoals in de toelichting bij dat wetsvoorstel wordt vermeld, « het

le conseil d'administration ou par un expert-comptable désigné de la même manière et inscrit au tableau des experts-comptables externes de l'Institut des experts-comptables, par lequel il déclare que les informations contenues dans le rapport du conseil d'administration sont fidèles et suffisantes pour éclairer l'assemblée générale. Le Roi peut, sur avis du Conseil supérieur du revisorat d'entreprises et de l'expertise comptable, déterminer les informations que doit au minimum contenir ce rapport.

§ 3. Les dispositions du § 1er ne sont pas d'application lorsque les décisions du conseil d'administration concernent les opérations habituelles conclues aux conditions et sous les garanties normalement exigées par la société pour des opérations de même nature.»

Justification

L'objectif de l'amendement est de simplifier le prescrit de l'article 60 et par conséquent la procédure à suivre en cas de conflits d'intérêts. Le texte tel qu'adopté par la Chambre des représentants est, en effet, compliqué et il risque de susciter nombre de problèmes d'application voire tout simplement d'interprétation.

Aussi, il est proposé de revenir au but de l'article 60 qui est d'assurer la déontologie de la vie des affaires en évitant la collusion d'intérêts entre certains administrateurs et l'information des actionnaires sur le déroulement de l'opération. Cette information constitue l'élément essentiel: il faut que les actionnaires soient bien informés et qu'ils puissent en toute connaissance de cause juger du bien-fondé de l'opération et donner la décharge des administrateurs en étant pleinement informés. Ainsi, les actionnaires seront aussi à même de sanctionner, le cas échéant, les abus que pourraient commettre les administrateurs.

C'est au conseil d'administration qu'il incombe en fonction de l'intérêt social de prendre la décision. Il est, en effet, responsable devant l'assemblée générale de l'administration de la société. Il appartient au conseil d'administration d'apprécier souverainement s'il est utile de recourir à l'avis d'un expert externe, commissaire réviseur, expert immobilier ou autre choisi en fonction du domaine considéré.

L'amendement projeté se fonde dans une large mesure sur le texte de la proposition de loi tel qu'il a été déposé à la Chambre des représentants et il doit, comme le souligne l'exposé des motifs de ladite

geheel van de wijzigingen enige soepelheid verlenen. Tegelijk wordt het beginsel dat belangenconflicten ter kennis van de vennootschap moeten worden gebracht, gehandhaafd».

Bij niet-naleving van artikel 60 zijn de bestuurders van de vennootschap aansprakelijk op grond van artikel 62 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

1. Toepassingsgebied van de regelgeving

Het is de bedoeling eventuele afspraken tussen bestuurders wettelijk aan banden te leggen en een nutteloze verlamming van de vennootschapswerking te voorkomen.

a) Begrip «belang»

De bepalingen van artikel 60 zijn van toepassing op de gevallen waarin een bestuurder rechtstreeks of zijdelings een persoonlijk en strijdig belang van financiële aard heeft bij een beslissing of een handeling die aan de raad van bestuur wordt voorgelegd.

Wat bijgevolg de functiegebonden conflicten betreft, kan de aanwezigheid op zich van een bestuurder in twee raden van bestuur, zelfs indien hij een kleine aandeelhouder is, niet worden beschouwd als een rechtstreeks of onrechtstreeks persoonlijk en strijdig belang van financiële aard.

b) In aanmerking genomen handelingen

Er is geen sprake van geheime verstandhouding tussen bestuurders indien de beslissingen van de raad van bestuur betrekking hebben op handelingen in het gewone bedrijf van de vennootschap die tot stand komen op de voorwaarden en tegen de zekerheden die zij normaal voor soortgelijke handelingen vereist.

2. Voorlichting van de aandeelhouders

De regelgeving over de belangenconflicten vereist dat de aandeelhouders geïnformeerd worden over de handelingen en de beslissingen van de raad van bestuur waarbij een bestuurder een belang heeft zoals bepaald in het amendement en dat zij kunnen oordelen met kennis van zaken.

Het voorgestelde amendement beantwoordt aan die doelstelling. Het bepaalt, zoals het thans geldende artikel 60, dat bij de notulen van de vergadering van de raad van bestuur een verklaring van de betrokken bestuurder moet worden gevoegd, dat de raad van bestuur een bijzonder verslag moet opstellen en dat een verslag moet worden opgesteld door de commissaris-revisor of, bij diens ontstentenis, door een bedrijfsrevisor aangewezen door de raad van bestuur of door een externe accountant die moet nageen of de informatie vervat in het verslag van de raad van bestuur juist en voldoende is om de algemene vergadering voor te lichten.

proposition, «conduire à une certaine souplesse tout en maintenant le principe que la société doit être informée des conflits d'intérêts».

En cas de non-respect du prescrit de l'article 60, les administrateurs de la société engagent leur responsabilité sur base de l'article 62 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

1. Champ d'application de la réglementation

Il s'agit de soumettre à la réglementation les hypothèses de risques de collusion entre les administrateurs et d'éviter la paralysie inutile de la vie de sociétés.

a) Notion d'intérêt

Dans cette perspective, il convient de soumettre au prescrit de l'article 60 les cas où un administrateur a, directement ou indirectement, un intérêt personnel et opposé de nature financière à une décision ou une opération soumise au conseil d'administration.

Dès lors, en ce qui concerne le conflit de fonctions, la seule présence d'un administrateur dans deux conseils d'administration, même s'il est actionnaire avec une participation peu significative, ne constitue pas en soi un intérêt, direct ou indirect, personnel et opposé de nature financière.

b) Opérations visées

La collusion entre administrateurs n'existe pas si les décisions du conseil d'administration concernent des opérations habituelles conclues aux conditions et sous les garanties normalement exigées par la société pour des opérations de même nature.

2. Information des actionnaires

La réglementation sur les conflits d'intérêts impose que les actionnaires soient informés sur les opérations et les décisions prises par le conseil d'administration pour lesquelles un administrateur a un instrument tel que défini dans le projet d'amendement et qu'ils puissent juger en toute connaissance de cause.

L'amendement proposé rencontre cet objectif. Il prévoit, comme la réglementation au procès-verbal de la réunion du conseil d'administration, l'établissement d'un rapport spécial par le conseil d'administration et la rédaction d'un rapport par le commissaire réviseur, ou, à défaut, par un réviseur d'entreprises désigné par le conseil d'administration ou par un expert-comptable externe chargé de vérifier si les informations contenues dans le rapport du conseil d'administration sont fidèles et suffisantes pour éclairer l'assemblée générale.

De tekst bepaalt dat de Koning, op advies van de Hoge Raad voor het bedrijfsrevisoraat en de accountancy, kan bepalen welke minimumgegevens in het verslag van de commissaris-revisor, van de bedrijfsrevisor of van de externe accountant moeten worden opgenomen teneinde de aandeelhouders voldoende informatie te bezorgen.

Die maatregelen maken het mogelijk de aandeelhouders doeltreffend voor te lichten, ongeacht of de vennootschap al dan niet deel uitmaakt van een vennootschappengroep. Het is niet de bedoeling een wet te maken omdat er in enkele gevallen ontsporingen zijn geweest maar indien er zich misbruiken voordoen, moeten ze bestraft worden. Overigens is het ook niet de bedoeling een regelgeving op de groepen van vennootschappen in te voeren via een bijzondere bepaling.

Indien men eist dat de handelingen vooraf onderzocht worden door hetzij een commissaris-revisor, een revisor of een externe accountant, hetzij door een financiële instelling of door bestuurders die niets te maken hebben met de handeling die overwogen wordt in het kader van de groepen van vennootschappen, zal de procedure niet tot een grotere rechtszekerheid leiden want de aandeelhouders zullen zich steeds tot de rechter kunnen wenden indien zij menen het slachtoffer te zijn van heimelijke afspraken tussen sommige bestuurders.

Het voorafgaand optreden van die personen zou daarenboven een rem zijn op de besluitvorming. Het vooraf redigeren van een verslag zou immers impliceren dat hun termijnen worden toegekend, termijnen die vaak onverenigbaar zijn met de snelheid waarmee de beslissing moet worden genomen. Bovendien zouden die personen zich moeten uitspreken over een handeling waarover de raad van bestuur nog geen beslissing heeft genomen. Gesteld dat de raad van bestuur de handeling op een aantal punten wijzigt, is er dan een nieuw verslag vereist? Een dergelijke eis zou de besluitvorming alleen maar vertragen.

Standpunt van de minister inzake artikel 60

De minister stelt dat de volgende onderverdeling zou moeten worden gemaakt.

A. Artikel 60

— Paragraaf 1: belangenconflicten.

— Paragraaf 2: wordt geschrapt.

— Paragrafen 4, 5 en 6: sancties, *in casu* de aansprakelijkheid voor schade.

— Paragraaf 7: uitzonderingsbepalingen.

B. Artikel 60*bis* (nieuw)

— Artikel 60, § 3.

A. 1. Artikel 60, § 1

1. De minister wenst het behoud van de definitie van belangenconflict in het eerste lid, mits de volgende drie wijzigingen worden aangebracht:

Le texte prévoit la possibilité pour le Roi, sur avis du Conseil supérieur du Révisorat d'entreprises et de l'Expertise comptable de fixer les indications minimales que doit contenir le rapport du commissaire réviseur, du réviseur d'entreprises et de l'expert-comptable externe et ce en vue de fournir une information suffisante aux actionnaires.

Ces mesures d'information permettent d'assurer de manière efficace l'information des actionnaires, que la société fasse ou non partie d'un ensemble de sociétés. Il s'agit de ne pas légiférer à la lumière de quelques cas pathologiques et si abus il y a, il convient de les sanctionner. Par ailleurs, il s'agit de ne pas introduire une réglementation sur les groupes de sociétés par le biais d'une disposition particulière.

Si l'on devait imposer l'examen préalable et obligatoire des opérations soit par un commissaire réviseur, un réviseur ou un expert-comptable externe soit par un établissement financier ou des administrateurs indépendants par rapport à l'opération envisagée dans le cadre des groupes de sociétés, la procédure ne conduirait pas à une plus grande sécurité juridique car les actionnaires pourraient toujours intenter une action en justice s'ils estiment être victimes d'une collusion entre certains administrateurs.

En outre, l'intervention préalable de ces personnes constituerait un frein à la prise de décision. En effet, la rédaction préalable d'un rapport impliquerait que des délais leur soient octroyés, délais parfois incompatibles avec la rapidité avec laquelle la décision doit être prise. En outre, ces personnes seraient amenées à se prononcer sur une opération à propos de laquelle le conseil d'administration n'a pas encore statué. À supposer que celui-ci modifie certaines modalités de l'opération, un nouveau rapport serait-il nécessaire? Une telle exigence retarderait la prise de décision.

Point de vue du ministre sur l'article 60

Le ministre propose d'établir la subdivision suivante.

A. Article 60

— Paragraphe 1er: conflits d'intérêts.

— Paragraphe 2: à supprimer.

— Paragraphes 4, 5 et 6: sanctions, *in casu* la responsabilité du préjudice.

— Paragraphe 7: dispositions d'exception.

B. Article 60*bis* (nouveau)

— Article 60, § 3.

A. 1. Article 60, § 1er

1. Le ministre souhaite le maintien de la définition du conflit d'intérêt au premier alinéa, pour autant que les trois modifications suivantes soient apportées:

— het woord « persoonlijk » wordt geschrapt;

— de woorden « belang van financiële aard » wordt vervangen door « vermogensbelang » en de woorden « aan de raad van bestuur voorgelegde handeling » door de woorden « handeling waarvoor de raad van bestuur bevoegd is ».

2. In het tweede tot het zesde lid zou een onderscheid worden gemaakt tussen de vennootschappen naar gelang ze al of niet een publiek beroep op het spaarwezen hebben gedaan.

Beide zouden aan een vereenvoudigde procedure worden onderworpen. Er zou namelijk niet voor elke beslissing een verslag moeten worden opgemaakt. De bestuurders zouden in het jaarverslag bedoeld in artikel 77, vierde lid, van de wetten op de vennootschappen de aard van de in het eerste lid bedoelde beslissingen of handelingen moeten vermelden. Bovendien moet het verslag een rechtvaardiging van de genomen beslissing bevatten, alsook een beschrijving van de financiële gevolgen voor de vennootschap.

De commissarissen zouden verantwoording afleggen in het in artikel 65 van de wetten op de vennootschappen bedoelde verslag.

Het onderscheid tussen de vennootschappen naar gelang ze al dan niet een publiek beroep op het spaarwezen hebben gedaan, ligt hierin dat de bestuurders van deze laatste verplicht zijn zich te onthouden bij de beraadslagingen en de stemming.

Hun aansprakelijkheid wordt vastgesteld overeenkomstig artikel 62 van de wetten op de vennootschappen.

A. 2. Artikel 60, § 2

Deze paragraaf wordt geschrapt.

A. 3. Artikel 60, §§ 4, 5 en 6

De in de voormelde paragrafen geregelde aansprakelijkheid zou in overeenstemming moeten worden gebracht met de in artikel 62 bepaalde bestuursaansprakelijkheid. Paragraaf 6 zou in elk geval moeten worden gewijzigd.

A. 4. Artikel 60, § 7

Deze paragraaf moet worden behouden. Het tweede lid zou wel als volgt moeten worden geformuleerd:

« Het strijdig belang van vermogensrechtelijke aard bedoeld in § 1 bestaat niet wegens het feit dat een bestuurder die geen aandeelhouder is in een van de betrokken vennootschappen, tevens lid is van de raad van bestuur of bediende in andere vennootschappen die bij de beslissing betrokken zijn. »

— le terme « personnel » est supprimé;

— les mots « intérêt d'ordre financier » sont remplacés par les termes « intérêt patrimonial » et les termes « opération soumise au conseil d'administration » sont remplacés par les mots « opération pour laquelle le conseil d'administration est compétent ».

2. Aux alinéas 2 à 6, il y a lieu de distinguer les sociétés selon qu'elles ont fait ou non appel public à l'épargne.

Ces deux points devraient être soumis à une procédure simplifiée. Notamment, un rapport ne devrait pas être rédigé pour chaque décision. Les administrateurs devraient mentionner dans le rapport annuel visé à l'article 77, 4e alinéa, des lois sur les sociétés, la nature des décisions ou opérations visées au premier alinéa. De plus, le rapport doit contenir une justification de la décision prise, ainsi qu'une description des répercussions financières pour la société.

Les commissaires devraient établir une justification dans le rapport visé à l'article 65 des lois sur les sociétés.

La distinction entre les sociétés, selon qu'elles ont fait ou non appel public à l'épargne, réside dans le fait que les administrateurs de ces dernières sont tenus de s'abstenir lors des délibérations et du vote.

Leur responsabilité est établie conformément à l'article 62 des lois sur les sociétés.

A. 2. Article 60, § 2

Ce paragraphe est supprimé.

A. 3. Article 60, §§ 4, 5 et 6

La responsabilité réglée par les paragraphes précités devrait se conformer à la responsabilité des administrateurs définie à l'article 62. Le paragraphe 6 devrait en tout cas être modifié.

A. 4. Article 60, § 7

Ce paragraphe doit être maintenu. Le deuxième alinéa devrait toutefois être formulé comme suit:

« L'intérêt opposé de nature patrimoniale visé au § 1er n'est pas censé exister du seul fait qu'un administrateur qui n'est pas actionnaire d'une des sociétés concernées est également membre d'un conseil d'administration ou employé d'autres sociétés concernées par la décision. »

B. Artikel 60*bis* (nieuw) (art. 60, § 3)

Paragraaf 3 zou uit artikel 60 gelicht en in gewijzigde vorm als artikel 60*bis* in de wetten op de vennootschappen worden opgenomen:

« Indien een vennootschap een openbaar beroep op het spaarwezen heeft gedaan, wordt elk besluit van de raad van bestuur, waarbij rechtstreeks of zijdelings een aandeelhouder is betrokken die een beslissende invloed heeft op deze vennootschap, onderworpen aan een specifieke procedure.

De raad van bestuur van de betrokken vennootschap belast twee bestuurders, gekozen wegens hun onafhankelijkheid ten aanzien van de overwogen beslissing of verrichting of een financiële instelling, erkend (volgens een door de Koning vast te stellen procedure) gekozen om dezelfde reden, met een gemotiveerde omschrijving en beoordeling van de financiële gevolgen voor de betrokken vennootschap van de beslissing of de overwogen handeling.

Deze omschrijving en beoordeling moeten het belang van de beslissing of de handeling voor de vennootschap en het geheel van de aandeelhouders aantonen alsook de ontstentenis van enig voordeel die rechtstreeks of zijdelings aan een aandeelhouder zou zijn toegekend. »

Een lid heeft twee bedenkingen tegen de door de Regering voorgestelde wijzigingen.

In de eerste plaats is hij van oordeel dat de schrapping van het woord « persoonlijk » in artikel 60, § 1, tot verwarring zal leiden.

Dezelfde opmerking geldt voor de vervanging van het woord « controle » in § 3 door het woord « invloed ». Dit impliceert een uitbreiding van het toepassingsgebied van deze bepaling. Daarenboven is het begrip « controlebevoegdheid » reeds gedefinieerd in het koninklijk besluit van 14 oktober 1991 tot bepaling van de begrippen moedervennootschap en dochtervennootschap voor de toepassing van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Een ander lid wenst te weten of het stijdig belang dat een bestuurder via familiebanden heeft, als persoonlijk moet worden beschouwd. *Quid* met de aangetrouwde familie van de zoon, die zich verrijkt dank zij de beslissing van de vader, bestuurder van een vennootschap?

De minister antwoordt dat er dan geen persoonlijk maar wel een rechtstreeks belang is.

De heer Dieux stipt aan dat het belang patrimoniaal moet zijn. Derhalve lijkt de schrapping van het woord « persoonlijk » geen gevaar op te leveren.

B. Article 60*bis* (nouveau) (art. 60, § 3)

Le paragraphe 3 devrait être retiré de l'article 60 et inséré sous une forme différente en tant qu'article 60*bis* des lois sur les sociétés:

« Dans le cas d'une société qui a fait publiquement appel à l'épargne, toute décision relevant du conseil d'administration et impliquant directement ou indirectement un actionnaire détenant un pouvoir d'influence sur cette société, est soumise à une procédure spécifique.

Le conseil d'administration de la société concernée charge deux administrateurs, choisis pour leur indépendance par rapport à la décision ou à l'opération envisagée, ou un établissement financier dûment agréé, choisi pour les mêmes raisons, de procéder à une description et à une évaluation motivée des conséquences financières pour la société concernée de la décision ou de l'opération envisagée.

Cette description et cette évaluation devront mettre en lumière l'intérêt pour la société et l'ensemble de ces actionnaires de la décision ou de l'opération, ainsi que l'absence de toute faveur qui serait consentie directement ou indirectement à un actionnaire... »

Un membre a deux objections à faire aux modifications proposées par le Gouvernement.

Tout d'abord, il estime que la suppression du mot « personnel » à l'article 60, § 1er, prêtera à confusion.

On peut en dire autant du remplacement du mot « contrôle » par le mot « influence », au § 3. Ce remplacement implique une extension du champ d'application de cette disposition. En outre, la notion de « compétence de contrôle » est déjà définie dans l'arrêté royal du 14 octobre 1991 relatif à la définition des notions de société mère et de filiale pour l'application des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Un autre membre aimerait savoir si l'intérêt opposé qu'un administrateur a par le biais de liens familiaux doit être considéré comme personnel. Qu'en est-il de la famille alliée du fils qui s'enrichit grâce à la décision du père, administrateur d'une société?

Le ministre répond que dans ce cas, il n'y a pas d'intérêt personnel, mais bien un intérêt direct.

M. Dieux souligne que l'intérêt doit être patrimonial. C'est la raison pour laquelle la suppression du mot « personnel » semble ne présenter aucun danger.

Hij heeft wel zijn twijfels over de vervanging van artikel 60, § 3, van het woord « controle » door het woord « invloed » omdat dit laatste begrip erg ruim kan worden geïnterpreteerd.

Een lid stelt dat, wanneer het woord « persoonlijk » wordt geschrapt, het begrip « onrechtstreeks » duidelijk moet worden omschreven.

Tot besluit van deze nieuwe gedachtenwisseling en om vaste vorm te geven aan zijn voorstellen tot tekstwijziging, laat de minister het volgende werkdocument ronddelen:

« Artikel 60

§ 1. Indien een bestuurder ten aanzien van een beslissing of een handeling genomen of verricht door de raad van bestuur rechtstreeks of zijdelings een strijdig belang van vermogensrechtelijke aard heeft, moet hij dit aan de andere bestuurders meedelen vóór de beraadslaging in de raad van bestuur. Zijn verklaring, alsook de rechtvaardigingsgronden betreffend voornoemd belang, moeten worden opgenomen in de notulen van de raad van bestuur, die de beslissing moet nemen. Bovendien moet hij de commissarissen daarvan op de hoogte brengen.

In het jaarverslag, bedoeld in artikel 77, vierde lid, omschrijft de raad van bestuur afzonderlijk de aard van de in het eerste lid bedoelde beslissing of handeling. Bovendien, bevat het verslag een verantwoording van de vastgestelde beslissing alsook een beschrijving van de vermogensrechtelijke gevolgen voor de vennootschap.

Het in artikel 65 bedoelde verslag van de commissaris, moet een afzonderlijke omschrijving bevatten van de vermogensrechtelijke gevolgen voor de vennootschap van de raad van bestuur, waarin voor een of meer bestuurders een strijdig belang in de zin van het eerste lid bestaat.

Bij de vennootschappen die een openbaar beroep doen of hebben gedaan op het spaarwezen, mag de in het eerste lid bedoelde bestuurder niet deelnemen aan de beraadslagingen van de raad van bestuur over deze handelingen of beslissingen, noch aan de stemming in dat verband.

§ 2 vervalt.

§ 3 wordt vervangen door artikel 60bis.

§ 4. « (Onverminderd art. 62, tweede lid), zijn de bestuurders persoonlijk en hoofdelijk aansprakelijk voor de schade geleden door de vennootschap ten gevolge van de beslissingen genomen of de handelingen verricht met inachtneming van dit artikel, indien de beslissing of de handeling hen, of één van hen, een financieel voordeel heeft bezorgd dat kennelijk overmatig is in verhouding tot het door de vennootschap geleden nadeel.

Par contre, il a des doutes quant au remplacement à l'article 60, § 3, du mot « contrôle » par le mot « influence », parce que cette dernière notion peut recevoir une interprétation très large.

Un membre ajoute que si le mot « personnel » est supprimé, le terme « indirect » doit être clairement défini.

Au terme de ce nouvel échange de vues et pour concrétiser ses propositions de modification du texte, le ministre communique, à titre de document de travail, le texte suivant:

« Article 60

§ 1er. Si un administrateur a, directement ou indirectement, un intérêt opposé de nature patrimoniale à une décision ou à une opération relevant du conseil d'administration, il doit le communiquer aux autres administrateurs avant la délibération au conseil d'administration. Sa déclaration, ainsi que les raisons justifiant l'intérêt opposé qui existe dans le chef de l'administrateur concerné, doivent figurer dans le procès-verbal du conseil d'administration qui devra prendre la décision. De plus, il doit en informer les commissaires.

Dans le rapport annuel, visé à l'article 77, alinéa 4, le conseil d'administration décrit séparément la nature de la décision ou de l'opération visée à l'alinéa 1er. En outre, le rapport donne une justification de la décision qui a été prise, ainsi qu'une description des conséquences patrimoniales pour la société.

Le rapport du commissaire, visé à l'article 65, doit comporter une description séparée des conséquences patrimoniales qui résultent pour la société des décisions du conseil d'administration, où dans le chef d'un ou de plusieurs administrateurs existant un intérêt opposé dans le sens de l'alinéa 1er.

Pour les sociétés ayant fait ou faisant publiquement appel à l'épargne, l'administrateur visé à l'alinéa 1er ne peut assister aux délibérations du conseil d'administration relatives à ces opérations ou à ces décisions, ni prendre part au vote.

Le § 2 est supprimé.

§ 3. Ce paragraphe est remplacé par l'article 60bis.

§ 4. « Sans préjudice à l'article 62, alinéa 2, les administrateurs sont personnellement et solidairement responsables du préjudice subi par la société à la suite de décisions prises ou d'opérations accomplies en conformité avec le présent article si la décision ou l'opération leur a procuré ou a procuré à l'un d'eux un avantage financier manifestement abusif au détriment de la société.

Ten aanzien van de beslissingen of handelingen die zij niet goedgekeurd zouden hebben, worden zij van die aansprakelijkheid ontheven indien hun geen schuld kan worden verweten en zij deze beslissingen of handelingen hebben aangeklaagd op de eerste algemene vergadering nadat zij er kennis van hebben gekregen».

§ 5 wordt geschrapt.

§ 6. «De vennootschap kan de nietigheid vorderen van de beslissingen genomen of van de handelingen verricht met overtreding van de in dit artikel bepaalde regels, indien de wederpartij bij die beslissingen of handelingen van de in § 4 bedoelde benadeling op de hoogte is geweest of zou moeten geweest zijn.»

§ 7. § 1 is niet van toepassing wanneer de besluiten van de raad van bestuur betrekking hebben op verrichtingen in het gewone bedrijf van de vennootschap die plaatshebben op de voorwaarden en tegen de zekerheden die zij normaal voor soortgelijke handelingen eist.

Het strijdig belang van vermogensrechtelijke aard bedoeld in § 1, bestaat niet wegens het feit dat een bestuurder die geen aandeelhouder is, in een van de betrokken vennootschappen, tevens lid is van de raad van bestuur of bediende in andere vennootschappen die bij de beslissing betrokken zijn.

Artikel 60bis

§ 1. Indien een vennootschap een openbaar beroep op het spaarwezen heeft gedaan, wordt elk besluit van de raad van bestuur, waarbij rechtstreeks of zijdelings een aandeelhouder is betrokken die een beslissende invloed heeft op deze vennootschap, onderworpen aan een specifieke procedure. De raad van bestuur van de betrokken vennootschap belast twee bestuurders, gekozen wegens hun onafhankelijkheid ten aanzien van de overwogen beslissing of verrichting, of een financiële instelling erkend volgens een door de Koning vast te stellen procedure gekozen om dezelfde reden, met een gemotiveerde omschrijving en beoordeling van de financiële gevolgen voor de betrokken vennootschap van de beslissing of de overwogen handeling. Deze omschrijving en beoordeling moeten het belang van de beslissing of de handeling voor de vennootschap en het geheel van de aandeelhouders aantonen alsook de ontstentenis van enig voordeel die rechtstreeks of zijdelings aan een aandeelhouder zou zijn toegekend.

In het licht van de genoemde verslagen en met de gebruikelijke onthoudingen zoals bepaald in het laatste lid van artikel 60, § 1, beraadslagen en stemmen de respectieve raden van bestuur over de beslissing of de voorgestelde verrichting.

Ils ne seront déchargés de cette responsabilité pour les décisions ou opérations qu'ils n'auraient pas votées que si aucune faute ne leur est imputable et s'ils ont dénoncé ces décisions ou opérations à l'assemblée générale la plus proche après qu'ils en auront eu connaissance.»

Le § 5 est supprimé.

§ 6. «La société peut agir en nullité des décisions prises ou des opérations accomplies en violation des règles prévues au présent article, si l'autre partie à ces décisions ou opérations avait ou devait avoir connaissance et de cette violation et du préjudice au § 4.»

§ 7. Le § 1er n'est pas d'application lorsque les décisions du conseil d'administration concerne des opérations habituelles conclues dans des conditions et sous les garanties normales exigées par la société pour des opérations de même nature.

L'intérêt opposé de nature patrimoniale visé au § 1er n'existe pas du fait qu'un administrateur qui n'est pas actionnaire d'une des sociétés concernées est également membre du conseil d'administration ou employé d'autres sociétés concernées par la décision.

Article 60bis

§ 1er. Dans le cas d'une société qui a fait publiquement appel à l'épargne, toute décision relevant du conseil d'administration et impliquant directement ou indirectement un actionnaire détenant un pouvoir d'influence sur cette société, est soumis à une procédure spécifique. Le conseil d'administration de la société concernée charge deux administrateurs choisis pour leur indépendance par rapport à la décision ou à l'opération envisagée, ou un établissement financier dûment agréé (selon une procédure à définir par le Roi), choisi pour la même raison, de procéder à une description et à une évaluation motivées des conséquences financières pour la société concernée de la décision ou de l'opération envisagée. Cette description et cette évaluation devront mettre en lumière l'intérêt pour la société et l'ensemble de ses actionnaires de la décision ou de l'opération, ainsi que l'absence de toute faveur qui serait consentie directement ou indirectement à un actionnaire.

À la lumière des rapports précités et moyennant les abstentions d'usage telles que définies au dernier alinéa de l'article 60, § 1er, les conseils d'administration respectifs délibèrent et votent sur la décision ou l'opération proposée.

De toepassing van de procedure bedoeld in deze paragraaf, wordt vermeld in de notulen van de vergaderingen van de genoemde raden van bestuur. De besluiten van de voornoemde verslagen moeten meegedeeld worden en openbaar worden gemaakt in de algemene vergaderingen en opgenomen in de jaarverslagen.

§ 2. Paragraaf 1 is niet van toepassing wanneer de beslissingen of de aan de raad van bestuur voorgelegde verrichtingen betrekking hebben op beslissingen of verrichtingen die tot stand komen tussen vennootschappen waarvan de ene rechtstreeks of onrechtstreeks ten minste vijfennegentig procent bezit van de stemmen verbonden aan het geheel van de door de andere uitgegeven effecten, dan wel tussen vennootschappen waarvan ten minste vijfennegentig procent van de stemmen verbonden aan het geheel van de door elk van hen uitgegeven effecten in het bezit zijn van een andere vennootschap.»

Deze tekst geeft aanleiding tot de volgende commentaar:

Artikel 60

Eerste paragraaf

Met betrekking tot het laatste lid van § 1 vraagt een lid waarom de tekst inzake stemrecht in een bijzondere regel voorziet ten opzichte van de vennootschappen die een openbaar beroep op het spaarwezen doen.

De minister antwoordt dat dit door de twee volgende redenen verantwoord wordt:

1) Overeenkomstig artikel 62 zijn de raad van bestuur en de leden ervan aansprakelijk voor de overtredingen van de wet of van de statuten.

De toelating om aan de beraadslaging deel te nemen brengt een bepaalde aansprakelijkheid met zich.

2) Bovendien kan de verplichting tot onthouding in de besloten vennootschap, of in de kleine of middelgrote ondernemingen onwenselijke gevolgen hebben. In dergelijke vennootschappen is een belangenconflict in hoofde van alle bestuurders niet zeldzaam.

Men heeft dus naar een oplossing gezocht die voor de kleine en middelgrote ondernemingen gepast zou zijn, zonder het geheel van het systeem in het gedrang te brengen.

De vennootschappen die een openbaar beroep doen op het spaarwezen, worden gekenmerkt door de veelheid van aandeelhouders, door een meer ingewikkelde werking en door een groter aantal bestuurders, zodat de verplichting om zich te onthouden de werking van de vennootschap niet zal belemmeren.

Le recours à la procédure visée au présent paragraphe est mentionné au procès-verbal de la réunion desdits conseils d'administration. Les conclusions des rapports précités doivent être communiquées et rendues publiques lors des assemblées générales, et incluses dans les rapports annuels.

§ 2. Le § 1er n'est pas applicable lorsque les décisions ou les opérations soumises au conseil d'administration concernent des décisions ou des opérations conclues entre sociétés dont l'une détient directement ou indirectement 95 p.c. au moins des voix attachées à l'ensemble des titres émis par l'autre ou entre sociétés dont 95 p.c. au moins des voix attachées à l'ensemble des titres émis par chacune d'elles sont détenues par l'autre société.

Ce texte donne lieu aux commentaires suivants:

Article 60

Premier paragraphe

En ce qui concerne le dernier alinéa du §1er, un membre demande pourquoi le texte prévoit, concernant le droit de vote, une règle particulière à l'adresse des sociétés faisant appel public à l'épargne.

Le ministre répond que cela résulte des deux motifs suivants:

1) Conformément à l'article 62, le conseil d'administration et ses membres répondent des infractions à la loi ou aux statuts.

L'autorisation de participer aux délibérations implique une certaine responsabilité.

2) En outre, l'obligation d'abstention dans une société à responsabilité limitée, ou au sein de petites ou moyennes entreprises aurait des répercussions indésirables. Dans ce type de sociétés, un conflit d'intérêts concernant l'ensemble des administrateurs n'est pas rare.

Nous avons donc recherché une solution adaptée aux petites et moyennes entreprises, sans pour autant mettre en péril l'ensemble du système.

Les sociétés faisant appel public à l'épargne se caractérisent par la multiplicité de leurs actionnaires, par une gestion plus complexe et par un plus grand nombre d'administrateurs, de sorte que l'obligation d'abstention n'entravera pas la bonne marche de la société.

Een lid heeft twijfels bij deze laatste bewering en verwijst hierbij naar het geval van de B.B.L.

De minister antwoordt dat er in dit laatste geval ook andere omstandigheden die eigen aan de zaak waren tot een blokkeringssituatie hebben geleid.

In deze aangelegenheid bestaat er trouwens een conservatieve en een moderne benadering.

De minister is voorstander van deze laatste aanpak.

De heer Dieux is van mening dat de termen « conservatief » en « modern » in deze context weinig zin hebben.

Wat hier te vrezen is, is dat de vertegenwoordigers van de minderheid in de raad van bestuur hun beslissing opleggen.

De voorgestelde tekst miskent het begrip van controle, dat in het Belgisch recht bestaat.

Wat de misbruiken betreft die door de meerderheid zouden kunnen worden gepleegd, voorziet de huidige wet al in sancties, die trouwens bij de wet van 1991 werden verzwaard, door de 70 jaar vroeger afgeschafte minderheidsvordering weer in te voeren.

Men moet er niet van uitgaan dat elke beslissing, genomen bij aanwezigheid van een belangenconflict, noodzakelijk strijdig is met het belang van de vennootschap.

Het belangrijkste is de doorzichtigheid te verzekeren ten opzichte van de minderheid, zowel in de raad van bestuur als in de algemene vergadering.

Het laatste lid van § 1 van de voorgestelde tekst beantwoordt aan een opvatting die in andere landen bestaat, onder meer in Engeland, waar de raad van bestuur onafhankelijk moet zijn en de bestaande controlemeerderheid niet moet vertegenwoordigen.

In die landen wordt de controle op een andere manier begrepen.

De minister deelt de mening van de vorige spreker niet.

De doorzichtigheidsfilosofie kan in de kleine en middelgrote ondernemingen worden toegepast.

Voor de vennootschappen die een openbaar beroep doen op het spaarwezen en waar « het belang van de vennootschap » moeilijk te omschrijven is, bestaat de beste oplossing in de onthouding van de betrokken bestuurders.

Een lid verklaart dat hij het met de voorgestelde tekst eens is, omdat deze laatste met de filosofie van het ontwerp overeenstemt.

Een ander lid sluit zich hierbij aan, doch hij waarschuwt voor mogelijke blokkeringssituaties.

Un membre a des doutes en ce qui concerne cette dernière argumentation et se réfère à cet égard au cas de la B.B.L.

Le ministre répond que dans ce cas-là, d'autres circonstances déjà présentes avaient mené au blocage de la situation.

Dans cette matière, il existe du reste une approche conservatrice et une approche moderne.

Le ministre soutient cette dernière approche.

M. Dieux estime que les termes « conservatrice » et « moderne » ont, dans ce contexte, peu de sens.

Ce qui est à craindre, c'est que les représentants de la minorité au sein du conseil d'administration imposent leur décision.

Le texte proposé ignore le concept de contrôle qui existe en droit belge.

En ce qui concerne les abus pouvant émaner de la majorité, la loi actuelle prévoit d'ores et déjà des sanctions, que la loi de 1991 a d'ailleurs alourdies, par le rétablissement d'une action de la minorité, supprimée 70 ans plus tôt.

On ne doit pas partir du principe que toute décision prise dans le cas d'un conflit d'intérêts est obligatoirement contraire à l'intérêt social.

L'essentiel est d'assurer la transparence à l'égard de la minorité, tant au conseil d'administration qu'à l'assemblée générale.

Le dernier alinéa du § 1er du texte proposé correspond à une conception présente dans d'autres pays, notamment en Angleterre, où le conseil d'administration doit rester indépendant et ne pas représenter la majorité de contrôle existante.

Dans ces pays, le contrôle est compris différemment.

Le ministre ne partage pas l'avis de l'intervenant précédent.

La philosophie de la transparence peut être appliquée dans les petites et moyennes entreprises.

Pour les sociétés faisant publiquement appel à l'épargne et où « l'intérêt social » se définit difficilement, la meilleure solution consiste en l'abstention des administrateurs concernés.

Un membre déclare qu'il approuve le texte proposé, car celui-ci respecte la philosophie du projet.

Un autre membre partage ce point de vue, mais met en garde contre les éventuels blocages.

Er wordt opgemerkt dat de tekst geen oplossing biedt voor de problemen die zich tijdens de laatste jaren hebben voorgedaan, maar hun bestaan in de wettekst enkel bekrachtigt.

De minister antwoordt dat de toestand van 90 pct. van de vennootschappen toch wordt verduidelijkt, dankzij de afschaffing van het onthoudingssysteem.

Het aanwezigheids- en stemquorum is een technisch probleem, dat door de statuten zou moeten kunnen worden opgelost.

Een vorige spreker wijst erop dat de minister ervan uitgaat dat de bestuurders het belang van de vennootschap altijd in acht nemen en niettemin bij het laatste van § 1 een tekst voorstelt die dit principe tegenspreekt.

De minister antwoordt dat deze laatste tekst niet alle vennootschappen betreft, waarop de heer Hatry repliceert dat de 200 belangrijkste vennootschappen van ons land daarbij toch betrokken zijn.

Een lid beklemtoont dat een zelfde persoon bestuurder kan zijn in meerdere vennootschappen die uiteenlopende doelstellingen nastreven, en dat hij dus andere belangen in aanmerking zou kunnen nemen dan deze van de vennootschap waarvoor hij op een bepaald ogenblik stemt.

Een lid vraagt zich af of, afgezien van het probleem van het quorum, het verbod van deelname aan de beraadslaging niet theoretisch is, aangezien er tal van andere middelen bestaan om die beraadslaging te beïnvloeden.

Het belangrijkse is aan de stemming niet te mogen deelnemen.

Een ander lid merkt op dat hoe talrijker de bestuurders zijn die een strijdig belang hebben, hoe minder representatief de beslissing wordt.

De minister stelt dat, op een markt die meer en meer internationaal wordt, België acht moet blijven slaan op de problematiek van de belangenconflicten.

De heer Dieux antwoordt dat de filosofie in andere landen verschillend is.

Het kapitaal van bepaalde buitenlandse vennootschappen is onder meer in handen van beleggingsfondsen en andere instellingen, die geen invloed uitoefenen op de economische leiding van de onderneming.

Dan wordt een raad van bestuur verkozen die onafhankelijk is van de aandeelhouders.

In ons land oefenen integendeel de controleaandeelhouders een invloed uit op de economische leiding van de onderneming en worden ze in de raad van bestuur rechtstreeks vertegenwoordigd.

On signale que le texte ne résout pas les problèmes qui se sont posés au cours des dernières années, mais qu'il se contente d'entériner leur existence par un texte de loi.

Le ministre répond que la situation de 90 p.c. des sociétés est tout de même clarifiée grâce à la suppression du système d'abstention.

Le quorum des présences et des voix est un problème d'ordre technique, qui doit pouvoir se régler par des dispositions statutaires.

Un intervenant précédent fait remarquer que le ministre part du principe que les administrateurs respectent toujours l'intérêt de la société, mais propose néanmoins au dernier alinéa du § 1er un texte qui s'oppose à ce principe.

Le ministre répond que ce dernier texte ne concerne pas toutes les sociétés, à quoi le président rétorque que les 200 principales sociétés de notre pays sont tout de même concernées.

Un membre souligne qu'une seule et même personne peut être administrateur de plusieurs sociétés ayant des objectifs divergents, et qu'il pourrait prendre en considération d'autres intérêts que ceux de la société pour laquelle il vote à un certain moment.

Un membre se demande si, indépendamment du problème du quorum, l'interdiction de participer aux délibérations n'est pas théorique, étant donné qu'il existe une foule d'autres moyens d'infuencer les débats.

L'essentiel est de ne pas pouvoir prendre part au vote.

Un autre membre fait remarquer que plus il y a d'administrateurs ayant un intérêt opposé, moins la décision est représentative.

Le ministre déclare que, sur un marché qui s'internationalise de plus en plus, la Belgique doit rester vigilante à la problématique des conflits d'intérêts.

M. Dieux répond que la philosophie des autres pays est différente.

Le capital de certaines sociétés étrangères est notamment entre les mains de fonds de placements et d'autres institutions n'exerçant aucune influence sur la gestion économique de l'entreprise.

C'est alors un conseil d'administration indépendant des actionnaires qui est élu.

Dans notre pays, par contre, les actionnaires de contrôle influencent la gestion éonomique de l'entreprise et sont directement représentés au niveau du conseil d'administration.

De doelstelling van artikel 60 is te voorkomen dat de meerderheid misbruik maakt van haar machtspositie ten nadele van de minderheid en ervoor te zorgen dat deze laatste over de nodige verweermiddelen beschikt wanneer er een verdenking bestaat over een mogelijk belangenconflict tussen een bestuurder uit de meerderheid en het belang van de vennootschap.

Daarvoor moet de minderheid degelijk worden ingelicht over de omstandigheden waarin de beslissing is genomen, en moet ze in de mogelijkheid worden gesteld om te reageren.

Deze mogelijkheid bestaat in het kader van het huidige artikel 66*bis*, dat de minderheidsvordering organiseert.

De vraag is of het aanvaardbaar is dat de minderheid op een bepaald ogenblik een machtspositie heeft en deze in voorkomend geval ten nadele van de meerderheid gebruikt.

Als het de bedoeling is de aandeelhouders onder het publiek te beschermen, mag bovendien niet uit het oog worden verloren dat de vennootschap, die op een andere vennootschap controle uitoefent, zelf aandeelhouders onder het publiek kan hebben.

Daarbij aansluitend stelt een lid dat de bescherming van de minderheid geen middel mag worden om de meerderheid aan banden te leggen en deze laatste te beletten het maatschappelijk doel te verwezenlijken.

Een ander lid stelt vast dat de woorden « gemotiveerde beoordeling » die vermeld stonden in artikel 60 zoals voorgesteld in de door de Kamer overgezonden tekst, niet terug te vinden zijn in de door de minister nieuw voorgestelde tekst.

Het lid vraagt of dit het resultaat is van een bespreking.

De minister antwoordt dat dit punt het voorwerp uitmaakte van een consensus.

Een spreker verklaart dat de nieuw voorgestelde tekst eenvoudiger is dan de vorige, doch hij heeft als nadeel dat er uit de vergissingen van het verleden geen lering wordt getrokken.

De heer Dieux herinnert eraan dat er over het begrip « belang van de vennootschappen » twee strijdige opvattingen bestaan.

Voor de enen gaat het over het kapitalistische belang van het geheel van de aandeelhouders; voor de andere, gaat het om het belang van alle elementen van de onderneming, met inbegrip van de werknemers, de schuldeisers, enz. (de onderneming beschouwd als een « going concern »).

De minister werpt op dat de tweede opvatting zo ruim is dat ze de leiding van de onderneming onmogelijk maakt.

Een vorige spreker illustreert de twee bovengenoemde opvattingen door het volgende voorbeeld:

L'objectif de l'article 60 est d'éviter que la majorité n'abuse de sa position de force au détriment de la minorité et de veiller à ce que de cette dernière dispose des moyens de défense nécessaires lorsqu'elles soupçonne un éventuel conflit d'intérêts entre un administrateur majoritaire et l'intérêt social.

Aussi, la minorité doit-elle être correctement informée des circonstances dans lesquelles la décision est prise et doit-elle pouvoir réagir.

Cette possibilité existe dans le cadre de l'actuel article 66*bis*, qui régit l'action de la minorité.

La question est de savoir s'il est acceptable qu'à un moment donné la minorité soit en position de force et l'utilise, le cas échéant, au détriment de la majorité.

Si l'objectif est de protéger les actionnaires du grand public, on ne doit pas perdre de vue que la société qui contrôle une autre société peut elle-même avoir des actionnaires parmi ce grand public.

Un membre fait remarquer à ce propos que la protection de la minorité ne peut devenir un moyen de brider la majorité et d'empêcher celle-ci de réaliser l'objet social.

Un autre membre constate que les termes « évaluation motivée » qui figuraient dans le texte transmis par la Chambre, ne se retrouvent pas dans le texte nouveau présenté par le ministre.

Il demande si cela résulte d'une discussion.

Le ministre répond que ce point faisait l'objet d'un consensus.

Un intervenant déclare que le nouveau texte proposé est plus simple que le précédent, mais qu'il présente l'inconvénient de ne pas tirer les leçons des erreurs du passé.

M. Dieux rappelle qu'il existe deux conceptions contradictoires de la notion d'« intérêt social ».

Pour les uns il s'agit de l'intérêt cpitaliste de l'ensemble des actionnaires; pour les autres, il y va de l'intérêt de toutes les composantes, en ce compris les travailleurs, les créanciers, etc. (c'est-à-dire l'entreprise considérée comme un « going concern »).

Le ministre objecte que la deuxième définition est tellement vaste qu'elle rend impossible la gestion de l'entreprise.

Un intervenant précédent illustre les deux conceptions précitées par l'exemple suivant: au moment où

op het ogenblik dat de koolmijnen grote moeilijkheden hebben gekend was het in het belang van de aandeelhouders de exploitatie te stoppen, aangezien ze, ondanks de subsidies, geld bleven verliezen; het belang van de vennootschap in de brede zin van het woord was integendeel die exploitatie voort te zetten.

Er mag evenwel niet uit het oog worden verloren dat het in voorkomend geval de bestuurder is die door de rechtbank zal worden veroordeeld om een deficitaire activiteit te hebben voortgezet.

Hoewel een lid meer voelt voor de brede betekenis van het « belang van de vennootschap » waarschuwt hij voor het feit dat men de investeerders niet moet ontmoedigen.

Aansluitend bij deze laatste overweging merkt de minister op dat het precies daarom is dat men een onderscheid maakt tussen K.M.O.'s en de vennootschappen die een publiek beroep op het spaarwezen doen.

Op Europees niveau bestaat de tendens om meer en meer raden van bestuur te installeren die onafhankelijk van de aandeelhouders zijn.

Daarom moet in het kader van het voorgestelde artikel 60*bis* worden verzekerd dat bepaalde beslissingen overeenkomstig het belang van de vennootschap en van de spaarders zullen worden genomen.

Wat betreft de weglating van het tweede en het derde lid van § 1 van artikel 60 (zoals voorgesteld door het ontwerp), stelt de minister dat de vraag is waar het beter is de informatie te doen verschijnen.

Het systeem van de huidige wet en van het ontwerp legt geen publikatie op.

Wanneer het bestaan van een belangenconflict wordt vastgesteld, wordt dit in het proces-verbaal van de raad van bestuur vermeld, en wordt de commissaris-revisor verwittigd.

De raad van bestuur moet tot een beschrijving en tot een gemotiveerde beoordeling van de financiële gevolgen van de beslissing of handeling overgaan.

Voor elke beslissing of handeling houdende een belangenconflict, moet er dus telkens een nieuw verslag worden opgemaakt.

Voorgesteld wordt de informatie in het jaarverslag bedoeld in artikel 77, vierde lid, op te nemen.

Op die manier zal men over een overzicht beschikken van alle beslissingen genomen in geval van belangenconflict.

Het systeem wordt ook soepeler gemaakt voor de K.M.O.'s.

In een eerste stap zal het bestaan van een belangenconflict enkel worden vermeld in de minuten van het proces-verbaal van de raad van bestuur.

les mines de charbon ont connu d'énormes difficultés, il était de l'intérêt des actionnaires d'arrêter l'exploitation, puisqu'en dépit des subventions, elles continuaient à générer des pertes; par contre, l'intérêt de la société au sens large était de poursuivre l'activité.

Il ne faut cependant pas perdre de vue que, le cas échéant, c'est l'administrateur qui sera condamné par le tribunal pour avoir poursuivi une activité déficitaire.

Quoi qu'un membre penche plutôt pour prendre le terme « intérêt social » au sens large du terme, il met en garde contre le fait que l'on ne doit pas décourager les investisseurs.

Partant de cette dernière considération, le ministre fait remarquer que c'est précisément pour cela que l'on fait une distinction entre les P.M.E. et les sociétés faisant publiquement appel à l'épargne.

Au niveau européen, on a de plus en plus à constituer des conseils d'administration indépendants des actionnaires.

C'est pourquoi, il y a lieu de veiller, dans le cadre de l'article 60*bis* proposé, à ce que certaines décisions soient prises conformémement aux intérêts de la société et des épargnants.

En ce qui concerne la suppression des deuxième et troisième alinéas du § 1er de l'article 60 (tel que proposé par le projet), le ministre considère que la question est de savoir où il est préférable de faire publier l'information.

Le système préconisé par la loi actuelle et le projet n'impose aucune publication.

Lorsqu'un conflit d'intérêts est constaté, le fait est mentionné au procès-verbal du conseil d'administration, et le commissaire-réviseur en est avisé.

Le conseil d'administration fait une description et une évaluation motivée des répercussions financières de la décision ou de l'opération.

Toute décision ou opération impliquant un conflit d'intérêts nécessite donc à chaque fois un nouveau rapport.

Il est proposé d'insérer l'information dans le rapport annuel prévu à l'article 77, quatrième alinéa.

De cette manière, on disposera d'une vue d'ensemble de toutes les décisions prises dans le cas de conflits d'intérêts.

Le système est également assoupli pour les P.M.E.

Dans une première phase, l'existence d'un conflit d'intérêts sera simplement mentionnée dans la minute du procès-verbal du conseil d'administration.

Dit zal pas ter kennis van de algemene vergadering worden gebracht wanneer het jaarverslag zal worden neergelegd. In voorkomend geval zal die vergadering weigeren kwijting te verlenen.

Een lid betreurt het feit dat het toezicht op de beslissing pas a posteriori kan worden uitgeoefend en dat de vereiste van een «gemotiveerde beoordeling» verdwenen is.

De heer Dieux antwoordt dat de verslagen bedoeld in het tweede en het derde lid van de oude § 1 tot het opstellen van het jaarverslag dienden. Die twee leden waren echter nogal theoretisch vermits de verslagen in kwestie niet gepubliceerd waren en pas aan de algemene vergadering waren medegedeeld ter gelegenheid van de jaarlijkse vergadering.

Er mag niet uit het oog worden verloren dat de bestuurders de mogelijkheid hebben en zullen behouden om aan hun collega, in wiens hoofde een belangenconflict bestaat, vragen te stellen.

Een lid is voorstander van de voorgestelde vereenvoudiging.

Het lid verwijst naar de opmerking van de heer Duplat, volgens welke zelfs een beslissing over de vaststelling van een wedde of van een voordeel van alle aard tegenstrijdige belangen kan inhouden, zodat men telkens de hele procedure zou moeten doorvoeren.

Paragraaf 2

Met betrekking tot de weglating van de oorspronkelijke § 2 verklaart de minister dat ze verantwoord is door de afschaffing van de verplichting tot onthouding.

Een lid merkt op dat de voorgestelde § 1 moet luiden als volgt: «Si un ou tous les administrateurs...».

Paragraaf 3

Zie artikel 60*bis*.

Paragraaf 4

Een lid wijst erop dat in het eerste lid van deze paragraaf het woord «financier» ook moet worden vervangen door het woord «patrimonial».

Paragraaf 6

Met betrekking tot deze paragraaf verwijst de minister naar het voorstel van de heer Dieux om de woorden «et du préjudice» te schrappen.

Een lid sluit zich aan bij dit voorstel.

De heer Dieux vraagt of de voorgestelde tekst betekent dat, in geval van overtreding van artikel 60, ar-

Le fait ne sera porté à la connaissance de l'assemblée générale que lors du dépôt du rapport annuel. Le cas échéant, l'assemblée refusera de donner *quitus*.

Un membre déplore que les décisions ne puissent être contrôlées qu'à posteriori et que la condition de «l'évaluation motivée» ait disparu.

M. Dieux répond que les rapports visés aux deuxième et troisième alinéas de l'ancien § 1er servaient à établir le rapport annuel. Ces deux alinéas étaient cependant assez théoriques, vu que les rapports en question n'étaient pas publiés et n'étaient communiqués à l'assemblée générale qu'à l'occasion de l'assemblée annuelle.

Il ne faut pas perdre de vue que les administrateurs ont la possibilité, et la garderont, d'interroger leur collègue dans le chef duquel un conflit d'intérêts existe.

Un membre soutient la simplification proposée.

Il se réfère à la remarque de M. Duplat, pour qui même une décision portant sur la fixation d'un salaire ou d'un avantage quelconque peut comporter des intérêts opposés, si bien que la procédure complète devrait être suivie à chaque fois.

Paragraphe 2

En ce qui concerne la suppression du § 2 initial, le ministre déclare qu'elle s'explique par l'annulation de l'obligation d'abstention.

Un membre fait remarquer que le § 1er proposé doit être libellé comme suit: «Si un ou tous les administrateurs ...».

Paragraphe 3

Voir l'article 60*bis*.

Paragraphe 4

Un membre fait remarquer qu'au niveau du premier alinéa de ce paragraphe, le mot «financier» doit également être remplacé par le mot «patrimonial».

Paragraphe 6

En ce qui concerne ce paragraphe, le ministre renvoie à la proposition de M. Dieux de supprimer les mots «et du préjudice».

Un membre se rallie à cette proposition.

M. Dieux demande si le texte proposé signifie que, dans le cas d'une infraction à l'article 60, l'article 62,

tikel 62, tweede lid, weer van toepassing wordt, en dat bijgevolg het bestaan van een causaal verband tussen deze overtreding en de schade geleden door de vennootschap moet worden bewezen.

Door de verwijzing naar artikel 62 verzwaart men de sanctie.

Vóór de hervorming van 1991 wezen de rechtsleer en de rechtspraak op de ondoeltreffendheid van de voorziene sancties, precies omdat een dergelijk causaal verband moest worden bewezen.

De minister verklaart dat men een amendement kan indienen om de tekst te verduidelijken.

Met betrekking tot het geheel van het voorgestelde artikel merkt een lid op dat wat de coöperatieve vennootschap betreft, dezelfde problematiek geregeld wordt door een verwijzing naar artikel 60.

Voor de B.V.B.A. bepaalt integendeel artikel 133 een bijzondere regeling.

Het lid vraagt zich af of het nuttig is op dat punt een verschil te maken tussen N.V. en B.V.B.A.

Artikel 60*bis*

De heer Dieux merkt op dat de bewoordingen « faveur » en « influence » (zie § 1, eerste lid) onduidelijk zijn.

Een lid voegt hieraan toe dat de woorden « établissement financier » ook aanleiding geven tot veel betwistingen.

Hierbij aansluitend stelt de heer Dieux dat men hierbij aan derden toelaat in het leven van de vennootschap tussen te komen, terwijl de bestuurders aan het beroepsgeheim zijn gehouden. Bovendien maakt de beoogde opdracht geen deel uit van het maatschappelijk doel van de financiële instellingen.

Een vorige spreker werpt op dat, als men voor een wettelijke regeling kiest, men de Britse wetgeving niet mag overnemen voor het stuk dat ons past en de rest ervan verwerpen.

De minister beklemtoont dat met « financiële instellingen » de instellingen worden bedoeld die deontologische waarborgen bieden, maar men zou het eens kunnen worden over het begrip deskundige.

De vorige spreker betreurt dat de bedrijfsrevisoren door de tekst worden uitgesloten.

Volgens het lid zouden deze laatsten, evenals de accountants, moeten worden beoogd.

deuxième alinéa, serait à nouveau applicable, et que, par conséquent, l'existence d'un lien de cause à effet entre cette infraction et le préjudice subi par la société doit être prouvé.

Le renvoi à l'article 62 alourdit la sanction.

Avant la réforme de 1991, la doctrine et la jurisprudence dénoncèrent l'inefficacité des sanctions prévues, précisément parce qu'un tel lien de cause à effet devait être prouvé.

Le ministre déclare qu'on peut déposer un amendement afin de clarifier le texte.

En ce qui concerne l'ensemble de l'article proposé, un membre fait remarquer qu'en ce qui concerne la société coopérative, le même problème est résolu par un renvoi à l'article 60.

Pour la S.P.R.L., par contre, l'article 133 définit une réglementation particulière.

Le membre se demande s'il est opportun à cet égard de faire une distinction entre la S.A. et la S.P.R.L.

Article 60*bis*

M. Dieux fait remarquer que les termes « faveur » et « influence » (voir § 1er, alinéa premier) sont imprécis.

Un membre ajoute que les termes « établissement financier » peuvent également être largement contestés.

M. Dieux ajoute, pour conclure, que l'on permet à des tiers de s'immiscer dans la gestion de la société, alors que les administrateurs sont tenus au secret professionnel. De plus, la mission visée ne fait pas partie de l'objet social des établissements financiers.

Un intervenant précédent note qu'au cas où l'on opterait pour un système légal, l'on ne pourrait pas envisager d'adopter le système légal britannique pour la part qui nous intéresse et le rejeter pour le reste.

Le ministre souligne que par les termes « établissements financiers », l'on vise les établissements présentant des garanties déontologiques, mais on pourrait se rallier à la notion d'expert.

L'intervenant précédent déplore que le texte exclue les réviseurs d'entreprise.

D'après ce membre, ces derniers doivent être visés aussi, tout comme les experts-comptables.

5. Nieuw tekstvoorstel van de minister, in de vorm van een werkstuk

Vervolgens dient de minister een nieuw werkstuk in:

« Artikel 60

§ 1. Indien een bestuurder ten aanzien van een beslissing of een handeling genomen of verricht door de raad van bestuur, rechtstreeks of onrechtstreeks een strijdig belang van vermogensrechtelijke aard heeft, moet hij dit zo vlug mogelijk kenbaar maken aan de voorzitter van de raad van bestuur. Zijn verklaring aan de voorzitter, evenals de beschrijving van het tegenstrijdig belang dat bestaat in hoofde van de betrokken bestuurder, moeten opgenomen worden in de notulen van de raad van bestuur die de beslissing moet nemen. De voorzitter moet daarvan de commissarissen op de hoogte brengen.

Met het oog op de publikatie in het in artikel 77, vierde lid, bedoelde jaarverslag beschrijft de raad van bestuur in de notulen de aard van de in het eerste lid bedoelde beslissing of handeling en een verantwoording van het genomen besluit, evenals de vermogensrechtelijke gevolgen ervan voor de vennootschap.

Het in artikel 65 bedoelde verslag van de commissarissen dient een afzonderlijke beschrijving te bevatten van de vermogensrechtelijke gevolgen voor de vennootschap van de besluiten van de raad van bestuur, die een tegenstrijdig belang bevatten in de zin van het eerste lid.

Voor de vennootschappen die publiek beroep doen of hebben gedaan op het spaarwezen, mag de in het eerste lid bedoelde bestuurder niet deelnemen aan de beraadslaging van de raad van bestuur over deze handelingen of beslissingen, noch aan de stemming ervan.

§ 2. wordt geschrapt.

§ 3. Deze § wordt vervangen door artikel 60bis.

§ 4. «(Onverminderd artikel 62, tweede lid), zijn de bestuurders persoonlijk en hoofdelijk aansprakelijk voor de schade geleden door de vennootschap of door derden ten gevolge van de beslissingen genomen of de handelingen verricht met inachtneming van dit artikel, indien de beslissing of de handeling hen, of één van hen, een financieel voordeel heeft bezorgd dat kennelijk overmatig is in verhouding tot het door de vennootschap geleden nadeel.

Ten aanzien van de beslissingen of handelingen waaraan zij geen deel hebben gehad, worden zij van die aansprakelijkheid ontheven indien hun geen

5. Nouvelle proposition de texte du ministre, sous forme de document de travail

Le ministre dépose ensuite un nouveau document de travail, ainsi libellé:

« Article 60

§ 1er. Si un administrateur a, directement ou indirectement, un intérêt opposé de nature patrimoniale à une décision ou à une opération relevant du conseil d'administration, il doit le déclarer au Président du conseil d'administration dans les plus brefs délais. Sa déclaration au Président, ainsi que la description de l'intérêt opposé qui existe dans le chef de l'administrateur concerné, doit figurer dans le procès-verbal du conseil d'administration qui devra prendre la décision. Le Président doit en informer les commissaires.

En vue de la publication dans le rapport annuel, visé à l'article 77, alinéa 4, le conseil d'administration décrit, dans le procès-verbal, la nature de la décision ou de l'opération visée à l'alinéa 1er et une justification de la décision qui a été prise ainsi que les conséquences patrimoniales pour la société.

Le rapport des commissaires, visé à l'article 65, doit comporter une description séparée des conséquences patrimoniales qui résultent pour la société des décisions du conseil d'administration, qui comportaient un intérêt opposé au sens de l'alinéa 1er.

Pour les sociétés ayant fait ou faisant publiquement appel à l'épargne, l'administrateur visé à l'alinéa 1er ne peut assister aux délibérations du conseil d'administration relatives à ces opérations ou à ces décisions, ni prendre part au vote.

§ 2. est supprimé.

§ 3. Ce § est remplacé par l'article 60bis.

§ 4. «(Sans préjudice à l'article 62, alinéa 2), les administrateurs sont personnellement et solidairement responsables du préjudice subi par la société ou les tiers à la suite de décisions prises ou d'opérations accomplies en conformité avec le présent article si la décision ou l'opération leur a procuré ou a procuré à l'un d'eux un avantage financier abusif au détriment de la société.

Ils ne seront déchargés de cette responsabilité pour les décisions ou opérations en faveur desquelles ils n'auraient pas voté que si aucune faute ne leur est

schuld kan worden verweten en zij deze beslissingen of handelingen hebben aangeklaagd op de eerste algemene vergadering nadat zij er kennis van hebben gekregen.»

§ 5. wordt geschrapt.

§ 6. «De vennootschap kan de nietigheid vorderen van de beslissingen genomen of van de handelingen verricht met overtreding van de in dit artikel bepaalde regels, indien de wederpartij bij die beslissingen of handelingen van de in § 4 bedoelde benadeling op de hoogte is geweest of zou moeten geweest zijn.»

«Artikel 60bis

«§ 1. Indien een vennootschap publiek beroep heeft gedaan op het spaarwezen, wordt elke beslissing genomen door de raad van bestuur, welke rechtstreeks of onrechtstreeks betrekking heeft op een aandeelhouder die een beslissende invloed uitoefent op de aanduiding van de bestuurders van deze vennootschap, onderworpen aan een specifieke procedure.

De raad van bestuur van de betrokken vennootschap belast drie bestuurders gekozen wegens hun onafhankelijkheid ten aanzien van de overwogen beslissing of handeling, bijgestaan door één of meerdere deskundigen erkend door de Koning, met een beschrijving en een gemotiveerde beoordeling van de financiële gevolgen voor de betrokken vennootschap van de overwogen beslissing of handeling. Deze beschrijving en beoordeling moeten het belang aantonen voor de vennootschap en het geheel der aandeelhouders van de beslissing of de handeling, evenals de ontstentenis van enig voordeel dat rechtstreeks of onrechtstreeks zou toegekend worden aan een aandeelhouder.

In het licht van de bovenvermelde verslagen en mits de gebruikelijke onthoudingen zoals bedoeld in het laatste lid van artikel 60, § 1, beraadslaagt en stemt de raad van bestuur.

De toepassing van deze procedure wordt vermeld in de notulen van de vergadering. De commissarissen worden hiervan op de hoogte gebracht. De besluiten van de bovengenoemde verslagen en de beschrijving van de genomen beslissingen moeten opgenomen worden in het jaarverslag.

Het jaarverslag van de commissarissen bevat dezelfde beschrijving en de nodige commentaar.

§ 2. «De vennootschap kan de nietigheid vorderen van de beslissingen genomen of van de handelingen verricht met overtreding van de in dit artikel bepaalde regels, indien de wederpartij bij die beslissingen of handelingen van de in § 4 bedoelde benadeling op de hoogte is geweest of zou moeten geweest zijn.»

imputable et s'ils ont dénoncé ces décisions ou opérations à l'assemblée générale la plus proche après qu'ils en auront eu connaissance.»

§ 5. est supprimé.

§ 6. «La société peut agir en nullité des décisions prises ou des opérations accomplies en violation des règles prévues au présent article, si l'autre partie à ces décisions ou opérations avait ou devait avoir connaissance du préjudice visé au § 4.»

«Article 60bis

§ 1er. Dans le cas d'une société qui a fait publiquement appel à l'épargne, toute décision relevant du conseil d'administration et impliquant directement ou indirectement un actionnaire détenant une influence décisive sur la désignation des administrateurs de cette société, est soumise à une procédure spécifique.

Le conseil d'administration de la société concernée charge trois administrateurs choisis pour leur indépendance par rapport à la décision ou à l'opération envisagée, assistés d'un ou plusieurs experts agréés par le Roi, de procéder à une description et à une évaluation motivée des conséquences financières pour la société concernée de la décision ou de l'opération envisagée. Cette description et cette évaluation devront établir l'intérêt pour la société et l'ensemble de ses actionnaires de la décision ou de l'opération, ainsi que l'absence d'avantage qui serait consenti directement ou indirectement à un actionnaire.

A la lumière des rapports précités et moyennant les abstentions d'usage telles que définies au dernier alinéa de l'article 60, § 1er, le conseil d'administration délibère et vote.

Le recours à cette procédure est mentionné au procès-verbal de la réunion. Les commissaires en sont informés. Les conclusions des rapports précités et la description des décisions prises sont incluses dans le rapport annuel de gestion.

Le rapport annuel des commissaires contient la même description et les commentaires appropriés.

§ 2. «La société peut agir en nullité des décisions prises ou des opérations accomplies en violation des règles prévues au présent article, si l'autre partie à ces décisions ou opérations avait ou devait avoir connaissance du préjudice visé au § 4.»

§ 3. Paragraaf 1 is niet van toepassing wanneer de beslissingen of de aan de raad van bestuur voorgelegde handelingen betrekking hebben op beslissingen of handelingen die tot stand komen tussen vennootschappen waarvan de ene rechtstreeks of onrechtstreeks ten minste 95 pct. bezit van de stemmen verbonden aan het geheel van de door de andere uitgegeven effecten, dan wel tussen vennootschappen waarvan ten minste 95 pct. van de stemmen verbonden aan het geheel van de door elk van hen uitgegeven effecten in het bezit zijn van een andere vennootschap.

Dit document geeft aanleiding tot de volgende gedachtenwisseling:

Wat artikel 60 betreft, wijst de minister erop dat de draagwijdte van het begrip « strijdig belang » nauwkeuriger wordt afgelijnd. De procedure die in geval van een belangenconflict dient te worden toegepast, is in het belang van de kleine en middelgrote ondernemingen niet al te omslachtig gemaakt.

De openbaarheid van deze procedure wordt gewaarborgd door de in de artikelen 65 en 77, vierde lid, van het Vennootschapswetboek bedoelde verslagen.

Wat de sancties betreft, te weten de aansprakelijkheid van de bestuurders en de nietigheid van de beslissingen genomen of handelingen verricht met overtreding van de in artikel 60 bepaalde regels, wordt ten gronde niet afgeweken van de in het wetsontwerp vervatte tekst.

De regel dat de bestuurder die een strijdig belang heeft bij een bepaalde beslissing, niet aan de beraadslaging van de raad van bestuur mag deelnemen, noch aan de stemming erover, geldt uitsluitend voor de ter beurze genoteerde vennootschappen.

Aldus worden in het belang van de aandeelhouders en van het bedrijfsleven belangenconflicten voorkomen. De voorgestelde bepaling zal de raden van bestuur niet in hun werking verlammen.

Er werd geoordeeld dat de aansprakelijkheid van de bestuurders van de kleine en middelgrote ondernemingen reeds afdoende geregeld is. Men moet ermee rekening houden dat de raden van bestuur in deze ondernemingen uit weinig bestuurders bestaan, zodat het moeilijk is bestuurders te verplichten zich bij bepaalde beslissingen te onthouden.

Aangezien de weerslag van de voor de beursgenoteerde vennootschappen geldende regel op de kleine en middelgrote ondernemingen moeilijk in te schatten is, werd er de voorkeur aan gegeven ze te onttrekken aan het verbod voor de bestuurder aan de beraadslaging van de raad van bestuur over bepaalde beslissingen deel te nemen of aan de stemming erover.

§ 3. Le § 1er n'est pas applicable lorsque les décisions ou les opérations soumises au conseil d'administration concernent des décisions ou des opérations conclues entre sociétés dont l'une détient directement ou indirectement 95 p.c. au moins des voix attachées à l'ensemble des titres émis par l'autre ou entre sociétés dont 95 p.c. au moins des voix attachées à l'ensemble des titres émis par chacune d'elles sont détenus par une autre société.

Ce document donne lieu à l'échange de vues reproduit ci-après:

En ce qui concerne l'article 60, le ministre souligne que la portée de la notion d'« intérêt opposé » est définie avec plus de précision. L'on s'est abstenu de compliquer la procédure applicable en cas de conflit d'intérêts dans l'intérêt des petites et moyennes entreprises.

La publicité de cette procédure est garantie par les rapports visés aux articles 65 et 77, quatrième alinéa des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

En ce qui concerne les sanctions, c'est-à-dire de l'attribution des responsabilités aux administrateurs et de la nullité des décisions prises ou des opérations accomplies en violation des règles prévues à l'article 60, on ne déroge pas fondamentalement au texte du projet de loi.

La règle, selon laquelle l'administrateur qui a un intérêt opposé dans une matière déterminée ne peut prendre part ni aux délibérations du conseil d'administration ni au vote, pour ce qui est d'une décision à prendre dans cette matière n'est applicable qu'aux sociétés cotées en bourse.

Dès lors, il y a lieu de prévenir les conflits d'intérêts dans l'intérêt des actionnaires et de la gestion de l'entreprise en question. La disposition proposée ne paralysera pas les conseils d'administration dans leur gestion.

On a estimé que la responsabilité des administrateurs des petites et moyennes entreprises était déjà suffisamment réglementée. On doit tenir compte du fait que les conseils d'adminsitration de ces entreprises ne se composent que d'un petit nombre d'administrateurs et qu'il est difficile, dès-lors, d'obliger des administrateurs de ne pas participer à certaines prises de décisions.

Comme il est difficile d'évaluer l'incidence du règlement applicable aux sociétés cotées en bourse sur les petites et moyennes entreprises, on a préféré ne pas faire jouer, en ce qui le concerne, l'interdiction pour l'administrateur de prendre part aux délibérations du conseil d'administration, en vue de certaines prises de décisions précises et de participer au vote en la matière.

Inzake artikel 60*bis* moet worden beklemtoond dat de voorgestelde procedure moet worden gezien in het licht van de bescherming van de voorlichting van de aandeelhouders betreffende beslissingen die mogelijk een verborgen voordeel zouden kunnen bezorgen aan een aandeelhouder die een beslissende invloed uitoefent op de aanwijzing van de bestuurders. Aldus wordt de besluitvorming binnen de raad van bestuur door een grotere transparantie gekenmerkt en wordt aan het spaarwezen een grotere bescherming geboden.

Met dit artikel wordt aansluiting verkregen met het Angelsaksische recht en zullen Belgische beursgenoteerde ondernemingen niet meer aan kritiek worden blootgesteld vanwege operaties met vennootschappen waarin zij een beslissende invloed hebben of vice versa.

Wat de drie bestuurders betreft die wegens hun onafhankelijkheid ten aanzien van de overwogen beslissing belast worden met een beschrijving en beoordeling van de financiële gevolgen van die beslissing voor de vennootschap, kan het verband worden gelegd met een scheidsgerecht dat meestal uit drie scheidslieden bestaat.

Een lid werpt op dat dit voorschrift de vennootschappen ertoe verplicht drie onafhankelijke bestuurders aan te stellen, hetgeen de verhouding met andere bestuurders negatief kan beïnvloeden.

De minister antwoordt dat het aantal bestuurders wordt bepaald aan de hand van de omvang van het maatschappelijk kapitaal. Hij herinnert er tevens aan dat families die met hun onderneming naar de beurs zijn getrokken, zich uit de raad van bestuur hebben teruggetrokken ten voordele van onafhankelijke bestuurders die de vennootschap in het belang van de aandeelhouders moeten leiden. In de thans besproken tekst is dat nochtans niet de bedoeling van de minister.

Een lid is de mening toegedaan dat het verbod voor de bestuurder die een strijdig belang heeft bij een bepaalde beslissing om aan de stemming hierover deel te nemen, algemeen geldend dient te zijn ongeacht het feit of de vennootschap al dan niet ter beurze genoteerd is.

Wat de in artikel 60*bis*, § 1, tweede lid, bedoelde deskundigen betreft, verklaart de minister dat er categorieën deskundigen door de Koning zullen worden erkend (bijvoorbeeld bedrijfsrevisoren, auditfirma's,...).

Artikel 60

Paragraaf 1

Een lid stelt vast dat in het eerste lid van de voorgestelde tekst een belangrijke notie is weggevallen in vergelijking met het ontwerp dat door de Kamer werd overgezonden.

Il y a lieu de souligner pour ce qui est de l'article 60*bis*, que la procédure proposée doit être considérée à la lumière de la nécessité de préserver l'information des actionnaires au sujet des décisions qui pourraient procurer un bénéfice caché à un actionnaire dont l'influence en ce qui concerne la désignation des administrateurs serait décisive. Dès lors, le procesus décisionnel applicable au sein du conseil d'administration serait caractérisé par une plus grande transparence et les épargnants bénéficieraient d'une plus grande protection.

Grâce à cet article on se situerait dans le prolongement du droit anglo-saxon et l'on éviterait que les entreprises belges cotées en bourse fassent encore l'objet de critiques en raison d'opérations qu'elles auraient réalisées avec des sociétés au sein desquelles elles exerceraient une influence décisive, ou vice versa.

En ce qui concerne les trois administrateurs indépendants pour ce qui est de la décision concernée, qui sont chargés de décrire et d'évaluer les répercussions financières de celle-ci pour la société, l'on peut établir une comparaison avec le système d'arbitrage fondé sur trois arbitres.

Un membre soulève que cette prescription vise à obliger les sociétés à désigner trois administrateurs indépendants, ce qui peut porter préjudice aux relations avec les autres administrateurs.

Le ministre répond que le nombre d'administrateurs est déterminé en fonction de l'ampleur du capital social. Il rappelle brièvement que des familles qui sont allées en bourse avec leur entreprise, se sont retirées du conseil d'administration au profit d'administrateurs indépendants tenus de diriger la société dans l'intérêt des actionnaires. Néanmoins dans le texte discuté, ce n'est pas l'intention du ministre.

Un membre estime que l'interdiction pour l'administrateur, ayant un intérêt opposé à une décision déterminée, de participer au vote, doit être généralisée, et ce indépendamment du fait que la société est cotée en bourse ou non.

En ce qui concerne les experts visés à l'article 60*bis*, § 1er, alinéa 2, le ministre déclare que des catégories d'experts seront agréées par le Roi (par exemple, les réviseurs d'entreprises, les sociétés pratiquant des audits,...).

Article 60

Paragraphe 1er

Un membre constate que dans le premier alinéa du texte proposé, une notion importante a disparu par rapport à la disposition transmise par la Chambre.

In artikel 12 van het ontwerp wordt gesteld dat bestuurders die een persoonlijk en strijdig belang hebben, de andere bestuurders hiervan voorafgaandelijk aan de beraadslaging op de hoogte moeten brengen.

In de geamendeerde tekst wordt niet meer vermeld dat het hier een persoonlijk belang in het geding moet zijn.

Het lid is van oordeel dat daardoor opnieuw verwarring wordt gesticht tussen enerzijds het persoonlijk belang van de bestuurder en anderzijds het belang dat hij heeft als vertegenwoordiger van een groep of enig ander strijdig belang.

De minister vindt dat het begrip « persoonlijk belang » in de tekst niets toevoegt aan de begrippen rechtstreeks en onrechtstreeks belang. Een rechtstreeks belang is immers per definitie een persoonlijk belang. Onder het begrip onrechtstreeks belang ressorteren dan strijdige belangen, o.m. het belang dat de bestuurder kan hebben als vertegenwoordiger van een groep.

De Commissie is het eens met deze interpretatie.

De vorige spreker stelt vervolgens vast dat dit strijdig belang blijkens de nieuwe tekst niet moet worden gemeld aan de andere bestuurders, maar aan de voorzitter van de raad van bestuur.

Dit betekent ongetwijfeld een verbetering. In sommige ondernemingen met een uitgebreide raad van bestuur is het immers praktisch niet doenbaar alle leden hiervan te bereiken.

Een ander lid merkt op dat dit vanuit procedureel standpunt inderdaad een betere oplossing is, die echter ook gevaren inhoudt.

Bestuurders zouden immers kunnen inroepen dat zij niet op de hoogte waren van een tegenstrijdig belang in hoofde van een collega op het ogenblik dat de beslissing werd genomen en dat zij derhalve ook niet verantwoordelijk kunnen worden gesteld voor die beslissing.

Hij meent dat dit kan worden voorkomen door in de agenda van de vergaderingen te vermelden waar er tegenstrijdige belangen in het geding zijn. In de tekst zou een verplichting in die zin kunnen worden opgenomen.

Er wordt hem geantwoord dat ingevolge de bepaling aan het einde van het lid, het tegenstrijdig belang moet worden vermeld in de notulen van de vergadering.

De vorige spreker meent dat het probleem hierdoor niet is opgelost, daar de notulen slechts worden gemaakt na de vergadering. De overige leden van de raad van bestuur moeten vóór de vergadering, dus in de uitnodiging, op de hoogte worden gebracht van het tegenstrijdige belang.

À l'article 12 du projet, il est précisé que les administrateurs ayant un intérêt personnel et opposé doivent en informer les autres administrateurs avant les délibérations.

Dans le texte amendé, il n'est plus fait mention du fait qu'il s'agit d'un intérêt personnel.

Le membre estime qu'une confusion existe à nouveau entre, d'une part, l'intérêt personnel de l'administrateur et, d'autre part, l'intérêt qu'il a en tant que représentant d'un groupe ou de tout autre intérêt opposé.

Le ministre considère que le concept d'« intérêt personnel » du texte n'apporte rien aux concepts d'intérêt direct et d'intérêt indirect. Un intérêt direct est cependant par définition un intérêt personnel. Les intérêts indirects peuvent mettre en exergue des intérêts opposés, notamment l'intérêt que l'administrateur peut avoir en tant que représentant d'un groupe.

La commission se rallie à cette interprétation.

L'intervenant précédent constate, par conséquent, que cet intérêt opposé au vu du texte nouveau ne doit pas être signalé aux autres administrateurs, mais bien au président du conseil d'administration.

Cela constitue incontestablement une amélioration. Dans certaines entreprises disposant d'un conseil d'administration étendu, il est d'ailleurs pratiquement impossible de joindre tous les membres.

Un autre membre fait remarquer que, du point de vue de la procédure, il s'agit effectivement d'une solution plus heureuse, qui dissimule toutefois des risques.

Les administrateurs pourraient, en effet, invoquer ne pas avoir été mis au courant d'un intérêt opposé chez un collègue au moment de la décision et ne pas pouvoir, par conséquent, être tenus pour responsables de cette décision.

Il estime que l'on peut éviter cette situation en indiquant dans l'ordre du jour des réunions, l'existence des intérêts opposés en question. Le texte pourrait inclure une obligation allant dans ce sens.

Il reçoit la réponse que conformément à la disposition en fin d'alinéa, l'intérêt opposé doit figurer dans le procès-verbal de la réunion.

L'intervenant précédent estime que le problème n'est pas résolu de la sorte, car le procès-verbal n'est établi qu'au terme de la réunion. Les autres membres du conseil d'administration doivent donc être informés de l'intérêt opposé avant la réunion, et par conséquent lors de la convocation.

Voorgesteld wordt dat de tweede zin van dit lid wordt aangepast zodanig dat het tegenstrijdig belang niet alleen wordt vermeld in de notulen maar ook in de bijeenroeping van de betrokken raad van bestuur.

De minister vreest dat dit zal leiden tot een onnodige verwarring in de teksten.

Een vorige spreker vindt het noodzakelijk dat de bestuurders vóór de vergadering formeel op de hoogte worden gebracht van een mogelijk belangenconflict. Alleen dat geeft de garantie dat zij zich later niet aan hun verantwoordelijkheid zullen onttrekken.

Een ander lid begrijpt dat het misschien niet mogelijk is in de bijeenroeping een omstandige omschrijving te geven van het tegenstrijdige belang. Het zou echter kunnen volstaan enkel te vermelden dat er een tegenstrijdig belang is.

Een spreker stelt vast dat ingevolge het eerste lid de voorzitter de commissarissen op de hoogte moet brengen van het tegenstrijdig belang. Hij vraagt of hier de commissarissen-revisoren bedoeld worden.

Wat gebeurt er wanneer er geen commissaris-revisor wordt aangesteld? Worden in dat geval alle vennoten verwittigd?

De minister bevestigt dat inderdaad de commissarissen-revisoren, vermeld in artikel 64, worden bedoeld. Eventueel kan dit in de tekst worden verduidelijkt.

Wanneer er geen commissarissen zijn, kunnen zij vanzelfsprekend niet op de hoogte worden gebracht. Zoals reeds eerder in de bespreking is gezegd, worden echter alle leden van de raad van bestuur in kennis gesteld van een strijdig belang in hoofde van een bestuurder.

Een lid stelt vervolgens vast dat ingevolge het tweede, derde en vierde lid van artikel 12 van het ontwerp de commissaris-revisor of de raad van bestuur, voorafgaand aan de beraadslaging betreffende enig ander punt van de agenda, verslag moesten uitbrengen over de financiële gevolgen van de betrokken beslissing voor de vennootschap.

In het tweede en derde lid van de voorgestelde tekst lijkt dit voorafgaand verslag te zijn verdwenen.

De minister antwoordt dat de nieuwe tekst minder formeel is dan het oorspronkelijke ontwerp. Impliciet blijft echter de verplichting bestaan de raad van bestuur op de hoogte te brengen van de vermogensrechtelijke gevolgen voor de vennootschap van de betrokken beslissing. Deze gegevens moeten immers, met het oog op de publikatie in het jaarverslag worden opgenomen in de notulen van de beraadslaging.

Il est proposé d'adapter la deuxième phrase de cet alinéa, de sorte que l'intérêt opposé ne figure pas uniquement au procès-verbal, mais apparaisse également dans la convocation du conseil d'administration concerné.

Le ministre craint que cela ne provoque une confusion inutile dans les textes.

Un intervenant précédent estime qu'il est indispensable que les administrateurs soient formellement mis au courant, avant la réunion, d'un éventuel conflit d'intérêts. Ce n'est qu'ainsi que l'on obtient la garantie qu'ils ne se soustrairont pas ultérieurement à leur responsabilité.

Un autre membre comprend qu'il n'est peut-être pas possible de donner, dans la convocation, une description circonstanciée de l'intérêt opposé. Il suffirait toutefois de mentionner simplement l'existence d'un intérêt opposé.

Un intervenant constate que, conformément au premier alinéa, le président doit informer les commissaires de l'intérêt opposé. Il demande s'il s'agit en fait des commissaires-réviseurs.

Que se passe-t-il lorsqu'aucun commissaire-réviseur n'est désigné? Faut-il dans ce cas prévenir l'ensemble des associés?

Le ministre confirme qu'il s'agit en effet des commissaires-réviseurs prévus à l'article 64. Éventuellement, le texte pourrait être clarifié.

Lorsqu'il n'y a pas de commissaire, il va de soi qu'il ne peut être mis au courant. Comme indiqué précédemment dans les débats, tous les membres du conseil d'administation sont cependant informés de l'intérêt opposé existant chez un administrateur.

Un membre constate par conséquent que, conformément aux deuxième, troisième et quatrième alinéas de l'article 12 du projet, le commissaire-réviseur ou le conseil d'administration, avant de délibérer de tout autre point de l'ordre du jour, doit établir un rapport sur les répercussions financières de la décision concernée pour la société.

Aux deuxième et troisième alinéas du texte proposé, ce rapport préliminaire semble avoir disparu.

Le ministre répond que le nouveau texte est moins formel que celui du projet initial. Implicitement, l'obligation demeure d'informer le conseil d'administration des répercussions patrimoniales de la décision concernée pour la société. Toutefois, ces données doivent figurer au procès-verbal des délibérations, en vue de leur publication dans le rapport annuel.

Paragraaf 2

De minister merkt op dat deze paragraaf vervalt daar hij overbodig is geworden door het laatste lid van § 1 van de nieuwe tekst.

In de nieuwe tekst geldt het verbod om aan de stemming deel te nemen t.a.v. de bestuurder met een tegenstrijdig belang alleen nog voor vennootschappen die een publiek beroep doen op kapitaal m.a.w. de beursgenoteerde vennootschappen.

Voor de «kleine» vennootschappen geldt dit verbod niet langer en derhalve is ook de hypothese van § 2 waarbij alle leden van de raad van bestuur een stijdig belang zouden hebben, zinloos geworden.

Een lid heeft nogal wat bedenkingen bij deze regeling. Zij heeft tot gevolg dat de bepaling ter zake in artikel 133 strenger is voor een B.V.B.A., dan voor bepaalde naamloze vennootschappen. De enige zaakvoerder in een B.V.B.A. moet zich immers wel laten vervangen door een lasthebber *ad hoc*.

De minister antwoordt dat in het voorstel wordt getracht belangenconflicten in de onderneming te voorkomen via twee wegen:

— enerzijds wordt de aandeelhouders een maximaal inzicht gegeven in mogelijke belangenconflicten binnen de raad van bestuur en dit via de bepalingen van artikel 60;

— anderzijds worden sancties ingesteld, met name de nietigheid van de betrokken beslissingen en de persoonlijke verantwoordelijkheid van de bestuurders.

De vraag kan worden gesteld of het buiten deze twee maatregelen noodzakelijk en wenselijk is de betrokken bestuurders te verbieden deel te nemen aan de beraadslaging en de stemmingen. In de vennootschappen met een beperkt aantal bestuurders en/of aandeelhouders kan dit immers tot onoverkomelijke moeilijkheden leiden voor het bereiken van het quorum en derhalve de werking van de vennootschappen blokkeren. Bovendien houdt een dergelijke maatregel ook een vermindering van de verantwoordelijkheid van de bestuurders in.

In de beursgenoteerde vennootschappen is de situatie enigszins anders. Het aandeelhouderschap en de raad van bestuur zijn ruimer en de bestuurders hebben een grotere verantwoordelijkheid tegenover de aandeelhouders. Dergelijke vennootschappen moeten in hun organisatie de nodige mechanismen inbouwen om conflicten te vermijden.

De vorige spreker vindt dat de regeling die nu geldt voor de B.V.B.A.'s tot ieders tevredenheid werkt. Wanneer er slechts één zaakvoerder is en hij is voor een tegenstrijdigheid van belangen geplaatst, bij-

Paragraphe 2

Le ministre fait remarquer que ce paragraphe est sans objet, car le dernier alinéa du § 1er du nouveau texte le rend superflu.

Dans le nouveau texte, l'interdiction faite à l'administrateur ayant un intérêt opposé de prendre part au vote ne s'applique plus qu'aux sociétés qui font publiquement appel aux capitaux, en d'autres termes aux sociétés cotées en bourse.

Pour les «petites» sociétés, cette interdiction ne s'applique désormais plus et, par conséquent, l'hypothèse du § 2 postulant que l'ensemble des membres du conseil d'administration auraient un intérêt opposé n'a plus de sens.

Un membre a quelques appréhensions à l'égard de cette disposition. Cette dernière implique que la disposition visée à l'article 133 est plus sévère pour la S.P.R.L. que pour certaines sociétés anonymes. Le seul gérant de la S.P.R.L. doit, en effet, se faire remplacer par un fondé de pouvoir *ad hoc*.

Le ministre réplique que le projet tente d'éviter les conflits d'intérêts par deux moyens:

— d'une part, les actionnaires se voient pleinement informés des éventuels conflits d'intérêts au sein du conseil d'administration, et ce par le biais des dispositions de l'article 60;

— d'autre part, des sanctions ont été établies, à savoir la nullité des décisions concernées et la responsabilité personnelle des administrateurs.

La question est de savoir s'il est nécessaire et souhaitable d'ajouter à ces deux dispositions l'interdiction pour les administrateurs concernés de prendre part aux délibérations et aux votes. Dans les sociétés comptant un nombre limité d'administrateurs et/ou d'actionnaires, cela peut entraîner des difficultés insurmontables pour l'obtention du quorum et peut paralyser les sociétés. En outre, une telle mesure vise à limiter la responsabilité des administrateurs.

Dans les sociétés cotées en bourse, la situation est quelque peu différente. L'actionnariat et le conseil d'administration sont plus vastes et les administrateurs ont une plus grande responsabilité vis-à-vis des actionnaires. De telles sociétés doivent incorporer dans leur organisation les mécanismes permettant d'éviter les conflits.

L'intervenant précédent estime que la réglementation en vigueur dans le cadre des S.P.R.L. fonctionne à la grande satisfaction de tous. Lorsqu'il n'y a qu'un seul gérant et que celui-ci est confronté à une situation

voorbeeld wanneer hij een gebouw wenst te verhuren aan de onderneming, dan laat hij zich vervangen door een lasthebber.

Hij is van oordeel dat deze regeling zonder problemen zou kunnen worden toegepast in het kader van artikel 60. Wanneer een bestuurder niet aan de stemmingen mag deelnemen en het bereiken van het quorum daardoor in het gedrang komt, of wanneer er in hoofde van alle bestuurders een strijdig belang is, kunnen zij zich laten vertegenwoordigen. In de praktijk zou hiervoor een beroep kunnen worden gedaan op de commissaris-revisor.

De minister vindt dat de B.V.B.A. en de naamloze vennootschap toch niet helemaal vergelijkbaar zijn.

Indien er toch een oplossing moet worden gezocht in de richting die door de heer Cannaerts werd aangewezen, is hij er eerder voorstander van dat § 2 van het door de Kamer overgezonden ontwerp opnieuw wordt ingevoegd.

Die bepaalt dat, wanneer in hoofde van alle leden van de raad van bestuur een tegenstrijdig belang bestaat, een commissaris-revisor of een accountant wordt aangewezen, die moet onderzoeken of de beslissing geen financiële schade aan de vennootschap kon toebrengen.

Paragraaf 3

Een lid stelt vast dat deze paragraaf werd hernomen in het nieuwe artikel 60*bis*. Deze tekst is overigens heel wat duidelijker dan de bepaling in het ontwerp.

Paragraaf 4

Hetzelfde lid merkt op dat de tekst van deze bepaling vrijwel ongewijzigd is gebleven.

Paragraaf 5

De minister zegt dat deze paragraaf werd geschrapt daar ook § 3, waarnaar expliciet wordt verwezen, verdwenen is.

Paragraaf 6

Deze paragraaf is ongewijzigd gebleven.

Paragraaf 7

Een lid vraagt waarom deze paragraaf werd geschrapt. Het gaat hier z.i. toch om een logische uitzondering, die de normale werking van vennootschappen ten goede komt.

De minister vreest dat de tekst van de Kamer, in het algemeen, en de notie «garanties normalement exigées par la société», in het bijzonder, te gemakkelijk aanleiding zou kunnen geven tot misbruiken. De bepaling zou het mogelijk maken dat leden van de

de conflit d'intérêts, par exemple lorsqu'il souhaite louer un bâtiment à l'entreprise, il se fait remplacer par un fondé de pouvoir.

Il est d'avis que cette réglementation pourrait être adaptée sans aucune difficulté dans le cadre de l'article 60. Lorsqu'un administrateur ne peut prendre part à un vote et que le quorum risque de ne pas être atteint, ou encore lorsque chez l'ensemble des administrateurs il existe un intérêt opposé, ceux-ci peuvent se faire représenter. En pratique, on pourrait à cet effet faire appel au commissaire-réviseur.

Le ministre estime que la S.P.R.L. et la société anonyme ne sont pas tout à fait comparables.

Dans la mesure où il y a lieu de rechercher une solution dans le sens indiqué par M. Cannaerts, il serait plutôt partisan du rétablissement du §2 du projet transmis par la Chambre.

Celui-ci stipule que, lorsqu'il y a chez l'ensemble des administrateurs un intérêt opposé, un commissaire-réviseur ou un expert-comptable est désigné, qui devra déterminer si la décision n'a entraîné aucun préjudice financier pour la société.

Paragraphe 3

Un membre constate que ce paragraphe a été repris à l'article 60*bis* nouveau. Ce texte est d'ailleurs nettement plus clair que la disposition du projet.

Paragraphe 4

Le même membre observe que le texte de cette disposition est demeuré pratiquement inchangé.

Paragraphe 5

Le ministre déclare que ce paragraphe a été supprimé comme le §3, auquel il fait implicitement référence.

Paragraphe 6

Ce présent paragraphe est resté inchangé.

Paragraphe 7

Un membre demande pourquoi ce paragraphe a été supprimé. Il s'agit d'après lui d'une exception logique de nature à promouvoir le fonctionnement normal des sociétés.

Le ministre craint que le texte de la Chambre, en général, et la notion de «garanties normales exigées par la société», en particulier, ne puissent trop facilement entraîner des abus. La disposition permettrait à des membres du conseil d'administration d'attribuer

raad van bestuur systematisch onder voordelige voorwaarden « normale » opdrachten van de vennootschap toekennen aan andere maatschappijen waarvan zij aandeelhouder zijn.

De vorige spreker is van oordeel dat door de Kamertekst een andere situatie beoogd wordt en geeft het voorbeeld van een hypotheekmaatschappij die aan één van haar bestuurders een lening verstrekt tegen de normale voorwaarden en tegen marktrente. Er is hier toch geen reden om een tegenstrijdig belang in te roepen n.a.v. de goedkeuring van de lijst met de gegadigden van een lening.

De minister vindt dat indien de bepaling wordt behouden, de tekst moet worden aangepast. In de Franse tekst zou de notie « exigées par la société » bijvoorbeeld kunnen worden vervangen door de woorden « exigées par le marché ».

De vorige spreker kan hiermee akkoord gaan.

Een lid vraagt of het niet wenselijk is een terminologie te hanteren die in overeenstemming is met de andere bepalingen van de gecoördineerde wetten, bijvoorbeeld de artikelen in verband met de quasi inbreng.

Een ander lid stelt voor dat de bepaling van § 7 opnieuw wordt bekeken, maar dat het eerste lid, eventueel geamendeerd, hoe dan ook in de nieuwe tekst wordt opgenomen.

Een lid wenst nog een aantal algemene bedenkingen te formuleren bij het artikel.

Hij pleit er vooreerst voor dat in de gecoördineerde wetten wordt gestreefd naar een zo groot mogelijke interne logica. In artikel 133, dat handelt over het tegenstrijdige belang van een zaakvoerder in een B.V.B.A., wordt nog altijd gesproken over een « persoonlijk » belang. Hoewel het hier gaat om twee verschillende vennootschapsvormen, is de situatie toch vergelijkbaar en zou het wenselijk zijn dat de twee bepalingen op dezelfde wijze worden geformuleerd.

Ook blijven er in het artikel 60 een aantal terminologische inconsequenties die best zouden worden weggewerkt.

In § 1 is er bijvoorbeeld sprake van « belangen van vermogensrechtelijke aard », waar § 2 dan weer spreekt over « een financieel voordeel ».

De minister beaamt dat de tekst van artikel 60 en artikel 133 met elkaar in overeenstemming moeten worden gebracht. Het is echter wenselijk dat met de aanpassing van artikel 133 wordt gewacht tot er volledige eensgezindheid is over de redactie van artikel 60.

systématiquement des marchés « normaux » à d'autres sociétés dont ils seraient actionnaires, et ce à des conditions avantageuses.

L'intervenant précédent est d'avis que le texte de la Chambre visait une autre situation et il cite l'exemple d'une société hypothécaire qui octroierait un prêt à l'un de ses administrateurs, aux conditions normales et au taux du marché. Il ne saurait être question d'invoquer dans ce cas un intérêt opposé lors de l'approbation de la liste des candidats à un prêt.

Le ministre estime que si la disposition est maintenue, le texte doit être adapté. Dans le texte français, l'expression « exigées par la société » pourrait par exemple être remplacée par « exigées par le marché ».

Le préopinant approuve cette suggestion.

Un membre demande s'il ne serait pas souhaitable d'employer une terminologie qui correspondrait à celle des autres dispositions des lois coordonnées, par exemple celle des articles en rapport avec le quasi-apport.

Un autre membre propose de reconsidérer la disposition du § 7, mais en en reprenant le premier alinéa, éventuellement amendé, d'une manière ou d'une autre dans le nouveau texte.

Un membre souhaite formuler encore quelques considérations générales sur cet article.

Il plaide surtout pour que l'on tende, au niveau des lois coordonnées, à une logique interne aussi accomplie que possible. À l'article 133, qui traite de l'intérêt opposé du gérant d'une A.S.B.L. , on parle encore d'intérêt « personnel ». Même s'il s'agit de deux formes de sociétés différentes, la situation est somme toute comparable et il serait souhaitable de formuler les deux dispositions de la même manière.

D'autre part, il subsiste à l'article 60 un certain nombre d'incohérences terminologiques qui devraient disparaître.

Au § 1er, par exemple, on parle d'intérêt « de nature patrimoniale » alors que le § 2 parle à nouveau d'un « avantage financier ».

Le ministre reconnaît qu'il faut mettre en concordance le texte de l'article 60 et celui de l'article 133. Toutefois, il est souhaitable d'attendre pour adapter l'article 133 qu'il y ait unanimité sur la formulation de l'article 60.

Artikel 60*bis*

Paragraaf 1

Een lid stelt vast dat twee nieuwe begrippen werden ingevoerd.

In het eerste lid van § 1 is er thans sprake van een aandeelhouder die «een beslissende invloed uitoefent» op de aanduiding van de bestuurders. De laatste zin van het tweede lid luidt *in fine*: «... evenals de ontstentenis van enig voordeel dat rechtstreeks of onrechtstreeks zou toegekend worden aan een aandeelhouder».

Het gaat hier zijns inziens om twee duidelijke verbeteringen tegenover de vorige versies die tegemoetkomen aan de opmerkingen die eerder werden geformuleerd.

Met betrekking tot het tweede lid stelt hij evenwel vast dat de betrokken procedure veronderstelt dat in de raad van bestuur drie bestuurders zitting hebben die als «onafhankelijk» kunnen worden beschouwd.

De minister verwijst voor de notie «onafhankelijke bestuurder» naar het artikel «Les pouvoirs dans l'entreprise». (*Entretiens de la C.O.B.*, Frankrijk, donderdag 17 november 1994, blz. 15) waarin o.m. wordt gesteld:

Volgens mevrouw Estelle Scholastique zouden in Frankrijk de bestuurders van de voornaamste vennootschappen een zeer gesloten club vormen; een studiegenootschap spreekt zelfs van «bloedverwantschap» in de raden van deze vennootschappen: men vindt immers altijd dezelfde personaliteiten die een groot aantal mandaten cumuleren en elkaar voortdurend terugzien, hetgeen doet twijfelen aan hun onafhankelijkheid maar ook aan hun constante toewijding.

De *non-executive directors* zijn in Groot-Brittannië zoals ook in de Verenigde Staten verschenen als het middel om een nieuwe institutionele controle (op het management) te creëren in het kader van de traditionele (unitaire) vennootschapsstructuur teneinde kennelijke misbruiken en misstappen te voorkomen.

Men zou het Angelsaksische begrip van onafhankelijk bestuurder als volgt kunnen beschrijven: deze bestuurders zijn *desinterested outside directors*, d.w.z. onbezoldigde bestuurders van de betrokken onderneming die geen financieel, noch persoonlijk, noch professioneel belang hebben in het beheer van de onderneming. Over het algemeen zijn zij met drie en een van hen treedt op als voorzitter van het comité van onafhankelijke bestuurders. Men kan een onderzoek instellen naar hun burgerrechtelijke aansprakelijkheid en de rechtbanken stellen zich dan tot taak na te gaan of het comité normaal gefunctioneerd heeft.

Article 60*bis*

Paragraphe 1er

Un membre constate que l'on a introduit deux concepts nouveaux.

Au premier alinéa du § 1er, on parle d'un actionnaire «détenant une influence décisive» sur la nomination des administrateurs. Et la dernière phrase, *in fine*, du deuxième alinéa, est libellé comme suit: «... ainsi que l'absence d'un avantage qui serait consenti directement ou indirectement à un actionnaire».

Ce sont là, d'après lui, deux améliorations notables apportées aux versions antérieures et qui tiennent compte des remarques formulées précédemment.

En ce qui concerne le deuxième alinéa, il constate également que la procédure concernée suppose que trois administrateurs pouvant être considérés comme «indépendants» siègent au conseil d'administration.

Le ministre renvoie pour la notion d'«administrateur indépendant» à l'article «Les pouvoirs dans l'entreprise». (Entretiens de la C.O.B., France, jeudi 17 novembre 1994, p. 15) où l'on peut lire ceci:

«Selon la thèse de Mme Estelle Scholastique en France, «les administrateurs des principales sociétés constitueraient un club très fermé», une société d'étude allant jusqu'à parler de «consanguinité» au sein des conseils de ces sociétés: «on retrouve, en effet, toujours les mêmes personnalités, cumulant un grand nombre de mandats et se retrouvant entre elles, ce qui fait douter de leur indépendance, mais aussi de leur constante assiduité.»

Les *non-executive directors* sont apparus, en Grande-Bretagne, comme aux États-Unis, comme le moyen de créer «un nouveau contrôle institutionnel (sur le management) dans le cadre de la structure sociale traditionnelle (unitaire) afin d'éviter les abus et les bévues manifestes».

On peut tenter brièvement de cerner la notion anglo-saxonne d'administrateur indépendant: ces administrateurs sont des *desinterested outside directors* c'est-à-dire des administrateurs non salariés de l'entreprise concernée, n'ayant pas d'intérêt financier, ni personnel ni professionnel dans la gestion de l'entreprise. Ils sont en général au nombre de trois, l'un d'entre eux assumant la présidence du comité des administrateurs indépendants. Leur responsabilité civile peut être recherchée et les tribunaux s'attachent alors à vérifier que le comité a fonctionné normalement.

De vorige spreker wijst vervolgens op de passus in hetzelfde lid die bepaalt dat deze onafhankelijke bestuurders worden bijgestaan door « één of meerdere deskundigen erkend door de Koning ».

Hij vindt dit een ongelukkige formulering. De deskundigen als dusdanig worden immers niet door de Koning erkend. Zij moeten wel behoren tot bepaalde categorieën die door de Koning zijn erkend.

De minister beaamt dit. De deskundigen moeten behoren tot een beroepsgroep die door een deontologische code wordt beheerst. De minister benadrukt evenwel dat het begrip « onafhankelijk bestuurder » betekent « onafhankelijk ten aanzien van de te nemen beslissing ».

Paragrafen 2 en 3

Met betrekking tot deze paragrafen zijn er geen bijzondere opmerkingen.

In het licht van deze laatste bespreking dient de heer Vandenberghe c.s. een laatste amendement in dat ertoe strekt (1)

« Artikel 12 te vervangen door de volgende bepaling :

« Art. 12

« Artikel 60 van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 18 juli 1991, wordt vervangen door de volgende bepaling :

« Artikel 60. — § 1. Indien een bestuurder ten aanzien van een beslissing of een verrichting van de raad van bestuur, rechtstreeks of onrechtstreeks een strijdig belang van vermogensrechtelijke aard heeft, moet hij dit mededelen aan de andere bestuurders vóór de beraadslaging in de raad van bestuur. Zijn verklaring, evenals de rechtvaardigingsgronden betreffende voornoemd strijdig belang moeten worden opgenomen in de notulen van de raad van bestuur die de beslissing moet nemen. Ingeval de vennootschap een of meer commissarissen heeft benoemd, moet de betrokken bestuurder tevens die commissarissen van het strijdige belang op de hoogte brengen.

Met het oog op de publikatie ervan in het in artikel 77, vierde lid, bedoelde verslag omschrijft de raad van bestuur in de notulen de aard van de in het eerste lid bedoelde beslissing of verrichting en verantwoordt hij het genomen besluit. Ook de vermogensrechtelijke gevolgen ervan voor de vennootschap moeten in dit verband worden medegedeeld. Het verslag moet voornoemde notulen bevatten.

Het in artikel 65 bedoelde verslag van de commissarissen moet een afzonderlijke omschrijving bevatten

(1) Zie ook het voorgestelde artikel 12*bis* nieuw hierna.

Le préopinant attire l'attention sur la phrase du même alinéa où il est prévu que ces administrateurs indépendants sont assistés par « un ou plusieurs experts agréés par le Roi ».

Il trouve qu'il s'agit là d'une formulation malheureuse. Ces experts ne sont pas agréés comme tels par le Roi. Ils doivent par contre faire partie de catégories déterminées, qui sont reconnues par le Roi.

Le ministre approuve cette remarque. Les experts doivent appartenir à une catégorie professionnelle régie par un code déontologique. Néanmoins le ministre affirme catégoriquement que la notion d'administrateur indépendant veut dire « indépendant par rapport à la décision à prendre ».

Paragraphes 2 et 3

Ces paragraphes n'ont donné lieu à aucune remarque particulière.

À la lumière de cette dernière discussion, MM. Vandenberghe et consorts déposent un ultime amendement, ainsi libellé (1)

« Remplacer l'article 12 par ce qui suit :

« Art. 12

« L'article 60 des mêmes lois coordonnés, modifié par la loi du 18 juillet 1991, est remplacé par la disposition suivante :

« Article 60. — § 1er. Si un administrateur a, directement ou indirectement, un intérêt opposé de nature patrimoniale à une décision ou à une opération relevant du conseil d'administration, il doit le communiquer aux autres administrateurs avant la délibération au conseil d'administration. Sa déclaration, ainsi que les raisons justifiant l'intérêt opposé qui existe dans le chef de l'administrateur concerné, doivent figurer dans le procès-verbal du conseil d'administration qui devra prendre la décision. De plus, il doit, lorsque la société a nommé un ou plusieurs commissaires, les en informer.

En vue de la publication dans le rapport de gestion, visé à l'article 77, alinéa 4, le conseil d'administration décrit, dans le procès-verbal, la nature de la décision ou de l'opération visée à l'alinéa 1er et une justification de la décision qui a été prise ainsi que les conséquences patrimoniales pour la société. Le rapport de gestion contient l'entièreté du procès-verbal visé ci-avant.

Le rapport des commissaires, visé à l'article 65, doit comporter une description séparée des conséquences

(1) Voir également ci-après l'article 12*bis* nouveau proposé.

van de vermogensrechtelijke gevolgen voor de vennootschap van de besluiten van de raad van bestuur, waarin een strijdig belang in de zin van het eerste lid bestaat.

Bij de vennootschappen die een publiek beroep doen of hebben gedaan op het spaarwezen, mag de in het eerste lid bedoelde bestuurder niet deelnemen aan de beraadslaging van de raad van bestuur over deze verrichtingen of beslissingen, noch aan de stemming in dat verband.

§ 2. Onverminderd artikel 62, tweede en derde lid, zijn de bestuurders persoonlijk en hoofdelijk aansprakelijk voor de schade geleden door de vennootschap of door derden ten gevolge van beslissingen of verrichtingen die hebben plaatsgevonden met inachtneming van dit artikel, indien die beslissing of verrichting hen, of één van hen, een onrechtmatig financieel voordeel heeft bezorgd ten nadele van de vennootschap.

§ 3. De vennootschap kan de nietigheid vorderen van beslissingen of van verrichtingen die hebben plaatsgevonden met overtreding van de in dit artikel bepaalde regels, indien de wederpartij bij die beslissingen of verrichtingen van het nadeel op de hoogte was of zou moeten zijn geweest.

§ 4. § 1 is niet van toepassing wanneer de beslissingen of de aan de raad van bestuur voorgelegde verrichtingen betrekking hebben op beslissingen of verrichtingen die tot stand zijn gekomen tussen vennootschappen waarvan de ene rechtstreeks of onrechtstreeks ten minste 95 pct. bezit van de stemmen verbonden aan het geheel van de door de andere uitgegeven effecten, dan wel tussen vennootschappen waarvan ten minste 95 pct. van de stemmen verbonden aan het geheel van de door elk van hen uitgegeven effecten in het bezit zijn van een andere vennootschap.

Bovendien is § 1 niet van toepassing wanneer de beslissingen van de raad van bestuur betrekking hebben op gewone verrichtingen gesloten onder de voorwaarden en met de waarborgen die de markt gewoonlijk voor verrichtingen van dezelfde aard biedt.»

Verantwoording

Dit amendement sluit aan bij de discussies betreffende amendement nr. 108 ingediend door de heren De Clercq en Landuyt, op grond waarvan de tekst is uitgewerkt die in de Kamer is goedgekeurd en nadien aan de Senaat is overgezonden.

Het amendement is gestoeld op het doorzichtigheidsbeginsel. Het neemt aldus een recente nota van professor Eddy Wymeersch over, waarin onder meer is gesteld: «Belangenconflicten gebeuren talrijk en

patrimoniales qui résultent pour la société des décisions du conseil d'administration, qui comportaient un intérêt opposé au sens de l'alinéa 1er.

Pour les sociétés ayant fait ou faisant publiquement appel à l'épargne, l'administrateur visé à l'alinéa 1er ne peut assister aux délibérations du conseil d'administration relatives à ces opérations ou à ces décisions, ni prendre part au vote.

§ 2. Sans préjudice de l'article 62, alinéas 2 et 3, les administrateurs sont personnellement et solidairement responsables du préjudice subi par la société ou les tiers à la suite de décisions prises ou d'opérations accomplies en conformitè avec le présent article si la décision ou l'opération leur a procuré ou a procuré à l'un d'eux un avantage financier abusif au détriment de la société.

§ 3. La société peut agir en nullité des décisions prises ou des opérations accomplies en violation des règles prévues au présent article, si l'autre partie à ces décisions ou opérations avait ou devait avoir connaissance de cette violation.

§ 4. Le § 1er n'est pas applicable lorsque les décisions ou les opérations soumises au conseil d'administration concernent des décisions ou des opérations conclues entre sociétés dont l'une détient directement ou indirectement 95 p.c. au moins des voix attachées à l'ensemble des titres émis par l'autre ou entre sociétés dont 95 p.c. au moins des voix attachées à l'ensemble des titres émis par chacune d'elles sont détenus par une autre société.

De même, le § 1er n'est pas d'application lorsque les décisions du conseil d'administration concernent des opérations habituelles conclues dans des conditions et sous les garanties normales du marché pour des opérations de même nature.»

Justification

Le présent amendement fait suite notamment aux discussions relatives à l'amendement nº 108 déposé par MM. De Clercq et Landuyt et qui a donné lieu au texte tel que voté à la Chambre et transmis au Sénat.

Ce présent amendement s'inspire d'une philosophie de transparence et reprend en cela une récente note du professeur Eddy Wymeersch qui écrit notamment: «Les conflits d'intérêt sont nombreux et inévi-

zijn niet te vermijden. Beter dan ze te doen verdwijnen met min of meer kunstmatige middelen, moet men ze in de ogen durven zien, doorzichtigheid scheppen, in alle klaarheid beslissen, en de gevolgen ervan dragen. Dit geldt zowel voor persoonlijke conflicten als voor deze, die moeilijker te vatten zijn, die voortvloeien uit vennootschapsgroepen.» (Art. 60 et le droit belge des groupes de sociétés, in: « Mélanges Heenen », Brussel, Bruylant, 1994).

Het amendement maakt een onderscheid tussen de klassieke regeling bepaald in artikel 60 en die omschreven in § 3 van artikel 60, zoals dat is goedgekeurd door de Kamer.

De problematiek die in voornoemde § 3 beoogd wordt, wordt immers behandeld in het kader van een ander amendement tot invoering van een nieuw artikel 60bis.

Het begrip persoonlijk belang bedoeld in § 1 van het amendement is identiek aan dit omschreven in het door de Kamer goedgekeurde artikel 60, met dien verstande dat het amendement niet meer verwijst naar het begrip « persoonlijk » belang. Dit begrip vormt immers geen aanvulling op de term « onrechtstreeks ».

Er moet worden onderstreept dat de procedure vereenvoudigd is, zowel op het stuk van de verplichting tot kennisgeving als inzake de verplichting tot verslaggeving en openbaarmaking. In verband met de onthouding is een onderscheid gemaakt tussen besloten vennootschappen die een publiek beroep doen of hebben gedaan op het spaarwezen.

Overeenkomstig artikel 62, tweede en derde lid, geldt krachtens § 2 van het amendement, de aansprakelijkheidsregeling wanneer de wettelijke procedure niet is nageleefd. Bovendien voorziet deze paragraaf in een zelfde aansprakelijkheidsregeling, aangezien § 4 van de door de Kamer goedgekeurde tekst volledig is overgenomen.

Paragraaf 3 is identiek aan § 6 van de door de Kamer goedgekeurde tekst.

Paragraaf 4 bepaalt dat § 1 van het amendement niet van toepassing is wanneer de beslissingen van de raad van bestuur betrekking hebben op gewone verrichtingen gesloten onder de voorwaarden en met de waarborgen die de markt gewoonlijk voor verrichtingen van dezelfde aard biedt. In het kader van dit amendement wordt verwezen naar het begrip « markt » in plaats van naar « vennootschap », teneinde te onderstrepen dat de vennootschappen de regels vastgesteld door de markt, in acht moeten nemen.

Een lid vraagt waarom het tweede lid van § 7 van artikel 60, zoals het werd aangenomen door de Kamer, niet wordt overgenomen in het amendement.

Er wordt het lid geantwoord dat die bepaling vervat is in het woord « onrechtstreeks ».

tables. Plutôt que de les éliminer par des moyens plus ou moins artificiels, il faut faire face, créer la transparence, décider en toute clarté et assumer les conséquences. Ceci vaut tant pour les conflit personnels que pour ceux, plus difficiles à saisir, qui surgissent en matière de groupe de sociétés.» (L'article 60 et le droit belge des groupes de sociétés, in: « Mélanges Heenen, Bruxelles, Bruylant, 1994).

Le présent amendement fait une distinction entre le régime classique de l'article 60 et le régime prévu au § 3 de l'article 60 tel qu'il se trouve dans le texte voté à la Chambre.

En effet, la problématique visée à ce § 3 est réglée dans le cadre d'un nouvel amendement introduisant un article 60bis.

Au § 1er du présent amendement, la notion d'intérêt personnel est identique à celle visée à l'article 60 tel que voté par la Chambre, si ce n'est que le présent amendement ne fait plus référence à la notion d'intérêt « personnel ». Cette notion n'ajoute en effet rien par rapport au terme « indirect ».

En ce qui concerne la procédure, il faut souligner que celle-ci a été simplifiée tant au niveau de l'obligation d'information, qu'au niveau de l'obligation de rapport et de publication. En ce qui concerne l'abstention, il a été fait une distinction entre société privée et société faisant ou ayant fait appel public à l'épargne.

Au § 2 du présent amendement, le régime de responsabilité est engagé lorsque la procédure légale n'a pas été respectée et ce, conformément à l'article 62, alinéas 2 et 3. De plus, le même régime de responsabilité est prévu à ce paragraphe dans la mesure où le § 4 du texte voté à la Chambre se retrouve ici de manière identique.

Le § 3 est conforme au § 6 tel que voté à la Chambre.

Le § 4 vise à indiquer que le § 1er du présent amendement n'est pas d'application lorsque les décisions du conseil d'administration concernent des opérations habituelles conclues dans des conditions et sous les garanties normales du marché pour des opérations de même nature. Ici, dans le cadre de cet amendement, il est fait référence à la notion de marché plutôt qu'à celle de société et ce, pour insister sur le fait que les sociétés doivent prendre en considération les règles établies par le marché.

Un intervenant demande pourquoi le deuxième alinéa du § 7 de l'article 60, tel que voté par la Chambre, n'est pas repris dans l'amendement.

Il lui est répondu que cette disposition est comprise dans le terme « indirectement ».

Daarenboven past de formulering in de evenwichtige structuur die voor het volledige artikel werd gezocht.

*
* *

In het licht van het laatste bovenvermelde amendement worden de amendementen van de heren Coenraets, Cannaerts, Pataer en Pataer en Stroobant ingetrokken.

Het amendement van de heer Hatry en dat van de heer Van Thillo worden verworpen met 11 tegen 2 stemmen.

De amendementen A tot F van de heren Laverge en Van Thillo worden verworpen met 9 tegen 2 stemmen, bij 2 onthoudingen.

Het amendement van de heer Vandenberghe c.s. dat ertoe strekt artikel 12 te vervangen wordt aangenomen met 9 tegen 2 stemmen, bij 2 onthoudingen.

Artikel 12*bis* (nieuw) (art. 18 van de aangenomen tekst)

De heer Vandenberghe c.s. dient het volgende amendement in:

« Een artikel 12bis invoegen, luidend als volgt:

« Artikel 12bis. — Een artikel 60bis, luidend als volgt, wordt in dezelfde gecoördineerde wetten ingevoegd:

« Artikel 60bis. — § 1. Bij de vennootschappen waarvan de effecten zijn opgenomen in de officiële notering van een effectenbeurs gelegen in een Lid-Staat van de Europese Unie, worden de beslissingen van de raad van bestuur, die ertoe aanleiding kunnen geven dat aan een aandeelhouder die een beslissende of belangrijke invloed uitoefent op de aanwijzing van de bestuurders van deze vennootschap een rechtstreeks of onrechtstreeks voordeel van vermogensrechtelijke aard wordt bezorgd, onderworpen aan de volgende procedure.

De raad van bestuur van de betrokken vennootschap belast drie bestuurders gekozen wegens hun onafhankelijkheid ten aanzien van de overwogen beslissing of verrichting, daarin bijgestaan door een deskundige gekozen om dezelfde redenen, ermee de financiële gevolgen van de overwogen beslissing of verrichting voor de betrokken vennootschap te omschrijven en een gemotiveerde beoordeling ervan te geven. Deze omschrijving en beoordeling moeten het belang van de beslissing of de verrichting voor de vennootschap en het geheel van de aandeelhouders aantonen, evenals de ontstentenis van enig voordeel in de aard van een bevoorrechte vergoeding, rechtstreeks of onrechtstreeks toegekend aan een aandeelhouder.

En outre, la formulation du texte s'insère dans l'équilibre général qui a été recherché pour l'ensemble de l'article.

*
* *

Au vu du dernier amendement susmentionné, les amendements de M. Coenaerts, Cannaerts, Pataer et Pataer et Stroobant sont retirés.

L'amendement de M. Hatry et celui de M. Van Thillo sont rejetés par 11 voix contre 2.

Les amendements A. à F de MM. Laverge et Van Thillo sont rejetés par 9 voix contre 2 et 2 abstentions.

L'amendement de MM. Vandenberghe et consorts tendant à remplacer l'article 12, est adopté par 9 voix contre 2 et 2 abstentions.

Article 12*bis* (nouveau) (art. 18 du texte adopté)

MM. Vandenberghe et consorts déposent l'amendement suivant:

« Insérer un article 12bis libellé comme suit:

« Article 12bis. — Un article 60bis, rédigé comme suit, est inséré dans les mêmes lois coordonnées:

« Article 60bis. — § 1er. Pour les sociétés dont les titres sont admis à la côte officielle d'une bourse de valeur située dans un État membre de l'Union européenne, toute décision relevant du conseil d'administration et pouvant donner lieu à une avantage patrimonial direct ou indirect à un actionnaire détenant une influence décisive ou notable sur la désignation des administrateurs de cette société, est soumise à la procédure suivante.

Le conseil d'administration de la société concernée charge trois administrateurs choisis pour leur indépendance par rapport à la décision ou à l'opération envisagée, assisté d'un expert choisi pour les mêmes raisons, de procéder à une description et à une évaluation motivée des conséquences financières pour la société concernée de la décision ou de l'opération envisagée. Cette description et cette évaluation devront établir l'intérêt pour la société et l'ensemble de ses actionnaires de la décision ou de l'opération, ainsi que l'absence d'un avantage ayant un caractère de rémunération privilégiée qui serait consenti directement ou indirectement à un actionnaire.

De raad van bestuur beraadslaagt en stemt in het licht van voornoemde verslagen en met inachtneming van de gebruikelijke onthoudingen bedoeld in artikel 60, § 1, laatste lid.

De toepassing van deze procedure wordt vermeld in de notulen van de vergadering. De commissarissen worden ervan op de hoogte gebracht. De besluiten van de bovengenoemde verslagen en de omschrijving van de genomen beslissingen moeten in het jaarverslag worden opgenomen.

Het jaarverslag van de commissarissen bevat dezelfde omschrijving, alsook het nodige commentaar.

§ 2. De vennootschap kan de nietigheid vorderen van beslissingen of van verrichtingen die hebben plaatsgevonden met overtreding van de in dit artikel bepaalde regels, indien de wederpartij bij die beslissingen of verrichtingen van het nadeel op de hoogte was of zou moeten zijn geweest.

§ 3. Paragraaf 1 is niet van toepassing wanneer de beslissingen of de aan de raad van bestuur voorgelegde verrichtingen betrekking hebben op beslissingen of verrichtingen die tot stand zijn gekomen tussen vennootschappen waarvan de ene rechtstreeks of onrechtstreeks ten minste vijfennegentig procent bezit van de stemmen verbonden aan het geheel van de door de andere uitgegeven effecten, dan wel tussen vennootschappen waarvan ten minste vijfennegentig procent van de stemmen verbonden aan het geheel van de door elk van hen uitgegeven effecten in het bezit zijn van een andere vennootschap.

Bovendien is § 1 niet van toepassing wanneer de beslissingen of verrichtingen die hebben plaatsgevonden met overtreding van de in dit artikel bepaalde regels betrekking hebben op de gebruikelijke verrichtingen gesloten onder de voorwaarden en met de waarborgen die de markt gewoonlijk voor verrichtingen van dezelfde aard biedt.»

Verantwoording

Dit amendement strekt ertoe een nieuw artikel 60bis in te voeren in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen. Het amendement regelt de problematiek behandeld in het kader van artikel 60, § 3, zoals dat door de Kamer is goedgekeurd.

Het amendement is inzonderheid gestoeld op reflecties van bepaalde buitenlandse controle-instanties en -autoriteiten. In dit verband moet worden gerefereerd naar de Franse en Britse instanties ter zake (cf. A practissionner's guide to the stock exchange yellow book; Les pouvoirs dans l'entreprise, entretien de la C.O.B., Parijs, 1994).

Deze bepaling is alleen van toepassing op vennootschappen genoteerd op de beurs, aangezien zij zijn

À la lumière des rapports précités et moyennant les abstentions d'usage telles que définies au dernier alinéa de l'article 60, § 1er, le conseil d'administration délibère et vote.

Le recours à cette procédure est mentionné au procès-verbal de la réunion. Les commissaires en sont informés. Les conclusions des rapports précités et la description des décisions prises sont incluses dans le rapport annuel de gestion.

Le rapport annuel des commissaires contient la même description et les commentaires appropriés.

§ 2. La société peut agir en nullité des décisions prises ou des opérations accomplies en violation des règles prévues au présent article, si l'autre partie à ces décisions ou opérations avait ou devait avoir connaissance de cette violation.

§ 3. Le § 1er n'est pas applicable lorsque les décisions ou les opérations soumises au conseil d'administration concernent des décisions ou des opérations conclues entre sociétés dont l'une détient directement ou indirectement nonante cinq pourcent au moins des voix attachées à l'ensemble des titres émis par l'autre ou entre sociétés dont nonante cinq pourcent au moins des voix attachées à l'ensemble des titres émis par chacune d'elles sont détenus par une autre société.

De même, le § 1er n'est pas d'application lorsque les décisions du conseil d'administration concernent des opérations habituelles conclues dans des conditions et sous les garanties normales du marché pour des opérations de même nature.»

Justification

Le présent amendement vise à introduire un nouvel article 60bis dans les lois coordonnées sur les sociétés commerciales. Cet amendement règle la problématique envisagée notamment dans le cadre du § 3 de l'article 60 tel qu'adopté par la Chambre.

Le présent amendement s'inspire notamment des réflexions menées par certaines institutions et autorités de contrôle étrangères. Il y a lieu de faire référence notamment aux institutions britanniques et françaises (cf. A practissionner's guide to the stock exchange yellow book; Les pouvoirs dans l'entreprise, entretien de la C.O.B., Paris, 1994).

Le champ d'application de cette disposition ne vise que les sociétés cotées dans la mesure où elles sont

gebonden door bepaalde verplichtingen, onder meer door de omstandigheid dat zij een beroep doen op de nationale en internationale kapitaalmarkten.

Het amendement strekt ertoe alle beslissingen van de raad van bestuur van een vennootschap genoteerd op de beurs die ertoe aanleiding kunnen geven dat aan een aandeelhouder die een beslissende of belangrijke invloed uitoefent op de aanwijzing van de bestuurders van deze vennootschap een rechtstreeks of onrechtstreeks voordeel wordt bezorgd, te onderwerpen aan de procedure omschreven in het tweede lid van dit amendement. Voornoemde procedure heeft inzonderheid tot doel doorzichtigheid in een aantal transacties te scheppen. Er moet worden onderstreept dat noch het begrip « collegialiteit », noch het alom gekende beginsel volgens hetwelk alle beslissingen van de raad van bestuur conform het vennootschapsbelang moeten zijn, in vraag worden gesteld door de aanwijzing van drie onafhankelijke bestuurders. Die bestuurders moeten worden beschouwd als « onafhankelijk » ten aanzien van de beoogde beslissing of verrichting. Voor het overige is de procedure betreffende de verslagen en de kennisgeving identiek aan artikel 60. De regels inzake nietigheid en aansprakelijkheid zijn in dezelfde geest uitgewerkt. De termen « beslissend » en « belangrijk » verwijzen naar de reglementering van het koninklijk besluit van 6 maart 1990.

Een lid merkt op dat het woord « belangrijke » overbodig is aangezien ook het woord « beslissende » gebruikt wordt; het eerste begrip is hoe dan ook vervat in het tweede.

De minister verwijst in dit verband naar de verantwoording bij het amendement, waarin onderstreept wordt dat die twee begrippen niet begrepen mogen worden in hun gebruikelijke betekenis maar wel in de zin van het koninklijk besluit van 6 maart 1990, artikelen 2 en 6. Paragraaf 1, derde lid, betekent dat artikel 60 van toepassing is, in voorkomend geval, indien aan de voorwaarden is voldaan voor dit soort procedure.

De vorige spreker voegt eraan toe dat in het voorgestelde artikel 60*bis* via het systeem van de drie bestuurders een nieuwe categorie van bestuurders wordt ingevoerd die boven de andere staat, ja zelfs een nieuw beroep.

Door die bestuurders te laten bijstaan door een deskundige trekt men hun kwaliteiten in twijfel.

Spreker besluit dat hij bijgevolg zijn goedkeuring niet kan hechten aan het voorgestelde amendement.

De minister verwijst nog eens naar de verantwoording bij het amendement, die verduidelijkt dat die drie bestuurders beschouwd moeten worden als

tenues par des obligations spécifiques notamment par le fait qu'elles recourent aux marchés des capitaux tant nationaux qu'internationaux.

L'amendement vise à ce que toutes décisions relevant du conseil d'administration d'une société cotée et pouvant donner lieu à un avantage direct ou indirect à un actionnaire détenant une influence décisive ou notable sur la désignation des administrateurs de cette société, sont soumises à la procédure prévue à l'alinéa 2 du présent amendement. Cette procédure vise notamment à introduire une transparence dans certaines transactions. Il y a lieu d'insister sur le fait que le recours à trois administrateurs indépendants ne remet pas en cause la notion de collégialité ainsi que la notion bien connue voulant que toutes décisions du conseil d'administration soient conformes à l'intérêt social. Les administrateurs indépendants doivent être considérés comme « indépendant » par rapport à la décision ou l'opération envisagée. Le reste de la procédure au niveau des rapports et de l'information est conforme à l'article 60. De plus, les règles de nullité et de responsabilité sont édictées dans le même esprit. Les termes « décisifs » et « notables » renvoient à la réglementation de l'arrêté royal du 6 mars 1990.

Un membre fait observer que le terme « notable » est superflu, dès lors que le texte mentionne le terme « décisif »; le premier est nécessairement compris dans le second.

Le ministre renvoie à cet égard à la justification de l'amendement, qui souligne que ces deux termes ne doivent pas être compris dans leur sens usuel, mais bien dans le sens défini aux articles 2 et 6 de l'arrêté royal du 6 mars 1990. Le paragraphe 1er, alinéa 3, indique que l'article 60 s'applique, le cas échéant, si les conditions sont remplies dans ce type de procédure.

L'intervenant précédent ajoute que l'article 60*bis* proposé institue, par le système des trois administrateurs, une nouvelle catégorie d'administrateurs, supérieure aux autres, et même une nouvelle profession.

De plus, en leur adjoignant un expert, on jette un doute sur leur qualité.

L'intervenant conclut qu'il ne pourra par conséquent se prononcer favorablement sur l'amendement proposé.

Le ministre renvoie ici encore à la justification de l'amendement, qui indique que ces trois administrateurs doivent être considérés comme indépendants

onafhankelijk ten aanzien van de beslissing. Men creëert dus geen « supergroep » van bestuurders. Het principe van de « collegialiteit » komt dus niet op de helling te staan.

In verband met de aanwezigheid van een deskundige verklaart de minister dat men voorziet in een systeem van wilsautonomie, waarin de deskundige een lid kan zijn van de bedrijfsploeg die een advies geeft over het probleem dat wordt voorgelegd aan de raad van bestuur. Die deskundige kan ook een adviesbureau zijn, een bedrijfsrevisor enz. Er werd afgezien van het systeem waarin door de Koning een lijst moest worden opgesteld. Dit blijft dus de verantwoordelijkheid van de raad van bestuur; het gaat inderdaad om een zeer soepel systeem.

De vorige spreker dient mondeling een subamendement in dat ertoe strekt de woorden « of belangrijke » te doen vervallen.

Dit subamendement wordt verworpen met 11 tegen 2 stemmen.

Het hoofdamendement dat ertoe strekt een artikel 60*bis* nieuw in te voegen in de gecoördineerde wet, wordt aangenomen met 11 tegen 2 stemmen.

Artikel 13 (art. 19 van de aangenomen tekst)

Met betrekking tot dit artikel wenste een lid het advies in te winnen van het Instituut der Bedrijfsrevisoren.

De minister wijst op het verdeeld advies dat over dit artikel is uitgebracht door de leden van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat en de Accountancy (1).

1) Hoorzitting met de heer Duplat

A. Uiteenzetting van de heer Duplat

In artikel 13 van het wetsontwerp, wordt er ingevolge een amendement van volksvertegenwoordiger de Clippele, bepaald dat in kleinere vennootschappen, die tot een groep behoren, de aanwezigheid van een commissaris-revisor niet noodzakelijk is omdat men — volgens het amendement — op een individuele basis moet nazien of de kleine onderneming meer dan een van de (betwiste) drie drempels (zakencijfer, balanstotaal en tewerkstelling) overtreft.

In de nota worden een aantal bedenkingen geformuleerd die ook aan de minister van Justitie zijn medegedeeld.

Sindsdien werd de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat en de Accountancy op dat punt geraadpleegd en heeft deze laatste een advies uitgebracht.

(1) Zie bijlagen bij dit verslag.

par rapport à la décision, et que l'on ne crée donc pas de « super-groupe » d'administrateurs. Le principe de la collegialité n'est pas remis en cause.

Quant à la présence d'un expert, le ministre répond que l'on prévoit un régime d'autonomie de la volonté, où l'expert peut être un membre de l'équipe de l'entreprise, qui donne un avis sur la question soumise au conseil d'administration. Ce pourra être aussi un bureau de consultants, un réviseur d'entreprises, etc. Le système de la liste à établir par le Roi a été abandonné. Ceci relève donc de la responsabilité du conseil d'administration et constitue un régime très souple.

L'intervenant précédent introduit un sous-amendement oral tendant à supprimer les mots « ou notable ».

Ce sous-amendement est rejeté par 11 voix, contre 2.

L'amendement principal proposant d'insérer un article 60*bis* nouveau dans les lois coordonnées est adopté par 11 voix contre 2.

Article 13 (art. 19 du texte adopté)

En ce qui concerne cet article, un membre a souhaité que l'on demande l'avis de l'Institut des réviseurs d'entreprise.

Le ministre attire l'attention sur le fait que les membres du Conseil supérieur du Révisorat d'entreprises et de l'expertise comptable ont émis un avis partagé au sujet de cet article (1).

1) Audition de M. Duplat

A. Exposé de M. Duplat

L'article 13 du projet de loi stipule à la suite d'un amendement du député de Clippele que la présence d'un commissaire-réviseur n'est pas nécessaire dans les petites sociétés qui appartiennent à un groupe, étant donné qu'il faut, selon l'amendement, vérifier de manière individuelle si la petite entreprise dépasse plus d'un des trois seuils (contestés) (chiffres d'affaires, total du bilan et personnel occupé).

La note contient une série de réflexions qui ont également été communiquées au ministre de la Justice.

Depuis, le Conseil supérieur du revisorat d'entreprises et de l'expertise comptable a été consulté sur le sujet et a ensuite émis un avis.

(1) Voir annexes au présent rapport.

Zijn meerderheidsadvies gaat uiteraard in de richting van het voorstel van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen.

De minderheid heeft eveneens een advies uitgebracht en wenste in kleine ondernemingen die deel uitmaken van een groep, de aanwezigheid van een commissaris-revisor slechts te eisen indien de betrokken onderneming zelf ter beurze genoteerd is of zelf een publiek beroep doet op het spaarwezen.

Ingeval de Bijzondere Commissie het minderheidsadvies van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat en de Accountancy zou volgen, moet artikel 13 in de volgende zin aangepast worden:

« Voor de toepassing van § 2 wordt elke vennootschap afzonderlijk beschouwd, behalve indien het gaat om:

— vennootschappen die opgenomen zijn in een geheel dat ertoe gehouden is in België geconsolideerde rekeningen op te stellen en te publiceren;

— portefeuillemaatschappijen die onderworpen zijn aan koninklijk besluit nr. 64 van 10 november 1967 tot regeling van het statuut van de portefeuillemaatschappijen;

— of vennootschappen waarvan de effecten toegelaten zijn tot de eerste of de tweede markt van een Belgische effectenbeurs. »

Deze laatste uitzondering is gerechtvaardigd door het feit dat wanneer men ter beurze genoteerd staat, men semestrieel informatie op geconsolideerde basis moet kunnen geven.

B. Gedachtenwisseling

Een lid herinnert eraan dat er een drievoudige keuze bestaat:

— ofwel wordt de tekst, zoals overgemaakt door de Kamer, ongewijzigd goedgekeurd;

— ofwel wordt hij weggelaten, zoals voorgesteld wordt door twee amendementen;

— ofwel kiest de Commissie voor een tussenoplossing, namelijk de tekst voorgesteld door de heer Duplat.

Een ander lid meent uit de nota van de heer Duplat te kunnen afleiden dat zijn bedoeling is art. 60 « niet te behouden ».

Het lid vraagt of zijn voorkeur naar een werkelijke schrapping gaat of eerder naar de nieuwe formulering die hij voorstelt.

De heer Duplat antwoordt dat, als voorzitter van de Bankcommissie, het niet aan hem is zich uit te spreken over de bekommernissen van de revisoren i.v.m. een toekomstig werkterrein.

Son avis majoritaire s'inscrit évidemment dans le prolongement de la proposition de la Commission bancaire et financière.

Il y a également une opinion minoritaire, qui souhaitait ne réserver la présence d'un commissaire-réviseur dans de petites entreprises appartenant à des groupes que dans la mesure où l'entreprise en question est elle-même ou fait elle-même publiquement appel à l'épargne.

Dans l'hypothèse où la Commission spéciale retiendrait l'avis minoritaire du Conseil supérieur du révisorat et de l'expertise comptable, il faudrait adapter l'article 13 dans le sens proposé ci-après:

« Pour l'application du § 2, chaque société sera considérée individuellement, sauf s'il s'agit:

— de sociétés qui sont comprises dans un ensemble tenu à établir et à publier en Belgique des comptes consolidés;

— de sociétés à portefuille soumises à l'arrêté n° 64 du 10 novembre 1967 organisant le statut des sociétés à portefeuille;

— ou de sociétés dont les valeurs mobilières ont été admises au premier ou au second marché d'une bourse de valeurs mobilières belges. »

Cette dernière exception se justifie par le fait que, lorsqu'on est coté en bourse, on doit pouvoir donner des informations semestrielles sur base consolidée.

B. Échange de vues

Un membre rappelle que le choix est triple:

— soit la Commission approuve le texte transmis par la Chambre sans lui apporter aucune modification;

— soit elle abandonne le texte, comme on l'a proposé par la voie de deux amendements;

— soit elle choisit une solution intermédiaire, à savoir approuver le texte proposé par M. Duplat.

Un autre membre pense pouvoir conclure de la note de M. Duplat que son intention est « de ne pas conserver » l'article 60.

Le membre demande si ce qu'il préfère, c'est une véritable suppression ou la nouvelle formulation qu'il propose.

M. Duplat répond qu'il ne lui appartient pas, en tant que président de la Commission bancaire, de se prononcer à propos des préoccupations des réviseurs concernant un futur champ d'action.

Het enige dat moet worden benadrukt is dat men rekening moet houden met de omgeving waarin onze familiale ondernemingen werken.

Voor de niet-familiale ondernemingen heeft hij er dus geen bezwaar tegen dat men het minderheidsadvies volgt, op voorwaarde dat de drie opgesomde uitzonderingen uitdrukkelijk worden vermeld.

Een lid betreurt het feit dat het bedrag van de rekeningen van de commissarissen-revisoren dikwijls zeer hoog ligt.

Het tijdschrift *Trends* heeft enkele maanden geleden bekendgemaakt hoeveel miljard per jaar zij verdienen met het aantal dat ze zijn.

Het lid denkt niet dat dit ooit de bedoeling geweest is, wanneer de wetgever deze functie heeft ingesteld.

De spreker is voorstander van het instituut van commissaris-revisor, en heeft zelfs bij ondernemers dikwijls gepleit om hem als een soort « ombudsman » te gebruiken, die meer contacten zou moeten hebben met de ondernemingsraad, opdat arbeiders en bedienden veel meer zouden kunnen nagaan wat er in de onderneming gebeurt.

De commissarissen-revisoren die hun werk doen moeten uiteraard daarvoor behoorlijk vergoed worden.

Er worden evenwel veel rekeningen opgemaakt voor « prestaties » die aan geen werkelijk werk beantwoorden.

Het lid haalt het volgende voorbeeld aan: als advocaat heeft hij ooit aan een commissaris-revisor geschreven in een zaak waarin achteraf een veroordeling van 100 miljoen werd uitgesproken, en waar er in de jaarrekening niets was voorzien.

De betrokken commissaris-revisor heeft daarover nooit uitleg gegeven.

Een bepaalde groep die globaal geconsolideerd is, moet in ieder geval een commissaris-revisor hebben.

Is het echter noodzakelijk voor elk van de vennootschappen de verplichting van een afzonderlijk verslag op te leggen, waarvoor telkens twee à driehonderdduizend frank moeten worden betaald, terwijl de commissaris-revisor tot opdracht heeft voor het geheel van de geconsolideerde groep na te kijken of de cijfers die men hem biedt juist zijn?

Degene dit het geheel onderschrijft moet elk van de bestanddelen op zijn verantwoordelijkheid nagaan.

Een ander lid merkt op dat in dat vooruitzicht het amendement van de heer de Clippele, dat de grond van artikel 13 uitmaakt, in zekere mate wordt verantwoord, hoewel de Kamer de mogelijke praktische gevolgen ervan niet heeft ingezien.

La seule chose importante à souligner, c'est la nécessité de tenir compte de l'environnement dans lequel nos entreprises familiales travaillent.

Pour ce qui est des entreprises non-familiales, il ne voit aucun inconvénient à ce que l'on suive l'avis de la minorité, à condition que l'on mentionne expressément les trois exceptions énumérées.

Un membre déplore que le montant des factures des commissaires-réviseurs soit souvent très élevé.

Le magazine *Trends* a révélé, il y a quelques mois, combien il y a de commissaires-réviseurs et combien de milliards ils gagnent.

Le membre ne pense pas que cela soit entré dans les intentions du législateur qui a créé cette fonction.

L'intervenant se dit partisan de l'Institut des commissaires-réviseurs et il ajoute qu'il a souvent plaidé lui-même, auprès des entreprises, pour qu'elles l'utilisent comme une sorte de « médiateur » qui devrait multiplier ses contacts avec le conseil d'entreprise, pour que les ouvriers et les employés puissent mieux vérifier ce qui se passe dans l'entreprise.

Les commissaires-réviseurs qui font leur travail doivent évidemment être correctement rémunérés.

Toutefois, bien des factures sont établies à propos de « prestations » qui ne correspondent à aucun travail réel.

Le membre cite l'exemple suivant: en tant qu'avocat, il a écrit un jour à un commissaire-réviseur dans le cadre d'une affaire dans laquelle une condamnation au paiement d'une somme de 100 millions fut prononcée *a posteriori* alors que rien n'était prévu dans les comptes annuels.

Le commissaire-réviseur concerné n'a jamais fourni aucune explication à ce sujet.

Un groupe déterminé qui est consolidé globalement doit avoir en tout cas un commissaire-réviseur.

Est-il, toutefois, vraiment nécessaire d'imposer à chacune des sociétés l'obligation d'établir un rapport de gestion séparé, qui coûtera de deux à trois cent mille francs, alors que le commissaire-réviseur a pour mission de vérifier, pour l'ensemble du groupe consolidé, si les chiffres qui lui sont présentés sont corrects?

Celui qui souscrit à un tout doit vérifier chacun des éléments à ses risques et périls.

Un autre membre fait remarquer que, dans cette perspective, l'amendement de M. de Clippele, qui constitue la base de l'article 13, se justifie dans une certaine mesure, bien que la Chambre n'en ait pas aperçu les implications pratiques éventuelles.

Het beroep van bedrijfsrevisor regelt zelf zijn eigen werking, zodanig dat het systeem van het minimale loon — dat misbruiken kan meebrengen — van toepassing is.

Het lid verwijst naar het antwoord van de minister van Economische Zaken op een vraag die hij gesteld had over het aantal bedrijven die door de twintig meest actieve bedrijfsrevisoren moesten gecontroleerd worden. Uit het antwoord van de minister bleek dat elk van die twintig revisoren 100 tot 130 bedrijven moet controleren, hetgeen uiteraard onmogelijk is, als ze dit alleen doen.

Om in de mate van het mogelijke aan de praktische beroeps-, controle-, en financiële bekommernissen van de revisoren tegemoet te komen zal de Commissie beoordelen of het aangewezen is voor het minderheidsadvies te kiezen.

De minister is gewonnen voor het schrappen van artikel 13.

2) **Bespreking**

Bij dit artikel dienen de heren Vandenberghe en Cannaerts het volgende amendement in:

« Dit artikel te vervangen als volgt:

« Artikel 64 van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 21 februari 1985, wordt aangevuld met een § 3, luidend als volgt:

« § 3. Voor de toepassing van § 2 wordt iedere vennootschap afzonderlijk beschouwd, behoudens voor:

— de vennootschappen die deel uitmaken van een groep die gehouden is een geconsolideerde jaarrekening op te stellen en te publiceren in België;

— de portefeuillemaatschappijen die onderworpen zijn aan het koninklijk besluit nr. 64 van 10 november 1967 tot regeling van het statuut van de portefeuillemaatschappijen;

— de vennootschappen waarvan de effecten zijn opgenomen in een officiële notering van een effectenbeurs in België. »

Verantwoording

De verplichting een commissaris aan te stellen is een zware bedrijfseconomische kost voor de kleine en middelgrote ondernemingen. De toepassing van het voorgestelde artikel 13 komt aan deze bekommernis tegemoet, maar zou eveneens tot gevolg hebben dat ondernemingen behorende tot grote ondernemingsgroepen, of die holdingactiviteiten ontplooien of die een beursnotering hebben niet meer aan de commissa-

La profession de réviseur d'entreprise règle elle-même son fonctionnement, si bien que l'on applique, en son sein, le système du salaire minimum, lequel peut entraîner des abus.

Le membre se réfère à la réponse que le ministre des Affaires économiques a donnée à une question qu'il avait posée au sujet du nombre d'entreprises que devaient contrôler les vingt réviseurs d'entreprise les plus actifs. La voici: chacun des vingt réviseurs doit contrôler 100 à 130 entreprises, tâche évidemment irréalisable s'ils doivent travailler seuls.

Pour tenir compte dans la mesure du possible des préoccupations des réviseurs en ce qui concerne la profession, le contrôle et l'aspect financier, la commission examinera s'il convient bien d'opter pour l'avis de la minorité.

Le ministre est favorable à la thèse visant à supprimer l'article 13.

2) **Discussion**

A cet article, MM. Vandenberghe et Cannaerts déposent l'amendement ci-après:

« Remplacer cet article par les dispositions suivantes:

« L'article 64 des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 21 février 1985, est complété par un § 3, rédigé comme suit:

« § 3. Pour l'application du § 2, chaque société sera considérée individuellement, sauf:

— les sociétés qui font partie d'un groupe qui est tenu d'établir et de publier en Belgique des comptes annuels consolidés;

— les sociétés à portefeuille qui tombent sous l'application de l'arrêté royal n° 64 du 10 novembre 1967 organisant le statut des sociétés à portefeuille;

— les sociétés dont les titres sont inscrits à la cote officielle d'une bourse de valeurs en Belgique. »

Justification

L'obligation de désigner un commissaire coûte micro-économiquement beaucoup aux petites et moyennes entreprises. Ce problème serait résolu par l'article 13 proposé, mais il résulterait également de celui-ci que les entreprises faisant partie de grands groupes d'entreprises ou déployant des activités de holding, ou qui sont cotées en bourse, ne seraient plus soumises à l'obligation de désigner un commissaire.

risplicht onderworpen zouden zijn. Gezien het maatschappelijk belang van deze vennootschappen in het economisch verkeer dient een correctie doorgevoerd te worden.

Dochterondernemingen van een consolidatieplichtige groep, die op het niveau van de onderscheiden juridische entiteit, niet voldoen aan de voorwaarden om een commissaris aan te stellen, zouden niet meer aan deze controle onderworpen worden. De commissaris van de moederonderneming kan bijgevolg niet langer rekenen op de betrouwbaarheid van de individuele jaarrekeningen van de dochtermaatschappijen die niet aan de commissarisplicht onderworpen zijn. Om die reden moeten de vennootschappen die deel uitmaken van een groep die consolidatieplichtig is op grond van artikel 11 van de wet van 17 juli 1975 op de boekhouding en de jaarrekening van de ondernemingen, zoals uitgevoerd door het koninklijk besluit van 6 maart 1990 op de geconsolideerde jaarrekening van de ondernemingen, onderworpen worden aan de commissarisplicht.

Het koninklijk besluit nr. 64 van 10 november 1967 tot regeling van de portefeuillemaatschappijen legt de verplichting op aan de portefeuillemaatschappijen een bedrijfsrevisor aan te stellen die de Commissie voor het Bank- en Financiewezen bijstaat in de controle van deze vennootschappen. In een belangrijk aantal gevallen overschrijden de portefeuillemaatschappijen niet de drempelcriteria om een commissaris aan te stellen (zoals voorzien in de wet van 17 juli 1975) wanneer ze niet op geconsolideerde basis worden beschouwd. Deze kleine portefeuillemaatschappijen zijn niettemin verplicht een geconsolideerde jaarrekening op te stellen op grond van het koninklijk besluit van 1 september 1986 en deze geconsolideerde jaarrekening moet gecontroleerd worden door een daartoe speciaal aangestelde bedrijfsrevisor. Bijgevolg is het niet aangewezen deze te laten werken met individuele jaarrekeningen die niet door een commissaris zouden gecontroleerd zijn. Derhalve moeten de portefeuillemaatschappijen en de met hen verbonden ondernemingen ertoe gehouden worden een commissaris aan te stellen, ongeacht hun grootte.

Dezelfde argumentatie kan eveneens toegepast worden m.b.t. beursgenoteerde ondernemingen die afzonderlijk beschouwd als kleine ondernemingen aangeduid worden. Deze ondernemingen zijn meestal aan de commissarisplicht onderworpen omdat zij op geconsolideerde basis twee van de drie in artikel 12, § 2 van de wet van 17 juli 1975 bedoelde criteria overschrijden. Bij een berekening van hun grootte op gedeconsolideerde basis zou dit niet langer het geval zijn. De bescherming van de kleine aandeelhouder en de betrouwbaarheid van de financiële informatie indachtig, dringt een wijziging zich op. Bijgevolg kan de gedeconsolideerde berekeningswijze niet gelden voor beursgenoteerde ondernemingen.

Étant donné l'importance sociale de ces entreprises dans les opérations économiques, une correction s'impose.

Les filiales d'un groupe soumis à l'obligation de la consolidation qui ne remplissent pas les conditions nécessaires à la désignation d'un commissaire au niveau de l'entité juridique individuelle ne seraient plus soumises à ce contrôle. Le commissaire de la société mère ne peut plus compter, dès lors, sur la fiabilité des comptes annuels individuels des filiales qui ne sont pas soumises à l'obligation de désigner un commissaire. Il faut, dès lors, que les sociétés qui font partie d'un groupe soumis à l'obligation de consolidation en application de l'article 11 de la loi du 17 juillet 1975 relative à la comptabilité et aux comptes annuels des entreprises, tel qu'il est mis à exécution par l'arrêté royal du 6 mars 1990 relatif aux comptes consolidés des entreprises, soient soumises à l'obligation de désigner un commissaire.

L'arrêté royal n° 64 du 10 novembre 1967 organisant le statut des sociétés à portefeuille oblige ces sociétés à désigner un réviseur d'entreprise qui assiste la Commission bancaire et financière dans le contrôle exercé sur elles. On constate que, dans un nombre important de cas, les sociétés à portefeuille ne remplissent pas les conditions nécessaires à la désignation d'un commissaire (définies par la loi du 17 juillet 1975), si on les considère sur une autre base que la base consolidée. Ces petites sociétés à portefeuille sont toutefois obligées d'établir des comptes annuels consolidés en vertu de l'arrêté royal du 1er septembre 1986 et de faire contrôler ceux-ci par un réviseur d'entreprise spécialement désigné pour le faire. Il n'est pas indiqué, dès lors, de soumettre à ce dernier des comptes annuels individuels qui n'auraient pas été contrôlés par un commissaire. C'est pourquoi il faut que les sociétés à portefeuille et les entreprises qui leur sont liées soient tenues de désigner un commissaire, et ce, quelle que soit leur taille.

Les mêmes arguments sont valables en ce qui concerne les entreprises cotées en bourse qui sont considérées, individuellement, comme de petites entreprises. Elles sont généralement soumises à l'obligation de nommer un commissaire, parce que, sur une base consolidée, elles remplissent deux des trois critères visés à l'article 12, § 2, de la loi du 17 juillet 1975. Si l'on calculait leur valeur sur une base non consolidée, ce ne serait plus le cas. Il est nécessaire de modifier la loi pour protéger le petit actionnaire et assurer la fiabilité des informations financières. On ne peut pas appliquer, dès lors, le mode de calcul non consolidé aux entreprises cotées en bourse.

Een van de indieners licht hierbij toe dat het voorgestelde artikel 13 nogal verregaand is.

In het advies uitgebracht door de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat worden, zoals door de heer Duplat werd onderlijnd, een meerderheids- en een minderheidsstandpunt opgenomen. Dit laatste standpunt wordt uiteraard ook door de voltallige vergadering gedeeld, omdat het een afzwakking inhoudt van het meerderheidsadvies.

Het Instituut der Bedrijfsrevisoren heeft ook zijn standpunt laten kennen.

Het lid wenst daarop te antwoorden dat artikel 64 eigenlijk ingegeven is door de bescherming van de minderheidsaandeelhouders die nog te allen tijde door bemiddeling van de accountant of in persoonlijke naam gelijk welke controle kunnen blijven doen.

De opmerking van het Instituut dat op die manier 4 000 mandaten van revisor zouden verdwijnen is niet helemaal juist; het blijkt immers dat 8 000 ondernemingen normaal tot de benoeming van een revisor zouden moeten overgaan, terwijl er op dit ogenblik slechts 4 000 mandaten zijn.

Tenslotte vraagt het lid aan de minister een antwoord te geven op de opmerking betreffende het bevoordelen van ondernemingen van buitenlandse holdings die in België gevestigd zijn.

Wat is vandaag de toestand van die groepen?

De minister verwijst naar het bovenvermeld advies van de Hoge Raad.

Bij artikel 13 worden evenens de volgende amendementen ingediend, die door een lid worden ondersteund:

1. Amendement van de heer Arts.

« Dit amendement luidt als volgt:

« Dit artikel te doen vervallen. »

Verantwoording

Artikel 13 van het voorliggende ontwerp voegt een § 3 toe aan artikel 64 van de Vennootschappenwet waardoor de criteria (balanstotaal, omzet en personeelsbestand) die in aanmerking worden genomen om de commissaris-plicht te bepalen niet op geconsolideerde wijze zou geschieden. De argumentatie van de invoering van dit artikel is tweeledig: enerzijds legt deze verplichting een zware kost op aan de betrokken vennootschappen en anderzijds strookt dit artikel niet met de bedoeling van de wetgever inzake de commissarisplicht.

Vooraleer verder ingegaan wordt op deze argumentatie mogen we de draagwijdte van de uitvoering

Un des intervenants explique que l'article 13 proposé est plutôt extrême.

Dans l'avis émis par le Conseil supérieur du révisorat d'entreprises, un point de vue majoritaire et minoritaire ont été exprimés, comme l'a souligné M. Duplat. Le point de vue minoritaire est également partagé par l'ensemble des personnes présentes à la réunion, car il est plus modéré que l'avis majoritaire.

L'Institut des réviseurs d'entreprises a également fait connaître son point de vue.

Le membre souhaite répondre que l'article 64 est finalement suggéré par la protection des actionnaires minoritaires qui, à tout moment, peuvent continuer à procéder à n'importe quel contrôle au moyen du comptable ou en leur nom personnel.

La remarque de l'Institut selon laquelle 4 000 mandats de réviseurs disparaîtraient de cette manière n'est pas tout à fait juste; il semble en tout cas que 8 000 entreprises devraient normalement décider de nommer un réviseur alors que pour l'instant, il n'existe que 4 000 mandats.

En conclusion, le membre demande au ministre de donner une réponse à la remarque concernant l'avantage des entreprises de holdings étrangers implantés en Belgique.

Quel est aujourd'hui le statut de ces groupes?

Le ministre renvoie à l'avis précité du Conseil supérieur.

Les amendements suivants, qui sont soutenus par un membre, sont présentés à l'article 13:

1. Amendement de M. Arts

« Cet amendement est libellé comme suit:

« Supprimer cet article. »

Justification

L'article 13 du projet en discussion ajoute à l'article 64 des lois sur les sociétés commerciales un § 3 en vertu duquel les critères (total du bilan, chiffres d'affaires et personnel occupé) pris en considération pour la détermination de l'obligation de nommer un commissaire ne peuvent pas reposer sur une base consolidée. Les arguments en faveur de l'insertion de cet article sont doubles: d'une part, cette obligation impose des frais élevés aux sociétés concernées et, d'autre part, cet article n'est pas conforme à la volonté du législateur en ce qui concerne l'obligation de nommer un commissaire.

Avant d'approfondir cette argumentation, soulignons qu'il ne faut pas perdre de vue la portée de la

van het voorgestelde artikel 13 van het voorliggend ontwerp niet uit het oog verliezen. De criteria zullen enkel van toepassing worden op geconsolideerde mondiale basis. In concreto betekent dit dat enkel de moedermaatschappij aan de commissarisplicht zal onderworpen worden, maar niet de onderscheiden dochterondernemingen of consortium-leden. Hierdoor komt niet alleen de tot op heden duidelijke relatie tussen de verplichting een volledig jaarrekeningschema op te stellen en de commissarisplicht op de helling te staan, maar zullen een substantieel aantal vennootschappen aan de commissarisplicht ontsnappen. Dit artikel zal eveneens gevolgen hebben voor de portefeuillemaatschappijen. Er bestaan heel wat van dergelijke vennootschappen met een groot balanstotaal maar met een laag omzetcijfer en personeelsbestand. De toepassing van het voorgestelde artikel 13 zou voor gevolg hebben dat heel wat portefeuillemaatschappijen niet langer gecontroleerd zullen worden wat nochtans in contradictie is met artikel 3 van het koninklijk besluit van 10 november 1967 dewelke stipuleert: « Binnen de maand na hun inschrijving moeten de vennootschappen, met de instemming van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen, één of meerdere revisoren aanstellen, gekozen onder de leden van het Instituut voor Bedrijfsrevisoren [...]. Deze instemming van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen wordt voor een maximumperiode van drie jaar gegeven ». Opmerkelijk hierbij is het feit dat hierdoor een aantal beursgenoteerde portefeuillemaatschappijen niet verplicht zouden worden een commissaris-revisor aan te stellen. Dit zou zware gevolgen hebben voor de bescherming van de kleine individuele aandeelhouder.

Het is overduidelijk dat de Belgische wetgever de groep van verbonden ondernemingen beschouwt als één bedrijfseconomische entiteit, eerder dan verschillende juridische entiteiten.

Artikel 64, § 2, van de Vennootschappenwet bepaalt dat een vennootschap niet aan de commissarisplicht onderworpen is wanneer voldaan is aan de criteria opgenomen in artikel 12, § 2 van de wet van 17 juli 1975 op de boekhouding en de jaarrekening van de ondernemingen. Het komt de Koning toe de berekening van deze criteria te omschrijven. Artikel 39 van het koninklijk besluit van 8 oktober 1976 m.b.t. de jaarrekening van de ondernemingen geeft aan dat « De ondernemingen die jaarlijks gemiddeld niet meer dan honderd werknemers in dienst hebben, hebben de mogelijkheid, voor zover hun omzetcijfer buiten de belasting over de toegevoegde waarde, voor het jongste boekjaar niet hoger is dan honderd miljoen frank, het totaal van hun balans bij het afsluiten van het boekjaar niet hoger is dan vijftig miljoen frank, ze geen openbaar beroep hebben gedaan op het spaarwezen naar de zin van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen en ze niet filiale zijn van een onderneming die tot neerlegging of bekendmaking van haar rekening wettelijk verplicht is: ... »

mise en œuvre de l'article 13 proposé du projet en discussion. Les critères ne seront applicables que sur une base mondiale consolidée. Concrètement, cela signifie que seule la société-mère sera soumise à l'obligation de nommer un commissaire, à l'exclusion des différentes filiales ou des membres du consortium. Cela aura pour effet non seulement de compromettre la relation, jusqu'ici évidente, entre l'obligation d'établir un schéma annuel complet des comptes et l'obligation de nommer un commissaire, mais aussi de permettre à un nombre considérable de sociétés d'échapper à l'obligation de nommer un commissaire. Cet article aura également des conséquences pour les sociétés à portefeuille. Il existe de nombreuses sociétés de ce genre dont le total du bilan est considérable, mais dont le chiffre d'affaires est peu élevé et le personnel occupé peu nombreux. L'application de l'article 13 proposé permettrait à bon nombre de sociétés à portefeuille de se soustraire au contrôle, ce qui est toutefois contraire à l'article 3 de l'arrêté royal du 10 novembre 1967, qui dispose que « dans le mois de leur inscription, les sociétés sont tenues de désigner, avec l'accord de la Commission bancaire et financière, un ou plusieurs réviseurs choisis parmi les membres de l'Institut des réviseurs d'entreprises [...]. Cet accord de la Commission bancaire et financière est donné pour une période maximum de trois ans ». Il est à noter que cela dispenserait un certain nombre de sociétés à portefeuille cotées en bourse de désigner un commissaire, ce qui entraînerait des conséquences graves pour la protection du petit actionnaire individuel.

Il va sans dire que le législateur belge considère le groupe d'entreprises liées comme une seule entité micro-économique, plutôt que différentes entités juridiques.

L'article 64, § 2, des lois sur les sociétés commerciales dispose qu'une société n'est pas soumise à l'obligation de nommer un commissaire lorsqu'il est satisfait aux critères énoncés à l'article 12, § 2, de la loi du 17 juillet 1975 relative à la comptabilité et aux comptes annuels des entreprises. Il appartient au Roi de définir ces critères. L'article 39 de l'arrêté royal du 8 octobre 1976 relatif aux comptes annuels des entreprises prévoit que « les entreprises qui n'occupent en moyenne annuelle pas plus de 100 employés ou salariés ont la faculté, pour autant que leur chiffre d'affaires, hors taxes sur la valeur ajoutée, ne dépasse pas, pour l'exercice clôturé, 100 millions de francs, que le total de leur bilan au terme de l'exercice ne dépasse pas 50 millions de francs, qu'elles n'aient pas fait appel public à l'épargne au sens des lois coordonnées sur les sociétés commerciales et ne soient pas filiales d'entreprises auxquelles la loi impose le dépôt ou la publication de leurs comptes annuels:... ».

Artikel 12, § 2, van het koninklijk besluit van 12 september 1983 tot uitvoering van de wet van 17 juli 1975 op de boekhouding en de jaarrekening van de ondernemingen bepaalt : « Als de onderneming met één of meer andere ondernemingen verbonden is in de zin van het koninklijk besluit van 8 oktober 1976 op de jaarrekening van de ondernemingen, worden de criteria inzake omzet en balanstotaal bedoeld in artikel 12, § 2 van hogergenoemde wet, berekend op geconsolideerde basis. Wat het criterium personeelsbestand betreft wordt het aantal werknemers opgeteld dat door elk van de betrokken verbonden ondernemingen jaarlijks gemiddeld wordt tewerkgesteld. »

Het oogmerk van de wetgever is niet het onderwerpen van de kleine en middelgrote ondernemingen aan de commissarisplicht maar wel de groep van vennootschappen die geïntegreerd zijn in een groep, met name de verbonden ondernemingen. De wetgever heeft doelbewust de bedrijfseconomische notie verkozen boven de juridische notie.

Het gevaar is niet denkbeeldig dat de criteria in de optiek van het voorgestelde artikel 13 aangewend zal worden om tot een artificiële opleiding van vennootschappen te komen om op die manier aan de commissarisplicht te ontsnappen. In het licht van de maatschappelijke bezorgdheid om de onregelmatigheden in het sociaal-economisch verkeer harder aan te pakken, lijkt ons deze aanpak eerder de tegenovergestelde richting uit te gaan.

De rol van de commissaris-revisor bestaat er in de controle uit te voeren op het naleven van de Belgische boekhoudnormen en de wetten op de handelsvennootschappen. Deze controlefunctie heeft een belangrijke maatschappelijke betekenis. De revisorale activiteiten staan borg voor een bedrijfsboekhouding en jaarrekening die een reële weergave vormen van de financiële toestand van de betrokken onderneming. In het geval van verbonden ondernemingen is dit belang groter aangezien de groep een belangrijke positie vervult in het sociaal-economisch leven. Het attesteren van de jaarrekening door een commissaris-revisor is van belang voor het personeel via de ondernemingsraad waar de jaarrekening besproken wordt, voor de schuldeisers die voornamelijk door middel van de jaarrekening zicht krijgen op de solvabiliteit van de betrokken onderneming en voor de aandeelhouders omdat het hun eigen vermogen betreft.

Dat er aan het aanstellen van een commissaris-revisor kosten verbonden zijn, valt niet te ontkennen. In het geval van verbonden ondernemingen moeten deze kosten gezien worden in het licht van het totale financiële vermogen van de groep waarin deze vennootschap geïntegreerd is. Daarnaast verleent een commissaris-revisor een dienst aan de vennootschap, nl. het doorlichten van de kwaliteit van de administratieve organisatie van de betrokken vennootschap

L'article 12, § 2, de l'arrêté royal du 12 septembre 1983 portant exécution de la loi du 17 juillet 1975 relative à la comptabilité et aux comptes annuels des entreprises dispose que « dans le cas d'une entreprise liée à une ou plusieurs autres, au sens de l'arrêté royal du 8 octobre 1976 relatif aux comptes annuels des entreprises, les critères en matière de chiffre d'affaires et de total du bilan, visés à l'article 12, § 2, de la loi précitée, sont déterminés sur une base consolidée. Quant au critère en matière de personnel occupé, le nombre de travailleurs occupés en moyenne annuelle par chacune des entreprises liées est additionné. »

L'intention du législateur est de soumettre à l'obligation de nommer un commissaire, non pas les petites et moyennes entreprises, mais l'ensemble des sociétés qui sont intégrées dans un groupe, à savoir les entreprises liées. Le législateur a sciemment préféré la notion micro-économique à la notion juridique.

Le risque est réel que les critères figurant à l'article 13 proposé seront utilisés afin de procéder à une classification artificielle des sociétés pour ainsi échapper à l'obligation de nommer un commissaire. Étant donné les efforts consentis par la collectivité dans la lutte contre les irrégularités des opérations socio-économiques, ce procédé nous semble plutôt avoir un effet contraire.

Le rôle du commissaire-reviseur consiste à contrôler le respect des normes comptables belges et des lois sur les sociétés commerciales. Cette fonction de contrôle a une importante signification sociale. Grâce aux activités du réviseur, la comptabilité de l'entreprise et les comptes annuels sont un reflet exact de la situation financière de l'entreprise concernée. Dans le cas d'entreprises liées, l'intérêt de ce contrôle est plus grand, puisque le groupe occupe une position importante au sein de la vie socio-économique. Le fait qu'un commissaire-réviseur atteste les comptes annuels est important pour le personnel, qui siège au conseil d'entreprise où l'on discute des comptes annuels, pour les créanciers qui peuvent s'assurer de la solvabilité de l'entreprise concernée essentiellement grâce aux comptes annuels, ainsi que pour les actionnaires qui ont investi leur patrimoine dans l'entreprise.

Il va de soi que la nomination d'un commissaire-réviseur entraîne des frais. Dans le cas d'entreprises liées, il faut considérer ces frais dans le cadre du patrimoine financier global du groupe auquel la société en question est intégrée. Le commissaire-réviseur fournit en outre un service à la société, dans la mesure où il soumet la qualité de l'organisation administrative de celle-ci à un examen et transmet des informations financières. Cette activité de contrôle a également un

en het verstrekken van financiële informatie. Tevens heeft deze controle-activiteit een essentieel maatschappelijk nut voor de schuldeisers (waaronder de overheid), het personeel en de aandeelhouders.

Gezien de negatieve consequenties die zouden voortvloeien uit het implementeren van het voorgestelde artikel 13 van het voorliggend ontwerp en het maatschappelijk belang van het attesteren van de jaarrekening lijkt het aangewezen de criteria voor de commissarisplicht op geconsolideerde basis blijvend toe te passen.

2. Amendement van de heren Baise en De Boeck.

« Dit amendement luidt als volgt:

« Dit artikel te doen vervallen. »

Verantwoording

Terwijl bij de hervorming van het bedrijfsrevisoraat in 1985 was voorzien dat de berekening van criteria die aanleiding geven tot het aanwijzen van een commissaris voor bedrijven op basis van consolidatie zou gebeuren (Gedr. St. Kamer 552, 1982-1983, nr. 35, blz. 34), heeft het voorstel zoals vastgelegd in artikel 13 tot doel de berekening op basis van consolidatie te verbieden (Gedr. St. Senaat 1086-1, blz. 11). Wij vrezen dat de Kamercommissie de negatieve gevolgen die uit dit voorstel voortvloeien niet goed heeft ingeschat.

Er dient eerst te worden onderstreept dat dit vraagstuk niet de kleine of middelgrote ondernemingen betreft maar de « verbonden » bedrijven, d.w.z. de — eventueel kleine — bedrijven die geïntegreerd zijn in een groep ondernemingen.

De berekening op basis van consolidatie voorkomt dat, door de arbitraire verdeling van de rechtspersoonlijkheden, sommige vennootschappen op kunstmatige wijze ontsnappen aan de risico's van een controle die onregelmatige toestanden aan het licht zou brengen. Wat voorts de dochter betreft van belangrijke buitenlandse groepen, stelt de berekening op basis van consolidatie de commissaris in staat op meer directe wijze toezicht uit te oefenen op het naleven van het vennootschapsrecht en de boekhoudnormen die in ons land van toepassing zijn.

Het verbod van de berekening op basis van consolidatie zal het omgekeerde effect hebben. Het zal de frauduleuze constructies aanmoedigen en de waarborgen voor het respecteren van de Belgische boekhoudnormen of het Belgische venootschapsrecht aanzienlijk verminderen.

Het is juist dat de functies van commissaris-revisor een last betekenen voor de bedrijven, maar het komt ten goede aan de kwaliteit van het administratieve organisatiesysteem en van de financiële informatie die door de vennootschap wordt verspreid. Ze valt ook te

intérêt social essentiel pour les créanciers (parmi lesquels figurent les pouvoirs publics), le personnel et les actionnaires.

Etant donné les conséquences négatives qui découleraient de la mise en œuvre de l'article 13 proposé du projet à l'examen et l'intérêt social de l'attestation des comptes annuels, il semble indiqué de continuer à appliquer les critères régissant l'obligation de nommer un commissaire sur une base consolidée.

2. Amendement de MM. Baise et De Boeck.

« Cet amendement est libellé comme suit:

« Supprimer cet article. »

Justification

Alors que la réforme du révisorat d'entreprises avait prévu, en 1985, que le calcul des critères donnant lieu à la désignation du commissaire de sociétés se ferait sur base consolidée (doc. Chambre 552, 1982-1983, n° 35, p. 34), la proposition, telle que reprise dans l'article 13, a pour objet d'interdire le calcul sur base consolidée (doc. Sénat 1086-1, p. 11). Nous craignons que la Commission de la Chambre n'ait bien mesuré les conséquences néfastes qui découlent de cette proposition.

Il convient tout d'abord de souligner que la question ne concerne pas les petites et moyennes entreprises mais les entreprises liées, c'est-à-dire, des sociétés qui peuvent être de plus petite taille mais qui sont surtout intégrées dans un groupe de sociétés.

Le calcul sur base consolidée évite que, par la division arbitraire des personnalités juridiques, certaines sociétés échappent artificiellement aux risques d'un contrôle qui révélerait des situations irrégulières. De plus, en ce qui concerne les filiales de groupes étrangers importants, le calcul sur base consolidée permet au commissaire de veiller de façon plus directe au respect du droit des sociétés et des normes comptables applicables dans notre pays.

L'interdiction de calcul des critères sur base consolidée aura l'effet inverse. Elle encouragera les montages frauduleuse et diminuera considérablement les garanties du respect des normes comptables belges ou du droit des sociétés.

Il est vrai que les fonctions de commissaire-réviseur entraînent une charge pour les entreprises, mais celle-ci n'est que la compensation d'un service lié à la qualité du système d'organisation administrative et de l'information financière diffusée par la société. Elle

verantwoorden door een streven naar bescherming van de kapitaalverstrekkers, het personeel en de overheid.

De minister stemt in met dit laatste amendement. Hij kiest voor het meerderheidsadvies van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat.

Als de Commissie evenwel het minderheidsadvies — dat ook met de positie van de beroepsorganisaties overeenstemt — wenst te volgen, moet terdege worden nagedacht.

Een lid merkt op dat uit de tekst van het ontwerp zoals gestemd door de Kamer blijkt dat deze laatste naar een globaal evenwicht heeft gezocht tussen verschillende opvattingen over de verschillende artikelen.

Het lid is dus van mening dat de Senaat moet vermijden door punctuele wijzigingen dat globale evenwicht in het gedrang te brengen.

Uit het nieuw onderzoek van de verschillende amendementen besluit de minister dat het amendement van de heren Vandenberghe en Cannaerts een aanvaardbaar compromis lijkt te bieden, met evenwel het volgende voorbehoud:

« Het eerste streepje van § 3 zou als volgt moeten luiden: « de dochterondernemingen van een vennootschap bedoeld in artikel 11, 1°, van de wet van 17 juli 1975 op de boekhouding en de jaarrekening van de ondernemingen ». Ook zou de term « België » moeten vervallen. »

Zo zou rekening gehouden worden met een deel van het advies van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat en met het voorstel van de heer Duplat.

Om vaste vorm te geven aan de laatste verbetering die door de minister werd voorgesteld, dienen de heren Vandenberghe en Pataer het volgende subamendement in:

« In het voorgestelde artikel 64, § 3, laatste streepje, de woorden « in België » te doen vervallen. »

Verantwoording

Er is geen enkele verantwoording om de vennootschappen waarvan de effecten opgenomen zijn in een buitenlandse officiële beursnotering, te ontheffen van de verplichting bepaald in het voorgestelde artikel 64, § 3, van de gecoördineerde wetten.

Het is beter alle beursgenoteerde vennootschappen af te dekken, ongeacht ze genoteerd zijn in België of elders.

Zowel in het ene als in het andere geval komt het erop aan de aandeelhouder te beschermen en de betrouwbaarheid van de financiële inlichtingen te waarborgen.

se justifie aussi par le souci de protection des fournisseurs de capitaux, du personnel et des autorités publiques.

Le ministre approuve ce dernier argument. Il opte pour l'avis majoritaire du Conseil supérieur du révisorat d'entreprises.

Toutefois, si la commission souhaite suivre l'avis minoritaire — ce qui correspond également à la position des organisations professionnelles —, il y a lieu de réfléchir.

Un membre fait observer que, comme le laisse supposer le texte du projet tel que voté par la Chambre, celle-ci a recherché un équilibre global entre diverses conceptions et différents articles.

Le membre est donc d'avis que le Sénat doit éviter de compromettre cet équilibre global par des modifications ponctuelles.

Après un nouvel examen des divers amendements, le ministre conclut que celui de MM. Vandenberghe et Cannaerts semble un bon compromis, sous les réserves suivantes:

« Le premier tiret du § 3 devrait être formulé comme suit: « — les entreprises filiales d'une société visée à l'article 11, 1°, de la loi du 17 juillet 1975 relative à la comptabilité et aux comptes annuels des entreprises. » Il faudrait aussi supprimer le terme « Belgique. »

Une partie de l'avis du Conseil supérieur du Révisorat, ainsi que la suggestion de M. Duplat, seraient ainsi pris en considération.

Pour concrétiser la dernière correction proposée par le ministre, MM. Vandenberghe et Pataer déposent le sous-amendement suivant:

« À l'article 64, § 3, dernier tiret proposé, les mots « en Belgique » sont supprimés. »

Justification

Il n'y a aucune justification à exclure de l'obligation prévue à l'article 64, § 3, des lois coordonnées en projet les sociétés dont les titres sont inscrits à la cote officielle d'une bourse de valeur étrangère.

Il convient en effet de viser l'ensemble des sociétés cotées, que la cotation intervienne en Belgique ou sur une place étrangère.

Dans l'un et l'autre cas, il s'agit de protéger l'actionnaire et d'assurer la fiabilité des informations financières.

Een lid onderstreept dat het niet logisch zou zijn geweest de woorden « in België » te laten staan. Men had ten minste de Europese Unie moeten vermelden.

Aangezien het belangrijk kan zijn dat indien effecten bijvoorbeeld te New York genoteerd zijn, ook daar een grotere transparantie wordt gewaarborgd, stemt spreker evenwel in met de wijziging die in het subamendement wordt voorgesteld.

Een lid merkt op dat volgens het Instituut der Bedrijfsrevisoren — ten gevolge van de voorgestelde oplossing — 4 000 mandaten van revisor kunnen verdwijnen.

Spreker herhaalt nogmaals dat deze mandaten betrekking hebben op ondernemingen die in principe een beroep zouden moeten doen op een commissaris-revisor maar zulks niet doen, en daarvoor niet de minste sanctie oplopen.

Het lid is dus van oordeel dat de controle op dat vlak versterkt moet worden.

Op bladzijde 1*bis* van de jaarrekeningen wordt vermeld dat eventueel een beroep is gedaan op een accountant voor het opstellen en het verifiëren van de rekeningen.

Men zou de vennootschap kunnen verplichten op deze plaats te vermelden of zij de voorwaarden vervult voor de medewerking van een commissaris-revisor.

Hieruit zouden vanzelf nieuwe mandaten van revisor voortkomen.

Een andere spreker vraagt of de oplossing die de minister voorstelt, tot gevolg zou kunnen hebben dat de controle op de vennootschappen kleiner wordt, zoals gevreesd wordt door de bedrijfsrevisoren.

De minister verwijst naar het advies ter zake van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat.

Hij vestigt de aandacht van de Commissie tevens op artikel 22 van het ontwerp, dat betrekking heeft op de jaarrekeningen en dat een tamelijk strenge bepaling is.

Het is juist dat de controle zal verminderen in die zin dat er op dit ogenblik 16 000 vennootschappen worden gecontroleerd, terwijl er in de toekomst volgens de wetenschappelijk adviseur van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat ongeveer 3 000 tot 4 000 minder zullen zijn of in elk geval niet meer verplicht zullen zijn een beroep te doen op een commissaris-revisor.

De vorige spreker geeft uiting aan zijn bezorgdheid over een dergelijke ontwikkeling gelet op de moeilijkheden die er op dit ogenblik ondanks de controle van de revisoren reeds zijn.

Un membre souligne qu'il n'eût pas été logique de laisser subsister les mots « en Belgique ». Il eût fallu à tout le moins mentionner l'Union européenne.

Cependant, puisqu'il peut être important que, si des titres sont cotés par exemple à New York, une plus grande transparence soit, là aussi, garantie, l'intervenant s'accorde avec la modification proposée par le sous-amendement.

Un membre observe que, selon d'Institut des réviseurs d'entreprises, la solution proposée risque de faire disparaître 4 000 mandats de réviseurs.

L'intervenant souligne, comme il l'a déjà fait, que ces mandats concernent des entreprises qui, en principe, devaient avoir recours à un commissaire-réviseur, mais qui s'abstiennent de le faire, sans encourir la moindre sanction.

Le membre estime donc que le contrôle sur ce point devrait être renforcé.

À la page 1*bis* des comptes annuels apparaît la mention de l'intervention éventuelle d'un expert-comptable dans l'établissement et la vérification des comptes.

On pourrait imposer à la société d'indiquer à cet endroit si elle remplit la condition du recours à un commissaire-réviseur.

L'apparition de nouveaux mandats de réviseur en découlerait tout naturellement.

Un autre intervenant demande si la solution préconisée par le ministre pourrait avoir pour effet de réduire le contrôle exercé sur les sociétés, comme le craignent les réviseurs d'entreprise.

Le ministre renvoie à l'avis du Conseil supérieur du revisorat sur ce point.

Il attire aussi l'attention de la Commission sur l'article 22 du projet, qui concerne les comptes annuels, et qui institue une disposition assez sévère.

Il est exact que le contrôle continuera en ce sens, qu'il y a actuellement 16 000 sociétés contrôlées, alors qu'à l'avenir, et d'après le conseiller scientifique du Conseil supérieur du revisorat, il y en aura environ 3 000 à 4 000 de moins, ou en tout cas qui ne seront plus contraintes de recourir à un commissaire-réviseur.

Le précédent intervenant se dit inquiet d'une telle évolution, compte tenu des difficultés que l'on rencontre déjà à l'heure actuelle, malgré le contrôle des réviseurs.

Een ander lid begrijpt deze bezorgdheid maar wijst erop dat men de hele boekhouding voor de kleine ondernemingen niet te zwaar mag maken.

Het gaat erom een evenwicht te vinden tussen deze twee standpunten.

Een spreker merkt op dat men het Instituut der Bedrijfsrevisoren er zou moeten op wijzen dat het zelf schriftelijk moet melden dat de rekeningen op foutieve wijze zijn ingediend. Dat maakt deel uit van de algemene taak van het Instituut.

Na deze laatste gedachtenwisseling wordt het amendement van de heren Baise en De Boeck verworpen met 9 tegen 4 stemmen.

Het amendement van de heer Arts wordt ingetrokken.

Het amendement van de heren Vandenberghe en Cannaerts en het subamendement van de heren Vandenberghe en Pataer worden aangenomen met 11 tegen 2 stemmen.

Het is aldus geamendeerde artikel wordt aangenomen met 9 tegen 4 stemmen.

Artikel 14 (art. 20 van de aangenomen tekst)

Dit artikel betreft de schriftelijke procedure.

Een lid merkt op dat deze tekst toelaat de praktijk van talrijke raden van bestuur uit te sluiten, volgens dewelke de bestuurders beweren vergaderingen te hebben gehouden die niet hebben plaatsgehad, zodanig dat ze van valsheid in geschrifte zouden kunnen worden beticht.

De heren Barzin en Hatry dienen het volgende amendement in:

« In het voorgestelde artikel, het eerste lid te vervangen als volgt:

« In uitzonderlijke gevallen, wanneer sprake is van dringende spoed en het belang van de vennootschap wordt gediend, kunnen de besluiten van de raad van bestuur genomen worden bij eenparig schriftelijk akkoord van de bestuurders. »

Verantwoording

Zoals professor Keutgen, algemeen secretaris van het V.B.O., terecht opmerkt moet de raad van bestuur een beraadslagend orgaan blijven. De tekst voorgesteld door de Kamer houdt een aantal gevaren in voor de goede bedrijfsvoering van vennootschappen door uitsluitend naar de statuten te verwijzen. Het tweede lid biedt geen voldoende bescherming. De naamloze vennootschappen moeten worden bestuurd door een actieve en verantwoordelijke raad van bestuur. Het is

Un autre membre comprend cette inquiétude, mais il souligne que, pour les petites entreprises, il ne faut pas donner trop de lourdeur à l'ensemble de la comptabilité.

Le tout est de trouver un équilibre entre ces deux préoccupations.

Un intervenant souligne qu'il faut recommander à l'Institut des reviseurs d'entreprises, de signaler eux-même par écrit que les comptes ont été déposés de façon fautive. Ceci fait partie de la tâche générale de l'Institut.

Au terme de cet ultime échange de vues, l'amendement de MM. Baise et De Boeck est rejeté par 9 voix contre 4.

L'amendement de M. Arts est retiré.

L'amendement de MM. Vandenberghe et Cannaerts, et le sous-amendement de MM. Vandenberghe et Pataer sont adoptés par 11 voix contre 2.

L'article ainsi amendé est adopté par 9 voix contre 4.

Article 14 (art. 20 du texte adopté)

Cet article concerne la procédure écrite.

Un membre fait remarquer que ce texte permet de mettre fin à une pratique répandue dans un grand nombre de conseils d'administration : les administrateurs prétendent s'être réunis alors qu'aucune réunion n'a été organisée. Ainsi, ils pourraient être accusés de faux en écritures.

MM. Barzin et Hatry déposent l'amendement suivant:

« Remplacer le premier des deux alinéas destinés à compléter l'article 67 proposé par le texte suivant:

« Dans des cas exceptionnels dûment justifiés par l'urgence et l'intérêt social, les décisions du conseil d'administration peuvent être prises par le consentement unanime des administrateurs exprimés par écrit. »

Justification

Comme le rappelait à juste titre le professeur Keutgen, secrétaire général de la F.E.B., le conseil d'administration doit demeurer un organe délibérant. Le texte proposé par la Chambre présente des dangers certains pour la bonne gestion des sociétés en s'en remettant exclusivement aux statuts. Le second alinéa n'est pas une protection suffisante. Il convient que les sociétés anonymes soient gérées par un conseil d'administration actif et responsable. Il est cependant

echter verantwoord om beperkte, soepele maatregelen te treffen voor uitzonderlijke gevallen waar het moeilijk is om op zeer korte termijn een raad van bestuur bijeen te roepen.

Een van de indieners beklemtoont dat het amendement tot doel heeft de vaak voorkomende afwezigheid door een algemene toepassing van de schriftelijke procedure te verergeren.

Het lid stelt evenwel voor het amendement te subamenderen, door de woorden « indien de statuten in die mogelijkheid voorzien » — die in het ontwerp vermeld stonden — te behouden.

De Commissie en de minister stemmen hiermee in.

Het aldus gesubamendeerde amendement en het geamendeerde artikel 14 worden door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikel 15 (art. 21 van de aangenomen tekst)

Dit artikel geeft geen aanleiding tot opmerkingen. Het wordt door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikel 16 (art. 22 van de aangenomen tekst)

De minister licht hierbij toe dat dit artikel een verbetering aanbrengt betreffende de termijn van de neerlegging van de aandelen met het oog op de deelname aan de algemene vergadering.

Een lid vestigt de aandacht op een eigenaardige praktijk voortvloeiende uit de statuten van bepaalde vennootschappen en die strijdig met de wet schijnt te zijn. Het is immers zo dat men soms aan de bezitters van aandelen op naam, die in het register ingeschreven zijn, oplegt hun aanwezigheid op de algemene vergadering op voorhand aan te kondigen om aan deze vergadering te mogen deelnemen en om er te mogen stemmen.

De minister antwoordt dat het in principe aan de vennootschap is de voorwaarden van toegang tot de algemene vergadering vast te stellen (zie art. 74, § 1, eerste lid). In zekere mate mogen de statuten dus strenger zijn dan de wet.

Volgens de rechtsleer en de formulieren van statuten bij handleidingen van vennootschapsrecht, behoort artikel 74 vrij ruim geïnterpreteerd te worden. De vennootschap L.O.C.V.A.C., die genoteerd staat op de beurs en aandelen op naam bezit, past de bedoelde regeling toe. Ook Union Minière doet dat.

Wat men in het voorgestelde artikel 16 heeft willen regelen, is het lot van de volmacht en het verzoek tot verlening van volmachten. Deze kwestie verdient een grondig onderzoek.

justifié de prévoir des mesures limitées de souplesse pour des cas exceptionnels où il est difficile de réunir un conseil d'administration d'urgence.

L'un des auteurs de l'amendement souligne que la généralisation de l'application de la procédure écrite risque d'aggraver les absences fréquentes.

Le membre propose néanmoins de sous-amender l'amendement en conservant les mots « si les statuts l'autorisent », figurant dans le projet.

La commission et le ministre approuvent cette proposition.

L'amendement ainsi sous-amendé et l'article 14 amendé sont adoptés à l'unanimité des 13 membres présents.

Article 15 (art. 21 du texte adopté)

Cet article ne suscite aucune observation. Il est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

Article 16 (art. 22 du texte adopté)

Le ministre explique à ce propos que cet article introduit une amélioration quant au délai de dépôt des actions en vue de la participation à l'assemblée générale.

Un membre attire l'attention sur une pratique particulière qui découle des statuts de certaines sociétés et qui semble être en contradiction avec la loi. En effet, les porteurs d'actions nominatives, inscrits dans le registre, se voient parfois imposer l'obligation d'annoncer à l'avance leur présence à l'assemblée générale pour pouvoir y participer et y voter.

Le ministre réplique qu'en principe, il est du ressort de la société de fixer les conditions d'admission à l'assemblée générale (voir l'art. 74, § 1er, premier alinéa). Dans une certaine mesure, les statuts peuvent donc être plus sévères que la loi.

La doctrine et les formulaires de statuts que l'on trouve en annexe des manuels de droit des sociétés précisent que l'article 74 doit s'interpréter de manière relativement large. Ainsi, la société L.O.C.V.A.C., cotée en bourse et possédant des actions nominatives, applique le système signalé. Il en va de même pour l'Union Minière.

Avec l'article 16 proposé, le législateur souhaite régler le sort de la procuration et de la sollicitation d'octroi de procurations. Cette question mérite un examen approfondi.

Volgens een lid heeft elke houder van een nominatief aandeel, ongeacht iedere andersluidende bepaling, het recht deel te nemen aan de algemene vergadering van de vennootschap. Het nominatief karakter van een aandeel heeft immers heel wat voordelen: het kan niet worden verloren of gestolen. Daarentegen vertoont het in de ogen van heel wat burgers het nadeel dat zij als aandeelhouders kunnen worden geïdentificeerd.

Een lid wijst op de eigenaardige formulering van de laatste zin van punt A van artikel 16. Om deze tekst duidelijker te maken beslist de Commissie, na de woorden « op de derde dag », de woorden « vóór de datum bepaald voor de bijeenkomst van de algemene vergadering » in te voegen.

Hetzelfde lid vestigt de aandacht op het feit dat er vennootschappen zijn die in hun statuten bepalen dat ze weigeren aandelen op naam te noteren om niet verplicht te worden een jaarrekening en een uitnodiging naar de algemene vergadering te sturen.

Het lid zou graag vernemen of deze praktijk ten overstaan van de huidige wet wettelijk is. Hij zou hoe dan ook door de nieuwe tekst duidelijk moeten worden uitgesloten.

De minister antwoordt dat het aan de statuten is dat punt te regelen. De door het lid beschreven handelwijze is dus niet strijdig met de wet.

Een lid vraagt of de bepalingen van de nieuwe wet aanvullend zijn en in welke mate er in de statuten kan van worden afgeweken.

De minister antwoordt dat wat de algemene vergaderingen betreft de volgende regel inzake nietigheid voortaan toepasselijk is: in geval van overtreding van de wet of van de statuten bij de convocatie of in de loop van de procedure (bij voorbeeld de neerlegging van een aandeel twee dagen vóór de algemene vergadering), en indien deze overtreding een invloed heeft op het resultaat van de stemming, zou de beslissing of de deliberatie als nietig kunnen worden beschouwd. Als de overtreding er evenwel geen invloed op heeft, zal de algemene vergadering als geldig worden beschouwd.

Met betrekking tot artikel 74, § 1, tweede lid, van de gecoördineerde wetten stelt de heer Dieux dat de minimale termijn van drie dagen tot doel heeft de raad van bestuur of de gedelegeerd bestuurder in staat te stellen om na te kijken of de aandeelhouders die zich aan de algemene vergadering gaan aanbieden wel degelijk eigenaar zijn van hun aandelen.

De maximale termijn van zes dagen wordt vastgesteld om te vermijden dat de aandelen te lang aan de aandeelhouders zouden onttrokken worden.

Het is in functie van de tekst zelf van de wet dat het dwingende of aanvullende karakter van een bepaling kan worden bepaald (zie bijvoorbeeld art. 74, § 1: in

Selon un membre, indépendamment de toute disposition contraire, tout porteur d'action nominative a le droit de participer à l'assemblée générale de la société. Par ailleurs, le fait qu'une action est nominative, présente bien des avantages: elle ne peut se perdre ni être volée. Par contre, la possibilité d'identification des actionnaires qu'offre ce type d'actions semble constituer un inconvénient aux yeux d'un grand nombre de citoyens.

Un membre attire l'attention sur la formulation particulière de la dernière phrase du point A de l'article 16. Afin de rendre ce texte plus clair, la commission décide d'ajouter, après les mots « le troisième jour », les termes « avant la date fixée pour la réunion de l'assemblée générale ».

Ce même membre attire encore l'attention sur le fait que certaines sociétés prévoient dans leurs statuts le refus de noter les actions nominatives afin de ne pas être obligées d'envoyer les comptes annuels ainsi qu'une invitation à l'assemblée générale.

Ce membre aimerait savoir si cette pratique est légale, compte tenu de la loi en vigueur. Quoi qu'il en soit, le nouveau texte devrait clairement exclure de tels procédés.

Le ministre répond que ce point doit être réglé par les statuts. Aussi cette manière de procéder décrite par le membre n'est-elle pas contraire à la loi.

Un membre demande si les dispositions de la nouvelle loi sont complémentaires et dans quelle mesure les statuts peuvent y déroger.

Le ministre réplique qu'en matière de nullité des assemblées générales s'appliquera désormais la règle suivante: en cas d'infraction à la loi ou aux statuts lors de la convocation ou au cours de la procédure (par exemple, le dépôt d'une action deux jours avant l'assemblée générale) et si cette infraction influence le résultat du vote, la décision ou la délibération pourraient être considérées comme nulles. Toutefois, si l'infraction n'exerce pas d'influence sur le vote, l'assemblée générale sera considérée comme valide.

En liaison avec l'article 74, § 1er, deuxième alinéa, des lois coordonnées, M. Dieux fait valoir que la période minimale de trois jours a pour objet de permettre au conseil d'administration ou à l'administrateur délégué de vérifier si les actionnaires qui vont se présenter à l'assemblée générale sont effectivement propriétaires de leurs actions.

Le délai maximal de six jours est fixé pour éviter que les actionnaires ne restent trop longtemps privés de leurs actions.

Le caractère obligatoire ou complémentaire d'une disposition ne peut être déterminé qu'en fonction du texte de loi-même (voir, par exemple, l'article 74,

het eerste lid wordt het beginsel van de wilsautonomie bevestigd, terwijl het tweede lid voor bepaalde soorten vennootschappen een dwingende termijn oplegt).

Voorgesteld wordt artikel 74 te herstructureren, door een duidelijk onderscheid te maken tussen enerzijds de vennootschappen die een publiek beroep op het spaarwezen doen (en waarvoor men in een aantal bepalingen van dwingend recht kan voorzien) en anderzijds de andere vennootschappen, waarvoor de huidige tekst misschien te streng is.

Hetzelfde geldt voor § 3 van artikel 74.

Deze suggestie wordt aangehouden.

Bij artikel 16 dient de heer Van Thillo het volgende amendement in:

« In het voorgestelde artikel 74, § 1, tweede lid, de woorden « en ten hoogste zes werkdagen » te doen vervallen. »

Verantwoording

Een maximumtermijn van 6 dagen maakt het de aandeelhouders nodeloos moeilijk door binnen een strikte tijdspanne hun aandelen te moeten neerleggen.

Een lid merkt op dat de jaarrekening klaar moet zijn, ter beschikking liggen, en naar de houders van aandelen op naam moet worden gestuurd. Dit zal niet mogelijk zijn als men daarvoor over te weinig tijd beschikt.

Voorgesteld wordt de termijn te verlengen, eerder dan hem weg te laten.

De Voorzitter stelt vast dat er eensgezindheid bestaat om de voorgestelde maximumtermijn te verlengen tot 12 of 14 dagen. Hij nodigt de heer Van Thillo uit een subamendement in die zin in te dienen.

Deze laatste ziet evenwel het nut van een maximumtermijn niet in. Het volstaat dat een minimumtermijn wordt opgelegd, te weten dat de aandelen aan toonder ten minste drie werkdagen voor de bijeenkomst van de gewone of buitengewone algemene vergadering worden neergelegd. Dit betekent dat de aandeelhouders vanaf de publikatie in de dagbladen van het bericht houdende de bijeenroeping van de algemene vergadering tot ten minste drie werkdagen voor de bijeenkomst ervan, de gelegenheid moeten hebben hun aandelen aan toonder neer te leggen.

Een lid sluit zich hierbij aan, met deze restrictie dat er een maximumtermijn dient te worden gerespecteerd tussen enerzijds de bekendmaking van de bijeenroeping van de algemene vergadering en anderzijds de bijeenkomst zelf. Anders kan de algemene vergadering over twee jaar worden bijeengeroepen.

§ 1er. Le premier alinéa confirme le principe de l'autonomie de la volonté, tandis que le deuxième alinéa impose un délai obligatoire pour certains types de sociétés).

Proposition est faite de restructurer l'article 74 en opérant une distinction nette entre, d'une part, les sociétés qui font appel public à l'épargne (et pour lesquelles il est possible de prévoir un certain nombre de stipulations obligatoires) et, d'autre part, les autres sociétés pour lesquelles le texte actuel est peut-être trop sévère.

La même constatation s'applique au § 3 de l'article 74.

Cette suggestion est retenue.

M. Van Thillo dépose l'amendement ci-après à l'article 16:

« À l'article 74, § 1er, deuxième alinéa, proposé, supprimer les mots « supérieur à six jours ni. »

Justification

Un délai maximum de six jours engendre des complications inutiles pour les actionnaires en les contraignant à déposer leurs actions dans un délai strict.

Un membre observe que les comptes annuels doivent être établis, disponibles et envoyés aux porteurs d'actions nominatives. Or, cela ne sera pas possible si l'on dispose de trop peu de temps.

Il est proposé de proroger le délai plutôt que de le supprimer.

Le président constate qu'une unanimité s'est dégagée pour porter le délai maximal proposé de 12 à 14 jours. Il invite M. Van Thillo à déposer un sous-amendement dans ce sens.

Ce dernier ne voit cependant pas l'utilité d'un délai maximal. Il suffit d'imposer un délai minimal, à savoir le dépôt des actions au porteur au moins trois jours ouvrables avant l'assemblée générale ordinaire ou extraordinaire. Cela signifie que les actionnaires doivent avoir la possibilité de déposer leurs actions au porteur dès la publication dans les journaux de l'avis portant convocation de l'assemblée générale jusqu'à au moins trois jours ouvrables avant la date fixée.

Un membre approuve cette appréciation moyennant la restriction suivante: il convient de respecter un délai maximal entre, d'une part, la publication de la convocation de l'assemblée générale et, d'autre part, la tenue de cette dernière. Si ce n'est pas le cas, l'assemblée générale peut être convoquée dans deux ans.

De indiener van het amendement stipt aan dat artikel 73 Venn. W. zich tegen een dergelijke handelwijze verzet.

Een lid is van oordeel dat inzake termijnen zoveel mogelijk naar uniformiteit moet worden gestreefd.

De minister onderschrijft deze zienswijze, maar stelt dat een harmonisering op dit vlak moeilijk ligt aangezien de situaties of handelingen, die binnen een bepaalde termijn geregeld of gesteld moeten zijn, verschillen.

Een lid voegt hieraan toe dat de bepalingen inzake de termijnen aanvullend zijn. De statuten kunnen er derhalve van afwijken [« binnen de statutair vastgestelde termijn »]. Dit betekent dat elke vennootschap voor een bepaalde handeling in haar statuten een andere termijn kan vastleggen, hetgeen uniformiteit in de weg staat.

Met betrekking tot de termijn voor de bijeenroeping van de algemene vergadering, hechten de vennootschappen groot belang aan de rechtszekerheid. Dit betekent dat de personen die volgens de aanwezigheidslijst op de algemene vergadering aanwezig zijn, effectief aandeelhouder dienen te zijn. Daartoe moet de vennootschap over voldoende tijd beschikken, te weten ten minste drie werkdagen vóór de bijeenkomst van de algemene vergadering, om de lijst op te stellen van de aandeelhouders die hun aandelen aan toonder op de aangegeven plaatsen hebben neergelegd.

Voorts wenst hij te weten of de houder van aandelen op naam het recht kan worden ontzegd deel te nemen aan de algemene vergadering omdat hij niet op voorhand heeft meegedeeld aan die vergadering te zullen deelnemen.

De minister verklaart dat het erop aankomt de slagkracht en de rol van de algemene vergadering te vrijwaren en zelfs te vergroten. In de praktijk blijken er twee hinderpalen te zijn : de blanco-volmachten en de termijn voor de bijeenroeping van de algemene vergadering, met als bijkomend probleem de vermelding van de deelnemers op de aanwezigheidslijst.

Wat de blanco-volmachten betreft, zijn er problemen gerezen in vennootschappen waarvan de werknemers aandeelhouder zijn, bij voorbeeld in het kader van een spaarplan welke niet door de wetgever is begunstigd. Deze aandelen staan op naam, welke in een V.Z.W. zijn gegroepeerd die op haar beurt van de vennootschap afhangt. Aan deze aandeelhouders wordt een blanco-volmacht gevraagd. Vraag is wat de draagwijdte is van deze volmacht. Moet zij *sensu stricto* worden begrepen, waarbij de gevolmachtigde, te weten de voorzitter van de algemene vergadering, dient te stemmen volgens de aanwijzingen van de

L'auteur de l'amendement souligne que l'article 73 des lois coordonnées s'oppose à une telle manière d'agir.

Un membre est d'avis qu'en matière de délais, il convient, dans toute la mesure possible, de viser à l'uniformité.

Le ministre souscrit à ce point de vue, mais fait observer que, sur ce plan, une harmonisation est difficile, vu que les situations à régler ou les actes à poser dans un délai déterminé diffèrent.

Un membre ajoute que les dispositions relatives aux délais sont complémentaires. Les statuts peuvent dès lors s'en écarter (« dans le délai fixé par les statuts »). Cela signifie que, pour un acte déterminé, chaque société peut prévoir un autre délai dans ses statuts, ce qui fait obstacle à l'uniformisation.

En ce qui concerne le délai pour la convocation de l'assemblée générale, les sociétés attachent une grande importance à leur sécurité juridique. Cela implique que les personnes qui, conformément à la liste des présences, sont présentes à l'assemblée générale doivent effectivement être actionnaires. Aussi, la société doit-elle disposer d'un temps suffisant, à savoir au moins trois jours ouvrables avant la tenue de l'assemblée générale, afin d'établir la liste des actionnaires qui ont déposé leurs actions au porteur aux endroits mentionnés.

En outre, il souhaite savoir si le porteur d'action nominative peut se voir refuser le droit de participer à l'assemblée générale, parce qu'il n'a pas communiqué au préalable son intention d'y participer.

Le ministre déclare que l'objectif visé consiste à préserver et même à développer la combativité et le rôle de l'assemblée générale. Dans la pratique, il semble y avoir deux obstacles : les procurations en blanc et le délai de convocation de l'assemblée générale. La mention des participants sur la liste des présences est un problème annexe.

Quant aux procurations en blanc, elles ont provoqué des problèmes dans certaines entreprises dont les travailleurs sont actionnaires, par exemple dans le cadre d'un plan d'épargne qui n'est pas encouragé par le législateur. Les actions en question son nominatives et elles sont groupées au sein d'une a.s.b.l. qui dépend, quant à elle, de la société. Une procuration en blanc est demandée à ces actionnaires. La question est de connaître la portée de cette procuration. Quelle est la portée d'une telle procuration ? Faut-il l'entendre *stricto sensu*, ce qui signifie que le mandataire — à savoir le président de l'assemblée générale — doit

volmachtgever dan wel vrijgelaten wordt in zijn stemgedrag op grond van de overweging dat zijn belang samenvalt met dat van de volmachtgever?

De in het voorgestelde artikel 74 bepaalde regeling vloeit voort uit de praktijk waarbij vennootschappen met houders van nominatieve aandelen of in het kader van een spaarplan voor de aandeelhouders in loondienst, met het oog op de algemene vergadering hun aandeelhouders verzochten een volmacht te verlenen. Dat had tot gevolg dat de voorzitter van de algemene vergadering blijkens de aanwezigheidslijst een groter pakket aandelen had dan die waarover hijzelf zou mogen beschikken.

Vraag is of het een positieve evolutie is wanneer de algemene vergadering steeds dient te stemmen in de door de voorzitter gewenste zin. Vanuit de vennootschappen is opgeworpen dat de aanwezigheid van de aandeelhouders op de algemene vergadering niet wordt aangemoedigd.

Tot op heden werd aan de aandeelhouders een bericht gezonden met het verzoek een blancovolmacht te verlenen voor de stemming in de algemene vergadering. Zodoende werden de beslissingen op de algemene vergadering niet alleen door de bestuurders en de grote stabiele aandeelhouders genomen, maar ook door tal van kleine aandeelhouders die daartoe volmacht hadden gegeven. Volgens de vennootschappen wordt een dergelijke praktijk onmogelijk omdat het voorgestelde artikel 74 te ingewikkeld is.

Spreker stelt dat dit niet de kern van het probleem is, maar wel de vraag of de aandeelhouder, ongeacht of hij in dienstverband werkt, bevriend is met andere aandeelhouders, enz., aan zijn volmacht een strikte of een ruime betekenis geeft. Met andere woorden, impliceert een volmacht dat de volmachthebber mag stemmen zoals hijzelf wilt, dan wel volgens de richtlijnen van de volmachtgever?

Om deze problematiek te regelen wordt in het wetsontwerp een dubbel aspect benadrukt, ten eerste het openbaar verzoek om volmacht en ten tweede de aandeelhoudersovereenkomsten (*cf.* artikel 18).

Hoe wordt de huidige praktijk geëvalueerd?

Een gedelegeerd bestuurder wenst een zo groot mogelijke aanwezigheid op de algemene vergadering. Wanneer werknemers van de vennootschap houder van aandelen op naam zijn, maar niet op de algemene vergadering aanwezig kunnen zijn, worden hen documenten bezorgd om hen de uitoefening van het stemvoter selon les indications du mandant, ou bien lui laisse-t-on la liberté de voter comme il l'entend, en partant de l'idée que son intérêt correspond à celui du mandant?

La réglementation définie à l'article 74 proposé s'inscrit dans le prolongement de la pratique qui a été suivie dans certaines sociétés dont les actionnaires détiennent des actions nominatives ou sont des travailleurs, sous contrat d'emploi, qui reçoivent des actions dans le cadre d'un plan d'épargne, qui ont demandé à ces actionnaires de leur fournir procuration en vue de l'assemblée générale, et à la suite de laquelle le président de l'assemblée générale avait fini par disposer d'un nombre d'actions dépassant celui dont il pouvait disposer sur la base des listes de présences.

La question est de savoir si l'évolution qui oblige l'assemblée générale à voter toujours dans le sens souhaité par le président est positive. Les sociétés objectent que la présence des actionnaires à l'assemblée générale n'est pas encouragée.

Jusqu'à ce jour, l'on adressait, aux actionnaires, un avis, en les invitant à fournir une procuration en blanc en vue du vote à l'assemblée générale. Ce faisant, les décisions à l'assemblée générale étaient prises, non seulement par les administrateurs et les grands actionnaires « stables », mais aussi par un grand nombre de petits actionnaires qui avaient donné procuration. Les sociétés estiment que cette pratique devient impossible en raison de la complexité de l'article 74 proposé.

L'orateur déclare que le nœud du problème est ailleurs. Il réside dans la question de savoir si l'actionnaire, qu'il se trouve ou non dans les liens d'un contrat d'emploi, qu'il ait ou non des liens d'amitié avec d'autres actionnaires, etc., donne à sa procuration une portée limitée ou large. En d'autres termes, la procuration autorise-t-elle le mandataire à voter comme il le souhaite ou l'oblige-t-elle à voter conformément aux directives du mandant?

Pour régler cette question, le projet de loi met l'accent sur deux éléments, à savoir la sollicitation publique de procurations et les conventions entre actionnaires (*cf.* art. 18).

Comment évalue-t-on la pratique actuelle?

Un administrateur délégué souhaite une présence aussi importante que possible à l'assemblée générale. Aux travailleurs de la société qui sont détenteurs d'actions nominatives, mais qui ne peuvent pas assister à l'assemblée générale, l'on fournit des documents devant leur faciliter l'exercice du droit de vote. Ces

recht te vergemakkelijken. Dienen deze stukken een blanco-volmacht in te houden dan wel duidelijk aan te geven hoe de volmachtgever wenst te laten stemmen?

De banken bijvoorbeeld nemen de aandelen van hun cliënten in bewaring, maar vertegenwoordigen hen ook op de algemene vergadering.

Een vorige spreker haakt hierop in en schetst de werkwijze van de financiële instellingen. De banken voeren een dubbele operatie uit. In de eerste plaats vragen zij op het einde van het boekjaar een algemene volmacht aan de cliënten die hun aandelen bij de bank in bewaring hebben gegeven. Bij een gunstig antwoord vertegenwoordigen zij de cliënt op elke algemene vergadering. Wanneer deze vergadering wordt bijeengeroepen en de agenda vastgelegd is, zal de bank voor specifieke en inzonderheid controversiële punten een bijzondere volmacht vragen. De aandeelhouder deelt de bank dan mee hoe zij over bepaalde voorstellen dient te stemmen.

Spreker is van oordeel dat deze handelwijze legitiem is en dat er geenszins van een blanco-volmacht gewag kan worden gemaakt.

De minister stipt aan dat de hiervoor geschetste regeling de Duitse praktijk is die men in België wenst in te voeren.

Hij hoopt dat de in het wetsontwerp gedane voorstellen van die aard zijn dat de algemene vergadering effectief een forum wordt waarop de aandeelhouders aan bod komen.

De voorzitter sluit de discussie af met de vraag aan de indiener van het amendement en de minister om met betrekking tot artikel 74, § 3, eerste lid, 3°, van de Venn. W. een nieuw voorstel uit te werken.

Bij artikel 16 dient de heer Van Thillo een tweede amendement in:

« Littera B van dit artikel te schrappen. »

Verantwoording

Artikel 74, § 3, handelt over het openbaar verzoek tot verlening van volmachten. Dit openbaar karakter kan slechts door een publikatieverplichting gewaarborgd worden. Vandaar de noodzaak om § 3, eerste lid, 3°, van artikel 74 van de gecoördineerde wetten te behouden.

Krachtens artikel 74, § 3, eerste lid, Venn. W., is het openbaar verzoek tot verlening van volmachten aan vier voorwaarden onderworpen. Luidens een ervan, te weten het geviseerde 3°, worden de aandeelhouders

documents représentent-ils une procuration en blanc ou doivent-ils indiquer clairement dans quel sens le mandant souhaite que le mandataire vote?

Pour ce qui est des banques, par exemple, elles prennent les actions de leurs clients en dépôt, mais elles représentent également leurs clients à l'assemblée générale.

Un intervenant précédent enchaîne et indique de quelle manière procèdent les établissements financiers. Les banques effectuent une opération en deux temps. Elles commencent par demander, à la fin de l'exercice social, une procuration générale à ceux de leurs clients qui ont mis leurs actions en dépôt chez elles. Lorsque ceux-ci la leur fournissent, elles les représentent à chaque assemblée générale. Lorsque cette assemblée générale a été convoquée et que l'ordre du jour a été fixé, la banque sollicite un mandat spécial concernant certains points spécifiques et, plus particulièrement, concernant les points controversés. L'actionnaire indique ensuite à la banque comment elle doit voter sur un certain nombre de propositions.

L'intervenant estime que cette procédure est légitime et que l'on ne peut absolument pas parler de procuration en blanc.

Le ministre précise que la réglementation définie ci-dessus correspond à une pratique allemande que l'on souhaite introduire en Belgique.

Il espère que les propositions sur lesquelles repose le projet de loi seront de nature à faire de l'assemblée générale un forum dans lequel les actionnaires puissent vraiment s'exprimer.

Le président clôt la discussion en demandant à l'auteur de l'amendement et au ministre d'élaborer une nouvelle proposition en ce qui concerne l'article 74, § 3, premier alinéa, 3°, de la loi sur les sociétés commerciales.

M. Van Thillo introduit un deuxième amendement à l'article 16, qui est rédigé comme suit:

« Supprimer le B de cet article. »

Justification

L'article 74, § 3, traite de la sollicitation publique de procuration. Ce caractère public ne peut être garanti que par une obligation de publication. D'où la nécessité de maintenir le paragraphe 3, alinéa 1er, 3°, de l'article 74 des lois coordonnées.

En vertu de l'article 74, § 3, premier alinéa, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, la sollicitation publique de prolongement de procuration est soumise à quatre conditions. Selon celle du 3° visé, les

door middel van een aankondiging die in een of meer bladen met een ruime verspreiding wordt geplaatst, verzocht hun volmacht te verlenen.

Wanneer deze voorwaarde wordt opgeheven, rijst de vraag hoe de houders van aandelen aan toonder van het openbaar verzoek in kennis zullen worden gesteld.

De minister wijst erop dat dit probleem uitsluitend de aandelen aan toonder betreft, en niet de nominatieve aandelen.

Een lid verklaart dat de gesignaleerde moeilijkheid slechts kan worden ondervangen indien alle aandelen bij een bank worden neergelegd. Deze laatste zou de aandeelhouders dan op de hoogte brengen van het openbaar verzoek tot verlening van volmachten. Hij schaart zich derhalve achter het amendement van de heer Van Thillo.

De minister herinnert eraan dat het voorstel om artikel 74, § 3, eerste lid, 3°, Venn. W. te schrappen, door de Kamer werd aangenomen ingevolge een Regeringsamendement (*cf.* Gedr. St., Kamer, 1992-1993, nr. 1005/12, blz. 2 en nr. 1005/19, blz. 53, 81 en 82).

Het doel van dit amendement was een mogelijk conflict te voorkomen tussen enerzijds de wettelijke verplichting tot aankondiging in de pers van het openbaar verzoek tot verlening van volmachten en anderzijds het koninklijk besluit waarbij het openbaar karakter van dit verzoek wordt bepaald (*cf.* artikel 74, § 3, laatste lid, Venn. W.).

Spreker citeert de verantwoording van het amendement:

« Door te voorzien in de schrapping van de vereiste opname in de pers van het openbaar verzoek tot verlening van volmachten laat dit amendement de Koning toe, wanneer hij de elementen zal vaststellen bepalend voor het openbaar karakter van een volmacht, met deze bijzondere wijze van openbaarmaking rekening te houden. Derwijze kan worden overwogen over te gaan tot een verzoek tot verlening van volmachten op een andere wijze dan bij opname van een oproep in de pers, wat niet is toegelaten in huidige tekst die elk openbaar verzoek tot verlening van volmachten onderwerpt aan een voorgaande opname in de pers. »

Een en ander sluit echter niet uit dat een openbaar verzoek tot verlening van volmachten toch nog in de pers wordt gepubliceerd.

Interveniënt geeft wel toe dat het koninklijk besluit van 9 januari 1993 betreffende het publiek beroep op het spaarwezen de publikatie in de pers van een aankondiging van dit beroep oplegt.

De vorige spreker betoont zich geen voorstander van de opheffing van artikel 74, § 3, eerste lid, 3°, en suggereert het artikel eerder uit te breiden met andere

actionnaires sont invités à fournir procuration par la voie annonce placée dans un ou plusieurs journaux à large tirage.

Si l'on supprime cette condition, la question se pose de savoir de quelle manière les détenteurs d'actions au porteur seront informés de la sollicitation publique.

Le ministre souligne que ce problème concerne les actions au porteur et non pas les actions nominatives.

Un membre déclare que l'on ne peut remédier à cette difficulté qu'en faisant déposer toutes les actions auprès d'une banque. C'est alors à cette dernière qu'il appartiendrait d'informer les actionnaires de la sollicitation publique de procuration. Il se rallie, dès lors, à l'amendement de M. Van Thillo.

Le ministre rappelle que la proposition visant à supprimer l'article 74, § 3, premier alinéa, 3°, des lois coordonnées, a été approuvée par la Chambre, à la suite du dépôt d'un amendement gouvernemental (*cf.* Doc., Chambre, 1992-1993, n° 1005/12, p. 2 et n° 1005/19, pp. 53, 81 et 82).

Cet amendement visait à prévenir un conflit éventuel entre l'obligation légale d'annoncer par la voie de la presse la sollicitation publique de procuration et l'arrêté royal qui détermine le caractère public de cette annonce (*cf.* article 74, § 3, dernier alinéa, lois coordonnées).

L'orateur rappelle la justification de l'amendement:

« Le présent amendement, en supprimant l'exigence d'une insertion dans la presse pour faire sollicitation publique de procuration, permettra au Roi, lorsqu'il fixera les traits déterminants du caractère public d'une procuration, de tenir compte de ce mode particulier de publicité. De la sorte, il pourra être envisagé de procéder à une sollicitation de procuration selon un autre mode que l'insertion d'un appel dans la presse, ce que ne permet pas le texte actuel qui soumet toute sollicitation publique de procuration à une insertion préalable dans la presse. »

Cela n'exclut cependant pas qu'une sollicitation publique de procuration puisse être publiée dans la presse.

L'intervenant admet toutefois l'argument selon lequel l'arrêté royal du 9 janvier 1993 concernant l'appel public à l'épargne impose la publication dans la presse d'une annonce de cet appel.

Le préopinant se dit hostile à la suppression de l'article 74, § 3, premier alinéa, 3°, et suggère plutôt que l'on y prévoie la possibilité de recourir à d'autres

communicatiemiddelen dan de dagbladpers (b.v. radio, ...) om de aandeelhouders op de hoogte te brengen van het openbaar verzoek tot verlening van volmachten.

De heer Dieux merkt op dat de wetgeving van de bovengenoemde bepaling een publikatie in de pers niet verhindert.

Een lid voegt hieraan toe dat als de aandeelhouders bekend zijn en eventueel op naam zijn, er geen reden is om het zo toe te passen.

Tenslotte worden de twee amendementen van de heer Van Thillo ingetrokken.

Het artikel wordt door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikel 17 (art. 23 van de aangenomen tekst)

Dit artikel geeft geen aanleiding tot opmerkingen. Het wordt door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikel 18 (art. 24 van de aangenomen tekst)

De minister herinnert aan het principe uit het vennootschapsrecht dat een aandeelhouder zowel een patrimoniaal als een sociaal recht heeft. Met andere woorden, hij is niet alleen gerechtigd op een dividend of een meerwaarde op het aandeel, tevens heeft hij stemrecht in de algemene vergadering.

Een beperking van dit stemrecht wordt strijdig geacht met een vorm van liberalisme, eigen aan het vennootschapsrecht.

Dit uitgangspunt impliceert dat een overeenkomst over de uitoefening van het stemrecht geoorloofd is. Vraag is of de gelding van een dergelijke overeenkomst in de tijd mag worden beperkt.

In het voorgestelde artikel 74*ter*, § 1, eerste lid, vennootschapswet wordt de maximale geldigheidsduur van een aandeelhoudersovereenkomst van vijf op tien jaar gebracht. Tevens worden er met betrekking tot deze overeenkomsten een aantal veiligheidskleppen ingebouwd.

Om welke reden werd door de wet van 18 juli 1991 eerst een maximale geldigheidsduur van vijf jaar vastgesteld? De Europese Commissie bijvoorbeeld heeft op dat vlak geen beperkingen opgelegd.

Spreker beklemtoont dat een evenwicht werd nagestreefd tussen enerzijds een voluntaristische visie waarbij de wilsautonomie van de betrokken partijen primeert en anderzijds een eerder economisch gerichte opvatting volgens welke het dient te worden vermeden dat aandeelhouders met 15 à 20 pct. van de aandelen door het sluiten van overeenkomsten inzake

moyens de communication que la presse quotidienne (par exemple radio, etc.) pour annoncer aux actionnaires la sollicitation publique de procuration.

M. Dieux fait observer que la suppression de la disposition précitée n'empêcherait pas une publication dans la presse.

Un membre ajoute encore que, lorsque les actionnaires sont connus et sont éventuellement détenteurs d'actions nominatives, il n'existe aucune raison d'appliquer le 3°.

Finalement, les deux amendements de M. Van Thillo sont retirés.

L'article est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

Article 17 (art. 23 du texte adopté)

Cet article ne suscite aucune observation. Il est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

Article 18 (art. 24 du texte adopté)

Le ministre rappelle le principe du droit des sociétés en vertu duquel un actionnaire dispose tant d'un droit patrimonial que d'un droit social. En d'autres termes, il a droit non seulement à un dividende ou à une plus-value sur l'action, mais également à voter à l'assemblée générale.

Une limitation du droit de vote est estimée contraire à une forme de libéralisme propre au droit des sociétés.

Ce point de départ implique l'autorisation d'une convention relative à l'exercice du droit de vote. La question est de savoir si la validité d'une telle convention peut être limitée dans le temps.

Dans l'article 74*ter*, § 1er, premier alinéa, des lois coordonnées, proposé, la durée maximale d'une convention entre actionnaires est portée de cinq à dix ans. Par la même occasion, quelques soupapes de sécurité sont incorporées à ces conventions.

Pour quelle raison la loi du 18 juillet 1991 a-t-elle d'abord fixé une durée maximale de validité de cinq ans? Dans ce domaine, par exemple, la Commission européenne n'a pas imposé de limitations.

L'orateur souligne que l'on visait à un équilibre entre, d'une part, une vision volontariste dans laquelle prime l'autonomie de la volonté des parties concernées et, d'autre part, une conception plus axée sur l'économie, selon laquelle il convient d'éviter que des actionnaires possédant 15 à 20 p.c. des actions puissent contrôler la société par la conclusion de

de uitoefening van het stemrecht de vennootschap zouden controleren. Hierbij dient te worden aangestipt dat dergelijke overeenkomsten onder bezwarende titel kunnen zijn.

De keuze van de termijn van 10 jaar is ingegeven door de vaststelling dat bepaalde industriële operaties over 15 à 20 jaar lopen. Dit is het probleem van de «*joint ventures*» waarvan geen wettelijke definitie bestaat.

Het voorgestelde artikel 74*ter*, § 1, eerste lid, handelt over overeenkomsten inzake de uitoefening van het stemrecht in de algemene vergadering.

Statuten die een langere termijn dan 10 jaar zouden bepalen, zijn op dit punt ongeldig. De overeenkomsten worden in dat geval ingekort tot het wettelijk bepaalde maximum.

Op verzoek van een lid, deelt de minister mee dat er in de Kamer geen eensgezindheid heerste over de verlenging van de maximumtermijn van vijf tot tien jaar.

Het lid is van oordeel dat deze verlenging als «*window-dressing*» kan worden beschouwd omdat, wanneer de termijn van de overeenkomst verstreken is, deze overeenkomst luidens het voorgestelde artikel 74, § 1, tweede lid, geacht wordt voor onbepaalde duur te zijn aangegaan. Zij is opzegbaar met inachtneming van een opzeggingstermijn van één jaar. Dit betekent dat de overeenkomst voor onbepaalde duur en dus in de praktijk voor langer dan 10 jaar kan worden gesloten.

Spreker is hier niet tegen gekant.

Een ander lid is de mening toegedaan dat de mogelijkheid tot beëindiging van de overeenkomst met inachtneming van een opzeggingstermijn van één jaar uitsluitend geldt wanneer de maximumtermijn van de overeenkomst ten belope van 10 jaar verstreken is, en zij geacht wordt voor onbepaalde duur te zijn aangegaan.

Hij stelt daarom voor de betrokken passus als volgt te formuleren:

«*Wanneer de termijn van de overeenkomst is verstreken, wordt deze overeenkomst geacht voor onbepaalde duur te zijn aangegaan en is zij opzegbaar met inachtneming van een opzeggingstermijn van één jaar.*»

Nog een ander lid heeft hiertegen geen bezwaar. Hij merkt wel op dat een overeenkomst die voor een bepaalde duur is aangegaan, niet opzegbaar is.

De heren Barzin en Hatry dienen een amendement, luidende:

«*In het A) van dit artikel de woorden «Wanneer de termijn van de overeenkomst is verstrekken, wordt deze overeenkomst geacht voor onbepaalde duur te*

conventions relatives à l'exercice du droit de vote. Ce faisant, il convient de mentionner que de telles conventions peuvent être conclues à titre onéreux.

Le choix d'un terme de 10 ans découle de la constatation que certaines opérations industrielles portent sur 15 à 20 ans. C'est le problème des «sociétés en participation» pour lesquelles il n'existe pas de définition légale.

L'article 74*ter*, § 1er, premier alinéa, proposé traite des conventions relatives à l'exercice du droit de vote lors de l'assemblée générale.

Les statuts qui prévoiraient une période excédant 10 ans sont nuls de ce point de vue. Si c'est le cas, les conventions sont ramenées au maximum légal défini.

À la demande d'un membre, le ministre signale qu'il n'existait pas d'unanimité à la Chambre quant à la prolongation du terme maximal de cinq à dix ans.

Le membre pense que cette prolongation peut être considérée comme une «façade», parce qu'en vertu de l'article 74, § 1er, deuxième alinéa, proposé, lorsque le terme de la convention est écoulé, celle-ci est estimée avoir été conclue pour une durée indéterminée. Elle peut être dénoncée dans le respect d'un délai de préavis d'un an. Cela signifie que la convention peut être conclue pour une durée indéterminée et, donc, dans la pratique, pour une période supérieure à 10 ans.

L'intervenant n'est pas opposé à ce point de vue.

Un autre membre est d'avis que la possibiité de mettre fin à une convention moyennant un préavis d'un an s'applique exclusivement lorsque le terme maximal de cette convention d'une durée de 10 ans est échu et qu'elle est considérée avoir été conclue pour une durée indéterminée.

C'est pourquoi il propose de formuler le passage concerné comme suit:

«*Au terme de la convention, celle-ci est réputée conclue pour une durée indéterminée, pouvant cependant être dénoncée moyennant un préavis d'un an.*»

Un autre membre encore n'a rien à y objecter. Il fait cependant remarquer qu'une convention conclue pour une durée indéterminée ne peut être dénoncée.

MM. Barzin et Hatry déposent un amendement rédigé comme suit:

«*Au point A) de cet article, remplacer les mots «Au terme de la convention, celle-ci est réputée conclue pour une durée indéterminée. Elle peut cependant*

zijn aangegaan. Zij is opzegbaar met inachtneming van een opzegtermijn van een jaar.» te vervangen door de woorden «De overeenkomst kan echter voorzien in een vernieuwing door stilzwijgende verlenging, behoudens opzegging door een partij met een opzeggingstermijn van niet minder dan zes maanden en niet meer dan een jaar voor de datum waarop ze verstrijkt.»

Verantwoording

Het wetsvoorstel doet een substantiële incoherentie ontstaan tussen de zinnen waarvan hier de vervanging wordt voorgesteld en de volgende zin volgens welke ingeval de bij overeenkomst bepaalde duur meer dan tien jaar bedraagt hij van rechtswege wordt ingekort tot tien jaar. Indien de maximumtermijn van tien jaar verantwoord is voor de overeenkomst, dan valt niet te begrijpen waarom hij zou kunnen worden veranderd in een onbeperkte termijn. Indien het ontbreken van een limiet verantwoord is, — waarmee wij het eens kunnen zijn —, dan zou het verkieslijk zijn om af te zien van iedere specifieke wettelijke reglementering en aan te knopen bij relevante jurisprudentie van het Hof van cassatie die vóór de wijziging van de wet in 1991 als richtsnoer diende.

De minister belooft een standpunt in te nemen na de rechtspraak te hebben onderzocht.

Bij artikel 18 worden nog de volgende amendementen ingediend:

1. Amendement van de heren Laverge en Van Thillo

«Het tweede lid van de in A) voorgestelde tekst van dit artikel te vervangen als volgt:

«Met betrekking tot de bedingen inzake de uitoefening van het stemrecht in de algemene vergadering, moeten die overeenkomsten beperkt zijn in de tijd.»

Verantwoording

Bij de wet van 18 juli 1991 heeft de wetgever grenzen bepaald — en met dit ontwerp worden die versterkt — aan de «rechten» om aandeelhouder te blijven en zijn aandelen over te dragen, en aan de uitoefening van het stemrecht.

Deze bepalingen moeten in hun samenhang bekeken worden.

Aangezien artikel 5 van het ontwerp bepaalt dat onvervreemdbaarheidsclausules in de tijd moeten worden beperkt en verantwoord zijn op grond van het belang van de vennootschap, is het wenselijk deze beperkingen te harmoniseren.

Voor het overige bepaalt artikel 74ter, § 1, reeds dat de overeenkomsten conform het belang van de

être dénoncée moyennant un préavis d'un an» par les mots «La convention peut cependant prévoir un renouvellement par tacite reconduction, sauf dénonciation par une partie avec un préavis qui ne peut être inférieur à six mois ni supérieur à un an avant sa date d'expiration.»

Justification

La proposition du projet fait apparaître une incohérence en substance entre les phrases dont le remplacement est proposé et la phrase suivante selon laquelle toute durée conventionnelle excédant dix ans est de plein droit ramenée à dix années. Si le délai maximum de dix ans se justifie dans la convention, on ne comprend pas pourquoi il pourrait se transformer en un délai illimité. Si l'absence de limite est justifiée, ce que nous pouvons admettre, il serait alors préférable de renoncer à toute réglementation légale spécifique et de s'en remettre à la jurisprudence pertinente de la Cour de cassation qui prévalait avant la modification de la loi en 1991.

Le ministre promet de prendre position après avoir examiné la jurisprudence.

Les amendements suivants sont encore déposés à l'article 18:

1. Amendement de MM. Laverge et Van Thillo

«Remplacer le second alinéa du texte proposé au A) de cet article par ce qui suit:

«Ces conventions doivent, en ce qui concerne les clauses relatives à l'exercice du droit de vote à l'assemblée générale, être limitées dans le temps.»

Justification

Le législateur a introduit par des dispositions de la loi du 18 juillet 1991, et conforte par le présent projet, des limites aux «droits» de rester actionnaire et de céder ses actions et à l'exercice du droit de vote.

Ces dispositions doivent être envisagées de manière cohérente.

Dans la mesure où l'article 5 du projet précise que les «clauses d'inaliénabilité doivent être limitées dans le temps et être justifiées par l'intérêt social», il est souhaitable d'harmoniser ces limitations.

Pour le surplus, l'article 74ter, § 1er, vise déjà la conformité à l'intérêt social. Il est évident que, parmi

vennootschap moeten zijn. Binnen de structurele gebreken in de werking van de vennootschap die wegens strijdigheid met het belang van de vennootschap aanleiding kunnen geven tot de nietigheid van de stemovereenkomst, zal vanzelfsprekend rekening worden gehouden onder meer met de buitensporige duur ten opzichte van het belang van de vennootschap.

2. Amendement van de heer Hatry

« De voorgestelde A) te vervangen als volgt:

« A) Paragraaf 1, eerste lid, wordt vervangen door de volgende bepaling:

« Aandeelhoudersovereenkomsten kunnen de uitoefening van het stemrecht regelen.

De bij de overeenkomst betrokken partijen bepalen de duur ervan en de wijze waarop ze kan worden opgezegd.

Bepalen de partijen niets, dan worden de bedingen van de overeenkomst met betrekking tot het stemrecht in de algemene vergadering geacht te zijn aangegaan voor tien jaar. Is die termijn verstreken, dan wordt de overeenkomst van rechtswege, stilzwijgend verlengd met hetzelfde aantal jaren, tenzij de overeenkomst door een of meer partijen wordt opgezegd voordat ze verstreken is. »

Verantwoording

Het zijn de partijen zelf die op grond van hun behoeften bepalen hoe lang stemafspraken geldig blijven en die de voorwaarden bepalen waaronder ze kunnen worden beëindigd.

Deze contracteervrijheid maakt het mogelijk rekening te houden met allerlei situaties die in de praktijk via stemafspraken geregeld worden, voornamelijk in het geval van gemeenschappelijke filialen.

Daarenboven past deze benadering in een beleid dat gericht is op een Belgische verankering en dit via de stabilisatie die door die afspraken mogelijk wordt. Die benadering ligt overigens in het verlengde van wat op Europees vlak wordt voorbereid in het voorstel van vijfde richtlijn betreffende de structuur van de naamloze vennootschappen en de bevoegdheden en de plichten van hun organen.

Het is slechts bij wijze van aanvulling dat wetsbepalingen nodig zijn.

Die aanvulling moet inspelen op de nood aan rechtszekerheid die onontbeerlijk is voor elke samenwerking tussen bedrijven. Het voorgestelde systeem houdt rekening met die eis.

Ook de « Commission Droit et vie des affaires » heeft over dit artikel een advies uitgebracht. (Zie bijlage bij dit verslag).

les vices structurels de fonctionnement de la société, qui sont susceptibles d'entraîner la nullité de la convention de vote pour contrariété à l'intérêt social, il sera tenu compte de la durée excessive par rapport à l'intérêt social.

2. Amendement de M. Hatry

« Remplacer le A) de cet article par ce qui suit:

« A) Le § 1er, alinéa 1er, est remplacé par la disposition suivante:

« L'exercice du droit de vote peut faire l'objet de conventions entre actionnaires.

Les parties à la convention en fixent la durée et les modalités de dénonciation.

En cas de silence des parties, la convention est, en ce qui concerne les clauses relatives au droit de vote à l'assemblée générale, réputée conclue pour une durée de dix ans. Au terme de ce délai et sauf en cas de dénonciation de la convention par une ou plusieurs parties avant son expiration, la convention est de plein droit tacitement reconduite pour une période équivalente. »

Justification

Il appartient aux parties elles-mêmes de fixer la durée des conventions de vote en fonction de leurs besoins et de décider des conditions dans lesquelles elles peuvent y mettre fin.

Cette liberté contractuelle permet de tenir compte de la multiplicité des situations auxquelles les conventions de vote répondent dans la pratique plus particulièrement dans le cadre de filiales communes.

De plus, cette approche s'inscrit dans une perspective de sauvegarde d'un ancrage belge et ce par la stabilisation que ces conventions permettent. Par ailleurs, elle se situe dans la même ligne que ce qui se prépare au plan européen dans la proposition de 5e directive concernant la structure des sociétés anonymes et les pouvoirs et les obligations de leurs organes.

Ce n'est qu'à titre supplétif que des dispositions légales doivent être prévues.

Ce régime supplétif doit répondre aux exigences de stabilité juridique indispensable pour toute coopération entre entreprises. Le système proposé satisfait à cette condition.

La « Commission Droit et vie des affaires » a également émis un avis sur le présent article (voir annexes au présent rapport).

Rekening houdend met dit laatste advies stelt de minister voor de tekst van artikel 18 zoals opgenomen in het ontwerp te behouden, mits het volgende amendement:

« Het ontworpen artikel 74ter, § 1, tweede lid wordt vervangen door wat volgt:

« Deze overeenkomsten moeten beperkt worden in de tijd en verantwoord zijn op grond van het belang van de vennootschap. »

Verantwoording

Artikel 5 van het ontwerp, tot wijziging van artikel 41 van de vennootschappenwet, bepaalt dat blokkeringsclausules in de tijd beperkt moeten worden en verantwoord moeten zijn op grond van het belang van de vennootschap.

Het lijkt hier dan ook om dezelfde redenen aangewezen dit stelsel op de stemafspraken toepasselijk te verklaren omdat de partijen hierdoor de duur van deze afspraken kunnen beoordelen in functie van hun eigen behoeften.

De heer Hatry verklaart zich voorbereid zijn amendementen in te trekken, als het amendement van de Regering wordt aangenomen.

Een ander lid verwijst naar zijn opmerking met betrekking tot artikel 5, waarnaar de verantwoording van het regeringsamendement ook refereert. Het lid stelt voor de tekst te beperken tot de zin « Aandeelhoudersovereenkomsten kunnen... regelen ».

Er wordt nogmaals aan herinnerd dat de rest van de tekst ertoe strekt de Belgische verankering te vergemakkelijken.

Een lid wijst op het feit dat er toch een verschil bestaat tussen stemafspraken en onvervreemdbaarheidsclausules.

Bovendien liet de rechtspraak van het Hof van cassatie altijd toe een stemafspraak op te zeggen.

Een ander lid vindt de stemafspraak weinig democratisch, aangezien het aandeelhouderschap altijd kan veranderen en toch door deze afspraak zou gehouden blijven.

De heer Vandenberghe dient het volgende subamendement op het amendement van de Regering:

« Art. 18

« In het voorgestelde artikel 74ter, § 1, tweede lid, worden de woorden « op iedere ogenblik » ingevoegd tussen het woord « en » en het woord « verantwoord. »

Compte tenu de ce dernier avis, le ministre propose de conserver le texte de l'article 18 tel qu'il figure dans le projet, moyennant l'amendement suivant:

« L'article 74ter, § 1er, alinéa 2 en projet, est remplacé par ce qui suit:

« Ces conventions doivent être limitées dans le temps et être justifiées par l'intérêt social. »

Justification

L'article 5 du projet, modifiant l'article 41 des lois coordonnées, dispose que les clauses de blocage doivent être limitées dans le temps et être justifiées par l'intérêt social.

Il apparaît tout aussi opportun d'appliquer, pour les mêmes raisons, ce régime aux conventions de vote, les parties pouvant ainsi apprécier la durée de telles conventions en fonction de leurs besoins propres.

M. Hatry se déclare prêt à retirer ses amendements, si l'amendement du Gouvernement est adopté.

Un autre membre renvoie à sa remarque relative à l'article 5, auquel se réfère également la justification de l'amendement gouvernemental. Il propose de limiter le texte à la phrase: « L'exercice du droit de vote ... actionnaires ».

Une fois de plus, on rappelle que le reste du texte vise à faciliter l'ancrage belge.

Un membre souligne qu'il y a quand même une différence entre des conventions de vote et des clauses d'inaliénabilité.

De plus, la jurisprudence de la Cour de cassation a toujours autorisé la dénonciation d'une convention de vote.

Un autre membre estime que la convention de vote est peu démocratique, vu que l'actionnariat est toujours susceptible de changer, mais resterait néanmoins tenu par cette convention.

M. Vandenberghe dépose le sous-amendement suivant à l'amendement du Gouvernement:

« Art. 18

« A l'article 74ter, § 1er, alinéa 2, proposé, les mots « à tout moment » sont insérés entre le mot « justifiées » et les mots « par l'intérêt social. »

Verantwoording

Artikel 18 van het ontwerp, tot wijziging van artikel 74ter van de vennootschappenwet — zoals geamendeerd — bepaalt dat blokkeringsclausules in de tijd beperkt moeten worden en verantwoord moeten zijn op grond van het belang van de vennootschap.

Het is aangewezen, naar analogie van de bepaling voorgesteld bij amendement op het artikel 5 van het ontwerp — tot wijziging van artikel 41 Venn. W. — te voorzien dat de stemrechtafspraken, op ieder ogenblik, moeten verantwoord zijn op grond van het belang van de vennootschap.

Aldus wordt ingegaan op het advies van de Commissie « Droit et Vie des Affaires ».

Het amendement van de Regering en het subamendement van de heer Vandenberghe worden aangenomen met 12 stemmen, bij 1 onthouding.

De amendementen van de heren Hatry, Hatry en Barzin, en Laverge en Van Thillo worden ingetrokken.

Het geamendeerde artikel 18 wordt aangenomen met 12 stemmen bij 1 onthouding.

Artikel 19 (art. 25 van de aangenomen tekst)

De minister verklaart het volgende:

Overeenkomstig het actuele artikel 76 kunnen de statuten bepalen dat niemand aan de stemming kan deelnemen voor meer dan een vijfde van het aantal stemmen verbonden aan de effecten in hun geheel of voor meer dan twee vijfden van het aantal stemmen verbonden aan de effecten die op de vergadering vertegenwoordigd zijn.

Het voorgestelde artikel 76 is innoverend omdat het de algemene vergadering toestaat de aandeelhouders op voet van gelijkheid te plaatsen. De algemene vergadering kan derhalve beslissen dat de raad van bestuur onafhankelijk dient te zijn van de aandeelhouders. Het is niet omdat iemand een grotere aandeelhouder is dat hij een grotere vertegenwoordiging in de raad van bestuur moet hebben. Dat is het geval wanneer in een vennootschap wordt beslist dat iedere persoon met een bepaald aantal stemmen, in de uitoefening van dat stemrecht wordt beperkt.

Het nieuwe artikel luidt als volgt:

« Artikel 76. — De statuten kunnen het aantal stemmen waarover iedere aandeelhouder in de vergaderingen beschikt, beperken, op voorwaarde dat die beperking verplicht van toepassing is op alle aandelen zonder onderscheid van categorie.

Bij de bepaling van het aantal stemmen waarover een aandeelhouder beschikt, wordt rekening gehou-

Justification

L'article 18 du projet, modifiant l'article 74ter des lois coordonnées — tel qu'amendé — dispose que les conventions de vote doivent être limitées dans le temps et être justifiées par l'intérêt social.

Il s'indique, par analogie avec la disposition proposée par un amendement à l'article 5 du projet — modifiant l'article 41 L.C.S.C. — de prévoir que les conventions de vote doivent, à tout moment, être justifiées par l'intérêt social.

L'avis de la Commission « Droit et Vie des Affaires » serait ainsi rencontré.

L'amendement du Gouvernement et le sous-amendement de M. Vandenberghe sont adoptés par 12 voix et 1 abstention.

Les amendements de MM. Hatry, Hatry et Barzin, et Laverge et Van Thillo sont retirés.

L'article 18 amendé est adopté par 12 voix et 1 abstention.

Article 19 (art. 25 du texte adopté)

Le ministre déclare ce qui suit:

Conformément à l'article 76 actuel, les statuts peuvent prévoir que nul ne peut prendre part au vote pour un nombre de voix dépassant le cinquième du nombre des voix attachées à l'ensemble des titres ou les deux cinquièmes du nombre des voix attachées aux titres représentés.

L'article 76 proposé innove en ce qu'il autorise l'assemblée générale à mettre les actionnaires sur un pied d'égalité. Par conséquent, l'assemblée générale peut décider que le conseil d'administration doit être indépendant des actionnaires. Il ne doit pas forcément exister de correspondance entre l'importance d'un actionnaire et sa représentativité au sein du conseil d'administration. C'est le cas lorsqu'il est décidé au sein d'une société que toute personne ayant un nombre déterminé de voix est limitée dans l'exercice de ce droit de vote.

Le nouvel article est libellé comme suit:

« Article 76. — Les statuts peuvent limiter le nombre de voix dont chaque actionnaire dispose dans les assemblées, sous la condition que cette limitation soit imposée à toutes les actions, sans distinction de catégorie.

Pour déterminer le nombre de voix dont dispose un actionnaire, il est tenu compte des titres qu'il détient

den met de effecten die bij onrechtstreeks bezit in de zin 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.»

Een voorbeeld van een dergelijke statutaire beperking is terug te vinden in het Gedr. St., Senaat, 1990-1991, nr. 1107-3, blz. 132-136 (statutaire bepalingen met betrekking tot de uitoefening van het stemrecht in de algemene vergadering van de vennootschap «Lafarge-Copée»).

Het komt erop neer dat het aantal stemmen van de onderscheiden aandeelhouders door de statuten niet tot een voor elkeen geldende vaste drempel mag worden beperkt. De operatie moet derhalve proportioneel zijn, dit wil zeggen een aandeelhouder met 40 pct. van de effecten, zou slechts over 20 pct. van de stemmen beschikken, terwijl een aandeelhouder met 20 pct. van de effecten over 10 pct. van de stemmen zou beschikken.

Volgens de minister bestaat de ideale situatie voor een vennootschap erin dat er een pluraliteit van aandeelhouders is zonder dat een aandeelhouder die niet noodzakelijk de meerderheid heeft, de zeggenschap over de vennootschap heeft. Dat betekent dat de aandeelhouder met 20 pct. van de aandelen op hetzelfde niveau staat als degene die 10 pct. van de aandelen bezit.

Een lid wijst erop dat de beperking van het aantal stemmen door de statuten volgens het voorgestelde artikel 76, slechts toegestaan is op voorwaarde dat zij verplicht van toepassing is op alle aandelen zonder onderscheid van categorie. Uit de woorden «zonder onderscheid van categorie» kan worden afgeleid dat het niet om een proportionele beperking gaat.

Spreker wenst dan ook nadere uitleg over deze uitdrukking in het licht van het feit dat er in België slechts een onderscheid wordt gemaakt tussen aandelen met en zonder stemrecht.

Een ander lid stipt aan dat er ook een onderscheid kan worden gemaakt naar gelang van de overdraagbaarheid van aandelen. Bijvoorbeeld, bij de oprichting van een vennootschap komen de twee stichtende leden A en B overeen dat de overdracht van hun respectieve aandelen aan verschillende voorwaarden onderworpen is of zelfs verboden is voor een bepaalde categorie.

De minister verklaart dat dit onderscheid zijns inziens geen discriminatie inhoudt.

Een vorige spreker is van oordeel dat het voorgestelde artikel 76 zo kan worden geïnterpreteerd dat de statuten kunnen bepalen dat geen enkele aandeelhouder voor meer dan 10 pct. van het totaal aantal stem-

indirectement au sens de la loi du 2 mars 1989 relative à la publicité des participations importantes dans les sociétés cotées en bourse et réglementant les offres publiques d'acquisition.»

On peut trouver dans le Doc. Sénat, 1990-1991, n° 1107-3, pp. 132-136 (dispositions statutaires relatives à l'exercice du droit de vote à l'assemblée générale de la société «Lafarge-Copée») un exemple d'une telle limitation statutaire.

La disposition implique que le nombre de voix des différents actionnaires ne peut être réduit par les statuts à un seuil fixe applicable à chacun. L'opération doit donc être proportionnelle, ce qui revient à dire qu'un actionnaire détenant 40 p.c. des titres ne disposerait que de 20 p.c. des voix, tandis qu'un actionnaire possédant 20 p.c. du capital disposerait de 10 p.c. des voix.

Selon le ministre, la situation idéale pour une société est qu'il y ait pluralité d'actionnaires sans que l'un de ceux-ci, ne disposant pas nécessairement de la majorité, ait le contrôle de la société. Cela signifie que l'actionnaire qui dispose de 20 p.c. des actions se trouve au même niveau que celui qui détient 10 p.c. du capital.

Un membre souligne que, selon l'article 76 proposé, la limitation du nombre de voix par les statuts n'est autorisée qu'à condition d'être obligatoirement applicable à toutes les actions sans distinction de catégorie. Les mots «sans distinction de catégorie» permettent de déduire qu'il ne s'agit pas d'une limitation proportionnelle.

L'intervenant souhaite dès lors de plus amples explications sur cette expression, compte tenu du fait qu'en Belgique, on ne fait de distinction qu'entre les actions avec et sans droit de vote.

Un autre membre fait remarquer que l'on peut également faire une distinction sur la base de la cessibilité des actions. Par exemple, lors de la constitution d'une société, les deux membres fondateurs A et B conviennent que la cession de leurs actions respectives est soumise à des conditions différentes, voire est interdite pour une certaine catégorie.

Le ministre déclare qu'à son avis, une telle distinction ne comporte aucune discrimination.

Un préopinant est d'avis que l'article 76 proposé peut s'interpréter en ce sens que les statuts pourraient stipuler qu'aucun actionnaire ne dispose d'un droit de vote supérieur à 10 p.c. de l'ensemble des voix. Cette

men stemrecht heeft. Dat is geen proportionele beperking want zij treft elke aandeelhouder, ongeacht of hij over 40 dan wel over 20 pct. van de stemmen beschikt.

Een lid merkt op dat er tal van vennootschappen bestaan, waarin de G.I.M.V. participeert, waarvan de statuten het bovenvermelde onderscheid tussen aandelen A en B hebben ingevoerd.

De minister antwoordt dat de beperking van het aantal stemmen waarover iedere aandeelhouder beschikt, proportioneel voor alle aandeelhouders moet gelden.

De vorige spreker herhaalt dat in sommige vennootschappen bepaalde bevoorrechte aandeelhouders, zoals Gimvindus, een vetorecht hebben. Zonder hun toestemming kan derhalve geen enkele beslissing worden genomen.

Spreker wenst te weten of een dergelijke regeling in overeenstemming is met het voorgestelde artikel 76.

De minister antwoordt dat de statuten rechtsgeldig kunnen bepalen dat een bepaalde beslissing met een bijzondere meerderheid moet worden genomen.

Een lid is van oordeel dat het voorgestelde artikel 76 een delicate aangelegenheid betreft en arbitraire beslissingen mogelijk maakt.

De minister antwoordt dat het artikel wenst te voorkomen dat men constructies opzet om « valse » meerderheden te bekomen indien blijkt dat een echte meerderheid niet haalbaar is.

De vorige spreker betoogt dat met toepassing van het voorgestelde artikel 76 in de statuten een beperking van het aantal stemmen kan worden ingevoerd die door het huidige artikel 76 niet meer wordt opgelegd. Hij acht dit een delicate stap.

Hij stipt aan dat, indien de nieuwe bepaling reeds in 1935 of 1936 was ingevoerd, een aantal pronkstukken van de Belgische economie mogelijk niet in buitenlandse handen waren overgegaan. De nieuwe regeling komt dan ook rijkelijk laat aangezien het half inmiddels reeds verdronken is.

Hij acht de toelichting van de minister over de draagwijdte van het voorgestelde artikel te weinig precies. Hij herinnert aan de terechte opmerking van een lid dat de beperkingen die de overheden hebben opgelegd aan de vennootschappen waarin ze participeren, met tal van bepalingen interfereren die in de vennootschappen gelden.

Op verzoek van de vorige spreker deelt de minister mee dat de voorgestelde bepaling door de Kamer werd aangenomen ingevolge een regeringsamendement.

limitation n'est pas proportionnelle, car elle touche tout actionnaire, qu'il dispose de 40 ou de 20 p.c. des voix.

Un membre fait remarquer qu'il existe un grand nombre de sociétés à participation de la G.I.M.V. (Société régionale d'investissement pour la Flandre), dont les statuts ont adopté la distinction susvisée ci-dessus entre actions A et B.

Le ministre répond que la limitation du nombre de voix dont dispose chaque actionnaire doit s'appliquer proportionnellement à tous les actionnaires.

Le préopinant répète que, dans certaines sociétés, des actionnaires privilégiés, comme Gimvindus, disposent d'un droit de veto. Aucune décision ne peut donc être prise sans leur assentiment.

Il aimerait savoir si une telle réglementation est conforme à l'article 76 proposé.

Le ministre répond que les statuts peuvent stipuler valablement qu'une décision déterminée doit être prise à une majorité spéciale.

Un membre est d'avis que l'article 76 proposé touche un point délicat et permet des décisions arbitraires.

Le ministre répond que l'article vise à prévenir les montages permettant d'obtenir de « fausses » majorités s'il s'avère que l'on ne peut obtenir une autenthique majorité.

Le préopinant souligne que l'article 76 proposé permet d'introduire dans les statuts une limitation du nombre des voix que n'impose plus l'article 76 actuel. Il estime qu'il s'agit d'un point délicat.

Il ajoute que, si la nouvelle disposition avait été adoptée dès 1935 ou 1936, plusieurs fleurons de l'économie belge ne seraient peut-être pas passés dans des mains étrangères. La nouvelle réglementation arrive donc beaucoup trop tard; le malheur est déjà fait.

Il estime que les explications fournies par le ministre sur la portée de l'article manquent de précision. Il rappelle la remarque pertinente d'un membre sur le fait que les limitations imposées par les pouvoirs publics aux sociétés dans lesquelles ils détiennent des participations interfèrent avec nombre de dispositions applicables aux sociétés.

À la demande du préopinant, le ministre communique que la disposition proposée a été adoptée à la Chambre à la suite d'un amendement du Gouvernement.

Een lid wijst erop dat het voorgestelde artikel 76 voorvloeit uit een amendement van volksvertegenwoordiger Thissen, dat door de Regering werd gesubamendeerd (*cf.* Gedr. St., Kamer, 1992-1993, nr. 1005/7, blz. 6 en nr. 1005/13, blz. 2).

Blijkens het amendement van de heer Thissen konden de statuten het aantal stemmen waarover iedere aandeelhouder in de vergaderingen beschikt, beperken op voorwaarde dat die beperking verplicht van toepassing was op alle aandelen zonder onderscheid van categorie, maar niet op de aandelen zonder stemrecht.

Ingevolge het subamendement van de Regering werden de woorden « maar niet op de aandelen zonder stemrecht » geschrapt.

Spreker ziet niet in welke afspraken er over de verdeling van het aantal stemmen kunnen worden gemaakt met betrekking tot aandelen zonder stemrecht.

Een vorige spreker sluit zich bij deze opmerking aan. Tot nu toe wordt er in ons recht slechts een onderscheid gemaakt tussen aandelen met en zonder stemrecht. Er bestaan geen aandelen met bijvoorbeeld een meervoudig stemrecht. Het heeft derhalve geen zin te handelen over de aandelen zonder stemrecht. De houders van deze aandelen verwerven dat recht wel wanneer hun geen dividend wordt uitgekeerd. In die optiek had het door de heer Thissen geformuleerde voorbehoud voor de aandelen zonder stemrecht wel zin. Spreker wenst hierover nadere uitleg.

Met betrekking tot het begrip « categorie » verklaart de minister dat hiermee de indeling van aandelen naar gelang van hun overdraagbaarheid wordt bedoeld (*cf. supra*, het onderscheid tussen aandelen A en B).

De differentiatie betreft derhalve niet het stemrecht.

De vorige spreker is van oordeel dat de statuten krachtens dit artikel een beperking kunnen invoeren welke de wet van 18 juli 1991 juist wenste ongedaan te maken.

De minister gaat hier niet mee akkoord. De nieuwe tekst getuigt van een soepele, liberale opvatting.

Wat het tweede lid van het voorgestelde artikel 76 betreft, verwijst hij naar de verantwoording voor het subamendement dat de Regering in de Kamer heeft ingediend (*cf.* Gedr. St., Kamer, 1992-1993, nr. 1005/13, blz. 2-3).

De heren Barzin en Hatry dienen het volgende amendement in:

« *In het tweede lid van het voorgestelde artikel, de woorden « in de zin van de wet van 2 maart 1989 op de openbaarmaking van belangrijke deelnemingen in ter beurze genoteerde vennootschappen en tot regle-*

Un membre précise que l'article 76 proposé résulte d'un amendement du député Thissen, sous-amendé par le Gouvernement (*cf.* doc. Chambre, 1992-1993, n° 1005/7, p. 6 et n° 1005/13, p. 2).

Aux termes de l'amendement de M. Thissen les statuts pouvaient limiter le nombre de voix dont dispose chaque actionnaire dans les assemblées, à condition que cette limitation s'applique obligatoirement à toutes les actions sans distinction de catégorie, mais non aux actions sans droit de vote.

À la suite du sous-amendement présenté par le Gouvernement, les mots « mais non aux actions sans droit de vote » ont été supprimés.

L'intervenant ne voit pas quels accords il est possible de passer concernant la répartition du nombre de voix pour des actions sans droit de vote.

Un préopinant abonde dans le même sens. À ce jour, notre droit n'opère qu'une distinction entre actions avec et sans droit de vote. Il n'existe pas, par exemple, d'actions à plusieurs voix. Traiter des actions sans droit de vote n'a donc aucun sens. Par contre, les détenteurs de telles actions acquièrent ce droit lorsqu'aucun dividende ne leur est distribué. De ce point de vue, la réserve formulée par M. Thissen à propos des actions sans droit de vote était effectivement pertinente. L'intervenant aimerait obtenir de plus amples explications à ce sujet.

Concernant la notion de « catégorie », le ministre déclare que l'on vise par là la répartition des actions en fonction de leur cessibilité (*cf. supra*, la distinction entre actions A et B).

La différenciation ne concerne donc pas le droit de vote.

Selon le préopinant, cet article permet aux statuts d'introduire une limitation que la loi du 18 juillet 1991 visait précisément à exclure.

Le ministre récuse cette affirmation. Le nouveau texte témoigne d'une conception souple et libérale.

Quant au deuxième alinéa de l'article 76 proposé, il se réfère à la justification du sous-amendement que le Gouvernement a présenté à la Chambre (*cf.* doc. Chambre, 1992-1993, n° 1005/13, pp. 2-3).

MM. Barzin et Hatry déposent l'amendement suivant:

« *Au deuxième alinéa de l'article 76 proposé, remplacer les mots « au sens de la loi du 2 mars 1989 relative à la publicité des participations importantes dans les sociétés cotées en bourse et réglementant les*

mentering van de openbare overnameaanbiedingen » te vervangen door de woorden « via een dochteronderneming of een andere persoon die handelt in eigen naam maar voor rekening van de vennootschap of een van haar dochterondernemingen. »

Verantwoording

De verwijzing naar bijzondere wetgeving voor bepalingen die van toepassing zijn op alle vennootschappen, daaronder begrepen die welke geen beroep doen op het beleggende publiek, is een complicatie die ons vennootschapsrecht onleesbaar maakt voor de burgers die het moeten toepassen. Het vooruitzicht van een eventuele coördinatie is geen reden om af te zien van het opstellen van eenvoudige teksten die op zichzelf volstaan.

De minister heeft geen bezwaar tegen het amendement voor zover het alle hypotheses dekt die in de wet van 2 maart 1989 worden geviseerd. Voorts deelt hij de mening van de indieners dat de verwijzing naar de wet van 2 maart 1989 te beperkt is omdat artikel 76 ook de vennootschappen betreft die geen publiek beroep doen op het spaarwezen. Er dient bijgevolg een ruimere definitie te worden gehanteerd.

Op verzoek van een lid bevestigt de minister dat kredietinstellingen, zelfs wanneer ze niet ter beurze genoteerd zijn, begrepen zijn in de omschrijving « een dochteronderneming of een andere persoon die handelt in eigen naam, maar voor rekening van de vennootschap of een van haar dochterondernemingen ».

De heren Laverge en Van Thillo dienen op hun beurt een amendement in dat ertoe strekt:

« Het tweede lid van het voorgestelde artikel 76 te doen vervallen. »

Dit amendement wordt verantwoord als volgt:

De wet van 2 maart 1989 spreekt niet over « effecten die de aandeelhouder onrechtstreeks bezit », een begrip dat in de ontwerp-tekst voorkomt.

Het is bovendien niet raadzaam te verwijzen naar alle gevallen van « onderling overleg » (bijvoorbeeld de verbintenis tot aankoop, opties, voorkoop, blokkering van effecten, enz., in artikel 7 van het koninklijk besluit van 10 mei 1989) om tot het besluit te komen dat de houders van aandelen die in onderling overleg optreden, onder een hoedje spelen.

Degenen die de statuten opstellen, zijn ten slotte bekwaam om regels te bepalen die moeten voorkomen dat een verdeling van de effecten de beoogde statutaire bepaling zinledig maakt.

offres publiques d'acquisition » par les mots « par l'intermédiaire d'une filiale ou d'une autre personne agissant en son nom propre mais pour le compte de la société ou d'une de ses filiales. »

Justification

La référence à des législations spéciales pour des dispositions qui s'appliquent à toutes les sociétés y compris celles qui ne font pas appel à l'épargne publique constitue une complication qui rend notre droit des sociétés illisible pour les citoyens qui doivent l'appliquer. La perspective d'une coordination éventuelle n'est pas une raison suffisante pour renoncer à l'élaboration de textes simples et se suffisant à eux-mêmes.

Le ministre n'a pas d'objection à l'encontre de l'amendement, dans la mesure où celui-ci couvre toutes les hypothèses visées dans la loi du 2 mars 1989. Par ailleurs, il partage l'avis de ses auteurs, selon lequel la référence à la loi du 2 mars 1989 est trop limitée parce que l'article 76 concerne également les sociétés qui ne font pas appel à l'épargne publique. Il convient d'adopter une définition plus large.

À la demande d'un membre, le ministre confirme que même non cotés en bourse, les établissements de crédit sont inclus dans la définition suivante: « une filiale ou une autre personne agissant en son nom propre, mais pour le compte de la société ou d'une de ses filiales ».

MM. Laverge et Van Thillo proposent à leur tour un amendement visant:

« À supprimer l'alinéa 2 de l'article 76 proposé. »

La justification de cet amendement est la suivante:

« La loi du 2 mars 1989 ne vise pas la notion de titres détenus « indirectement » qui est visée par le texte actuel du projet.

En outre, il n'est pas judicieux de viser tous les cas de « concert » prévus par cette réglementation (par exemple les engagements d'achat, options, préemption, blocages des titres, etc...: art. 7 de l'arrêté royal du 10 mai 1989), pour considérer que les titulaires d'actions agissant de concert ne font qu'un.

Enfin, les rédacteurs de statuts sont à même de prévoir des dispositions qui évitent qu'une répartition des titres rende sans objet la disposition statutaire envisagée.

Ook de Regering dient een amendement in dat ertoe strekt artikel 19 te vervangen als volgt:

« Artikel 19. — Artikel 76 van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 18 juli 1991, wordt vervangen door de volgende bepaling:

« Artikel 76. — De statuten kunnen het aantal stemmen waarover iedere aandeelhouder in de vergadering beschikt, beperken, op voorwaarde dat die beperking van toepassing is op iedere aandeelhouder zonder onderscheid van het effect waarmede hij aan de stemming deelneemt. »

Verantwoording

Het amendement stelt een gewijzigde versie van het ontworpen artikel 76 voor door te bepalen dat de beperking die de statuten in de stemrechten van iedere aandeelhouder in de vergadering kunnen aanbrengen, van toepassing dient te zijn op iedere aandeelhouder in plaats van op ieder aandeel. Immers, de verplichting om aandelen zonder stemrecht te onderwerpen aan statutaire beperkingen, dient verlaten te worden ten voordele van de statutaire vrijheid. Daarenboven verhindert het ontworpen artikel 76 niet de beperkingen die gestoeld zijn op het statuut van de aandeelhouder (beperking voor een rechtspersoon en niet voor een natuurlijk persoon). Tenslotte zou de mogelijkheid voor de statuten om de aan de aandelen verbonden stemrechten te beperken, een afwijking van artikel 74, § 2, inhouden.

Het amendement verduidelijkt nog dat de beperking van toepassing is op iedere aandeelhouder zonder onderscheid van de effecten waarmede hij aan de stemming deelneemt. Hiermede worden niet enkel de aandelen afgedekt, maar ook de winstbewijzen.

Bovendien bevat het bij dit amendement voorgestelde artikel 76 geen tweede lid meer zoals het ontworpen artikel 76. Het is immers wenselijk dat, in navolging van het Franse recht, de bepalingen aangaande de berekening van de hergroepering van effecten overgelaten worden aan de vennootschappen zelf.

De amendementen van de heren Barzin en Hatry, en Laverge en Van Thillo worden ingetrokken.

Het amendement van de Regering wordt door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Het geamendeerde artikel 19 wordt door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Artikelen 20 en 21 (artt. 26 en 27 van de aangenomen tekst)

De artikelen geven geen aanleiding tot opmerkingen. Ze worden door de 13 aanwezige leden eenparig aangenomen.

Le Gouvernement introduit, lui aussi, un amendement, qui vise à remplacer l'article 19 par ce qui suit:

« Article 19. — L'article 76 des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 18 juillet 1991, est remplacé par la disposition suivante:

« Article 76. — Les statuts peuvent limiter le nombre de voix dont chaque actionnaire dispose dans les assemblées, sous la condition que cette limitation s'impose à tout actionnaire quels que soient les titres pour lesquels il prend part au vote. »

Justification

L'amendement propose une version modifiée de l'article 76 en projet en disposant que la limitation que les statuts peuvent apporter aux voix de chaque actionnaire dans les assemblées doit s'imposer à tout actionnaire plutôt qu'à toutes les actions. En effet, l'obligation de soumettre les actions sans droit de vote aux limitations statutaires doit être abandonnée au profit de la liberté des statuts. En outre, l'article 76 en projet n'empêche pas les limitations fondées sur le statut de l'actionnaire (limitation pour l'actionnaire personne morale et non pour l'actionnaire personne physique). Enfin, la possibilité pour les statuts de limiter les droits de vote attachés aux actions constituerait une dérogation à l'article 74, § 2.

L'amendement précise encore que la limitation s'impose à tout actionnaire quels que soient les titres pour lesquels il prend part au vote. Sont ainsi visées, non seulement les actions, mais également les parts bénéficiaires.

Par ailleurs, l'article 76 proposé par le présent amendement ne comprend plus l'alinéa 2 de l'article 76 en projet. En effet, il s'indique, à l'instar du droit français, de laisser le soin aux sociétés elles-mêmes de prévoir des dispositions relatives au calcul du regroupement des titres.

Les amendements de MM. Barzin et Hatry, et Laverge et Van Thillo sont retirés.

L'amendement du Gouvernement est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

L'article 19 amendé est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

Articles 20 et 21 (artt. 26 et 27 du texte adopté)

Ces articles ne suscitent aucune observation. Ils sont adoptés à l'unanimité des 13 membres présents.

Artikel 22 (art. 28 van de aangenomen tekst)

De minister verklaart dat deze nieuwe bepaling een vermoeden van aansprakelijkheid invoert.

Uitgangspunt is dat de naamloze vennootschappen, de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid en de coöperatieve vennootschappen er ingevolge Europese richtlijnen toe gehouden zijn rekeningen op te stellen.

Indien de jaarrekening niet binnen zes maanden na de afsluiting van het boekjaar werd voorgelegd aan de algemene vergadering of indien de jaarrekening niet werd neergelegd zoals bepaald in artikel 80, eerste lid, wordt de door derden geleden schade, behoudens tegenbewijs, geacht voort te vloeien uit dit verzuim.

Spreker wijst erop dat tal van vennootschappen zich om de meest uiteenlopende redenen aan dit verzuim schuldig maken. Om deze reden werd dan ook geopteerd voor een omkering van de bewijslast ten voordele van de schadelijder.

Een lid merkt op dat de schade nog wel moet worden aangetoond.

De minister verklaart dat een vennootschap aan het principe van de wilsautonomie onderworpen is. Zij bepaalt binnen het wettelijk kader haar eigen werking. Krachtens artikel 80 Venn. W. dient zij een jaarverslag te publiceren.

Wat gebeurt er wanneer dit jaarverslag niet wordt bekendgemaakt of wanneer de verliezen het maatschappelijk kapitaal overtreffen?

Spreker wijst erop dat men in dergelijke materie twee uiteenlopende standpunten kan innemen.

Volgens de interventionistische opvatting zou een overheidsinstantie, rechter of administratie, de bevoegdheid kunnen worden verleend om bij de vennootschappen na te gaan of ze hun wettelijke verplichtingen nakomen.

Verdedigt men een op de vennootschap gecentreerde visie, dan zullen er in de vennootschapsstructuren knipperlichten moeten worden ingebouwd die tijdig voor gevaar waarschuwen.

In deze optiek voorzien de artikelen 103 en 104 Venn. W. in mechanismen die kunnen leiden tot de ontbinding van een vennootschap wanneer ten gevolge van geleden verlies het netto-actief is gedaald tot minder dan de helft van het maatschappelijk kapitaal of beneden 1 250 000 frank.

In dezelfde lijn bepaalt het voorgestelde artikel 80, laatste lid, Venn. W. dat, indien de vennootschappen nalaten om binnen zes maanden na de afsluiting van het boekjaar, de jaarrekening aan de algemene vergadering voor te leggen of indien de jaarrekening niet bij de Nationale Bank werd neergelegd binnen dertig dagen nadat ze door de algemene vergadering is goedgekeurd, de door derden geleden schade, behoudens tegenbewijs, wordt geacht voort te vloeien uit dit verzuim.

Article 22 (art. 28 du texte adopté)

Le ministre déclare que cette nouvelle disposition introduit une présomption de responsabilité.

Le point de départ est le fait que les sociétés anonymes, les sociétés à responsabilité limitée ainsi que les sociétés coopératives sont astreintes par les directives européennes à établir des comptes.

Si les comptes annuels n'ont pas été approuvés par l'assemblée générale dans les six mois de la clôture de l'exercice social ou s'ils n'ont pas été déposés comme prévu à l'article 80, premier alinéa, sauf preuve contraire, le dommage subi par des tiers est estimé découler de cette omission.

L'orateur souligne qu'un grand nombre de sociétés se rendent coupables d'une telle omission pour les raisons les plus divergentes. C'est pour cela que fut d'ailleurs adopté le renversement de la charge de la preuve en faveur du préjudicié.

Un membre fait observer que le dommage doit quand même être prouvé.

Le ministre déclare qu'une société est soumise au principe de l'autonomie de la volonté. Elle détermine son propre fonctionnement à l'intérieur du cadre légal. En vertu de l'article 80 des L.C.S.C., elle est tenue de publier un rapport annuel.

Que se passe-t-il lorsque ce rapport annuel n'est pas publié ou lorsque les pertes excèdent le capital social?

L'orateur signale qu'en cette matière, deux points de vue divergents peuvent être adoptés.

Selon la conception interventionniste, une instance publique, juge ou administration, pourrait se voir conférer la compétence de vérifier auprès des sociétés si elles respectent leurs obligations légales.

Si l'on défend une vision centrée sur la société, il convient d'intégrer dans les structures sociétales des clignotants capables d'avertir en temps opportun des éventuels dangers.

Dans cette optique, les articles 103 et 104 des lois coordonnées prévoient des mécanismes pouvant mener à la dissolution d'une société lorsqu'à la suite d'une perte subie, l'actif net a diminué jusqu'à représenter moins de la moitié du capital social ou à se situer en deçà de 1 250 000 francs.

Dans la même optique, l'article 80, dernier alinéa, des L.C.S.C., stipule que, sauf preuve du contraire, si les sociétés négligent de soumettre les comptes annuels à l'assemblée générale dans les six mois qui suivent la clôture de l'exercice social ou si les comptes annuels n'ont pas été déposés à la Banque nationale dans les trente jours qui suivent leur approbation par l'assemblée générale, le dommage subi par des tiers est censé découler de cette omission.

De vorige spreker oppert dat dit in de praktijk weinig zal veranderen.

Een ander lid betoont zich eerder voorstander van een echte sanctieregeling waarbij de bestuurders persoonlijk aansprakelijk zijn indien de jaarrekening niet tijdig werd neergelegd.

Hij werpt op dat de toepassing van de voorgestelde bepaling in de praktijk met veel moeilijkheden gepaard zal gaan.

In de eerste plaats moet het bewijs van de schade worden geleverd, hetgeen voor de rechtbank makkelijk twee jaar in beslag kan nemen.

Ten tweede bestaan er niet veel uitwegen voor iemand die een vonnis tegen een vennootschap heeft verkregen. Inden deze laatste haar jaarrekening niet tijdig aan de algemene vergadering heeft voorgelegd of bij de Nationale Bank heeft neergelegd, blijkt het moeilijk ze in faillissementen te dagvaarden. Het feit dat de vennootschap bepaalde schulden niet betaalt, impliceert volgens de rechtbanken niet noodzakelijk dat haar krediet geschokt is en ze in moeilijkheden verkeert.

Spreker zal dan ook een amendement indienen waardoor de bestuurders persoonlijk aansprakelijk zijn indien de jaarrekening niet binnen de voorgeschreven termijnen wordt voorgelegd of neergelegd.

Een lid zegt zijn steun toe aan dit initiatief. De voorgestelde regeling komt hem immers zonderling over.

Een ander lid wenst te weten waarom er tot op heden geen sanctie is ingevoerd.

Er wordt hem geantwoord dat artikel 201 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen in een geldboete van vijftig tot tienduizend frank voorziet.

De minister verklaart dat er van de 180 000 geregistreerde vennootschappen een groot aantal de jaarrekening niet tijdig hebben neergelegd.

Een lid meent dat er in België 280 000 vennootschappen bestaan.

De minister stelt dat er 180 000 vennootschappen een jaarrekening hebben neergelegd, waarvan 60 000 te laat. Naar schatting zijn er dan nog 100 000 vennootschappen die geen jaarrekening neerleggen.

Met het voorgestelde artikel 80, laatste lid, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen wordt er naast de bestaande strafrechtelijke sanctie nu ook een burgerlijke sanctie ingesteld.

Een vorige spreker is van oordeel dat er geen nieuwe civiele sanctie dient te worden ingevoerd om de naleving van artikel 80 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen af te dwingen.

Le préopinant fait valoir que dans la pratique peu de choses changeront.

Un autre membre se déclare plutôt partisan d'une véritable réforme de sanctions prévoyant que les administrateurs sont personnellement responsables si les comptes annuels ne sont pas déposés à temps.

Il objecte que, dans la pratique, l'application de la disposition proposée s'accompagnera de nombreuses difficultés.

En premier lieu, il faut que soit fournie la preuve du préjudice, ce qui peut en justice facilement prendre deux ans.

En deuxième lieu, le bénéficiaire d'un jugement à l'encontre d'une société ne dispose guère de beaucoup d'issues. Si cette société n'a pas soumis à temps ses comptes annuels à l'assemblée générale ou si elle ne les a pas déposés à la Banque nationale, il semble difficile de l'assigner en faillite. Le fait, pour une société, de ne pas payer certaines dettes n'implique pas nécessairement pour les tribunaux que son crédit soit ébranlé ou qu'elle soit en difficultés.

Aussi, l'intervenant proposera-t-il un amendement prévoyant la responsabilité personnelle des administrateurs au cas où les comptes annuels ne sont pas présentés ou déposés dans les délais prescrits.

Un membre soutient cette initiative. Le régime proposé lui paraît d'ailleurs assez particulier.

Un autre membre souhaite savoir pourquoi aucune sanction n'a été instaurée jusqu'à ce jour.

Il lui est répondu que l'article 201 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales prévoit une amdende de 10 000 à 50 000 francs.

Le ministre déclare que, sur les 180 000 sociétés enregistrées, un grand nombre d'entre elles n'ont pas déposé leurs comptes annuels à temps.

Un membre croit savoir que la Belgique compte 280 000 sociétés.

Le ministre déclare que 180 000 sociétés ont déposé leurs comptes annuels et parmi elles 60 000 en retard. Au jugé, il reste donc 100 000 sociétés qui ne déposent pas de comptes annuels.

Par l'article 80, dernier alinéa, L.C.S.C., proposé, outre la sanction pénale existante l'on instaure également une sanction civile.

Un intervenant précédent est d'avis qu'il n'y a pas lieu d'introduire une nouvelle sanction civile pour contraindre au respect de l'article 80 des lois coordonnées. L'amende prévue à l'article 201 des mêmes

De in artikel 201 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen bepaalde geldboete volstaat daartoe. Het parket blijft dan ook in gebreke wanneer het geen vervolging instelt tegen de bestuurders die de wettelijke verplichtingen niet nakomen.

Een lid heeft zijn twijfels over de haalbaarheid van het voorstel om de bestuurders van een vennootschap persoonlijk aansprakelijk te stellen ingeval de jaarrekening niet tijdig aan de algemene vergadering werd voorgelegd of bij de Nationale Bank werd neergelegd.

Hij is de mening toegedaan dat de bestuurders aansprakelijk zijn voor de vennootschap waarvan zij bestuurder zijn. Hij kan zich echter niet voorstellen dat de bestuurders van de moedervennootschap aansprakelijk zijn voor de dochtervennootschap.

In het licht van deze overweging wenst hij te weten hoe de voorgestelde bepaling zal worden toegepast wanneer een dochtervennootschap haar rekening niet tijdig aan de algemene vergadering voorlegt. In dat geval kan de moedervennootschap niet tot consolidatie overgaan en evenmin tijdig haar rekening aan de algemene vergadering voorleggen. Geldt het vermoeden van aansprakelijkheid dan ook ten aanzien van de moedervennootschap?

Een ander lid sitpt aan dat derden die schade hebben geleden, een vordering tegen de bestuurders van de vennootschap kunnen instellen omdat deze laatsten de verplichting hebben de jaarrekening voor te leggen. Dat is de klassieke sanctie bij gebrek aan publiciteit (*cf.* hypotheekwet).

Aan de hand van een voorbeeld schetst hij de draagwijdte van het voorgestelde artikel 80, laatste lid van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Een persoon plaatst een bestelling bij een vennootschap waarvan de jaarrekening niet is neergelegd, maar waarvan hij de kredietwaardigheid voldoende acht. Indien de vennootschap haar verbintenissen niet nakomt, kan de schuldeiser aanvoeren dat, indien de jaarrekening tijdig was neergelegd, het gebrek aan kredietwaardigheid aan het licht zou zijn gekomen, zodat hij niet zou hebben gecontracteerd. Wanneer hij zijn schuldvordering niet van de vennootschap zelf kan recupereren, kan hij een rechtstreekse vordering instellen tegen de bestuurders van de vennootschap wegens het niet-neerleggen van de jaarrekening.

Met de voorgestelde regeling zouden de in gebreke gebleven bestuurders worden geviseerd.

Spreker wenst te weten of dat de correcte interpretatie is.

Er wordt opgemerkt dat de bestuurders van coöperatieve vennootschappen waarvan het maatschappelijk kapitaal minder dan 750 000 frank bedraagt, hoofdelijk aansprakelijk zijn.

lois y suffit. Le parquet manque à son devoir lorsqu'il n'entame pas de poursuites contre les administrateurs qui ne respectent pas leurs obligations légales.

Un membre émet des doutes quant à la faisabilité de la proposition visant à attribuer une responsabilité personnelle aux administrateurs d'une société au cas où les comptes annuels n'auraient pas été soumis en temps opportun à l'assemblée générale ou déposés dans les délais à la Banque nationale.

Il est d'avis que les administrateurs sont responsables de la société dont ils sont administrateurs. Il ne peut cependant s'imaginer que les administrateurs de la société mère puissent être tenus responsables de la filiale.

À la lumière de cette considération, il souhaite savoir comment la disposition proposée sera appliquée si une filiale ne soumet pas ses comptes en temps opportun à l'assemblée générale. Dans ce cas, la société mère ne peut procéder à une consolidation ni même faire approuver ses comptes annuels en temps opportun par l'assemblée générale. Dans cette hypothèse, la présomption de responsabilité s'applique-t-elle également à la société mère?

Un autre membre fait observer que les tiers ayant subi un préjudice peuvent intenter une action contre les administrateurs de la société parce que ces derniers ont l'obligation de présenter les comptes annuels. C'est la sanction classique en cas de défaut de publicité (*cf.* loi hypothécaire).

À l'aide d'un exemple, il esquisse la portée de l'article 80, dernier alinéa, des lois coordonnées, tel qu'il est proposé.

Quelqu'un place une commande auprès d'une société dont les comptes annuels n'ont pas été déposés, mais dont il estime la solvabilité suffisante. Si la société ne respecte pas ses engagements, le créancier peut invoquer le fait que si les comptes annuels avaient été déposés à temps, l'absence de solvabilité aurait été dévoilée et l'aurait entraîné à ne pas passer commande. S'il ne parvient pas à récupérer sa créance auprès de la société elle-même, il peut intenter une action contre les administrateurs de la société pour absence de dépôt des comptes annuels.

Ainsi, le régime proposé viserait les administrateurs en défaut.

L'intervenant souhaite savoir si son interprétation est correcte.

Il est fait remarquer que les administrateurs de sociétés coopératives dont le capital est inférieur à 750 000 francs belges sont solidairement responsables.

Indien men de « vermaatschappelijking » van onze samenleving wenst te bestrijden, dan dienen er ter bescherming van de belangen van de schuldeisers verplichtingen inzake de publikatie van de jaarrekening te worden ingevoerd. In geval van miskenning van de wettelijke voorschriften moeten de benadeelden de bestuurders rechtstreeks kunnen dagvaarden.

De minister stelt dat er een onderscheid moet worden gemaakt tussen de burgerlijke en de strafrechtelijke aansprakelijkheid van de bestuurders.

De burgerlijke aansprakelijkheid wordt vastgesteld overeenkomstig artikel 1382 van het Burgerlijk Wetboek en artikel 62, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Wat betreft de vraag van een lid over de haalbaarheid van het voorstel, moet worden nagegaan of de betrokken bestuurders in de moedervennootschap ook een bestuursfunctie hebben in de dochtervennootschap.

Naar Belgisch recht zijn de bestuurders verantwoordelijk voor de vervulling van de hun opgedragen taak en aansprakelijk voor de tekortkomingen van hun bestuur (artikel 62, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen). Zij zijn, hetzij jegens de vennootschap, hetzij jegens derden, hoofdelijk aansprakelijk voor alle schade die het gevolg is van overtreding van de wettelijke bepalingen betreffende de handelsvennootschappen of van de statuten van de vennootschap (artikel 62, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen).

De gedelegeerd bestuurder heeft niet meer bevoegdheden dan een andere bestuurder; hij heeft wel een delegatie ontvangen met het oog op het dagelijks bestuur. Er kan dus geen sprake van zijn de gedelegeerd bestuurder met alle schuld te beladen voor eventuele tekortkomingen.

Men kan zich wel afvragen of er geen contractuele aansprakelijkheid is die voortvloeit uit het verzuim of de weigering van een bestuurder of de voorzitter van de raad van bestuur om een fiducieovereenkomst te tekenen, waarbij hij de verantwoordelijkheid opneemt voor het beheer van bepaalde operaties in België of het buitenland.

Inzake de strafrechtelijke aansprakelijkheid dient men voor ogen te houden dat het strafbaar feit aan een persoon moet kunnen worden toegeschreven vooraleer een strafvervolging kan worden ingesteld.

Spreker is het ermee eens dat het parket geen beleid voert waarbij de niet-neerlegging van de jaarrekening systematisch tot vervolging leidt. Aldus blijven er vele vennootschappen bestaan waarbij de *animus societatis* geheel ontbreekt. Zij bedienen zich van de vennootschapsstructuur om andere doeleinden na te

Si l'on souhaite prévenir la « sociétalisation » de notre société, il y a lieu, pour protéger les intérêts des créanciers, d'introduire des obligations en matière de publicité des comptes annuels. En cas de méconnaissances des prescriptions légales, les personnes préjudiciées doivent pouvoir citer directement les administrateurs.

Le ministre répond qu'une distinction doit être opérée entre la responsabilité civile et pénale des administrateurs.

La responsabilité civile est établie en vertu de l'article 1382 du Code civil et de l'article 62 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Quant à la question d'un membre sur la faisabilité de la proposition , il y a lieu de vérifier si les administrateurs concernés dans la société mère ont également une fonction de direction dans la filiale.

Selon le droit belge, les administrateurs sont responsables de l'exécution du mandat qu'ils ont reçu et des fautes commises dans leur gestion (article 62, premier alinéa, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.). Ils sont solidairement responsables, soit envers la société, soit envers les tiers, de tous dommages résultant d'infractions aux dispositions légales relatives aux sociétés commerciales ou aux statuts de la société (article 62, deuxième alinéa, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.).

L'administrateur délégué n'a pas plus de pouvoirs qu'un autre administrateur; par contre, il a reçu une délégation de pouvoirs pour la gestion journalière. Aussi, en cas de manquements éventuels, il ne peut être question de charger l'administrateur délégué de toutes les fautes.

On peut toutefois se demander s'il n'existe pas une responsabilité contractuelle qui découlerait de l'omission ou du refus d'un administrateur ou du président du conseil d'administration de signer un contrat de confiance par lequel il assumerait la responsabilité de la gestion de certaines opérations en Belgique ou à l'étranger.

En matière de responsabilité pénale, il y a lieu de se rappeler que le fait punissable doit pouvoir être imputé à une personne avant qu'il soit possible d'intenter une action en justice.

L'intervenant estime également que le parquet ne mène pas une politique de poursuites systématique en cas d'absence de dépôt des comptes annuels. Ainsi continuent à subsister un grand nombre de sociétés auxquelles l'*animus societatis* fait entièrement défaut. Elles se servent de la structure sociétale pour poursui-

streven en brengen alzo schade toe aan derden. In dit kader heeft de Regering het nuttig geoordeeld een aansprakelijkheidsvermoeden in te voeren.

Een lid herinnert aan het voornemen van een interveniënt om een amendement in te dienen betreffende de aansprakelijkheid van bestuurders die nalaten de jaarrekening neer te leggen.

De minister wijst erop dat de bestuurders er krachtens artikel 64 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen toe gehouden zijn de jaarrekening neer te leggen. Miskenning van deze bepaling maakt een fout uit overeenkomstig artikel 1382 van het Burgerlijk Wetboek welke tot schadevergoeding kan leiden (*cf.* Zaak Wagons-lits).

De heren Pataer en Stroobant dienen een amendement in dat ertoe strekt:

« In de voorgestelde aanvulling van artikel 80 de woorden « wordt de door derden geleden schade, behoudens tegenbewijs, geacht voort te vloeien uit dit verzuim » te vervangen door de woorden « worden derden geacht schade te hebben geleden door dit verzuim, indien zij kunnen bewijzen dat hun afwezigheid van kennis de oorzaak is van de door hen geleden schade. »

Verantwoording

Dat derden, onder meer schuldeisers, het recht zouden putten uit een niet-tijdige neerlegging van de jaarrekening om alle schade die zij zouden lijden vergoed te zien, is overdreven. Ze zouden toch moeten kunnen aantonen dat het niet-kennis kunnen nemen van de jaarrekening oorzaak is van schade.

Een van de indieners meent dat de filosofie van dit amendement ook op andere plaatsen in het ontwerp terug te vinden is.

Een lid steunt het amendement.

Een ander lid is van oordeel dat het amendement de situatie grondig wijzigt en wenst te weten of de formulering ervan conform de algemene regels van het recht is.

De minister stelt voor de originele tekst van artikel 22 te behouden. Volgens hem gaat het om dezelfde regel waarvoor gekozen is bij artikel 63*bis* van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Een lid stelt zich de vraag of bedoelde derden geen misbruik van dergelijke bepaling kunnen maken.

Een ander lid leest bovenvermeld artikel 63*bis* voor. Hij oordeelt dat de formulering ervan inderdaad overeenstemt met die van artikel 22 van het ontwerp.

vre d'autres fins et portent ainsi préjudice à des tiers. Dans ce contexte, le gouvernement a estimé utile d'introduire une présomption de responsabilité.

Un membre rappelle qu'un intervenant se proposait d'introduire un amendement concernant la responsabilité d'administrateurs qui négligent de déposer leurs comptes annuels.

Le ministre souligne qu'en vertu de l'article 64 des lois coordonnées, sur les sociétés commerciales, les administrateurs sont tenus de déposer les comptes annuels. La méconnaissance de cette disposition constitue une faute susceptible d'entraîner une indemnisation conformément aux termes de l'article 1382 du Code civil (*cf.* Affaire Wagons-Lits).

MM. Pataer et Stroobant déposent l'amendement suivant:

« Dans le texte que l'on propose d'ajouter à l'article 80, remplacer les mots « le dommage subi par les tiers est, sauf preuve contraire, présumé résulter de cette omission » par les mots « les tiers sont censés avoir subi des dommages résultant de cette omission, s'ils peuvent prouver que leur ignorance est à l'origine de ceux-ci. »

Justification

Il serait exagéré de permettre à des tiers, notamment des créanciers, de tirer d'un retard en ce qui concerne le dépôt des comptes annuels, le droit d'obtenir réparation de tous les dommages qu'ils subiraient. Il faudrait quand même que la possibilité leur soit fournie de démontrer que le dommage a résulté de l'impossibilité dans laquelle ils ont été de prendre connaissance des comptes annuels.

L'un des auteurs de l'amendement estime que la philosophie de celui-ci se retrouve également ailleurs dans le projet.

Un membre soutient l'amendement.

Un autre membre est d'avis que l'amendement modifie fondamentalement la situation. Il souhaite savoir si la formulation en est conforme aux règles générales du droit.

Le ministre propose de conserver le texte original de l'article 22. Selon lui, c'est cette même règle qui fut privilégiée dans le cadre de l'article 63*bis* des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Un membre se pose la question de savoir si les tiers visés ne risquent pas d'abuser d'une semblable disposition.

Un autre membre donne lecture de l'article 63*bis* précité. Il estime que sa formulation correspond effectivement à celle de l'article 22 du projet.

Nog een ander commissielid zoekt naar een concreet voorbeeld waarin artikel 22 zou kunnen worden toegepast. Indien een vordering oninbaar is geworden dan zal ook de schadeclaim oninbaar zijn. Een voorbeeld zou kunnen zijn een belangrijk commercieel verlies wegens laattijdige levering door de vennootschap die haar jaarrekening niet heeft neergelegd. De laattijdige levering zou kunnen zijn veroorzaakt door het feit dat een grondstoffenleverancier bovenvermelde vennootschap onvoldoende solvabel achtte en contante betaling eiste en niet tijdig kon bekomen.

In de oorspronkelijke tekst van artikel 22 is het de vennootschap die haar jaarrekening niet heeft neergelegd die moet bewijzen dat er geen verband bestaat tussen de schade door derden geleden en het feit dat zij haar jaarrekening niet tijdig heeft neergelegd. Het amendement legt de bewijslast bij de derde. De weg die het ontwerp opgaat lijkt gevaarlijk.

De vorige spreker meent dat de Regering het aantal gevallen waarin de verantwoordelijkheid niet moet gesubjectiveerd worden, wil verhogen. Het komt erop aan de gevallen van objectieve verantwoordelijkheid uit te breiden.

Een ander lid stelt dat aangezien het tegenbewijs is toegelaten, het niet om een geval van strikte objectieve verantwoordelijkheid gaat.

De minister verklaart dat het gaat om de omkering van de bewijslast zoals ook in artikel 103 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen is voorzien.

Een lid dringt erop aan om te vermijden dat analoge situaties op een verschillende manier zouden worden behandeld. Ook een van de indieners is gevoelig voor de coherentie van de wetteksten. Als zijn amendement deze coherentie op de helling zet, dan is hij bereid het terug te trekken.

Een lid meent dat het beter zou zijn artikel 22 van het ontwerp te schrappen. Als de bestaande wetsbepalingen op het niet neerleggen van jaarrekeningen strenger worden toegepast en de sancties beter worden opgevolgd, zou men verder komen. Momenteel verzuimen honderden vennootschappen hun jaarrekeningen neer te leggen zonder dat dit enig gevolg heeft.

De minister blijft erbij dat de tekst van artikel 22 behouden moet blijven. De bepaling beoogt de zekerheid van derden te waarborgen. Wanneer voor de rechtspersoonlijkheid wordt gekozen, dan moeten bepaalde verplichtingen worden gerespecteerd. Waakzaamheid over het houden van de boekhoudrekeningen is geboden. Vandaar de gedeeltelijke omkering van de bewijslast voorgeschreven door het voorgestelde nieuwe lid van artikel 80 van de gecoördineerde wetten.

Un autre commissaire cherche un exemple concret où l'on pourrait appliquer l'article 22. Si une créance est devenue irrecouvrable, la demande d'indemnisation le sera également. Ainsi, par exemple, une importante perte commerciale à la suite d'une livraison tardive d'une société qui n'a pas procédé au dépôt de ses comptes annuels. Cette livraison tardive pourrait être causée par le fait qu'un fournisseur de matières premières estimait la société susmentionnée insuffisamment solvable et exigeait un paiement comptant sans pouvoir l'obtenir en temps voulu.

Le texte original de l'article 22 prévoit que c'est à la société ayant omis de déposer ses comptes annuels de prouver qu'il n'existe aucun lien entre le préjudice subi par des tiers et l'absence d'un dépôt en temps opportun. L'amendement impose la charge de la preuve au tiers. La voie que suit le projet semble dangereuse.

Le préopinant pense que le Gouvernement souhaite augmenter le nombre de cas dans lesquels la responsabilité ne doit pas être laissée à la subjectivité. Il s'agit d'étendre les cas de responsabilité objective.

Un autre membre ajoute que, compte tenu de la possibilité d'apporter la preuve contraire, il ne s'agit pas d'un cas de stricte responsabilité objective.

Le ministre déclare qu'il s'agit du renversement de la charge de la preuve comme le prévoit également l'article 103 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Un membre insiste pour que soit évité un traitement différent de situations analogues. Un des auteurs de l'amendement se dit également sensible à la cohérence des textes légaux. Ainsi, si son amenedement met cette cohérence en cause, il est prêt à le retirer.

Un autre membre estime qu'il vaudrait mieux supprimer l'article 22 du projet. Si les dispositions légales relatives à l'absence de dépôt des comptes annuels étaient appliquées plus strictement et si les sanctions étaient mieux suivies, nous n'en serions pas là. Actuellement, des centaines de sociétés négligent de déposer leurs comptes annuels sans que cela ait la moindre conséquence.

Le ministre persiste à croire que le texte de l'article 22 doit être maintenu. Cette disposition vise à garantir la sécurité de tiers. Lorsque l'on opte pour la personnalité juridique, il y a lieu d'en respecter les obligations spécifiques. La surveillance de la tenue d'une comptabilité est de rigueur. De là, le renversement partiel de la charge de la preuve prescrite par le nouvel alinéa proposé de l'article 80 des lois coordonnées.

Een lid meent dat in het overgrote deel van de gevallen waarin de jaarrekening niet (tijdig) wordt neergelegd, de vennootschappen niet bestraft worden omdat uit hun verzuim geen schade voor derden voortvloeit.

Bij artikel 22 dient de heer Weyts ook een amendement in, luidende:

« Dit artikel te vervangen als volgt:

« Artikel 22. — In artikel 80 van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wetten van 24 maart 1978, 5 december 1984, 21 februari 1985 en 18 juli 1991, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

A) Het tweede lid, 1°, wordt aangevuld als volgt:

« Indien een beroepswerkzaamheid van boekhouder wordt uitgeoefend overeenkomstig artikel 4 van het koninklijk besluit van 19 mei 1992 tot bescherming van de beroepstitel en van de uitoefening van het beroep van boekhouder, moeten ook de naam, voornamen, het beroep, de woonplaats van de externe accountant of van de bedrijfsrevisor evenals hun lidmaatschapsnummer bij het Instituut der Accountants of bij het Instituut der Bedrijfsrevisoren op hetzelfde document worden vermeld. Indien dezelfde werkzaamheid wordt uitgeoefend door een erkend boekhouder B.I.B. moeten eveneens op hetzelfde document de naam, voornamen, het beroep, de woonplaats van de erkende boekhouder B.I.B. en zijn lidmaatschapsnummer bij het Beroepsinstituut van Boekhouders worden vermeld. De bestuurder of de zaakvoerder vermeldt, in voorkomend geval, dat geen enkel beroepswerkzaamheid van boekhouder werd opgedragen aan iemand die noch lid is van het Instituut der Accountants, noch lid van het Instituut der Bedrijfsrevisoren, noch lid van het Beroepsinstituut van Boekhouders. »

B) Het artikel wordt aangevuld met het volgende lid:

« Indien de jaarrekening niet binnen zes maanden na de afsluiting van het boekjaar werd voorgelegd aan de algemene vergadering of indien de jaarrekening niet werd neergelegd zoals bepaald in het eerste lid, wordt de door derden geleden schade, behoudens tegenbewijs, geacht voort te vloeien uit dit verzuim. »

Verantwoording

Het koninklijk besluit van 19 mei 1992 tot bescherming van de beroepstitel en van de uitoefening van het beroep van boekhouder, verschenen in het Belgisch Staatsblad van 2 juni 1992 regelt de uitoefening van de beroepswerkzaamheid van boekhouder. Er wordt een monopolie toegekend aan diegene die zich gewoonlijk, als zelfstandige en voor rekening van derden bezighoudt met:

Un membre estime que, dans la plus grande majorité des cas dans lesquels les comptes annuels ne sont pas déposés (en temps opportun), les sociétés ne sont pas sanctionnées parce que leur négligence n'entraîne pas de préjudice dans le chef de tiers.

M. Weyts dépose également, à l'article 22, un amendement libellé comme suit:

« Remplacer cet article par ce qui suit:

« Article 22. — À l'article 80 des mêmes lois coordonnées, modifié par les lois des 24 mars 1978, 5 décembre 1984, 21 février 1985 et 18 juillet 1991, sont apportées les modifications suivantes:

A) Le deuxième alinéa, 1°, est complété par les dispositions suivantes:

« Si une activité de comptabilité est exercée conformément à l'article 4 de l'arrêté royal du 19 mai 1992 protégeant le titre professionnel et l'exercice de la profession de comptable, doivent également être mentionnés les nom, prénoms, profession, domicile de l'expert-comptable externe ou du réviseur et leur numéro de membre auprès de l'Institut des experts-comptables ou de l'Institut des réviseur d'entreprises. Si la même activité est exercée par un comptable agréé I.P.C., doivent également être mentionnés au même document les nom, prénoms, profession, domicile du comptable agréé I.P.C. et son numéro de membre auprès de l'Institut professionnel des comptables. L'administrateur ou le gérant mentionne, si c'est le cas, qu'aucune activité de comptabilité n'a été confiée à une personne qui n'est ni membre de l'Institut des experts-comptables, ni membre de l'Institut des réviseurs d'entreprises, ni membre de l'Institut professionnel des comptables. »

B) Le même article est complété par l'alinéa suivant:

« Si les comptes annuels n'ont pas été soumis à l'assemblée générale dans les six mois de la clôture de l'exercice ou si les comptes annuels n'ont pas été déposés conformément à l'alinéa 1er, le dommage subi par les tiers est, sauf preuve contraire, présumé résulter de cette omission. »

Justification

L'arrêté royal du 19 mai 1992 protégeant le titre professionnel et l'exercice de la profession de comptable, publié au Moniteur belge du 2 juin 1992, règle l'activité professionnelle de comptable. Un monopole est confié à celui qui, d'une manière habituelle et indépendante et pour le compte de tiers, réalise:

— de organisatie van boekhoudingsdiensten en raadgeving daaromtrent;

— het openen, het houden, het centraliseren en het sluiten van boekingen, geschikt voor het opmaken van de rekeningen;

— het bepalen van de resultaten en het opmaken van de jaarrekening in de door de wet bepaalde vorm.

Overeenkomstig artikel 3 van voormeld besluit wordt het monopolie gedeeld met de leden en de stagiairs van het Instituut van Bedrijfsrevisoren en het Instituut der Accountants.

Teneinde de eerbiediging van dit monopolie op doeltreffende wijze te kunnen controleren, stellen wij de volgende formule voor: de zaakvoerder of de bestuurder van de vennootschap die de rekening bij de Nationale Bank indient vermeldt op de stukken de naam van de erkende boekhouder B.I.B. of stagiair boekhouder die een beroepswerkzaamheid van boekhouder heeft uitgeoefend van de onderneming.

Indien de vennootschap geen beroep heeft moeten doen op een externe accountant, bedrijfsrevisor of erkend boekhouder B.I.B. of stagiair boekhouder, moet de bestuurder of de zaakvoerder duidelijk vermelden dat geen van die taken werd uitgeoefend door een van voormelde personen.

Deze bepaling is nodig om het monopolie te waarborgen. Om de betrouwbaarheid van de boekhoudkundige en financiële informatie van de ondernemingen te versterken, heeft het Beroepsinstituut van Boekhouders voorgesteld om artikel 80, tweede lid, 1°, van de vennootschapswet in die zin aan te vullen.

De Commissie kan het niet eens zijn met dit laatste amendement, dat wordt ingetrokken.

Het amendement van de heer Pataer en Stroobant wordt eenparig verworpen door de 13 aanwezige leden. Het artikel wordt met dezelfde eenparigheid aangenomen.

Artikel 22*bis* (art. 29 van de aangenomen tekst)

In het kader van de bespreking van het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. heeft de heer Vandenberghe c.s. een amendement ingediend waarbij in het ontwerp een artikel 22*bis* (nieuw) wordt ingevoegd dat ertoe strekt artikel 81, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten aan te vullen.

Voor de tekst van en de stemming over dit amendement zie *infra*, blz. 325 en 354.

Artikel 23 (art. 30 van de aangenomen tekst)

De heren Barzin en Hatry dienen een amendement in dat ertoe strekt het eerste lid van § 2 van het voorgestelde artikel te doen vervallen.

— l'organisation des services comptables et le conseil en ces matières;

— l'ouverture, la tenue, la centralisation et la clôture des écritures comptables propres à l'établissement des comptes;

— la détermination des résultats et la rédaction des « comptes annuels » dans la forme requise par les dispositions légales en la matière.

Conformément à l'article 3 de l'arrêté précité, ce monopole est partagé avec les membres et les stagiaires de l'Institut des réviseurs d'entreprises et de l'Institut des experts-comptables.

La situation serait considérablement améliorée si le gérant ou l'administrateur de la société qui dépose ses comptes annuels à la Banque nationale était obligé de mentionner sur les documents à déposer le nom du comptable agréé I.P.C. ou comptable stagiaire qui a exercé l'activité professionnelle de comptable pour la société.

Si la société n'a pas fait appel à un expert-comptable externe, réviseur, comptable agréé I.P.C. ou comptable stagiaire, l'administrateur ou le gérant mentionnera alors expressément qu'aucune de ces missions n'a été confié à une des personnes précitées.

Cette disposition est nécessaire pour garantir le monopole. Afin de renforcer la fiabilité de l'information comptable et financière des entreprises, il a été proposé par l'Institut professionnel des comptables de modifier l'article 80, alinéa 2, 1°, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

La Commission ne peut se rallier à ce dernier amendement, qui est retiré.

L'amendement de MM. Pataer et Stroobant est rejeté à l'unanimité des 13 membres présents. L'article est adopté à la même unanimité.

Article 22*bis* (art. 29 du texte adopté)

Dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de MM. Taminiaux et consorts, MM. Vandenberghe et consorts ont déposé un amendement tendant à insérer dans le projet un article 22*bis* nouveau, visant à compléter l'article 81, alinéa 1er, 2°, des lois coordonnées.

Pour le texte et le vote de cet amendement, voyez *infra*, p. 325 et 354.

Article 23 (art. 30 du texte adopté)

MM. Barzin et Hatry déposent un amendement, qui vise à supprimer le premier alinéa du § 2 proposé à cet article.

Het amendement wordt verantwoord als volgt:

« Deze formaliteit is nodeloos ingewikkeld te meer daar niet is voorgeschreven dat het moment waarop een nieuwe vennoot in de vennootschap stapt moet worden bekend gemaakt. Het is dan ook onmogelijk voor derden om te weten of zij de hoofdelijke aansprakelijkheid die in de wet is voorgeschreven kunnen doen gelden. Een dergelijke aansprakelijkheid zal zich trouwens alleen voordoen indien de vennootschap lange tijd een eenpersoonsvennootschap blijft en op dat ogenblik zullen de omstandigheden duidelijk zijn. Indien een bekendmaking zou moeten worden verzekerd, wat niet onze mening is, dan zou dit veel beter kunnen gebeuren door een vermelding als bijlage bij de jaarrekening zoals voorgeschreven door het vierde lid van § 2. »

De minister is van mening dat dit amendement niet kan worden aanvaard omdat het strijdig is met artikel 3 van richtlijn 89/667 van de Raad van de Europese Gemeenschappen van 21 december 1989, die aan de basis ligt van de wijziging van artikel 104*bis* van de gecoördineerde wetten. Voor meer toelichting verwijst de minister naar het Gedr. Stuk Kamer, nr. 1051 - 92/93, blz. 6 tot 8.

In het eerste lid van de voorgestelde § 2 brengt de Commissie de volgende tekstcorrectie aan:

In de Franse tekst wordt het woord « doit » vervangen door het woord « doivent ».

In de Nederlandse tekst wordt het woord « wordt » vervangen door het woorden « worden ».

Het dossier van de vennootschap waarvan sprake is in het eerste lid, is het register dat door artikel 3, §§ 1 en 2, van de richtlijn 68/151/E.E.G. wordt ingevoerd. Dit dossier wordt beschreven in het eerste lid van artikel 10, § 2, van de gecoördineerde wetten.

Een commissielid ziet niet in welke sanctie van toepassing zou zijn bij niet-naleving van die bepaling. Daarenboven steunt hij het voorstel om het feit dat alle aandelen in één hand verenigd zijn en de identiteit van de enige aandeelhouder gewoon te vermelden in een bijlage bij de jaarrekening. Het heeft geen belang hoe lang die toestand duurt. De jaarrekening vormt de eerste informatiebron voor degenen die meer willen weten over een vennootschap.

De minister is van mening dat men de samenhang van alle punten niet uit het oog mag verliezen. Men heeft van in het begin gekozen voor één enkel dossier waarin alle stukken worden bewaard die betrekking hebben op de vennootschap.

Een commissielid stelt vast dat artikel 23 voorschrijft dat het instappen van een enige aandeelhouder in de vennootschap moet worden vermeld in het dossier dat toegankelijk is voor het publiek. Op een gegeven ogenblik kan de komst van andere aandeelhouders die niet voldoende solvabel zijn, meer risico's inhouden voor de schuldeiser dan de vereniging van

La justification de cet amendement est libellée comme suit:

« Cette formalité est inutilement complexe, d'autant plus qu'il n'est nullement prévu de publier le moment où un nouvel associé entre éventuellement dans la société. Il est dès lors impossible aux tiers de savoir s'ils peuvent mettre en œuvre la responsabilité solidaire prévue par la loi. Une telle responsabilité ne se produira d'ailleurs que si la société reste unipersonnelle pendant une longue durée et à ce moment, les circonstances seront manifestes. Si une publicité devait être assurée, ce qui n'est pas notre avis, elle pourrait l'être plus simplement par une mention en annexe des comptes annuels comme ceci est prévu par le quatrième alinéa dudit § 2. »

Le ministre estime que cet amendement ne peut pas être accepté parce qu'il est contraire à l'article 3 de la directive 89/667 du Conseil des Communautés européennes du 21 décembre 1989 qui est à l'origine de cette modification de l'article 104*bis* des lois coordonnées. Pour de plus amples commentaires, le ministre s'en réfère au doc. Chambre 1005/1 - 92/93, pp. 6 à 8.

Au premier alinéa du § 2 proposé, la Commission apporte la correction de texte suivante:

Dans le texte français, le mot « doit » est remplacé par le mot « doivent ».

Dans le texte néerlandais, le mot « wordt » est remplacé par le mot « worden ».

Le dossier des sociétés dont question à l'alinéa premier est le registre introduit par l'article 3, §§ 1er et 2, de la directive 68/151/C.E.E. Ce dossier est décrit au premier alinéa de l'article 10, § 2, des lois coordonnées.

Un commissaire ne voit pas quelle sanction serait d'application en cas de non-respect de cette disposition. De plus, il soutient la proposition de mentionner simplement le fait de la réunion de toutes les actions entre les mains d'une personne ainsi que l'identité de cette personne en annexe aux comptes annuels. La durée de la situation n'a pas d'importance. Les comptes annuels constituent la première source d'information pour ceux qui s'intéressent à une société.

Le ministre estime qu'il faut prendre en considération la cohérence de l'ensemble de tous les points. On a opté dès le départ pour un dossier unique où toutes les pièces qui concernent la société doivent être versées.

Un commissaire constate que l'article 23 prescrit l'inscription de l'arrivée d'un actionnaire unique dans le dossier ouvert au pubic. Toutefois, à un moment donné, l'arrivée d'autres actionnaires peut renfermer en soi, si ces actionnaires ne sont pas solvables, plus de risques pour le créancier que la réunion de toutes les actions entre les mains d'un seul actionnaire

alle aandelen in één gefortuneerde hand. Artikel 23 bepaalt niet dat er een mededeling noodzakelijk is wanneer er een einde komt aan de toestand waarin er slechts één enkele aandeelhouder is. Het is evenwel mogelijk dat in dat geval de nieuwe aandeelhoudersstructuur een groter risico inhoudt voor de solvabiliteit dan voorheen. Er kunnen stromannen opduiken.

De minister verwijst naar zijn opmerkingen die zijn opgenomen in het Gedr. St. Kamer, nr. 1005/19, 92/93, blz. 111-112.

Spreker is van mening dat die opmerkingen geen antwoord zijn op zijn vraag.

Volgens de minister zullen de schuldeisers automatisch beschermd zijn. In een personenvennootschap die nog slechts één enkele aandeelhouder telt, is er geen toezicht door de vennootschapsorganen zoals dat gebeurt in een vennootschap met meerdere vennoten. Derhalve wordt er voorzien in een bijzondere bescherming. Die vormt de grondslag van artikel 23.

Voor het lid is er geen rechtstreeks verband tussen de toestand waarin er slechts één enkele aandeelhouder is en de kwaliteit van de bescherming die de schuldeisers genieten.

Het amendement wordt verworpen met 10 tegen 4 stemmen.

Het artikel wordt aangenomen met 10 stemmen, bij 4 onthoudingen.

Artikel 23*bis* (art. 31 van de aangenomen tekst)

In het kader van de bespreking van het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. heeft de heer Vandenberghe c.s. een amendement ingediend waarbij in het wetsontwerp een artikel 23*bis* (nieuw) wordt ingevoegd dat ertoe strekt artikel 114, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten aan te vullen.

Voor de tekst van en de stemming over dit amendement: zie *infra* blz. 325 en 354.

Artikelen 23*ter* en 23*quater* (art. 32 en 33 van de aangenomen tekst)

Om tegemoet te komen aan het voorstel van een lid, dat een nota heeft ingediend over de concordantie van de rechtsregels inzake de N.V. en die op de B.V.B.A. (zie *infra* blz. 204) dient de Regering de volgende amendementen in:

Amendement nr. 1

« Een artikel 23ter (nieuw) in te voegen, luidende:

« Art. 23ter

« Aan artikel 120quinquies van dezelfde gecoördineerde wetten, ingevoegd bij de wet van 18 juli 1991, wordt het volgende lid toegevoegd:

fortuné. L'article 23 ne prescrit pas une communication lorsqu'une situation d'actionnariat unique prend fin. Or, il est possible que, dans ce cas-là, la nouvelle structure de l'actionnariat soit moins solvable que celle qui existait auparavant. Des hommes de paille peuvent faire leur apparition.

Le ministre s'en réfère aux observations qu'il a formulées dans le document 1005/19, 92/93, pp. 111-112, de la Chambre des représentants.

Le précédent intervenant estime que ces observations ne répondent pas à sa question.

D'après le ministre, la protection des créanciers va se faire automatiquement. Dans une société de personnes où l'on passe à une situation d'actionnaire unique, il n'y a pas de contrôle par les organes de la société de la même façon que lorsqu'il y a pluralité d'associés. Dès lors, une protection particulière est prévue. Elle constitue le fondement de l'article 23.

Pour le membre, il n'y a pas de lien direct entre l'état de l'actionnariat unique et la qualité de la protection dont jouissent les créanciers.

L'amendement est rejeté par 10 voix contre 4.

L'article est adopté par 10 voix et 4 abstentions.

Article 23*bis* (art. 31 du texte adopté)

Dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de MM. Taminiaux et consorts, MM. Vandenberghe et consorts ont déposé un amendement tendant à insérer dans le projet de loi un article 23*bis* nouveau visant à compléter l'article 114, alinéa 1er, 2°, des lois coordonnées.

Pour le texte et le vote de cet amendement voyez *infra* p. 325 et 354.

Article 23*ter* et 23*quater* (art. 32 et 33 du texte adopté)

Pour répondre à la suggestion d'un membre, qui avait déposé une note relative à la concordance entre le régime des S.A. et celui des S.P.R.L. (*infra* p. 204), le Gouvernement dépose les amendements suivants:

Amendement n° 1

« Insérer un article 23ter (nouveau), libellé comme suit:

« Article 23ter

« L'article 120quinquies des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 18 juillet 1991, est complété par l'alinéa suivant:

« De personen bedoeld in artikel 122, 4°, en, in geval van verhoging van het kapitaal, de zaakvoerders, zijn hoofdelijk gehouden tot volstorting van de aandelen waarop in strijd met het vorige lid is ingeschreven. »

Verantwoording

Met dit amendement wordt de aansprakelijkheidsregeling geldend voor de naamloze vennootschap (art. 35bis) uitgebreid tot de B.V.B.A.

Dit amendement wordt eenparig aangenomen door de 13 aanwezige leden.

Amendement nr. 2

« Een artikel 23quater (nieuw) in te voegen, luidende:

« Art. 23quater

« In het artikel 122, § 2, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 5 december 1984, worden de woorden « de artikelen 119 en 120 » vervangen door « de artikelen 119, 120 en 120quinquies. »

Verantwoording

Het verbod om in te schrijven op eigen aandelen dient eveneens toepasselijk te zijn bij kapitaalverhoging.

Het amendement wordt eenparig aangenomen door de 13 aanwezige leden.

Artikel 24 (art. 34 van de aangenomen tekst)

Dit artikel geeft geen aanleiding tot opmerkingen. Het wordt eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

Artikel 24*bis* (nieuw) (art. 35 van de aangenomen tekst)

De Regering dient een amendement in, dat luidt als volgt:

« Een artikel 24bis (nieuw) in te voegen, luidende:

« Artikel 24bis. — Artikel 128ter van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 15 juli 1985, wordt aangevuld met de volgende leden:

« Het vorige lid is niet van toepassing op de voorschotten, leningen en zekerheden toegekend:

1° aan leden van het personeel van de vennootschap voor de verkrijging van aandelen van die vennootschap;

« Les personnes visées à l'article 122, 4°, et, en cas d'augmentation du capital, les gérants sont personnellement tenus à la libération des parts souscrites en violation de l'alinéa précédent. »

Justification

Le régime de responsabilité applicable à la société anonyme (art. 35bis) est étendu à la S.P.R.L. par le présent amendement.

Cet amendement est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

Amendement n° 2

« Insérer un article 23quater (nouveau), libellé comme suit:

« Art. 23quater

« À l'article 122, §2, des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 5 décembre 1984, les mots « les articles 119 et 120 » sont remplacés par les mots « les articles 119, 120 et 120quinquies. »

Justification

Il y a lieu d'étendre l'interdiction de souscrire ses propres parts au cas d'augmentation du capital.

L'amendement est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

Article 24 (art. 34 du texte adopté)

Cet article ne donne lieu à aucune discussion. Il est adopté à l'unanimité des 14 membres présents.

Article 24*bis* (nouveau) (art. 35 du texte adopté)

Le Gouvernement dépose un amendement, ainsi libellé:

« Insérer un article 24bis (nouveau), libellé comme suit:

« Article 24bis. — Compléter l'article 128ter des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 15 juillet 1985 par les alinéas suivants, libellés comme suit:

« L'alinéa précédent ne s'applique pas aux avances, prêts et sûretés consentis:

1° à des membres du personnel de la société pour l'acquisition de parts de cette dernière;

2° aan verbonden vennootschappen waarvan tenminste de helft van de stemrechten in het bezit is van de leden van het personeel van de vennootschap, voor de verkrijging door die verbonden vennootschappen van aandelen van de vennootschap, waaraan ten minste de helft van de stemrechten verbonden is.

Die verrichtingen mogen echter slechts geschieden wanneer de bedragen bestemd voor de verrichtingen vervat in het eerste lid, vatbaar zijn voor uitkering overeenkomstig artikel 137 voor zover dit verwijst naar artikel 77bis.»

Verantwoording

Dit amendement strekt ertoe de regeling aangaande het toekennen van leningen voor het personeel voor het verkrijgen van aandelen, zoals dit reeds bestaat voor de N.V. (artikel 52ter van de gecoördineerde wetten), eveneens toepasselijk te maken op de B.V.B.A.

Dit amendement wordt eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

Artikel 24*ter* (nieuw) (art. 36 van de aangenomen tekst)

Een lid verklaart dat na de wet van 18 juli 1991 veel problemen van overeenstemming zijn blijven bestaan tussen de rechtsregels inzake de B.V.B.A. en die inzake de N.V. Hij deelt dienaangaande de volgende nota mee:

«Concordantiegebreken B.V.B.A./N.V.

Nu de wetgever opnieuw bezig is de vennootschappenwet aan te passen, zou van de gelegenheid gebruik kunnen worden gemaakt om een aantal concordantiegebreken tussen N.V. en B.V.B.A. recht te zetten.

Hierna volgt een overzicht van deze gebreken die na de wet van 18 juli 1991 kunnen vastgesteld worden.

Het moge daarbij opgemerkt worden dat het louter gaat om het aangeven van een concordantieverschil, waarbij het inhoudelijke aspect van de bepaling die geldt voor de N.V. niet in vraag wordt gesteld.

Ook wordt hierbij geen rekening gehouden met de interne concordantiegebreken waartoe het voormelde wetsvoorstel zelf aanleiding dreigt te geven. Bij wijze van voorbeeld kan aldus gesignaleerd worden dat de bepalingen in verband met het verkrijgen van eigen aandelen niet verruimd worden tot de B.V.B.A.

1. Het verbod in te schrijven op eigen aandelen is blijkbaar niet van toepassing bij kapitaalverhoging. Er wordt in artikel 122 van de Vennootschappenwet niet verwezen naar artikel 120*quater* van de Vennootschappenwet dat op zijn beurt doorverwijst naar ar-

2° à des sociétés liées dont la moitié au moins des droits de vote est détenue par les membre du personnel de la société, pour l'acquisition de parts de la société, auxquels est attaché la moitié au moins des droits de vote.

Toutefois, ces opérations ne peuvent avoir lieu que dans la mesure où les sommes affectées aux opérations énoncées à l'alinéa premier sont susceptibles d'être distribuées conformément à l'article 137 en tant qu'il se rapporte à l'article 77bis.»

Justification

Cet amendement vise à rendre applicables aux S.P.R.L., les règles concernant les prêts consentis au personnel pour l'acquisition de parts, telle que prévues pour les S.A. (article 52ter des lois coordonnées).

Cet amendement est adopté à l'unanimité des 14 membres présents.

Article 24*ter* (nouveau) (art. 36 du texte adopté)

Un membre déclare qu'après la loi du 18 juillet 1991 beaucoup de problèmes de concordance subsistent entre le régime juridique de la S.P.R.L. et celui de la S.A.: Il communique à ce sujet la note suivante:

«Distorsions entre S.P.R.L./S.A.

Tandis que le législateur adapte une nouvelle fois les lois sur les sociétés commerciales, l'occasion pourrait être utilisée pour rectifier une série de défauts de concordance entre la S.A. et la S.P.R.L.

Voici un récapitulatif de ces distorsions que l'on a pu constater après la loi du 18 juillet 1991.

Il convient, à cet égard, de remarquer qu'il s'agit uniquement de mettre en exergue une discordance, mais que le contenu de la disposition applicable à la S.A. n'est pas remis en question.

Par ailleurs, il n'est tenu aucun compte des distorsions internes de concordance auxquelles la proposition de loi précitée elle-même risque de donner lieu. À titre d'exemple, on peut déjà signaler que les dispositions relatives à l'acquisition d'actions propres ne seront pas étendues à la S.P.R.L.

1. L'interdiction de souscrire des actions propres n'est à l'évidence pas d'application en cas d'augmentation de capital. À l'article 122 des lois sur les sociétés commerciales, il n'est fait aucun renvoi à l'article 120*quater* de la loi sur les sociétés commer-

tikel 29, § 6 van de Vennootschappenwet (Van Der Haegen, M. en Gollier, J.-M., *Les sociétés commerciales, loi du 18 juillet 1991,* J.T., 1992, nr. 61, 217). Ook ontbreekt een verwijzing naar artikel 35*bis* van de Vennootschappenwet inzake de aansprakelijkheidsregeling (Geens K., *Verwerving van eigen aandelen en personeelsaandelen,* in *N.V. en B.V.B.A. na de wet van 18 juli 1991,* B.I.B.L.O., Kalmthout, 1991, nrs. 9, 34). De strafsanctie van artikel 206 van de Vennootschappenwet is ook niet van toepassing op de B.V.B.A.; er wordt daarin immers slechts verwezen naar artikel 29, § 6 van de Vennootschappenwet en niet naar artikel 120*quater* van de Vennootschappenwet (Geens K., *Verwerving van eigen aandelen en personeelsaandelen,* in *N.V. en B.V.B.A. na de wet van 18 juli 1991,* B.I.B.L.O., Kalmthout, 1991, nrs. 12, 35).

2. Artikel 124*bis* van de Vennootschappenwet maakt artikel 48 van de Vennootschappenwet inzake de aandelen zonder stemrecht toepasselijk op de B.V.B.A. Op grond van deze laatste bepaling hebben de aandelen zonder stemrecht toch stemrecht in de gevallen bedoeld in artikel 71 van de Vennootschappenwet (wijziging van de respectieve rechten van categorieën van aandelen). Artikel 71 van de Vennootschappenwet is als zodanig niet van toepassing in de B.V.B.A. (niet opgenomen in art. 136 van de Vennootschappenwet).

Dit zou toch wel moeten om ook wijzigingen mogelijk te maken aan de bijzondere rechten van aandelen zonder stemrecht en de conversie van aandelen zonder stemrecht in aandelen met stemrecht te kunnen doorvoeren (Tyteca, J., *Aandelen zonder stemrecht en winstbewijzen — converteerbare obligaties en warrants,* in *N.V. en B.V.B.A. na de wet van 18 juli 1991,* B.I.B.L.O., Kalmthout, 1991, nrs. 103, 143 en nrs. 109, 145). Artikel 48, § 2, 4° van de Vennootschappenwet (stemrecht voor aandelen zonder stemrecht bij opheffing op beperking van het voorkeurrecht) heeft blijkbaar geen voorwerp voor de B.V.B.A. De verwijzing ernaar zou dan ook uitgesloten kunnen worden.

3. De versoepeling van artikel 52*bis* inzake de inkoop van eigen aandelen werd niet overgenomen in artikel 128*bis* van de Vennootschappenwet voor de B.V.B.A. (Braeckmans, H., *De nieuwe vennootschapswet van 18 juli 1991,* R.W., 1991-1992, nr. 85, 1075).

4. Ook de regeling aangaande het verstrekken van leningen voor het personeel voor het bekomen van aandelen (art. 52*ter* van de Vennootschappenwet) is niet van toepassing gemaakt op de B.V.B.A. (art. 128*ter* van de Vennootschappenwet) (Van der Haegen, M. en Gollier, J.-M., *Les sociétés commerciales, loi du 18 juillet 1991,* J.T., 1992, nr. 61, 217). Er is overigens alleen een strafsanctie (art. 206 van de

ciales qui, à son tour, renvoie à l'article 29, § 6, des lois sur les sociétés commerciales (Van der Haegen, M. et Gollier, J.-M., Les sociétés commerciales, loi du 18 juillet 1991, J.T., 1992, n° 61, 217). Il manque également un renvoi à l'article 35*bis* des lois sur les sociétés commerciales portant sur le régime de responsabilité (Geens K., *Verwerving van eigen aandelen en personeelsaandelen* dans *N.V. en B.V.B.A. na de wet van 18 juli 1991,* B.I.B.L.O., Kalmthout, 1991, n° 9, 34). La sanction pénale prévue par l'article 206 des lois sur les sociétés commerciales n'est pas non plus applicable à la S.P.R.L.; en effet, il y est fait renvoi à l'article 29, § 6, des lois sur les sociétés commerciales et non à l'article 120*quater* des lois sur les sociétés commerciales (Geens K., *Verwerving van eigen aandelen en personeelsaandelen* dans *N.V. en B.V.B.A. na de wet van 18 juli 1991,* B.I.B.L.O., Kalmthout, 1991, n° 12, 35).

2. L'article 124*bis* des lois sur les sociétés commerciales rend l'article 48 des lois sur les sociétés commerciales, en matière d'actions sans droit de vote, applicable à la S.P.R.L. En vertu de cette dernière disposition, les actions sans droit de vote sont toutefois assorties d'un droit de vote dans les cas visés à l'article 71 des lois sur les sociétés commerciales (modification des droits respectifs des catégories d'actions). L'article 71 des lois sur les sociétés commerciales n'est pas applicable en tant que tel à la S.P.R.L. (non mentionné dans l'article 136 des lois sur les sociétés commerciales).

Il le faudrait toutefois afin d'également permettre des modifications aux droits particuliers des actions sans droit de vote et de pouvoir accomplir la conversion d'actions sans droit de vote en actions avec droit de vote (Tyteca, J., *Aandelen zonder stemrecht en winstbewijzen — converteerbare obligaties en warrants,* dans *N.V. en B.V.B.A. na de wet van 18 juli 1991,* B.I.B.L.O., Kalmthout, 1991, n° 103, 143 et n° 109, 145). L'article 48, § 2, 4°, des lois sur les sociétés commerciales (droit de vote pour actions sans droit de vote en cas de levée de la limitation du droit de préférence) est à l'évidence sans objet pour la S.P.R.L. Le renvoi à cet article pourrait dès lors être supprimé.

3. L'assouplissement de l'article 52*bis* relatif au rachat d'actions propres n'a pas été reproduit dans l'article 128*bis* des lois sur les sociétés commerciales pour la S.P.R.L. (Braeckmans, H., *De nieuwe vennootschapswet van 18 juli 1991,* R.W., 1991-1992, n° 85, 1057).

4. Les dispositions relatives à l'octroi de prêts au personnel en vue de l'obtention d'actions (art. 52*ter* des lois sur les sociétés commerciales) n'ont pas été rendues applicables à la S.P.R.L. (art. 128*ter* des lois sur les sociétés commerciales) (Van der Haegen, M. et Gollier, J.-M., *Les sociétés commerciales, loi du 18 juillet 1991,* J.T., 1992, n° 61, 217). Au demeurant, il n'y a de sanction pénale (art. 206 des lois sur les

Vennootschappenwet) op artikel 52*ter* van de Vennootschappenwet en niet op artikel 128*ter* van de Vennootschappenwet.

5. In artikel 136 van de Vennootschappenwet is niet verwezen naar artikel 70*quater* van de Vennootschappenwet in verband met de berekening van het aanwezigheidsquorum van aandelen zonder stemrecht en het instellen van de minderheidsvordering enerzijds en het buiten beschouwing laten van aandelen waarvan het stemrecht geschorst is voor het qourum anderzijds (Braeckmans, H., *De nieuwe vennootschapswet van 18 juli 1991*, R.W., 1991-1992, nr. 85, 1057).

6. In artikel 136 van de Vennootschappenwet werd vóór de wet van 18 juli 1991 verwezen naar artikel 74, vijfde lid van de Vennootschappenwet in verband met de opschorting van stemrecht van aandelen waarvan de opgevraagde stortingen niet werden gedaan, dat nu het derde lid van artikel 74*bis*, § 2 van de Vennootschappenwet is geworden, waarnaar thans niet meer verwezen wordt.

7. In artikel 136 van de Vennootschappenwet wordt niet verwezen naar artikel 74*bis*, § 3, tweede lid van de Vennootschappenwet inzake de aanwezigheidslijst ter algemene vergadering.

8. In artikel 133 van de Vennootschappenwet wordt niet verwezen naar artikel 60, §§ 2 en 3 van de Vennootschappenwet inzake de nietigheidssanctie, respectievelijk de specifieke aansprakelijkheidssanctie (Lievens, J., *De nieuwe vennootschapswet van 18 juli 1991*, Mys & Breesch, Gent, 1991, 158; Braeckmans, H., *De nieuwe vennootschapswet van 18 juli 1991*, R.W., 1991-1992, nr. 85, 1057).

9. De overgangsregeling van artikel 23 van de wet van 18 juli 1991 in verband met de stemkrachtbeperking van artikel 76 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen is niet van toepassing gemaakt op de B.V.B.A. Statutaire clausules die de vroegere tekst van artikel 76 hernamen, blijven dus in de B.V.B.A. gelden en dit niet slechts tot 5 augustus 1993, zoals in de N.V.

10. Artikel 190*bis*, 5° van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen verwijst niet naar artikel 122*ter* van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (Tilleman, B., *De geldigheid van besluiten van de algemene vergadering. Het nieuwe artikel 190bis van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen*, B.I.B.L.O., Kalmthout, 1994, nr. 27, 54).

De heer Wintgens dient het volgende amendement in:

« Een artikel 24ter (nieuw) in te voegen, luidende:

« Artikel 24ter. — In artikel 132bis, eerste lid, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet

sociétés commerciales) que pour l'article 52*ter* des lois sur les sociétés commerciales et non pour l'article 128*ter* de celles-ci.

5. Dans l'article 136 des lois sur les sociétés commerciales, il n'est fait aucun renvoi à l'article 70*quater* de ces lois qui régit le calcul des actions sans droit de vote dans la détermination des conditions de présence et de majorité, d'une part, et la non-prise en considération des actions dont le droit de vote a été suspendu dans cette détermination, de l'autre (Braeckmans, H., *De nieuwe vennootschapswet van 18 juli 1991*, R.W., 1991-1992, n° 85, 1057).

6. À l'article 136 des lois sur les sociétés commerciales, il était, avant la loi du 18 juillet 1991, fait renvoi à l'article 74, cinquième alinéa, des lois sur les sociétés commerciales, relatif à la suspension du droit de vote des actions dont les versements appelés n'avaient pas été opérés, lequel est maintenant devenu le troisième alinéa de l'article 74*bis*, § 2, desdites lois, auquel il n'est plus fait renvoi actuellement.

7. Dans l'article 136 des lois sur les sociétés commerciales, il n'est pas fait renvoi à l'article 74*bis*, deuxième alinéa des mêmes lois, pour la liste des présences à l'assemblée générale.

8. À l'article 133 des lois sur les sociétés commerciales, il n'est pas fait renvoi à l'article 60, §§ 2 et 3, des mêmes lois relativement à la sanction de nullité et à la sanction spécifique en matière de responsabilité (Lievens, J., *De nieuwe vennootschapswet van 18 juli 1991*, Mys & Breesch, Gand, 1991, 158; Braeckmans, H., *De nieuwe vennootschapswet van 18 juli 1991*, R.W., 1991-1992, n° 85, 1057).

9. Le régime transitoire de l'article 23 de la loi du 18 juillet 1991 relatif à la possibilité de limiter le nombre de voix prévue à l'article 76 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales n'a pas été rendu applicable à la S.P.R.L. Les clauses statutaires qui reprennent l'ancien texte de l'article 76, restent donc applicables au sein des S.P.R.L., et ce, pas seulement jusqu'au 5 août 1993, comme en ce qui concerne les S.A.

10. L'article 190*bis*, 5°, de la loi sur les sociétés commerciales ne fait pas de renvoi à l'article 122*ter* des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (Tilleman, B., *De geldigheid van besluiten van de algemene vergadering. Het nieuwe artikel 190bis van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen*, B.I.B.L.O., Kalmthout, 1994, n° 27, 54).

M. Wintgens dépose alors un amendement ainsi libellé:

« Insérer un article 24ter (nouveau) libellé comme suit:

« Article 24ter. — À l'article 132bis, alinéa 1er, des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 18 juil-

van 18 juli 1991, worden de woorden, « De artikelen 66bis, 66ter en 66quater betreffende de vennootschapsvordering » vervangen door de woorden « De artikelen 66bis, 66ter, 66quater en 70quater, derde lid, betreffende de vennootschapsvordering. »

Verantwoording

Dit amendement strekt ertoe rechtsregels inzake de minderheidsvordering bij de B.V.B.A. af te stemmen op die van de N.V.

Dit amendement wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 25 (art. 37 van de aangenomen tekst)

De heren Barzin en Hatry dienen het volgende amendement in:

« In punt B), tussen het woord « de » en het woord « zaakvoerder » het woord « enige » in te voegen. »

Verantwoording

De nieuwe bepaling heeft tot gevolg dat een speciale procedure wordt ingesteld voor het aanwijzen van een ad hoc lasthebber wanneer er verscheidene zaakvoerders zijn die niet als college optreden. De praktijk toont aan dat de colleges van zaakvoerders in B.V.B.A.'s vrijwel onbestaande zijn. Wanneer er meerdere zaakvoerders zijn dan hebben deze vrijwel steeds de statutaire bevoegdheid om alleen te handelen. Indien slechts één van hen met strijdige belangen af te rekenen krijgt, dan valt niet te begrijpen waarom het werkingsmechanisme van een vennootschap eens te meer moet worden gecompliceerd door voor te schrijven dat de algemene vergadering moet bijeenkomen.

De minister stelt voor dit amendement te bespreken samen met artikel 12 van het ontwerp.

De heren Vandenberghe en Pataer dienen eveneens een amendement in, luidend als volgt:

« Artikel 25. — In het ontworpen artikel 133, § 1, worden de woorden « een persoonlijk en strijdig belang van financiële aard » vervangen door « een strijdig belang van vermogensrechtelijke aard. »

Verantwoording

Dit amendement strekt ertoe de terminologie van het ontworpen artikel 133, § 1, in overeenstemming te brengen met het ontworpen artikel 60.

Het amendement van de heren Hatry en Barzin wordt verworpen met 11 tegen 4 stemmen.

let 1991, les mots « Les articles 66bis, 66ter et 66quater relatifs à l'action sociale » sont remplacés par les mots « Les articles 66bis, 66ter, 66quater et 70quater, alinéa 3 relatifs à l'action sociale. »

Justification

Le présent amendement a pour objet d'aligner le régime juridique de la S.P.R.L. sur celui de la S.A. en ce qui concerne l'action minoritaire. »

Cet amendement est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 25 (art. 37 du texte adopté)

MM. Barzin et Hatry déposent un amendement libellé comme suit:

« Au point B), entre les mots « et que le gérant » et les mots « se trouve placé » insérer le mot « unique. »

Justification

La disposition nouvelle a pour effet d'imposer une procédure spéciale de désignation d'un mandataire ad hoc lorsqu'il existe plusieurs gérants qui n'agissent pas en collège. La pratique révèle que les collèges de gestion dans les S.P.R.L. sont pratiquement inexistants. Lorsqu'il existe plusieurs gérants, ceux-ci ont presque toujours le pouvoir statutaire d'agir seuls. Si l'opposition d'intérêts n'atteint qu'un d'entre eux, on ne comprend pas pourquoi il faudrait compliquer une fois encore le mécanisme de fonctionnement de la société en imposant la réunion de l'assemblée générale.

Le ministre propose de discuter de cet amendement parallèlement à l'article 12 du projet.

MM. Vandenberghe et Pataer proposent un amendement libellé comme suit:

« Article 25. — À l'article 133, § 1er, en projet, les mots « un intérêt personnel et opposé de nature financière » sont remplacés par les mots « un intérêt opposé de nature patrimoniale. »

Justification

Le présent amendement a pour objet de mettre la terminologie de l'article 133 §, 1er, en projet en concordance avec celle de l'article 60 en projet.

L'amendement de MM. Hatry et Barzin est rejeté par 11 voix contre 4.

Het amendement van de heren Vandenberghe en Pataer wordt aangenomen met 13 stemmen tegen 1 stem.

Het geamendeerde artikel wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 25*bis* (nieuw) (art. 38 van de aangenomen tekst)

De heer Wintgens dient een amendement in dat ertoe strekt:

« Een artikel 25bis (nieuw) in te voegen, luidende:

« Artikel 25bis. — Artikel 136, eerste lid, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 18 juli 1991, wordt vervangen als volgt:

« De algemene vergadering van vennoten beraadslaagt en besluit volgens de regels bepaald in de artikelen 70, 70bis, 70ter, 70quater, eerste en tweede lid, 71, 73, 74, 74bis, §§ 1 en 2, derde lid, 74ter, 76 en 81, eerste lid, betreffende de naamloze vennootschappen. »

Verantwoording

Dit amendement strekt ertoe de rechtsregels inzake de beraadslaging en besluitvorming in de algemene vergadering der vennoten van de B.V.B.A. af te stemmen op die van de N.V.

De Regering dient eveneens een amendement in dat luidt als volgt:

« Een artikel 25bis (nieuw) in te voegen, luidende:

« Artikel 25bis. — Artikel 136, eerste lid, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 18 juli 1991, wordt vervangen als volgt:

« De algemene vergadering beraadslaagt en besluit volgens de regels bepaald in de artikelen 70, 70bis, 70ter, 70quater, 71, 73, 74bis, §§ 1 en 2, tweede lid, en § 3, eerste en tweede lid, 74ter en 76 betreffende de naamloze vennootschappen. »

Verantwoording

Een aantal artikelen werden aan deze opsomming toegevoegd ten einde een aantal concordantiegebreken tussen de naamloze vennootschap en de B.V.B.A. weg te werken.

Het betreft met name de verwijzing naar:

— artikel 70quater in verband met de berekening van het aanwezigheidsquorum van aandelen zonder stemrecht en het instellen van de minderheids-

L'amendement de MM. Vandenberghe et Pataer est adopté par 13 voix contre 1.

L'article amendé est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 25*bis* (nouveau) (art. 38 du texte adopté)

M. Wintgens dépose un amendement qui vise à:

« Insérer un article 25bis (nouveau) libellé comme suit:

« Article 25bis. — L'article 136, alinéa 1er, des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 18 juillet 1991, est remplacé par ce qui suit:

« L'assemblée générale des associés délibère suivant les règles prévues aux articles 70, 70bis, 70ter, 70quater, alinéas 1er et 2, 71, 73, 74, 74bis, §§ 1er et 2, alinéa 3, 74ter, 76 et 81, alinéa 1er, sur les sociétés anonymes. »

Justification

Le présent amendement a pour objet d'aligner le régime juridique de la S.P.R.L. sur celui de la S.A. en ce qui concerne la délibération des associés en assemblée générale.

Le Gouvernement dépose également un amendement ainsi libellé:

« Insérer un article 25bis (nouveau), libellé comme suit:

« Article 25bis. — L'article 136, alinéa 1er, des mêmes lois coordonnées, modifié par le loi du 18 juillet 1991, est remplacé par ce qui suit:

« L'assemblée générale délibère et décide suivant les règles prévues aux articles 70, 70bis, 70ter, 70quater, 71, 73, 74bis, §§ 1er et 2, deuxième alinéa et § 3, premier et deuxième alinéa, 74ter et 76 sur les sociétés anonymes. »

Justification

La mention de plusieurs articles est ajoutée à l'énumération faite par le présent article afin d'éliminer certaines discordances entre le régime de la société anonyme et celui de la S.P.R.L.

Il s'agit notamment de la référence à:

— l'article 70quater, relatif, d'une part, à la prise en compte de titres sans droit de vote dans le calcul du quorum de présence ainsi qu'à l'institution d'une

vordering, enerzijds, en het buiten beschouwing laten van aandelen waarvan het stemrecht geschorst is voor het quorum, anderzijds;

— artikel 71 betreffende de wijziging van de rechten van categorieën van aandelen. Dit artikel maakt het mogelijk dat in bepaalde gevallen aandelen zonder stemrecht, toch stemrecht hebben;

— artikel 74bis, § 2. Vóór de wet van 18 juli 1991 was dit artikel 74, vijfde lid, waarnaar werd verwezen. Het is noodzakelijk deze verwijzing te herstellen;

— artikel 74bis, § 3, tweede lid inzake de aanwezigheidslijst ter algemene vergadering.

De twee amendementen worden eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Tenslotte heeft de heer Vandenberghe c.s. in het kader van de bespreking van het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. een amendement ingediend waarbij in het ontwerp een artikel 25*bis* (nieuw) wordt ingevoegd strekkende om artikel 138, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten aan te vullen.

Voor de teksten en de stemming over dit amendement: zie *infra* blz. 325 en 354.

Artikelen 26 tot 44 (art. 40 tot 60 van de aangenomen tekst)

—Wijzigingen van de bepalingen betreffende de coöperatieve vennootschap

— Sociale economie

1. Inleidende uiteenzetting van de minister

« De wijzigingen aangebracht in de wet van 20 juli 1991 wat betreft de coöperatieve vennootschappen door de artikelen 26 en volgende van dit ontwerp, zijn weinig talrijk en sluiten aan bij eerdere wetgeving (zie « de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid naar Belgisch handelsrecht — wet van 20 juli 1991 »).

De Commissie voor de Economische Aangelegenheden van de Senaat heeft enkele weken geleden het onderzoek aangevat van het voorstel van wet van de heer Taminiaux c.s. betreffende de vennootschappen met een sociaal oogmerk, de vennootschappen ter ondersteuning van de vennootschappen met een sociaal oogmerk en de verenigingen van vennootschappen met een sociaal oogmerk (Gedr. St. Senaat, nr. 535-1, 1992-1993).

In 1991 reeds had de heer de Wasseige gevraagd dat zijn voorstel samen met het wetsontwerp zou worden behandeld.

action en faveur de la minorité et, d'autre part, à l'exclusion dans le calcul du quorum des titres dont le droit de vote est suspendu;

— l'article 71 relatif à la modification des droits des catégories de parts. Cet article ouvre, dans des cas déterminés, le droit de vote aux parts non titulaires de ce droit;

— l'article 74bis, § 2. Avant la loi du 18 juillet 1991, cet article, auquel il était référé, constituait l'article 74, cinquième alinéa. Il y a lieu de réinstaurer cette référence;

— l'article 74bis, § 3, deuxième alinéa, relatif à la liste des présences à l'assemblée générale.

Ces deux amendements sont adoptés à l'unanimité des 15 membres présents.

Enfin, dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts, M. Vandenberghe et consorts ont déposé un amendement en vue d'insérer dans le projet de loi un article 25*bis* nouveau, tendant à compléter l'article 138, alinéa 1er, 2°, des lois coordonnées.

Pour le texte et le vote de cet amendement: voyez *infra* pp. 325 et 354.

Articles 26 à 44 (art. 40 à 60 du texte adopté)

— Modifications des dispositions relatives aux sociétés coopératives

— Économie sociale

1. Exposé introductif du ministre

« Les modifications apportées à la loi du 20 juillet 1991 sur les coopératives par les articles 26 et suivants du présent projet, sont peu nombreuses et restent dans la ligne de la législation antérieure (voir « la société coopérative à responsabilité limitée en droit commercial belge — loi du 20 juillet 1991 »).

La Commission de l'Économie du Sénat a commencé, voici quelques semaines, l'examen de la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts, relative aux sociétés d'intérêt social, aux sociétés de promotion d'intérêt social et aux unions de sociétés d'intérêt social (Doc. Parl. Sénat, n° 535-1, 1992-1993).

En 1991 déjà, M. de Wasseige avait demandé que l'on joigne sa proposition à l'examen du projet de loi.

Daar is niet op ingegaan, omdat de coöperatieve vennootschap niet werd bestreken door dat ontwerp, dat vooral betrekking had op de naamloze vennootschap en de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid.

Anderzijds werd een nieuwe vennootschapsvorm, de coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming, ingesteld in het kader van een programmawet, waarvan zij het sociale deel vormde.

Twee verschillende opvattingen staan in die aangelegenheid tegenover elkaar:

1. Die welke aan de basis ligt van het voorstel van de heer Taminiaux c.s.: beoogd wordt daarin een vennootschap waarvan de begripsbepaling een kwalitatief element inhoudt betreffende de werkwijze, met name wat betreft de coöperatieven die met arbeidsovereenkomsten werken. Dit soort vennootschap werkt binnen het verband van de sociale economie. De vorm ervan hangt af van het doel dat men aan die vennootschap wil geven.

2. Die welke gestalte heeft gekregen in de wet van 1873 en latere wetgeving: beoogd wordt daarin de coöperatieve vennootschap met veranderlijk kapitaal, d.w.z. een vennootschap waarvan het aantal vennoten en aandelen kan veranderen.

Naast de N.V., die over een kapitaal beschikt dat het mogelijk maakt het doel van de vennootschap in één enkele fase te realiseren, maakt een andere vennootschapsvorm het mogelijk het kapitaal geleidelijk te verhogen. De coöperatieve vennootschap uit 1873 heeft een aantal karakteristieken die typisch zijn voor die vennootschapsvorm, met name een soepele regeling van het besluitvormingsproces gaande van de regel «één persoon — één stem» tot een evenredige verdeling van het stemrecht in de algemene vergadering of de raad van bestuur.

Ieder initiatief van de vennootschap moet een uitdrukkingsmiddel vinden.

Nagegaan moest dus worden of vanuit dat oogpunt het bestaande wettelijke instrumentarium toereikend was of moest worden aangevuld.

Aanvankelijk had de coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming geen hoge verwachtingen gewekt, maar nadien heeft zij veel succes gehad.

De bepalingen die de Kamer in het kader van dit wetsontwerp heeft aangenomen wijzigen enigszins de regeling van de coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming en brengen ze dichter in de buurt van de regeling van de verenigingen, met behoud van een aantal formele aspecten. Men heeft het niet wenselijk geacht een bres te slaan in de traditionele sociale economie. Het is de vraag of sommige bepalingen van het voorstel Taminiaux in dit ontwerp verwerkt moeten worden.»

Cette suggestion n'avait pas été retenue, car la société coopérative n'était pas visée dans ce projet qui concernait essentiellement la société anonyme et la société privée à responsabilité limitée.

D'autre part, une nouvelle forme de coopérative, la société coopérative de participation, a été créée dans le cadre d'une loi-programme, dont elle constituait le volet social.

Deux types de conception se rencontrent en la matière:

1. Celle qui inspire la proposition de M. Taminiaux et consorts: elle vise une société dont la définition comporte un élément qualitatif sur le mode d'opération, notamment des coopératives qui sont tenues par des contrats de travail. Ce type de société œuvre dans le domaine de l'économie sociale. Sa forme dépend du statut de l'objet social qu'on lui donne.

2. Celle qui sous-tend la loi de 1873 et les législations postérieures: elle vise la société coopérative à capital variable, c'est-à-dire une société dont le nombre d'associés et de parts peut varier.

À côté de la S.A., qui dispose d'un capital permettant de réaliser l'objet social en une seule étape, une autre forme de société permet d'augmenter progressivement le capital. La société coopérative de 1873 comporte des caractéristiques propres à cette forme de société et notamment une organisation souple du pouvoir de décision allant de la règle « un homme, une voix » à l'organisation proportionnelle des pouvoirs au sein de l'assemblée générale ou du conseil d'administration.

Chaque initiative appartenant à la société doit trouver des moyens d'expression.

Il fallait donc vérifier si, dans cette optique, les instruments légaux existants étaient suffisants ou s'ils devaient être complétés.

À l'origine, la société coopérative de participation n'avait pas fait naître de grands espoirs, mais ensuite, elle a a eu beaucoup de succès.

Les dispositions votées à la Chambre dans le cadre du présent projet modifient quelque peu le régime de la société coopérative de participation en le rapprochant du monde associatif, tout en lui conservant un caractère formel. On n'a pas estimé devoir ouvrir une brèche dans le domaine de l'économie sociale traditionnelle. La question se pose de savoir si certains des éléments de la proposition Taminiaux doivent trouver un écho dans le présent projet.»

De minister geeft de volgende commentaar bij de artikelen:

Artikel 26

Dit artikel wil § 3 van artikel 141 van de gecoördineerde wetten vervangen.

De wet erkent als handelsvennootschappen onder andere de naamloze vennootschappen, de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid, en de coöperatieve vennootschappen. Bij die laatste wordt een onderscheid gemaakt tussen de handelsvennootschappen met onbeperkte aansprakelijkheid en de coöperatieve vennootschappen bij wijze van deelneming, op hun beurt onderscheiden in die met beperkte en die met onbeperkte aansprakelijkheid.

Dat derde type coöperatieve vennootschap onderscheidt zich van de twee andere door de aard van de band tussen de vennoot en de coöperatieve vennootschap.

Artikel 141, § 1, handelt over de coöperatieve vennootschappen in het algemeen; § 2 gaat over de coöperatieve vennootschappen met beperkte en onbeperkte aansprakelijkheid; § 3 betreft de coöperatieve vennootschappen bij wijze van deelneming.

Volgens deze § 3 zijn in dit soort vennootschap de winstuitkering en de verdeling van de stemmen (stemrechten en vermogensrechten) vooraf bepaald.

Paragraaf 3 (nieuw) voert nieuwe criteria in om de band tussen de vennoot en de coöperatieve vennootschap te verstevingen.

De bestaande § 3 stelt maar twee voorwaarden aan het bestaan van een coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming.

De ontworpen § 3 stelt 5 voorwaarden:

1° de toetreding tot de vennootschap is vrijwillig;

2° niemand mag aan de stemming in de algemene vergadering deelnemen voor meer dan één tiende van de aan de vertegenwoordigde aandelen verbonden stemmen;

3° de bestuurder of bestuurders, alsook de commissaris of commissarissen of de controlerende vennoot of vennoten worden door de algemene vergadering benoemd;

4° de rentevoet voor aandelen in het maatschappelijk kapitaal mag die welke door de Koning is vastgesteld met toepassing van de wet van 20 juli 1955 houdende instelling van een Nationale Raad voor de Coöperatie niet overschrijden;

5° ze neemt de benaming « coöperatieve bij wijze van deelneming » aan.

Wanneer zij deze benaming gebruikt terwijl de statuten in deze bepalingen niet voorzien of niet meer

Le ministre commente les articles comme suit:

Article 26

Cet article vise à remplacer le § 3 de l'article 141 des lois coordonnées.

La loi reconnaît notamment comme sociétés commerciales les sociétés anonymes, les sociétés privées à responsabilité limitée et les sociétés coopératives. Parmi ces dernières, on distingue les sociétés commerciales à responsabilité illimitée et les sociétés coopératives de participation, qui sont à responsabilité limitée ou illimitée.

Ce troisième type de société coopérative se distingue des deux autres par l'intensité du lien coopératif.

L'article 141, § 1er, traite des sociétés coopératives en général; le § 2 concerne les sociétés coopératives à responsabilité limitée et illimitée; le § 3 a trait aux sociétés coopératives de participation.

Selon ce § 3, dans ce type de sociétés, la distribution des bénéfices et la répartition des votes (= le pouvoir votal et le pouvoir patrimonial) sont prédéterminées.

Le § 3 (nouveau) introduit de nouveaux critères pour renforcer le lien qui peut exister entre l'associé et la société coopérative.

le § 3 actuel ne fixe que deux conditions à l'existence d'une société coopérative de participation.

Le § 3 en projet en fixe 5:

1° l'adhésion à la société est volontaire;

2° nul ne peut prendre part au vote à l'assemblée générale pour un nombre de voix dépassant le dixième des voix attachées aux parts représentées;

3° le ou les administrateurs ainsi que le ou les commissaires ou associés chargés du contrôle sont nommés par l'assemblée générale;

4° le taux d'intérêt octroyé aux parts sociales ne peut dépasser celui fixé par le Roi en exécution de la loi du 20 juillet 1955 portant institution d'un Conseil national de la coopération;

5° elle adopte la dénomination de « société coopérative de participation ».

Lorsqu'elle utilise cette dénomination alors que les statuts ne prévoient pas ces règles ou ne les prévoient

voorzien ten gevolge van een wijziging, kan elke belanghebbende in rechte de ontbinding van de vennootschap vorderen.

Deze wijziging beoogde het voorstel van de heer De Vlieghere c.s. te incorporeren in de rechtsregels die gelden voor de coöperatieve vennootschappen zonder de formele aspecten van dit soort vennootschap te wijzigen.

Artikel 27

Dit artikel betreft de wijziging van artikel 142 van de gecoördineerde wetten.

Aanvankelijk boodt de coöperatieve vennootschap grote soepelheid en waren er met name geen formele voorschriften verbonden aan het beginsel van de onaantastbaarheid van het kapitaal.

Thans worden de inbrengen in natura geregeld via de techniek, ook gebruikt bij de N.V.'s, van het beroep op een bedrijfsrevisor.

Wat de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid betreft, was artikel 142 eigenlijk overbodig omdat een ander artikel reeds voorziet in de controle door een revisor voor dit soort inbreng.

Artikel 28

Dit artikel wordt afgestemd op het bestaande artikel 28 van de gecoördineerde wetten, dat handelt over de naam van de N.V., en luidt als volgt:

« Deze aanduiding moet verschillen van die van elke andere vennootschap.

Indien zij volkomen gelijk is aan een andere of er zozeer op gelijkt dat er verwarring kan ontstaan, kan elke belanghebbende ze doen wijzigen en schadevergoeding eisen, indien daartoe grond bestaat. »

Artikel 29

Punt A

De B.V.B.A.'s worden bij oprichting onderworpen aan de controle door een revisor, wanneer er op dat ogenblik een inbreng in natura was.

Er moet dus een punt 5° worden toegevoegd aan het eerste lid van artikel 144 van de gecoördineerde wetten, zodat deze regeling wordt afgestemd op de regels voor de N.V.'s. (art. 30, eerste lid, 11°, van de wetten op de N.V.'s.)

Punt B

Dit punt heeft betrekking op de vermeldingen die in de volmachten moeten voorkomen.

plus suite à une modification, toute personne intéressée peut demander en justice la dissolution de la société.

Cette modification visait à introduire la proposition de M. De Vlieghere et consorts dans les droits de sociétés coopératives, tout en conservant l'aspect formel de ce type de sociétés.

Article 27

Cet article concerne la modification de l'article 142 des lois coordonnées.

La société coopérative était à l'origine d'une grande souplesse et permettait notamment qu'il n'y ait pas de formalisme lié au principe de l'intangibilité du capital.

Actuellement, on réglemente les apports en nature par la technique, utilisée dans les S.A., du recours au réviseur d'entreprise.

En ce qui concerne la société coopérative à responsabilité limitée, l'article 142 n'avait guère de raison d'être, puisqu'un autre article prévoit déjà un contrôle révisoral pour ce type d'apport.

Article 28

Il s'agit d'un alignement sur l'article 28 actuel des lois coordonnées, qui traite de la dénomination des S.A., et qui est libellé comme suit:

« Cette dénomination ou désignation doit être différente de celle de tout autre société.

Si elle est identique ou si sa ressemblance peut induire en erreur, tout intéressé peut le faire modifier et réclamer des dommages et intérêts, s'il y a lieu. »

Article 29

Point A

On a soumis les S.P.R.L. au contrôle révisoral lors de la constitution de ces sociétés, lorsqu'il y avait à ce moment de la vie de la société un apport en nature.

Un point 5° doit donc être ajouté à l'alinéa 1er de l'article 144 des lois coordonnées, l'alignement étant ainsi réalisé sur le régime des S.A. (art. 30, alinéa 1er, 11°, des lois sur les S.A.).

Point B

Ce point concerne les mentions que doivent contenir les procurations.

Artikel 30

Dit artikel beoogt artikel 146 van de gecoördineerde wetten te wijzigen, dat een aanvullende regeling geeft inzake de toepassing, voor de coöperatieve vennootschappen, van de punten opgesomd in artikel 145 van dezelfde wetten, wanneer de oprichtingsakte deze zaken niet heeft geregeld.

Wat de stemming betreft, is thans de eenparige goedkeuring van de vennoten vereist, ongeacht het doel van de algemene vergadering.

Dit bleek te stringent; in het ontwerp staat dus: « onverminderd de bijzondere bepalingen voorzien in deze afdeling, worden de besluiten genomen volgens de regels van toepassing op de naamloze vennootschappen. »

Artikel 31

Dit artikel strekt tot opheffing van artikel 146*bis* van de gecoördineerde wetten, ingevoegd bij de wet van 20 juli 1991.

De wet van 29 juni 1993 betreffende de fusies en splitsingen van vennootschappen bevat tal van wijzigingen voor de coöperatieve vennootschappen.

Met dit ontwerp is minder snel voortgang gemaakt. Uit het in de Kamer ingediende voorstel nr. 1005 werd dus verwijderd hetgeen in de wet van 29 juni 1993 was ingevoegd.

Artikel 32

De voorgestelde wijziging bestaat in een beperking van het minimumbedrag voor het vaste gedeelte van het maatschappelijk kapitaal van een coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming en van het bedrag dat bij de oprichting van de vennootschap moet zijn volgestort.

Dat is het enige punt waarop men de druk die op dit soort vennootschappen wordt uitgeoefend, heeft verminderd.

Artikel 33

Artikel 147*ter* van de gecoördineerde wetten moest worden aangevuld met een definitie van het begrip « oprichter ». Daarvoor heeft men inspiratie gezocht bij de bepalingen van toepassing inzake naamloze vennootschappen.

Artikelen 34 tot 39

Deze artikelen betreffen hoofdzakelijk technische wijzigingen.

Article 30

Cet article vise à modifier l'article 146 des lois coordonnées, qui fixe le régime supplétif régissant, pour les sociétés coopératives, les points énumérés à l'article 145 des mêmes lois, lorsque l'acte constitutif n'a pas réglé ces questions.

En ce qui concerne le vote, on requiert actuellement le consentement unanime des associés, quel que soit l'objet de l'assemblée générale

Ceci paraissait trop contraignant; on a donc indiqué dans le projet que « sans préjudice des dispositions particulières prévues à la présente section, les résolutions sont prises en suivant les règles applicables aux sociétés anonymes ».

Article 31

Cet article abroge l'article 146*bis* des lois coordonnées y inséré par la loi du 20 juillet 1991.

La loi du 29 juin 1993 relative aux fusions et scissions de sociétés comportait certaines modifications sur les sociétés coopératives.

Le présent projet a eu un cheminement plus lent. On a donc retiré de la proposition n° 1005 déposée à la Chambre ce qui avait été inséré dans la loi du 29 juin 1993.

Article 32

La modification proposée consiste à réduire le montant minimum de la part fixe du capital social d'une société coopérative de participation et le montant qui doit être libéré lors de la constitution de la société.

Ceci est le seul point sur lequel on ait réduit la pression exercée sur ce type de sociétés.

Article 33

L'article 147*ter* des lois coordonnées devait être complété par une définition de la notion de « fondateur ». Pour ce faire, on s'est inspiré des dispositions applicables en matière de sociétés anonymes.

Articles 34 à 39

Ces articles concernent essentiellement des modifications techniques.

Artikel 40

Ook dit artikel wil een overeenstemming tot stand brengen met het N.V.-regel.

Artikel 41

Dat geldt ook voor dit artikel, dat een doorslag is van artikel 70*ter* van de wetten op de N.V.

Artikel 42

Dit artikel betreft de onaantastbaarheid van het kapitaal.

2. Inleidende opmerking

Na de inleidende uiteenzetting van de minister stelt de Commissie vast dat het onderwerp van het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. over de vennootschappen met een sociaal oogmerk, de vennootschappen ter ondersteuning van de vennootschappen met een sociaal oogmerk en de verenigingen van vennootschappen met een sociaal oogmerk (1) dat overgezonden werd naar de Commissie voor de Economische Aangelegenheden, verband houdt met de bepalingen van dit ontwerp betreffende de coöperatieve vennootschappen.

De Commissie heeft derhalve gevraagd en verkregen dat zij ook dit wersvoorstel mocht behandelen.

Zij is overgegaan tot een eerste bespreking van de artikelen van het ontwerp die betrekking hebben op de coöperatieve vennootschappen (zie *infra*, punt 3).

Vervolgens heeft zij het onderzoek van het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. opgedragen aan een werkgroep, waarvan de werkzaamheden hierna worden behandeld (zie *infra*, punt 4, IV).

3. Bespreking van de artikelen van het ontwerp die de coöperatieve vennootschappen betreffen

Artikel 26 (art. 40 van de aangenomen tekst)

Een lid wijst op het eigenaardige karakter van de eerste en de vijfde voorwaarden opgelegd door artikel 26 met betrekking tot de coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming.

Het lid acht het weinig ernstig dergelijke voorwaarden in een wettekst op te nemen.

Hij verstaat ook niet waarom de meest essentiële karakters van de coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming — nl. de verdeling van de activa of passiva voor een helft in gelijke delen en voor de

(1) Gedr. Senaat 535-1, 1992-1993.

Article 40

Cet article tend également à opérer un alignement sur le régime des S.A.

Article 41

Il en va de même pour cet article, qui est calqué sur l'article 70*ter* des lois sur les S.A.

Article 42

Cet article est relatif à l'intangibilité du capital.

2. Remarque préliminaire

Au terme de l'expose introductif du ministre, la commission a constaté que l'objet de la proposition de loi de MM. Taminiaux et consorts sur les sociétés d'intérêt social, les sociétés de promotion d'intérêt social et les unions de sociétés d'intérêt social (1), qui a été renvoyée à la Commission de l'Économie, est lié aux dispositions du présent projet relatives aux coopératives.

La commission a dès lors sollicité et obtenu que l'examen de cette proposition de loi lui soit également confié.

Elle a tout d'abord procédé à un premier examen des articles du projet qui concernent les coopératives (voir *infra*, point 3).

Elle a ensuite confié l'examen de la proposition de loi de MM. Taminiaux et consorts à un groupe de travail, dont les travaux sont reproduits ci-après (voir *infra*, point 4, IV).

3. Discussion des articles du projet qui concernent les sociétés coopératives

Article 26 (art. 40 du texte adopté)

Un membre attire l'attention sur le caractère singulier des première et cinquième conditions imposées par l'article 26 qui concerne la société coopérative de participation.

Il estime qu'il n'est pas très sérieux d'inscrire de telles conditions dans un texte de loi.

Il ne comprend pas non plus pourquoi les caractéristiques les plus essentielles de la société coopérative de participation, en l'occurrence la répartition de l'actif et du passif en parts égales, pour une moitié, et

(1) Doc. Parl. Sénat, 535-1, 1992-1993.

andere helft in functie van het aantal aandelen, evenals het gelijke stemrecht — integendeel verdwijnen en vervangen worden door de tweede voorwaarde.

De minister antwoordt dat de eerste voorwaarde terug te vinden is in de wet van 1955 op de Nationale Raad voor de Coöperatie.

De historische oorsprong ervan houdt verband met de tweede stroming van coöperatieve vennootschappen in België.

Ze herneemt ook bepaalde bepalingen van internationaal recht.

Op een bepaald ogenblik zijn coöperatieve organisaties (arbeidsfonds, landbouwfonds,...) ontstaan in het zog van de politieke bewegingen. Men moest zich dus verzekeren van het vrijwillige karakter van de aansluiting.

Op het einde van de oorlog is de vraag gerezen welk statuut men aan de coöperatieve beweging zou geven.

Een lid voegt heraan toe dat vooral in Groot-Brittannië de aansluiting bij een coöperatieve, een vakbond of een ziekenfonds veronderstelde de aansluiting bij een politieke partij.

In andere landen zoals Denemarken heeft de coöperatieve beweging zich integendeel op een onafhankelijke wijze ontwikkeld; daar was ze minder gebonden met de socialistische beweging en bestond er geen dwang op het vlak van de aansluiting.

Een ander lid verwijst naar de toelichting van het voorstel van de heer De Vlieghere, waar te lezen staat:

« Dit statuut is evenwel niet verplicht, want er is geen reden om het op te leggen aan alle erkende bestaande coöperatieve vennootschappen. »

Dit is waarschijnlijk de ratio legis van het voorstel.

De vorige spreker besluit dat de bedoeling dus niet is de bestaande coöperatieven te verplichten hun statuten te wijzigen. De bedoelde voorwaarde kan evenwel nuttig zijn voor de toekomstige coöperatieven.

De andere voorwaarden geven geen aanleiding tot bespreking.

In het kader van de bespreking van het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. heeft de heer Vandenberghe c.s. een amendement ingediend dat ertoe strekt artikel 26 van het ontwerp te vervangen.

Voor de tekst en de stemming over dit amendement zie *infra* blz. 326 en 354.

Het geamendeerde artikel wordt aangenomen met 12 stemmen, bij 3 onthoudingen.

en fonction du nombre d'actions, pour l'autre moitié, et l'égalité du droit de vote, disparaissent au profit de la deuxième condition.

Le ministre répond que la première condition se retrouve dans la loi de 1955 sur le Conseil national de la coopération.

Elle trouve son origine historique dans le cadre de la seconde vague de créations de sociétés coopératives en Belgique.

Elle reprend également certaines dispositions du droit international.

À un certain moment, les organisations coopératives (fonds ouvrier, fonds agricole,...) sont nées dans le sillage des mouvements politiques. L'on devait, dès lors, s'assurer du caractère volontaire de l'affiliation.

À la fin de la guerre, l'on s'est demandé quel statut l'on allait donner au mouvement coopératif.

Un membre ajoute qu'en Grande-Bretagne surtout, l'affiliation à une coopérative, à un syndicat ou à une mutuelle suppossait l'affiliation à un parti politique.

Au contraire, dans d'autres pays, comme le Danemark, le mouvement coopératif s'est développé de façon indépendante; il est moins lié au mouvement socialiste et l'on n'y a pas exercé de pressions pour inciter les gens à s'affilier.

Un autre membre fait référence aux développements de la proposition de M. De Vlieghere, selon lesquels:

« Ce statut n'est, toutefois, pas obligatoire, puisqu'il n'y a aucune raison de l'imposer à toutes les sociétés coopératives agréées existantes ».

Telle est probablement la *ratio legis* de la loi proposée.

Le préopinant conclut que l'intention n'est donc pas d'obliger les coopératives existantes à modifier leurs statuts. La condition en question peut cependant avoir son utilité pour les coopératives futures.

Les autres conditions ne font l'objet d'aucune discussion.

Dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de MM. Taminiaux et consorts, M. Vandenberghe et consorts ont déposé un amendement en vue de remplacer l'article 26 du projet.

Pour le texte et le vote de cet amendement, voir *infra*, p. 326 et 354.

L'article amendé est adopté par 12 voix et 3 abstentions.

Artikel 27 (art. 41 van de aangenomen tekst)

Een lid herinnert eraan dat, toen de wet van 20 juli 1991 (Hoofdstuk VII) werd goedgekeurd, men de indruk had dat de coöperatieve vennootschappen als dekmantel dienden voor allerlei bedrieglijke handelingen.

Daarom werden in het kader van een programmawet drastische maatregelen genomen.

Wat nu wordt voorgesteld schijnt het resultaat te zijn van de vaststelling dat er minder misbruiken zijn, zodanig dat men meer vrijheid aan de coöperatieve vennootschap geeft.

De minister bevestigt dat punt. Het artikel wordt eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

Artikel 28 (art. 42 van de aangenomen tekst)

Een lid merkt op dat de woorden « indien daartoe grond bestaat » overbodig zijn.

De Commissie sluit zich aan bij deze opmerking.

Een ander lid vraagt of een coöperatieve vennootschap de naam van een levende natuurlijke persoon kan aannemen.

De minister antwoordt dat ze een naam moet aannemen. In principe mag ze dus geen firmanaam aannemen.

Het artikel wordt eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

Artikelen 29 en 31 (art. 43 tot 45 van de aangenomen tekst)

Deze artikelen geven geen aanleiding tot opmerkingen.

Ze worden eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

Artikel 32 (art. 46 van de aangenomen tekst)

Met betrekking tot het begrip « inbreng in natura » geeft een lid het voorbeeld van een nieuwe personenwagen, die maar na 5 jaar moet « volgestort » zijn.

Op het ogenblik van de inbreng zal hij waardeloos zijn geworden!

Een ander lid spreekt zijn terughoudendheid uit t.o.v. het bedrag van 250 000 Belgische frank rekening houdend met het feit dat men daarmee handel gaat drijven en voor miljoenen zaken zal doen. Bovendien kan men vandaag zeer gemakkelijk een coöperatieve vennootschap inrichten (zelfs zonder notariële akte als er geen onroerende goederen zijn).

Article 27 (art. 41 du texte adopté)

Un membre rappelle que, lorsque l'on a voté la loi du 20 juillet 1991 (chapitre VII), l'impression régnait que les sociétés coopératives servaient à couvrir toutes sortes d'agissements frauduleux.

C'est pourquoi l'on a pris des mesures draconiennes dans le cadre d'une loi-programme.

Il semble que ce que l'on propose maintenant résulte de la constatation que le nombre des abus a diminué à ce point que l'on peut accorder plus de liberté aux sociétés coopératives.

Le ministre confirme ce point. L'article est adopté à l'unanimité des 14 membres présents.

Article 28 (art. 42 du texte adopté)

Un membre note que les mots « s'il y a lieu » sont superflus.

La commission partage ce point de vue.

Un autre membre demande si une société coopérative peut prendre le nom d'une personne physique vivante.

Le ministre répond qu'elle doit choisir une dénomination. En principe, elle ne peut donc se choisir une raison sociale.

L'article est adopté à l'unanimité des 14 membres présents.

Articles 29 et 31 (art. 43 à 45 du texte adopté)

Ces articles ne donnent lieu à aucune dicussion.

Ils sont adoptés à l'unanimité des 14 membres présents.

Article 32 (art. 46 du texte adopté)

En ce qui concerne la notion d'« apport en nature », un membre cite l'exemple d'une nouvelle voiture, qui ne devrait être « entièrement libérée » qu'au bout de cinq ans.

Au moment de son apport, elle n'aura plus aucune valeur!

Un autre membre exprime des réserves à l'égard d'un montant de 250 000 francs belges, étant donné qu'il servira à des fins commerciales et à des opérations pour un chiffre d'affaires de plusieurs millions. En outre, l'on peut très facilement constituer une coopérative aujourd'hui (il ne faut même pas d'acte notarié s'il n'y a pas de biens immeubles).

Voor de P.V.B.A.'s had men destijds een minimumkapitaal van 750 000 Belgische frank bepaald, hetgeen het lid bijzonder gering vond.

Dit heeft tot gevolg dat er massa's faillissementen zijn, en dat bepaalde vennootschappen gedurende jaren mensen kunnen bedriegen.

Men heeft gezegd dat er ongeveer 100 000 vennootschappen zijn die hun jaarrekeningen niet neerleggen.

Het is echter het enige instrument waarover een derde beschikt om te kunnen controleren of een vennootschap volwaardig kan handeldrijven, welke risico's hij neemt als hij met deze vennootschap een overeenkomst aangaat, enz.

Het lid verklaart zich er persoonlijk van overtuigd dat minstens een derde van die 100 000 vennootschappen zich in staat van faillissement bevinden. Men treedt evenwel niet op. Het Parket beweert dat het daar geen tijd voor heeft.

Het lid herinnert er ook aan dat hij nopens de sociale bijdrage van 7 000 Belgische frank een vraag heeft gesteld omdat er tienduizenden vennootschappen zijn die deze bijdrage niet betalen.

De spreker vindt dat deze situatie bijzonder gevaarlijk is en dat er maatregelen zouden moeten worden genomen om wat orde in de maatschappij te brengen. Door de vereisten te versoepelen wijkt men in feite af van de filosofie van de vennootschap.

De minister antwoordt dat men naar een tussenoplossing heeft gezocht. Hij verwijst naar artikel 29, § 5 van de gecoördineerde wetten, waaruit blijkt dat voor de naamloze vennootschap de inbreng in natura ook binnen een termijn van 5 jaar moet volgestort zijn.

Een lid werpt op dat dit geen overtuigend argument is, omdat het kapitaal van de N.V. veel hoger ligt.

Het lid besluit dat artikel 32 aanleiding geeft tot veel voorbehouden.

Het moet herzien worden in functie van de gegevens die door de minister moeten worden medegedeeld in verband met de werking van de C.V. na 1991.

Een ander lid is van mening dat een vorige spreker de « spelregels » met de controle mengt. De fraude moet niet door de statuten worden verholpen, maar wel door de controle.

Ter verdediging van een lager kapitaal verwijst het lid naar de toelichting van het wetsvoorstel De Vlieghere.

De praktijk leert dat er kleine coöperatieven ontstaan van mensen die anders in de werkloosheid of op het O.C.M.W. zouden vallen.

Pour les S.P.R.L. l'on avait fixé jadis le capital minimum à 750 000 francs belges, ce que le membre trouvait particulièrement limité.

En conséquence, l'on a enregistré un grand nombre de faillites et certaines sociétés ont réussi à mystifier des gens pendant des années.

L'on a indiqué qu'environ 100 000 sociétés ne déposent pas leurs comptes annuels.

Or, les comptes annuels sont le seul instrument qui permettent aux tiers de contrôler si une société peut valablement faire du commerce, quels risques ils prennent en passant un contrat avec cette société, etc.

Le membre se déclare convaincu que le tiers au moins de ces 100 000 sociétés se trouvent en situation de faillite. L'on ne prend pourtant aucune mesure. Le parquet prétend ne pas avoir le temps d'en prendre.

Le membre rappelle également qu'il a posé une question concernant la cotisation sociale de 7 000 francs belges, parce que des dizaines de milliers de sociétés ne la paient pas.

L'intervenant trouve que cette situation est particulièrement dangereuse et qu'il faudrait prendre des mesures pour que l'on remette un peu de l'ordre dans les sociétés en question. En assouplissant les conditions, l'on s'écarte en fait de la philosophie relative aux sociétés commerciales.

Le ministre répond que l'on a cherché une solution intermédiaire. Il fait référence à l'article 29, § 5, des lois coordonnées, selon lequel la société anonyme doit également avoir entièrement libéré les apports en nature dans un délai de cinq ans.

Un membre objecte que cet argument n'est pas convaincant, étant donné que le capital de la S.A. est bien plus élevé.

Un membre déclare pour conclure que l'article 32 suscite bien des réserves.

Il y a lieu de le revoir en fonction des données relatives au fonctionnement de la société coopérative après 1991, qui doivent être communiquées par le ministre.

Un autre membre est d'avis qu'un des intervenants précédents mélange « règles du jeu » et « contrôle ». La fraude ne doit pas être combattue par les statuts mais bien par le contrôle.

Plaidant pour un capital moins important, il se réfère aux développements de la proposition de loi De Vlieghere.

La pratique nous enseigne que des coopératives sont créées par des gens qui, sinon, seraient au chômage ou au C.P.A.S.

Het beantwoordt dus aan een echte noodzaak.

Een lid repliceert dat er mensen zijn die met twee of drie een coöperatieve scheppen en die, hoewel ze eerlijk zijn, onvoorzichtigheden kunnen begaan.

Bovendien is het pas wanneer een probleem rijst (niet-betaling van een faktuur, bijvoorbeeld) dat de zwakheid van de vennootschap ontdekt zal worden.

Dit neemt niet weg dat men kan onderzoeken op welke wijze men een instrument kan maken dat voor de mensen van goede wil kan werken.

In het kader van de bespreking van het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. heeft de heer Vandenberghe c.s. een amendement ingediend op artikel 32 van het ontwerp.

De heer Van Crombruggen c.s. heeft op zijn beurt een subamendement ingediend op dit amendement.

Voor de bespreking hiervan zie *infra* blz. 354.

Het geamendeerde artikel wordt aangenomen met 12 stemmen bij 3 onthoudingen.

Artikel 33 (art. 47 van de aangenomen tekst)

Een lid suggereert in de Franse tekst het woord « comparaissants » te vervangen door het woord « comparants ».

Er wordt eveneens voorgesteld in de Nederlandse tekst de woorden « hiermee strijdig » te vervangen door de woorden « andersluidend ».

Deze suggesties worden aangenomen.

Een lid vraagt wat de woorden: « zij die bij de oprichtingsakte verschijnen » precies bedoelen: beoogt men degenen die de akte medeondertekenen of degenen die aanwezig zijn bij de vergadering?

Een vorige spreker stelt voor de tekst te doen luiden als volgt: « Les coopérateurs comparants ... ».

Er wordt aan herinnerd dat dit artikel werd ingevoegd naar analogie van wat met betrekking tot de B.V.B.A.'s is bepaald in artikel 123 van de Vennootschappenwet (zie blz. 61 van het Kamerverslag).

De twee teksten moeten met elkaar evenwijdig blijven.

Een lid stelt dat het feit dat men een onderscheid kan maken tussen « verschijner » of « onderschrijver » en « oprichter », alleen in de naamloze vennootschap bestaat (art. 31).

Daar voorziet men ten uitzonderlijke titel dat het aantal onderschrijvers die samen minstens een derde van het kapitaal bezitten, zich « oprichter » kunnen noemen, waardoor de anderen « onderschrijver » worden genoemd en dus niet de verantwoordelijkheid over het financieel verslag dragen.

Elles répondent donc à une véritable nécessité.

Un membre réplique qu'il y a des personnes qui constituent à deux ou à trois une société coopérative et, bien qu'elles soient honnêtes, elles peuvent commettre des imprudences.

De plus, ce n'est que lorsque surgit un problème (non-paiement d'une facture, par exemple) que la faiblesse de la société sera décelée.

Il n'empêche que l'on puisse rechercher comment forger un instrument qui puisse fonctionner pour les gens de bonne volonté.

Dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de MM. Taminiaux et consorts, MM. Vandenberghe et consorts ont déposé un amendement à l'article 32 du projet.

MM. Vancrombruggen et consorts ont à leur tour déposé un sous-amendement à cet amendement.

Pour la discussion à ce sujet, voyez *infra* p. 354.

L'article amendé est adopté par 12 voix et 3 abstentions.

Article 33 (art. 47 du texte adopté)

Un membre suggère de remplacer le mot « comparaissants » par le mot « comparants ».

Il est également proposé de remplacer, dans le texte néerlandais, les mots « hiermee strijdig » par le mot « andersluidend ».

Ces suggestions sont adoptées.

Un membre demande ce que les mots « les comparaissants à l'acte constitutif » signifient précisément: vise-t-on ceux qui co-signent l'acte ou ceux qui sont présents à cette passation?

Un intervenant précédent propose d'utiliser la formule suivante: « Les coopérateurs comparants... ».

Il est rappelé que cet article a été inséré par analogie à ce qui est stipulé à l'article 123 de la loi sur les sociétés commerciales concernant les S.P.R.L. (voir p. 61 du rapport de la Chambre).

Les deux textes doivent rester parallèles.

Un membre souligne que le fait de pouvoir établir une distinction entre « comparant » ou « souscripteur » et « fondateur » n'existe que dans le cas de la société anonyme (art. 31).

Il y est prévu, à titre d'exception, qu'un nombre de souscripteurs qui ensemble possèdent au moins un tiers du capital peuvent s'instituer « fondateurs », et dès lors les autres sont tenus pour simples « souscripteurs » et n'assument donc pas de responsabilités quant au rapport financier.

Dit is niet voorzien in artikel 123: hier probeert men dus de C.V. gelijk te stellen met de B.V.B.A.

Een ander lid herinnert eraan dat het begrip « oprichter » ingevoegd is ingevolge een amendement tegen de koppelbazen tijdens de periode dat men hoofdzakelijk in Limburg nieuwe vennootschappen « aan de lopende band » oprichtte, de R.S.Z. niet betaalde, na enkele maanden failliet ging, opnieuw een vennootschap oprichtte, enz.

Dan heeft men — waarschijnlijk bij vergissing — vergeten, wanneer men het amendement in de tekst heeft opgenomen, te preciseren dat het alleen voor de bouwsector bedoeld was, zodanig dat deze bepaling voor alle naamloze vennootschappen geldt.

Zoals de tekst is opgesteld kan iemand in geval van onvoldoende kapitaal met twee of drie mensen een vennootschap oprichten en 's anderendaags tot een kapitaal verhoging overgaan.

Het lid onderstreept dat de rechterlijke macht dient om het openbaar belang te verdedigen. Er moet evenwel worden vastgesteld dat o.m. het parket soms een zekere inertie vertoont.

Het lid wil dus wetten maken die iedereen gemakkelijk kan controleren en laten toepassen.

Nog een ander lid stelt dat wat hij in het voorstel van de heer De Vlieghere leest hem als dusdanig niet overtuigt.

Het lid vraagt in hoeverre de suggesties die in de Kamer zijn gemaakt ten goede komen aan het voorstel zoals het daar geformuleerd is (nl. met het oog op een vlottere tewerkstelling, enz.).

De « faciliteiten » die met een goede bedoeling aan bepaalde vennootschappen worden gegeven zouden immers opnieuw gebruikt kunnen worden met het kwade doel dat de wetgever in 1991 had willen bestrijden.

Een lid repliceert dat de elementen opgenomen in de toelichting bij het wetsvoorstel hem voldoende duidelijk lijken.

De vorige spreker merkt op dat men dezelfde argumenten van controle kan aanhalen voor de onderschrijving van het kapitaal: men kan een maatschappij met een kapitaal van 20 miljoen oprichten, en toch van meetaf aan frauduleus handelen.

Een ander lid verwijst naar de toelichting bij het wetsvoorstel van de heer De Vlieghere, waaruit blijkt dat het grondig besproken werd met vertegenwoordigers van de coöperatieve beweging (zonder nadere specificatie).

Bestaat er bijvoorbeeld geen advies van de Nationale Raad voor de coöperatie m.b.t. deze artikelen?

Er wordt hem geantwoord dat een dergelijk advies wel bestaat, maar dat het van 1991 dateert.

Cela n'est pas prévu à l'article 123: on tente donc ici d'aligner la société coopérative sur la S.P.R.L.

Un autre membre rappelle que la notion de « fondateur » a été insérée à la suite d'un amendement contre les pourvoyeurs de main-d'œuvre durant la période où, au Limbourg principalement, on créait de nouvelles sociétés « à la chaîne », on ne payait pas l'O.N.S.S., on faisait faillite après quelques mois, on créait une nouvelle société, etc.

On a oublié, par erreur sans doute, lorsque l'on a inséré l'amendement dans le texte, de préciser que seul le secteur de la construction était visé, de telle sorte que cette disposition est applicable à toutes les sociétés anonymes.

Tel que le texte est conçu, une personne peut, en cas de capital insuffisant, fonder une société avec deux ou trois personnes et procéder le lendemain à une augmentation de capital.

Il souligne que le pouvoir judiciaire doit défendre l'intérêt public. Il faut néanmoins constater que le parquet, notamment, fait parfois preuve d'une certaine inertie.

Il veut donc faire des lois que chacun puisse facilement contrôler et faire appliquer.

Un autre membre indique que ce qu'il lit dans la proposition de M. De Vlieghere ne le convainc pas.

Il demande dans quelle mesure les suggestions qui ont été faites à la Chambre améliorent la proposition telle qu'elle y a été formulée (notamment, en vue d'un emploi plus facile, etc.).

Les « facilités » accordées dans une bonne intention à certaines sociétés, pourraient effectivement être à nouveau utilisées aux fins préjudiciables que le législateur a voulu combattre en 1991.

Un membre réplique que les éléments repris dans les développements de la proposition de loi lui semblent suffisamment clairs.

L'intervenant précédent fait observer que l'on peut avancer les mêmes arguments de contrôle pour la souscription de capital: on peut fonder une société avec un capital de 20 millions et malgré tout d'emblée agir frauduleusement.

Un autre membre fait référence aux développements de la proposition de loi de M. De Vlieghere, dont il ressort qu'elle a été discutée en profondeur avec les représentants du mouvement coopératif (sans autre spécification).

N'existe-t-il, par exemple, aucun avis du Conseil national de la coopération concernant ces articles?

Il lui est répondu qu'un tel avis existe bien, mais qu'il n'est pas récent (antérieur à 1991).

De heer Wintgens dient het volgende amendement in:

« Artikel 33 vervangen door wat volgt:

« Artikel 33. — In artikel 147ter van dezelfde gecoördineerde wetten, ingevoegd door de wet van 20 juli 1991, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

A) Het volgende lid wordt voor het eerste lid ingevoegd:

« Zij die bij de oprichtingsakte verschijnen worden als oprichters beschouwd niettegenstaande enig hiermee strijdig beding. »;

B) In het tweede lid, 2°, worden de woorden « 147bis, § 2 », vervangen door de woorden « 147bis, §§ 1 en 2 »;

C) In het tweede lid, 3°, worden de woorden « respectievelijk de onjuistheid », geschrapt. »

Verantwoording

A) Het betreft de herneming van het huidige artikel 33 van het ontwerp.

B) en C) De in dit amendement voorgestelde bepalingen strekken ertoe een aantal minder goede formuleringen van de wet van 20 juli 1991 te verbeteren.

Het amendement en het aldus geamendeerde artikel worden eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikelen 34 en 35 (art. 48 en 49 van de aangenomen tekst)

Deze artikelen geven geen aanleiding tot opmerkingen. Ze worden eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 36 (art. 50 van de aangenomen tekst)

De heren Barzin en Hatry dienen een amendement in dat ertoe strekt:

« In dit artikel een eerste lid in te voegen, luidende:

« In artikel 147sexies, eerste lid, van dezelfde gecoördineerde wetten, ingevoegd bij de wet van 20 juli 1991, worden tussen het woord « omvat » en het woord « maakt » ingevoegd de woorden « mag deze alleen betrekking hebben op het vaste gedeelte van het kapitaal, en ... »

Verantwoording

Indien een voorzorgsmaatregel noodzakelijk is om de degelijkheid te verzekeren van de inbreng in natura

M. Wintgens dépose l'amendement suivant:

« Remplacer l'article 33 par ce qui suit:

« Article 33. — À l'article 147ter des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 20 juillet 1991, sont apportées les modifications suivantes:

A) L'alinéa suivant est inséré avant l'alinéa 1er:

« Nonobstant toute stipulation contraire, les comparaissants à l'acte constitutif sont considérés comme fondateurs. »;

B) À l'alinéa 2, 2°, les mots « 147bis, § 2 », sont remplacés par les mots « 147bis, §§ 1er et 2 »;

C) À l'alinéa 2, 3°, les mots « ou de l'inexactitude » sont supprimés. »

Justification

A) Il s'agit de la reprise de l'actuel article 33 du projet.

B) et C) Les dispositions proposées en amendement visent à corriger des erreurs malencontreuses de formulation dans la loi du 20 juillet 1991.

L'amendement et l'article ainsi amendé sont adoptés à l'unanimité des 15 membres présents.

Articles 34 et 35 (art. 48 et 49 du texte adopté)

Ces articles ne donnent lieu à aucune discussion. Ils sont adoptés à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 36 (art. 50 du texte adopté)

MM. Barzin et Hatry déposent un amendement qui vise à:

« Insérer à cet article un alinéa premier, libellé comme suit:

« Dans l'article 147sexies, § 1er, alinéa premier des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 20 juillet 1991, ajouter entre les mots « en numéraire » et « un rapport » elle ne peut affecter que la part fixe du capital, et ... »

Justification

Si une précaution est nécessaire pour assurer la consistance de l'apport en nature dans une société

in een coöperatieve vennootschap, dan is het eveneens noodzakelijk om de juridische kwaliteit van die verrichting te waarborgen door het optreden van de notaris. Er bestaat een reëel gevaar dat de vennoot van de C.V. profiteert van de situatie door een inbreng in natura te doen en er tegelijkertijd voor te zorgen dat hij zijn aandeel op min of meer korte termijn terugbetaald krijgt. Om deze twee redenen is het aangewezen dat de inbreng in natura wordt beperkt tot de kapitaalverhoging betreffende het vaste gedeelte.

Een van de medeondertekenaars verklaart dat het amendement geen wijziging aanbrengt in de ontwerptekst maar aan de huidige tekst van de gecoördineerde wetten iets wil toevoegen.

Hij herinnert eraan dat artikel 147*sexies* handelt over de regeling met betrekking tot de coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid.

Een van de mede-ondertekenaars van het amendement is van mening dat de tegenwaarde van een niet-geldelijke inbreng in een coöperatieve vennootschap nooit tot het veranderlijke gedeelte mag behoren, aangezien dat volgens de indieners geen aanleiding kan geven tot terugbetaling.

De minister herhaalt dat het principe van de onaantastbaarheid van het kapitaal niet geldt voor het veranderlijke gedeelte van het kapitaal van een coöperatieve vennootschap. Dat deel vormt geen waarborg voor derden, aangezien de vennoten in een coöperatieve vennootschap de terugbetaling ervan kunnen vragen wanneer ze dat wensen.

Een van de medeondertekenaars legt uit dat het feit dat de vennoten van een coöperatieve vennootschap niet de terugbetaling kunnen vragen van hun deel in het vaste gedeelte van het kapitaal, de reden is waarom de tegenwaarde van de inbreng in natura in het vaste gedeelte van het kapitaal moet worden geïntegreerd.

Het amendement wordt verworpen met 11 tegen 3 stemmen, bij 1 onthouding.

Het artikel wordt aangenomen met 11 stemmen tegen 1 stem, bij 3 onthoudingen.

Artikelen 37 en 38 (art. 51 en 52 van de aangenomen tekst)

Deze artikelen geven geen aanleiding tot opmerkingen. Ze worden eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 39 (art. 53 van de aangenomen tekst)

De heer Vandenberghe dient het volgende amendement in:

« In het ontworpen artikel 158 punt 4° vervangen door de volgende bepaling:

« 4° artikel 78, met uitzondering van het eerste lid, 3°, en van het tweede lid; »

coopérative, il est également nécessaire de garantir la qualité juridique de l'opération par l'intervention d'un notaire. Il existe un réel danger que le coopérateur ne profite de la situation en apportant un bien en nature tout en se faisant rembourser sa part à plus ou moins brève échéance. Ces deux motifs incitent à limiter les apports en nature aux augmentations de capital concernant la part fixe.

L'un des cosignataires déclare que l'amendement ne propose pas un changement au texte du projet, mais présente un ajout au texte actuel des lois coordonnées.

Il rappelle que l'article 147*sexies* traite du régime des sociétés coopératives à responsabilité limitée.

Un des cosignataires de l'amendement estime que la contrepartie de l'apport non en numéraire à une société coopérative ne peut pas être mise dans la part variable puisque selon les auteurs cela ne peut pas donner lieu à remboursement.

Le ministre répète que le capital variable d'une société coopérative n'est pas soumis au principe de l'intangibilité du capital. Cette part ne constitue pas une garantie pour les tiers puisque les coopérateurs peuvent se la faire rembourser quand ils le veulent.

Un des cosignataires explique que le fait que les coopérateurs ne peuvent pas se faire rembourser leur part dans la part fixe du capital, constitue le motif pour assurer que la contrevaleur de l'apport en nature soit incorporée dans le capital fixe.

L'amendement est rejeté par 11 voix contre 3 et 1 abstention.

L'article est adopté par 11 voix contre 1 et 3 abstentions.

Articles 37 et 38 (art. 51 et 52 du texte adopté)

Ces articles ne suscitent aucune observation. Ils sont adoptés à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 39 (art. 53 du texte adopté)

M. Vandenberghe dépose l'amendement suivant:

« À l'article 158 en projet, remplacer le 4° par ce qui suit:

« 4° l'article 78, à l'exception de l'alinéa 1er, 3°, et de l'alinéa 2; »

Verantwoording

Dit amendement strekt ertoe om in verband met de coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid, de regeling inzake mededeling van de rekeningen en stukken aan de vennoten ten behoeve van de gewone algemene vergadering in overeenstemming te brengen met de regeling betreffende algemene vergaderingen welke een statutenwijziging tot onderwerp hebben, zoals die is omschreven in artikel 40 van het ontwerp, op grond waarvan een artikel 158ter wordt ingevoegd. Aangezien voornoemde vennootschappen soms duizenden leden tellen moeten de formaliteiten inzake mededeling van rekeningen en stukken, die de coöperatieve vennootschappen moeten vervullen, in beide gevallen worden versoepeld.

Het amendement en het aldus geamendeerde artikel worden eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 39*bis* (nieuw) (art. 54 van de aangenomen tekst)

De heren Vandenberghe en Pataer dienen het volgende amendement in:

« Een artikel 39bis (nieuw) invoegen, luidend als volgt:

« Artikel 39bis. — In artikel 158bis, derde lid, van dezelfde gecoördineerde wetten, ingevoed bij de wet van 29 juni 1993, worden tussen de woorden « 250 000 frank » en « kan iedere belanghebbende » de woorden « of, in geval van de toepassing van artikel 147bis, tot 100 000 frank. »

Verantwoording

Het is aangewezen artikel 158bis van de gecoördineerde wetten aan te vullen ten einde er, in termen van minimumkapitaal, de coöperatieve vennootschap met sociaal oogmerk eronder te laten vallen, dit overeenkomstig artikel 147bis, § 1, vijfde lid.

Het amendement wordt aangenomen met 12 tegen 3 stemmen.

Artikel 40 (art. 55 van de aangenomen tekst)

De heer Vandenberghe dient het volgende amendement in:

« Het ontworpen artikel 40 vervangen door de volgende bepaling:

Een artikel 158ter, luidend als volgt, wordt in dezelfde gecoördineerde wetten ingevoegd:

« Artikel 158ter. — Artikel 70bis is van toepassing op de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid. De verslagen en de staat bedoeld in dat artikel moeten evenwel niet aan de vennoten worden overgezonden, zoals is bepaald in het eerste lid. In dit geval heeft iedere vennoot het recht om ten

Justification

Le présent amendement vise, en ce qui concerne les sociétés coopératives à responsabilité limitée, à aligner le régime de communication des comptes et documents aux associés pour l'assemblée générale ordinaire, sur celui que prévoit l'article 40 du projet — introduisant l'article 158ter — pour l'assemblée générale ayant pour objet la modification des statuts. Il convient en effet, dans l'un et l'autre cas, d'alléger les formalités d'information à charge des coopératives, compte tenu de ce qu'elles comptent parfois des milliers de membres.

L'amendement et l'article ainsi amendé sont adoptés à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 39*bis* (nouveau) (art. 54 du texte adopté)

MM. Vandenberghe et Pataer déposent l'amendent suivant:

« Insérer un article 39bis (nouveau), libellé comme suit:

« Article 39bis. — À l'article 158bis, alinéa 3, des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 29 juin 1993, les mots « ou, en cas d'application de l'article 147bis, § 1er, alinéa 5, à 100 000 francs, » sont insérés entre les mots « 250 000 francs » et les mots « tout intéressé. »

Justification

Il s'indique de compléter l'article 158bis des lois coordonnées de manière à y viser la situation, en termes de capital minimum, de la société coopérative à finalité sociale, conformément à l'article 147bis, § 1er, alinéa 5.

L'amendement est adopté par 12 voix contre 3.

Article 40 (art. 55 du texte adopté)

M. Vandenberghe dépose l'amendement suivant:

« Remplacer l'article 40 en projet par ce qui suit:

Un article 158ter, rédigé comme suit, est inséré dans les mêmes lois coordonnées:

« Article 158ter. — L'article 70bis est applicable à la société coopérative à responsabilité limitée. Toutefois, les rapports et l'état visés à cet article ne doivent pas être transmis aux associés conformément à l'alinéa 1er. Dans ce cas, tout associé a le droit de prendre connaissance desdits documents au siège

minste vijftien dagen voor de algemene vergadering op de zetel van de vennootschap van voornoemde stukken kennis te nemen. Op eenvoudig verzoek kan hij binnen dezelfde termijn kosteloos een afschrift van die stukken verkrijgen.»

Verantwoording

Artikel 40 van het ontwerp, dat een nieuw artikel 158ter invoegt, beoogt een versoepeling van de formaliteiten inzake overzending van stukken aan de vennoten van een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid in het kader van een algemene vergadering die een statutenwijziging tot onderwerp heeft. Te dien einde wordt de vennootschap op grond van het ontworpen artikel 158ter ervan vrijgesteld de verslagen en de staat bedoeld in artikel 70bis aan de vennoten toe te zenden.

Aan de vennoten die daarom verzoeken, moet evenwel de mogelijkheid worden geboden om ten minste vijftien dagen vóór de vergadering een kosteloos afschrift van de in artikel 70bis bedoelde stukken te verkrijgen.

Het amendement is erop gericht het ontworpen artikel 158ter op dit stuk aan te vullen.

Het amendement en het aldus geamendeerde artikel worden eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 41 (art. 56 van de aangenomen tekst)

Dit artikel geeft geen aanleiding tot bespreking.

Het wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 42 (art. 57 van de aangenomen tekst)

De minister verklaart het volgende.

Het voorgestelde artikel 158*quinquies* van de vennootschapswet betreft de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid. Deze vennootschap kan worden gedefinieerd aan de hand van drie criteria:

1) de veranderlijkheid van het aantal vennoten, hetgeen ertoe leidt dat het maatschappelijk kapitaal geleidelijk aan wordt opgebouwd. Hierin verschilt zij van de naamloze vennootschap waar de werving van het maatschappelijk kapitaal grotendeels bij de oprichting geschiedt en later bij kapitaalverhogingen;

2) een specifiek beheer van de winst omdat de vennoot tevens de begunstigde is van de winst die de vennootschap boekt;

3) een specifieke regeling van het stemrecht. Ofwel wordt geopteerd voor het principe «één man, één stem», ofwel wordt dit principe door de statuten gemoduleerd.

social quinze jours au moins avant l'assemblée et d'en obtenir, sans frais et sur simple demande, une copie dans le même délai.»

Justification

L'article 40 du projet — introduisant un article 158ter nouveau — a pour objet d'alléger les formalités de transmission des documents aux associés des coopératives à responsabilité limitée en ce qui concerne l'assemblée générale ayant pour objet une modification aux statuts. À cet effet, l'article 158ter en projet dispense la société d'adresser aux associés les rapports et l'état visés à l'article 70bis.

Il convient toutefois de permettre aux associés qui en font la demande d'obtenir, quinze jours au moins avant l'assemblée, copie gratuite des documents visés à l'article 70bis.

Le présent amendement a pour objet de compléter sur ce point l'article 158ter en projet.

L'amendement et l'article ainsi amendé sont adoptés à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 41 (art. 56 du texte adopté)

Cet article ne donne pas lieu à discussion.

Il est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 42 (art. 57 du texte adopté)

Le ministre déclare ce qui suit.

L'article 158*quinquies* de la loi sur les sociétés commerciales proposé concerne la société coopérative à responsabilité limitée. Cette société peut être définies par les trois critères suivants:

1) la variabilité du nombre d'associés, ce qui entraîne que le capital social est constitué au fil du temps. En cela, elle diffère de la société anonyme, où la constitution du capital social intervient principalement lors de la fondation et ultérieurement par des augmentations de capital;

2) une gestion spécifique du bénéfice, parce que l'associé est également le bénéficiaire du bénéfice que la société enregistre;

3) une réglementation spécifique du droit de vote. Soit on opte pour le principe «un homme, une voix», soit ce principe est modulé par les statuts.

Artikel 158*quinquies* bepaalt dat, wanneer een vennoot zich terugtrekt, er een uitzondering geldt op het principe dat de betrokken vennoot gerechtigd is op de nominale waarden van zijn aandelen, alsook op de waardevermeerdering welke uit de jaarrekening blijkt.

Het bovenvermelde artikel gaat uit van een organisatie die de preëminentie van de vennootschap op de reserves mogelijk maakt. De statuten kunnen wel in een andere regeling voorzien.

De minister wijst erop dat grote internationale coöperaties tot stand komen via coöperatieve vennootschappen. Bijvoorbeeld, Euroclear, dat zich wereldwijd bezighoudt met de compensatie van roerende waarden, is een coöperatieve vennootschap met 2 600 vennoten, die in Brussel gevestigd is. Indien één van de vennoten, een bank, een investerings- of een beursvennootschap, zich uit de vennootschap terugtrekt, zal de uitkering op een andere wijze worden geregeld dan het voorgestelde artikel 158*quinquies* bepaalt.

Coöperatieve vennootschappen, zoals de C.E.R.A. bijvoorbeeld, zijn onderworpen aan het voorgestelde artikel 158*quinquies*.

Een lid merkt op dat het voorgestelde artikel niet alleen betrekking heeft op vennoten die uit de vennootschap uittreden, maar ook op de verdeling van het nettoresultaat op het einde van het boekjaar.

De nieuwe bepaling heeft derhalve een algemene draagwijdte.

Met betrekking tot het voorgestelde artikel 158*quinquies*, derde lid, van de vennootschapswet, merkt hij op dat de incorporatie in het eigen vermogen zowel van het nog niet afgeschreven bedrag van de kosten van oprichting en uitbreiding als, behoudens in uitzonderingsgevallen, van het nog niet afgeschreven bedrag van de kosten van onderzoek en ontwikkeling, welke nu verboden wordt, door ter beurze genoteerde vennootschappen werd toegepast. Deze vennootschappen hebben de hiervoor geciteerde kosten geactiveerd. Bepaalde aandelen verloren hierdoor een tijdlang hun aantrekkingskracht op het beurspubliek.

Spreker wenst te weten of de coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid door deze nieuwe bepaling aan een strengere regeling onderworpen zijn dan de andere vennootschapsvormen.

De minister antwoordt ontkennend.

De vorige spreker herhaalt dat sommige vennootschappen vroeger niet aarzelden de nog niet afgeschreven kosten van oprichting en uitbreiding, alsook van onderzoek en ontwikkeling, in hun actief op te nemen om de aandeelhouders een positieve balans voor te leggen.

L'article 158*quinquies* stipule que, lorsqu'un associé se retire, il est fait exception au princie selon lequel l'associé concerné a droit à la valeur nominale de ses actions, ainsi qu'à l'augmentation de valeur qu'ont fait apparaître les comptes annuels.

L'article précité se fonde sur une organisation qui permet la prééminence de la société sur les réserves. Les statuts peuvent cependant prévoir d'autres dispositions.

Le ministre souligne le fait que de grandes coopératives internationales sont mises sur pied par le biais de sociétés coopératives. Par exemple, Euroclear, qui s'occupe au niveau mondial de la compensation de valeurs mobilières, est une société coopérative comptant 2 600 associés, implantée à Bruxelles. Si l'un des associés, une banque, une société d'investissement ou une société de bourse, se retire de la société, la distribution sera régie autrement que ne le prévoit l'article 158*quinquies* proposé.

Les sociétés coopératives, comme la C.E.R.A, par exemple, sont soumises à l'article 158*quinquies* proposé.

Un membre remarque que l'article proposé concerne non seulement les associés qui se retirent de la société, mais aussi la répartition du résultat net à la fin de l'exercice comptable.

Aussi la nouvelle disposition a-t-elle une portée générale.

Pour ce qui concerne l'article 158*quinques*, troisième alinéa, de la loi sur les sociétés commerciales proposé, il fait remarquer que l'incorporation dans le patrimoine propre tant du montant non encore amorti des frais de constitution et d'extension que, sauf dans des cas exceptionnels, du montant non encore amorti des frais de recherche et de développement, qui est maintenant interdite, a été appliquée par des sociétés cotées en bourse. Ces sociétés ont passé à l'actif les frais précités. Certaines actions perdent de ce fait leur potentiel attractif, pendant un certain temps, auprès du public boursier.

L'intervenant demande si, de par cette nouvelle disposition, les sociétés coopératives à responsabilité limitée seront soumises à un régime plus strict que les autres formes de société.

Le ministre répond négativement.

Le préopinant répète que certaines sociétés n'ont auparavant pas hésité, pour pouvoir présenter aux actionnaires un bilan positif, à inscrire dans leurs actifs les frais non encore amortis de la constitution de ces sociétés et de leur extension, ainsi que les frais de recherche et de développement.

De minister geeft toe dat vennootschappen zich tot deze praktijk leenden om hun aandeelhouders een jaarlijks dividend te kunnen uitbetalen. Blijkbaar bestaat er op dit vlak een verwachtingspatroon.

Het lid stelt dat geen enkele beurs aan dit fenomeen ontsnapt. Indien de uitkering van een dividend hoogten en laagten kent, kan men erop aan dat het betrokken aandeel geen grote aantrekkingskracht uitoefent op de investeerders.

Hij wijst erop dat de ondernemingen in de Verenigde Staten hun dividend niet jaarlijks, maar trimestrieel uitkeren.

De minister stipt aan dat de uitkering van het dividend er wel onregelmatig is.

De vorige spreker repliceert dat een vennootschap die trimester na trimester slechte bedrijfsresultaten bekendmaakt, de waarde van haar aandeel ziet ineenstuiken. Men speelt dus dichter op de bal.

In ieder geval kan hij erin komen dat artikel 158*quinquies* voor de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid een bescherming invoert omdat de vennoten misschien nog minder dan de doorsnee aandeelhouder gekwalificeerd zijn om het financieel beleid van de vennootschap te beoordelen.

Artikel 42 wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 42*bis* (nieuw) (art. 58 van de aangenomen tekst)

In het raam van de bespreking van het voorstel van wet van de heer Taminiaux c.s. heeft de heer Vandenberghe c.s. een amendement ingediend dat ertoe strekt in het ontwerp een artikel 42*bis* in te voegen ter vervanging van artikel 159, laatste lid, van de gecoördineerde wetten.

Voor de tekst van en de stemming over dit amendement, zie *infra* blz. 326 en 355.

Artikel 43 (art. 59 van de aangenomen tekst)

De minister verklaart dat, overeenkomstig het voorgestelde artikel 162 van de vennootschapswet, binnen acht dagen na de benoeming of de ambtsbeëindiging van zaakvoerders een door hen ondertekend uittreksel uit de akte die hun bevoegdheid of de beëindiging van hun ambt vaststelt, moet worden neergelegd op de griffie van de richtbank van koophandel.

De innovatie van de nieuwe bepaling betreft de verplichting voor de zaakvoerder om niet alleen bij zijn benoeming, maar ook bij de beëindiging van zijn ambt, een uittreksel uit de akte die deze rechtshandeling vaststelt, op de griffie van de rechtbank van koophandel neer te leggen.

Le ministre concède que certaines sociétés se sont livrées à cette pratique pour pouvoir verser un dividende annuel à leurs actionnaires. Il faut de toute évidence répondre à certaines attentes en la matière.

Le membre déclare qu'aucune bourse n'échappe à ce phénomène. Il est probable, s'il y a des hauts et des bas (des montagnes russes), pour ce qui est de la distribution des dividendes que l'action en question ne sera pas très attractive pour les investisseurs.

Il souligne qu'aux États-Unis, les entreprises distribuent leurs dividendes, non pas annuellement, mais trimestriellement.

Le ministre précise que la distribution du dividende y est toutefois irrégulière.

L'orateur précédent réplique qu'une société qui, trimestre après trimestre, publie de mauvais résultats d'exploitation, voit s'effondrer la valeur de son action. On suit donc la situation pas à pas.

Quoi qu'il en soit, il comprend que l'article 158*quinquies* introduit une protection pour les sociétés coopératives à responsabilité limitée parce que les associés sont peut-être encore moins qualifiés que l'actionnaire moyen pour juger la politique financière de la société.

L'article 42 est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 42*bis* (nouveau) (art. 58 du texte adopté)

Dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts, M. Vandenberghe et consorts ont déposé un amendement en vue d'insérer dans le projet de loi un article 42*bis*, visant à remplacer l'article 159, dernier alinéa, des lois coordonnées.

Pour le texte et le vote de cet amendement, voyez *infra* pp. 326 et 355.

Article 43 (art. 59 du texte adopté)

Le ministre déclare que, selon l'article 162 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, qui est proposé, un extrait signé de l'acte constatant leur pouvoir ou la cessation de leur mandat et portant leur signature doit être déposé au greffe du tribunal de commerce dans les huit hours de la nomination ou de la cessation du mandat des gérants.

L'innovation que renferme la nouvelle disposition concerne l'obligation, pour le gérant, de déposer au greffe du tribunal de commerce un extrait de l'acte qui constate cet acte juridique, non seulement lors de sa nomination, mais aussi lors de la cessation de son mandat.

Een lid wenst te weten waarom de bestuurders van een coöperatieve vennootschap krachtens artikel 161 van de vennootschapswet om de zes maanden op de griffie van de rechtbank van koophandel een ondertekende en gedagtekende lijst van de vennoten moeten neerleggen, terwijl de zaakvoerders uitsluitend binnen acht dagen na hun benoeming of ambtsbeëindiging een ondertekend uittreksel uit de akte die hun bevoegdheid of de beëindiging van hun ambt vaststelt, op dezelfde griffie moeten neerleggen. Om welke reden geldt de termijn van zes maanden niet voor de zaakvoerders bedoeld in het voorgestelde artikel 162 van de vennootschapswet? Wat zeggen de voorbereidende werken hierover?

De minister antwoordt dat de artikelen 161 en 162 van de vennootschapswet een verschillende situatie dekken.

De eerstvernoemde bepaling betreft de coöperatieve vennootschap met een onbeperkte en hoofdelijke aansprakelijkheid van de vennoten. Dit betekent dat er vrijwel geen formele vereisten bestaan inzake de vaststelling van het maatschappelijk kapitaal. De verantwoordelijkheid ligt derhalve bij de natuurlijke personen-vennoten. Vandaar de verplichting voor de bestuurders om om de zes maanden een lijst van de vennoten op de griffie van de rechtbank van koophandel neer te leggen.

De tweede bepaling betreft de zaakvoerders zelf. Het is van belang dat er aan hun benoeming of de beëindiging van hun ambt publiciteit wordt gegeven.

Een lid stelt dat het voorgestelde artikel 162 van de vennootschapswet een einde wil maken aan de praktijk waarbij het ontslag wordt verzwegen van een zaakvoerder die geen vertrouwen meer heeft in het bestuur van de vennootschap, om aldus het vertrouwen in de overige garant staande zaakvoerders niet aan het wankelen te brengen. De voorgestelde bepaling heeft tot doel het vrijwillige verzuim van de bekendmaking van het ontslag van een zaakvoerder te voorkomen.

Het artikel wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 44 (art. 60 van de aangenomen tekst)

De minister verklaart dat, in aansluiting op het voorgestelde artikel 162, het voorgestelde artikel 163 van de vennootschapswet bepaalt dat ook de akten van ambtsbeëindiging der zaakvoerders kosteloos ter inzage liggen.

Dit artikel geeft verder geen aanleiding tot bespreking.

Het wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Un membre demande pourquoi les administrateurs d'une société coopérative doivent, en vertu de l'article 161 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, déposer tous les six mois, au greffe du tribunal de commerce, une liste signée et datée par les associés, alors que les gérants ne doivent déposer au même greffe que dans les huit jours de leur nomination ou de la cessation de leur mandat, un extrait signé de l'acte constatant leur pouvoir ou la cessation de leur mandat. Pour quelles raisons le délai de six mois n'est-il pas applicable aux gérants visés à l'article 162 proposé des lois coordonnées sur les sociétés commerciales? Que disent à ce propos les travaux préparatoires?

Le ministre répond que les articles 161 et 162 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales se rapportent à des situations différentes.

La première disposition concerne la société coopérative à responsabilité illimitée et solidaire des associés. Cela signifie qu'il n'y a pratiquement aucune condition formelle à remplir en ce qui concerne la fixation du capital social. La responsabilité réside, dès lors, chez les associés, en tant que personnes physiques. De là, l'obligation imposée aux administrateurs de déposer une liste des associés, tous les six mois, au greffe du tribunal de commerce.

La seconde disposition concerne les gérants mêmes. Il importe que leur nomination ou leur cessation de mandat fasse l'objet d'une publicité.

Un membre déclare que l'article 162 proposé des lois coordonnées sur les sociétés commerciales veut mettre fin à la pratique qui consiste à passer sous silence la démission d'un gérant qui n'a plus la confiance de la direction de la société, afin ainsi de ne pas ébranler la confiance dans les autres gérants garants. La disposition proposée a pour but d'éviter que l'on n'omette volontairement de communiquer la démission d'un gérant.

L'article est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 44 (art. 60 du texte adopté)

Le ministre déclare que, par référence à l'article 162 proposé, l'article 163 propose des lois coordonnées sur les sociétés commerciales dispose que le public est également admis à prendre connaissance gratuitement des actes, de cessation mettant fin à la gérance.

Cet article ne donne lieu à aucune autre discussion.

Il est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

4. BESPREKING VAN HET VOORSTEL VAN WET OP DE VENNOOTSCHAPPEN MET EEN SOCIAAL OOGMERK, DE VENNOOTSCHAPPEN TER ONDERSTEUNING VAN DE VENNOOTSCHAPPEN MET EEN SOCIAAL OOGMERK EN DE VERENIGINGEN VAN VENNOOTSCHAPPEN MET EEN SOCIAAL OOGMERK [VAN DE HEER TAMINIAUX c.s.; Nr. 535-1 (1992-1993)]

I. INLEIDENDE UITEENZETTING VAN EEN COMMISSIELID

Een lid werd door de hoofdindiener van het wetsvoorstel gelast de volgende inleidende uiteenzetting aan de Commissie te gegeven:

« Volgens de ondertekenaars van het voorstel blijkt de sociale economie een belangrijk antwoord te kunnen bieden op de problemen die voortvloeien uit het ontstaan van een nieuwe beschaving die alsmaar meer rekening zal moeten houden met een tekort aan arbeidsplaatsen.

Des te meer daar de sociale economie steunt op talrijke experimenten die in ons land reeds werden gevoerd met het oog op een verminderde sociale uitsluiting middels het scheppen van werkgelegenheid.

Vandaag de dag is de sociale economie, juridisch gezien, gestructureerd rond de onderlinge maatschappijen, de coöperatieve vennootschap en het verenigingsverband.

De sociale economie wordt onderbouwd door principes van solidariteit en participatie, veel meer dan door winstoogmerk of rendabiliteitsoverwegingen.

Die initiatieven ontstaan vaak in de non-profitsector en groeien geleidelijk verder binnen een koopmanskader, maar wel blijven ze een strikt produktivisme afwijzen en maken ze mogelijk dat minder begaafde of minder geschoolde personen ook aan werk geraken.

Ze zijn dus ook een middel om te strijden tegen een gevoel van nutteloosheid dat zo pijnlijk wordt beleefd door mensen die zonder werk zitten.

Er zijn op sociaal gebied collectieve behoeften waarop moet worden ingespeeld, zoals die ook bestaan op het vlak van de milieubescherming. Oude ambachten duiken overigens in bepaalde sectoren weer op, nieuwe beroepen worden geschapen in de ambachtelijke, biologische of ecologische produktie.

Dit geheel van activiteiten, dat heden onder de noemer sociale economie wordt samengebracht, vraagt alleen maar zich verder te kunnen ontwikkelen en waarde toe te kennen aan de mens, ongeacht diens

4. DISCUSSION DE LA PROPOSITION DE LOI SUR LES SOCIÉTÉS D'INTÉRÊT SOCIAL, LES SOCIÉTÉS DE PROMOTION D'INTÉRÊT SOCIAL ET LES UNIONS DE SOCIÉTÉS D'INTÉRÊT SOCIAL [DE M. TAMINIAUX ET CONSORTS; Nº 535-1 (1992-1993)]

I. EXPOSÉ INTRODUCTIF PAR UN COMMISSAIRE

Un membre a été chargé par l'auteur principal de la proposition de présenter l'exposé introductif suivant à la Commission:

« L'économie sociale paraît être, aux yeux des signataires de la proposition, une réponse importante aux problèmes qui découlent de l'installation d'une nouvelle civilisation qui devra tenir compte de plus en plus du manque d'emplois.

Ceci est d'autant plus vrai que l'économie sociale s'appuie sur des expériences déjà nombreuses menées dans notre pays afin de réduire l'exclusion sociale en créant l'emploi.

Actuellement, l'économie sociale est structurée juridiquement autour de la mutuelle, de la société coopérative et de l'organisation associative.

L'économie sociale repose sur des principes de solidarité et de participation, plutôt que sur une finalité de profit et de rentabilité.

Ces initiatives prennent souvent naissance dans le secteur non-marchand, et se développent progressivement dans le cadre de l'activité marchande, mais en rejetant toujours l'intransigeance du productivisme, et en permettant l'accès au travail de personnes moins douées ou moins qualifiées.

Il s'agit aussi d'un moyen de combattre le sentiment d'inutilité, ressenti péniblement par ceux qui sont sans emploi.

Il y a des besoins collectifs à satisfaire en matière sociale et en matière de protection de l'environnement. D'anciens métiers réapparaissent d'ailleurs dans certains secteurs, et d'autres voient le jour dans la production dite artisanale, biologique ou écologique.

Cet ensemble d'activités, reconnues aujourd'hui sous le nom d'économie sociale, ne demande qu'à se développer, en valorisant l'homme, quelles que soient ses potentialités, en refusant le chômage, en sociali-

mogelijkheden, door werkloosheid te weigeren middels een socialisering van de winst en door werkloze werknemers te laten overstappen van een status van steuntrekker naar die van volwaardig werknemer of zelfs van schepper.

Dit type van onderneming hoort wel degelijk thuis in de bedrijfseconomische sfeer. Aldus de verklaring van de Commissie van de Europese Gemeenschappen, in een communiqué van 18 december 1989.

Later werden drie voorstellen van verordening met betrekking tot de sociale economie uitgewerkt die werden besproken in de Commissie van de Europese Gemeenschappen; ze zouden zelfs door het Europees Parlement zijn goedgekeurd.

In Frankrijk en in Spanje werden de principes van de sociale economie in diverse statuten omgezet.

In België bestaan al tal van gelijkaardige ondernemingen, maar die beschikken vooralsnog niet over een aangepast juridisch statuut.

Hier kan het voorbeeld worden aangehaald van een beschutte werkplaats die op een bepaald ogenblik besluit een bakkerij- of traiteur-afdeling op te richten en dus een handelsactiviteit gaat voeren, zonder dat ze evenwel een bepaalde rechtsvorm aannemen.

Een ander voorbeeld nog zijn de initiatieven die een ondersteuningsstructuur vinden bijvoorbeeld in een school, een vereniging of een maatschappij van enkele personen.

Maar geen van de thans bestaande rechtsvormen van handelsvennootschappen is geschikt voor de hier bedoelde ondernemingssoort.

Er werd dan ook gedacht aan het oprichten van vennootschappen die aan die specifieke behoeften beantwoorden, zoals bijvoorbeeld de vennootschap met een sociaal oogmerk, die een specifiek statuut zou bezitten voor dit type van onderneming met een sociaal doel en deelneming van de werknemers.

De vennootschap met een sociaal oogmerk moet een bedrijfseconomische activiteit voeren met een sociaal doel, dat duidelijk in de doelstelling van de vennootschap wordt gevoerd.

De organisatie ervan zou berusten op een ethiek die de concretisering zou zijn van het solidariteitsbeginsel.

Het oogmerk van dienstverlening aan de leden zou centraal staan, veel meer dan het winstoogmerk. Uiteraard zal er ook een democratische besluitvorming worden toegepast, waarin alle vennoten worden betrokken en verder zouden voor de verdeling van de inkomsten personen en werk primeren boven kapitaal.

Het doel en het oogmerk van de vennootschap met een sociaal oogmerk moeten duidelijk worden vermeld, met een nauwkeurige en duidelijke omsant le profit, et en permettant aux travailleurs sans emploi de passer du statut d'assisté à celui de travailleur à part entière, voire même de créateur.

Ce type d'entreprises appartient bien à la sphère économique. C'est en tout cas ce qu'a confirmé la Commission des Communautés européennes dans une communication du 18 décembre 1989.

Il y a eu ensuite trois propositions de règlement concernant l'économie sociale, qui ont été discutées au sein de la Commission des Communautés européennes, et auraient même été adoptées au Parlement européen.

En France et en Espagne, différents statuts rencontrent les principes de l'économie sociale.

En Belgique, les entreprises de ce type sont déjà nombreuses, mais ne disposent pas encore d'un statut juridique adapté.

On peut citer l'exemple de l'atelier protégé qui, à un moment donné, se dote d'une section boulangerie ou traiteur, et exerce ainsi une activité commerciale, sans être couvert sur le plan juridique.

Un autre exemple est celui des initiatives qui ont trouvé un support dans des structures telles qu'une école, une association, un groupement de quelques personnes.

Aucun des types juridiques de sociétés commerciales existant actuellement ne convient à ce type d'entreprises.

C'est pourquoi l'on a songé à créer des sociétés qui répondent à ces besoins spécifiques, comme par exemple la société d'intérêt social, qui aurait le statut-clé de ce type d'entreprises, avec un but social et une participation des travailleurs.

La société d'intérêt social doit avoir une activité économique à but social, clairement formulée dans son objectif social.

Son organisation serait fondée sur une éthique, qui se traduirait par les principes de solidarité.

C'est ainsi que la finalité de service à ses membres serait privilégiée, plutôt que la finalité de profit. Il y aurait obligatoirement un processus de décision démocratique impliquant tous les associés, ainsi qu'une primauté des personnes et du travail sur le capital dans la répartition des revenus.

Il convient de préciser clairement l'objet et le but de la société d'intérêt social, d'en donner une définition claire et précise, ceci afin d'éviter qu'elle ne devienne

schrijving, om te vermijden dat die vennootschap een toevlucht zou worden voor belastingontduiking of ontduiking van de sociale wetten, waarbij dan de hoofdbedoeling, namelijk het scheppen van werkgelegenheid, oneigenlijk zou worden gebruikt.

De vennootschap ter ondersteuning van de vennootschappen met een sociaal oogmerk heeft als basis openbare en privé financiële en kredietinstellingen, verzekeringsmaatschappijen, de nationale investeringsmaatschappij of de gewestelijke investeringsmaatschappijen.

Die instellingen zouden een dochter kunnen oprichten met als enig doel van de vennootschap de ondersteuning van vennootschappen met een sociaal oogmerk.

Deze vennootschappen ter ondersteuning mogen geen andere activiteit uitoefenen.

Natuurlijke personen, vennootschappen met een sociaal oogmerk, plaatselijke besturen, O.C.M.W.'s, ziekenfondsen of coöperatieve vennootschappen kunnen vennootschappen ter ondersteuning van de vennootschappen met een sociaal oogmerk oprichten.

Geen andere rechtspersoon kan vennoot worden van die vennootschappen die bedoeld zijn om kapitaal en technische en administratieve bijstand in te brengen bij de bedrijfsvoering van de vennootschap met een sociaal oogmerk.

Een andere formule zou kunnen zijn dat vennootschappen met een sociaal oogmerk zich verenigen.

De vennootschappen kunnen zich verenigen om een aantal taken uit te voeren of bepaalde diensten te verstrekken ten gunste van de aangesloten vennootschappen.

De vereniging van vennootschappen met een sociaal oogmerk zou die vennootschappen kunnen vertegenwoordigen bij collectieve acties, naar het voorbeeld van het V.B.O. of het Middenstandsverbond.

Tot besluit: de vennootschap met een sociaal oogmerk zou dankzij een aangepast statuut ingepast kunnen worden in de commerciële sector van de sociale economie.

Verder biedt zij niet te verwaarlozen mogelijkheden voor het scheppen van arbeidsplaatsen die toegankelijk zijn voor de kansarmen.

De vennootschap met een sociaal oogmerk past ook in een Europese dynamiek. Naast het feit dat zij de mens door het werk valoriseert, reikt zij ook een antwoord aan voor bestaande behoeften, met name in de sociale en in de milieusector.

Dankzij de werkgelegenheid die zij schept, zorgt de sociale economie voor hogere fiscale en parafiscale

un statut-refuge susceptible d'évasion fiscale ou d'évasion sociale, détournant ainsi l'objectif fondamental qui est la création d'emplois.

Quant à la société de promotion d'intérêt social, elle aurait pour base les institutions financières et de crédit, publiques et privées, les sociétés d'assurance, la société nationale d'investissement ou les sociétés régionales d'investissement.

Ces institutions pourraient créer une filiale, dont l'objectif social unique serait la promotion des sociétés d'intérêt social.

Ces sociétés de promotion d'intérêt social ne pourraient exercer aucune autre activité.

Des personnes physiques, des sociétés d'intérêt social, des pouvoirs publics locaux, des C.P.A.S., des mutuelles, des sociétés coopératives pourraient fonder des sociétés de promotion d'intérêt social.

Aucune autre personne morale ne peut être associée à ces sociétés, dont le but est d'apporter le capital et l'aide technique et administrative à la gestion de la société d'intérêt social.

Une autre formule serait l'union des sociétés d'intérêt social.

Ces sociétés pourraient s'unir afin d'accomplir certaines tâches ou de fournir certains services en faveur des sociétés affiliées.

L'union des sociétés d'intérêt social pourrait aussi représenter les sociétés d'intérêt social dans des démarches collectives, comme le fait la F.E.B. ou l'Union des Classes moyennes.

En conclusion, la société d'intérêt social permettrait, grâce à un statut adéquat, de s'inscrire dans le secteur marchand de l'économie sociale.

Par ailleurs, elle fournit une piste non négligeable pour la création d'emplois, à la portée des moins favorisés.

Elle entre aussi dans une dynamique européenne. Outre qu'elle valorise l'homme par le travail, elle permet de donner réponse à des besoins, notamment en matière sociale et d'environnement.

Par l'emploi qu'elle crée, l'économie sociale permet de meilleures rentrées fiscales et para-fiscales, ainsi

ontvangsten en ook voor kostenvermindering in de sociale zekerheid, onder meer op het vlak van de werkloosheidsuitkeringen.

*
* *

II. STANDPUNT VAN DE REGERING

Deze minister verheugt er zich over dat het wetsvoorstel bij de bespreking van het wetsontwerp tot wijziging van de wetten op de handelsvennootschappen wordt betrokken.

Het invoegen van de vennootschap met sociaal oogmerk in de bestaande wetgeving kan uit verschillende invalshoeken worden benaderd.

Enerzijds kan men opteren voor een coöperatieve vennootschap die commercieel gericht is en waarvan de oprichting en de werking in het Wetboek van Koophandel wordt geregeld. Zij zou de vorm hebben van een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, met onbeperkte aansprakelijkheid of bij wijze van deelneming. Zij wordt gekenmerkt door drie principes: variabiliteit van het kapitaal en het aantal leden, specifieke verdeling van de winst volgens de statuten en verdeling van het aantal stemmen binnen de vennootschap. Ofwel geldt het principe « één man, één stem », ofwel wordt aan de participerende rechtspersonen een zwaardere stem verleend.

Anderzijds kan, naast de coöperatieve vennootschappen, ook aan de creatie van bestaande vennootschappen met een sociaal oogmerk worden gedacht, welke niet in de wet op de handelsvennootschappen zouden worden geregeld.

De vraag rijst of de invoering van vennootschappen met een sociaal oogmerk niet de gelegenheid schept om de rechtspersonenbelasting te ontlopen.

In dat verband haalt de minister artikel 40 aan van het wetsvoorstel-Taminiaux, luidende:

Vennootschappen met een sociaal oogmerk zijn vrijgesteld van welke vorm ook van vennootschapsbelasting gedurende de vijf volledige boekjaren die volgen op de datum van hun oprichting.

Voor de daaropvolgende boekjaren worden de winsten die opnieuw belegd worden in de vennootschap met een sociaal oogmerk, in een vennootschap ter ondersteuning van de vennootschappen met een sociaal oogmerk waarvan zij lid is, of in een vereniging van vennootschappen met een sociaal oogmerk waarvan zij lid is, vrijgesteld van vennootschapsbelasting. Het deel van de winsten dat aan de vennoten wordt uitgekeerd, is aan de vennootschapsbelasting onderworpen tegen een verlaagd tarief van 25 pct. van de vennootschapsbelasting die een handelsvernnootschap verschuldigd is.

que des réductions de charges dans les dépenses de sécurité sociale, et notamment d'allocations de chômage.

*
* *

II. POSITION DU GOUVERNEMENT

Le ministre se réjouit que la proposition de loi ait été jointe à la discussion du projet de loi modifiant les lois sur les sociétés commerciales.

On peut aborder le problème de l'insertion de la société d'intérêt social dans la législation existante sous divers angles.

D'une part, on pourrait opter pour la société coopérative qui a une finalité commerciale et dont la constitution et le fonctionnement sont régis par le Code de commerce. Elle prendrait la forme d'une société coopérative à responsabilité limitée, à responsabilité illimitée ou de participation. Elle se distingue par trois caractéristiques: la variabilité de son capital et du nombre d'associés, la répartition spécifique des bénéfices conformément aux dispositions statutaires et la répartition du nombre de voix au sein de la société. Soit on applique le principe « un homme, une voix », soit on accorde une pondération plus forte à la personne morale qui participe.

D'autre part, on pourrait également envisager, à côté de la société coopérative, de créer des sociétés autonomes d'intérêt social, ces dernières n'étant pas prévues par la loi sur les sociétés commerciales.

La question se pose de savoir si la création de sociétés d'intérêt social ne donnerait pas la possibilité d'échapper à la taxation des personnes morales.

À cet égard, le ministre cite l'article 40 de la proposition de loi Taminiaux, qui stipule:

« Les sociétés d'intérêt social sont exonérées de tout impôt sur les sociétés pendant les cinq exercices complets qui suivent la date de constitution.

Pour les exercices suivants, les bénéfices réinvestis dans la société d'intérêt social, dans une société de promotion d'intérêt social dont elle est membre ou dans une union de sociétés d'intérêt social dont elle est membre, sont exonérés de l'impôt des sociétés. La part des bénéfices qui est distribuée aux associés est soumise à l'impôt des sociétés à un taux réduit à 25 p.c. de ce qu'il serait pour une société commerciale. »

Het is de vraag of een dergelijke voordelige fiscale behandeling de invoering van een nieuwe vennootschapsvorm vereist. Spreker is niet overtuigd van de noodzaak daartoe.

Het is bijgevolg misschien raadzaam na te gaan of de doelstelling die aan het wetsvoorstel-Taminiaux ten grondslag ligt, niet kan worden bereikt met een bestaande vennootschapsvorm (zie *infra*). Tevens dient te worden onderzocht of de vrijstelling van vennootschapsbelasting gedurende vijf boekjaren niet de enige bestaansreden van het wetsvoorstel-Taminiaux is (*cf.* art. 40). Deze aangelegenheid behoort tot de bevoegdheid van de minister van Financiën. Het is derhalve niet uitgesloten dat de Regering amendementen op dit voorstel zal indienen.

De minister wijst erop dat op verzoek van de vroegere minister van Sociale Zaken, de heer Busquin, pogingen werden ondernomen om misbruiken door rechtspersonen te voorkomen. Er dient te worden uitgemaakt of het wetsvoorstel-Taminiaux dat niet ongedaan dreigt te maken.

Een lid stipt aan dat de huidige wetgeving de vrucht is van het beleid dat door de toenmalige coalitie met volmachtenbesluiten werd gerealiseerd.

De minister beaamt dat. Met betrekking tot de coöperatieve vennootschappen deelt hij niet de opvatting als zouden de bepalingen van het wetsontwerp van die aard zijn dat ze de grendels wegnemen welke in het voorontwerp waren ingebouwd. Hij staat op dit punt echter open voor een verdere discussie.

Met betrekking tot het wetsvoorstel-Taminiaux meent de vorige spreker uit de toelichting van de minister te kunnen afleiden dat het fiscaal regime van de vennootschappen met een sociaal oogmerk niet in het raam van dit wetsontwerp kan worden behandeld.

Het wetsvoorstel-Taminiaux zou bijgevolg in twee delen moeten worden gesplitst. De Bijzondere Commissie zou zich over de vennootschapsrechtelijke aspecten buigen, terwijl de Commissie voor de Financiën het fiscale gedeelte zou onderzoeken.

De minister is het in principe eens met deze werkwijze. De minister van Financiën wenst trouwens deze problematiek in een ruimer kader te behandelen. Hij heeft echter garanties gevraagd inzake de juridisch-technische aspecten van de nieuwe vennootschapsvorm.

Volgens de minister roept het voorstel van wet ook nog volgende vragen en bedenkingen op:

1. Welke wetgeving zal worden toegepast? Zoals reeds vermeld kan gedacht worden aan een statuut *sui generis* ofwel kan men de bepalingen opnemen in het

On peut se demander si ce traitement fiscal de faveur requiert la création d'une nouvelle forme de société. L'intervenant n'en est pas persuadé.

Il est dès lors opportun d'examiner dans quelle mesure les objectifs poursuivis par la proposition de loi Taminiaux ne pourraient pas être atteints par une forme de société existante (voir infra). Il y a lieu aussi de se demander si l'exonération de l'impôt des sociétés pour une durée de cinq exercices n'est pas l'unique raison d'être de la proposition de loi Taminiaux (voir son art. 40). Cette affaire relève des attributions du ministre des Finances. Il n'est dès lors pas à exclure que le Gouvernement dépose des amendements à la proposition.

Le ministre rappelle qu'à la demande de l'ancien ministre des Affaires sociales, M. Busquin, on avait envisagé des mesures susceptibles de prévenir les abus dans le chef des personnes morales. Il y a lieu de vérifier si la proposition Taminiaux ne risque pas de réduire ces efforts à néant.

Un membre souligne que l'actuelle législation est le fruit de la politique que la coalition de l'époque avait réalisée en recourant à des arrêtés de pouvoirs spéciaux.

Le ministre confirme cette analyse. En ce qui concerne les sociétés coopératives, il ne partage pas le point de vue selon lequel les dispositions du projet de loi seraient de nature à faire sauter les verrous qu'avait prévus l'avant-projet de loi. Mais il reste ouvert à la discussion sur ce point.

Concernant la propositon de loi Taminiaux, le préopinant croit pouvoir conclure des commentaires du ministe que le régime fiscal des sociétés d'intérêt social ne saurait être discuté dans le cadre du projet de loi soumis à examen.

Il faudrait dès lors scinder la proposition de loi Taminiaux. La commission spéciale se pencherait sur les aspects qui concernent le droit des sociétés, la commission des Finances examinant le volet fiscal.

Le ministre marque son accord de principe sur cette façon de procéder. Le ministre des Finances souhaite d'ailleurs traiter ce problème dans un contexte plus vaste. Il a toutefois demandé des garanties relatives aux aspects techniques et juridiques de la nouvelle forme de société.

Selon le ministre, la proposition de loi suscite encore les questions et observations suivantes:

1. Quelle technique législative veut-on appliquer? Comme indiqué ci-avant, l'on peut créer un statut *sui generis* ou au contraire s'insérer dans le droit des

vennootschapsrecht en als het ware een « aanhangsel » aan die wet toevoegen, waarbij dan aangesloten wordt op een van de bestaande vennootschapsvormen.

De eerste optie houdt het voordeel in dat dan een grotere soepelheid mogelijk is.

Maar het oprichten van een nieuw statuut, dat niet onmiddellijk zou aansluiten bij titel V van het Wetboek van Koophandel, kan natuurlijk niet gepaard gaan met het toekennen aan dit nieuw instrument van alle voordelen van de bestaande regeling (rechtspraak, ontwikkeling van de wetgeving, toepassing van fundamentele en voldoende bekende begrippen).

Een vennootschap kan niet uitsluitend op basis van haar edelmoedige bedoelingen worden omschreven. Er is ook nog de techniek die er de grondslag van vormt. Wil men gaan werken met een nieuw statuut, dan moet aan alles worden gedacht: oprichting, werking van de vennootschapsorganen, oprichtersaansprakelijkheid, nietigheden, openbaarmaking, enz.

Zullen b.v. de Europese richtlijnen met betrekking tot de openbaarmaking en de nietigheden toepasselijk zijn ?

Het voorstel van wet heeft het ook over de bestuurdersaansprakelijkheid. Valt deze samen met de regeling bepaald in het huidige artikel 62 ?

De vraag is belangrijk, want iedereen is er zich van bewust dat geen « passe-partout » instrument in het leven mag worden geroepen dat zou kunnen leiden tot sociale of fiscale fraude.

2. Wat verhindert dat bepaalde personen, rechtspersonen of instanties bedoeld in het voorstel de instrumenten zouden aanwenden die ons rechtsbestel aanreikt: handelsrechtelijke instrumenten (de traditionele handelsvennootschappen) of niet-handelsrechtelijke (v.z.w.) of nog een *sui generis* instelling (zoals de onlangs opgerichte onderneming voor sociale integratie) ?

Gaat het om de moeilijke omschrijving van het sociale oogmerk, namelijk het begrip « gewin » ?

Levert de hoedanigheid van lid van een coöperatie — dat wil zeggen iemand die het sociaal statuut van zelfstandige heeft — enige moeilijkheid op binnen het juridische kader van de coöperatieve vennootschap ? Moet ervoor gezorgd worden dat iemand tegelijk lid van de coöperatie en loontrekkende kan zijn ?

Zijn er problemen in verband met de representativiteit van de werknemers binnen de leidinggevende organen ?

Luidens het ter bespreking liggende voorstel moet de vennootschap opgericht worden met een minimum aantal loontrekkenden.

sociétés actuel, en prévoyant une « annexe » à ce droit et en se greffant sur l'une des formes de sociétés existantes.

Dans le premier cas, l'avantage est que l'on peut faire preuve d'une grande souplesse.

Mais en créant un statut nouveau, qui ne s'insérerait pas directement dans le titre V du Code de commerce, on ne peut faire bénéficier le nouvel instrument de tous les avantages du système existant (jurisprudence, évolution législative, application de concepts fondamentaux et bien connus).

Une société ne se définit pas simplement par ses intentions généreuses, mais aussi par la technique qui la sous-tend. Si l'on crée un statut nouveau, il faut tout prévoir : fondation, fonctionnement des organes, responsabilité de fondateurs, nullités, publicité, etc.

Ainsi, en matière de publicité et de nullités, sera-t-on tenu par les directives européennes ?

De même, la proposition prévoit un régime de responsabilité des administrateurs. S'agit-il du même système que celui de l'actuel article 62 ?

Cette question a son importance, car chacun est conscient de la nécessité d'éviter de créer un instrument « passe-partout », susceptible de conduire à des fraudes sociales ou fiscales.

2. Qu'est-ce qui empêche certaines catégories de personnes morales ou de collectivités visées par la proposition d'utiliser les instruments existant dans notre droit, tant commerciaux (sociétés commerciales classiques) que non-commerciaux (a.s.b.l.) ou *sui generis* (entreprises d'insertion sociale récemment créées) ?

S'agit-il d'un problème de définition de la finalité sociale, c'est-à-dire de la notion de « lucre » ?

Dans le cadre juridique de la coopérative, le fait d'être un coopérateur — c'est-à-dire d'être sous le statut d'indépendant — suscite-t-il des difficultés ? Faudrait-il pouvoir être à la fois coopérateur et salarié ?

Existe-t-il des problèmes de représentativité des travailleurs au sein des organes dirigeants ?

Selon la proposition à l'examen, la société doit être créée avec un nombre minimal de salariés.

Dat wil zeggen dat de fondsen van de vennootschap onmiddellijk aangewend zullen worden voor het uitbetalen van lonen. Is dit al dan niet denkbaar?

Verder is er ook nog de vraag naar de toepassing van het beginsel « één persoon-één stem » en ook nog het probleem van de dubbele hoedanigheid van vennoot en consument of producent.

3. Wij overlopen, vanuit het oogpunt van het sociaal beleid, een aantal gegevens uit de rechtsvergelijking. In Groot-Brittannië bestaan er twee soorten van vennootschappen die *mutatis mutandis* als vennootschappen behorende tot de sociale economie kunnen worden beschouwd, namelijk de « *community business* » en de « *development trusts* ». In Italië werd de sociale coöperatieve bij wet van 8 november 1991 opgericht. In Nederland bestaat het « sociale werkvoorzieningsbedrijf ».

Deze vier types van sociale bedrijven roepen niet meteen juridisch-technische problemen op, maar wel zijn er moeilijkheden i.v.m. sociale en fiscale voordelen, premies bij aanwerving...

In Italië en in Groot-Brittannië stelt de wetgever dat de gevolgen van de crisis niet gelijkmatig zijn verdeeld over het hele land en dat de overheid tot taak heeft tewerkstellingsinitiatieven te stimuleren in het raam van de sociale economie.

Dan komt de vraag hoe een voordeel zal worden toegekend.

Nemen we bijvoorbeeld aan dat een vennootschap uit de sociale economie een fiscale of sociale aftrek geniet indien zij 20 personen tewerkstelt. Hoe zal worden nagegaan of aan die voorwaarde is voldaan?

Wanneer de Staat bijdraagt, moet aan een aantal voorwaarden zijn voldaan, en dit veronderstelt een minimum aan formalisme.

Wat zal er gebeuren, indien wordt besloten dat een inbreng in natura niet aan de controle door een revisor is onderworpen?

Vanuit deze benadering roept het voorliggende voorstel een aantal problemen op, omdat het onvoldoende stringent is wat de oprichting van de vennootschap betreft.

4. Het probleem van de concurrentie mag niet uit het oog worden verloren. In principe moet eenieder op gelijke wijze worden behandeld.

Wanneer nieuwe sociale instrumenten in het leven worden geroepen, dient ervoor gezorgd te worden dat er geen concurrentievervalsing optreedt.

Tot besluit meent de Regering dat het eenvoudiger is uit te gaan van het bestaande recht inzake coöperatieve vennootschappen bij wijze van deelneming.

Vooralsnog bestaan er coöperatieve vennootschappen met beperkte en met onbeperkte aansprakelijkheid.

Cela signifie que les fonds sociaux seront directement utilisés à payer des salaires. Ceci est-il concevable ou non?

Dans le même ordre d'idées se posent la question de l'application du principe « un homme, une voix », et celle de la double qualité d'associé et de consommateur ou producteur.

3. Considérons, du point de vue de la politique sociale, quelques éléments de droit comparé. En Grande-Bretagne existent deux types de société que l'on pourrait *mutatis mutandis* qualifier de sociétés d'économie sociale: il s'agit des « *community business* » et des « *development trusts* ». En Italie, la loi du 8 novembre 1991 a créé la coopérative sociale. En Hollande existe la « *sociale werkvoorzieningsbedrijf* ».

Dans ces quatre types d'instruments sociaux, ne se posent pas nécessairement des problèmes de technique juridique, mais bien des problèmes d'avantages sociaux et fiscaux, de primes à l'embauche...

En Italie comme en Grande-Bretagne, le législateur a indiqué que les effets de la crise n'étaient pas uniformément répartis dans le pays et que les pouvoirs publics devaient essayer de développer des initiatives d'emploi dans le cadre de l'économie sociale.

Se pose alors la question de savoir comment un avantage sera attribué.

Supposons par exemple que telle société d'économie sociale bénéficie d'une déduction fiscale ou sociale si elle emploie 20 travailleurs. Comment l'accomplissement de cette condition sera-t-il vérifié?

Lorsque l'État intervient, il demande que certaines conditions soient réunies, ce qui suppose un minimum de formalisme.

Ainsi, qu'adviendra-t-il, si l'on décrète qu'un apport en nature ne doit pas faire l'objet d'un contrôle révisoral?

De ce point de vue, la proposition à l'examen comporte des écueils, parce qu'elle n'est pas assez stricte sur le plan de la constitution de la société.

4. Le problème de la concurrence ne doit pas être négligé. En principe, tous les individus doivent être traités de manière égale.

Dans la création d'instruments sociaux nouveaux, il faut prendre garde à ne pas susciter de distorsions en matière de concurrence.

En conclusion, le Gouvernement est d'avis qu'il serait peut-être plus simple de partir du droit existant en matière de sociétés coopératives de participation.

À l'heure actuelle existent des sociétés coopératives à responsabilité limitée et à responsabilité illimitée.

Voor beide vormen bestaat er een bijzondere variante, namelijk de coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming.

Oorspronkelijk stelde de heer Claes, de toenmalige minister van Economische Zaken, dat een structuur diende te worden opgericht rond de coöperatieve vennootschap die ervoor zou zorgen dat die voldoende soepel kon werken en hij stelde voor een erkenningsregeling voor de coöperatieve vennootschap uit te werken op basis van een aantal criteria. Die oplossing, die in feite neerkwam op een terugkeer naar de vroegere regeling waarbij de Regering de rechtspersoonlijkheid toekende aan de ondernemingen, werd niet aangenomen. Toen werd dus de coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming opgericht. Misschien kan verder worden gegaan om tegemoet te komen aan de bedoeling van het voorstel van wet.

De minister stelt een wijziging voor van artikel 141, § 3, van de huidige wet dat betrekking heeft op de coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming.

Er zou dan sprake zijn van een «coöperatieve vennootschap (bij wijze van deelneming) met een sociaal oogmerk», die een coöperatieve vennootschap met beperkte of onbeperkte aansprakelijkheid zou zijn en waarvoor een aantal criteria worden opgesomd:

— mogelijke beperking van het stemrecht;

— volledige of gedeeltelijke erkenning van de hoedanigheid van werknemer (loontrekkende) voor de zaakvoerders of werkende vennoten;

— bestemming van de winst;

— al dan niet opnemen in de statuten van een benaming.

Op dit moment kunnen een groot aantal punten die in het wetsvoorstel zijn opgenomen, al in de statuten worden geregeld (doel van de vennootschap, algemene vergaderingen,...).

Voor de bossamenwerkingsverbanden werd al een zelfde techniek toegepast.

Bij het openvallen van een nalatenschap worden de bossen inderdaad verdeeld, wat een gevaar is voor het ecosysteem. Om hier een mouw aan te passen werd overwogen om bossamenwerkingsverbanden op te richten waarbij de eigenaars dan geen gronden krijgen toegewezen, maar wel aandelen, zodat het bos niet hoeft te worden opgedeeld.

Liever dan een nieuw instrument in het leven te roepen ging de voorkeur naar een burgerlijke coöperatieve vennootschap die de rechtsvorm aanneemt van een handelsvennootschap; daarmee wordt een oplossing gegeven aan alle gerezen problemen.

Dans chacun de ces deux cas existe un type particulier de coopérative: la coopérative de participation.

À l'origine, M. Claes, alors ministre des Affaires économiques, avait indiqué qu'il conviendrait de créer une structure au niveau de la société coopérative pour conserver à celle-ci sa souplesse, et avait proposé un système d'agréation de la société coopérative en fonction de certains critères. Cette solution, qui constituait en fait un retour au système ancien où le Gouvernement accordait la personnalité juridique aux entreprises, n'avait pas été retenu. On a donc créé la société coopérative de participation. Peut-être peut-on aller plus loin, pour rencontrer l'objectif de la proposition de loi.

Le ministre propose de modifier l'article 141, § 3, de la loi actuelle sur les sociétés coopératives, qui traite précisément de la société coopérative de participation.

On pourrait parler de «société coopérative (de participation) à but social», en indiquant qu'il s'agit d'une société coopérative à responsabilité limitée ou illimitée et en fixant certains critères:

— limitation éventuelle de la puissance votale;

— reconnaissance totale ou partielle de la qualité de travailleur (salarié) aux gérants ou associés actifs;

— détermination de l'affectation des bénéfices;

— adoption ou non d'un nom dans les statuts.

Actuellement, bon nombre de points repris dans la proposition de loi peuvent être réglés par les statuts (objet social, assemblées générales,...).

Le même exercice vient d'être fait pour les groupements forestiers.

En effet, à l'occasion des successions, les forêts se divisent, ce qui met en péril l'écosystème. Pour porter remède à cette situation, l'on a envisagé de créer des groupements forestiers où les propriétaires, au lieu de se voir attribuer des terrains, recevraient des actions, ce qui permettrait de ne pas morceler la forêt.

Plutôt que de créer un nouvel instrument, on a préféré utiliser le système de la société coopérative civile à forme commerciale, qui offrait une réponse adéquate à presque tous les points soulevés.

III. ALGEMENE BESPREKING

Er wordt aan herinnerd dat een eerste versie van het wetsvoorstel al op 9 maart 1990 is ingediend (nr. 904-1, 1989-1990), maar dat het sindsdien is aangepast om rekening te houden met de ontwikkelingen tijdens de voorbije vier jaren.

Vandaar de nieuwe versie van de tekst, die van 18 november 1992 dateert, en aan de Commissie thans wordt voorgelegd.

Een lid stelt voor het begrip « verenigingen van vennootschappen met een sociaal oogmerk » voorlopig opzij te zetten.

Het gaat om een verband zoals een ander waarop het principe van de vrijheid van vereniging toepasselijk is.

Als dergelijke eenheden worden opgericht en de behoefte voelen om zich in een verband te verenigen, zullen ze dat kunnen doen.

De discussie moet eerder toegespitst worden op het scheppen van de vennootschap met een sociaal oogmerk, die in feite een vorm van v.z.w. is.

Als ze fiscale en parafiscale opbrengsten aan de Staat verschaft, zullen deze laatste voortvloeien uit onrechtstreekse vormen van fiscaliteit, zoals sociale bijdragen, maar niet uit een belastingheffing op de winst door middel van de vennootschapsbelasting, vermits dat type vennootschappen in principe geen winst zal maken.

Een ander lid merkt op dat het voorstel van wet een volkomen nieuwe vorm van vennootschap invoert. Het lid vraagt zich af of dit niet tot gevolg heeft nog meer onduidelijkheid te scheppen, en de wetgeving te verzwaren door aan bestaande vormen van vennootschap, waarvan men de belangrijkste vrij goed beheerst, nog meer uitbreiding te geven.

Met betrekking tot de richtlijnen van de Europese Gemeenschap, staat in de toelichting bij het voorstel te lezen dat men in 1993 een coöperatieve vennootschap op Europees niveau zou ontwikkelen.

Het lid vraagt hoe ver men daarmee staat. In het geval er op dat vlak nog niets is gedaan, zou het niet meer aangewezen zijn de Europese structuren af te wachten alvorens de Belgische wetgeving op dat punt te wijzigen?

De minister antwoordt dat het Europees ontwerp de oprichting van een grensoverschrijdend samenwerkingsinstrument beoogt, waarbij mogelijk zou worden dat een in één van de lidstaten geregistreerde rechtspersoon als dusdanig erkend zou worden in een andere lidstaat, zonder dat hij daarvoor een dochter

III. DISCUSSION GÉNÉRALE

Il est rappelé qu'une première version de la proposition de loi avait déjà été déposée le 9 mars 1990 (n° 904-1, 1989-1990); son texte a été adapté pour prendre en compte l'évolution survenue au cours des quatre dernières années.

Une nouvelle version, datée du 18 novembre 1992, a donc été établie et c'est ce texte qui est aujourd'hui soumis à l'examen de la commission.

Un membre propose d'écarter provisoirement des débats la notion d'« unions de sociétés d'intérêt social ».

Il s'agit d'une union comme une autre à laquelle s'applique le principe de la liberté d'association.

Si de telles entités sont constituées et qu'elles éprouvent le besoin de s'unir, elles auront tout loisir de le faire.

La discussion devrait plutôt être centrée sur la constitution de la société d'intérêt social, qui est en fait une forme d'a.s.b.l.

Si une telle société procure des recettes fiscales et parafiscales à l'État, celles-ci résulteront de formes indirectes de fiscalité, telles les cotisations sociales, et non d'une taxation des bénéfices au titre de l'impôt des sociétés, puisque ce type de sociétés ne fera, en principe, pas de bénéfices.

Un autre membre fait observer que la proposition crée une forme de société entièrement inédite. Il se demande si en élargissant encore les formes de société existantes, dont les principales sont relativement bien maîtrisées, on ne va pas ajouter à la confusion et alourdir la législation.

En ce qui concerne les directives de la Communauté européenne, le texte des développements précédant la proposition nous apprend qu'une forme de société coopérative serait développée en 1993 au niveau européen.

L'intervenant demande où en est ce dossier. Si rien n'a encore été fait à cet égard, ne vaudrait-il pas mieux attendre les structures européennes avant de modifier la législation belge sur ce point?

Le ministre répond que le projet européen vise à créer un instrument de coopération tranfrontalière, en permettant à une personne morale enregistrée dans un État membre d'être considérée dans un autre État membre comme une personne morale, sans devoir créer une filiale ou une autre personne morale. Dans

of een andere rechtspersoon moet oprichten. Bij dit soort van instrumenten wordt geen uitspraak gedaan over de basisregels die nationaal op deze of gene vorm van coöperatieve vennootschap toepasselijk zijn.

De vorige spreker merkt voorts op dat men met de oprichting van vennootschappen met een sociaal oogmerk overgaat naar een versoepeling van het vennootschapsrecht, terwijl men tegelijkertijd de wetgeving op de coöperatieve vennootschappen wil verstrengen wegens het groot aantal misbruiken dat met betrekking tot dat soort vennootschappen werd vastgesteld. Het lid meent dat de bestaande structuren (vennootschap onder firma, v.z.w., coöperatieve vennootschap, ...) in vrij grote mate gehanteerd kunnen worden om het beoogde doel te bereiken, een doel waar het lid volledig achterstaat.

De spreker haalt het volgende voorbeeld aan: de indieners van het wetsvoorstel stellen dat in de nieuwe vennootschap de zaakvoerders vrijstelling van het sociaal statuut van zelfstandige zouden moeten kunnen verkrijgen, voor zover zij op een of andere manier onderworpen zijn aan het sociaal statuut van de werknemers.

In geval van faillissement bijvoorbeeld wordt er tot afdankingen overgegaan. De mensen blijven, ofwel via het werkloosheidssysteem, ofwel via de opzeggingstermijn die nog loopt, in orde met de sociale zekerheid voor de zelfstandigen.

De indieners van het wetsvoorstel stellen voor te bepalen dat als de betrokkenen in orde blijven met het sociaal statuut van de werknemers, zij geen bijdrage moeten leveren in dat van de zelfstandigen.

Het lid meent dat zij dit vandaag ook niet moeten doen: iemand die zaakvoerder wordt in een vennootschap en elders nog het statuut heeft van weddetrekkende, kan bij wijze van bijberoep aansluiten bij een sociale kas voor zelfstandigen. Na aansluiting betaalt hij een voorlopige bijdrage van 2 500 frank per kwartaal.

Wanneer achteraf blijkt dat hij of zij geen wedde hebben ontvangen, worden de betaalde bedragen gerestitueerd.

Dat is een voorbeeld waaruit blijkt dat de beoogde doelstellingen ook langs andere wegen kunnen worden bereikt.

Voorts vraagt het lid zich af of de voorgestelde bepalingen geen nieuwe ruimte geven aan malafide-ondernemers die bepaalde structuren wensen te misbruiken.

Een ander lid merkt op dat er bij het voorstel van wet een toelichting bij de artikelen ontbreekt. Deze zou nuttig zijn omdat het voorstel een aantal afwijce type d'instruments, on ne prend pas position quant aux règles de fond régissant tel ou tel type de coopérative au niveau national.

Le préopinant fait encore observer que la création de la société d'intérêt social implique un assouplissement du droit des sociétés, alors que parallelement, on voudrait rendre plus contraignant le régime applicable à la société coopérative en raison du grand nombre d'abus que l'on constate pour ce type de sociétés. Il estime que les structures existantes (la société en nom collectif, l'a.s.b.l., la société coopérative, ...) peuvent dans une très large mesure être utilisées pour atteindre l'objectif visé, auquel il souscrit par ailleurs pleinement.

Il cite l'exemple suivant: les auteurs de la proposition de loi prévoient que dans la nouvelle forme de société, les gérants devraient pouvoir être dispensés de l'assujettissement au statut des travailleurs indépendants à la condition d'être soumis de l'une ou l'autre manière au statut social des travailleurs salariés.

En cas de faillite, par exemple, il est procédé à des licenciements. Les personnes restent en ordre du point de vue de la sécurité sociale, soit par le biais du régime de chômage, soit par celui du préavis non encore achevé.

Les auteurs de la proposition proposent de prévoir que si l'intéressé est en règle au regard du statut social des travailleurs salariés, il est dispensé de cotiser au régime des travailleurs indépendants.

Le membre estime que ce règlement s'applique déjà actuellement: une personne qui deviendrait gérante dans une société, tout en conservant ailleurs un statut de travailleur salarié, peut demander son affiliation, au titre de fonction accessoire, à une caisse sociale pour travailleurs indépendants. Après son affiliation, elle paiera une cotisation provisoire de 2 500 francs par trimestre.

Si, ultérieurement, il s'avère qu'elle n'a pas touché de rémunération, les cotisations versées seront remboursées.

C'est un exemple qui illustre que l'objectif visé peut aussi être atteint par d'autres voies.

De plus, l'intervenant se demande si les dispositions proposées ne créent pas de nouvelles possibilités pour des entrepreneurs de mauvaise foi qui souhaitent abuser de certaines structures.

Un membre fait observer que les développements précédant la proposition de loi ne comportent pas de commentaire des articles. Or, ce commentaire serait

kingen van de bestaande wetgeving inhoudt, onder meer, op fiscaal vlak, en dit zowel ten aanzien van de beheerders als ten aanzien van de vennootschap.

Het lid zou meer in het bijzonder de *ratio legis* van die laatste afwijking willen kennen. Alle fiscale lasten op de ondernemingen kunnen uiteraard worden afgeschaft, maar volgens spreker is deze benadering niet aangepast aan de samenleving waarin wij ons economisch leven organiseren.

Met het oog op een klaar beleid in de ondernemingen is het van belang de verantwoording voor de voorgestelde vrijstellingen duidelijk te preciseren.

Het lid merkt vervolgens op dat de toelichting verwijst naar andere landen in Europa, maar geen gewag maakt van de houding van de Europese Unie met betrekking tot dit soort materies.

Het lid zou graag enige toelichting krijgen over de doelstellingen van de vennootschap waarvan de oprichting overwogen wordt. Er wordt gezegd dat het om een vennootschap met een « sociaal doel » gaat. Dit begrip zou ongetwijfeld aanleiding kunnen geven tot talloze interpretaties en commentaren, maar de wetgever moet zich aan de voorgelegde tekst houden.

Spreker meent uit deze tekst te kunnen afleiden dat het sociale oogmerk vooral tot uiting komt in de samenstelling van de vennootschap, zoals geformuleerd in artikel 1. Dit volstaat echter niet om de veronderstelling te staven als zou het om een oogmerk van sociale aard gaan.

Een onderneming heeft meer dan louter kapitalistische doelstellingen en heeft, net als elke andere menselijke activiteit, ook een sociale dimensie. Derhalve volstaat volgens spreker dit criterium niet om de specificiteit van een type van vennootschap te definiëren, want dit zou tot de verkeerde conclusie kunnen leiden dat andere vennootschappen deze sociale dimensie missen.

Het lid ziet overigens niet in waarom de huidige vennootschapsvormen niet aangepast zouden zijn voor het organiseren van sociale activiteiten.

Zoals de vorige spreker meent hij dat het voorgestelde systeem de bestaande verwarring alleen nog kan vergroten.

Zo komt er ook heel wat kritiek op de commerciële praktijken van bepaalde v.z.w.'s die gehandicapten te werk stellen in industriële activiteiten. Dit aspect mag niet uit het oog worden verloren. De invoering van nieuwe vennootschapsvormen zou nog meer kritiek kunnen losweken.

Een ander lid sluit zich aan bij de vraag naar enige toelichting van de artikelen, in het algemeen, en van artikel 1, dat het toepassingsgebied van het voorstel omschrijft, in het bijzonder. Hetzelfde lid verwijst naar de definitie van de onderneming, zoals opgenoutile parce que la proposition contient une série de dérogations à la législation existante, notamment sur le plan fiscal, tant à l'égard des gérants qu'à l'égard de la société.

Le même membre souhaiterait plus particulièrement connaître la *ratio legis* de la dernière dérogation proposée. On pourrait, bien entendu, supprimer toutes les charges fiscales qui grèvent les entreprises, mais cette approche ne convient guère à la société dans laquelle nous organisons notre vie économique.

En vue d'une politique claire pour les entreprises, il importe de bien préciser la justification des exonérations proposées.

L'intervenant fait ensuite remarquer que les développements font référence à d'autres pays européens, mais n'évoquent pas l'attitude que l'Union européenne adopte en la matière.

Il aimerait obtenir quelques précisions sur les objectifs de la d'une telle société dont la création est envisagée. On nous dit qu'il s'agit d'une société d'intérêt social. Il ne fait aucun doute que cette notion sera diversement commentée et interprétée, mais le législateur doit s'en tenir au texte proposé.

L'intervenant estime pouvoir conclure du texte que la finalité sociale s'exprime surtout dans la composition de la société telle que formulée à l'article premier. Mais cela ne suffit pas à étayer la thèse qu'il s'agirait d'une finalité sociale.

Une entreprise a des objectifs autres que purement capitalistes et elle a aussi, comme tout autre activité humaine, une dimension sociale. Ce critère ne suffit donc pas à définir la spécificité d'un type de société, car cela pourrait conduire à la conclusion erronée que d'autres sociétés n'ont pas cette dimension sociale.

Le même membre ne comprend d'ailleurs pas en quoi les formes de société existantes ne seraient pas aptes à l'organisation d'activités sociales.

Comme le préopinant, il estime que le système proposé ne pourra qu'accroître encore la confusion.

C'est ainsi qu'on critique beaucoup les activités commerciales de certaines a.s.b.l. qui occupent des handicapés à des activités industrielles. C'est un aspect des choses qu'il ne faut pas perdre de vue et la création d'une nouvelle forme de société pourrait déchaîner beaucoup plus de critiques encore.

Un autre membre se rallie à la demande de commenter les articles en général, et en particulier l'article premier qui définit le champ d'application de la proposition. Le même membre renvoie à la définition de l'entreprise telle qu'elle est reprise dans la loi

men in de boekhoudwetgeving van 1976 (... « un agencement permanent de moyens humains... »). Daaruit blijkt duidelijk dat een onderneming niet alleen winst nastreeft, maar ook de realisatie van een toegevoegde waarde, die ontegensprekelijk ook een macro-economische weerslag heeft.

Een lid verklaart dat hij zich ideologisch nogal verwant voelt met de ideeën waardoor de indieners van dit voorstel zich hebben laten inspireren. Het lid wijst op het revolutionair karakter van deze tekst, die aantrekkelijke maar ook moeilijke technische aspecten vertoont.

Hij heeft dus begrip voor de aarzelingen van bepaalde collega's.

Het wetsvoorstel schijnt evenwel aan een reële behoefte te beantwoorden.

Aan de doelstellingen van de sociale economie kan men blijkbaar met de bestaande wettelijke instrumentaria niet tegemoetkomen.

Alleen vraagt het lid zich af of het wetsvoorstel het passende instrument is om dit te doen.

Hij stelt vast dat men te sterk twee doelstellingen die niet noodzakelijk dienen gelijk te lopen tegelijkertijd wil realiseren, te weten enerzijds het ondersteunen van experimenten inzake sociale economie zoals die voornamelijk vanuit de Gewesten worden gepromoot en anderzijds het wijzigen van de structuren « via een op democratische leest geschoeide bedrijfsvoering met inspraak voor de werknemers » (toelichting, blz. 3).

In de toelichting wordt er terecht aan herinnerd dat men door middel van deze soort van vennootschapsvormen ook initiatieven wil ondersteunen die bedoeld zijn om de werkloosheid te bestrijden. Dit hoort in de eerste plaats tot de bevoegdheid van de Gewesten. In het licht van recente maatregelen die, onder andere, door de bevoegde minister van het Vlaamse Gewest werden genomen ter ondersteuning van de sociale economie, rijst de vraag of de promotoren op gewestelijk vlak wel gediend zullen zijn met een federale wetgeving ter zake. Zou het niet de moeite lonen om overleg te plegen met de bevoegde gewestelijke instanties (de ministers, de bevoegde commissies, enz.) ?

Bovendien houdt het voorgestelde artikel 1 rechtstreeks verband met het statuut van de werknemers : het heeft immers tot doel een vennootschap te creëren samengesteld uit vennoten die met een arbeidsovereenkomst bij de vennootschap tewerkgesteld zijn.

Dit zou de raadpleging van de Nationale Arbeidsraad verantwoorden.

Ten slotte merkt het lid op dat dit voorstel door leden van verschillende meerderheidsfracties werd

comptable de 1976 (... « un agencement permanent de moyens humains »...). Il ressort clairement de cette définition qu'une entreprise n'a pas uniquement le lucre pour objet, mais aussi la réalisation d'une valeur ajoutée, assortie incontestablement d'un impact macro-économique.

Un membre se déclare idéologiquement assez proche des idées qui ont inspiré les auteurs de la présente proposition. Il souligne le caractère révolutionnaire du texte qui présente des aspects séduisants, mais aussi des aspects techniques difficiles.

Il comprend donc les réticences de certains collègues.

Mais la proposition de loi semble toutefois répondre à un besoin réel.

Et apparemment, les instruments légaux existants ne rencontrent pas les finalités de l'économie sociale.

Il se demande cependant si la proposition est bien l'instrument idoine pour arriver à cette fin.

Il constate que l'on veut réaliser trop brutalement et simultanément deux objectifs qui ne doivent pas nécessairement aller de pair, à savoir, d'une part, soutenir des expériences en matière d'économie sociale, promues surtout par les Régions et, d'autre part, réaliser le changement des structures « par une gestion démocratique associant les travailleurs » (développements, p. 3).

Dans les développements, les auteurs rappellent à juste titre que l'on veut, par le biais de ce type de société, soutenir aussi des initiatives visant à lutter contre le chômage. Cette lutte relève en première instance des compétences régionales. À la lumière des mesures prises récemment par le ministre compétent de la Région flamande pour soutenir l'économie sociale, on peut se demander si les promoteurs au niveau de la Région seront heureux de voir voter une législation fédérale en la matière. Ne serait-il pas opportun de prévoir une concertation avec les instances régionales (les ministres, les commissions compétentes, etc.) ?

En outre, l'article 1er proposé concerne directement le statut des travailleurs salariés. Il s'agit en effet de la création d'une société qui se compose d'associés, personnes physiques, occupés sous contrat d'emploi par la société.

Cette disposition justifierait que l'on demande l'avis du Conseil national du travail.

Enfin, le membre fait observer que la proposition est déposée par des membres appartenant à plusieurs

ingediend. Volgens het lid moet dit worden beschouwd als een signaal naar de Regering om de tekst met een gunstig oog te bekijken.

De minister antwoordt dat men eerst moet weten voor welke oplossing men zal kiezen, alvorens een of andere instelling te raadplegen. Als men dit doet, zullen het ontwerp en het voorstel van wet uiteraard gesplitst worden.

De volgende spreker is van mening dat het begrip « sociale economie », dat door de Vlaamse Regering in een totaal andere context wordt gebruikt, tot grote verwarring kan leiden. Die « sociale economie » stelt geen minder-validen te werk maar wel mensen die te kampen hebben met een handicap op de arbeidsmarkt. Aan deze mensen worden bepaalde vaardigheden bijgebracht in daartoe aangepaste ateliers die hen vervolgens naar de normale arbeidscircuits doorsluizen.

Spreker sluit zich dus aan bij de suggestie om in overleg te treden met de Gewestregeringen tot wier bevoegdheid deze problematiek voor een stuk behoort.

De spreker is ook van mening dat artikel 1 alle mogelijke vormen van aandeelhouderschap omvat en tot veel misbruiken zou kunnen leiden. De voorgestelde juridische structuur is onder meer ideaal voor het onderbrengen van een systeem van koppelbazen.

Ten slotte meent het lid dat dit wetsvoorstel een verkeerd uitgangspunt is voor het scheppen van werkgelegenheid. Werkgelegenheid wordt gecreëerd door gezonde bedrijven in een gezond economisch klimaat. Het werkgelegenheidsplan heeft duidelijk aangetoond dat het drukken van de sociale lasten het scheppen van werkplaatsen aanmoedigt. Het is niet nodig een structuur voor een sociale economie te ontwikkelen waardoor in feite een parallelle economie ontstaat.

Een ander lid kan aannemen dat de n.v.'s of de p.v.b.a.'s niet aangepast zijn aan de doelstellingen van dit wetsvoorstel, maar voor de coöperatieve vennootschap gaat dat niet op.

In de toelichting bij het wetsvoorstel staat te lezen: « Als rechtsvorm is de coöperatieve vennootschap in de eerste plaats interessant voor distributie- of verbruikerscoöperaties en niet zozeer voor werknemerscoöperaties ».

Wel nu, de oorspronkelijke coöperatieve vennootschap beoogde juist de werknemers. Zij voorzag in een andere organisatie van de produktie-activiteit en moest een parallelle activiteit ontplooien naast de economische activiteiten gebaseerd op de principes van winst en van rendabiliteit van het kapitaal. In sommige landen werkt het systeem van coöperaties nog tamelijk goed.

groupes de la majorité. Il s'agit là, selon lui, d'un signal adressé au Gouvernement qui est invité à examiner favorablement le texte.

Le ministre répond qu'il faut d'abord savoir quelle sera la solution retenue avant de consulter tel ou tel organisme. Si l'on envisage une consultation, il va sans dire que l'examen de la proposition sera scindé de celui du projet.

Un autre intervenant estime que la notion d'« économie sociale », utilisée par le Gouvernement flamand dans un contexte très différent, peut prêter à confusion. Cette « économie sociale » n'occupe pas de handicapés, mais bien des personnes qui ont un handicap sur le marché du travail. On leur apprend certaines qualifications dans des ateliers prévus à cet effet qui, ensuite, les aiguillent vers les circuits normaux de travail.

L'intervenant se rallie donc à la suggestion qui a été faite de prévoir une concertation avec les Gouvernements régionaux, qui sont en partie compétent pour cette matière.

Il estime aussi que l'article premier englobe toutes les formes possibles d'actionnariat et pourrait engendrer beaucoup d'abus. La structure juridique proposée ici pourrait être une structure idéale pour une activité de négrier.

Enfin, l'intervenant estime que la proposition de loi n'est pas le point de départ qu'il faut prendre si l'on veut créer des emplois. L'emploi est créé par des entreprises saines dans un climat économique sain. Le plan pour l'emploi a démontré clairement que la compression des charges sociales encourage la création d'emplois. Point n'est besoin de créer une structure d'économie sociale qui générerait en quelque sorte une économie parallèle.

Un autre membre comprend que la s.a. ou la s.p.r.l. ne répondent guère aux objectifs que poursuit la proposition de loi, mais il n'en va pas de même pour la société coopérative.

Dans les développements, il est dit: « Le statut de société coopérative convient plus aux coopératives de distribution ou de consommation qu'à celles de travailleurs. »

Or, à l'origine, la société coopérative visait précisément les travailleurs. Elle prévoyait une autre forme d'organisation de l'activité de production et devait développer une activité parallèle à des activités économiques basées sur les principes de bénéfice et de rentabilité du capital. Dans certains pays, le système des coopératives fonctionne encore de manière relativement satisfaisante.

In de toelichting bij het wetsvoorstel wordt er ook op gewezen dat « de recente herziening van de wet op de coöperatieve vennootschappen er bovendien voor heeft gezorgd dat deze rechtsvorm minder soepel is op het stuk van de statuten en dat de oprichting van een coöperatieve vennootschap moeilijker en duurder is geworden ».

Spreker merkt op dat deze herziening niet willekeurig is gebeurd maar wel om misbruiken te voorkomen. Het is te vrezen dat de creatie van een nieuwe en soepeler vennootschapsvorm naast de nu rigidere coöperatieve vennootschap dezelfde misbruiken zal doen ontstaan als de c.v. voorheen.

Misschien wordt de coöperatieve vennootschap wat al te gemakkelijk en op basis van weinig overtuigende argumenten opzij gezet.

Bovendien vraagt het lid zich af waarom de indieners van het wetsvoorstel in de vrijstelling van vennootschapsbelasting voorzien, terwijl de vennootschap met een sociaal oogmerk toch geen winstoogmerk heeft.

Aan de minister wordt gevraagd om na te kijken of er een recente studie bestaat over de huidige typologie van de coöperatieve vennootschappen (produktie- of distributiecoöperatieven, coöperatieve met een uitsluitend sociaal oogmerk, enz.), en of de herziening van de wetgeving op de coöperatieven de vermindering van het aantal coöperatieven van bepaalde types met zich heeft gebracht.

Met betrekking tot de Europese richtlijn verwijst een lid naar de toelichting van het wetsvoorstel, die gewag maakt van de oprichting van een afdeling Sociale Economie bij de Commissie van de Europese Gemeenschappen. Dit bewijst dat het belang van de sociale economie ook op Europees niveau wordt erkend. Het Europees Parlement heeft in januari 1993 drie voorstellen van verordening in eerste lezing aangenomen. Deze verordeningen hebben respectievelijk betrekking op het statuut van een Europese vereniging, een Europese coöperatieve vennootschap en een Europees ziekenfonds. Het voorgelegde wetsvoorstel beantwoordt aan deze Europese stroming, evenals aan een nood op nationaal vlak.

De behoefte aan een nieuwe juridische structuur doet zich o.m. gelden in instellingen zoals de beschutte werkplaatsen. De indieners wensen vooral een debat over deze problematiek te doen ontstaan en staan open voor alle suggesties. Er werd al op gewezen dat men moet voorkomen dat ondernemingen die niets te maken hebben met de sociale economie, er hun toevlucht toenemen om belastingen te kunnen ontduiken.

Het lid verwijst hieromtrent naar de amendementen ingediend door de heer Taminiaux in de Commissie voor de Economische Aangelegenheden.

Dans les développements, il est également ajouté : « De plus, la récente réforme des sociétés coopératives a ôté toute souplesse à leurs statuts et en a rendu la création plus difficile et onéreuse. »

L'intervenant fait observer que cette réforme n'est pas le fait d'une décision arbitraire, mais qu'elle visait à éviter les abus. On peut craindre que la création d'une nouvelle forme de société, plus souple, à côté de la société coopérative à la structure à présent plus rigide, ne donne naissance aux mêmes abus qu'avait permis jadis la société coopérative.

Peut-être a-t-on écarté la société coopérative un peu trop facilement et sur la base d'arguments peu convaincants.

Le même membre se demande en outre pourquoi les auteurs de la proposition ont prévu une exonération de l'impôt de sociétés, alors que la société d'intérêt social n'a pas de but lucratif.

Il est demandé au ministre de vérifier s'il existe une étude récente sur la typologie actuelle des sociétés coopératives (coopératives de production ou de distribution, coopératives à but exclusivement social, etc.) et si la réforme de la législation sur les sociétés coopératives s'est traduite par une diminution du nombre de coopératives de certains types.

En ce qui concerne la directive européenne, un membre renvoie aux développements de la proposition qui évoquent la création d'un département Économie sociale à la Commission des Communautés européennes. Cela prouve que l'intérêt de l'économie sociale est reconnu aussi au niveau européen. Le Parlement européen a adopté en première lecture, en janvier 1993, trois propositions de règlement. Ces règlements portent respectivement sur le statut d'une association européenne, d'une société coopérative européenne et d'une mutuelle européenne. La proposition de loi s'inscrit dans cette filière et répond aussi à un besoin qui se manifeste au niveau national.

La nécessité d'une structure juridique nouvelle se fait notamment sentir dans des institutions comme les ateliers protégés. Les auteurs sont surtout soucieux de lancer un débat sur ce problème et sont ouverts à toutes les suggestions. On a déjà souligné qu'il importait d'éviter que des entreprises qui n'ont rien à voir avec l'économie sociale ne recourent à cette formule pour éluder l'impôt.

L'intervenant renvoie à ce propos aux amendements déposés par M. Taminiaux en commission des Affaires économiques.

Die amendementen stellen eveneens voor de hierboven vermelde fiscale vrijstelling weg te laten.

Het is evenwel zo dat de heer Taminiaux geen amendement op artikel 1 voorstelt.

De amendementen waarvan sprake is luiden als volgt:

« Art. 2

« A) Het eerste lid van dit artikel te vervangen als volgt:

« De vennootschap met een sociaal oogmerk moet economische activiteiten verrichten en sociale doelstellingen nastreven die duidelijk omschreven zijn in het doel van de vennootschap.

De ethiek die aan haar organisatie ten grondslag ligt, wordt gekenmerkt door de volgende solidariteitsbeginselen:

— zij streeft naar dienstverlening aan haar leden en/of aan de gemeenschap, veeleer dan naar winstbejag;

— zelfstandige bedrijfsvoering;

— democratisch besluitvormingsproces waarbij de vennoten worden betrokken;

— bij de verdeling van de inkomsten primeren personen en arbeid op het kapitaal. »

Verantwoording

Het doel van de vennootschap met een sociaal oogmerk moet duidelijk bepaald en ondubbelzinnig vastgesteld worden: wij willen voorkomen dat deze rechtsvorm misbruikt wordt om belastingen te ontwijken of zich onttrekken aan de sociale voorschriften zodat de vennootschap haar voornaamste doelstelling, te weten het scheppen van banen voor zoveel mogelijk mensen, voorbijschiet.

« B) Aan dit artikel een derde lid toe te voegen, luidende:

« Vrije beroepen kunnen het statuut van vennootschap met een sociaal oogmerk niet genieten. »

Verantwoording

Het zou ingaan tegen de bedoeling waarmee de vennootschap met een sociaal oogmerk wordt ingevoerd, dat artsen, advocaten of anderen zich kunnen beroepen op de sociale doelstellingen van hun beroep om samen een vennootschap met een sociaal oogmerk op te richten en de daaraan verbonden voordelen te genieten.

Ces amendements proposent aussi de supprimer l'exonération fiscale déjà évoquée.

Il est vrai que M. Taminiaux n'a pas déposé d'amendement à l'article premier.

Les amendements en question sont les suivants:

« Art. 2

« A) Remplacer le premier alinéa de cet article par ce qui suit:

« La société d'intérêt social doit avoir une activité économique et un but social clairement formulés dans son objet social.

Son organisation est fondée sur une éthique qui se traduit par les principes de solidarité suivants:

— finalité de service à ses membres et/ou à la collectivité plutôt que finalité de profit;

— autonomie de gestion;

— processus de décision démocratique impliquant les associés;

— primauté des personnes et du travail sur le capital dans la répartition des revenus. »

Justification

Il convient de préciser clairement l'objet et le but de la société d'intérêt social, d'en donner une définition claire et précise, et ce afin d'éviter que celle-ci ne devienne un statut refuge susceptible d'évasion fiscale et sociale, détournant de l'objectif fondamental de création d'emplois accessibles au plus grand nombre.

« B) Compléter cet article par un troisième alinéa, rédigé comme suit:

« Les propositions libérales ne peuvent bénéficier du statut des sociétés d'intérêt social. »

Justification

Il serait contraire à l'esprit dans lequel la SIS a été instituée, que des médecins, avocats ... ou autres s'associent et invoquent la finalité sociale de leurs professions afin de pouvoir se constituer en SIS et jouir des avantages qu'elle procure.

« Art. 3

« In § 1, vierde lid, van dit artikel, de woorden « 10 000 frank » te vervangen door de woorden « 1 000 frank. »

Verantwoording

Verbetering van een zetfout.

« Art. 5

« De aanhef van het tweede lid van dit artikel te doen luiden als volgt :

« De aandelen zijn op naam en kunnen aan de vennoten ... »

Verantwoording

Omwille van de noodzakelijke transparantie van dergelijke vennootschappen, behoort de tekst te bepalen dat de aandelen op naam zijn.

« Art. 8

« In het eerste lid, eerste volzin, van dit artikel de zinsnede « meer dan honderd personen ... tewerkstellen » te vervangen door de woorden :

« ..., meer dan vijftig personen ... tewerkstellen, of meer dan honderd personen indien het om een erkende beschutte werkplaats gaat. »

Verantwoording

Deze wijziging wil het aantal vennootschappen die de rechtsvorm van een vennootschap met een sociaal oogmerk kunnen aannemen, beperken om te voorkomen dat grote vennootschappen die wel aan de verplichtingen voor de oprichting van handelsvennootschappen kunnen voldoen, daartoe overgaan. Ons voorstel voorziet in een uitzondering voor de beschutte werkplaatsen, die uit hun aard meer personen tewerkstellen.

« Art. 40

« Dit artikel te doen vervallen. »

Verantwoording

Een eventuele fiscale regeling, van welke aard ook, hoort niet thuis in een wettekst die een nieuwe vennootschapsvorm invoert.

« Art. 3

« Au § 1er, quatrième alinéa, de cet article, remplacer le chiffre « 10 000 francs » par le chiffre « 1 000 francs. »

Justification

Cette modification ne vise qu'à corriger une erreur de frappe.

« Art. 5

« Au deuxième alinéa de cet article, entre le mot « sociales » et les mots « ne sont cessibles », insérer les mots « sont nominatives et. »

Justification

Le caractère nominatif doit être mentionné au nom de la nécessaire transparence de telles sociétés.

« Art. 8

« Au premier alinéa de cet article, remplacer le membre de phrase « ... plus de 100 personnes ... temps plein » par ce qui suit :

« ... plus de 50 personnes en équivalent temps plein, et 100 personnes s'il s'agit d'un atelier protégé reconnu. »

Justification

Cette modification vise à circonscrire et à limiter les sociétés qui pourront se constituer en S.I.S., et ce afin d'éviter que de grosses sociétés capables d'assumer les obligations relatives à la constitution de sociétés commerciales ne se constituent en S.I.S., exception faite des ateliers protégés qui, de par leur nature, impliquent une plus importante main-d'œuvre.

« Art. 40

« Supprimer cet article. »

Justification

Une éventuelle mesure fiscale, quelle qu'elle soit, n'a pas à se trouver dans le texte de loi créant une nouvelle forme juridique de société.

« *Art. 43*

« In dit artikel de woorden « omdat zij meer dan honderd werknemers telt, » te vervangen door de woorden « omdat zij, naargelang van het geval, meer dan vijftig of honderd werknemers telt. »

Verantwoording

Deze wijziging volgt uit het amendement op artikel 8.

Een lid merkt op dat op basis van het voorgestelde artikel 2, een medisch huis dat zijn artsen niet per prestatie maar bijvoorbeeld op maandbasis zou vergoeden, geen aanspraak zou kunnen maken op het voorliggende statuut.

Een ander lid merkt op dat een medisch huis een veel uitgesprokener sociaal doel heeft dan het medisch beroep als dusdanig.

Zo'n huis verenigt vaak ook andere personen dan artsen.

Maar toch houdt de opmerking steek en vermoedelijk zou de tekst in dit opzicht aangepast moeten worden.

*
* *

De minister antwoordt dat het voorstel van wet tal van problemen van technische aard opwerpt. Zo worden in artikel 2 alleen al drie begrippen gehanteerd die nauwkeuriger omschreven zouden moeten worden:

— het sociaal oogmerk;

— het doel van de vennootschap;

— de sociale doelstellingen.

Aan welke normen moet in die drie gevallen zijn voldaan?

Verder is er nog de vraag naar de verhouding tussen dit artikel en artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek.

Het gaat hier om een vennootschap waarin in principe een overeenkomst werd gesloten met het oog op de verrijking van de vennoten.

Aangezien de tekst niet buiten het kader van de vennootschap treedt, is er een samengaan tussen het winstoogmerk en de sociale doelstellingen waarvan sprake is in artikel 2.

Daarnaast is er nog de vraag naar een sluitende controle op het naleven van het doel van de vennootschap. In het klassieke handelsrecht wordt een normale vennootschap nooit omschreven aan de hand van haar doel, maar wel aan de hand van de rechtsvorm. Een norm die niet gepaard gaat met sancties is nutteloos.

« *Art. 43*

« À cet article, remplacer le mot « cent » par les mots « cinquante ou cent selon les cas. »

Justification

Cette modification vise à mettre le texte en concordance avec l'amendement apporté à l'article 8.

Un membre observe que, sur base de l'article 2 proposé, une maison médicale qui paie ses médecins, non pas à l'acte, mais par exemple sur une base mensuelle, ne pourrait se doter du statut en question.

Un autre membre répond qu'une maison médicale a un objet social beaucoup plus affirmé que la profession de médecin en tant que telle.

Une telle maison regroupe bien souvent d'autres personnes que des médecins.

Cependant, la remarque formulée est pertinente; sans doute le texte devrait-il être précisé sur ce point.

*
* *

Le ministre déclare que la proposition de loi soulève un grand nombre de problèmes techniques. Ainsi, l'article 2 évoque à lui seul trois notions qui méritent d'être définies:

— l'intérêt social;

— l'objet social;

— le but social.

Quel type de critères normatifs doivent être remplis dans les trois cas?

D'autre part, où se situe-t-on par rapport à l'article 1832 du Code civil?

On se trouve dans le cadre d'une société où, en principe, un contrat a été conclu en vue de réaliser un enrichissement des associés.

Or, puisque le texte ne sort pas du contexte des sociétés, le but de lucre coexiste avec le but social mentionné à l'article 2 proposé.

Par ailleurs, comment contrôler effectivement l'exercice de l'objet social? Aucune société traditionnelle du droit commercial n'est définie par son objet social, mais bien par sa forme. Or, une norme dépourvue de sanctions est inutile.

Het Hof van de Europese Gemeenschappen stelt dat het doel van de vennootschap nauwkeurig is omschreven (« specifiek doel van de vennootschap »). In de voorliggende tekst wordt gesproken van het « streven naar dienstverlening aan haar leden en/of aan de gemeenschap » en niet van « winstoogmerk ».

De interpretatie van die begrippen kan tot verwarring leiden.

Wat gebeurt er indien een vennootschap slechts via haar handelen afwijkt van haar doel?

Volgens het Hof is het doel van de vennootschap belangrijk.

Een ander technisch probleem is aan de orde in artikel 3, § 1, eerste lid. Het betreft een vanzelfsprekende bepaling die dus overbodig is.

De minister stelt voor aan te sluiten bij artikel 212 van de gecoördineerde wetten, dat luidt als volgt: « De vennootschappen waarvan het doel burgerrechtelijk is, kunnen de rechtsvorm van een handelsvennootschap aannemen zonder hun burgerrechtelijke aard te verliezen, mits zij zich gedragen naar de bepalingen van deze titel ». Op gelijkaardige wijze zou er kunnen gedacht worden aan de oprichting van vennootschappen met een sociaal oogmerk in de rechtsvorm van een coöperatieve vennootschap.

Blijft nog de vraag wat verstaan dient te worden onder « vennootschap met een sociaal oogmerk »: gaat het om het streven naar sociale doelstellingen in de zin dat een aantal winstgevende activiteiten een sociaal oogmerk nastreven, bijvoorbeeld het opnemen van minder-validen in het arbeidsproces of het promoten van de ecologie?

Of gaat het daarentegen om een vennootschap die zich gewoon moet richten naar het voorschrift van artikel 1, namelijk de mogelijkheid bieden om de hoedanigheid van vennoot en werknemer te combineren. Zulks ware eenvoudiger, want dan beschikken we over een duidelijk omschreven criterium.

Een lid merkt op dat, als met « sociaal oogmerk » wordt bedoeld « het gebrek aan winst » men zich in feite in een v.z.w. bevindt. Als men daarmee bedoelt « de dubbele hoedanigheid van werknemer en bestuurder », dan is men niet ver van een c.v.

Een ander lid wijst erop dat de overwegingen van de minister de technische aspecten van de voorgestelde tekst overschrijden. In feite herbegint men de bespreking gevoerd met betrekking tot de « filosofische » aspecten van het onderwerp, die de kern zelf van het voorstel raken. Daarbij komt nog dat de Nederlandse en Franse uitdrukkingen opgenomen in de tekst niet altijd dezelfde gevoelswaarde hebben (bijvoorbeeld, « intérêt social » verschilt van « sociaal oogmerk »).

Wat de mogelijkheid betreft om de vennootschap met een sociaal oogmerk de rechtsvorm te laten

La Cour de justice des Communautés européennes a indiqué que l'objet social présentait un caractère strictement précis (« *spécialité de l'objet social* »). Or, le texte proposé parle de « *finalité de service à ses membres et/ou à la collectivité* » plutôt que de « *finalité de profit* ».

Ces termes sont sujets à interprétation.

Quid si une société ne s'écarte de son objet social que par ses actes?

Selon la Cour de justice, c'est l'objet social qui compte.

Un autre exemple de question technique est celui de l'article 3, § 1er, alinéa 1er. Le contenu de cette disposition va de soi et est superflu.

Le ministre suggère de tenter de s'inscrire dans le cadre de l'actuel article 212 des lois coordonnées, ainsi libellé: « *Les sociétés dont l'objet est de nature civile peuvent, sans perdre ce caractère, emprunter les formes de sociétés commerciales en se conformant aux dispositions du présent titre.* » De façon similaire, on pourrait envisager la création de sociétés d'intérêt social à forme coopérative.

Reste alors à déterminer ce que l'on entendra par « *société d'intérêt social* »: s'agit-il de rechercher un but social, en ce sens que certaines activités lucratives ont une finalité sociale telle que le reclassement des handicapés, ou la promotion de l'écologie?

S'agit-il au contraire d'une société qui doit simplement se conformer à l'article 1er, c'est-à-dire prévoir la double qualité d'associé et de travailleur? Ceci serait plus simple, car on disposerait alors d'un critère précis.

Un membre fait observer que si l'on entend par « intérêt social » « l'absence de bénéfice », on a en fait à faire à une a.s.b.l. Si l'on entend par là « la double qualité de travailleur et d'administrateur », on est très proche de la société coopérative.

Un autre membre souligne que les considérations du ministre dépassent les aspects techniques du texte proposé. On recommence en fait le débat qui a eu lieu concernant les aspects « philosophiques » de la matière et qui concernent le nœud même de la proposition. S'ajoute à cela que les termes utilisés en néerlandais et en français ne sont pas chargés des mêmes connotations psychologiques (par exemple « intérêt social » n'est pas la même chose que « sociaal oogmerk »).

Quant à la possibilité de couler la société d'intérêt social dans la forme coopérative, le ministre rappelle

aannemen van een coöperatieve vennootschap, herinnert de minister eraan dat de c.v. een handelsvennootschap is en dus winst nastreeft. Er bestaan ook burgerrechtelijke vennootschappen in de rechtsvorm van een handelsvennootschap (bijvoorbeeld de advocatenkantoren die voor de regeling van de relaties tussen de vennoten een beroep doen op de rechtsvorm van een handelsvennootschap).

Nu wordt er in de toelichting bij het wetsvoorstel gewag gemaakt van vennootschappen waarin winstoogmerk en sociaal oogmerk samengaan. Indien men het eens raakt over de oprichting van een « vennootschap met een sociaal oogmerk in de rechtsvorm van een coöperatieve vennootschap », hoe zal men het specifieke van een vennootschap met een sociaal oogmerk moeten omschrijven ?

Wat betreft democratische bedoelingen van het voorstel — waarop een lid heeft gewezen — kan men zich afvragen hoe democratisch artikel 18 wel is.

Een vorige spreker merkt op dat de verkooppunten van verenigingen zoals O.X.F.A.M. gedekt worden door de handelswetgeving, omdat de activiteiten als daden van koophandel kunnen worden beschouwd in de zin van artikel 2 van het Wetboek van Koophandel.

De minister betwist dat.

Een lid is het ermee eens dat gezien het vennootschapsrecht een grote vrijheid laat aan de vennoten om zich volgens hun eigen wensen te organiseren, er moet worden nagegaan of degenen die zich in een bepaald perspectief wensen te organiseren, een plaats kunnen hebben in de bestaande vennootschappen. Zo niet verkiest het lid de eerste oplossing, nl. de bestaande vennootschapsvormen, eventueel aan te passen, boven een totaal nieuwe vennootschap.

De minister haalt het voorbeeld aan van de v.z.w. Aarde en van de bossamenwerkingsverbanden die het Waalse Gewest nu overweegt. Hij stelt vast dat nagenoeg alle specifieke kenmerken van hun statuten opgelost kunnen worden in het kader van de coöperatieve vennootschap, met uitzondering van de inhoudelijke bepaling van het « sociaal oogmerk » en de vertegenwoordiging van de werknemers in de leidinggevende organen.

Aangezien de vennootschappen met een sociaal oogmerk daden van koophandel verrichten, moet alleen nog het begrip worden toegevoegd dat zij een sociaal oogmerk nastreven. Er moet een keuze gemaakt worden tussen de oprichting van een coöperatieve vennootschap met sociale doelstellingen of een aparte vennootschap met een sociaal oogmerk.

Een zeer positief gegeven in het voorstel is de mogelijkheid om een v.z.w. om te vormen tot dit soort van vennootschap.

que la société coopérative est une société commerciale et a par conséquent un but de lucre. Il existe également des sociétés civiles à forme commerciale (ex. les bureaux d'avocats utilisant une forme commerciale pour régler les relations entre associés).

Or, les développements précédant la proposition parlent de sociétés où coexistent le but de lucre et le but social. Si l'on s'accorde sur la création d'une « *société d'intérêt social à forme coopérative* », comment pourra-t-on définir l'essence de la société d'intérêt social ?

Quant au problème de l'intensité démocratique évoqué par un membre, on peut s'interroger par exemple sur le caractère démocratique ou non de l'article 18 de la proposition.

Un préopinant fait observer que les points de vente d'associations comme O.X.F.A.M. relèvent aussi de la législation commerciale, leurs activités étant considérées comme des actes de commerce au sens de l'article 2 du Code de commerce.

Le ministre conteste cette affirmation.

Un membre estime aussi que puisque le droit des sociétés laisse une grande liberté aux associés de s'organiser comme ils l'entendent, il y a lieu d'examiner si ceux qui sont désireux de s'unir dans une perspective donnée le peuvent dans le cadre des sociétés existantes. Si tel n'est pas le cas, le membre préfère la première solution, c'est-à-dire les formes existantes de société, éventuellement adaptées, à la solution qui consisterait à créer une nouvelle forme de société.

Le ministre cite l'exemple de l'a.s.b.l. Terre et des groupements forestiers envisagés en Région wallonne. Il constate que presque toutes les spécificités de leurs statuts peuvent être rencontrées dans le cadre de la société coopérative, à l'exception de la détermination du contenu de « l'intérêt social », et de la représentation des travailleurs au sein des organes de direction.

Puisque les sociétés d'intérêt social posent des actes de commerce, la seule notion à ajouter est qu'elles poursuivent une finalité sociale. Il faut faire un choix entre la création d'une société coopérative à but social et celle d'une société d'intérêt social distincte.

Un élément très positif de la proposition est la possibilité de transformer une a.s.b.l. en ce type de société.

Een lid merkt op dat de handelsvorm het mogelijk maakt de problemen te voorkomen die voor de v.z.w.'s met betrekking tot de indirecte belastingen rijzen.

Een ander lid onderstreept dat tal van v.z.w.'s die een handelsactiviteit ontplooien om hun sociaal doel te bereiken, op het vlak van de fiscaliteit worden gecontroleerd door de controle « vennootschappen ». Hetzelfde lid suggereert na te gaan welke punten van de filosofie in dit voorstel niet kunnen worden geregeld door de statuten van een coöperatieve vennootschap of van een v.z.w. en waar een of andere wetswijziging aangewezen is.

Een andere spreker herinnert eraan dat de minister van Financiën onlangs een nieuwe belasting van 19,5 pct. heeft ingevoerd op de meerwaarden voor de handelsvennootschappen die in vastgoedbevaks worden omgezet.

Men zou in een gelijksoortige bepaling kunnen voorzien voor de omzetting van een v.z.w. in de geplande nieuwe vorm van vennootschap.

Tenslotte stelt de minister voor het huidige artikel 141, § 3, van de gecoördineerde wetten aan te vullen als volgt:

« De coöperatieve vennootschap met sociaal oogmerk is de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid of de coöperatieve vennootschap met onbeperkte en hoofdelijke aansprakelijkheid waarvan de statuten bepalen dat:

1° niemand aan de stemming in de algemene vergadering mag deelnemen voor meer dan één tiende van de aan de vertegenwoordigde aandelen verbonden stemrechten;

2° de aan de vennoten uitgekeerde winst niet meer mag bedragen dan het percentage dat door de Koning is vastgesteld met toepassing van de wet van 20 juli 1955 houdende instelling van een Nationale Raad voor de Coöperatie;

3° zij de benaming aanneemt van coöperatieve vennootschap met een sociale doelstelling of met een sociaal oogmerk.

De statuten moeten verder een nauwkeurige omschrijving bevatten van de beoogde sociale doelstellingen en bepalen hoe de winst zal worden besteed.

Op verzoek van een vennoot, van elke belanghebbende derde of van het openbaar ministerie kan de rechtbank de ontbinding uitspreken van de vennootschap met een sociale doelstelling of met een sociaal oogmerk:

1° die deze benaming gebruikt hoewel de statuten in deze bepalingen niet voorzien of niet meer voorzien ten gevolge van een statutenwijziging;

2° die in haar daadwerkelijk handelen deze bepalingen, op ernstige manier overtreedt. »

Un membre fait observer que la forme commerciale permet d'éviter les problèmes qui se posent aux a.s.b.l. en matière d'impôts indirects.

Un autre membre souligne que bon nombre d'a.s.b.l. qui déploient une activité commerciale pour réaliser leur finalité sociale sont contrôlées, au niveau de la fiscalité, par le contrôle « sociétés ». Il suggère aussi de vérifier quels sont les points de l'économie de la proposition qui ne pourraient pas être réglés dans les statuts d'une société coopérative ou d'une a.s.b.l., et qui demandent une modification de la loi.

Un autre membre rappelle que le ministre des Finances a introduit récemment une nouvelle taxation de 19,5 p.c. sur les plus-values des sociétés commerciales converties en S.I.C.A.F. immobilières.

On pourrait prévoir une disposition similaire pour la transformation d'une a.s.b.l. en la nouvelle forme de société proposée.

Le ministre propose enfin de compléter l'actuel article 141, § 3, des L.C.S.C. comme suit:

« La société coopérative d'intérêt social est la société coopérative à responsabilité limitée ou la société coopérative à responsabilité illimitée et solidaire dont les statuts prévoient que:

1° nul ne peut prendre part au vote à l'assemblée générale pour un nombre de voix dépassant le dixième des voix attachées aux parts représentées;

2° le bénéfice distribué aux associés ne peut dépasser le taux fixé par le Roi en exécution de la loi du 20 juillet 1955 portant institution d'un conseil national de la coopération;

3° elle adopte la dénomination de la société coopérative à but social ou d'intérêt social.

Les statuts doivent en outre comporter une définition précise du but social poursuivi, et déterminer la politique d'affectation des profits.

À la requête d'un associé, de tout tiers intéressé, ou du ministère public, le tribunal peut prononcer la dissolution de la société à but social ou d'intérêt social:

1° qui utilise cette dernière dénomination alors que ses statuts ne prévoient pas ces règles ou ne les prévoient plus, suite à une modification;

2° qui, dans sa pratique effective, contrevient gravement à ces règles. »

Een lid merkt op dat men de coherentie tussen deze tekst en de andere artikelen (waarin dezelfde onderwerpen met betrekking tot de andere soorten van coöperatieve vennootschap worden behandeld) moet worden nagezien.

De Commissie besluit een werkgroep op te richten met als opdracht de bespreking van het wetsvoorstel nr. 535 en de eventuele verwerking ervan in het ontwerp nr. 1086 (1).

IV. BESPREKING DOOR DE WERKGROEP

1. Teksten voorgelegd aan de werkgroep

Aan de werkgroep werden oorspronkelijk, behalve het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s., de twee volgende alternatieve tekstvoorstellen voorgelegd:

a) **Amendementen van de heren Taminiaux en Vancrombruggen, tot invoeging van nieuwe artikelen betreffende de vennootschappen met een sociaal oogmerk in het wetsontwerp overgezonden door de Kamer van volksvertegenwoordigers**

In het licht van de bespreking gevoerd in de Commissie zijn de indieners van het wetsvoorstel immers tot de conclusie gekomen dat het verkieslijk was hun tekst in dat ontwerp op te nemen en van de vennootschappen met een sociaal oogmerk een vorm van coöperatieve vennootschap te maken.

Deze amendementen luiden als volgt:

« Art. 3bis (nieuw)

« Een artikel 3bis (nieuw) in te voegen, luidende:

« Artikel 3bis. — Artikel 28 van dezelfde gecoördineerde wetten wordt aangevuld met de volgende leden:

« Indien de vennootschap echter uitsluitend tot doel heeft:

— kapitaal in te brengen in coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk,

— technische bijstand te verlenen bij de bedrijfsvoering van coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk,

— deel te nemen aan de bedrijfsvoering van coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk,

draagt de vennootschap de naam « naamloze vennootschap ter ondersteuning van coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk ».

(1) Die werkgroep was samengesteld als volgt: de heer Vandenberghe, voorzitter, de heren Pataer, Vancrombruggen en de vertegenwoordiger van de minister.

Un membre fait observer qu'il y a lieu de vérifier la cohérence entre ce texte et les autres articles (qui abordent les mêmes matières pour les autres types de sociétés coopératives).

La Commission décide de créer un groupe de travail qui aura pour mission d'examiner la proposition de loi n° 535 et son éventuelle intégration dans le projet n° 1086 (1).

IV. DISCUSSION PAR LE GROUPE DE TRAVAIL

1. Textes soumis au groupe de travail

Initialement, outre la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts, le groupe de travail a été saisi des deux variantes de texte suivantes:

a) **Amendements de MM. Taminiaux et Vancrombruggen visant à insérer de nouveaux articles relatifs aux sociétés d'intérêt social dans le projet de loi transmis par la Chambre des représentants**

À la lumière de la discussion au sein de la commission, les auteurs de la proposition sont en effet arrivés à la conclusion qu'il était préférable d'insérer leur proposition dans le projet et de faire des sociétés d'intérêt social une forme de société coopérative.

Ces amendements sont libellés comme suit:

« Art. 3bis (nouveau)

« Insérer un article 3bis (nouveau), libellé comme suit:

« Article 3bis. — L'article 28 des mêmes lois coordonnées est complété par l'alinéa suivant:

« En particulier, si l'objet unique de la société est:

— l'apport de capital dans les sociétés coopératives d'intérêt social;

— l'apport d'aide technique à la gestion des sociétés coopératives d'intérêt social;

— la participation à la gestion des sociétés coopératives d'intérêt social;

la société est dénommée « société anonyme de promotion d'intérêt social ».

(1) Le groupe de travail était composé de MM. Vandenberghe, président, Pataer, Vancrombruggen et du représentant du ministre.

Alleen de openbare en particuliere financiële instellingen en kredietinstellingen, de verzekeringsmaatschappijen en de gewestelijke investeringsmaatschappijen kunnen elk een gespecialiseerde dochtermaatschappij oprichten die « naamloze vennootschap ter ondersteuning van vennootschappen met een sociaal oogmerk » wordt genoemd. »

« Art. 6

« Paragraaf 1 van het voorgestelde artikel 46 aan te vullen met een tweede lid, luidende :

« Niettegenstaande enige andersluidende bepaling in de statuten zijn de aandelen van de naamloze vennootschappen ter ondersteuning van vennootschappen met een sociaal oogmerk op naam, zelfs nadat ze volgestort zijn. »

« Art. 26

« Dit artikel te vervangen als volgt :

« In artikel 141 van dezelfde gecoördineerde wetten worden de volgende wijzigingen aangebracht :

A) Paragraaf 3 wordt vervangen als volgt : (...)

B) Dit artikel wordt aangevuld met een § 4 en een § 5 (nieuw), luidende :

« § 4. Indien de vennootschap uitsluitend tot doel heeft :

1° kapitaal in te brengen in de coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk,

2° technische bijstand te verlenen bij de bedrijfsvoering van coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk,

3° deel te nemen aan de bedrijfsvoering van coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk,

draagt de vennootschap de naam « coöperatieve vennootschap ter ondersteuning van vennootschappen met een sociaal oogmerk ». Alleen natuurlijke personen, vennootschappen met een sociaal oogmerk of plaatselijke besturen, O.C.M.W.'s, ziekenfondsen of coöperatieve vennootschappen kunnen een coöperatieve vennootschap ter ondersteuning van vennootschappen met een sociaal oogmerk oprichten.

§ 5. Wanneer de statuten van een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid een sociaal programma bevatten waarin de sociale doelstellingen worden uiteengezet, kan in de naam van de vennootschap vermeld worden dat zij een vennootschap met een sociaal oogmerk is. De coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk mag geen

Seules les institutions financières et de crédit, publiques et privées, les sociétés d'assurance et les sociétés régionales d'investissement peuvent créer chacune une filiale spécialisée dénommée société anonyme de promotion d'intérêt social. »

« Art. 6

« Compléter le § 1er de l'article 46 proposé par un second alinéa, libellé comme suit :

« Toutefois, nonobstant toute disposition contraire des statuts, les actions des sociétés anonymes de promotion d'intérêt social sont nominatives, même après leur libération. »

« Art. 26

« Remplacer cet article par ce qui suit :

« À l'article 141 des mêmes lois coordonnées sont apportées les modifications suivantes :

A) Le § 3 est remplacé par ce qui suit : (...)

B) L'article est complété par des §§ 4 et 5 nouveaux, libellés comme suit :

« § 4. En particulier, si l'objet unique de la société est :

1° l'apport de capital dans les sociétés coopératives d'intérêt social;

2° l'apport d'aide technique à la gestion des sociétés coopératives d'intérêt social;

3° la participation à la gestion des sociétés coopératives d'intérêt social;

la société est dénommée « société coopérative de promotion d'intérêt social ». Seules des personnes physiques, des sociétés d'intérêt social ou des pouvoirs publics locaux, des C.P.A.S., des mutuelles ou des sociétés coopératives peuvent créer une société coopérative de promotion d'intérêt social. »

§ 5. Lorsque les statuts d'une société coopérative à responsabilité limitée contiennent un plan social mettant en exergue la finalité sociale de la société, la dénomination de la société peut préciser qu'elle est une société d'intérêt social. La société coopérative d'intérêt social ne peut avoir comme objet une activité de banque, de banque d'épargne, de crédit, de finan-

verrichtingen van een bank, spaarbank, kredietinstelling, financieringsinstelling, verzekeringsmaatschappij, vastgoedkantoor, administratiekantoor, wed- of gokkantoor ten doel hebben, noch de uitoefening van een beroep dat bij wet of verordening geregeld is.

Wanneer een coöperatieve vennootschap die de naam draagt van « coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk », bij de werkelijke uitoefening van haar activiteiten het sociaal programma of de bepalingen die van toepassing zijn op de coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk, niet naleeft of wanneer deze vennootschap verder de naam voert van « coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk » na een wijziging van de statuten die niet verenigbaar is met de kenmerken van een coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk, kan de ontbinding van de vennootschap door de rechtbank van koophandel van de zetel van de vennootschap worden uitgesproken, hetzij op verzoek van iedere partij die een wettig belang heeft, hetzij op vordering van het openbaar ministerie, hetzij zelfs ambtshalve door de rechter. »

cement, d'assurance, d'agence immobilière, de fiduciaire ou de jeux et paris ou l'exercice d'une profession soumise à un statut légal ou réglementaire.

En cas de non-respect du plan social ou des dispositions applicables à la société coopérative d'intérêt social par une société coopérative ayant pris la dénomination de société coopérative d'intérêt social, dans le fonctionnement effectif de la société ou lorsque celle-ci continue à être dénommée coopérative d'intérêt social après une modification des statuts incompatible avec le caractère de la société coopérative d'intérêt social, la dissolution de la société peut être prononcée par le tribunal de commerce du siège de la société, soit à la demande de toute partie ayant un intérêt légitime, soit à la requête du ministère public, soit même d'office par le juge. »

« C) De huidige § 4 van artikel 141 wordt vernummerd tot § 6. »

« C) L'ancien article 141, § 4, devient l'article 141, § 6. »

« Art. 27

« Art. 27

« Dit artikel te vervangen als volgt :

« Remplacer cet article par ce qui suit :

« Artikel 27. — In artikel 142 van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 20 juli 1991, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

« Article 27. — À l'article 142 des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 20 juillet 1991, sont apportées les modifications suivantes :

A) In § 1, derde lid, wordt de eerste zin vervangen door wat volgt :

« Evenwel kunnen de aandelen van een coöperatieve vennootschap met onbeperkte en hoofdelijke aansprakelijkheid die werkelijke, niet-geldelijke inbrengen vertegenwoordigen, niet eerder overgedragen worden dan tien dagen na overleving van de tweede jaarrekening na hun uitgifte. »

A) Dans le § 1er, alinéa 3, la première phrase est remplacée par ce qui suit :

« Néanmoins, les parts d'une société coopérative à responsabilité illimitée et solidaire représentant les apports effectifs ne consistant pas en numéraire ne peuvent être cédées que dix jours après le dépôt des deuxièmes comptes annuels qui suivent. »;

B) Dezelfde paragraaf wordt aangevuld als volgt :

B) Le même paragraphe est complété par ce qui suit :

« In een coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk echter mogen de aandelen waarop door natuurlijke personen is ingeschreven, slechts overgedragen worden aan natuurlijke personen, behoudens andersluidende bepaling in de statuten. »

« En particulier dans une société coopérative d'intérêt social, les parts souscrites par des personnes physiques ne peuvent être cédées qu'à des personnes physiques, sauf disposition contraire des statuts. »

C) Na § 1 wordt een § 2 (nieuw) ingevoegd, luidende :

C) Un § 2 nouveau, libellé comme suit, est inséré après le § 1er :

« § 2. In de coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk kan iedere vennoot van categorie B de raad van bestuur van de vennootschap vragen zijn aandelen van categorie B of een deel ervan om te

« § 2. Dans la société coopérative d'intérêt social, tout associé de catégorie B peut demander au conseil d'administration de la société l'échange de ses parts ou d'une partie de ses parts de catégorie B contre des

ruilen tegen aandelen van categorie A, binnen drie maanden na de ondertekening van een arbeidsovereenkomst met de vennootschap en op eenvoudige voorlegging van die verbintenis, en onder de voorwaarden bepaald in artikel 147bis, achtste lid.»

D) In de huidige § 2, die § 3 wordt, worden in het eerste lid, tussen de woorden «De vennootschap mag niet» en de woorden «op haar eigen aandelen inschrijven» de woorden «wat het vaste gedeelte van het maatschappelijk kapitaal betreft» ingevoegd.

E) Dit artikel wordt aangevuld met een § 4 (nieuw), luidende:

«§ 4. De coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk mag geen aandelen bezitten in andere vennootschappen dan coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk, vennootschappen ter ondersteuning van de vennootschappen met een sociaal oogmerk of verenigingen van vennootschappen met een sociaal oogmerk.»

«Art. 30

«Dit artikel te vervangen als volgt:

«Artikel 30. — In artikel 146 van dezelfde gecoördineerde wetten, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

A) Het 3° wordt vervangen als volgt:

«3° de vennootschap wordt bestuurd door een of meer bestuurders. Bij een coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk moet, wanneer er één bestuurder is, deze op het ogenblik van zijn aanwijzing door de algemene vergadering of binnen zes maanden daarna, vennoot van categorie A zijn. Zijn er meer bestuurders, dan mag het aantal bestuurders die vennoot van categorie B zijn en door de algemene vergadering worden aangewezen, niet hoger zijn dan het aantal bestuurders van categorie A.»

B) Het 4° wordt vervangen als volgt:

«4° alle vennoten zijn stemgerechtigd in de algemene vergadering; ieder aandeel geeft recht op één stem. De oproeping geschiedt ten minste 15 dagen vóór de algemene vergadering bij aangetekende brief, ondertekend door de bestuurders. Echter, bij de coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk,

a) kan niemand deelnemen aan de stemming voor een aantal stemmen dat hoger ligt dan een tiende van het aantal stemmen verbonden aan de gezamenlijke aandelen of een vijfde van het aantal stemmen verbonden aan de vertegenwoordigde aandelen;

b) kan het aantal stemmen toegekend aan de gezamenlijke vennoten van categorie B niet hoger zijn dan de helft van het aantal stemmen toegekend aan de

parts de catégorie A, dans les trois mois de la signature d'un contrat de travail avec la société et sur simple preuve de cet engagement, et dans les conditions prévues par l'article 147bis, alinéa 8.»

D) Dans le § 2 actuel, qui devient le § 3, à l'alinéa 1er, les mots «, pour ce qui concerne la part fixe du capital social,» sont insérés entre les mots «la société ne peut» et le mot «souscrire».

E) L'article est complété par un § 4 nouveau, libellé comme suit:

«§ 4. La société coopérative d'intérêt social ne peut obtenir des actions ou parts d'autres sociétés, sauf de sociétés coopératives d'intérêt social, de promotion d'intérêt social ou d'unions de sociétés coopératives d'intérêt social.»

«Art. 30

«Remplacer cet article par ce qui suit:

«Article 30. — À l'article 146 des mêmes lois coordonnées sont apportées les modifications suivantes:

A) Le 3° est remplacé par la disposition suivante:

«3° La société est gérée par un ou plusieurs administrateurs. Dans la société coopérative d'intérêt social, en cas d'administrateur unique, celui-ci doit être, au moment de sa désignation par l'assemblée générale ou dans les six mois de celle-ci, associé de catégorie A. En cas de pluralité d'administrateurs, le nombre d'administrateurs associés de la catégorie B désignés par l'assemblée générale ne peut jamais être supérieur à celui de la catégorie A.»

B) Le 4° est remplacé par les dispositions suivantes:

«4° Tous les associés peuvent voter à l'assemblée générale; chaque part donne droit à une voix. Les convocations se font au moins quinze jours avant l'assemblée générale par lettre recommandée signée par les administrateurs. Toutefois, dans la société coopérative d'intérêt social:

a) nul ne peut prendre part au vote pour un nombre de voix dépassant la dixième partie du nombre de voix attachées à l'ensemble des parts ou le cinquième du nombre de voix atachées aux parts représentées;

b) le nombre de voix attribué à l'ensemble des associés de catégorie B ne peut être supérieur à la moitié de celui attribué à l'ensemble des parts ni être

gezamenlijke aandelen, noch bij de stemming aangerekend worden voor meer dan twee vijfden van het aantal stemmen verbonden aan het totaal van de vertegenwoordigde aandelen. Worden de aan de beperking onderworpen stemmen in verschillende zin uitgebracht, dan worden de verminderingen evenredig toegepast; er wordt geen rekening gehouden met gedeelten van stemmen.»

« Art. 31bis (nieuw)

« In dezelfde gecoördineerde wetten wordt een artikel 146ter (nieuw) ingevoegd, luidende:

« Artikel 146ter. — Indien men bij de oprichting of de statutenwijziging voor de volgende regels kiest:

1° de statuten van de vennootschap bevatten een sociaal programma;

2° de vennoten van de vennootschap bestaan voor een deel uit natuurlijke personen met een arbeidsovereenkomst bij de vennootschap (vennoten van categorie A) en voor een deel uit natuurlijke of rechtspersonen zonder een dergelijke overeenkomst met de vennootschap (vennoten van categorie B);

3° het aantal vennoten van categorie A bedraagt ten minste 10 pct. van het aantal werknemers van de vennootschap; gehandicapten die in een erkende beschutte werkplaats werken, worden daarbij niet meegeteld;

4° het aantal werlnemers tewerkgesteld door de vennootschap bedraagt niet meer dan 100; voor de berekening van dit aantal worden in het geval van een erkende beschutte werkplaats de gehandicapten daaarbij niet meegeteld;

5° de vennoten die rechtspersonen zijn, zijn uitsluitend vennootschappen ter ondersteuning van vennootschappen met een sociaal oogmerk;

6° de vergoeding van de aandelen over een bepaald jaar mag niet meer bedragen dan de gemiddelde discontovoet van de Nationale Bank, tijdens de twaalf maanden van het boekjaar, vermeerderd met een procentpunt. Indien de gehele beschikbare winst door de toepassing van deze bovengrens niet kan worden uitgekeerd, wordt het verschil op een reserverekening geboekt.

De voorwaarden vermeld in het tweede, derde en vierde lid en in artikel 146, 4°, derde volzin, moeten vervuld zijn binnen zes maanden na de definitieve oprichting van de vennootschap. Gebeurt dat niet, dan kan de vennootschap niet de naam « coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk» blijven gebruiken, op straffe van de sanctie vermeld in artikel 209 en moet ze worden omgezet in een ander soort vennootschap.

Gedurende de hele levensduur van de vennootschap moet aan alle voorwaarden worden voldaan.

compté dans le vote pour un nombre de voix supérieur aux deux cinquièmes du nombre de voix attaché à l'ensemble des titres représentés. Si les votes soumis à la limitation sont émis en sens différents, les réductions s'opèrent proportionnellement; il n'est pas tenu compte des fractions de voix.»

« Art. 31bis (nouveau)

« Un article 146ter, libellé comme suit, est inséré dans les mêmes lois coordonnées:

« Article 146ter. — « Si, lors de la constitution ou des modifications des statuts, on opte pour les règles suivantes:

1° les statuts de la société contiennent un plan social;

2° les associés de la société sont composés en partie de personnes physiques engagées dans les liens d'un contrat d'emploi avec la société (associés de catégorie A) et en partie de personnes physiques ou morales non engagées dans un tel lien avec la société (associés de catégorie B);

3° le nombre d'associés de catégorie A est au moins égal à 10 p.c. du nombre de travailleurs de la société; les personnes handicapées travaillant dans un atelier protégé reconnu ne sont pas prises en compte pour ce calcul;

4° le nombre de travailleurs occupés par la société n'est pas supérieur à cent; pour le calcul de ce nombre, dans le cas d'un atelier protégé reconnu, les personnes handicapées ne sont pas prises en compte pour ce calcul;

5° les personnes morales associées sont exclusivement des sociétés de promotion sociale;

6° la rémunération annuelle des parts sociales ne peut excéder, en pourcentage, le taux moyen d'escompte de la Banque nationale, appliqué au cours des douze mois de l'exercice social, majoré d'un point. Si, par suite de l'application de ce plafond, la totalité du bénéfice disponible n'est pas distribuée, la différence est portée à un compte de réserve.

Les conditions mentionnées aux alinéas 2, 3 et 4 et à l'article 146, 4°, troisième phrase, doivent être remplies dans les six mois de la constitution définitive de la société. À défaut d'une telle mise en concordance, la société ne pourra continuer à utiliser la dénomination de société coopérative d'intérêt social, sous peine de la sanction prévue à l'article 209 et devra se transformer en un autre type de société.

Toutes les conditions doivent être remplies tout au long de la vie sociale. Le conseil d'administration est

De raad van bestuur moet na afloop van elk boekjaar nagaan of aan de voorwaarden is voldaan en een bijzonder rapport daarover opstellen, dat wordt voorgelegd aan de algemene vergadering. Indien aan de voorwaarden neergelegd in het derde en het vierde lid van artikel 146, 4°, derde volzin, evenwel niet wordt voldaan gedurende een periode van minder dan een jaar te rekenen van de sluiting van het boekjaar, dan zal dat geen verdere gevolgen hebben.»

chargé de vérifier la réalisation des conditions à l'échéance de chaque exercice social et d'établir un rapport spécial à ce sujet, soumis à l'assemblée générale. Toutefois, le défaut de réalisation des conditions prévues aux alinéas 3 et 4 et à l'article 146, 4°, troisième phrase, pendant une période de moins d'un an à compter de la clôture de l'exercice social n'entraînera aucune conséquence.»

«Art. 32

«Dit artikel te vervangen als volgt:

«In artikel 147bis van dezelfde gecoördineerde wetten, ingevoegd door de wet van 20 juli 1991, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

A) Paragraaf 1, laatste lid, wordt vervangen door de volgende bepaling:

«In afwijking van het tweede lid mag het vaste gedeelte van het maatschappelijk kapitaal van de coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming niet lager zijn dan 250 000 frank. Het moet volledig geplaatst zijn; bij oprichting van de vennootschap moet het volgestort zijn ten belope van 100 000 frank en na twee jaar moet het volledig volgestort zijn.»

B) Aan dezelfde paragraaf worden de volgende leden (nieuw) toegevoegd:

«Wanneer de statuten van een coöperatieve vennotschap met beperkte aansprakelijkheid voldoen aan de bepalingen van artikel 146ter en de vennootschap de naam «coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk» draagt, mag het vaste gedeelte van het maatschappelijk kapitaal, in afwijking van het tweede lid, niet lager zijn dan 250 000 frank. Het moet volledig geplaatst zijn; bij de oprichting van de vennootschap moet het volgestort zijn ten belope van 100 000 frank en na twee jaar moet het volledig volgestort zijn.

De coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk wordt opgericht door middel van inschrijvingen van particulieren. De akte van oprichting van de vennootschap wordt vooraf in authentieke vorm opgesteld en als ontwerp voorgesteld. Zij die bij deze akte verschijnen, worden als oprichtes van de vennootschap beschouwd.

Het inschrijvingsbiljet wordt opgemaakt in tweevoud en vermeldt:

1° de datum van de als ontwerp voorgestelde akte van de vennootschap en die van haar voorstelling;

2° de naam, de voornaam, het beroep en de woonplaats van de oprichters;

3° het vaste gedeelte van het maatschappelijk kapitaal;

«Art. 32

«Remplacer cet article par ce qui suit:

«À l'article 147bis des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 20 juillet 1991, sont apportées les modifications suivantes:

A) Le §1er, dernier alinéa, est remplacé par la disposition suivante:

«Par dérogation au deuxième alinéa, le montant de la part fixe du capital social d'une société coopérative de participation n epeut être inférieur à 250 000 francs. Ce dernier doit être intégralement souscrit; il doit être libéré à concurrence de 100 000 francs à la constitution de la société, et intégralement libéré après deux ans.»

B) Le même paragraphe est complété par des alinéas nouveaux, libellés comme suit:

«Lorsque les statuts d'une société coopérative à responsabilité limitée sont conformes à l'article 146ter et sont dénommés «société coopérative d'intérêt social», le montant de la part fixe du capital social, par dérogation à l'alinéa 2, ne peut être inférieur à 250 000 francs. Ce dernier doit être intégralement souscrit, il doit être libéré à concurrence de 100 000 francs à la constitution de la société et intégralement libéré après deux ans.»

«La société coopérative d'intérêt social est constituée au moyen de souscriptions privées. L'acte de société est préalablement dressé en forme authentique et présenté à titre de projet. Les comparants à cet acte seront considérés comme fondateurs de la société.

Les souscriptions doivent être faites en double et indiquer:

1° la date de l'acte de la société présenté à titre de projet et celle de sa présentation;

2° les nom, prénom, profession et domicile des fondateurs;

3° la part fixe du capital social;

4° de verbintenis de storting ten belope van het vaste gedeelte te doen bij de definitieve oprichting van de vennootschap.

In het inschrijvingsbiljet worden de inschrijvers opgeroepen tot een vergadering, die binnen drie maanden zal worden gehouden voor de definitieve oprichting van de vennootschap.

De oprichters kunnen alleen inschrijven op aandelen van categorie B.»

C) Een § 2bis, luidend als volgt, wordt ingevoegd:

«§ 2bis. Onverminderd het bepaalde in § 2, moeten de aandelen die geheel of ten dele overeenstemmen met inbreng in natura, volgestort zijn binnen een termijn van vijf jaar te rekenen van de oprichting van de vennootschap.»

D) Paragraaf 3 wordt aangevuld als volgt:

«In een coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk mag de inbreng evenwel niet bestaan in octrooien, goodwill of know-how, zelfs al zijn die economisch waardeerbaar.»

«Art. 37bis (nieuw)

«Een artikel 37bis (nieuw) in te voegen, luidende:

«Artikel 37bis. — Artikel 149 van dezelfde gecoördineerde wetten wordt aangevuld als volgt:

«Bij coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk worden de aandelen van de vennoten van categorie A die om welke reden ook hun hoedanigheid van werknemer van de vennootschap verkiezen, vervangen door aandelen van categorie B. Die vervanging geschiedt op verzoek van die vennoot of van rechtswege binnen twee maanden nadat hij die hoedanigheid is verloren. De uittreding van de vennoten van categorie B blijft onderworpen aan de bepalingen van het eerste lid van dit artikel.»

«Art. 42bis (nieuw)

«Een artikel 42bis (nieuw) in te voegen, luidende:

«Artikel 42bis. — Artikel 159 van dezelfde gecoördineerde wetten wordt gewijzigd als volgt:

A) Na het b) wordt een c) nieuw ingevoegd, luidende:

«of de woorden «coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk» of de afkorting «C.V.S.O.».

B) Het c) wordt d).»

4° l'engagement de faire le versement de la souscription (à concurrence de la part fixe) lors de la constitution définitive de la société.

Elles contiennent la convocation des souscripteurs à une assemblée qui sera tenue dans les trois mois pour la constitution définitive de la société.

Les fondateurs ne peuvent souscrire que des parts de catégorie B.»

C) Un § 2bis, rédigé comme suit, est inséré:

«§ 2bis. Sans préjudice des dispositions du § 2, les parts correspondant en tout ou en partie à des apports en nature doivent être entièrement libérées dans un délai de cinq ans à dater de la constitution de la société.»

D) Le § 3 est complété par ce qui suit:

«Toutefois, dans la société coopérative d'intérêt social, même susceptibles d'évaluation économique, les apports ne peuvent consister en brevets, fonds de commerce ou savoir-faire.»

«Art. 37bis (nouveau)

«Insérer un article 37bis (nouveau), libellé comme suit:

«Article 37bis. — L'article 149 des mêmes lois coordonnées est complété par ce qui suit:

«Dans le cas des sociétés coopératives d'intérêt social, les parts des associés de catégorie A venant à perdre leur qualité de travailleurs de la société, pour quelque raison que ce soit, seront remplacées, à la demande de cet associé ou d'office dans les deux mois de la perte de sa qualité, par des parts de catégorie B. La démission des associés de catégorie B reste soumise à l'alinéa 1er du présent article.»

«Art. 42bis (nouveau)

«Insérer un article 42bis (nouveau), libellé comme suit:

«Article 42bis. — À l'article 159 des mêmes lois coordonnées sont apportées les modifications suivantes:

A) Après le b) est inséré un c) nouveau, libellé comme suit:

«ou des mots «société coopérative d'intérêt social», ou des initiales «S.C.I.S.».

B) Le c) actuel devient le d).»

« Art. 44bis (nieuw)

« Een artikel 44bis (nieuw) in te voegen, luidende :

« Artikel 44bis. — Artikel 167 van dezelfde gecoördineerde wetten wordt vervangen als volgt :

« Het voorstel tot omzetting van een gewone commanditaire vennootschap, een naamloze vennootschap, een commanditaire vennootschap op aandelen, een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid of een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid of een v.z.w. in een vennootschap met een andere rechtsvorm, met uitzondering van een vennootschap die de rechtsvorm heeft van een coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk voor de v.z.w., wordt toegelicht in een verslag dat door de zaakvoerders of de raad van bestuur wordt opgemaakt en vermeld in de agenda van de algemene vergadering, die een besluit moet nemen. Bij dat verslag wordt een staat van activa en passiva gevoegd, die niet meer dan drie maanden voordien is vastgesteld. De commissaris-revisor of, bij zijn ontstentenis, een bedrijfsrevisor of een accountant ingeschreven op het tableau van de externe accountants van het Instituut der accountants die, naar het geval, door de zaakvoerders of de raad van bestuur wordt aangewezen, brengt over deze staat verslag uit en vermeldt inzonderheid of daarin de toestand van de vennootschap op volledige, getrouwe en juiste wijze is weergegeven. Is het eigen vermogen van de vennootschap kleiner dan het in de voornoemde staat opgenomen maatschappelijk kapitaal, dan besluit het verslag met de vermelding van het verschil.

Een afschrift van die verslagen, alsook het ontwerp van statutenwijziging worden gevoegd bij de oproepingsbrief aan de ingeschreven vennoten. Zij worden ook onverwijld gezonden aan degenen die de formaliteiten hebben vervuld, door de statuten voorgeschreven om tot de vergadering te worden toegelaten. Aan iedere aandeelhouder wordt, tegen overlegging van zijn effect, vijftien dagen vóór de vergadering kosteloos een exemplaar van die stukken verstrekt. »

« Art. 44ter (nieuw)

« Een artikel 44ter (nieuw) in te voegen, luidende :

« Artikel 44ter. — In artikel 168 van dezelfde gecoördineerde wetten worden de volgende wijzigingen aangebracht :

A) Na § 1 wordt een § 2 (nieuw) ingevoegd, luidende :

« § 2. Wordt een v.z.w. omgezet in een vennootschap met een sociaal oogmerk, dan moeten de vennoten van de coöperatieve vennootschap met een

« Art. 44bis (nouveau)

« Insérer un article 44bis (nouveau), libellé comme suit :

« Article 44bis. — L'article 167 des mêmes lois coordonnées est remplacé par ce qui suit :

« La proposition de transformation d'une société en commandite simple, d'une société anonyme, d'une société en commandite par actions, d'une société privée à responsabilité limitée, d'une société coopérative à responsabilité illimitée, ou d'une a.s.b.l., en une société d'une autre forme, exclusivement la forme d'une société coopérative d'intérêt social pour l'a.s.b.l., fait l'objet d'un rapport justificatif établi par les gérants ou le conseil d'administration et annoncé dans l'ordre du jour de l'assemblée appelée à statuer. À ce rapport est joint un état résumant la situation active et passive de la société, arrêté à une date ne remontant pas à plus de trois mois. Le commissaire réviseur ou, à défaut, un réviseur d'entreprises ou un expert-comptable inscrit au tableau des experts-comptables externes de l'Institut des experts-comptables désigné, selon le cas, par les gérants ou le conseil d'administration fait rapport sur cet état et indique notamment s'il traduit d'une manière complète, fidèle et correcte la situation de la société. Si l'actif social net est inférieur au capital social repris dans l'état précité, le rapport mentionnera en conclusion le montant de la différence.

Une copie de ces rapports ainsi que le projet de modifications aux statuts sont annexés à la convocation des associés en nom. Ils sont également transmis sans délai aux personnes qui ont accompli les formalités requises par les statuts pour être admises à l'assemblée. Tout actionnaire a le droit d'obtenir gratuitement, sur la production de son titre, quinze jours avant l'assemblée, un exemplaire de ces documents. »

« Art. 44ter (nouveau)

« Insérer un article 44ter (nouveau), libellé comme suit :

« Article 44ter. — À l'article 168 des mêmes lois coordonnées sont apportées les modifications suivantes :

A) Après le § 1er est inséré un § 2 nouveau, libellé comme suit :

« § 2. Lorsqu'une a.s.b.l. se transforme en société coopérative d'intérêt social, les associés de la société coopérative d'intérêt social doivent effectuer un

sociaal oogmerk een inbreng in geld doen, met dien verstande dat het vaste gedeelte van het maatschappelijk kapitaal niet lager mag zijn dan het in artikel 147bis, § 1, zesde lid, bepaalde bedrag.

Het netto-actief ingebracht door een v.z.w. wordt geboekt op een niet-beschikbare bijzondere reserverekening.

Deze reserverekening kan eerst worden aangesproken na het verstrijken van een termijn van ten minste twee jaar te rekenen van de datum van de omzetting. Vanaf dat ogenblik kan zij in het kapitaal worden opgenomen en evenredig verdeeld over elk van de aandelen die het kapitaal vertegenwoordigen.

Neemt een vennoot ontslag tijdens die termijn, dan kan hij geen aanspraken doen gelden op het netto-actief van de vennootschap.»

B) De huidige § 2 wordt § 3.

C) De huidige § 3 wordt § 4.

D) De huidige § 4 wordt § 5.

E) De huidige § 5 wordt § 6.

F) Na § 6 wordt een § 7 (nieuw) ingevoegd, luidende:

«§ 7. Een v.z.w. kan niet in een coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk worden omgezet dan tijdens een periode van vijf jaar die ingaat, hetzij op de datum van inwerkingtreding van de wet, hetzij op de datum van de oprichting van de v.z.w.»

G) De huidige § 6 wordt § 8.»

« Art. 62bis (nieuw)

« Een artikel 62bis (nieuw) in te voegen, luidende:

« Artikel 62bis. — In dezelfde gecoördineerde wetten wordt een artikel 208bis (nieuw) ingevoegd, luidende:

« Artikel 208bis. — Met boete van ... tot ... wordt gestraft hij die gebruik heeft gemaakt van de benaming « coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk » of « vennootschap ter ondersteuning van vennootschappen met een sociaal oogmerk » of van enig andere benaming die daarmee verward kan worden om andere vennootschappen dan die beoogd in deze wet, aan te duiden.»

apport en numéraire, de façon à ce que le montant de la part fixe du capital social ne soit pas inférieure au montant prévu à l'article 147bis, § 1er, alinéa 6.

L'actif net résultant de l'apport d'une association sans but lucratif est inscrit à un compte de réserve spécial indisponible.

Ce compte de réserve ne pourra être utilisé qu'après un délai de deux ans au moins à partir de la date de la transformation. Il pourra à partir de ce moment être incorporé au capital; dans ce cas, il sera réparti proportionnellement sur chacune des parts représentatives du capital.

En cas de démission d'un associé pendant ce délai, il n'aura également aucun droit sur l'actif net de la société.»

B) L'actuel § 2 devient le § 3.

C) L'actuel § 3 devient le § 4.

D) L'actuel § 4 devient le § 5.

E) L'actuel § 5 devient le § 6.

F) Après le même paragraphe est inséré un § 7 nouveau, libellé comme suit:

«§ 7. La transformation d'une a.s.b.l. en société coopérative d'intérêt social n'est possible que pendant une période de cinq ans prenant cours soit à la date de mise en vigueur de la loi, soit à la date de constitution de l'a.s.b.l.»

G) L'actuel § 6 devient le § 8.»

« Art. 62bis (nouveau)

« Insérer un article 62bis (nouveau), libellé comme suit:

« Article 62bis. — Dans les mêmes lois coordonnées est inséré un article 208bis nouveau, rédigé comme suit:

« Article 208bis. — Est sanctionné d'une amende de (...) à (...) quiconque fait usage de l'appellation « société coopérative d'intérêt social » ou de « société de promotion d'intérêt social » ou de toute autre appellation qui prête à confusion avec celle-ci pour désigner des sociétés autres que celles visées par la présente loi.»

« Art. 65bis (nieuw)

« Een hoofdstuk IIIbis (nieuw) in te voegen, met een artikel 65bis (nieuw), luidende:

« Hoofdstuk IIIbis

Wijziging van de wet van 17 juli 1989 betreffende de economische samenwerkingsverbanden.

Artikel 65bis. — Artikel 9, § 1, 2°, van de wet van 17 juli 1989 wordt aangevuld als volgt:

« of de vermelding « sociaal samenwerkingsverband » indien alleen coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk lid van het samenwerkingsverband kunnen zijn overeenkomstig de statuten van dat samenwerkingsverband. »

b) Werkstuk van de Regering tot oprichting van vennootschappen met een sociaal oogmerk

Ook deze bepalingen worden ontworpen om in het wetsontwerp te worden ingevoegd.

Ze luiden als volgt:

Amendement nr. 1

« Na artikel 164, een afdeling VIIbis en de volgende artikelen in te voegen:

« Afdeling VIIbis. — Vennootschappen met een sociaal oogmerk

Artikel 164bis. — § 1. De vennootschappen bedoeld in artikel 2 worden als vennootschappen met een sociaal oogmerk beschouwd indien zij hun vennoten slechts een beperkte winst of geen winst uitkeren en de deelneming van alle vennoten aan de besluiten van de algemene vergadering bevorderen.

Deze vennootschappen mogen niet als hoofddoel enig indirect vermogensvoordeel aan hun vennoten toekennen, behalve indien deze vennootschappen met een sociaal oogmerk zijn.

Bijgevolg moeten de statuten van de vennootschappen met een sociaal oogmerk:

1° op precieze wijze de doelstelling of de doelstellingen omschrijven van de activiteiten die zijn bepaald in het doel van de vennootschap, alsmede de wijze waarop de eventuele winst wordt besteed;

2° bepalen dat niemand aan de stemming in de algemene vergadering kan deelnemen met meer dan een tiende van het aantal stemmen verbonden aan de vertegenwoordigde aandelen;

3° bepalen dat wanneer een of meer vennoten de hoedanigheid hebben van door de vennootschap in dienst genomen werknemer, het sub 2° bepaalde percentage op een twintigste wordt gebracht;

« Art. 65bis (nouveau)

« Insérer un chapitre IIIbis (nouveau), comportant un article 65bis (nouveau), et ainsi libellé:

« Chapitre IIIbis

Modification de la loi du 17 juillet 1989 sur les groupements d'intérêt économique.

Article 65bis. — L'article 9, § 1er, 2°, de la loi du 17 juillet 1989 est complété par ce qui suit:

« ou la mention « groupement d'intérêt social » si seules des sociétés coopératives d'intérêt social peuvent être membres du groupement en vertu des statuts dudit groupement. »

b) Document de travail du gouvernement visant à créer des sociétés d'intérêt social

Ces dispositions ont elles aussi été conçues en vue de leur insertion dans le projet de loi.

Elles sont libellées comme suit:

Amendement n° 1

« Introduire après l'article 164 une section VIIbis et les articles suivants:

« Section VIIbis. — Des sociétés d'intérêt social

Article 164bis. — § 1er. Les sociétés énumérées à l'article 2 sont appelées sociétés d'intérêt social lorsqu'elles ne procurent à leurs associés qu'un bénéfice limité ou aucun bénéfice et favorisent la participation de tous les associés aux décisions de l'assemblée générale.

Ces sociétés ne peuvent avoir pour but principal de procurer à leurs associés un bénéfice patrimonial indirect sauf lorsque ceux-ci sont des sociétés d'intérêt social.

En conséquence, les statuts des sociétés d'intérêt social:

1° doivent définir de façon précise le but ou les buts auxquels sont consacrées les activités visées dans leur objet social ainsi que la politique d'affectation des profits éventuels;

2° doivent stipuler que nul ne peut prendre part au vote à l'assemblée générale pour un nombre de voix dépassant le dixième des voix attachées aux parts ou actions représentées;

3° doivent stipuler, lorsqu'un ou plusieurs associés ont la qualité de travailleur engagé par la société, que le plafond mentionné au 2° est porté à un vingtième;

4° bepalen dat de beperkte winst die de vennootschap aan de vennoten uitkeert, niet hoger mag zijn dan de rentevoet vastgesteld door de Koning ter uitvoering van de wet van 20 juli 1955 houdende instelling van een Nationale Raad voor de Coöperatie, toegepast op het werkelijk gestorte bedrag van de aandelen;

5° bepalen dat elk jaar de bestuurders of zaakvoerders verslag uitbrengen op de wijze waarop de vennootschap toezicht heeft uitgeoefend op de overeenkomstig het 1° vastgestelde doelstelling.

§ 2. De vennootschappen die dergelijke statutaire bepalingen aannemen, moeten aan hun naam of firma de woorden «vennootschap met een sociaal oogmerk» of de afkorting «VSO» toevoegen. Aldus aangevuld moet de naam of de firma overeenkomstig de artikelen 7 en 9 worden bekendgemaakt (1).

Artikel 164ter. — Op vordering van een vennoot, van een belanghebbende derde of van het openbaar ministerie kan de rechtbank de ontbinding uitspreken:

1° van een vennootschap die de naam draagt van een vennootschap met een sociaal oogmerk hoewel haar statuten niet voorzien of niet meer voorzien in alle of in een deel van de bepalingen bedoeld in artikel 164bis, § 1;

2° van een vennootschap met een sociaal oogmerk, die in de praktijk op ernstige wijze de statutaire bepalingen overtreedt die zij overeenkomstig artikel 164bis, § 1, heeft aangenomen.

Artikel 164quater. — De goedkeuring door een vennootschap van de statutaire bepalingen bedoeld in artikel 164bis, § 1, belet haar niet overeenkomstig artikel 1 en volgende van het Wetboek van Koophandel de hoedanigheid van koopman te verwerven.»

Amendement nr. 2

«Aan het eerste lid van de artikelen 81 en 114 wordt een 5° toegevoegd, luidende:

«5° In het geval bepaald in artikel 164bis, worden de woorden of afkortingen bedoeld in het 2° gevolgd door de woorden «vennootschap met een sociaal oogmerk» of de afkorting «V.S.O.»

(1) In verband met artikel 164*bis*, § 2, tweede lid. Dit lid zou eventueel niet worden opgenomen en dan zouden — wat wetgevingstechnisch ontgewijfeld verkieslijk ware — de artikelen 7 en 9 worden gewijzigd.

Dat zou gebeuren als volgt:

— in artikel 7, *a)*, na het tweede gedachtenstreepje toevoegen «in voorkomend geval aangevuld zoals bepaald in artikel 164bis, § 2.»;

— in artikel 7, *b)*, aan het 2° toevoegen «idem»;

— in artikel 9, aan het 2° toevoegen «idem».

4° doivent stipuler, lorsque la société procure aux associés un bénéfice limité, que le bénéfice distribué à ceux-ci ne peut dépasser le taux d'intérêt fixé par le Roi en exécution de la loi du 20 juillet 1955 portant institution d'un Conseil national de la coopération, appliqué au montant effectivement libéré des parts ou actions;

5° doivent prévoir que, chaque année, les administrateurs ou gérants feront rapport sur la manière dont la société a veillé à réaliser le but qu'elle s'est fixée conformément au 1°.

§ 2. Les sociétés qui adoptent de telles dispositions statutaires doivent ajouter à leur dénomination ou leur raison sociale les mots «société d'intérêt social» ou les initiales «SIS». C'est ainsi complétées que la dénomination ou la raison sociale doivent être publiées conformément aux articles 7 et 9 (1).

Article 164ter. — À la requête soit d'un associé, soit d'un tiers intéressé, soit du ministère public, le tribunal pourra prononcer la dissolution:

1° d'une société qui porte la dénomination de société d'intérêt social alors que ses statuts ne prévoient pas ou ne prévoient plus tout ou partie des dispositions visées à l'article 164bis, § 1er;

2° d'une société d'intérêt social qui, dans sa pratique effective, contrevient gravement aux dispositions statutaires qu'elle s'est donnée conformément à l'article 164bis, § 1er.

Article 164quater. — Le fait qu'une société adopte les dispositions statutaires visées à l'article 164bis, § 1er, ne l'empêche pas d'acquérir conformément aux articles 1er et suivants du Code de commerce, la qualité de commerçant.»

Amendement n° 2

«À l'alinéa 1er des articles 81 et 114 est ajouté un 5° ainsi libellé:

«5° Dans l'hypothèse prévue à l'article 164bis, les mots ou initiales dont il est question au 2° doivent être suivis des mots «société d'intérêt social» ou des initiales «S.I.S.»

(1) À propos de l'article 164*bis*, § 2, alinéa 2. On pourrait ne pas prévoir cet alinéa et modifier plutôt — ce serait assurément mieux d'un point de vue légistique — les articles 7 et 9.

Cela donnerait ceci:

— à l'article 7, *a)*, ajouter un second tiret: «complétée, le cas échéant, comme prévu à l'article 164*bis*, § 2.»;

— à l'article 7, *b)*, ajouter au 2° «idem»;

— à l'article 9, ajouter au 2° «idem».

Amendement nr. 3

« Het laatste lid van artikel 159 wordt vervangen door volgende tekst :

« In het geval bepaald in artikel 164bis, worden de woorden of afkortingen bedoeld in het vorige lid gevolgd door de woorden « vennootschap met een sociaal oogmerk » of de afkorting « VSO. »

Amendement nr. 4

« Paragraaf 3 van artikel 141 wordt geschrapt.

Paragraaf 4 wordt § 3. »

Amendement nr. 5

« Artikel 146bis wordt geschrapt. »

Amendement nr. 6

« Het vijfde lid van artikel 147bis wordt vervangen door wat volgt :

« In het geval bedoeld in artikel 164bis en in afwijking van het tweede lid, mag het bedrag van het vast aandeel van het maatschappelijk kapitaal niet lager zijn dan 250 000 frank. Op dit bedrag moet volledig zijn ingeschreven en het moet ten belope van 100 000 frank zijn gestort bij de oprichting van de vennootschap en volgestort na twee jaar. »

Amendement nr. 7

« Het 2° van artikel 147ter wordt aangevuld als volgt :

« 2° de werkelijke volstorting van de aandelen en het maatschappelijk kapitaal overeenkomstig het bepaalde in artikel 147bis, § 1 en § 2, alsmede... »

Verantwoording

In de wet van 20 juli 1991 ontbreekt § 1 en ook moet er rekening gehouden worden met artikel 6.

Amendement nr. 8

« Het 3° van artikel 147 wordt verduidelijkt als volgt :

« 3° de vergoeding van de schade die het onmiddellijke en rechtstreekse gevolg is van de nietigheid van de vennootschap of van het ontbreken in de oprichtingsakte van de bij artikel 7bis, 11°, voorgeschreven vermelding. »

Verantwoording

Ingevolge een ongelukkige formulering in de wet van 20 juli 1991 is de nu bestaande tekst onbegrijpelijk. Rekening houdend met de bedoelde vermelding is er geen reden om van « de onjuistheid » te spreken.

Amendement n° 3

« L'alinéa final de l'article 159 est remplacé par le texte suivant :

« Dans l'hypothèse prévue à l'article 164bis, les mots ou initiales dont il est question dans l'alinéa précédent doivent être suivis des mots « société d'intérêt social » ou des initiales « SIS. »

Amendement n° 4

« Le § 3 de l'article 141 est supprimé.

Le § 4 devient le § 3. »

Amendement n° 5

« L'article 146bis est supprimé. »

Amendement n° 6

« L'alinéa 5 de l'article 147bis, § 1er, est remplacé par ce qui suit :

« Dans l'hypothèse prévue à l'article 164bis et par dérogation au deuxième alinéa, le montant de la part fixe du capital social ne peut être inférieur à 250 000 francs. Ce montant doit être intégralement souscrit, il doit être libéré à concurrence de 100 000 francs à la constitution de la société et intégralement libéré après deux ans. »

Amendement n° 7

« Le 2° de l'article 147ter est complété de la manière suivante :

« 2° de la libération effective des parts et du capital social, conformément à ce qui est prévu à l'article 147bis, § 1er et § 2, ainsi que... »

Justification

Il y a eu un oubli de la loi du 20 juillet 1991 et il faut aussi tenir compte de l'article 6.

Amendement n° 8

« Le 3° de l'article 147ter est précisé de la manière suivante :

« 3° de la réparation du préjudice qui est la suite immédiate et directe, soit de la nullité de la société, soit de l'absence dans l'acte constitutif publié conformément à l'article 7bis de la mention prévue au 11°. »

Justification

Suite à une réduction malencontreuse de la loi du 20 juillet 1991, le texte actuel est incompréhensible. Il est inutile, vu la mention visée, de parler de l'« inexactitude ».

Amendement nr. 9

« Het eerste lid van artikel 132bis wordt aangevuld als volgt :

« De artikelen 66bis, 66ter, 66quater en 70quater, derde lid, betreffende de vennootschapsvordering... »

Verantwoording

Traité s.p.r.l. nr. 318-2.

Amendement nr. 10

« Het eerste lid van artikel 136 wordt aangevuld als volgt :

« De algemene vergadering van vennoten beraadslaagt en besluit volgens de regels bepaald in de artikelen 70, 70bis, 70ter, 70quater, eerste lid, en... 71, 73, 74, 81, eerste lid, 74bis, § 1, § 2, derde lid, 74ter en 76 betreffende de naamloze vennootschappen. »

Verantwoording

— 70quater, eerste en tweede lid : traité s.p.r.l., nr. 373-1

— 71 : traité s.p.r.l. nr. 193-10 en 375-1

— 74bis, § 2, derde lid : traité s.p.r.l. nr. 376.

Amendement nr. 11

« Overgangsbepalingen

« Artikel 1. — § 1. De coöperatieve vennootschappen die, overeenkomstig de wet van 20 juli 1991, de variante « coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming » hebben aangenomen, beschikken over een termijn van twee jaar die ingaat op de datum van inwerkingtreding van deze wet om :

— hetzij hun statuten in overeenstemming te brengen met artikel 164bis;

— hetzij de statutaire bepalingen te schrappen bepaald in artikel 164bis ingevoegd bij die wet en niet langer naar buiten treden op de wijze bepaald in de artikelen 146bis en 159, laatste lid, van diezelfde wet. In het geval van een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid moet het vaste gedeelte van het maatschappelijk kapitaal, in voorkomend geval, worden verhoogd om zich te richten naar het voorschrift van artikel 147bis, § 1, tweede lid;

— hetzij een andere rechtsvorm aan te nemen.

§ 2. Elke belanghebbende derde kan de gerechtelijke ontbinding van een vennootschap die zich niet schikt naar § 1 vorderen. In voorkomend geval kan de rechtbank aan de vennootschap een termijn toestaan om haar toestand te regulariseren. »

* * *

Amendement n° 9

« L'alinéa 1er de l'article 132bis est complété de la manière suivante :

« Les articles 66bis, 66ter, 66quater et 70quater, alinéa 3, relatifs à l'action sociale... »

Justification

Traité s.p.r.l. n° 318-2.

Amendement n° 10

« L'alinéa 1er de l'article 136 est complété de la manière suivante :

« L'assemblée générale des associés délibère suivant les règles prévues aux articles 70, 70bis, 70ter, 70quater, alinéas 1er et ..., 71, 73, 74, 81, alinéa 1er, 74bis, § 1er, § 2, alinéa 3, 74ter et 76 sur les sociétés anonymes. »

Justification

— 70quater, alinéas 1er et 2 : traité s.p.r.l. n° 373-1;

— 71 : traité s.p.r.l. nos 193-10 et 375-1;

— 74bis, § 2, alinéa 3 : traité s.p.r.l. n° 376.

Amendement n° 11

« Dispositions transitoires

« Article 1er. — § 1er. Les sociétés coopératives ayant adopté, conformément à la loi du 20 juillet 1991, la variante « coopérative de participation » ont un délai de deux ans prenant cours le jour de l'entrée en vigueur de la présente loi pour :

— soit mettre leurs statuts en conformité avec l'article 164bis;

— soit supprimer les mentions statutaires qui étaient prévues à l'article 164bis introduit par cette loi et cesser de se faire connaître de la manière qui était exigée par les articles 146bis et 159, alinéa final, de cette même loi; dans le cas d'une société coopérative à responsabilité limitée, la part fixe du capital social doit, le cas échéant, être augmenté afin de répondre à l'exigence prévue à l'article 147bis, § 1er, alinéa 2;

— soit se transformer en une autre forme de société.

§ 2. Tout tiers intéressé peut demander la dissolution judiciaire d'une société qui ne se conforme pas au § 1er. Le tribunal peut, le cas échéant, accorder à la société un délai pour régulariser la situation. »

* * *

2. Uiteenzetting van de minister

De minister vergelijkt de twee bovengenoemde tekstvoorstellen als volgt:

Verschillende begrippen vragen enige verduidelijking:

1) de vennootschap:

het begrip wordt omschreven in artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek. Kenmerkend voor deze omschrijving, die door het Hof van Cassatie is bevestigd, is dat zij bepaalt dat een vennootschap uitsluitend kan worden opgericht om de winst ter beschikking van de vennoten te stellen;

2) de rechtsvorm van de vennootschap:

Er bestaan verschillende types:

— de vennootschap overeenkomstig het Burgerlijk Wetboek (burgerlijke vennootschappen) en de burgerlijke wetten (landbouwvennootschap);

— de vennootschap in de rechtsvorm van een handelsvennootschap (art. 2 van de vennootschapswet, dat de acht bestaande rechtsvormen opsomt);

3) het doel van de vennootschap:

bedoeld wordt het bedrijf van de vennootschap;

4) het winstoogmerk;

het betreft een verrijking.

De voorgestelde amendementen van de heren Taminiaux en Vancrombruggen beogen de oprichting van een coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk. De vennootschap zou de vorm aannemen van een handelsvennootschap volgens de logica van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek. Zij zou aan de leden dus een verrijking moeten brengen en zou als dusdanig nog altijd een vennootschap van het «kapitalistische» type zijn (ook al kan dat eventueel een veranderlijk kapitaal met mogelijke aanpassingen zijn).

Dit voorstel biedt evenwel geen antwoord op de vraag of de vennootschap al dan niet de hoedanigheid van koopman verkrijgt.

De tekst van de Regering is anders opgevat.

Deze tekst lost het probleem van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek op, maar voert geen nieuwe rechtsvorm in.

De bedoeling is inderdaad een vennootschap met een sociaal oogmerk in de rechtsvorm van een handelsvennootschap in te voeren.

Er wordt naar analogie van artikel 212 Venn.w. gewerkt, dat de oprichting van burgerlijke vennootschappen in de rechtsvorm van een handelsvennootschap mogelijk maakt.

2. Exposé du ministre

Le ministre fait une comparaison des deux textes proposés.

Plusieurs notions méritent d'être explicitées:

1) la société:

celle-ci est définie à l'article 1832 du Code civil. La caractéristique de cette définition, confirmée par la cour de cassation, est d'indiquer qu'une société ne peut être créée que pour fournir un bénéfice à ses associés.

2) la forme sociétale:

Il y en a plusieurs sortes:

— celle organisée par le Code civil (sociétés civiles) et les lois civiles (société agricole);

— la société à forme commerciale (art. 2 des lois sur les sociétés, reprenant les 8 formes de société existantes);

3) l'objet social:

il s'agit de l'activité de l'entreprise;

4) le lucre:

il s'agit d'un enrichissement.

La proposition d'amendements de MM. Taminiaux et Vancrombruggen vise à créer une société coopérative d'intérêt social. Celle-ci prendrait la forme commerciale et resterait dans la logique de l'article 1832 du Code civil. Elle devrait donc procurer à ses membres un enrichissement, et, comme telle, resterait toujours une société de type « capitalistique » (même s'il peut s'agir d'un capital variable et susceptible d'aménagements).

Cette proposition ne répond cependant pas à la question de savoir si cette société à la qualité de commerçant.

Le texte du Gouvernement est conçu différemment.

Il résout la question posée par l'article 1832 du Code civil, mais ne crée pas de nouvelle forme de société.

En effet, il tend à introduire une société d'intérêt social à forme commerciale.

On procède par analogie avec l'article 212 des lois sur les sociétés, qui prévoit la possibilité de créer des sociétés civiles à forme commerciale.

Er wordt bepaald dat de vennootschappen opgesomd in artikel 2 beschouwd worden als « vennootschappen met een sociaal oogmerk » wanneer zij slechts een beperkte winst of geen winst aan de vennoten uitkeren en zij de deelneming van alle vennoten aan de besluiten van de algemene vergadering aanmoedigen.

De tekst verduidelijkt welke vermeldingen in de statuten van de vennootschappen met een sociaal oogmerk moeten worden opgenomen.

Het 1° bepaalt dat de statuten « op precieze wijze de doelstelling of de doelstellingen moeten omschrijven van de activiteiten die zijn bepaald in het doel van de vennootschap, alsmede de wijze waarop de eventuele winst wordt besteed ».

Daar ligt de knoop van de hervorming en meteen ook het zwakke punt is de voorgestelde amendementen van de heren Taminiaux en Vancrombruggen, die voor dat probleem geen oplossing aanreiken (zie voorgesteld artikel 31*bis* nieuw).

De tekst van de Regering maakt het inderdaad mogelijk dat in de toekomst vennootschappen zonder winstoogmerk worden opgericht.

In de Napoleontische opvatting is men er altijd van uitgegaan, onder meer na verschillende arresten van het Hof van cassatie, dat een Belgische vennootschap altijd een winstoogmerk diende na te streven (vergelijk met het Duitse recht dat wel een vennootschap zonder winstoogmerk kent).

Wat de grote verschillen betreft tussen de amendementen van de heren Taminiaux en Vancrombruggen en het tekstvoorstel van de regering, dienen volgende punten te worden vermeld:

— T.a.v. de gehanteerde juridische techniek, stelt de regering voor een vennootschap met een sociaal oogmerk in de rechtsvorm van een handelsvennootschap op te richten die elke rechtsvorm van een handelsvennootschap kan aannemen.

Formeel roept deze oplossing geen enkel probleem op, aangezien de handelswetgeving in haar geheel toepasselijk blijft.

De heren Taminiaux en Vancrombruggen daarentegen stellen een gemengd statuut voor de coöperatieve vennootschappen voor en richten « coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk » op.

— Wat de grondvoorwaarden betreft, bepaalt het voorstel van de Regering dat de statuten:

1° op precieze wijze de doelstelling of de doelstellingen moeten omschrijven zoals die zijn bepaald in het doel van de vennootschap, alsmede de wijze waarop de eventuele winst wordt besteed (*cf.* artikel 146*ter* van het voorstel van de heren Taminiaux en Vancrombruggen);

On indique que les sociétés énumérées à l'article 2 sont appelées « sociétés d'intérêt social » lorsqu'elles ne procurent à leurs associés qu'un bénéfice limité, ou aucun bénéfice, et favorisent la participation de tous les associés aux décisions de l'assemblée générale.

Le texte précise les mentions que doivent contenir les statuts des sociétés d'intérêt social.

Le 1° stipule que ces statuts « doivent définir de façon précise le but ou les buts auxquels sont consacrées les activités visées dans leur objet social ainsi que la politique d'affectation des profits éventuels ».

Il s'agit là du point central de la réforme, mais aussi du point faible de la proposition d'amendements de MM. Taminiaux et Vancrombruggen, qui ne résout pas cette question (voir article 31*bis* nouveau proposé).

Le texte du Gouvernment permet au contraire de créer à l'avenir des sociétés non lucratives.

Dans la conception napoléonienne, on avait toujours considéré, notamment après divers arrêts de la Cour de cassation, qu'une société belge devait toujours poursuivre un but de lucre (voir au contraire le droit allemand, où la société non lucrative existe).

Si l'on s'en tient aux grandes lignes des différences existant entre les amendements de M. Taminiaux, et la proposition de texte du Gouvernement, il y a lieu de retenir les points suivants:

— Quant à la technique juridique choisie, le Gouvernement propose de créer une société d'intérêt social à forme commerciale, qui peut prendre toute forme de société commerciale.

Sur le plan de la forme, cette solution ne suscite aucune difficulté, puisque la totalité de la législation sur le droit commercial reste d'application.

Au contraire, MM. Taminiaux et Vancrombruggen proposent de donner un statut quelque peu hybride aux sociétés coopératives en créant des « sociétés coopératives d'intérêt social ».

— Quant aux conditions de fond requises, la proposition du Gouvernement prévoit que les statuts:

1° doivent définir de façon précise le but ou les buts auxquels sont consacrées les activités visées dans leur objet social ainsi que la politique d'affectation des profits éventuels (*cf.* article 146*ter* proposé par MM. Taminiaux et Vancrombruggen);

2° moeten bepalen dat niemand aan de stemming in de algemene vergadering kan deelnemen met meer dan een tiende van de stemmen verbonden aan de vertegenwoordigde aandelen;

3° moeten bepalen dat wanneer een of meer vennoten de hoedanigheid hebben van door de vennootschap in dienst genomen werknemer, het sub 2° bepaalde percentage op één twintigste wordt gebracht;

4° moeten bepalen dat de beperkte winst die de vennootschap aan de vennoten uitkeert, niet hoger mag zijn dan de rentevoet vastgesteld door de Koning ter uitvoering van de wet van 20 juli 1955 houdende instelling van een Nationale Raad voor de Coöperatie, toegepast op het werkelijk gestorte bedrag van de aandelen (*cf.* het door de heren Taminiaux en Vancrombruggen voorgestelde artikel 146*ter*, 6°);

5° moeten bepalen dat elk jaar de bestuurders of zaakvoerders verslag uitbrengen op de wijze waarop de vennootschap toezicht heeft uitgeoefend op de overeenkomstig het 1° vastgestelde doelstelling.

De sanctie bepaald in het door de regering voorgestelde artikel 164*ter*, 2°, is een nieuwe vorm van ontbinding van de vennootschap.

De basisvoorwaarden zoals voorgesteld in de amendementen van de heren Taminiaux en Vancrombruggen luiden als volgt:

« Indien men bij de oprichting of de statutenwijziging voor de volgende regels kiest:

1° de statuten van de vennootschap bevatten een sociaal programma;

2° de vennoten bestaan voor een deel uit natuurlijke personen met een arbeidsovereenkomst bij de vennootschap (vennoten van categorie A) en voor een deel uit natuurlijke of rechtspersonen zonder een dergelijke overeenkomst met de vennootschap (vennoten van categorie B);

3° het aantal vennoten van categorie A bedraagt ten minste 10 pct. van het aantal werknemers van de vennootschap; gehandicapten, die in een erkende beschutte werkplaats werken, worden daarbij niet meegeteld;

4° het aantal werknemers tewerkgesteld door de vennootschap bedraagt niet meer dan 100; voor de berekening van dit aantal worden in het geval van een erkende beschutte werkplaats de gehandicapten niet meegeteld;

5° de vennoten die rechtspersoon zijn, zijn uitsluitend vennootschappen ter ondersteuning van vennootschappen met een sociaal oogmerk;

6° de vergoeding van de aandelen over een bepaald jaar mag niet meer bedragen dan de gemiddelde discontovoet van de Nationale Bank, tijdens de

2° doivent stipuler que nul ne peut prendre part au vote à l'assemblée générale pour un nombre de voix dépassant le dixième des voix attachées aux parts ou actions représentées;

3° doivent stipuler lorsqu'un ou plusieurs associés ont la qualité de travailleur engagé par la société, le plafond mentionné au 2° est porté à un vingtième;

4° doivent stipuler, lorsque la société procure aux associés un bénéfice limité, que le bénéfice distribué à ceux-ci ne peut dépasser le taux d'intérêt fixé par le Roi en exécution de la loi du 20 juillet 1955 portant institution d'un Conseil national de la coopération, appliqué au montant effectivement libéré des parts ou actions (*cf.* article 146*ter*, 6°, proposé par MM. Taminiaux et Vancrombruggen);

5° doivent prévoir que chaque année, les administrateurs ou gérants feront rapport sur la manière dont la société a veillé à réaliser le but qu'elle s'est fixé conformément au 1°.

La sanction prévue à l'article 164*ter*, 2°, proposé par le Gouvernement, consiste en une nouvelle forme de dissolution de la société.

Les conditions de fond proposées par les amendements de MM. Taminiaux et Vancrombruggen sont les suivantes:

« Si, lors de la constitution ou des modifications des statuts, on opte pour les règles suivantes:

1° les statuts de la société contiennent un plan social;

2° les associés de la société sont composés en partie de personnes physiques engagées dans les liens d'un contrat d'emploi avec la société (associés de catégorie A) et en partie de personnes physiques ou morales non engagées dans un tel lien avec la société (associés de catégorie B);

3° le nombre d'associés de catégorie A est au moins égal à 10 p.c. du nombre de travailleurs de la société; les personnes handicapées travaillant dans un atelier protégé reconnu ne sont pas prises en compte pour ce calcul;

4° le nombre de travailleurs occupés par la société n'est pas supérieur à cent; pour le calcul de ce nombre, dans le cas d'un atelier protégé reconnu, les personnes handicapées ne sont pas prises en compte pour ce calcul;

5° les personnes morales associées sont exclusivement des sociétés de promotion sociale;

6° la rémunération annuelle des parts sociales ne peut excéder, en pourcentage, le taux moyen d'escompte de la Banque nationale, appliqué au cours

twaalf maanden van het boekjaar, vermeerderd met een procentpunt. Indien de gehele beschikbare winst door de toepassing van deze bovengrens niet kan worden uitgekeerd, wordt het verschil op een reserverekening geboekt. »

De Regering is het met het 1° eens, maar drukt dat op een wijze uit in het door haar voorgestelde 1°.

Daartegenover staat dat zij niet akkoord kan gaan met het 2°, een te formele en restrictieve bepaling, waaromtrent ten gronde het advies van de Nationale Arbeidsraad zou moeten worden gevraagd.

De voorgestelde tekst legt inderdaad het bestaan op van twee categorieën van aandelen (A en B) in een coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk en er zou dus in principe geen derde categorie in het leven kunnen geroepen worden, ook als de zaken daarom eigenlijk vragen.

Op die wijze wordt dan ook de thans bestaande statutaire vrijheid beperkt.

Wat de grond van de voorgestelde bepaling betreft, zijn er ook bezwaren omdat de bepaling sociale en fiscale problemen schept.

Wat wordt het statuut van de aandeelhouder of van de vennoot-werkgever?

Indien hij zijn effect na drie jaar verkrijgt, tegen een prijs lager dan de fractiewaarde, hoe wordt dan het sociale en fiscale statuut van dat prijsverschil, namelijk de meerwaarde, bepaald?

Betreft het al dan niet een vergoeding, een belastbare meerwaarde?

Indien de vennootschap hem het effect overhandigt, betreft het dan een afgifte van aandelen of niet?

Wat het 3° betreft, is het niet raadzaam om in een vennootschapswet over minder-validen te spreken. De uitdrukking personen die burgerrechtelijk niet bekwaam zijn, zou moeten worden gebruikt.

De tekst kan overigens niet worden toegepast want hij is veel te ingewikkeld. Wat gebeurt er indien er maar 7 vennoten zijn? Hoe moeten dan die 10 pct. worden bepaald? Het probleem zou op eenvoudige wijze in de statuten kunnen worden opgelost.

Het 4° is een criterium dat thuishoort in een andere wetgeving.

Het 5° wordt geregeld in het tweede lid van artikel 164*bis* van de tekst van de Regering.

De voornaamste problemen kunnen als volgt worden samengevat:

— kunnen het sociaal oogmerk of de sociale economie alleen middels een coöperatieve vennootschap worden verwezenlijkt?

des douze mois de l'exercice social, majoré d'un point. Si, par suite de l'application de ce plafond, la totalité du bénéfice disponible n'est pas distribuée, la différence est portée à un compte de réserve. »

Le Gouvernement souscrit au 1°, en l'exprimant sous une autre forme au 1° du texte qu'il propose.

Par contre, il n'accepte pas le 2°, qui lui paraît trop formel et trop restrictif, et qui nécessiterait, sur le fond, une consultation du Conseil national du travail.

Le texte proposé rend en effet obligatoire l'existence de deux catégories de parts (A et B) au sein d'une société coopérative d'intérêt social, et l'on ne pourrait donc en principe en créer une troisième catégorie, même si celle-ci s'avérait nécessaire en fonction de la vie des affaires.

On restreindrait ainsi la liberté des statuts qui existe actuellement à cet égard.

Quand au fond de la disposition proposée, il suscite également des objections, car il touche à la fois à des problèmes sociaux et à des problèmes fiscaux.

Quel sera le statut de l'actionnaire ou de l'associé employeur?

S'il acquiert son titre après trois ans, à un prix inférieur à la valeur comptable, quel est le statut fiscal et social de cette différence de prix, c'est-à-dire de la plus-value?

Y a-t-il rémunération, plus-value taxable ou non?

Si la société lui remet le titre, s'agit-il d'une remise d'actions gratuite?

Quant au 3°, il paraît inadéquat de parler des handicapés dans une loi sur les sociétés; il faudrait plutôt parler de personnes n'ayant pas la capacité civile.

Ce texte est par ailleurs inapplicable car trop compliqué: *quid* s'il n'y a que 7 associés? Comment détermine-t-on alors les 10 p.c.? Ceci pourrait être réglé très simplement par les statuts.

Le 4° est un critère qui devrait être inséré dans une autre législation.

Le 5° est rencontré au 2e alinéa de l'article 164*bis* du texte du Gouvernement.

En résumé, les problèmes essentiels sont les suivants:

— l'intérêt social ou l'économie sociale ne peuvent-ils s'incarner que dans une société coopérative?

— moet er in de vennootschappen met een sociaal oogmerk een zo belangrijke deelneming van de werknemers — op het niveau van de algemene vergadering en van de raad van bestuur — worden bepaald?

Voor het overige lopen de ideeën van de Regering en van de auteurs van de amendementen samen.

De door de Regering voorgestelde juridische techniek levert evenwel beter leesbare teksten op en biedt ook een grote rechtszekerheid omdat er aan de bestaande rechtsvormen van de vennootschappen niet wordt geraakt.

Zo is het amendement van de heren Taminiaux en Vancrombruggen op artikel 26 niet erg duidelijk: de naam van de vennootschap en haar doel worden met elkaar verward.

Luidens artikel 28 van de gecoördineerde wetten, een bepaling die in artikel 141 wordt overgenomen m.b.t. de coöperatieve vennootschappen, heeft de vennootschap recht op bescherming van haar naam in de betrokken bedrijfssector.

Het doel van de vennootschap is iets helemaal anders.

Anderzijds is er in het vennootschapsrecht nooit sprake geweest van een bescherming van de rechtsvorm van de vennootschappen.

Daartegenover staat dat het nieuw artikel 44*bis* wel een interessante bepaling bevat, die nader onderzocht dient te worden.

Tot besluit kunnen we stellen dat een juridisch « maatpak » naar de sociale economie moet worden toegesneden zodat zij haar bedrijf in een beter aangepast kader zou kunnen voeren.

Er bestaat voor de huidige malaise een tweevoudige verklaring:

— enerzijds is het tot dusver niet mogelijk een handelsvennootschap op te richten met een beperkt of zonder winstoogmerk;

— anderzijds sluit een v.z.w. de hoedanigheid van koopman uit, en dus ook een aantal beschermende maatregelen uit het handelsrecht.

De sociale economie wil kunnen optreden in een aantal domeinen, en wat dit punt betreft moeten de partijen vrij kunnen kiezen.

De oprichting van vennootschappen ter ondersteuning van de vennootschap met een sociaal oogmerk bemoeilijkt de hele zaak.

— faut-il prévoir, dans les sociétés d'intérêt social, une participation tellement importante des travailleurs, tant au niveau de l'assemblée générale qu'à celui du conseil d'administration?

Pour le surplus, il existe une convergence de vues entre le Gouvernement et les auteurs des amendements.

La technique juridique proposée par le Gouvernement donne cependant aux textes une plus grande lisibilité et offre une plus grande sécurité juridique, car on ne change rien aux formes existantes de sociétés.

Ainsi, l'amendement proposé à l'article 26 par MM. Taminiaux et Vancrombruggen est peu clair: on y confond le problème de la dénomination sociale et celui de l'objet social.

Selon l'article 28 des lois coordonnées, repris à l'article 141 en ce qui concerne les coopératives, la société a droit à une protection de sa dénomination sociale, dans le secteur d'activités concerné.

L'objet social est tout autre chose.

D'autre part, il n'a jamais été question dans le droit des sociétés, de protéger la forme juridique des sociétés.

Par contre, l'article 44*bis* nouveau constitue un point intéressant des textes proposés, et mérite d'être approfondi.

En conclusion, l'économie sociale veut un « costume juridique », lui permettant d'exercer ses activités dans un cadre plus adéquat.

Son malaise actuel provient de deux causes:

— d'une part, il n'est pas possible à l'heure actuelle de créer une société commerciale ayant un but de lucre limité ou dépourvue de but de lucre;

— d'autre part, l'a.s.b.l. ne permet pas d'avoir la qualité de commerçant, ce qui exclut l'application d'un certain nombre de dispositions protectrices de droit commercial.

L'économie sociale entend intervenir dans une série de domaines: sur ce point, il faut laisser jouer la liberté des parties.

Quant à la création de sociétés de promotion d'intérêt social, elle complique les choses.

Wat de deelneming van de werknemers betreft, is het beter dit aspect voorlopig uit het voorstel van de heer Taminiaux c.s. te weren indien men wil dat het binnen een redelijke termijn wordt aangenomen.

Overwegingen die te maken hebben met symboliek, fiscaal beleid, sociaal beleid brengen mee dat de debatten over deze aangelegenheid overzending naar de N.A.R. tot gevolg zouden kunnen hebben.

3. Bespreking

Volgens een van de indieners van de amendementen zou men niet verplicht zijn de Nationale Arbeidsraad te raadplegen aangezien het hier om maatregelen gaat die intern aan de onderneming zijn.

Het lid verklaart dat wat de keuze van de juridische techniek betreft, de indieners van het wetsvoorstel open staan voor alle discussie.

Over de kwestie van de betrokkenheid van de werknemers in het bestuur zouden deze laatsten meer onverzettelijk zijn.

De minister repliceert dat aangezien dit laatste punt niet door de statuten wordt geregeld, maar wel door bepalingen van openbare orde, het niet als intern aan de onderneming kan worden beschouwd.

De tekst voorgesteld door de Regering houdt in zekere mate rekening met de bezorgdheid van de indieners daaromtrent, minstens wat de algemene vergadering betreft (zie het voorgestelde art. 164*bis*, § 1, 3°).

Wat de raad van bestuur betreft, zijn zowel de F.G.T.B. als C.S.C. van oordeel dat deze problematiek onder de bevoegdheid van de Nationale Arbeidsraad ressorteert. Deze organisaties zijn trouwens geen voorstander van een dergelijke nieuwigheid. De medezeggenschap kan altijd door de statuten worden georganiseerd, maar ze mag niet worden opgelegd.

Een lid is van mening dat dit probleem het invoeren van een nieuwe vorm van vennootschap overschrijdt en niet door middel van een amendement kan worden opgelost. De Nationale Arbeidsraad moet hoe dan ook worden geraadpleegd.

Een van de indieners van de amendementen stelt voor in de tekst uitdrukkelijk te vermelden dat de statuten in een vorm van medezeggenschap mogen voorzien.

Het lid is bovendien van mening dat de tekst voorgesteld door de Regering nog summier is in vergelijking met die van de heer Taminiaux en hemzelf.

De minister verantwoordt dit door het feit dat de benadering van de Regering globaler is.

En ce qui concerne la participation des travailleurs, il est préférable d'écarter provisoirement cet aspect de la proposition de M. Taminiaux et consorts, si l'on veut que celle-ci ait quelque chance d'aboutir dans un délai raisonnable.

En effet, pour des raisons symboliques, de politique fiscale et de politique sociale, cette question susciterait des débats qui risqueraient de se solder par un renvoi au C.N.T.

3. Discussion

Selon l'un des auteurs des amendements, l'avis du Conseil national du travail ne s'impose pas dans la mesure où il s'agit de mesures internes à l'entreprise.

Il déclare que concernant le choix de la technique juridique à suivre, les auteurs de la proposition de loi sont ouverts à la discussion.

Ils seraient par contre plus intransigeants quant à l'association des travailleurs à la direction de l'entreprise.

Le ministre répond que dans la mesure où la matière n'est pas réglée par une clause statutaire mais par des dispositions d'ordre public, on ne saurait prétendre qu'il s'agit d'une affaire interne à l'entreprise.

Le texte déposé par le Gouvernement rencontre dans une certaine mesure les préoccupations des auteurs à ce sujet, du moins en ce qui concerne l'assemblée générale (voir l'art. 164*bis*, § 1er, 3°, proposé).

En ce qui concerne le conseil d'administration, tant la F.G.T.B. que la C.S.C. estiment que le problème relève de la compétence du Conseil national du travail. Ces organisations ne soutiennent d'ailleurs pas une telle innovation. La participation peut toujours être organisée par les statuts, mais elle ne peut être obligatoire.

Un membre estime que ce problème dépasse la création d'une forme nouvelle de société et ne saurait se résoudre par voie d'amendement. Il faudra en tout état de cause solliciter l'avis du Conseil national du travail.

L'un des auteurs des amendements propose de mentionner explicitement dans le texte que les statuts pourront organiser une forme de participation.

Il estime par ailleurs que le texte proposé par le Gouvernement est assez sommaire si on le compare au texte déposé par M. Taminiaux et par lui-même.

Le ministre justifie cette différence par le fait que le texte du Gouvernement aborde le problème en termes plus généraux.

Een senator zou de voordelen willen kennen die de vennootschap of haar aandeelhouders door deze nieuwe vorm van vennootschap (in de variante van de Regering) bereiken.

Welke van die voordelen kan men absoluut niet verkrijgen door een bepaling in de statuten in te voeren?

De minister geeft het voorbeeld van de Wereldwinkels en Oxfam, die produkten van de derde wereld verkopen, zonder werkelijk winstoogmerk. Normaal mogen ze de vorm van een V.Z.W. niet aannemen. Anderzijds past de vorm van handelsvennootschap niet.

Op de vraag van de vorige spreker die wilde weten of een vennootschap kan beslissen slechts een bepaald percentage van haar winst uit te keren en die het voorbeeld aanhaalde van een intercommunale, antwoordt de minister dat een intercommunale een maatschappij van openbaar nut in de rechtsvorm van een handelsvennootschap is en dat die een *sui generis* statuut geniet.

Dezelfde senator haalt nog het voorbeeld aan van een naamloze vennootschap van een vakbond die zich uitsluitend bezighoudt met logistieke aangelegenheden ten behoeve van de leden. Wat gebeurt er indien zo'n vennootschap toch winst boekt?

De minister antwoordt dat de rechtsleer onderstreept dat de handelsvennootschap een winstoogmerk moet nastreven. Vandaar dat een groot aantal activiteiten in een V.Z.W. worden ondergebracht.

Een lid merkt op dat het voordeel van een « sociale vennootschap » zou zijn dat een deel van de gelimiteerde winst aan de leden zou kunnen worden uitgekeerd, wat niet mogelijk is in een V.Z.W.

Een ander voordeel van het voorstel van de Regering is dat het niet bijzonder ingewikkeld is.

Een vorige spreker vraagt wat er met een dergelijke vennootschap gebeurt indien ze toch een grote winst zou maken.

De minister haalt het voorbeeld aan van een vennootschap met een sociaal oogmerk die de rechtsvorm van een N.V. aanneemt en glas en papier recycleert (zoals de V.Z.W. « Aarde »), met een belangrijke omzet en met een geringe winst.

De winst zou bijvoorbeeld niet meer mogen bedragen dan 8 pct. (te bepalen bij koninklijk besluit). Het overschot zou bijvoorbeeld aan werkgelegenheid moeten worden besteed.

De tekst van de Regering bepaalt: « Deze vennootschappen mogen niet als hoofddoel enig onrechtstreeks vermogensvoordeel aan hun vennoten toekennen behalve indien deze vennootschappen met een sociaal oogmerk zijn ».

Un sénateur aimerait connaître les avantages qu'implique pour la société ou pour ses actionnaires la nouvelle forme de société telle que (proposée par le Gouvernement).

Quels sont ceux de ces avantages que l'on ne pourrait en aucun cas obtenir par une disposition statutaire?

Le ministre cite l'exemple des Magasins du Monde et d'Oxfam, qui commercialisent des produits du tiers monde sans véritable but lucratif. Normalement, ils ne peuvent pas adopter la forme d'une A.S.B.L., mais par ailleurs la forme d'une société commerciale ne leur convient pas non plus.

À la question du précédent intervenant, qui demande si une société ne peut pas décider de ne distribuer qu'un certain pourcentage de ses bénéfices, et qui cite comme exemple une intercommunale, le ministre répond que celle-ci est une société d'intérêt public à forme commerciale, bénéficiant d'un statut *sui generis*.

Le même sénateur cite encore l'exemple d'une société anonyme d'un syndicat, qui s'occupe uniquement d'une question logistique pour ses membres. Qu'arrive-t-il si une telle société fait malgré tout des bénéfices?

Le ministre répond que la doctrine souligne que la société commerciale doit poursuivre un but de lucre. C'est pourquoi un grand nombre d'activités se font sous la forme d'A.S.B.L.

Un membre fait observer que l'avantage d'une « société sociale » serait qu'une partie des bénéfices limités pourrait être attribuée aux membres, ce qui n'est pas le cas d'une A.S.B.L.

Le texte du Gouvernement présente l'avantage supplémentaire de ne pas être d'une très grande complexité.

Un préopinant demande ce qu'il adviendrait d'une telle société si elle devait enregistrer des bénéfices considérables.

Le ministre donne l'exemple d'une société d'intérêt social ayant la forme d'une S.A., réalisant le recyclage de verre et de papier (comme le fait l'A.S.B.L. « Terre »), ayant un chiffre d'affaires important, et réalisant un profit.

Celui-ci ne pourrait être supérieur par exemple à 8 p.c. (à fixer par arrêté royal). Le reste devrait être affecté par exemple à l'emploi.

Le texte du Gouvernement précise que « ces sociétés ne peuvent avoir pour but principal de procurer à leurs associés un bénéfice patrimonial indirect sauf lorsque ceux-ci sont des sociétés d'intérêt social ».

Het gebeurt inderdaad wel meer dat vennootschappen zich verenigen in een economisch samenwerkingsverband, met name om de kosten te drukken.

De vorige spreker stelt dat men zou kunnen bepalen dat elke winst van bij voorbeeld meer dan 5 of 8 pct. moet worden gekapitaliseerd. Dan zou het patrimonium van de aandeelhouders — hun aandeel — in waarde stijgen.

Op het ogenblik dat een aandeelhouder het bedrijf verlaat (en de wijze van overdracht van aandelen moeten ook nauwkeurig worden bepaald), gaat hij winsten realiseren, hetgeen in zekere zin strijdig is met het sociale kenmerk van de vennootschap.

Hetzelfde lid geeft een ander voorbeeld. De vennootschap ontvangt een buitengewone meerwaarde. Ze doet bijvoorbeeld aan recyclage van produkten en plots stijgt de grondstoffenprijs van oud papier enorm, zodat er een meerwaarde van enkele miljoenen wordt gerealiseerd.

Men kan zeker niet beweren dat de vennootschap op dat ogenblik geen sociaal oogmerk meer heeft.

Men zou kunnen bepalen dat de winst moet worden gekapitaliseerd.

De minister antwoordt dat in het tekstvoorstel van de heren Taminiaux en Vancrombruggen het beleid inzake winstverdeling moet worden bepaald.

De tekst schrijft voor dat de verrijking van de vennoten een bepaald maximum niet mag overschrijden en dat het overschot voor andere doeleinden moet worden aangevuld (b.v. aanwending in een tewerkstellingsfonds, in een fonds voor reclassering van minder-validen, ...).

De oplossing die erin bestaat een automatische kapitalisatie van een percentage van de winst voor te schrijven (het overschot zou in een fonds worden gestort zoals hierboven vermeld) is strijdig met artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek.

De vorige spreker merkt op dat, als men bepaalt dat elke meerwinst aan een erkende V.Z.W. moet worden geschonken, de vennootschap niet in staat zou zijn om bij voorbeeld haar machines aan de noden van de tijd aan te passen.

Een lid stelt voor te bepalen dat bij vervreemding van aandelen het altijd de nominale prijs van die aandelen is die in aanmerking wordt genomen, wat betekent dat men nooit rekening zal houden met de waarde van het kapitaal.

Een derde alinea in die zin zou aan de definitie van de vennootschap kunnen worden toegevoegd.

Il arrive en effet que les sociétés se regroupent en «G.I.E.» (groupement d'intérêt économique), notamment pour diminuer les frais.

Le préopinant estime que l'on pourrait prévoir que tout bénéfice enregistré qui dépasserait par exemple 5 à 8 p.c. doit être capitalisé. Le patrimoine des actionnaires (leurs parts) augmenterait ainsi en valeur.

Au moment où un actionnaire quitte l'entreprise (les modalités de cession des parts devraient aussi être précisées), il enregistrera un bénéfice, ce qui est contraire, en quelque sorte à la spécificité sociale de la société.

Le même intervenant donne un autre exemple encore. Supposons que la société enregistre une plus-value exceptionnelle. Par exemple, si elle recycle des produits et que, brusquement, le prix de la matière première, le vieux papier, connaît une hausse énorme, cela générera une plus-value de plusieurs millions.

On aurait tort de soutenir que dans cette hypothèse, la société cesserait d'être une société d'intérêt social.

On pourrait prévoir l'obligation de capitaliser les bénéfices.

Le ministre répond que, dans la proposition de texte de MM. Taminiaux et Van Crombruggen, il faut prévoir la politique d'affectation des bénéfices.

Le texte dit que l'enrichissement des associés ne peut être supérieur à un certain plafond, et que le surplus doit être affecté à d'autres buts (ex. affectation à un fonds pour l'emploi, ou à un fonds pour le reclassement des handicapés,...).

Quant à la solution consistant à prévoir la capitalisation automatique d'un pourcentage des bénéfices (le surplus étant affecté à un fonds comme indiqué ci-dessus), elle est contraire à l'article 1832 du Code civil.

Le préopinant fait observer que, si l'on prévoit qu'il doit être fait don de tout surplus à une A.S.B.L. agréée, la société ne serait pas en mesure d'adapter son parc de machines, par exemple, aux besoins du temps.

Un membre propose qu'en cas d'aliénation d'actions, ce soit toujours la valeur nominale des actions qui soit retenu, ce qui veut dire qu'il ne serait soit jamais tenu compte de la valeur du capital.

On pourrait ajouter un alinéa dans ce sens à la définition de la société.

4. Tweede tekstvoorstel van de minister en bespreking

Na deze eerste gedachtenwisseling werd door de Regering een nieuw tekstvoorstel als werkstuk neergelegd.

De tekst luidt als volgt:

Amendement A

« Article 44 bis

« Een afdeling VIIbis, dat de artikelen 164bis tot 164quinquies bevat, en dat als volgt werd opgesteld, wordt in dezelfde geco, ördineerde wetten ingevoegd:

« Afdeling VIIbis

Vennootschappen met een sociaal oogmerk

Art. 164bis

§ 1. De vennootschappen bedoeld in artikel 2 worden als vennootschappen met een sociaal oogmerk beschouwd indien zij in het kader van het nagestreefde doel hun vennoten slechts een beperkte winst of geen winst uitkeren en zij de deelneming van alle vennoten aan de beslissingen van de algemene vergadering bevorderen.

Deze vennootschappen mogen niet als hoofddoel enig onrechtstreeks vermogensvoordeel aan hun vennoten toekennen behalve indien deze vennootschappen met een sociaal oogmerk zijn.

De statuten van deze vennootschappen moeten bijgevolg:

1° op precieze wijze het oogmerk van de activiteiten omschrijven zoals die zijn bepaald in het doel van de vennootschap, alsmede de wijze waarop de eventuele winst wordt besteed;

2° bepalen dat niemand aan de stemming in de algemene vergadering kan deelnemen met meer dan een tiende van het aantal stemmen verbonden aan de vertegenwoordigde deelbewijzen of aandelen; dit percentage wordt op één twintigste gebracht wanneer één of meerdere vennoten de hoedanigheid hebben van door de vennootschap aangeworven personeel;

3° bepalen dat de beperkte winst die de vennootschap aan de vennoten uitkeert, niet hoger kan zijn dan de rentevoet vastgesteld door de Koning ter uitvoering van de wet van 20 juli 1955 houdende instelling van een Nationale Raad voor de coöperatie, toegepast op het werkelijk gestorte bedrag van de deelbewijzen of aandelen.

4. Deuxième proposition de texte du ministre et discussion

Après ce premier échange de vues, le gouvernement dépose à titre de document de travail, une nouvelle proposition de texte.

Ce texte est libellé comme suit:

Amendement A

« Article 44bis

« Une section VIIbis, comprenant les articles 164bis à 164quinquies, et rédigée comme suit, est insérée dans les mêmes lois coordonnées:

« Section VIIbis

Des sociétés d'intérêt social

Art. 164bis

§ 1er. Les sociétés énumérées à l'article 2 sont appelées sociétés d'intérêt social lorsqu'elles ne procurent à leurs associés qu'un bénéfice limité ou aucun bénéfice et favorisent la participation de tous les associés aux décisions de l'assemblée générale.

Ces sociétés ne peuvent avoir pour but principal de procurer à leurs associés un bénéfice patrimonial indirect sauf lorsque ceux-ci sont des sociétés d'intérêt social.

Les statuts des sociétés d'intérêt social doivent:

1° définir de façon précise le but ou les buts auxquels sont consacrées les activités visées dans leur objet social ainsi que la politique d'affectation des profits éventuels;

2° stipuler que nul ne peut prendre part au vote à l'assemblée générale pour un nombre de voix dépassant le dixième des voix attachées aux parts ou actions représentées; ce pourcentage est porté au vingtième lorsqu'un ou plusieurs associés ont la qualité de membre du personnel engagé par la société;

3° stipuler, lorsque la société procure aux associés un bénéfice limité, que le bénéfice distribué à ceux-ci ne peut dépasser le taux d'intérêt fixé par le Roi en exécution de la loi du 20 juin 1955 portant institution d'un Conseil national de la coopération, appliqué au montant effectivement libéré des parts ou actions;

4° voorzien dat elk jaar, de bestuurders of zaakvoerders verslag uitbrengen over de wijze waarop de vennootschap toezicht heeft uitgeoefend op het door haar overeenkomstig 1° vastgestelde doel;

5° de wijzen voorzien opdat elk lid van het personeel, ten laatste één jaar na zijn aanwerving door de vennootschap, de hoedanigheid van vennoot kan bekomen; deze bepaling is niet van toepassing op de leden van het personeel die burgerrechtelijk volledig onbekwaam zijn.

6° de wijzen voorzien opdat een lid van het personeel dat niet langer door een arbeidsovereenkomst met de vennootschap is gebonden, ten laatste één jaar na het einde van deze overeenkomst, de hoedanigheid van vennoot verliest.

De voorschriften van het derde lid, 2°, tweede zin, 5° en 6°, zijn enkel op coöperatieve vennootschappen van toepassing.

§ 2. De vennootschappen die dergelijke statutaire bepalingen goedkeuren, moeten aan hun naam of firma de woorden «vennootschap met een sociaal oogmerk» of de afkorting «V.S.O.» toevoegen. Dit wordt zo aangevuld dat hun naam of firma overeenkomstig de artikelen 7 en 9 worden openbaargemaakt.

Art. 164ter

Op vordering van een vennoot, van een belanghebbende derde of van het openbaar ministerie kan de rechtbank de ontbinding uitspreken:

1° van een vennootschap die de naam draagt van vennootschap met een sociaal oogmerk hoewel haar statuten niet voorzien of niet meer voorzien in alle of in een deel van de bepalingen bedoeld in artikel 164bis, § 1;

2° van een vennootschap met een sociaal oogmerk die in de praktijk op ernstige wijze de statutaire bepalingen overtreedt waarin zij overeenkomstig artikel 164bis, § 1, heeft voorzien.

Art. 164quater

De goedkeuring door een vennootschap van de statutaire bepalingen bedoeld in artikel 164bis, § 1, belet haar niet overeenkomstig het artikel 1 en volgende van het Wetboek van Koophandel de hoedanigheid van koopman te verwerven.

Art. 164quinquies

§ 1. Wanneer een vereniging zonder winstgevend doel zich omvormt in een vennootschap met sociaal oogmerk overeenkomstig de artikelen 26bis tot

4° prévoir que chaque année, les administrateurs ou gérants feront rapport sur la manière dont la société a veillé à réaliser le but qu'elle s'est fixée conformément au 1°;

5° prévoir les modalités permettant à chaque membre du personnel d'acquérir, au plus tard un an après son engagement par la société, la qualité d'associé; cette disposition ne s'applique pas aux membres du personnel qui ne jouissent pas de la pleine capacité civile;

6° prévoir les modalités permettant que le membre du personnel qui cesse d'être dans les liens d'un contrat de travail avec la société perde, un an au plus tard après la fin de ce lien contractuel, la qualité d'associé.

Les prescriptions figurant à l'alinéa 3, 2°, deuxième phrase, 5° et 6°, ne sont applicables qu'aux sociétés coopératives.

§ 2. Les sociétés qui adoptent de telles dispositions statutaires doivent ajouter à leur dénomination ou leur raison sociale les mots «société d'intérêt social» ou les initiales «S.I.S.». C'est ainsi complétée que la dénomination ou la raison sociale doivent être publiées conformément aux articles 7 et 9.

Art. 164ter

À la requête soit d'un associé, soit d'un tiers intéressé, soit du ministère public, le tribunal pourra prononcer la dissolution:

1° d'une société qui porte la dénomination de société d'intérêt social alors que ses statuts ne prévoient pas ou ne prévoient plus tout ou partie des dispositions visées à l'article 164bis, § 1er;

2° d'une société d'intérêt social qui, dans sa pratique effective, contrevient gravenemt aux dispositions statutaires qu'elle s'est données conformément à l'article 164bis, § 1er.

Art. 164quater

Le fait qu'une société adopte les dispositions statutaires visées à l'article 164bis, § 1er, ne l'empêche pas d'acquérir conformément aux articles 1er et suivants du Code de commerce, la qualité de commerçant.

Art. 164quinquies

§ 1er. Lorsqu'une association sans but lucratif s'est transformée en société d'intérêt social conformément aux articles 26bis à 26septies de la loi du 27 juin 1921,

26septies van de wet van 27 juni 1921, wordt het bedrag van het netto-actief, bedoeld in artikel 26sexies, § 1, van deze wet vermeld in de jaarrekening van de vennootschap.

§ 2. Dit bedrag mag niet, onder welke vorm dan ook, het voorwerp uitmaken van een terugbetaling of een verdeling onder de vennoten.

Na voldoening van de schuldeisers van de vennootschap, geeft de vereffenaar, of in voorkomend geval, de curator, een bestemming aan dit bedrag dat zoveel mogelijk het doel vooropgesteld door de vennootschap overeenkomstig artikel 164bis, derde lid, 1°, benadert.

De regelen van deze paragraaf blijven van toepassing, ook indien ten gevolge van een wijziging van de statuten, de vennootschap niet langer een vennootschap met sociaal oogmerk is.

§ 3. Op verzoek van een vennoot, van een belanghebbende derde, of van het openbaar ministerie, veroordeelt de rechtbank de bestuurders, de vereffenaar(s) of de curator(en) hoofdelijk tot betaling van de sommen die in strijd met § 2 zouden terugbetaald of verdeeld zijn. Deze sommen worden hetzij op een onbeschikbare reserverekening gestort, hetzij wordt er door de rechtbank een bestemming aan gegeven overeenkomstig § 2, tweede lid.

De in het vorige lid bedoelde personen kunnen zich verhalen tegen de vennoten indien ze kunnen bewijzen dat deze laatsten van de terugbetalingen of de verdelingen te hunnen voordele kennis hadden, of gelet op de omstandigheden, er niet onwetend van konden zijn.»

Amendement B

« Art. 68bis

Een artikel 68bis, luidend als volgt, invoegen:

« Artikel 68bis. — § 1. De coöperatieve vennootschappen bij wijze van deelneming bedoeld in artikel 164 van de wet van 20 juli 1964 houdende sociale en diverse bepalingen, moeten, binnen een termijn van twee jaar, te rekenen van de inwerkingtreding van deze wet:

— de benaming « coöperatieve bij wijze van deelneming » schrappen in hun statuten en in de stukken bedoeld in artikel 159, eerste lid van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935;

— indien het coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid betreft, het vast gedeelte van hun kapitaal, verhogen overeenkomstig artikel 147bis,

le montant d'actif net visé à l'article 26sexies, § 1er, de cette loi doit être identifié dans les comptes annuels de la société.

§ 2. Ce montant ne peut faire l'objet, sous quelque forme que ce soit, d'un remboursement ou d'une distribution aux associés.

Après le règlement de tous les créanciers sociaux, le liquidateur ou, le cas échéant, le curateur donne à ce montant une affectation qui se rapproche autant que possible du but assigné à la société conformément à l'article 164bis, alinéa 3, 1°.

Les règles applicables au présent paragraphe restent d'application même si, par suite d'une modification statutaire, la société n'est plus une société d'intérêt social.

§ 3. À la requête soit d'un associé, soit d'un tiers intéressé, soit du ministère public, le tribunal condamne solidairement soit les administrateurs, soit le ou les liquidateurs, soit le ou les curateurs au paiement des sommes qui auraient été remboursées ou distribuées en contrariété avec le § 2. Ces sommes sont soit versées à un compte de réserve indisponible, soit affectées par le tribunal conformément au § 2, alinéa 2.

Les personnes visées à l'alinéa précédent peuvent agir contre les associés si elles prouvent que ceux-ci connaissaient l'irrégularité des remboursements ou distributions effectués en leur faveur ou ne pouvaient l'ignorer compte tenu des circonstances.»

Amendement B

« Art. 68bis

Insérer un article 68bis, libellé comme suit:

« Article 68bis. — § 1er. Les sociétés coopératives de participation visées à l'article 164 de la loi du 20 juillet 1991 portant des dispositions sociales et diverses, doivent, dans un délai de deux ans à compter de l'entrée en vigueur de la loi:

— supprimer la dénomination « coopérative de participation » figurant dans leurs statuts et dans les pièces visées à l'article 159, alinéa 1er, des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935;

— s'il s'agit de sociétés coopératives à responsabilité limitée, augmenter, le cas échéant, la part fixe de leur capital social conformément à l'article 147bis,

kel 147bis, § 1, tweede lid van dezelfde gecoördineerde wetten, behalve indien ze hun statuten in overeenstemming met artikel 164bis van dezelfde gecoördineerde wetten hebben gebracht.

§ 2. Iedere belanghebbende kan in rechte de ontbinding van de vennootschap vorderen die niet in overeenstemming is met § 1. De rechtbank kan een termijn toestaan waarbinnen de vennootschap zich in overeenstemming met § 1 dient te stellen.»

Amendement C

« Een hoofdstuk IVbis houdende de artikelen 66bis tot 66sexies en luidend als volgt invoegen:

« Hoofdstuk IVbis

Wijzigingen aan de wet van 27 juni 1921 waarbij aan de verenigingen zonder winstgevend doel en aan de instellingen van openbaar nut rechtspersoonlijkheid verleend wordt.

Art. 66bis

In de wet van 27 juni 1921 waarbij aan de verenigingen zonder winstgevend doel en aan de instellingen van openbaar nut rechtspersoonlijkheid verleend wordt, een artikel 26bis, luidend als volgt invoegen:

« Artikel 26bis. — De vereniging kan zich omvormen in een van de vormen opgesomd in artikel 2, van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, voor zover het een vennootschap met sociaal oogmerk overeenkomstig artikel 164bis van dezelfde wetten betreft.

Deze omvorming laat de rechtspersoonlijkheid van de vereniging die onveranderd blijft voortbestaan in de nieuwe vorm, onverlet.»

Art. 66ter

In dezelfde wet een artikel 26ter, luidend als volgt, invoegen:

« Artikel 26ter. — Het voorstel tot omzetting wordt toegelicht in een verslag dat door de raad van beheer wordt opgemaakt en vermeld in de agenda van de algemene vergadering, die een besluit moet nemen.

Bij dat verslag wordt een staat van activa en passiva van de vereniging gevoegd die niet meer dan drie maanden voordien is vastgesteld. Een bedrijfsrevisor of een accountant ingeschreven op het tableau van externe accountants van het Instituut der Accountants, door de raad van beheer aangewezen, brengt over deze staat verslag uit en vermeldt inzonderheid of daarin de toestand van de vereniging op volledige, getrouwe en juiste wijze is weergegeven.

§ 1er, alinéa 2, des mêmes lois coordonnées sauf si elles ont mis leurs statuts en conformité avec l'article 164bis des mêmes lois coordonnées.

§ 2. Tout intéressé peut demander en justice la dissolution de la société qui ne se conforme pas au § 1er. Le tribunal peut accorder à la société un délai pour qu'elle se mette en conformité avec le § 1er.»

Amendement C

« Insérer un chapitre IVbis comprenant les articles 66bis à 66sexies et rédigé comme suit:

« Chapitre IVbis

Modifications à la loi du 27 juin 1921 accordant la personnalité civile aux associations sans but lucratif et aux établissements d'utilité publique.

Art. 66bis

Insérer dans la loi du 27 juin 1921 accordant la personnalité civile aux associations sans but lucratif et aux établissements d'utilité publique un article 26bis, libellé comme suit:

« Article 26bis. — L'association peut se transformer en une des formes de sociétés énumérées à l'article 2 des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935, pour autant qu'il s'agisse d'une société d'intérêt social conformément à l'article 164bis des mêmes lois.

Cette transformation n'entraîne aucun changement dans la personnalité juridique de l'assocation qui subsiste dans sa nouvelle forme.»

Art. 66ter

Insérer dans la même loi un article 26ter, libellé comme suit:

« Article 26ter. — La proposition de transformation fait l'objet d'un rapport justificatif établi par le conseil d'administration et annoncé dans l'ordre du jour de l'assemblée appelée à statuer.

À ce rapport est joint un état résumant la situation active et passive de l'association, arrêté à une date ne remontant pas à plus de trois mois. Un réviseur d'entreprises ou un expert-comptable inscrit au tableau des experts-comptables externes de l'Institut des experts-comptables désigné par le conseil d'administration, fait rapport sur cet état et indique notamment s'il traduit d'une manière complète, fidèle et correcte la situation de l'association.

Een afschrift van deze verslagen, alsook het ontwerp van statutenwijziging worden gevoegd bij de oproepingsbrief aan de ingeschreven vennoten. Iedere vennoot heeft het recht, vijftien dagen voor de vergadering kosteloos een exemplaar van die stukken te verkrijgen.»

Art. 66quater

In dezelfde wet een artikel 26quater, luidend als volgt invoegen:

« Artikel 26quater. — § 1. De beslissing tot omvorming is onderworpen aan de voorwaarden van artikel 8, tweede en derde lid.

§ 2. Onmiddellijk na het besluit tot omvorming worden de statuten van de vennootschap vastgesteld volgens dezelfde regels. Geschiedt zulks niet, dan blijft het besluit tot omvorming zonder gevolg.

§ 3. De oproepingsbrieven voor de vergadering hernemen de tekst van §§ 1 en 2 van dit artikel.»

Art. 66quinquies

In dezelfde wet een artikel 26quinquies, luidend als volgt, invoegen:

« Artikel 26quinquies. — De bepalingen van de artikelen 170 en 171 van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, zijn van toepassing.»

Art. 66sexies

In dezelfde wet een artikel 26sexies, luidend als volgt, invoegen:

« Artikel 26sexies. — § 1. Het netto-actief van de vereniging, zoals deze blijkt uit de staat bedoeld in artikel 26ter moet in het maatschappelijk kapitaal van de vennootschap worden opgenomen of gestort worden op een onbeschikbare reserverekening.

§ 2. Het bedrag van dit netto-actief mag overeenkomstig hetgeen in artikel 164quinquies van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935 werd bepaald, niet het voorwerp uitmaken van een terugbetaling of verdeling.»

Art. 66septies

In dezelfde wet een artikel 26septies, luidend als volgt, invoegen:

« Artikel 26septies. — De beheerders van de vereniging die zich omvormt zijn, niettegenstaande andersluidend beding, gehouden:

Une copie de ces rapports ainsi que le projet de modifications aux statuts sont annexés à la convocation à l'assemblée. Tout associé a le droit d'obtenir gratuitement, quinze jours avant cette assemblée, un exemplaire desdits documents.»

Art. 66quater

Insérer dans la même loi un article 26quater, libellé comme suit:

« Article 26quater. — § 1er. La décision de transformation est soumise aux conditions de l'article 8, alinéas 2 et 3.

§ 2. Immédiatement après la décision de transformation, les statuts de la société sont arrêtés aux mêmes conditions. À défaut, la décision de transformation reste sans effet.

§ 3. Les convocations à l'assemblée reproduisent le texte des §§ 1er et 2 du présent article.»

Art. 66 quinquies

Insérer dans la même loi un article 26quinquies, libellé comme suit:

« Article 26quinquies. — Les dispositions prévues aux articles 170 et 171 des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935, sont applicables.»

Art. 66 sexies

Insérer dans la même loi un article 26sexies libellé comme suit:

« Article 26sexies. — § 1er. L'actif net de l'association tel qu'il résulte de l'état visé à l'article 26ter doit entrer dans la composition du capital social de la société ou être versé à un compte de réserve indisponible.

§ 2. Le montant de cet actif net ne peut faire l'objet d'aucun remboursement ou distribution aux associés, conformément à ce que prévoit l'article 164quinquies des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935.»

Art. 66septies

Insérer dans la même loi un article 26septies, libellé comme suit:

« Article 26septies. — Les administrateurs de l'association qui se transforme sont tenus, nonobstant toute stipulation contraire:

1° tot betaling van het eventuele verschil tussen het netto-actief van de vennootschap na omzetting en het bij de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935 voorgeschreven minimum bedrag van het maatschappelijk kapitaal of het vast gedeelte hiervan;

2° tot vergoeding van de schade die het onmiddellijk en rechtstreeks gevolg is van de overwaardering van het netto-actief zoals die blijkt uit de in artikel 2ter bedoelde staat;

3° tot vergoeding van de schade die het onmiddellijk en rechtstreeks gevolg is van, hetzij de nietigheid van de omvorming, hetzij van het ontbreken of van de onjuistheid van de vermeldingen van de artikelen 30, eerste lid, met uitzondering van 11° en15° tot 18°, 121, eerste lid, met uitzondering van 8° tot 12° en 170, tweede lid, van dezelfde gecoördineerde wetten.»

Amendement D

« Art. 42bis

Een artikel 42bis invoegen dat luidt als volgt:

« Artikel 42bis. — Artikel 159, laatste lid van de gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 20 juli 1991, wordt vervangen door wat volgt:

« 5° In het geval omschreven in artikel 164bis moeten de woorden of afkortingen bedoeld in het vorige lid worden gevolgd door de woorden « vennootschap met een sociaal oogmerk » of door de afkorting « V.S.O. »

Verantwoording

Dit amendement is een noodzakelijke aanvulling op het amendement dat een afdeling VIIbis in de venootschappenwet invoegt.

Amendement E

« Art. 32

« In het ontworpen artikel 147bis, § 1, laatste lid, worden de woorden « In afwijking van het tweede lid » vervangen door de woorden « In de bij artikel 164bis voorziene hypothese en in afwijking van het tweede lid » en worden de woorden « coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming » geschrapt.»

Verantwoording

Het betreft een noodzakelijke aanvulling op het amendement dat een afdeling VIIbis in de gecoördineerde wetten invoegt.

1° de la différence éventuelle entre le montant de l'actif net de la société au moment de la transformation et le montant minimal du capital social ou de la part fixe de celui-ci tel que prescrit par les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935;

2° de la réparation du préjudice qui est une suite immédiate et directe de la surélévation manifeste de l'actif net apparaissant dans l'état prévu à l'article 26ter;

3° de la réparation du préjudice qui est une suite immédiate et directe, soit de la nullité de la transformation, soit de l'absence ou de la fausseté des énonciations prescrites par les articles 30, alinéa 1er, à l'exception des 11° et 15° à 18°, 121, alinéa 1er, à l'exception des 8° à 12° et 170, alinéa 2 des mêmes lois coordonnées.»

Amendement D

« Art. 42bis

Insérer un article 42bis, libellé comme suit:

« Article 42bis. — L'article 159, dernier alinéa des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 20 juillet 1991, est remplacé par ce qui suit:

« 5° Dans l'hypothèse prévue à l'article 164bis, les mots ou initiales dont il est question dans l'alinéa précédent doivent être suivis des mots « sociétés d'intérêt social » ou des initiales « S.I.S. »

Justification

Il s'agit d'un complément nécessaire à l'amendement insérant une section VIIbis dans les lois coordonnées.

Amendement E

« Art. 32

« À l'article 147bis, § 1er, dernier alinéa en projet, les mots « Par dérogation au deuxième alinéa » sont remplacés par les mots « Dans l'hypothèse prévue à l'article 164bis et par dérogation au deuxième alinéa » et les mots « d'une société coopérative de participation » sont supprimés.»

Justification

Il s'agit d'un complément nécessaire à l'amendement insérant une section VIIbis dans les lois coordonnées.

Amendement F

« Art. 26

« Dit artikel door de volgende bepaling vervangen :

« Artikel 26. — In artikel 141 van dezelfde gecoördineerde wetten, ingevoegd bij de wetten van 20 juli 1991, wordt § 3 geschrapt en wordt § 4, § 3. »

Verantwoording

Het betreft een noodzakelijke aanvulling op het amendement dat een afdeling VIIbis in de gecoördineerde wetten invoegt.

Amendement G

« Art. 23bis

« Een artikel 23bis luidend als volgt invoegen« :

« Artikel 23bis. — Artikel 114, eerste lid, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 6 maart 1973, wordt aangevuld als volgt :

« 5° In het geval omschreven in artikel 164bis moeten de woorden of afkortingen bedoeld in het vorige lid worden gevolgd door de woorden « vennootschap met een sociaal oogmerk » of door de afkorting « V.S.O. »

Verantwoording

Het betreft een noodzakelijke aanvulling op het amendement dat een titel VIIbis in de vennootschappenwet invoegt.

Dit tekstvoorstel werd aan de indieners van het wetsvoorstel voorgelegd, en werd door hen aanvaard als basistekst voor de bespreking, om de volgende redenen :

— in deze tekst wordt het begrip « sociale economie » erkend en bekrachtigd;

— de vennootschappen met een sociaal oogmerk zullen om het even welke vorm van handelsvennootschap kunnen aannemen en zullen daden van koophandel verrichten;

— de bepalingen betreffende die vennootschappen zullen een nieuw hoofdstuk van het wetsontwerp nr. 1086 vormen. Het amendement tot invoeging ervan in het ontwerp zou door het grootst mogelijk aantal leden moeten kunnen worden ondertekend.

Bij gevolg worden de amendementen van de heren Taminiaux en Vancrombruggen ingetrokken.

Een lid dankt de minister voor zijn samenwerking om een tekst op te stellen die zowel aan het Regeringsakkoord als aan de specifieke vereisten van de praktijk tegemoet komt.

Amendement F

« Art. 26

« Remplacer cet article par la disposition suivante :

« Article 26. — À l'article 141 des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 20 juillet 1991, le § 3 est supprimé et le § 4 devient le § 3. »

Justification

Il s'agit d'un complément nécessaire à l'amendement insérant un titre VIIbis dans les lois coordonnées.

Amendement G

« Art. 23bis

« Insérer un article 23bis, libellé comme suit :

« Article 23bis. — L'article 114, alinéa 1er, des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 6 mars 1973, est complété par ce qui suit :

« 5° Dans le cas prévu à l'article 164bis, les mots ou initiales dont il est question à l'alinéa précédent doivent être suivis des mots « société d'intérêt social » ou des initiales « S.I.S. »

Justification

Il s'agit d'un complément nécessaire à l'amendement insérant un titre VIIbis dans les lois coordonnées.

Cette proposition de texte a été soumise aux auteurs de la proposition de loi, qui ont marqué leur accord pour qu'elle serve de base à la discussion, et ce pour les motifs suivants :

— le texte consacre et confirme la notion d'« économie sociale »;

— les sociétés d'intérêt social pourront adopter n'importe quelle forme de société commerciale et faire des actes de commerce;

— les dispositions relatives à ces sociétés seront intégrées sous la forme d'un chapitre nouveau dans le projet n° 1086. L'amendement proposant cette insertion devrait être cosigné par le plus grand nombre possible de membres.

Les amendements de MM. Taminiaux et Vancrombruggen sont dès lors retirés.

Un membre remercie le ministre d'avoir bien voulu rédiger un texte conforme à l'accord de gouvernement et qui rencontre les exigences spécifiques de la pratique.

De minister onderstreept dat de door hem voorgestelde tekst nog moet worden herwerkt.

Bovendien is het niet uitgesloten dat men er een wetsvoorstel zou van maken, als de leden de aandacht willen vestigen op de parlementaire oorsprong van dit initiatief.

Vervolgens geeft de minister een toelichting bij de ontwerpen van amendementen aan de hand van de verantwoording bij deze laatste.

Bespreking

Amendement A

Artikel 164*bis*

De minister stelt dat in het voorgestelde artikel 164*bis*, § 1 (amendement A), de voorwaarden worden opgesomd waaraan een vennootschap moet voldoen om als « vennootschap met een sociaal oogmerk » te kunnen worden beschouwd.

De voorwaarden omschreven in de punten 1° tot 4° zijn al bekend : de twee laatste (5° en 6°) zijn nieuw en zijn enkel op coöperatieve vennootschappen van toepassing, zoals blijkt uit het laatste lid van § 1 (waar de woorden « het eerste lid » moeten worden vervangen door de woorden « het derde lid »).

Het is dus zo dat de coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk aan de zes voorwaarden zullen moeten voldoen, terwijl de vennootschappen met een sociaal oogmerk die een andere vorm van handelsvennootschap aannemen, enkel aan de vier eerste voorwaarden zullen moeten voldoen.

— Paragraaf 2 van het voorgestelde artikel 164*bis* zou als volgt kunnen worden vervangen :

« De vennootschappen bedoeld in § 1 die dergelijke statutaire bepalingen aannemen, moeten aan iedere vermelding van hun vennootschapsvorm de woorden « men een sociaal oogmerk » toevoegen. »

Een lid zou de draagwijdte van § 1, tweede lid, van artikel 164*bis* willen kennen.

De minister antwoordt dat de woorden « deze vennootschappen » verwijzen naar de « vennootschappen bedoeld in artikel 2 », waarvan sprake is in § 1, eerste lid, van het voorgestelde artikel.

Het tweede lid stelt dus voor alle vennootschappen een algemene regel vast, maar voorziet in een uitzondering voor de vennootschappen met een sociaal oogmerk.

Met de woorden « onrechtstreeks vermogensvoordeel » wordt de situatie bedoeld waarin vennootschappen zich groeperen en hierdoor bepaalde uitgaven kunnen verminderen.

Le ministre souligne que les textes qu'il propose doivent encore être retravaillés.

Il n'est pas exclu, par ailleurs, que le texte devienne une proposition de loi, si les membres souhaitent mettre en relief l'origine parlementaire de l'initiative.

Le ministre commente ensuite les projets d'amendement en se référant aux justifications qui accompagnent les textes.

Discussion

Amendement A

Article 164*bis*

— Le ministre rappelle que l'article 164*bis*, § 1er (amendement A), énumère les conditions qu'une société doit réunir si elle veut être considérée comme « société d'intérêt social ».

Les conditions prévues aux points 1° à 4° sont connues; les deux dernières conditions (5° et 6°) sont nouvelles et ne s'appliquent qu'aux seules sociétés coopératives, comme il ressort du dernier alinéa du § 1er (où il faut remplacer les mots « premier alinéa » par les mots « troisième alinéa »).

Les sociétés coopératives d'intérêt social devront donc réunir les six conditions, alors que le sociétés d'intérêt social ayant adopté une forme commerciale autre que celle de la société coopérative ne devront répondre qu'aux quatre premières conditions.

— Le paragraphe 2 de l'article 164*bis* proposé pourrait être remplacé par le texte suivant :

« Les sociétés visées au § 1er qui adoptent de telles dispositions statutaires doivent ajouter à toute mention de leur forme sociale les mots « d'intérêt social. »

Un membre aimerait connaître la portée du § 1er, alinéa 2, de l'article 164*bis*.

Le ministre répond que les mots « ces sociétés » renvoient aux « sociétés énumérées à l'article 2, du § 1er, premier alinéa, de l'article proposé.

Le deuxième alinéa établit donc une règle générale applicable à toutes les sociétés, tout en prévoyant une exception pour les sociétés d'intérêt social.

Les mots « un bénéfice patrimonial indirect » visent la situation où plusieurs sociétés se grouperaient pour réduire ainsi un certain nombre de dépenses.

Een senator vraagt wat men precies bedoelt met de term « vermogensvoordeel ».

De minister antwoordt dat daarmee iets bedoeld wordt dat in geld waardeerbaar is.

Met betrekking tot de zes voorwaarden opgesomd in het artikel 164*bis*, § 1, merkt een lid op dat de tekst anders zou moeten worden geformuleerd.

Op het eerste gezicht schijnen de zes voorwaarden op alle vennootschappen toepasselijk te zijn.

Het is pas bij de lezing van het laatste lid van § 1 dat men vaststelt dat de vijfde en de zesde voorwaarden enkel de coöperatieve vennootschappen betreffen.

Het lot van deze laatste vennootschappen zou dus apart moeten worden behandeld. De tekst zou dan luiden: « Wat evenwel de coöperatieve vennootschappen betreft, ... »

Een senator vraagt of de voorgestelde bepalingen niet eerder na artikel 212 van de gecoördineerde wetten — dat de burgerrechtelijke vennootschappen betreft — zouden moeten worden ingelast.

De minister antwoordt ontkennend.

Artikel 164*ter*

Een senator vraagt zich af of de sanctie bepaald in het voorgestelde artikel 164*ter*, namelijk de ontbinding van de vennootschap, niet te zwaar is. Zou het niet beter zijn haar te verbieden de naam te dragen en dat verbod bekend te maken?

De minister deelt deze mening niet.

Op de vraag van de vorige spreker of het toegelaten is een V.S.O. vrijwillig te verlaten, zonder tot ontbinding van de vennootschap over te gaan, antwoordt de minister dat het gemeen recht van toepassing is.

De vorige spreker vraagt op welke wijze een V.S.O. zich in een handelsvennootschap kan omvormen.

Een lid merkt op dat dit geen werkelijke omvorming is. Een wijziging van de statuten volstaat.

Artikel 164*quater*

Dit artikel geeft geen aanleiding tot opmerkingen.

Artikel 164*quinquies*

Dit artikel betreft de omvorming van een V.Z.W. in een V.S.O. en de bestemming die aan het nettoactief wordt gegeven.

Un sénateur demande ce que recouvre exactement le terme « patrimonial ».

Le ministre répond qu'on désigne par là une chose évaluable en numéraire.

En ce qui concerne les six conditions énumérées à l'article 164*bis*, § 1er, un membre fait observer qu'il faudrait rédiger le texte autrement.

À première lecture, on a l'impression que les six conditions s'appliquent à toutes les sociétés.

Ce n'est qu'à la lecture du dernier alinéa du § 1er que l'on constate que la cinquième et la sixième conditions ne s'appliquent qu'aux seules sociétés coopératives.

Il faudrait donc régler le sort de ces sociétés de manière distincte. Le texte disposerait: « Toutefois, en ce qui concerne les sociétés coopératives, ... »

Un sénateur demande si les dispositions proposées ne devraient pas s'insérer plutôt après l'article 212 des lois coordonnées qui concerne les sociétés civiles.

Le ministre répond par la négative.

Article 164*ter*

Un sénateur se demande si la sanction prévue à l'article 164*ter*, à savoir la dissolution de la société, n'est pas trop lourde. Ne vaudrait-il pas mieux interdire l'utilisation de la dénomination et publier cette interdiction?

Le ministre ne partage pas cet avis.

À la question du préopinant, qui avait demandé si quelqu'un pouvait quitter librement une S.I.S. sans aller jusqu'à la dissolution de la société, le ministre répond que le droit commun s'applique.

Le préopinant demande encore comment une S.I.S. pourrait se transformer en société commerciale.

Un autre membre fait observer qu'il ne s'agirait pas en l'occurrence d'une véritable transformation. Il suffirait de modifier les statuts.

Article 164*quater*

Cet article n'appelle aucune observation.

Article 164*quinquies*

Cet article règle la transformation d'une A.S.B.L. en S.I.S. et aussi l'affectation de l'actif net.

Voorgesteld wordt in deze bepaling een termijn van vijf jaar in te lassen.

Aan de minister wordt gevraagd dit punt te onderzoeken.

*
* *

Een senator wijst erop dat men in het onderzoek van de voorgestelde bepalingen niet overhaast mag te werk gaan, om het over- en weerzenden van het ontwerp tussen de twee Kamers te vermijden, te meer omdat er nog een aantal vragen zijn over de duidelijkheid van sommige bepalingen.

Het lid vraagt zich af of het niet raadzaam zou zijn een vergelijkende tabel tussen de V.Z.W., de V.S.O. en de handelsvennootschappen op te stellen, onder meer om duidelijk te maken waar er statutaire moeilijkheden zouden kunnen ontstaan.

Het lid geeft het voorbeeld van de overdraagbaarheid van aandelen, die in een B.V.B.A. zeer streng is. Stel dat een V.S.O. de vorm van een B.V.B.A. zou aannemen, waardoor bepaalde werknemers niet zouden kunnen participeren.

Spreker vraagt zich bovendien af of het niet beter zou zijn eerst de Raad van State, de Nationale Arbeidsraad en de Centrale raad voor het bedrijfsleven te raadplegen, alvorens ingrijpende wijzigingen in de wet op te nemen.

De minister meent dat dit niet nodig is aangezien de nieuwe bepalingen aansluiten op de klassieke vormen van handelsvennootschappen en het probleem van de vertegenwoordiging van de werknemers in de raad van bestuur niet meer bestaat.

Het begrip « sociale economie » kan als revolutionair worden beschouwd, maar de werkwijze die hier wordt toegepast is eenvoudig.

Een lid geeft toe dat, rekening houdend met de nieuw voorgestelde tekst, de raadpleging van de bovengenoemde instellingen zich minder doet gelden.

Op vraag van twee sprekers preciseert de minister dat het aannemen van de V.S.O.-vorm geen invloed heeft op de klassieke regels die toepasselijk zijn op de gekozen vorm van handelsvennootschap, dit uiteraard onder voorbehoud van de aanpassingen die door de statuten kunnen worden aangebracht.

Een senator onderstreept dat artikel 164*bis*, eerste en tweede lid, niet erg duidelijk zijn; het lid geeft het voorbeeld van de Boelwerven, die weinig of geen winst uitkeren.

De minister antwoordt dat dit probleem moet worden bekeken in de context van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek en van de vennootschappen zonder winstoogmerk.

Il est proposé de prévoir un délai de cinq ans dans cette disposition,

Le ministre pourrait-il examiner ce point ?

*
* *

Un sénateur fait observer qu'il ne faudrait pas aller trop vite dans l'examen des dispositions proposées afin d'éviter une navette entre les deux Chambres, et cela d'autant plus que l'on peut s'interroger sur la portée précise de certaines dispositions.

Il se demande s'il ne serait pas opportun d'établir un tableau comparatif entre l'A.S.B.L., la S.I.S. et les sociétés commerciales, pour voir notamment sur quels points il pourrait y avoir des difficultés statutaires.

Il donne l'exemple de la cessibilité des actions, réglée de manière très stricte dans la S.P.R.L. Supposons que la S.I.S. adopte la forme d'une S.P.R.L., ce qui entraînerait, pour certains travailleurs, l'impossibilité de participer.

L'intervenant se demande en outre s'il ne vaudrait pas mieux consulter d'abord le Conseil d'État, le Conseil national du travail et le Conseil central de l'économie avant de modifier la législation de manière fondamentale.

Le ministre estime que cette procédure ne s'impose pas, les dispositions nouvelles s'inscrivant dans les formes traditionnelles des sociétés commerciales et le problème de la représentation des travailleurs au sein du conseil d'administration ayant été éliminé.

Si la notion d'« économie sociale » peut être considérée comme révolutionnaire, les modalités appliquées ici sont simples.

Un membre admet qu'à la lumière des nouveaux textes proposés, l'avis des organismes précités semble moins nécessaire.

En réponse à une question de deux intervenants, le ministre précise que l'adoption de la forme de S.I.S. n'influe pas sur les règles classiques applicables à la forme de société commerciale retenue, sous réserve bien entendu des modifications pouvant être apportées par les statuts.

Un sénateur souligne que l'article 164*bis*, premier et deuxième alinéas, sont peu clairs. Il donne l'exemple des chantiers navals de Boël qui ne distribuent pas ou très peu de bénéfices.

Le ministre répond que le problème doit être examiné à la lumière de l'article 1832 du Code civil et des sociétés sans but lucratif.

Amendementen B tot G

De amendementen B tot G geven geen aanleiding tot bespreking.

*
* *

5. Derde tekstvoorstel van de minister en bespreking

De minister deelt een nieuw voorstel van amendementen mee, evenals de tekst van een uiteenzetting betreffende de sociale economie in het algemeen, en de toestand in het buitenland (zie bijlagen bij dit verslag).

De voorgestelde amendementen luiden als volgt:

« Amendement A

« Art. 44bis

« Een afdeling VIIbis, die de artikelen 164bis tot 164quater bevat en die luidt als volgt, wordt in dezelfde gecoördineerde wetten ingevoegd:

« Afdeling VIIbis

Vennootschappen met een maatschappelijk doel

Art. 164bis

§ 1. De vennootschappen bedoeld in artikel 2 worden als vennootschappen met een maatschappelijk doel beschouwd indien hun statuten:

1° bepalen dat de vennoten helemaal geen of slechts een beperkt rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel nastreven;

2° op precieze wijze het doel of de doelstellingen van de activiteiten omschrijven zoals die zijn bepaald in het doel van de vennootschap, waarbij het hoofddoel niet kan bestaan in het verlenen van een onrechtstreeks vermogensvoordeel aan de vennoten;

3° omschrijven op welke wijze de eventuele winst wordt besteed;

4° bepalen dat niemand aan de stemming in de algemene vergadering kan deelnemen met meer dan een tiende van het aantal stemmen verbonden aan de vertegenwoordigde deelbewijzen of aandelen; dit percentage wordt op één twintigste gebracht wanneer één of meer vennoten de hoedanigheid hebben van personeel in dienst genomen door de vennootschap;

5° bepalen dat het beperkte rechtstreekse vermogensvoordeel dat de vennootschap aan de vennoten uitkeert, niet hoger kan zijn dan de rentevoet vastgesteld door de Koning ter uitvoering van de wet van 20 juli 1955 houdende instelling van een Nationale Raad voor de Coöperatie, toegepast op het werkelijk gestorte bedrag van de deelbewijzen of aandelen;

Amendements B à G

Les propositions d'amendement B à G n'appellent aucun commentaire.

*
* *

5. Troisième proposition de texte du ministre et discussion

Le ministre communique une nouvelle proposition d'amendements en même temps que le texte d'un exposé sur l'économie sociale en général et la situation à l'étranger (voir annexes au présent rapport).

La proposition d'amendements est libellée comme suit:

« Amendement A

« Art. 44bis

Une section VIIbis, comprenant les articles 164bis à 164quater, et rédigée comme suit, est insérée dans les mêmes lois coordonnées:

« Section VIIbis

Des sociétés à but social

Art. 164bis

§ 1er. Les sociétés énumérées à l'article 2 sont appelées sociétés à but social lorsque leurs statuts:

1° stipulent que les associés ne recherchent qu'un bénéfice patrimonial — direct ou indirect — limité ou aucun bénéfice patrimonial;

2° définissent de façon précise le but ou les buts auxquels sont consacrées les activités visées dans leur objet social et n'assignent pas pour but principal à la société de procurer aux associés un bénéfice patrimonial indirect;

3° définissent la politique d'affectation des profits éventuels;

4° stipulent que nul ne peut prendre part au vote à l'assemblée générale pour un nombre de voix dépassant le dixième des voix attachées aux parts ou actions représentées; ce pourcentage est porté au vingtième lorsqu'un ou plusieurs associés ont la qualité de membre du personnel engagé par la société;

5° stipulent, lorsque la société procure aux associés un bénéfice patrimonial direct limité, que le bénéfice distribué à ceux-ci ne peut dépasser le taux d'intérêt fixé par le Roi en exécution de la loi du 20 juillet 1955 portant institution d'un Conseil national de la coopération, appliqué au montant effectivement libéré des parts ou actions;

6° bepalen dat de bestuurders of zaakvoerders ieder jaar verslag uitbrengen over de wijze waarop de vennootschap toezicht heeft uitgeoefend op het doel of de doelstellingen die zij overeenkomstig 2° heeft vastgesteld;

7° de modaliteiten vaststellen op grond waarvan aan ieder personeelslid de mogelijkheid wordt geboden om ten laatste één jaar na zijn indienstneming door de vennootschap, de hoedanigheid van vennoot te verkrijgen. Deze bepaling is niet van toepassing op de personeelsleden die niet over de volledige burgerrechtelijke bekwaamheid beschikken;

8° de modaliteiten vaststellen op grond waarvan personeelsleden die niet langer door een arbeidsovereenkomst met de vennootschap zijn gebonden, ten laatste één jaar na het einde van deze overeenkomst, de hoedanigheid van vennoot verliezen.

De voorschriften van het eerste lid, 4°, tweede zin, 7° en 8° zijn alleen van toepassing op coöperatieve vennootschappen.

In afwijking van het bepaalde in het eerste lid, 1° en 2°, kan het hoofddoel of het enige doel van vennootschappen met een maatschappelijk doel waarvan alle vennoten vennootschappen met een maatschappelijk doel of publiekrechtelijke rechtspersonen zijn, bestaan in het verlenen van een onrechtstreeks vermogensvoordeel aan hun leden.

§ 2. De in § 1 bedoelde vennootschappen die dergelijke statutaire bepalingen aannemen, moeten aan iedere vermelding van hun rechtsvorm de woorden «met een maatschappelijk doel» toevoegen. De rechtsvorm van de vennootschap moet overeenkomstig de artikelen 7 en 9 op deze laatste wijze worden bekendgemaakt.

Art. 164ter

Op vordering van een vennoot, van een belanghebbende derde of van het openbaar ministerie kan de rechtbank de ontbinding uitspreken:

1° van een vennootschap die zich voordoet als een vennootschap met een maatschappelijk doel, hoewel haar statuten niet voorzien of niet meer voorzien in alle of in een deel van de bepalingen bedoeld in artikel 164bis, § 1;

2° van een vennootschap met een maatschappelijk doel die in de praktijk op ernstige wijze de statutaire bepalingen overtreedt welke zij overeenkomstig artikel 164bis, § 1 heeft aangenomen.

Art. 164quater

§ 1. Wanneer een vereniging zonder winstoogmerk overeenkomstig de artikelen 26bis tot 26septies van de wet van 27 juni 1921 wordt omgezet in een vennoot-

6° prévoient que chaque année, les administrateurs ou gérants feront rapport sur la manière dont la société a veillé à réaliser le ou les but(s) qu'elle s'est fixées conformément au 2°;

7° prévoient les modalités permettant à chaque membre du personnel d'acquérir, au plus tard un an après son engagement par la société, la qualité d'associé; cette disposition ne s'applique pas aux membres du personnel qui ne jouissent pas de la pleine capacité civile;

8° prévoient les modalités permettant que le membre du personnel qui cesse d'être dans les liens d'un contrat de travail avec la société perde, un an au plus tard après la fin de ce lien contractuel, la qualité d'associé.

Les prescriptions figurant à l'alinéa 1er, 4°, deuxième phrase, 7° et 8° ne sont applicables qu'aux sociétés coopératives.

Par dérogation à ce qui est prévu à l'alinéa 1er, 1° et 2°, les sociétés à but social dont tous les associés sont des sociétés à but social ou des personnes morales de droit public peuvent avoir pour but principal ou exclusif de procurer un avantage patrimonial indirect à leurs membres.

§ 2. Les sociétés visées au § 1er qui adoptent de telles dispositions statutaires doivent ajouter à toute mention de leur forme juridique les mots «à but social». C'est ainsi complétée que la forme de la société doit être publiée conformément aux articles 7 et 9.

Art. 164ter

À la requête soit d'un associé, soit d'un tiers intéressé, soit du ministère public, le tribunal peut prononcer la dissolution:

1° d'une société qui se présente comme société à but social alors que ses statuts ne prévoient pas ou ne prévoient plus tout ou partie des dispositions visées à l'article 164bis, § 1;

2° d'une société à but social qui, dans sa pratique effective, contrevient aux dispositions statutaires qu'elle a adoptées conformément à l'article 164bis, § 1er.

Art. 164quater

§ 1er. Lorsqu'une association sans but lucratif s'est transformée en société à but social conformément aux articles 26bis à 26septies de la loi du 27 juin 1921, le

schap met een maatschappelijk doel, wordt het bedrag van het netto-actief, bedoeld in artikel 26sexies, § 1, van deze wet vermeld in de jaarrekening van de vennootschap.

§ 2. Dit bedrag mag niet aan de vennoten worden terugbetaald of uitgekeerd, zulks ongeacht de vorm waarin dat geschiedt.

Na voldoening van de schuldeisers van de vennootschap, geeft de vereffenaar, of in voorkomend geval, de curator, een bestemming aan voornoemd bedrag die zoveel mogelijk het doel dat de vennootschap overeenkomstig artikel 164bis, derde lid, 1°, heeft vooropgesteld, moet benaderen.

De regels van deze paragraaf blijven van toepassing, zelfs indien ten gevolge van een wijziging van de statuten, de vennootschap niet langer een vennootschap met een maatschappelijk doel is.

§ 3. Op verzoek van een vennoot, van een belanghebbende, of van het openbaar ministerie, veroordeelt de rechtbank de bestuurders of zaakvoerders, de vereffenaar(s) of de curator(en) hoofdzakelijk tot betaling van de bedragen die in strijd met § 2 zijn terugbetaald of uitgekeerd. Deze bedragen worden hetzij op een onbeschikbare reserverekening gestort, hetzij door de rechtbank overeenkomstig § 2, tweede lid, toegewezen.

De in het vorige lid bedoelde personen kunnen zich verhalen tegen de vennoten indien zij kunnen bewijzen dat deze laatsten kennis hadden van de onrechtmatigheid van de terugbetalingen of de uitkeringen te hunnen voordele of, gelet op de omstandigheden, daarvan niet onwetend konden zijn.»

Verantwoording

Dit amendement vloeit voort uit de discussies die de leden van de werkgroep opgericht door de Commissie voor handelsrecht en de minister hebben gevoerd omtrent de problemen die aan de orde zijn gesteld door voorstel 535 van de heer Taminiaux c.s.

Dit voorstel van wet 535 betreffende de vennootschappen ter ondersteuning van de vennootschappen met een sociaal oogmerk en de verenigingen van vennootschappen met een sociaal oogmerk is uitvoerig behandeld en heeft aanleiding gegeven tot een reeks amendementen.

Dit amendement strekt ertoe in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen een nieuwe «Afdeling VIIbis — Vennootschappen met een maatschappelijk doel» in te voegen.

Net als voorstel 535 van de heer Taminiaux vult dit amendement een juridische leemte aan op het stuk van de sociale economie.

montant d'actif net visé à l'article 26sexies, § 1er, de cette loi doit être identifié dans les comptes annuels de la société.

§ 2. Ce montant ne peut faire l'objet, sous quelque forme que ce soit, d'un remboursement ou d'une distribution aux associés.

Après le règlement de tous les créanciers sociaux, le liquidateur ou, le cas échéant, le curateur donne à ce montant une affectation qui se rapproche autant que possible du but assigné à la société conformément à l'article 164bis, alinéa 3, 1°.

Les règles applicables au présent paragraphe restent d'application même si par suite d'une modification statutaire, la société n'est plus une société à but social.

§ 3. À la requête soit d'un associé, soit d'un tiers intéressé, soit du ministère public, le tribunal condamne solidairement soit les administrateurs ou gérants, soit le ou les liquidateurs, soit le ou les curateurs au paiement des sommes qui auraient été remboursées ou distribuées en contrariété avec le § 2. Ces sommes sont soit versées à un compte de réserve indisponible, soit affectées par le tribunal conformément au § 2, alinéa 2.

Les personnes visées à l'alinéa précédent peuvent agir contre les associés si elles prouvent que ceux-ci connaissaient l'irrégularité des remboursements ou distributions effectués en leur faveur ou ne pouvaient l'ignorer compte tenu des circonstances.»

Justification

Le présent amendement fait suite aux discussions qui se sont déroulées entre les membres du groupe de travail issu de la Commission de droit commercial et du ministre, à propos de la problématique soulevée par la proposition 535 de M. Taminiaux et consorts.

Cette proposition de loi 535 sur les sociétés d'intérêt social, les sociétés de promotion d'intérêt social et les unions de sociétés d'intérêt social a fait l'objet d'une large discussion qui a conduit à l'élaboration d'une série d'amendements.

Le présent amendement vise à introduire une nouvelle «Section VIIbis — Des sociétés à but social» dans la loi sur les sociétés.

Parallèlement à la proposition 535 de M. Taminiaux, cet amendement comble un vide juridique et ce dans le cadre de la problématique de l'économie sociale.

Op grond van dit amendement is het immers onder bepaalde voorwaarden toegestaan « vennootschappen met een maatschappelijk doel » op te richten.

Vanuit traditioneel oogpunt beschouwd, moet een vennootschap naar luid van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek winst uitkeren aan haar leden: « De vennootschap is een contract waarbij twee of meer personen overeenkomen iets in gemeenschap te brengen met het oogmerk de winst die daaruit kan ontstaan onder elkaar te verdelen. »

Het winstoogmerk is overigens het element waardoor de vennootschap zich onderscheidt van de vereniging. Het winstoogmerk bestaat zowel in de burgerrechtelijke vennootschap als in de handelsvennootschap.

De vereniging is daarentegen het contract waarbij verscheidene personen hun activiteiten of hun goederen in gemeenschap brengen met een ander doel dan het verdelen van de winst.

Het is inderdaad zo dat een aantal coöperatieve vennootschappen noodzakelijkerwijs een beperkte winst boekten aangezien zij voldeden aan de door de Nationale Raad voor de coöperatie gestelde voorwaarden.

De tekst van het amendement tot invoering van de nieuwe artikelen 164bis tot 164quater biedt aan alle vennootschappen die voldoen aan de voorwaarden van artikel 164bis, § 1, en niet alleen aan de « erkende » coöperatieve vennootschappen, de mogelijkheid een beperkte winst na te streven.

Bovendien voert de tekst van het amendement een nieuwigheid in het Belgische recht in.

Zoals reeds is gesteld, kunnen vennootschappen met een maatschappelijk doel overeenkomstig artikel 164bis, eerste lid, hun vennoten inderdaad niet alleen slechts een beperkte winst uitkeren maar zelfs helemaal geen winst.

De vennootschap met een maatschappelijk doel is een van de vennootschapsvormen omschreven in artikel 2 van de gecoördineerde wetten waarvan in de statuten de in artikel 164bis, § 1, omschreven bepalingen worden aangenomen.

De vennootschap met een maatschappelijk doel is derhalve geen nieuwe vennootschapsvorm.

Deze vennootschap heeft « een maatschappelijk doel » aangezien haar statuten de bepalingen van artikel 164bis, § 1, overnemen.

De statuten van de vennootschap met een « maatschappelijk doel » moeten:

1° bepalen dat de vennoten geen vermogensvoordeel of slechts een beperkt rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel nastreven. Het gaat hier om een van de basiskenmerken van de

En effet, par le biais de l'amendement, il est permis, à certaines conditions, de constituer des « sociétés à but social ».

Une société doit traditionnellement procurer un bénéfice à ses membres et ce, d'après l'article 1832 du Code civil: « La société est un contrat par lequel deux ou plusieurs personnes conviennent de mettre quelque chose en commun dans la vue de partager le bénéfice qui pourra en résulter. »

L'intention de réaliser un bénéfice est l'élément par lequel, d'ailleurs, la société se distingue de l'association. Le but de lucre existe tant dans la société civile que dans la société commerciale.

L'association est, par contre, le contrat par lequel plusieurs personnes mettent en commun leurs activités ou leurs biens dans un but autre que celui de partager des bénéfices.

En ce qui concerne les sociétés coopératives, il est vrai qu'un certain nombre d'entre elles avaient nécessairement un bénéfice limité dans la mesure où elles répondaient aux conditions édictées par le Conseil national de la coopération.

Le texte de l'amendement visant à introduire les articles nouveaux 164bis à 164quater permet que toutes les sociétés qui remplissent les conditions de l'article 164bis, § 1er, et non seulement les sociétés coopératives « agréés », puissent rechercher un bénéfice limité.

De plus, le texte de l'amendement permet une nouveauté en droit belge.

En effet, conformément à l'alinéa 1er de l'article 164bis, les sociétés à but social peuvent procurer à leurs associés non seulement, comme il a été dit, un bénéfice limité, mais aussi aucun bénéfice.

La société à but social est une des formes de sociétés commerciales prévues à l'article 2 des lois coordonnées qui adopte dans ses statuts les règles prévues à l'article 164bis, § 1er.

La société à but social n'est donc pas une forme nouvelle de société.

Cette société est « à but social » parce que ses statuts reproduisent les règles de l'article 164bis, § 1er.

Les statuts de la société à « but social » doivent:

1° stipuler que les associés ne recherchent qu'un bénéfice patrimonial — direct ou indirect — limité ou aucun bénéfice patrimonial; il s'agit là d'une des caractéristiques fondamentales de la société à but

vennootschap met een maatschappelijk doel. Thans biedt het vennootschapsrecht immers niet de mogelijkheid een vennootschap op te richten waarin geen of slechts een beperkte persoonlijke verrijking wordt nagestreefd;

2° op precieze wijze de doelstellingen van de activiteiten omschrijven zoals die zijn bepaald in het doel van de vennootschap. Er moet worden onderstreept dat het maatschappelijk doel niet in de wet is omschreven, zulks uit respect voor de vrije wil en ten einde geen activiteiten met een maatschappelijk doel uit te sluiten. Aan het amendement ligt de gedachte ten grondslag dat beperkte rechtsreekse of onrechtstreekse winst of het ontbreken daarvan noodzakelijkerwijs ertoe leidt dat de vennootschap de bevordering van sociale doeleinden in ruime zin beoogt;

3° omschrijven op welke wijze de eventuele winst wordt besteed;

4° onder meer bepalen dat niemand aan de stemming in de algemene vergadering kan deelnemen met meer dan een tiende van het aantal stemmen verbonden aan de vertegenwoordigde deelbewijzen of aandelen. Het betreft hier een bepaling die ertoe strekt de deelneming van alle vennoten aan de beslissingen van de algemene vergadering te bevorderen. Bijgevolg moeten de statuten van vennootschappen met een maatschappelijk doel nauwkeurig bepalen op welke wijze de werknemers van deze laatste vennootschap vennoten of aandeelhouders ervan kunnen worden. Deze bepaling heeft geen gevolgen op het sociale en fiscale stelsel.

5° bepalen dat het beperkte voordeel dat de vennootschap aan de vennoten uitkeert, niet hoger kan zijn dan de rentevoet vastgesteld overeenkomstig de wet van 20 juli 1955 houdende instelling van een Nationale Raad voor de coöperatie;

6° bepalen dat de bestuurders ieder jaar verslag moeten uitbrengen over de wijze waarop zij het doel of de doelstellingen die zij hadden vastgesteld, hebben gerealiseerd;

7° voorzien in modaliteiten voor de deelneming van de werknemers van de vennootschap met een maatschappelijk doel aan de algemene vergadering. Dezelfde regels gelden in het tegenovergestelde geval.

Zodra de vennootschap voldoet aan de statutaire voorwaarden van artikel 164bis, § 1, 1° tot 8°, wordt deze vennootschap een vennootschap met een « maatschappelijk doel », te weten een vennootschap die gebruik maakt van een van de vormen omschreven in artikel 2 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Bijgevolg moet de nadruk erop worden gelegd, dat artikel 164bis, § 1, van geen enkele regel van het vennootschapsrecht afwijkt.

social; en effet, actuellement, le droit des sociétés ne permet pas de constituer une société dont le but serait l'absence d'enrichissement personnel ou la recherche d'un enrichissement personnel limité;

2° définir de façon précise les buts auxquels sont consacrés les activités visées dans leur objet social; il y a lieu de souligner que le but social n'est pas défini par la loi, et ce dans une optique du respect de l'autonomie de la volonté afin de ne pas fermer la porte à des activités à finalité sociale; l'amendement part de l'idée que la limitation ou l'absence de lucre direct ou indirect conduit nécessairement la société à avoir un but qui favorise des fins sociales entendues sensu lato;

3° définir la politique d'affectation des profits éventuels;

4° stipuler notamment que nul ne peut prendre part au vote à l'assemblée générale pour un nombre de voix dépassant le dixième des voix attachées aux parts ou actions représentées; il s'agit là d'une disposition qui vise à favoriser la participation de tous les associés aux décisions de l'assemblée générale; en conséquence, les statuts des sociétés à but social doivent préciser de manière précise la façon dont les employés de la société à but social peuvent devenir associés ou actionnaires de ladite société; cette disposition n'a aucune incidence sur le régime social ou fiscal;

5° stipuler, lorsque la société procure un bénéfice limité, que ce bénéfice ne peut dépasser un certain taux conformément à la loi du 20 juillet 1955 portant institution d'un Conseil national de la coopération;

6° prévoir que, chaque année, les administrateurs doivent faire un rapport relatif à la réalisation du ou des buts sociaux qu'ils se sont fixés;

7° prévoir des règles de participation des employés de la société à but social aux assemblées générales de celle-ci. Les mêmes règles sont prévues dans le cas contraire.

Dès l'instant où la société remplit les conditions statutaires fixées à l'article 164bis, § 1er, 1° à 8°, celle-ci est une société à « but social » : c'est une société qui utilise une des formes prévues à l'article 2 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

En conséquence, il faut souligner que l'article 164bis, § 1er, ne déroge à aucune règle du droit des

nootschapsrecht afwijkt die erop is gericht het vennootschapsvermogen te beschermen. Voornoemd vermogen lijdt op geen enkele wijze onder het feit dat de vennoten voor een dergelijk statuut hebben gekozen.

Vanuit traditioneel oogpunt beschouwd, hebben handelsvennootschappen tot doel hun vennoten te verrijken door middel van de activiteiten die in hun doel zijn omschreven.

De vennootschap met een maatschappelijk doel richt haar activiteiten op verschillende doelstellingen: de vennootschap met een maatschappelijk doel, die een van de in artikel 2 omschreven vormen kan aannemen, streeft immers niet de maximale verrijking van haar leden na. Hieruit volgt noodzakelijkerwijs dat zij ruim beschouwd een maatschappelijk doel nastreeft, alsok een rol op sociaal vlak vervult.

In verband met dit amendement moet ook worden gewezen op het amendement tot wijziging van artikel 1 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Op grond van voornoemd amendement wordt in het nieuwe artikel 1 onder meer bepaald dat vennootschappen die de statutaire bepalingen bedoeld in 146bis, § 1, hebben aangenomen, overeenkomstig de artikelen 1 en volgende van het Wetboek van koophandel toch nog de hoedanigheid van handelaar kunnen verwerven.

De definitie van handelsactiviteit is immers gewoonlijk gegrond op twee criteria. Enerzijds is er het objectieve criterium waaruit moet blijken dat de activiteit behoort tot de activiteiten vermeld in de artikelen 2 en 3 van het Wetboek van koophandel. Anderzijds is er het subjectieve criterium, dat verband houdt met het winstoogmerk, en dat door het Hof van cassatie is omschreven in een principieel arrest van 19 januari 1973.

Aangezien in het kader van een V.Z.W. per definitie geen winstbejag bestaat, gaat het nog steeds om een burgerrechtelijke activiteit.

Volgens dezelfde redenering zouden vennootschappen met een maatschappelijk doel, die geen winstoogmerk of slechts een beperkt winstoogmerk hebben, nog steeds een burgerrrechtelijke activiteit uitoefenen, zelfs indien niet was voorzien in het nieuwe artikel 1.

Artikel 164ter biedt aan de rechtbank de mogelijkheid om op verzoek van een vennoot, van een belanghebbende derde of van het openbaar ministerie de ontbinding uit te spreken van een vennootschap die de wettelijke voorschriften niet naleeft of die in de dagelijkse praktijk de statutaire bepalingen bedoeld in artikel 164bis, § 1, overtreedt.

sociétés destinée à protéger les intérêts sociaux. Ceux-ci ne sont nullement victimes du fait que les associés ont choisi d'adopter un tel statut.

Dans la conception traditionnelle, les sociétés commerciales ont pour but d'enrichir leurs associés grâce aux activités qui constituent leur objet social.

La société à but social consacre ses activités à des buts différents: en effet, la société à but social, qui peut prendre une des formes prévues à l'article 2, recherche autre chose que l'enrichissement maximal de ses membres et il s'ensuit qu'elle poursuit nécessairement une finalité et une fonction sociale au sens large du terme.

Parallèlement à cet amendement, il faut souligner l'amendement visant à modifier l'article 1er des lois sur les sociétés commerciales.

En effet, grâce à l'amendement précité, le nouvel article 1er prévoit que, notamment, le fait qu'une société adopte les dispositions statutaires visées à l'article 164bis, § 1er, ne l'empêche pas d'acquérir conformément aux articles 1er et suivants du Code de commerce la qualité de commerçant.

En effet, traditionnellement, la définition de l'activité commerciale comprend deux critères. D'une part, il y a le critère objectif qui indique que l'activité rentre dans l'énumération des articles 2 et 3 du Code de commerce. D'autre part, il y a le critère subjectif lié à l'esprit de lucre, énoncé par la Cour de cassation dans un arrêt de principe du 19 janvier 1973.

Ainsi, dans la mesure où notamment dans le cadre des A.S.B.L., l'esprit de lucre fait, par définition défaut, l'activité est toujours civile.

En conséquence, le même raisonnement conduirait à dire que les sociétés à but social, c'est-à-dire sans but de lucre ou avec un but de lucre limité ont toujours une activité civile, si l'article 1er nouveau n'était pas prévu.

L'article 164ter permet que le tribunal puisse, à la requête soit d'un associé, soit d'un tiers intéressé, soit du ministère public, prononcer la dissolution de la société qui ne respecterait pas le prescrit légal ou qui, dans sa pratique effective, contreviendrait aux dispositions statutaires prévues à l'article 164bis, § 1er.

Artikel 164quater omschrijft de regels voor omzetting van een vereniging volgens de wet van 27 juni 1921 in een vennootschap met een maatschappelijk doel.

Die bepalingen komen overeen met de wet van 23 februari 1967 betreffende de omvorming van vennootschappen.

Door middel van de omzetting blijft de vennootschap voortbestaan en behoudt zij haar rechtspersoonlijkheid, met alle gevolgen die logischerwijs daaruit voortvloeien.

Bijgevolg heeft de omzetting niet tot gevolg dat een nieuwe vennootschap wordt opgericht.

Amendement B

« Artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek wordt vervangen door de volgende bepaling:

« Artikel 1832. — Een vennootschap wordt opgericht door een contract op grond waarvan twee of meer personen overeenkomen iets in gemeenschap te brengen of, in de gevallen bepaald bij de wet, door de wilsuiting van een enkele persoon in de vorm van een rechtshandeling tot bestemming van goederen.

Een vennootschap heeft de verrichting van een of meer nauwkeurig omschreven activiteiten tot doel.

Zij heeft tot doel aan de vennoten een rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel te bezorgen, tenzij in de oprichtingsakte anders is bepaald. »

Verantwoording

Dit amendement is gegrond op het voorstel van wet 535 op de vennootschappen met een sociaal oogmerk, de vennootschapoen ter ondersteuning van de vennootschappen met een sociaal oogmerk en de verenigingen van vennootschappen met een sociaal oogmerk.

Net als bij de invoering van de eenpersoonsvennootschap bij de wet van 14 juli 1987 is voor de invoering van de vennnootschap met een maatschappelijk doel in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (art. 164bis en volgende) een wijziging van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek vereist. Er wordt van de gelegenheid gebruik gemaakt om een aantal nadere bepalingen te verstrekken en formele verbeteringen aan te brengen.

Net zoals zulks sedert de wijziging van artikel 1832 in 1978 in het Franse recht het geval is, wordt in de tekst het in de moderne rechtsleer algemeen aanvaarde standpunt gehuldigd dat het vermogensvoordeel beoogd door de vennoten, rechtstreeks of onrechtstreeks kan zijn (wat in de eerste plaats het nastreven van een besparing inhoudt) (zie onder meer

L'article 164quater prévoit les règles de transformation d'une association, issue de la loi du 27 juin 1921 en une société à but social.

Ces dispositions sont conformes à la loi du 23 février 1967 relative à la transformation des sociétés.

Par le biais de la transformation, la société continue, l'être moral reste identique, avec les conséquences qui en découlent logiquement.

En conséquence, la transformation n'entraîne pas la constitution d'une société nouvelle.

Amendement B

« L'article 1832 du Code civil est remplacé par la disposition suivante:

« Article 1832. — Une société est constituée soit par un contrat au terme duquel deux ou plusieurs personnes mettent quelque chose en commun soit, dans les cas prévus par la loi, par un acte juridique d'affectation de biens émanant de la volonté d'une seule personne.

Une société a pour objet d'exercer une ou plusieurs activités déterminées.

Elle a pour but de procurer aux associés un bénéfice patrimonial direct ou indirect, à moins que l'acte de société en dispose autrement. »

Justification

Le présent amendement s'inspire de la proposition de loi 535 sur les sociétés d'intérêt social, les sociétés de promotion d'intérêt social et les unions de société d'intérêt social.

L'introduction de la société à but social dans les lois coordonnées sur les sociétés commerciales (art. 164bis et suivants) impose — comme cela s'est produit lors de l'introduction de la S.P.R.L. unipersonnelle par la loi du 14 juillet 1987 — une modification de l'article 1832 du Code civil. On profite de l'occasion pour apporter quelques précisions et améliorations formelles.

Le texte consacre la position unanime de la doctrine moderne qui admet — comme c'est le cas en droit français depuis la modification de l'article 1832 en 1978 — que le bénéfice patrimonial poursuivi par les associés peut être direct ou indirect (ce qui vise avant tout la recherche d'une économie) (voir notamment: Van Ryn, Principes, I, 1954, n° 329; Ronse,

Van Ryn, Principes, I, 1954, nr. 329; Ronse, Algemeen deel van het vennootschapsrecht, 1975, blz. 141, Van Ommeslaghe en Dieux, Chronique; R.C.J.B., blz. 581).

In de tekst wordt de nadruk erop gelegd dat noodzakelijkerwijs een onderscheid moet worden gemaakt tussen het maatschappelijk doel van de vennootschap en het doel ervan, te weten haar activiteit.

In de tekst wordt tenslotte ook de idee gehuldigd dat de statuten niet moeten bepalen dat de vennoten winst nastreven. Indien zulks het geval is, wat in de praktijk meestal zal geschieden, wordt de vennootschap verondersteld de verrijking van haar vennoten na te streven. Het tegenovergestelde is alleen mogelijk indien een statutair beding daarin uitdrukkelijk voorziet.

Er moet worden onderstreept dat sedert de wet van 27 juni 1921 betreffende de V.Z.W.'s de vennootschapswinst niet meer kan worden beschouwd als de uiting van een nauwkeurig omschreven politiek beleid. Voor de inwerkingtreding van die wet werd derhalve het beginsel gehuldigd dat verenigingen geen rechtspersoonlijkheid konden verkrijgen. Het was dan ook ondenkbaar dat deze politieke wilsuiting kon worden omzeild door de oprichting van verenigingen zonder winstoogmerk. Sedert 1921 wordt integendeel aan groeperingen die niet de verrijking van hun leden nastreven, in ruime mate de mogelijkheid geboden rechtspersoonlijkheid te verkrijgen.

De mogelijkheid om een vereniging zonder winstoogmerk op te richten bestaat in diverse vreemde rechtsstelsels, bijvoorbeeld het Duitse en het Zwitserse (cf. P. Van Ommeslaghe, La société d'une personne à responsabilité limitée, syllabus van de U.C.L.-studiedag, 28 oktober 1987, blz. 7). Tevens moet worden opgemerkt dat overeenkomstig artikel 58, tweede lid, van het Verdrag van Rome het bestaan van vennootschappen zonder winstoogmerk uitdrukkelijk wordt erkend, maar dat voor die vennootschappen de bepalingen betreffende het recht van wetgeving evenwel niet gelden.

Die nieuwe mogelijkheid biedt verscheidene theoretische en praktische voordelen.

Vooreerst biedt zij aan groeperingen die hoofdzakelijk een economische activiteit verrichten zonder de verrijking van haar vennoten na te streven, de mogelijkheid rechtspersoonlijkheid te verwerven.

In het huidige recht is zulks theoretisch beschouwd onmogelijk aangezien enerzijds de vereniging volgens de thans heersende opvatting niet een dergelijk doel kan hebben (cf. P. Van Ommeslaghe en X. Dieux, Chron., R.C.J.B., 1992, blz. 583-585) en anderzijds de vennootschappen aan hun vennoten winst moeten bezorgen.

Algemeen deel van het vennootschapsrecht, 1975, p. 141; Van Ommeslaghe et Dieux, Chronique, R.C.J.B., p. 581).

La nécessaire distinction entre le but de la société et son objet, c'est-à-dire son activité, est soulignée.

Le texte consacre enfin l'idée que les statuts peuvent déroger à la recherche d'un but de lucre dans le chef des associés. Si les statuts sont muets à ce propos — ce qui restera de très loin le cas le plus fréquent, en pratique — la société est supposée poursuivre l'enrichissement des associés. Le contraire ne peut résulter que d'une disposition statutaire expresse.

Il convient de souligner que le lucre sociétaire ne peut plus être considéré, depuis la loi du 27 juin 1921 sur les A.S.B.L. comme l'expression d'un choix politique précis. Avant cette loi, le principe était donc que des associations ne pouvaient acquérir le bénéfice de la personnalité morale. Il eût donc été inconcevable que cette volonté politique pût être détournée par la constitution de sociétés sans but de lucre. Depuis 1921, au contraire, la personnalité morale est offerte très libéralement aux groupements qui ne recherchent pas l'enrichissement de leurs membres.

La possibilité de constituer une société sans but de lucre est reconnue par plusieurs droits étrangers comme, par exemple, le droit allemand et suisse (cf. P. Van Ommeslaghe, La société d'une personne à responsabilité limitée, syllabus de la journée d'étude de l'U.C.L., 28 octobre 1987, p. 7). On notera aussi que l'article 58, alinéa 2 du Traité de Rome reconnaît explicitement l'existence de sociétés sans but lucratif tout en leur refusant le bénéfice des dispositions relatives au droit d'établissement.

La possibilité nouvelle offre plusieurs avantages théoriques et pratiques.

Premièrement, elle permet l'accès indiscutable à la personnalité morale pour les groupements qui exercent une activité économique à titre principal sans but d'enrichissement des associés.

En droit actuel, cet accès est théoriquement impossible puisque, d'une part, l'association ne peut, selon la conception dominante, avoir un tel objet (cf. P. Van Ommeslaghe et X. Dieux, Chron., R.C.J.B., 1992, p. 583-585) et, d'autre part, les sociétés doivent procurer le lucre à leurs associés.

Tevens wordt een einde gemaakt aan de rechtsonzekerheid die thans aangaande het verenigingscontract bestaat. Het gaat in feite om een contract dat niet in een specifieke regeling voorziet (zie inzonderheid De Page en Dekkers, Traité, T. V, tweede uitgave, nr. 30, blz. 57 en 58; Lindemans, Verenigingen zonder winstoogmerk, Alg. Pr. Rechtsverzameling, 1958, nr. 35). Tot op heden is gepoogd die leemte aan te vullen door de analoge toepassing van een aantal bepalingen van het Burgerlijk Wetboek (zie inzonderheid Coipel, Le rôle économique des A.S.B.L., C.D.V.A. 37e seminarie, 1985, blz. 201 tot 206). Al deze bepalingen zijn voortaan van toepassing op de vereniging, die zodoende niet meer dan een variante van de vennootschap wordt.

Tenslotte biedt de mogelijkheid om af te wijken van het beginsel van het nastreven van winst, het onmiskenbare voordeel dat V.Z.W.'s die in tegenstelling met de wet en met de rechtsleer hoofdzakelijk economische activiteiten verrichten, verplicht worden ondergebracht bij het vennootschapsrecht, dat strikter is en meer waarborgen biedt aan derden.

Overeenkomstig de rechtspraak kan een V.Z.W. immers slechts een winstgevende activiteit uitoefenen op voorwaarde dat deze activiteit bijkomstig blijft. De rechtspraak blijft derhalve trouw aan de strikte opvatting van het begrip « bijkomende winstgevende activiteit » : deze laatste activiteit moet minder belangrijk zijn dan de belangeloze hoofdactiviteit en de winsten die daaruit voortvloeien, moeten worden aangewend voor die hoofdactiviteit, waarbij het tevens moet gaan om een noodzakelijk, ja zelfs een onontbeerlijk middel voor de verwezenlijking van het belangeloze doel dat de groep zich heeft gesteld (Brussel, 22 november 1976, Pas., 1980, II, blz. 15, betreffende de produktie van voedingsmiddelen door bepaalde religieuze congregaties — RvKph Bergen, 22 mei 1987, R.P.S. 1988, blz. 154 en de nota J 'T Kint. RvKph Antwerpen, 25 oktober 1979, R.W., 1979-1980, kol. 1258 en RvKph Gent, 24 april 1986, R.D.C.B., 1988, blz. 571 en nota Laga).

Amendement C

« Artikel 1 van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 17 juli 1985, wordt vervangen door de volgende bepaling :

« Artikel 1. — Handelsvennootschappen worden beheerst door de overeenkomsten van partijen, door de bijzondere wetten op de koophandel en door het burgerlijk recht.

Zij hebben de uitoefening van een handelsactiviteit of van een burgerrechtelijke activiteit tot doel.

In het eerste geval worden zij beschouwd als handelsvennootschappen en verkrijgen zij overeenkomstig artikel 1 van het Wetboek van Koophandel de hoedanigheid van handelaar.

Deuxièmement, elle met fin à l'insécurité juridique régnant actuellement à propos du contrat d'association. Il s'agit, en réalité, d'un contrat dépourvu d'un régime spécifique (voir notamment De Page et Dekkers, Traité, T. V, 2e éd., n° 30, p. 57 et 58; Lindemans, Verenigingen zonder winstoogmerk, Alg. Pr. Rechtsverzameling, 1958, n° 35). On tente, jusqu'à présent, de combler la lacune par l'application analogique de certaines dispositions du Code civil (voir notamment Coipel, Le rôle économique des A.S.B.L., C.D.V.A., 37° séminaire, 1985, p. 201 à 206). Désormais, toutes ces dispositions seront applicables à l'association qui ne sera plus qu'une variété de société.

Enfin, la possibilité de déroger au principe du lucre sociétaire présentera l'avantage non négligeable de pousser l'A.S.B.L. qui exerce, en contradiction avec la loi et la doctrine, des activités économiques à titre principal à rejoindre le droit des sociétés, plus rigoureux et offrant plus de garanties aux tiers.

En effet, conformément à la jurisprudence, une A.S.B.L. ne peut exercer une activité « lucrative« qu'à la condition qu'elle demeure accessoire; la jurisprudence demeure fidèle à une conception stricte de « l'activité lucrative accessoire » : il faut non seulement que l'activité « lucrative » soit moins importante que l'activité principale « désintéressée » et que les bénéfices qui en résultent soient affectés à cette activité principale mais « aussi qu'il s'agisse là d'un moyen nécessaire, voire indispensable, à la réalisation du but désintéressé que s'est fixé le groupement » (Bruxelles, 22 novembre 1976, Pas., 1980, II, 15, relatif à la fabrication de produits alimentaires par certaines congrégations religieuses — Comm. Mons, 22 mai 1987, R.P.S., 1988, p. 154, et la note J'T. Kint, Comm. Anvers, 25 octobre 1979, R.W., 1979-1980, col. 1258, et Comm. Gand, 24 avril 1986, R.D.C.B., 1988, p. 571, et la note Laga, précitée).

Amendement C

« L'article 1er des mêmes lois coordonnées modifié par la loi du 17 juillet 1985 est remplacé par la disposition suivante :

« Article 1er. — Les sociétés à forme commerciale se règlent par les conventions des parties, par les lois particulières au commerce et par le droit civil.

Elles ont pour objet social l'exercice d'une activité commerciale ou d'une activité civile.

Dans le premier cas, elles sont des sociétés commerciales et acquièrent la qualité de commerçant conformément à l'article 1er du Code de commerce.

Zulks geldt zelfs wanneer in de statuten is bepaald dat de vennoten geen winst nastreven.

In het tweede geval worden zij beschouwd als burgerrechtelijke vennootschappen met commerciële vorm. Zij gedragen zich naar de bepalingen van deze titel maar ondervinden niet de andere gevolgen van de commercialiteit.»

Verantwoording

De wijziging is louter van technische aard en beoogt twee doelstellingen.

Enerzijds strekt deze wijziging ertoe een einde te stellen aan de anomalie die in de wetten op de handelsvennootschappen sedert 1927 bestaat nadat de tekst van het huidige eerste lid van artikel 212, in voornoemde wetten is ingevoerd. Deze laatste bepaling staat de oprichting van burgerrechtelijke vennootschappen met commerciële vorm toe, en vele bepalingen van de gecoördineerde wetten verwijzen uitdrukkelijk naar dergelijke vennootschappen (zie onder meer de artikelen 10, § 2, 11, eerste lid, 4°, en 159, eerste lid, c). De huidige tekst van artikel 1 van de wet negeert evenwel nog altijd deze nieuwigheid (hetzelfde geldt voor artikel 15). Dit is betreurenswaardig. Het ongelukkige van de zaak is bovendien dat een bepaling die aan de vennootschappen met commerciële vorm de mogelijkheid biedt een burgerrechtelijke activiteit uit te oefenen, en dan ook voor de verschillende categorieën van het vennootschapsrecht van groot belang is, als aanvullende bepaling helemaal op het einde in de wetten op de handelsvennootschappen is opgenomen.

Anderzijds moet ermee rekening worden gehouden dat de vennootschappen voortaan niet de verrijking van hun vennoten als doel kunnen hebben. Indien de rechtspraak van het Hof van Cassatie wordt toegepast (zie inzonderheid Cass., 19 januari 1973, R.C.J.B., 1974, blz. 321 en de nota Van Ryn en Heenen), zouden dergelijke vennootschappen, aangezien zij geen winst nastreven, in elk geval een burgerrechtelijke activiteit uitoefenen, ook al gaat het om een activiteit van commerciële aard. Een dergelijke oplossing is niet aangewezen want zij zou kunnen leiden tot oneerlijke mededinging. In het vennootschapsrecht moet derhalve alleen worden verwezen naar het objectieve criterium van de commercialiteit (bepaalde in de artikelen 2 en volgende van het Wetboek van koophandel).

Bijgevolg wordt in verband met de verkrijging van de hoedanigheid van handelaar geen onderscheid gemaakt tussen vennootschappen met of zonder winstoogmerk. Naar gelang van het geval worden deze vennootschappen beschouwd als handelsvennootschappen of als burgerrechtelijke vennootschappen met commerciële vorm.

Il en va ainsi même si les dispositions statutaires prévoient que les associés ne recherchent pas de bénéfice.

Dans le second cas, elles sont des sociétés civiles à forme commerciale; elles se conforment aux dispositions du présent titre mais ne sont pas soumises aux autres conséquences de la commercialité.»

Justification

La modification est purement technique et poursuit deux objectifs.

D'une part, il s'agit de mettre enfin un terme à l'anomalie qui subsiste dans la loi sur les sociétés depuis l'introduction, en 1927, du texte repris actuellement à l'article 212, premier alinéa, de cette loi. Cette dernière disposition autorise la constitution de sociétés civiles à forme commerciale et de nombreuses dispositions des lois coordonnées font explicitement référence à de telles sociétés (voir notamment les articles 10, § 2, 11, alinéa 1er, 4°, au 159, alinéa 1er, c). Toutefois, le texte actuel de l'article 1er de la loi continue à ignorer cette nouveauté (il en va de même à l'art. 15). C'est regrettable. De plus, il n'est pas heureux qu'une disposition aussi importante sur le plan des catégories du droit des sociétés, que celle permettant aux sociétés à forme commerciale d'avoir une activité civile figure dans des dispositios additionnelles, tout à la fin de la loi sur les sociétés.

D'autre part, il convient de tenir compte du fait que désormais les sociétés pourront ne pas avoir pour but d'enrichir leurs associés — si on appliquait la jurisprudence de la Cour de cassation (voir notamment Cass., 19 janvier 1973, R.C.J.B., 1974, p. 321, et la note critique de Van Ryn et Heenen), de telles sociétés auraient toujours à défaut de but de lucre, une activité civile et cela, même lorsque cette activité est de type commercial. Une telle solution ne serait pas heureuse car elle introduirait un risque de concurrence injustifiée. Dans le droit des sociétés, on se réfère uniquement à un critère objectif de la commercialité (l'énumération des art. 2 et suivants du Code de commerce).

Par conséquent, il n'y aura, du point de vue de l'acquisition de la qualité de commerçant, aucune différence entre les sociétés avec ou sans but de lucre. Selon les cas, les unes et les autres seront soit des sociétés commerciales, soit des sociétés civiles à forme commerciale.

Amendement D

« Een hoofdstuk IVbis houdende de artikelen 66bis tot 66sexies invoegen, luidend als volgt :

« Hoofdstuk IVbis

Wijzigingen in de wet van 27 juni 1921 waarbij aan de verenigingen zonder winstgevend doel en aan de instellingen van openbaar nut rechtspersoonlijkheid wordt verleend.

Art. 66bis

In de wet van 27 juni 1921 waarbij aan de verenigingen zonder winstgevend doel en aan de instellingen van openbaar nut rechtspersoonlijkheid wordt verleend, wordt een artikel 26bis ingevoegd, luidend als volgt :

« Artikel 26bis. — De vereniging kan worden omgezet in een van de vormen opgesomd in artikel 2 van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, voor zover het een vennootschap met sociaal doel overeenkomstig artikel 164bis van dezelfde wetten betreft.

Deze omzetting laat de rechtspersoonlijkheid van de vereniging die onveranderd blijft voortbestaan in de nieuwe vorm, onverlet. »

Art. 66ter

In dezelfde wet wordt een artikel 26ter ingevoegd, luidend als volgt :

Artikel 26ter. — Het voorstel tot omzetting wordt toegelicht in een verslag dat door de raad van beheer wordt opgemaakt en vermeld in de agenda van de algemene vergadering, die een besluit moet nemen.

Bij dat verslag wordt een staat van activa en passiva van de vereniging gevoegd die niet meer dan drie maanden voordien is vastgesteld. Een bedrijfsrevisor of een accoutant ingeschreven op het tableau van externe accountants van het Instituut der Accountants, door de raad van beheer aangewezen, brengt over deze staat verslag uit en vermeldt inzonderheid of daarin de toestand van de vereniging op volledige, getrouwe en juiste wijze is weergegeven.

Een afschrift van deze verslagen, alsook het ontwerp van statutenwijziging worden gevoegd bij de oproepingsbrief aan de ingeschreven vennoten. »

Art. 66quater

In dezelfde wet wordt een artikel 26quater ingevoegd, luidend als volgt :

« Artikel 26quater. — § 1. De beslissing tot omzetting is onderworpen aan de voorwaarden van artikel 8, tweede en derde lid.

Amendement D

« Insérer un chapitre IVbis comprenant les articles 66bis à 66sexies et rédigé comme suit :

« Chapitre IVbis

Modifications à la loi du 27 juin 1921 accordant la personnalité civile aux associations sans but lucratif et aux établissements d'utilité publique.

Art. 66bis

Insérer dans la loi du 27 juin 1921 accordant la personnalité civile aux associations sans but lucratif et aux établissements d'utilité publique un article 26bis, libellé comme suit :

« Article 26bis. — L'association peut se transformer en une des formes de sociétés énumérées à l'article 2 des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935, pour autant qu'il s'agisse d'une société à but social conformément à l'article 164bis des mêmes lois.

Cette transformation n'entraîne aucun changement dans la personnalité juridique de l'association qui subsiste sous sa nouvelle forme. »

Art. 66ter

Insérer dans la même loi un article 26ter, libellé comme suit :

« Article 26ter. — La proposition de transformation fait l'objet d'un rapport justificatif établi par le conseil d'administration et annoncé dans l'ordre du jour de l'assemblée appelée à statuer.

À ce rapport est joint un état résumant la situation active et passive de l'association, arrêté à une date ne remontant pas à plus de trois mois. Un réviseur d'entreprises ou un expert-comptable inscrit au tableau des experts-comptables externes de l'Institut des experts-comptables désigné par le conseil d'administration, fait rapport sur cet état et indique notamment s'il traduit d'une manière complète, fidèle et correcte la situation de l'association.

Une copie de ces rapports ainsi que le projet de modifications aux statuts sont annexés à la convocation à l'assemblée. »

Art. 66quater

Insérer dans la même loi un article 26quater, libellé comme suit :

« Article 26quater. — § 1er. La décision de transformation est soumise aux conditions de l'article 8, alinéas 2 et 3.

§ 2. Onmiddellijk na het besluit tot omzetting worden de statuten van de vennootschap vastgesteld volgens dezelfde regels. Geschiedt zulks niet, dan blijft het besluit tot omzetting zonder gevolg.

§ 3. De oproepingsbrieven voor de vergadering nemen de tekst van de §§ 1 en 2 van dit artikel over.»

Art. 66quinquies

In dezelfde wet wordt een artikel 26quinquies ingevoegd, luidend als volgt:

«Artikel 26quinquies. — De bepalingen van de artikelen 170 en 171 van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, zijn van toepassing.»

Art. 66sexies

In dezelfde wet wordt een artikel 26sexies ingevoegd, luidend als volgt:

«Artikel 26sexies. — § 1. Het netto-actief van de vereniging, zoals dit blijkt uit de staat bedoeld in artikel 26ter moet in het maatschappelijk kapitaal van de vennootschap worden opgenomen of worden gestort op een onbeschikbare reserverekening.

§ 2. Het bedrag van dit netto-actief mag overeenkomstig het bepaalde in artikel 164quinquies van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, niet worden terugbetaald of uitgekeerd.»

Art. 66septies

In dezelfde wet wordt een artikel 26septies ingevoegd, luidend als volgt:

«Artikel 26septies. — De beheerders van de vereniging die wordt omgezet, zijn niettegenstaande andersluidend beding, gehouden:

1° tot betaling van het eventuele verschil tussen het netto-actief van de vennootschap na omzetting en het bij de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935 voorgeschreven minimumbedrag van het maatschappelijk kapitaal of van het vast gedeelte hiervan;

2° tot vergoeding van de schade die het onmiddellijk en rechtstreeks gevolg is van de overwaardering van het netto-actief zoals dit blijkt uit de in artikel 26ter bedoelde staat;

3° tot vergoeding van de schade die het onmiddellijk en rechtstreeks gevolg is van, hetzij de nietigheid van de omzetting wegens schending van de regels bepaald in de naar analogie toegepaste artikelen 13ter, eerste lid, 2° tot 4°, 144, tweede lid, 1° tot 3°, en

§ 2. Immédiatement après la décision de transformation, les statuts de la société sont arrêtés aux mêmes conditions. À défaut, la décision de transformation reste sans effet.

§ 3. Les convocations à l'assemblée reproduisent le texte des §§ 1er et 2 du présent article.»

Art. 66 quinquies

Insérer dans la même loi un article 26quinquies, libellé comme suit:

«Article 26quinquies. — Les dispositions prévues aux articles 170 et 171 des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935, sont applicables.»

Art. 66 sexies

Insérer dans la même loi un article 26sexies, libellé comme suit:

«Article 26sexies. — § 1er. L'actif net de l'association tel qu'il résulte de l'état visé à l'article 26ter doit entrer dans la composition du capital social de la société ou être versé à un compte de réserve indisponible.»

§ 2. Le montant de cet actif net ne peut faire l'objet d'aucun remboursement ou distribution aux associés, conformément à ce que prévoit l'article 164quinquies des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935.

Art. 66septies

Insérer dans la même loi un article 26septies, libellé comme suit:

«Article 26septies. — Les administrateurs de l'association qui se transforme sont tenus, nonobstant toute stipulation contraire:

1° de la différence éventuelle entre le montant de l'actif net de la société au moment de la transformation et le montant minimal du capital social ou de la part fixe de celui-ci tel que prescrit par les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935;

2° de la réparation du préjudice qui est une suite immédiate et directe de la surévaluation manifeste de l'actif net apparaissant dans l'état prévu à l'article 26ter;

3° de la réparation du préjudice qui est une suite immédiate et directe, soit de la nullité de l'opération de transformation en raison de la violation des règles prévues à l'article 13ter, alinéa 1er, 2° à 4°, 144, alinéa 2, 1° à 3° des mêmes lois sur les sociétés

170, eerste lid, van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, hetzij van het ontbreken of van de onjuistheid van de vermeldingen in de artikelen 30, eerste lid, met uitzondering van 11° en 15° tot 18°, 121, eerste lid, met uitzondering van 8° tot 12° en 170, tweede lid, van dezelfde gecoördineerde wetten.»

Verantwoording

De vereniging zonder winstgevend oogmerk kan worden omgezet in een van de vennootschapsvormen bedoeld in artikel 2 van de wetten op de handelsvennootschappen, voor zover het overeenkomstig artikel 164bis van dezelfde wetten een vennootschap met een sociaal oogmerk betreft.

De tekst van het amendement bepaalt wel degelijk dat het netto-actief van de vereniging zoals dit blijkt uit de staat van activa en passiva moet worden opgenomen in het maatschappelijk kapitaal van de vennootschap of moet worden gestort op een niet beschikbare reserverekening. Het bedrag van dit nettoactief mag niet aan de vennoten worden terugbetaald of onder hen worden verdeeld.

Amendement E

«Een hoofdstuk IVter, houdende de artikelen 66octies tot 66decies invoegen, luidend als volgt:

«Hoofdstuk IVter

«Wijzigingen in de wet van 17 juli 1989 betreffende de economische samenwerkingsverbanden

Art. 66octies

In artikel 1 van de wet van 17 juli 1989 betreffende de economische samenwerkingsverbanden wordt de volgende wijziging aangebracht:

«§ 3. Het samenwerkingsverband waarvan alle leden overeenkomstig artikel 164bis van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, vennootschappen met een maatschappelijk doel zijn of publiekrechtelijke rechtspersonen, wordt hierna economisch samenwerkingsverband met maatschappelijk doel genoemd.»

Art. 66nonies

Artikel 5, 1°, van dezelfde wet wordt aangevuld met de volgende bepaling:

«In het bij artikel 1, § 3, bepaalde geval moet deze vermelding worden gevolgd door de woorden «met maatschappelijk doel.»

commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935, appliquées par analogie, et à l'article 170, alinéa 1er, des mêmes lois, soit de l'absence ou de la fausseté des énonciations prescrites par les articles 30, alinéa 1er, à l'exception des 11° et 15° à 18°, 121, alinéa 1er, à l'exception des 8° à 12° et 170, alinéa 2, des mêmes lois coordonnées.»

Justification

L'association sans but lucratif peut se transformer en une des formes de sociétés énumérées à l'article 2 des lois sur les sociétés commerciales, pour autant qu'il s'agisse d'une société à but social conformément à l'article 164bis des mêmes lois.

Le texte de l'amendement prévoit bien que l'actif net de l'association tel qu'il résulte de l'état comptable doit entrer dans la composition du capital social de la société ou être versé à un compte de réserve indisponible. Le montant de cet actif net ne peut faire l'objet d'aucun remboursement ou distribution aux associés.

Amendement E

«Insérer un chapitre IVter, comprenant les articles 66octies à 66decies, rédigé comme suit:

«Chapitre IVter

«Modifications à la loi du 17 juillet 1989 sur les groupements d'intérêt économique

Art. 66octies

Compléter l'article 1er de la loi du 17 juillet 1989 sur les groupements d'intérêt économique par un § 3, libellé comme suit:

«§ 3. Le groupement dont tous les membres sont des sociétés à but social, conformément à l'article 164bis des lois sur les sociétés commerciales coordonnées le 30 novembre 1935, ou des personnes morales de droit public, est appelé groupement d'intérêt économique à but social.»

Art. 66nonies

Compléter l'article 5, 1°, de la même loi par ce qui suit:

«Dans l'hypothèse prévue à l'article 1er, § 3, cette dénomination est suivie des mots «groupement d'intérêt économique à but social;»

Art. 66decies

Artikel 9, § 1, 2°, van dezelfde wet wordt aangevuld met de volgende bepaling:

« In het bij artikel 1, § 3, bepaalde geval moet deze vermelding of de afkorting ervan worden gevolgd door de woorden « met maatschappelijk doel ».

Verantwoording

Dit amendement strekt ertoe om na de invoering van artikel 164bis G.W.H.V. betreffende de vennootschappen met sociaal oogmerk, te bepalen dat een samenwerkingsverband dat uitsluitend is samengesteld uit vennootschappen met maatschappelijk doel en/of uit publiekrechtelijke rechtspersonen een economisch samenwerkingsverband met maatschappelijk doel vormt.

Amendement F

« In artikel 2, eerste lid, van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, gewijzigd bij de wetten van 14 maart 1962, van 15 juli 1985 en van 20 juli 1991, wordt het woord « handelsvennootschap » vervangen door de woorden « vennootschap met commerciële vorm. »

Verantwoording

Deze wijziging is het logische gevolg van de wijziging van artikel 1.

Amendement G

« Artikel 15 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen wordt vervangen door de volgende bepaling:

« Artikel 15. — De vennootschap onder firma is een vennootschap die wordt aangegaan tussen een of meer hoofdelijk aansprakelijke vennoten. Haar doel bestaat erin onder een gemeenschappelijke naam een burgerrechtelijke activiteit of een handelsactiviteit uit te oefenen. »

Verantwoording

Het nieuwe artikel 15 is in overeenstemming gebracht met artikel 212, eerste lid, betreffende de burgerrechtelijke vennootschappen, waarvan thans ook in artikel 1, vierde lid, gewag wordt gemaakt.

De definitie is tevens aangepast op grond van die betreffende de gewone commanditaire vennootschap gegeven in artikel 18 van de wetten op de handelsvennootschappen.

Art. 66decies

L'article 9, § 1er, 2°, de la même loi est complété par ce qui suit:

« Dans le cas prévu à l'article 1er, § 3, cette mention ou ces initiales doivent être suivis des mots « à but social ».

Justification

Le présent amendement a pour objet de prévoir, à la suite de l'article 164bis L.C.S.C. relatif aux sociétés d'intérêt social que le groupement composé exclusivement de sociétés à but social et/ou de personnes morales de droit public constitue un groupement d'intérêt économique à but social.

Amendement F

« Dans l'article 2, alinéa 1er, des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935, modifiées par les lois des 14 mars 1962, 15 juillet 1985 et 20 juillet 1991, insérer entre le mot « société » et le mot « commercial », les mots « à forme ».

Justification

Cette modification est la conséquence logique de la modification de l'article 1er.

Amendement G

« L'article 15 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales est remplacé par la disposition suivante:

« Article 15. — La société en nom collectif est celle que contractent des associés responsables et solidaires et qui a pour objet social d'exercer une activité civile ou une activité commerciale sous une raison sociale. »

Justification

L'article 15 nouveau est mis en concordance avec l'article 212, alinéa 1er, introduit désormais dans l'article 1er, alinéa 4.

De plus, la définition est revue selon un parallélisme avec la définition de la société en commandite simple à l'article 18 des lois sur les sociétés.

Amendement H

« Artikel 22bis

« Een artikel 22bis invoegen luidend als volgt:

« Artikel 22bis. — Artikel 81, eerste lid, 2°, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wetten van 6 maart 1973 en van 24 maart 1978, wordt aangevuld met de volgende bepaling:

« in het geval omschreven in artikel 164bis moet deze vermelding of de afkorting ervan worden gevolgd door de woorden « met maatschappelijk doel. »

Verantwoording

Deze wijziging wordt aangebracht in het kader van de invoering van artikel 164bis.

Amendement I

« Artikel 23bis

« Een artikel 23bis invoegen, luidend als volgt:

« Artikel 23bis. — Artikel 114, eerste lid, 2°, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 6 maart 1973, wordt aangevuld met de volgende bepaling:

« 5° In het geval omschreven in artikel 164bis moet deze vermelding worden gevolgd door de woorden « met maatschappelijk doel. »

Verantwoording

Het betreft een noodzakelijke aanvulling op het amendement, dat in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen een titel VIIbis invoegt.

Amendement J

« Artikel 42bis

« Een artikel 42bis invoegen, luidend als volgt:

« Artikel 42bis. — Artikel 138, eerste lid, 2°, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 6 maart 1973 en van 24 maart 1978, wordt aangevuld met de volgende bepaling:

« In het geval omschreven in artikel 164bis moet deze vermelding of de afkorting ervan worden gevolgd door de woorden « met maatschappelijk doel. »

Amendement H

« Article 22bis

« Insérer un article 22bis, libellé comme suit:

« Article 22bis. — L'article 81, alinéa 1er, 2°, des mêmes lois coordonnées, modifié par les lois du 6 mars 1973 et du 24 mars 1978, est complété par ce qui suit:

« dans le cas prévu à l'article 164bis, cette mention ou ces initiales doivent être suivies des mots « à but social. »

Justification

La présente modification s'inscrit dans le cadre du nouvel article 164bis.

Amendement I

« Article 23bis

« Insérer un article 23bis, libellé comme suit:

« Article 23bis. — L'article 114, alinéa 1er, 2°, des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 6 mars 1973, est complété par ce qui suit:

« 5° dans le cas prévu à l'article 164bis, cette mention doit être suivie des mots « à but social. »

Justification

Il s'agit d'un complément nécessaire à l'amendement, insérant un titre VIIbis dans les lois coordonnées.

Amendement J

« Article 42bis

« Insérer un article 42bis, libellé comme suit:

« Article 42bis. — L'article 138, alinéa 1er, 2°, des mêmes lois coordonnées, modifié par les lois du 6 mars 1973 et du 24 mars 1978, est complété par ce qui suit:

« dans le cas prévu à l'article 164bis, cette mention ou ces initiales doivent être suivies des mots « à but social. »

Verantwoording

Het betreft een noodzakelijke aanvulling op het amendement dat in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen een titel VIIbis invoegt.

Amendement K

« Art. 42ter

« Een artikel 42ter invoegen, luidend als volgt:

« Artikel 42ter. — Artikel 159, laatste lid, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 20 juli 1991, wordt vervangen door de volgende bepaling:

« In het geval omschreven in artikel 164bis moet de vermelding of de afkorting ervan bedoeld in het vorige lid, worden gevolgd door de woorden « met maatschappelijk doel. »

Verantwoording

Dit amendement is een noodzakelijke aanvulling op het amendement dat in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen een titel VIIbis invoegt.

Amendement L

« Art. 26

« Dit artikel vervangen door de volgende bepaling:

« Artikel 26. — Artikel 141, § 3, van dezelfde gecoördineerde wetten, ingevoegd bij de wet van 20 juli 1991 wordt opgeheven. § 4 van hetzelfde artikel wordt § 3. »

Art. 32

In artikel 147bis, § 1, laatste lid in ontwerp, worden de woorden « in afwijking van het tweede lid » vervangen door de woorden « in het geval omschreven in artikel 164bis en in afwijking van het tweede lid ». De woorden « van een coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming » worden geschrapt.

« Art. 68bis

« Een artikel 68bis invoegen, luidend als volgt:

« Artikel 68bis. — § 1. De coöperatieve vennootschappen bij wijze van deelneming bedoeld in artikel 164 van de wet van 20 juli 1991 houdende sociale en diverse bepalingen, moeten binnen een termijn van twee jaar te rekenen van de inwerkingtreding van deze wet:

Justification

Il s'agit d'un complément nécessaire à l'amendement, insérant un titre VIIbis dans les lois coordonnées.

Amendement K

« Art. 42ter

« Insérer un article 42ter, libellé comme suit:

Article 42ter. — L'article 159, dernier alinéa des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 20 juillet 1991, est remplacé par ce qui suit:

« Dans l'hypothèse prévue à l'article 164bis, les mots ou initiales dont il est question à l'alinéa précédent doivent être suivis des mots « à but social. »

Justification

Il s'agit d'un complément nécessaire à l'amendement insérant un titre VIIbis dans les lois coordonnées.

Amendement L

« Art. 26

« Remplacer cet article par la disposition suivante:

« Article 26. — À l'article 141 des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 20 juillet 1991, le § 3 est supprimé et le § 4 devient le § 3. »

Art. 32

« À l'article 147bis, § 1er, dernier alinéa en projet, les mots « Par dérogation au deuxième alinéa » sont remplacés par les mots « Dans l'hypothèse prévue à l'article 164bis et par dérogation au deuxième alinéa » et les mots « d'une société coopérative de participation » sont supprimés.

« Art. 68bis

« Insérer un article 68bis, libellé comme suit:

« Article 68bis. — § 1er. Les sociétés coopératives de participation visées à l'article 164 de la loi du 20 juillet 1991 portant des dispositions sociales et diverses, doivent, dans un délai de deux ans à compter de l'entrée en vigueur de la loi:

— de benaming « coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming » schrappen in hun statuten bedoeld in artikel 159, eerste lid, van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935;

— indien het coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid betreft, het vaste gedeelte van hun kapitaal verhogen overeenkomstig artikel 147bis, § 1, tweede lid, van dezelfde gecoördineerde wetten, behalve indien zij hun statuten in overeenstemming hebben gebracht met artikel 164bis van dezelfde gecoördineerde wetten.

§ 2. Iedere belanghebbende kan in rechte de ontbinding van de vennootschap vorderen die niet in overeenstemming is met § 1. De rechtbank kan een termijn toestaan waarbinnen de vennootschap zich in overeenstemming met § 1 kan brengen. »

Verantwoording

Aangezien het nieuwe artikel 164bis onder meer de mogelijkheid biedt coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk op te richten, moet niet meer worden voorzien in een coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming.

Amendement M

« Artikel 212, eerste lid, van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, wordt opgeheven. »

Verantwoording

Aangezien artikel 1 wordt gewijzigd, moet het eerste lid van artikel 212 worden opgeheven.

Amendement N

« A) Artikel 7, a), van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen wordt aangevuld als volgt:

« — in voorkomend geval, het statutair beding op grond waarvan wordt afgeweken van het beginsel volgens hetwelk een vennootschap tot doel heeft aan de vennoten een rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel te bezorgen ».

B) Artikel 7, b), van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen wordt aangevuld als volgt:

« 12° in voorkomend geval, het statutair beding op grond waarvan wordt afgeweken van het beginsel volgens hetwelk een vennootschap tot doel heeft aan de vennoten een rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel te bezorgen ».

— supprimer la dénomination « coopérative de participation » figurant dans leurs statuts et dans les pièces visées à l'article 159, alinéa 1er des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935;

— s'il s'agit de sociétés coopératives à responsabilité limitée, augmenter le cas échéant la part fixe de leur capital social conformément à l'article 147bis, § 1er, alinéa 2 des mêmes lois coordonnées sauf si elles ont mis leurs statuts en conformité avec l'article 164bis des mêmes lois coordonnées.

§ 2. Tout intéressé peut demander en justice la dissolution de la société qui ne se conforme pas au § 1er. Le tribunal peut accorder à la société un délai pour qu'elle se mette en conformité avec le § 1er. »

Justification

Dans la mesure où l'on adopte le nouvel article 164bis qui permettra notamment de créer des sociétés coopératives à but social, il n'est plus utile de maintenir la société coopérative de participation.

Amendement M

« L'alinéa 1er de l'article 212 des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935 est supprimé. »

Justification

Dans la mesure où l'on modifie l'article 1er, il y a lieu de supprimer le 1er alinéa de l'article 212.

Amendement N

« A) À la fin de l'énumération contenue à l'article 7, a), des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, il est ajouté ce qui suit:

« le cas échéant, la clause statutaire par laquelle il est dérogé au principe selon lequel une société a pour but de procurer aux associés un bénéfice patrimonial direct ou indirect. »

B) À la fin de l'énumération contenue à l'article 7, b), des lois coordonnées sur les sociétés, il est ajouté ce qui suit:

« 12° le cas échéant, la clause statutaire par laquelle il est dérogé au principe selon lequel une société a pour but de procurer aux associés un bénéfice patrimonial direct ou indirect. »

C) *Artikel 9, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen wordt aangevuld als volgt:*

« 12° In voorkomend geval, het statutair beding op grond waarvan wordt afgeweken van het beginsel volgens hetwelk een vennootschap tot doel heeft aan de vennoten een rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel te bezorgen. »

Verantwoording

Het betreft een aanpassing van technische aard die is aangebracht als gevolg van de invoering van de vennootschap met een sociaal oogmerk en van de wijziging van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek.

Bespreking

Een lid stelt vast dat de minister telkens nieuwe verbeteringen in zijn vorige tekst aanbrengt.

Deze verbeteringen houden verregaande wijzigingen in, waarmee het lid *a priori* niet kan instemmen.

De minister stelt dat de nieuw voorgestelde wijzigingen zich tot de volgende punten beperken:

1) qua terminologie: de termen « d'intérêt social — met een sociaal oogmerk » zijn door de termen « à but social — met maatschappelijk doel » vervangen;

2) wat de inhoud betreft: er wordt een wijziging van artikel 1832 Burgerlijk Wetboek voorgesteld.

De amendementen kunnen in vier categorieën worden ingedeeld:

1) Het amendement A

Dit houdt geen fundamentele wijziging in in vergelijking met de tekst voorgesteld in het vorige stuk, met uitzondering van twee punten:

— de hierboven vermelde aanpassing van de terminologie;

— de bepaling betreffende de hoedanigheid van handelaar wordt in een ander artikel opgenomen (zie amendement C, derde en vierde lid).

2) De amendementen B en C betreffende artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek en artikel 1 van de wet op de handelsvennootschappen.

Deze amendementen houden rechtstreeks verband met de invoeging van het begrip « vennootschap met een maatschappelijk doel ».

C) *À la fin de l'énumération contenue à l'article 9, alinéa 1er, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, il est ajouté:*

« 12° le cas échéant, la clause statutaire par laquelle il est dérogé au principe selon lequel une société a pour but de procurer aux associés un bénéfice patrimonial direct ou indirect. »

Justification

Il s'agit d'une adaptation technique eu égard à l'introduction de la société à but social et de la modification de l'article 1832 du Code Civil.

Discussion

Un membre constate que le ministre ne cesse d'apporter des améliorations à ses textes précédents.

Ces améliorations comportent des modifications fondamentales auxquelles il déclare ne pas pouvoir souscrire *a priori*.

Le ministre souligne que les nouvelles modifications proposées se limitent aux points suivants:

1. du point de vue de la terminologie: les mots « d'intérêt social — met sociaal oogmerk », ont été remplacés par les mots « à but social — met maatschappelijk doel »;

2. du point de vue du contenu, il est proposé une modification de l'article 1832 du Code civil.

Les amendements peuvent se subdiviser en quatre catégories:

1) L'amendement A

Cet amendement ne contient pas de modification fondamentale par rapport au texte présenté dans le document précédent, à deux exceptions près:

— l'adaption terminologique dans le sens indiqué ci-dessus;

— la définition de la qualité de commerçant est reprise dans un autre article (voir amendement C, troisième et quatrième alinéas).

2) Les amendements B et C concernent l'article 1832 du Code civil et l'article 1er des L.C.S.C.

Ces amendements concernent directement l'introduction de la notion de « société à but social ».

3) Het amendement D, dat de omvorming van een V.Z.W. in een vennootschap met een maatschappelijk doel betreft.

Deze is bijna identiek aan de tekst opgenomen in het vorige stuk.

4) De amendementen G en volgende, die louter technisch zijn.

De rest van de tekst is identiek aan de amendementen opgenomen in het vorige stuk.

De mogelijkheid om verenigingen van vennootschappen met een sociaal oogmerk op te richten werd eveneens behouden.

Een lid stelt vast dat de amendementen op het vlak van de terminologie niet coherent zijn.

Een andere spreker merkt op dat iedere vennootschap een « maatschappelijk doel » heeft.

Bepaalde leden geven de voorkeur aan de termen « met sociaal oogmerk — d'intérêt social ».

Anderen werpen op dat deze laatste woorden niet noodzakelijk een sociale doelgerichtheid omvatten.

Bovendien hebben de woorden « intérêt social » in het vennootschapsrecht een bepaalde betekenis (vennootschapsbelang).

Deze uitdrukking past dus niet om een bijzondere categorie van vennootschappen te omschrijven.

De minister brengt in herinnering dat een vennootschap een rechtsvorm (handelsvennootschap of burgerlijke vennootschap), een doel (handels- of burgerlijk doel) en een oogmerk heeft (het al dan niet maken van winst).

Het sociaal oogmerk behoort niet tot één van deze categorieën.

De heer Dieux stelt voor, als men er niet in slaagt dat terminologische probleem op te lossen, het begrip « intérêt social » *sensu stricto* te definiëren, als synoniem van « finalité sociale ».

De minister benadrukt dat de nieuw voorgestelde terminologie niet uit een document van de C.E.P.E.S. komt, maar wel uit de sector van de sociale economie zelf, namelijk van de V.Z.W. « Terre ».

Een lid heeft bezwaar tegen de terminologie « but social — maatschappelijk doel ». Op het ogenblik dat er in het kader van de « klassieke » ondernemingen initiatieven inzake sociale integratie worden genomen, lijkt het niet raadzaam deze terminologie te monopoliseren, alsof de andere vennootschappen geen maatschappelijk doel zouden hebben. Bovendien werd deze benaming getoetst in de ondernemingswereld. Hieruit bleek dat ze daar nogal als negatief wordt ervaren.

Andere benamingen zijn mogelijk: « utilité sociale », « finalité sociale », « dimension sociale »,

3) L'amendement D qui concerne la transformation d'une A.S.B.L. en une société à but social.

Le texte en est pratiquement identique à celui repris dans le document précédent.

4) Les amendements G et suivants qui sont des amendements purement techniques.

Pour le reste, le texte est identique à celui reproduit dans le document précédent.

On a également retenu la possibilité de constituer des unions de sociétés d'intérêt social.

Un membre constate un manque de cohérence terminologique dans les amendements.

Un autre intervenant fait observer que toute société a « un but social ».

Plusieurs membres préfèrent les mots « d'intérêt social - met sociaal oogmerk ».

D'autres font observer que ces mots n'indiquent pas nécessairement une finalité sociale.

En outre, les mots « intérêt social » ont un sens bien précis en droit des sociétés.

Ils ne conviennent donc pas quand il s'agit de définir une catégorie particulière de sociétés.

Le ministre rappelle qu'une société a une forme (commerciale ou civile), un objet (commercial ou civil) et un but (de lucre ou non).

L'intérêt social ne rentre pas dans ces trois catégories.

M. Dieux propose, en l'absence de solution au problème de terminologie, de définir la notion d'« intérêt social » au sens strict comme synonyme de « finalité sociale ».

Le ministre souligne que la nouvelle terminologie proposée n'est pas tirée d'un document C.E.P.E.S., mais a été empruntée au secteur de l'économie sociale, notamment à l'A.S.B.L. « Terre ».

Un membre a des objections contre la terminologie « but social — maatschappelijk doel ». Au moment où des mesures en matière d'intégration sociale sont prises dans le cadre des entreprises « classiques », il ne paraît pas opportun de monopoliser cette terminologie, comme si les autres sociétés n'avaient pas de but social. En outre, les milieux économiques ont été interrogés sur cette dénomination et il s'avère que ces mots sont perçus de manière assez négative.

D'autres appellations sont possibles: « utilité sociale », « finalité sociale », « dimension sociale »,

« objet social », of zelfs « économie sociale », dat zowel door minister Liénard, als door de Koning Boudewijn-Stichting en in de regeringsverklaring wordt gebruikt. « Intérêt social » kan weliswaar dubbelzinnig zijn.

De minister geeft de voorkeur aan « finalité sociale ». « Économie sociale » is te ruim.

De vorige spreker merkt op dat de amendementen B,C,F, G en M, niets te zien hebben met het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. De opdracht van de werkgroep bestond erin de mogelijke integratie van dat voorstel in het wetsontwerp te onderzoeken, en niet het voorstel uit te breiden tot andere materies. Het lid stelt dus aan de Regering voor de bovengenoemde amendementen zelf in te dienen.

De minister legt uit dat de bedoeling van die amendementen was van het nieuwe systeem een coherent geheel te maken, door alle bepalingen te wijzigen die ermee verband houden.

Toen de eenpersoonsvennootschap werd gecreëerd, heeft men om redenen van rechtszekerheid het Burgerlijk Wetboek ook gewijzigd, meer bepaald het artikel betreffende het vennootschapscontract, vermits een contract per definitie twee partijen veronderstelt.

Een spreekster stelt dat haar fractie van mening was dat de sociale economie zich tussen de commerciële en de niet-commerciële sector bevindt, en als dusdanig een specifiek statuut verdiende, hoewel het voorstel-Taminiaux op bepaalde punten (onder meer artikel 1) onvoldoende leek.

Is de door de minister ingediende tekst het laatste woord van de Regering op dat punt?

De minister antwoordt dat de voorgestelde tekst redelijk lijkt, en de rechtszekerheid waarborgt door de fraude te voorkomen, en door een strenger statuut dan dat van de V.Z.W. te bepalen.

Amendement A: *Eerste lezing*

Artikel 164*bis*

De woorden « but social — sociaal doel » moeten vervangen worden door « finalité sociale — sociaal oogmerk ».

De minister stelt voor de aanhef van paragraaf 1 te wijzigen als volgt: « ... indien ze niet gericht zijn op de verrijking van hun vennoten en wanneer hun statuten... ». In het 1° zouden de woorden « rechtstreeks of onrechtstreeks » geschrapt moeten worden. In het 2° mag het woord « *but* — doel » behouden blijven, omdat het in een bijzondere context wordt gebruikt. Deze alinea zou als volgt worden gewijzigd: « 2° op precieze wijze de sociale doelstellingen ... omschrijven ».

« objet social » ou même « économie sociale », cette dernière étant utilisée tant par le ministre Liénard, que par la Fondation Roi Baudouin ou dans la déclaration gouvernementale. Il est vrai qu'« intérêt social » peut être ambigu.

Le ministre préfère « finalité sociale ». L'expression « économie sociale » est trop large.

Le préopinant fait observer que les amendements B, C, F, G et M n'ont rien à voir avec la proposition de loi de MM. Taminiaux et c.s. La mission du groupe de travail était d'examiner la possibilité d'intégrer ladite proposition dans le projet de loi et non d'étendre celle-ci à d'autres matières. Il propose donc que le Gouvernement dépose lui-même ces amendements.

Le ministre répond que l'intention de ces amendements est de rendre le nouveau système cohérent en modifiant toutes les dispositions qui s'y rapportent.

Lors de la création de la société unipersonnelle, l'on a également, pour des motifs de sécurité juridique, modifié le Code civil, et plus particulièrement l'article concernant le contrat de société, puisqu'un contrat suppose par définition deux parties.

Une intervenante déclare que son groupe considérait que l'économie sociale se situait à mi-chemin entre le secteur marchand et le secteur non marchand et méritait en tant que tel un statut spécifique, encore que la proposition Taminiaux ait été jugée insuffisante à certains égards (notamment l'article 1er).

Le texte déposé par le ministre est-il le dernier mot du Gouvernement en la matière?

Le ministre répond que le texte déposé paraît raisonnable et garantit la sécurité juridique en prévenant la fraude et en prévoyant un statut plus contraignant que celui de l'A.S.B.L.

Amendement A: *Première lecture*

Article 164*bis*

Les mots « but social — maatschappelijk doel » doivent être remplacés par les mots « finalité sociale — sociaal oogmerk ».

Le ministre propose de modifier la phrase liminaire du paragraphe premier comme suit: « ... lorsqu'elles ne visent pas l'enrichissement de leurs associés et lorsque leurs statuts... ». Au 1°, il y aurait lieu de supprimer les mots « direct ou indirect ». Au 2°, le mot « but — *doel* » peut être maintenu parce qu'utilisé dans un contexte spécifique. L'alinéa serait modifié comme suit: « 2° définissent de façon précise le but social auquel... ».

Een senator vraagt aan de minister een voorbeeld van tekst te geven, waar dit bepaald zou worden.

Is dat mogelijk door middel van een beperking van de winstuitkering (*cf.* het 3° van de tekst), of van de meerwaarde op de aandelen?

De minister antwoordt dat wanneer een precieze omschrijving van de vennootschap met een sociaal oogmerk moet worden gegeven, de nadruk moet worden gelegd op het extraverte of altruïstische doel dank zij de verwezenlijking van een sociale activiteit.

De inschakeling van minder-validen in het arbeidsproces kan bij voorbeeld beschouwd worden als een altruïstisch doel en kan het sociale oogmerk van de vennootschap vormen.

Daarbij komt nog dat aangezien de vennootschap met een sociaal oogmerk omschreven wordt als een vennootschap die geen gewin nastreeft, of slechts in beperkte mate gewin beoogt, de winst besteed wordt aan de verwezenlijking van dat doel.

Artikel 164*bis*, § 1, 2°, bevat die twee gegevens.

De woorden « onrechtstreeks vermogensvoordeel » beogen het verwezenlijken van een besparing. De vennoten van een vennootschap met een sociaal oogmerk mogen middels hun deelneming in dit soort onderneming geen besparing voor eigen rekening verwezenlijken.

Indien aanvaard zou worden dat een vennootschap die niet de rechtstreekse verrijking van haar vennoten maar wel vooral een besparing beoogt, een « vennootschap met een sociaal oogmerk » kan zijn, dan zouden de V.Z.W.'s V.B.O.-Fabrimetal of Vinçotte ook in deze categorie gerangschikt kunnen worden.

De enige uitzondering op de regel zijn de economische samenwerkingsverbanden met sociaal oogmerk (zie verder).

Het woord « vermogensvoordeel » werd gekozen omdat het ruimer is dan « financieel voordeel » en de rechtspraak het begrip heeft omschreven.

Met betrekking tot artikel 164*bis*, § 1, 2°, stelt een lid voor de woorden « zoals die zijn bepaald in het doel » te doen vervallen.

De minister stemt hiermee in.

Een senator vraagt of de minister een voorbeeld kan geven van een traditionele vennootschap waar een voordeel voor de vennoten als maatschappelijk doel zou worden voorgesteld.

Een ander lid antwoordt dat de « traditionele » vennootschappen winst nastreven.

De vorige spreker merkt op dat de V.S.O. dit ook doet.

Un sénateur demande au ministre de donner un exemple de texte qui stipulerait ce point.

Cela pourrait-il se faire par le biais d'une limitation des bénéfices distribués (*cf.* le 3° du texte) ou de la plus-value sur actions?

Le ministre répond que, s'il fallait identifier de manière précise la société à finalité sociale, il faudrait mettre en avant le but extraverti ou altruiste de cette société. Cela signifie que l'ensemble des participants au contrat visent à réaliser un but altuiste grâce à la réalisation d'une activité sociale.

Ainsi, le reclassement des handicapés peut être considéré comme un but altruiste, et pourra constituer la finalité sociale de la société.

De plus, étant donné que la société à finalité sociale se définit comme une société n'ayant pas de but de lucre, ou poursuivant un lucre limité, il faut que son profit soit affecté à la réalisation de cet objet social.

L'article 164*bis*, § 1er, 2°, traduit ces deux éléments.

Les termes « bénéfice partrimonial indirect » visent le fait de réaliser une économie. Les associés d'une société à finalité sociale ne peuvent, par leur participation à ce type d'entreprise, réaliser une économie dans leur propre chef.

Si l'on considérait qu'une société qui ne recherche pas l'enrichissement direct de ses membres, mais recherche à titre principal une économie, peut être une « société d'intérêt social », les A.S.B.L. F.E.B.-Fabrimetal ou Vinçotte pourraient rentrer dans cette catégorie.

La seule exception à cette règle concerne les groupements d'intérêt économique à finalité sociale (voir *infra*).

En ce qui concerne le terme « patrimonial » il a été retenu parce qu'il est plus large que le terme « financier », et qu'il a été défini par la jurisprudence.

En ce qui concerne l'article 164*bis*, § 1, 2°, un membre propose de supprimer les mots « visés dans leur objet social ».

Le ministre marque son accord.

Un sénateur demande si le ministre peut citer un exemple d'une société classique qui proposerait un avantage pour les associés comme but social.

Un membre répond que les sociétés classiques ont un but de lucre.

Le préopinant fait observer que tel est aussi le cas pour la S.I.S.

Stel dat het personeel bij gevaar voor faillissement het bedrijf overneemt: in een dergelijk geval streven de personeelsleden wel winst na, alleen is het verschil met een traditionele vennootschap dat ze die winst niet uitkeren.

Er wordt daar een economische activiteit ontwikkeld, al is het in een beschutte werkplaats. Maar in de statuten van geen enkele vennootschap staat vermeld dat het doel ertoe strekt de vennoten te verrijken.

Een lid merkt op dat het voorbeeld aangehaald door de vorige spreker het kader van het voorstel van de heer Taminiaux overschrijdt.

Een ander lid sluit zich aan bij deze opmerking. Als het gaat om het overnemen door werknemers, dan worden deze laatsten kapitaalhouders.

Ze mogen de aandelen van de bestaande vennootschap overnemen.

Dat ze beslissen geen winsten aan de aandeelhouders uit te keren, is slechts een manier waarop ze de vennootschap beheren.

Het wetsvoorstel daarentegen beoogt de niet-economische sector.

De minister verklaart dat er een onderscheid gemaakt moet worden tussen het wettelijk aan de vennootschap toegeschreven doel en de rol die een ieder meent in de maatschappij te moeten spelen.

Wanneer op een bepaald ogenblik de familiale leiding van een vennootschap een economisch bedrijf heeft gevoerd, overeenkomstig de wet, en winst heeft nagestreefd, verandert er in de toestand niets omdat de werknemers het bedrijf overnemen, ook al kan de persoonlijke bedoeling van de werknemers verschillend zijn.

De bedoeling van de personen heeft geen invloed op het winstgevende karakter van de vennootschap.

In een vennootschap met een sociaal oogmerk is het doel niet de persoonlijke verrijking, maar wel de verrijking van de gemeenschap.

Dat is bijvoorbeeld het geval voor een vennootschap die beslist dat haar gehele winst besteed zal worden aan het scheppen van arbeidsplaatsen of aan het promoten van bepaalde activiteiten in derdewereldlanden.

Het feit dat de vennootschap met een sociaal oogmerk een van de bestaande vormen van een handelsvennootschap moet aannemen, maakt een controle mogelijk (ontbinding, aansprakelijkheidsvordering, enz.) en deze controle is voor een V.Z.W. niet mogelijk. Het is met name vanwege die ontbrekende controle dat de V.Z.W.'s welig tieren.

Supposons que le personnel en cas de risque de faillite rachète l'entreprise: les salariés poursuivent bel et bien un but de lucre; la seule différence avec la société classique, c'est qu'en l'occurrence, les bénéfices ne seront pas distribués.

Une activité économique est organisée, même si c'est dans un atelier protégé. Mais les statuts d'aucune société ne mentionnent que le but social est d'enrichir les associés.

Un membre fait observer que l'exemple cité par le préopinant dépasse le cadre de la proposition de M. Taminiaux.

Un autre membre se rallie à cette observation. Dans l'hypothèse d'une reprise par les salariés, ces derniers deviennent les détenteurs du capital.

Il peuvent racheter les actions de la société existante.

Le fait de ne pas distribuer de bénéfices aux actionnaires n'est qu'une modalité de gestion.

La proposition de loi, par contre, vise le secteur non économique.

Le ministre déclare qu'il convient de distinguer le but assigné légalement à la société, et l'idée que chacun peut se faire du rôle qu'il a dans la société.

Si, à un moment donné, la direction familiale d'une société a mené une activité économique, conformément à la loi, en recherchant un profit, la situation ne change pas par le fait que les travailleurs reprennent l'entreprise, même si l'intention personnelle des travailleurs peut être différente.

L'intention des parties est sans incidence sur le caractère lucratif de la société.

Dans la société à finalité sociale, le but n'est pas l'enrichissement personnel, mais l'enrichissement de la collectivité.

Tel est le cas, par exemple d'une société qui décide que l'ensemble de son bénéfice sera affecté à la création de l'emploi, ou à la promotion de certaines activités dans le tiers monde.

Le fait que la société à finalité sociale doive revêtir l'une des formes existantes de sociétés commerciales permet un contrôle (dissolution, action en responsabilité, etc.), que ne permet pas la forme de l'A.S.B.L. C'est cette absence de contrôle qui explique notamment la prolifération des A.S.B.L.

Een senator merkt op dat een V.S.O. zich dus in het handelsregister kan inschrijven, daden van koophandel kan verrichten, enz. Alleen is de bestemming van de resultaten verschillend.

De minister antwoordt dat hiermee de vraag gesteld is naar het handelsrechtelijk karakter van de daden die een vennootschap met een sociaal oogmerk verricht.

Vooralsnog wordt een daad als daad van koophandel omschreven indien hij beantwoordt aan een subjectief en aan een objectief criterium.

Het objectief criterium is bepaald in de artikelen 2 en 3 van het Wetboek van Koophandel.

Het subjectieve criterium ligt in de omstandigheid dat de daad met een winstoogmerk moet worden vermeld (*cf.* Cassatiearrest van 19 januari 1973, het zgn. « arrest over het zwembad van de pastoor » — zie bijlage bij dit verslag).

Een pastoor die een zwembad openhoudt zonder winstbejag, is daarom nog geen koopman.

En het is die definitie van de daad van koophandel die een probleem oplevert voor de verenigingen die actief zijn in de sociale economie.

Vandaar dat werd verduidelijkt dat het nastreven van een beperkte winst of de afwezigheid van winstoogmerk, de hoedanigheid van koopman niet in het gedrang brengt. De V.S.O. kunnen zich dus in de koopmanssfeer bevinden: maar met een altruïstisch oogmerk en niet het oogmerk van persoonlijke verrijking.

Een andere senator haalt het voorbeeld aan een Franse priester die antieke stukken verkoopt om in het onderhoud van de kerk te voorzien. We kunnen stellen dat dit geen altruïstisch doel is, maar toch is het nagestreefde doel het behoud van een collectief patrimonium.

Hoe moet die activiteit worden benaderd?

Een lid merkt op dat in voorbeeld de provincie het toezicht uitoefent op de provinciale V.Z.W., en haar bijzondere voorwaarden kan opleggen die voor de V.Z.W.'s in het algemeen niet gelden.

De minister antwoordt dat wanneer het doel het behoud is van een cultureel patrimonium en de opbrengst van de economische activiteit aan dat doel wordt besteed, dit een voorbeeld van sociale economie kan zijn, op voorwaarde dat er geen indirecte verrijking van de vennoten is.

Veronderstellen we dat de koper- en staalproducenten een vennootschap willen oprichten ter promotie van die metalen. In eerste instantie streven zij een extravert oogmerk na. Maar in een tweede stadium zou die activiteit indirect ten goede komen aan de vennoten die in de sector actief zijn.

Un sénateur fait observer qu'une S.I.S. peut donc se faire enregistrer au registre de commerce, accomplir des actes de commerce, etc. Seule l'affectation des résultats serait différente.

Le ministre répond que ceci pose la question de la commercialité des actes accomplis par les sociétés d'intérêt social.

À l'heure actuelle, un acte est qualifié de commercial, s'il répond à un critère objectif et à un critère subjectif.

Le critère objectif est prévu aux articles 2 et 3 du Code de commerce.

Le critère subjectif est que l'acte doit être accompli dans un esprit de lucre (*cf.* Cass. 19 janvier 1973, dit « arrêt de la piscine du curé » — voir annexe au présent rapport).

Ainsi, si un curé exploite une piscine sans esprit de lucre, il n'a pas la qualité de commerçant.

C'est cette définition de l'acte commercial qui pose problème aux associations qui œuvrent dans le domaine de l'économie sociale.

C'est pourquoi il a été précisé ici que le fait de poursuivre un lucre limité ou l'absence de but de lucre n'enlèvent pas la qualité de commerçant. Les S.F.S. pourront donc se trouver dans le secteur marchand, mais pour une finalité altruiste au lieu d'une finalité d'enrichissement personnel.

Un autre sénateur cite le cas d'un prêtre français qui vend des antiquités pour assurer l'entretien de son église. On ne peut dire qu'il s'agit d'un but altruiste, mais le but poursuivi est néanmoins la sauvegarde d'un patrimoine collectif.

Qu'en est-il d'une telle activité?

Un membre fait observer que dans cet exemple, c'est la province qui exerce une tutelle sur l'A.S.B.L. provinciale et que c'est elle qui peut lui imposer des conditions particulières qui ne s'appliquent pas à l'ensemble des A.S.B.L.

Le ministre répond que si le but est le maintien d'un patrimoine culturel, et que le produit de l'activité économique est affecté à ce but, on peut parler d'économie sociale, pour autant qu'il n'y ait pas enrichissement indirect des associés.

Supposons que les producteurs d'acier ou de cuivre veuillent créer une société pour promouvoir ces métaux. En un premier temps, ils poursuivraient une finalité extravertie. Cependant, en un second temps, cette activité profiterait indirectement aux associés qui œuvrent dans le secteur.

Het gaat dan dus niet om een vennootschap met een sociaal oogmerk.

Dat is de draagwijdte van § 1, 2°, *in fine* van artikel 164*bis*.

In de tekst wordt het woord « hoofddoel » gebruikt om aan te duiden dat een vennootschap met een sociaal oogmerk wel als doel kan hebben een indirect vermogensvoordeel aan de vennoten te verschaffen. Dit zou bijvoorbeeld het geval zijn bij een vennootschap met een sociaal oogmerk die bepaalde activiteiten in de Derde Wereld wil promoten en een deel van haar winst zou besteden aan een exclusief voor de leden bestemde crèche.

Een senator haalt het voorbeeld aan van het W.W.F. (Wereldnatuurfonds), die bij wijze van postorderverkoop allerlei produkten aan het publiek voorstelt.

Welk zou op basis van de wet op de handelsvennootschappen en van andere wetgevingen, zoals de wet op de handelspraktijken, de wet op het handelsregister, enz., het juridisch verschil zijn tussen:

— een V.Z.W. Natuurfonds die dezelfde handelingen als de W.W.F. zou verrichten, en de opbrengst van de verkoop als subsidie onder milieuprojecten zou verdelen;

— een V.S.O., die hetzelfde zou doen;

— een N.V., waarvan de statuten zouden bepalen dat bijvoorbeeld, 5 of 10 pct. van de winst tot de wettelijke reserve wordt aangelegd, en dat het overige aan dergelijke projecten besteed wordt.

De minister antwoordt dat er twee principes ten grondslag liggen aan het vennootschapsrecht: de vennootschappen moeten voldoen aan de wettelijke én aan de statutaire bepalingen.

Een naamloze vennootschap « natuurbehoud » die 5 pct. van haar winst op de wettelijke reserve zou boeken en het overschot aan een natuurreservaat zou storten, handelt thans in strijd met de wet.

Het mecenaat is luidens het Hof van Cassatie slechts in zeer beperkte mate toegelaten omdat de bedoeling van de wetgever geen geweld mag worden aangedaan.

Een bank kan bijvoorbeeld een tentoonstelling organiseren om haar imago bij het publiek op te vijzelen of om nieuwe klanten aan te trekken, maar die activiteit moet zeer beperkt blijven.

Een vennootschap met een sociaal oogmerk, zoals hier bedoeld, zou daarentegen wel de door de vorige spreker aangehaalde activiteit kunnen uitoefenen. Haar altruïstisch oogmerk zou bijvoorbeeld de bescherming van een ecosysteem zijn. Er moet dan wel gecontroleerd worden of de winst voor het oogmerk wordt besteed.

Il ne pourrait donc s'agir d'une société à finalité sociale.

Telle est la portée du § 1er, 2°, *in fine*, de l'article 164*bis*.

On a inséré dans le texte le terme « principal » pour indiquer qu'une société à finalité sociale peut avoir pour but accessoire de procurer aux associés un bénéfice patrimonial indirect. Tel serait le cas, par exemple, d'une société à finalité sociale visant à promouvoir certaines activités dans le tiers monde, qui affecterait une partie de son bénéfice à une crèche réservée exclusivement à ses membres.

Un sénateur cite l'exemple du W.W.F., qui commercialise toutes sortes de produits par le biais de la vente par correspondance.

Quelle serait la différence juridique, sur la base des L.C.S.C. et d'autres législations, comme la loi sur les pratiques du commerce, la loi sur le registre de commerce, etc., entre:

— une A.S.B.L. Fonds pour la nature qui accomplirait les mêmes opérations que le W.W.F., et répartirait le produit des ventes au titre de subventions entre des projets écologiques;

— une S.I.S. qui ferait exactement la même chose;

— une S.A. dont les statuts prévoiraient que 5 ou 10 p.c. des bénéfices sont versés à la réserve légale et que le surplus est affecté à pareils projets?

Le ministre répond que le droit des sociétés est régi par les principes de spécialité légale et de spécialité statutaire.

À l'heure actuelle, une société anonyme dénommée « promotion de la nature », qui après avoir consacré 5 p.c. de ses bénéfices à la réserve légale, distribuerait le surplus à un parc naturel, serait en contradiction avec la loi.

Le mécénat n'est, selon la Cour de cassation, autorisé que dans une mesure très limitée, car il ne faut pas détourner les objectifs du législateur.

Une banque peut par exemple organiser une exposition pour améliorer son image auprès du public, ou pour attirer de nouveaux clients, mais cette activité doit rester extrêmement limitée.

Au contraire, une société à finalité sociale, telle qu'on l'envisage, pourrait exercer l'activité décrite par le précédent intervenant. Sa finalité altruiste serait par exemple la protection d'un écosystème. Il faudrait cependant contrôler que son bénéfice est bien affecté à cette finalité.

Ten aanzien van de V.Z.W., zij eraan herinnerd dat artikel 1 van de wet van 1921 bepaalt dat de vereniging geen nijverheids- of handelszaken mag drijven en zij haar leden niet mag verrijken.

In het aangehaalde voorbeeld is de bewegingsvrijheid van de vereniging beperkt omdat het juist is een koopmansactiviteit te voeren.

Er kan bijvoorbeeld verwezen worden naar een beslissing van 16 mei 1984 in de zaak *Parti Mutuel Unifié Belge* tegen *Tiercé Franco-Belge* en *Générale Hippique*.

De P.M.U. was een V.Z.W. die in haar statuten de promotie van de paardesport bepaalde. De tegenpartij diende een vordering tot staking in op grond van volgende argumenten:

— oneerlijke praktijk: het voorstellen van een handelsvennootschap als V.Z.W.;

— probleem van het identificeren van de vennootschap die zich als een V.Z.W. voordoet;

— voordelen tegenover de concurrenten omdat een V.Z.W. niet onderworpen is aan commerciële verplichtingen.

Het is een V.Z.W. niet verboden haar leden indirect te verrijken.

Wanneer men bijvoorbeeld de aankoopkosten wil drukken, kan een V.Z.W. worden opgericht met een aankoopcentrale die voor de leden toegankelijk is.

Nog andere gegevens onderscheiden de V.Z.W. van de vennootschap met een sociaal oogmerk.

De V.Z.W. heeft geen specifiek kapitaal, geen specifieke boekhouding of aansprakelijkheid. Ten slotte mist ze elke transparantie.

Het is wel zo dat sinds 1993 een aantal V.Z.W.'s (ziekenhuizen, gesubsidieerde instellingen) rekeningen moet neerleggen, maar dat is niet de algemene regel.

De wet van 1921 is in dit opzicht niet erg stringent.

In de voorgestelde tekst wordt bepaald dat de algemene vergadering de rekeningen moet goedkeuren: dit is de procedure bedoeld in artikel 77 van de gecoördineerde wetten, die een jaarverslag, een verslag over de jaarrekening, een goedkeuring en een décharge impliceert.

De minister geeft vervolgens nog enkele verduidelijkingen in verband met de begrippen vennootschap, vereniging, V.Z.W. en vennootschap met een sociaal oogmerk en verklaart:

« Aan de basis is er een groep van personen. De in het Burgerlijk Wetboek gereglementeerde vennoot-

En ce qui concerne le cas de l'A.S.B.L., il convient de rappeler que l'article 1er de la loi de 1921 prévoit que l'A.S.B.L. ne peut faire d'opérations commerciales ou industrielles, et ne peut bénéficier d'un enrichissement.

Dans l'exemple visé, l'association serait limitée dans ses pratiques en raison précisément de l'interdiction d'exercer une activité commerciale.

On se réfère par exemple à une décision du 16 mai 1984, en cause de *Pari Mutuel Unifié Belge* contre *Tiercé Franco-Belge* et *Générale Hippique*.

Le P.M.U. était une A.S.B.L. dont les statuts prévoyaient la promotion du sport équestre. Ses adversaires intentent contre elle une action en cessation, pour les raisons suivantes:

— la pratique malhonnête consistant à travestir une société commerciale en A.S.B.L.;

— la problématique de l'identification de la société travestie en A.S.B.L.;

— le fait de retirer, par rapport aux concurrents, des avantages du non-assujettissement à des obligations commerciales.

Il n'est pas interdit à une A.S.B.L. d'enrichir indirectement ses membres.

Si l'on vise par exemple à diminuer les coûts d'achat, on peut créer une A.S.B.L. disposant d'une centrale d'achats, à laquelle les membres de l'A.S.B.L. ont accès.

D'autres éléments différencient l'A.S.B.L. de la société à finalité sociale.

L'A.S.B.L. n'a pas de capital, de comptabilité ou de responsabilité spécifique. Enfin, elle n'offre aucune transparence.

Il est vrai que, depuis 1983, certaines A.S.B.L. (hôpitaux, pouvoirs subsidiés) sont tenues de déposer des comptes, mais ce n'est pas une règle générale.

La loi de 1921 est peu contraignante à cet égard.

Dans le texte proposé, il est prévu que l'assemblée doit approuver les comptes: ceci se situe dans le cadre de l'article 77 des lois coordonnées et suppose un rapport de gestion, un rapport relatif aux comptes, une approbation et un vote de la décharge.

Le ministre apporte encore quelques précisions quant aux notions de société, d'association, d'A.S.B.L. et finalement de société à finalité sociale, dans les termes suivants:

« À la base, nous avons des groupements d'individus; en effet, la notion commune aux sociétés régle-

schap, de verenigingen volgens de wet van 27 juni 1921 en de andere in ons rechtsbestel bekende vormen van vereniging hebben inderdaad gemeen, zoals o.m. De Page schrijft, dat zij een groep van personen zijn.

Naar gelang van het doel dat die groep van personen nastreeft, spreken we van een vennootschap indien de vennoten een persoonlijke verrijking nastreven en van een vereniging indien de vennoten geen persoonlijke verrijking nastreven.

In theorie evenwel, volgens de leer en in de klassieke opvatting, is de meest algemene term « vereniging ». Zo bepaalt het besluit van het voorlopig bewind van 16 oktober 1830 in artikel 1. « Het is toegelaten aan de burgers zich te verenigen zoals zij wensen, voor een politiek, religieus, filosofisch, letterkundig, industrieel of commercieel doel. »

Het winstoogmerk vormt dus wel degelijk het onderscheid tussen de vennootschap en de vereniging.

Volgens de benadering van Van Ommeslaghe en Dieux hangt het onderscheid tussen vennootschap en vereniging dus af van de besteding die wordt gegeven aan het theoretisch dan toch nagestreefde overschot van de ontvangsten tegenover de uitgaven. Indien dit overschot bestemd is om onder de leden van de groep van personen te worden verdeeld, hebben we zonder de minste twijfel te maken met een vennootschap en niet met een vereniging. De vennootschap impliceert dat het de bedoeling is om de leden van de vennootschap een voordeel te verschaffen, ook al is dat voordeel een besparing op een uitgave of op een kost.

We kunnen dus spreken van winstoogmerk van de vennootschap aangezien de vennootschap streeft naar een onder haar vennoten te verdelen winst, een streven dat een wezenlijk gegeven is bij een vennootschapscontract.

Het winstoogmerk van de vennootschap is een « subjectief » oogmerk omdat in dit geval de persoonlijke winst van de vennoten doorslaggevend is. Er zij wel aangestipt dat de beweegredenen of de bedoelingen — egoïstische of humanitaire of zelfs altruïstische — geen wijziging van de soort « vennootschap » tot gevolg hebben, zolang er sprake is van een streven naar gewin ten voordele van de vennoten. In een N.V. is het de uiteindelijke bedoeling winst te boeken ten bate van de vennoten, ook al kunnen die vennoten edelmoedige motieven hebben.

Het begrip winst, zoals hier gehanteerd, strookt met de ontwikkelingen binnen de rechtsleer en de opvatting van de Franse wet van 11 juli 1985.

Artikel 1 van de wet van 27 juli 1921 bepaalt dat een vereniging zonder winstoogmerk geen nijverheids- of handelszaken drijft of niet tracht een stoffelijk voordeel aan haar leden te verschaffen. Wat moet er verstaan worden onder de begrippen « handelszaken » en afwezigheid van winstbejag?

mentées par le Code civil comme aux associations reconnues par la loi du 27 juin 1921 et les autres formes d'associations que connaît notre droit, c'est, comme l'écrit notamment De Page, le groupement.

D'après le but poursuivi par ce groupement d'individus, celui-ci va prendre la dénomination de société si les associés recherchent un enrichissement personnel et prendre le nom d'association si les associés ne recherchent pas un enrichissement personnel.

Néanmoins, en termes théoriques, dans la conception traditionnelle et initiale, le terme générique est le terme « association »; ainsi, l'arrêté du Gouvernement provisoire du 16 octobre 1830 dispose, en son article 1er, qu'« il est permis aux citoyens de s'associer, comme ils l'entendent dans un but politique religieux, philosophique, littéraire, industriel ou commercial ».

Le lucre sert donc bien à distinguer la société de l'association.

Comme l'écrivent MM. Van Ommeslaghe et Dieux, la distinction entre la société et l'association dépend donc de l'affectation donnée à l'excédent des recettes sur les dépenses recherché par hypothèse. Si cet excédent est destiné à être réparti entre les membres du groupement, il ne fait pas de doute que l'on se trouve en présence d'une société et non d'une association. La société implique l'intention de procurer aux membres de la société un bénéfice, même si celui-ci peut consister dans l'économie d'une dépense ou d'une charge.

Nous pouvons donc parler de lucre sociétaire dans la mesure où il y a recherche d'un bénéfice à partager entre les associés, recherche qui est un élément de la cause catégorique du contrat de société.

Le lucre sociétaire est un lucre « subjectif » car dans cette hypothèse, c'est la recherche du profit personnel par les associés qui est déterminante. Il faut cependant noter que les mobiles, voire les intentions — égoïstes ou humanitaires, voire altruistes — ne modifient pas la catégorie « société » dans la mesure où il y a recherche d'un profit à l'avantage des associés. Dans une S.A., le but ultime est de réaliser des bénéfices au profit des associés, même si ces associés peuvent avoir des intentions généreuses.

La notion de bénéfice retenue ici est conforme à l'évolution de la doctrine et à la conception de la loi française du 11 juillet 1985.

L'article 1er de la loi du 27 juillet 1921 précise que l'association sans but lucratif est celle qui ne se livre pas à des opérations industrielles ou commerciales ou qui ne cherche pas à procurer à ses membres des gains matériels. Que faut-il entendre par les notions d'opérations commerciales et d'absence de lucre?

Is het streven naar een overschot van de ontvangsten tegenover de uitgaven strijdig met de wet indien die overschotten worden besteed aan een belangeloos doel dat de vennootschap vooropstelt? Waar ligt de aanvaardbare grens?

Uit de recente jurisprudentie toegelicht door Van Ommeslaghe en Dieux blijkt dat niet alleen is vereist dat de winstgevende activiteit minder belangrijk is dan de belangloze hoofdactiviteit en dat de winst die daaruit voortvloeit aan die belangloze hoofdactiviteit wordt besteed, maar ook nog dat dit een noodzakelijk middel of zelfs een onontbeerlijk middel moet zijn voor de verwezenlijking van het belangloze doel dat de vereniging vooropstelt.

Er zij opgemerkt dat alle commentatoren van de wet van 1921 het erover eens zijn dat het enige streven naar winst dat de wetgever uitsluit, het streven is naar een rechtstreekse verrijking die dan concreet de vorm aanneemt van een verdeling onder de vennoten van de geldelijke winsten die uit het bedrijf van de vereniging voortvloeien. Er kan evenwel worden onderstreept dat luidens deze doctrine «indirecte» vermogensvoordelen wel zijn toegelaten. Een vereniging mag wel tot doel hebben diensten te verstrekken aan haar leden, die daaruit voordeel trekken. In dit verband wordt gesteld dat de V.Z.W. geen baatzuchtige bedoelingen mag hebben dat wil zeggen dat niet gestreefd mag worden naar persoonlijke verrijking van de leden, maar de vennoten die zich verenigen mogen indirecte voordelen genieten in de vorm van diensten die goedkoper worden verstrekt. In het merendeel van de gevallen zullen de diensten, zoals in de rechtsleer wordt uiteengezet, bestaan in prestaties die kosten meebrengen voor de leden indien ze die zelf zouden verrichten.

De vennootschap met een sociaal oogmerk is een nieuwsoortige vennootschap, die wel gebruik maakt van een van de rechtsvormen bepaald in artikel 2 van de vennootschapswet.

In deze opvatting wordt de vennootschap met een sociaal oogmerk, in tegenstelling tot het huidige artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek, niet opgericht met het oog op de verrijking van de vennoten. De vennoten van een vennootschap met een sociaal oogmerk mogen zich niet persoonlijk verrijken, behalve wanneer die verrijking beperkt is, zoals bepaald in artikel 164*bis*, § 1, 5°. Bovendien mag het hoofddoel van de vennootschap ook niet zijn, wat bij een V.Z.W. wel het geval is, de vennoten een indirect vermogensvoordeel te laten genieten. Kenmerkend voor de vennootschap met een social oogmerk is dat de vennoten een extravert of zelfs altruïstisch oogmerk nastreven. De vennoten moeten het grootste deel van hun activiteit wijden aan de verwezenlijking van dat extraverte doel. Aangezien de vennootschappen in ons recht aan specifieke eisen moeten voldoen, kan een groep personen die de rechtsvorm van een N.V. aanneemt, die oogmerken uiteraard niet hebben.»

Le seul fait de rechercher un excédent des recettes sur les dépenses est-il contraire à la loi si ces excédents sont affectés au but désintéressé que l'association doit se fixer? Quelle est la limite acceptable?

La jurisprudence récente, comme l'ont montré MM. Van Ommeslaghe et Dieux, indique que: «... il faut non seulement que l'activité lucrative soit moins importante que l'activité principale désintéressée et que le bénéfice qui en résulte soit affecté à cette activité principale, mais aussi qu'il s'agisse là d'un moyen nécessaire, voire indispensable à la réalisation du but désintéressé que s'est fixé le groupement.»

Il faut remarquer que tous les commentateurs de la loi de 1921 estiment que la seule recherche du bénéfice qui est exclue par le législateur est la recherche d'un enrichissement direct qui se concrétise par le partage aux associés des profits pécuniaires dégagés par l'activité sociale. Cependant, on peut souligner que selon cette doctrine, les avantages patrimoniaux «indirects» sont permis. L'association peut avoir pour objet de rendre à ses membres des services qui leur profiteront. Dans ce cadre, on indique donc que l'A.S.B.L. ne peut avoir de but intéressé, c'est-à-dire pas d'enrichissement personnel des membres, mais les associés, en se groupant, peuvent indirectement bénéficier d'avantages sous forme d'un service «économique», c'est-à-dire moins cher. La plupart du temps, comme le souligne la doctrine, le service rendu consiste en une prestation qui constituerait une charge pour les membres si ceux-ci l'accomplissaient eux-mêmes.

La société à finalité sociale est une société nouvelle mais qui utilise une des formes prévues à l'article 2 de la loi sur les sociétés.

Selon cette conception, la société à finalité sociale, contrairement au prescrit de l'article 1832 actuel du Code civil, n'est pas constituée en vue de l'enrichissement de ses associés. Les associés d'une société à finalité sociale ne peuvent tirer d'enrichissement personnel, sauf si celui-ci est limité à un certain montant, tel que fixé par l'article 164*bis*, § 1er, 5°. De plus, le but principal de la société ne peut être, à la différence des A.S.B.L., de procurer aux associés un bénéfice patrimonial indirect. Ce qui caractérise la société à finalité sociale, c'est le fait que les associés poursuivent un but social extraverti, voire altruiste. Les associés doivent affecter la plus grande partie de leur activité à la réalisation de ce but extraverti. Dans le cadre de la spécialité légale qui caractérise notre droit des sociétés, un groupement qui prend la dénomination de S.A. ne peut, bien entendu, avoir les finalités précitées.»

De minister stelt voor het 3° van § 1 van artikel 164*bis* te wijzigen als volgt:

« *3° omschrijven op welke wijze de winst wordt besteed alsmede de vorming van de reserves.* »

Een senator vraagt of er een wettelijke verplichting tot vorming van reserves bestaat.

De minister antwoordt dat de boekhoudkundige regels van toepassing zijn, wat de vorming van een wettelijke reserve betreft.

Hier bedoelt men een ander type van reserve. De voorgestelde bepaling heeft tot doel de praktijk van de dode hand te bestrijden. Er moet immers vermeden worden dat vennootschappen met een sociaal oogmerk geen ander doel zouden nastreven dan zich te verrijken, bij gebrek aan enige mogelijkheid van winstuitkering of vereffening.

Een lid leidt hieruit af dat de tekst dus een extralegale reserve bedoelt, waarvan het doel en de nadere regelen bepaald zullen moeten worden.

De minister bevestigt dit.

Met betrekking tot het 4° van § 1 van artikel 164*bis* vraagt een senator of de woorden « de vertegenwoordigde deelbewijzen of aandelen » gelijkwaardig zijn aan de klassieke formule « aanwezige of vertegenwoordigde aandelen ». Beoogt men degene die op de algemene vergadering aanwezig zijn, of het aantal in omloop zijnde aandelen?

De minister antwoordt dat men de eerste heeft willen beogen (*cf.* het oude artikel 76).

In verband met het « beperkte rechtstreekse vermogensvoordeel » vermeld in het 5° van § 1 vraagt de vorige spreker hoe men zal voorkomen dat er een vermogensvoordeel zou bestaan wegens een meerwaarde op het aandeel.

Stel dat een vennootschap haar winsten kapitaliseert, en weinig of niets uitkeert.

Als iemand bij het wijzigen van het aandeelhouderschap aandelen aankoopt en vennoot wordt, zou de uittredende vennoot een meerwaarde realiseren.

De minister antwoordt dat normaliter het altruïstische oogmerk van de vennootschap tot gevolg zal hebben dat zij geen grotere vermogenswaarde opbouwt, aangezien de winsten besteed zullen worden aan de verwezenlijking van haar doel.

Bovendien is bepaald dat de andeelhouder geen recht heeft op een vereffeningsbonus. De toekomstige winstverwachting is dan ook gering.

Mocht de werkgroep evenwel oordelen dat er een bepaling moet worden opgenomen die voorschrijft dat alleen met de nominale waarde rekening zal worden gehouden, dan heeft de minister hiertegen geen bezwaar.

Le ministre propose de modifier le 3° du § 1er comme suit:

« *3° définissent la politique d'affectation des profits et de constitution des réserves.* »

Un sénateur demande s'il existe une obligation légale de constitution de réserves.

Le ministre répond que concernant la constitution de réserves légales, ce sont les règles comptables qui s'appliquent.

On vise ici une autre catégorie de réserves. La disposition proposée vise à lutter contre la pratique de la mainmorte. Il faut en effet éviter que les sociétés à finalité sociale ne poursuivent d'autre but que de s'enrichir, faute de pouvoir distribuer des bénéfices ou de procéder à une liquidation.

Un membre conclut que le texte vise donc une réserve extralégale, dont il faudra arrêter le but et les modalités.

Le ministre confirme cette interprétation.

Concernant le 4° du § 1er, un sénateur demande si les mots « les parts ou actions représentées » sont équivalents à la formule traditionnelle « actions présentes ou représentées ». Vise-t-on les actions présentes à l'assemblée générale ou les actions émises?

Le ministre répond que l'on entend viser la première de ces hypothèses.

Concernant les mots « un bénéfice patrimonial direct limité » (au 5° du § 1er), le préopinant se demande comment éviter qu'il n'y ait un bénéfice patrimonial consistant en une plus-value sur actions.

Supposons qu'une société capitalise ses bénéfices et ne distribue pas ou très peu de bénéfices.

Si quelqu'un acquiert des actions à l'occasion d'un changement dans l'actionnariat et devient associé, l'associé partant réaliserait une plus-value.

Le ministre répond que normalement, la finalité altruiste de la société fera que celle-ci ne s'enrichira pas sur le plan de la valeur patrimoniale, puisque les bénéfices seront affectés à la réalisation de son objet social.

De plus, il est prévu que l'actionnaire n'a pas droit au boni de liquidation. L'espérance de gains futurs est donc limitée.

Cependant, si le groupe de travail estime qu'il convient de prévoir une disposition selon laquelle seule la valeur nominale sera prise en considération, cela ne suscite pas d'objection de la part du ministre.

Hij stelt vervolgens voor het 6° van § 1 aan te vullen als volgt:

« 6° *bepalen dat de bestuurders of zaakvoerders ieder jaar een bijzonder verslag uitbrengen over de wijze waarop de vennootschap toezicht heeft uitgeoefend op het doel dat zij overeenkomstig 2° heeft vastgesteld; dit verslag zal met name dienen aan te geven dat de uitgaven inzake investeringen, inzake de werkingskosten en vergoedingen bestemd zijn om de verwezenlijking van het doel van de vennootschap te bevorderen;* »

Een van de problemen met de V.Z.W.'s is inderdaad dat die verenigingen soms erg hoge vergoedingen uitkeren aan hun bestuurders, wat erop neerkomt dat hen verholen dividenden worden uitbetaald.

De voorgestelde bepaling zet de verenigingen ertoe aan na te gaan of het oogmerk van het juridisch instrument dat de vennootschap met een sociaal oogmerk is, niet oneigenlijk wordt gebruikt.

In feite wordt er gevraagd om een analyse van de produktiekosten, die redelijk en niet « overdreven hoog » mogen zijn. De raad van bestuur heeft dus een specifieke verantwoordelijkheid.

Die bepaling moet in verband gebracht worden met artikel 164*ter*, 2°, van de voorgestelde tekst.

Het 1° van dit artikel is ontleend aan de wet van 1921 op de V.Z.W., maar het 2° is een innovatie.

Tot besluit: er wordt aan de vennootschap met een sociaal oogmerk een drievoudig nazicht opgelegd:

1° de precieze omschrijving van het nagestreefde doel, en een jaarlijkse controle daarop;

2° de controle op de besteding van de winsten;

3° het onderzoek, met als sanctie de bepaling van artikel 164*ter*, dat de indirecte uitkering van dividenden niet wordt gecamoufleerd in de vorm van abnormaal hoge produktiekosten.

De minister meent niet dat het in het leven geroepen instrument een antwoord moet bieden op alle problemen die met sociale integratie te maken hebben. Het voorstel van de heer Taminiaux c.s. is in dit verband vrij ruim.

Nu blijkt uit het verslag van de Koning Boudewijn-Stichting over de sociale economie dat er maar twee verenigingen zijn die in de sector naar voren treden. Het betreft de groep « Terre » en de groep « Pleurotes ». De andere verenigingen bewegen zich in een grote bestaansonzekerheid of zelfs in de Vierde Wereld. Het betreft hier een andere problematiek, die via andere middelen moet worden aangepakt.

In de context van de voorgestelde bepalingen en rekening houdend met wat voorafgaat, lijkt enig opgelegd formalisme niet overdreven.

Le ministre propose ensuite de compléter comme suit le 6° du § 1er:

« 6° *prévoient que chaque année les administrateurs ou gérants feront rapport spécial sur la manière dont la société a veillé à réaliser le but qu'elle s'est fixé conformément au 2°; ce rapport établira notamment que les dépenses relatives aux investissements, aux frais de fonctionnement et aux rémunérations sont conçues de façon à privilégier la réalisation du but social de la société;* »

En effet, l'une des difficultés que l'on rencontre avec les a.s.b.l. est que ces associations attribuent parfois des rémunérations très élevées à leurs administrateurs, ce qui revient à attribuer des dividendes déguisés.

La disposition proposée incite les associations à vérifier que la finalité de l'instrument juridique que constitue la société à finalité sociale n'est pas détournée.

On demande en fait une analyse des coûts de production, qui doivent être raisonnables, ou « non anormalement élevés ». Le conseil d'administration encourt donc une responsabilité spécifique.

Cette disposition est à mettre en rapport avec l'article 164*ter*, 2° proposé.

Si la 1° de cet article est repris de la loi de 1921 sur les A.S.B.L., le 2° constitue par contre une innovation.

En conclusion, on impose aux sociétés à finalité sociale une triple vérification:

1° la définition précise du but poursuivi, et un contrôle annuel sur ce point;

2° le contrôle de l'affectation de bénéfices;

3° la vérification, sanctionnée par l'article 164*ter*, que l'on ne camoufle pas la distribution indirecte de dividendes par des coûts de production trop élevés.

Le ministre ne croit pas que l'instrument que l'on crée doive répondre à toutes les questions liées à l'insertion sociale. La proposition de M. Taminiaux et consorts est à cet égard assez large.

Or, il ressort du rapport de la Fondation Roi Baudouin sur l'économie sociale que deux associations ressortent de l'ensemble de ce secteur: il s'agit du groupe « Terre » et du groupe « Pleurotes ». Les autres se situent dans un contexte de grande précarité, voire dans le Quart Monde. Il s'agit là d'une autre problématique, qui doit être rencontrée par d'autres moyens.

Dans le contexte des dispositions proposées et compte tenu de ce qui précède, il ne paraît pas excessif d'imposer un certain formalisme.

Een senator verwijst naar de experimenten inzake sociale economie in het Spaanse Baskenland.

Wat het 7° van § 1 betreft, vraagt de minister wat de werkgroep vindt van de termijn van een jaar die hier wordt voorgesteld. Het artikel voorziet in een controle door de vennoot op de werking van de onderneming. Het is de bedoeling te voorkomen dat de statuten die mogelijkheid uitsluiten.

De minister herinnert er vervolgens aan dat het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. bepalingen bevat die betrekking hebben op de deelneming van de werknemers en dat ter zake een standpunt zou moeten worden ingenomen. Moet er tenslotte ook geen specifieke informatie komen, verstrekt op een vergadering, ten behoeve van degenen die geen vennoot wensen te worden?

Een lid meent dat de termijn van een jaar bepaald in § 1, 7°, volstaat.

Wat de participatie van de werknemers betreft, gaat de tekst zo ver mogelijk. De rest zal door de statuten geregeld moeten worden.

In verband met § 1, 7° en 8°, en het in- en uittreden van de vennoten, vraagt een senator of de regels afhangen van de vennootschapsvorm. Zou bijvoorbeeld een eenpersoonsvennootschap deze procedure kunnen volgen? Wat is het maximale percentage van deelname van een persoon in de vennootschap?

Kunnen rechtspersonen deelnemen aan een dergelijke vennootschap?

Kan een vennoot uittreden als de vennootschap haar eigen aandelen terugkoopt?

Kan hij intreden door het toegestaan kapitaal vast te stellen, waardoor de bestuurders aandelen kunnen uitgeven bij aangroei van personeel?

De minister antwoordt dat deze vragen open blijven.

Een lid verklaart dat het 7° en het 8° van § 1 behouden moeten blijven, omdat ze het doel zelf van de vennootschap raken. Het lid meent ook dat deze bepalingen op alle vennootschappen toepasselijk moeten zijn. Bijgevolg stelt hij voor de tweede en derde alinea's van het 8° te schrappen.

De minister stemt hiermee in.

Een ander lid herhaalt nogmaals dat men met deze nieuwe wetgeving probeert twee dingen tegelijk te organiseren, namelijk een nieuw soort van vennootschap met sociale oogmerken creëren, en aan die nieuwe vennootschap een nieuwe structuur geven door een participatiemogelijkheid voor de personeelsleden te openen.

Un sénateur renvoie aux expériences menées en matière d'économie sociale dans le pays basque espagnol.

En ce qui concerne le 7°, du § 1er, le ministre demande l'avis du groupe de travail sur le délai d'un an fixé par cette disposition. Celle-ci prévoit un contrôle de l'associé sur le fonctionnement de l'entreprise. On veut éviter que les statuts excluent cette possibilité.

Le ministre rappelle ensuite que la proposition de M. Taminiaux et consorts contient des dispositions relatives à la participation des travailleurs, sur lesquelles il conviendrait de prendre position. Enfin, ne faut-il pas prévoir une information spécifique, sous forme de réunion, pour ceux qui ne désirent pas acquérir la qualité d'associé?

Un membre estime que le délai d'un an, prévu au § 1er, 7°, peut suffire.

En ce qui concerne la participation des travailleurs, le texte va aussi loin que possible. Les statuts devront régler le reste.

Concernant le 7° et le 8° du § 1er et l'entrée et la sortie d'actionnaires, un sénateur demande si les modalités dépendent de la forme de la société. Une société unipersonnelle, par exemple, pourrait-elle se conformer à cette procédure? À combien est fixé le pourcentage maximum de la participation d'une personne dans la société?

Les personnes morales peuvent-elles prendre une participation dans ce type de société?

Un associé peut-il sortir si la société rachète ses propres actions?

Peut-il entrer dans la société par le biais du capital autorisé, les administrateurs pouvant émettre des actions en cas d'accroissement des effectifs du personnel?

Le ministre répond que ces questions restent ouvertes.

Un membre déclare que le 7° et le 8° doivent être maintenus, parce que ces dispositions touchent à l'objet même de la société. Il estime aussi qu'elles devraient s'appliquer à toutes les sociétés. Il propose dès lors de supprimer les alinéas deux et trois du 8°.

Le ministre marque son accord.

Un autre membre rappelle, une fois de plus, que cette loi nouvelle poursuit la réalisation simultanée d'un double objectif, à savoir la création d'un nouveau type de société à finalité sociale, société que l'on doterait par ailleurs d'une structure nouvelle en permettant au personnel d'y prendre une participation.

Zo brengt men in feite twee modellen van democratisering in een.

Volgens het lid zou men het tweede aspect afzonderlijk dienen te bespreken, en de Commissie voor de Sociale Zaken daarbij dienen te betrekken, vermits deze laatste Commissie onlangs een voorstel van de heer Cooreman heeft behandeld, dat ook een bepaalde vorm van participatie voor werknemers in de vennootschap mogelijk wil maken.

De minister herinnert eraan dat men vooralsnog in een N.V., P.V.B.A. of een coöperatieve vennootschap de werknemers kan verbieden toe te treden tot het kapitaal van de vennootschap. De voorgestelde tekst beoogt die toetreding automatisch te laten verlopen in een vennootschap met een sociaal oogmerk.

Er wordt zo gestreefd naar een soepeler werking van de controlemechanismen, omdat men vertrekt vanuit het algemeen belang.

De minister stelt voor de tekst van § 1 aan te vullen als volgt:

« 9° bepalen dat na de aanzuivering van het passief en de vergoeding van de inbreng aan de vennoten, het overschot na vereffening een bestemming zal krijgen die het nauwst aanleunt bij het sociaal doel van de vennootschap.

Het bijzonder verslag bedoeld in het 6° lid wordt ingelast in het jaarverslag dat volgens de artikelen 77, 107, 137 en 158 dient opgesteld te worden.

In § 2 moeten de woorden « met maatschappelijk doel » vervangen worden door de woorden « met sociaal oogmerk. »

De minister stelt ook nog voor artikel 164*bis* aan te vullen met een § 3, luidend als volgt:

« § 3. Indien een vennootschap de bepalingen van § 1 niet langer naleeft, mogen de bestaande reserves, onder welke vorm dan ook niet uitgekeerd worden. De akte tot wijziging van de statuten moet er een bestemming aan geven die zo nauw mogelijk aanleunt bij het vroegere sociaal doel van de vennootschap. Deze bestemming moet onverwijld gegeven worden.

Bij overtreding veroordeelt de rechtbank, op verzoek van een vennoot, een belanghebbende derde of het openbaar ministerie, de bestuurders of zaakvoerders hoofdelijk tot betaling van de uitgekeerde sommen of tot herstel van alle gevolgen voortkomende uit het niet-naleven van de hierboven bepaalde vereisten inzake de bestemming der reserves.

De in het vorig lid bedoelde personen kunnen een vordering instellen tegen de begunstigden indien zij bewijzen dat deze kennis hadden van de onrechtmatigheid van de uitkeringen te hunnen voordele of, gelet op de omstandigheden daarvan niet onwetend konden zijn. »

On réunit donc en fait deux modèles de démocratisation.

Selon lui, il conviendrait d'aborder ce deuxième aspect dans une législation distincte, en y associant la commission des Affaires sociales, puisque c'est cette commission qui a examiné récemment une proposition de loi de M. Cooreman visant également à permettre une certaine forme de participation des travailleurs.

Le ministre rappelle qu'à l'heure actuelle, dans une S.A., une S.P.R.L., une coopérative,... on peut interdire aux membres du personnel l'accès au capital de l'entreprise. Le texte proposé a pour but de rendre automatique leur agrément dans les sociétés d'intérêt social.

On tend ainsi à plus de fluidité dans les mécanismes de contrôle, car on se situe dans le cadre de l'intérêt général.

Le ministre propose de compléter le § 1er par le texte suivant:

« 9° stipulent qu'après l'apurement de tout le passif et le remboursement de leur mise aux associés, le surplus de liquidation recevra une affectation qui se rapproche le plus possible du but social de la société.

Le rapport spécial visé à l'alinéa 6° s'intégrera au rapport de gestion devant être établi conformément aux articles 77, 107, 137 et 158. »

Au § 2, les mots « à but social » doivent être remplacés par les mots « à finalité sociale. »

Le ministre propose encore de compléter l'article 164*bis* par un § 3, ainsi libellé:

« § 3. Si une société abandonne les dispositions visées au § 1er, les réserves existantes ne peuvent, sous quelque forme que ce soit, faire l'objet d'une distribution. L'acte de modification des statuts doit déterminer leur affectation en se rapprochant le plus possible du but social qu'avait la société; il doit être procédé à cette affectation sans délai.

En cas d'infraction, le tribunal condamne solidairement, à la requête d'un associé, d'un tiers intéressé ou du ministère public, les administrateurs ou gérants au paiement des sommes distribuées ou à la réparation de toutes les conséquences provenant d'un non-respect des exigences prévues ci-dessus à propos de l'affectation desdites réserves.

Les personnes visées à l'alinéa précédent peuvent agir contre les bénéficiaires si elles prouvent que ceux-ci connaissaient l'irrégularité des distributions effectuées en leur faveur ou ne pouvaient l'ignorer compte tenu des circonstances. »

Artikelen 164*ter* en 164*quater*

In deze artikelen moeten de woorden « *société à but social* — vennootschap met een maatschappelijk doel » vervangen worden door de woorden « *société à finalité sociale* — vennootschap met sociaal oogmerk ».

Een lid merkt op dat dit artikel 164quater de omzetting van de V.Z.W. betreft en niet haar vereffening.

Het lid begrijpt dus niet de draagwijdte van het tweede lid van § 2.

De minister verwijst hierbij naar de verantwoording van het amendement, waarin te lezen staat:

« *Die bepalingen komen overeen met de wet van 23 februari 1967 betreffende de omvorming van vennootschappen.* »

Artikel 164*quater* betreft het geval waarin een V.Z.W. vroeger in een vennootschap met sociaal oogmerk werd omgezet, en deze laatste in vereffening wordt gesteld of failliet wordt verklaard.

Men moet voorkomen dat het vereffeningssaldo aan de vennoten wordt terugbetaald.

Een lid stelt voor de tekst te verduidelijken door de woorden « bij de vereffening van de v.s.o. » in § 2 van artikel 164*quater* in te voegen, na de woorden « Dit bedrag mag ».

*
* *

Amendement A: *Tweede lezing*

Rekening houdend met de besprekingen en met de toevoegingen en verbeteringen die door de minister werden gesuggereerd bij zijn voorgesteld amendement A, wordt dit amendement als volgt geformuleerd:

« *Art. 44bis*

« *Een afdeling VIIbis, die de artikelen 164bis tot 164quater bevat en die luidt als volgt, wordt in dezelfde gecoördineerde wetten ingevoegd:*

« *Afdeling VIIbis*

Vennootschappen met een sociaal oogmerk

Art. 164bis

§ 1. De vennootschappen opgesomd onder artikel 2 worden als vennootschappen met een sociaal oogmerk beschouwd indien ze niet gericht zijn op de verrijking van hun vennoten en wanneer hun statuten:

Articles 164*ter* et 164*quater*

À ces articles, les mots « société à but social - *vennootschap met een maatschappelijk doel* » sont à remplacer par les mots « société à finalité sociale - *vennootschap met sociaal oogmerk* ».

Un membre fait observer que l'article 164*quater* porte sur la transformation de l'A.S.B.L. et non sur sa liquidation.

Il ne comprend donc pas la portée du deuxième alinéa du § 2.

Le ministre renvoie à la justification de l'amendement, où l'on peut lire:

« *Ces dispositions sont conformes à la loi du 23 février 1967 relative à la transformation des sociétés.* »

L'article 164*quater* vise l'hypothèse où une A.S.B.L. a déjà été transformée en société à finalité sociale et où cette dernière serait déclarée en faillite ou mise en liquidation.

Il faut éviter que le boni de liquidation ne soit versé aux associés.

Un membre propose de préciser le texte en insérant dans le § 1er les mots « En cas de liquidation de la société, » avant les mots « Ce montant... ».

*
* *

Amendement A: *Deuxième lecture*

Compte tenu de la discussion qui précède et des ajouts et corrections suggérés par le ministre à sa proposition d'amendement A, cet amendement serait rédigé comme suit:

« *Art. 44bis*

« *Une section VIIbis, comprenant les articles 164bis à 164quater, et rédigée comme suit, est insérée dans les mêmes lois coordonnées:*

« *Section VIIbis*

Des sociétés à finalité sociale

Art. 164bis

§ 1er. Les sociétés énumérées à l'article 2 sont appelées sociétés à finalité sociale lorqu'elles ne sont pas vouées à l'enrichissement de leurs associés et lorsque leurs statuts:

1° bepalen dat de vennoten geen of een beperkt vermogensvoordeel nastreven;

2° op precieze wijze het doel van de activiteiten omschrijven zoals die zijn bepaald in het doel van de vennootschap, waarbij het hoofddoel niet kan bestaan in het verlenen van een onrechtstreeks vermogensvoordeel aan de vennoten;

3° omschrijven op welke wijze de winst wordt besteed alsmede de vorming van de reserves;

4° bepalen dat niemand aan de stemming in de algemene vergadering kan deelnemen met meer dan een tiende van het aantal stemmen verbonden aan de vertegenwoordigde deelbewijzen of aandelen; dit percentage wordt op één twintigste gebracht wanneer één of meer vennoten de hoedanigheid hebben van personeel in dienst genomen door de vennootschap;

5° bepalen het beperkte rechtstreekse vermogensvoordeel dat de vennootschap aan de vennoten uitkeert, niet hoger kan zijn dan de rentevoet vastgesteld door de Koning ter uitvoering van de wet van 20 juli 1955 houdende instelling van een Nationale Raad voor de Cöoperatie, toegepast op het werkelijk gestorte bedrag van de deelbewijzen of aandelen;

6° bepalen dat de bestuurders of zaakvoerders ieder jaar een bijzonder verslag uitbrengen over de wijze waarop de vennootschap toezicht heeft uitgeoefend op het doel dat zij overeenkomstig 2° heeft vastgesteld; dit verslag zal met name dienen aan te geven dat de uitgaven inzake investeringen, inzake de werkingskosten en vergoedingen bestemd zijn om de verwezenlijking van het doel van de vennootschap te bevorderen.

7° de modaliteiten vaststellen op grond waarvan aan ieder personeelslid de mogelijkheid wordt geboden om ten laatste één jaar na zijn indienstneming door de vennootschap, de hoedanigheid van vennoot te verkrijgen. Deze bepaling is niet van toepassing op de personeelsleden die niet over de volledige burgerrechtelijke bekwaamheid beschikken;

8° de modaliteiten vaststellen op grond waarvan personeelsleden die niet langer door een arbeidsovereenkomst met de vennootschap zijn gebonden, ten laatste één jaar na het einde van deze overeenkomst, de hoedanigheid van vennoot verliezen.

9° bepalen dat na de aanzuivering van het passief en de vergoeding van de inbreng aan de vennoten, het overschot na vereffening een bestemming zal krijgen die het nauwst aanleunt bij het sociaal doel van de vennootschap.

Het bijzonder verslag bedoeld in het zesde lid wordt ingelast in het jaarverslag dat volgens de artikelen 77, 107, 137 en 158 dient opgesteld te worden.

§ 2. De in § 1 bedoelde vennootschappen die dergelijke statutaire bepalingen aannemen, moeten aan

1° stipulent que les associés ne recherchent qu'un bénéfice patrimonial limité ou aucun bénéfice patrimonial;

2° définissent de façon précise le but social auquel son consacrées les activités visées dans leur objet social et n'assignent pas pour but principal à la société de procurer aux associés un bénéfice patrimonial indirect;

3° définissent la politique d'affectation des profits et de constitution de réserves;

4° stipulent que nul ne peut prendre part au vote à l'assemblée générale pour un nombre de voix dépassant le dixième des voix attachées aux parts ou actions représentées; ce pourcentage est porté au vingtième lorsqu'un ou plusieurs associés ont la qualité de membre du personnel engagé par la société;

5° stipulent, lorsque la société procure aux associés un bénéfice patrimonial direct limité, que le bénéfice distribué à ceux-ci ne peut dépasser le taux d'intérêt fixé par le Roi en exécution de la loi du 20 juillet 1955 portant institution d'un Conseil national de la coopération, appliqué au montant effectivement libéré des parts ou actions;

6° prévoient que, chaque année, les administrateurs ou gérants feront rapport spécial sur la manière dont la société a veillé à réaliser le but qu'elle s'est fixé conformément au 2°; ce rapport établira notamment que les dépenses relatives aux investissements, aux frais de fonctionnement et aux rémunérations sont conçues de façon à privilégier la réalisation du but social de la société;

7° prévoient les modalités permettant à chaque membre du personnel d'acquérir, au plus tard un an après son engagement par la société, la qualité d'associé; cette disposition ne s'applique pas aux membres du personnel qui ne jouissent pas de la pleine capacité civile;

8° prévoient les modalités permettant que le membre du personnel qui cesse d'être dans les liens d'un contrat de travail avec la société perde, un an au plus tard après la fin de ce lien contractuel, la qualité d'associé;

9° stipulent qu'après l'apurement de tout le passif et le remboursement de leur mise aux associés, le surplus de liquidation recevra une affectation qui se rapproche le plus possible du but social de la société.

Le rapport spécial visé à l'alinéa 6° sera intégré au rapport de gestion devant être établi conformément aux articles 77, 107, 137 et 158.

§ 2. Les sociétés visées au § 1er qui adoptent de telles dispositions statutaires doivent ajouter à toute

iedere vermelding van hun rechtsvorm de woorden « met een sociaal oogmerk » toevoegen. De rechtsvorm van de vennootschap moet overeenkomstig de artikelen 7 en 9 op deze laatste wijze worden bekendgemaakt.

§ 3. Indien een vennootschap de bepalingen van § 1 niet langer naleeft, mogen de bestaande reserves, onder welk vorm dan ook niet uitgekeerd worden. De akte tot wijziging van de statuten moet er een bestemming aan geven die zo nauw mogelijk aanleunt bij het vroegere sociaal doel van de vennootschap; deze bestemming geschiedt onverwijld.

Bij overtreding veroordeelt de rechtbank, op verzoek van een vennoot, een belanghebbende derde of het Openbaar Ministerie, de bestuurders of zaakvoerders hoofdelijk tot betaling van de uitgekeerde sommen of tot herstel van alle gevolgen voortkomende uit het niet naleven van de hierboven bepaalde vereisten inzake de bestemming der reserves.

De in het vorig lid bedoelde personen kunnen een vordering instellen tegen de begunstigden indien zij bewijzen dat deze kennis hadden van de onrechtmatigheid van de uitkeringen te hunnen voordele of, gelet op de omstandigheden daarvan niet onwetend konden zijn.

Art. 164ter

Op vordering van een vennoot, van een belanghebbende derde of van het openbaar ministerie kan de rechtbank de ontbinding uitspreken:

1° van een vennootschap die zich voordoet als een vennootschap met een sociaal oogmerk, hoewel haar statuten niet voorzien of niet meer voorzien in alle of in een deel van de bepalingen bedoeld in artikel 164bis, § 1;

2° van een vennootschap met een sociaal oogmerk die in de praktijk op ernstige wijze de statutaire bepalingen overtreedt welke zij overeenkomstig artikel 164bis, § 1, heeft aangenomen.

Art. 164quater

§ 1. Wanneer een vereniging zonder winstoogmerk overeenkomstig de artikelen 26bis tot 26septies van de wet van 27 juni 1921 wordt omgezet in een vennootschap met een sociaal oogmerk, wordt het bedrag van het netto-actief, bedoeld in artikel 26sexies, § 1, van deze wet vermeld in de jaarrekening van de vennootschap.

§ 2. Dit bedrag mag niet aan de vennoten worden terugbetaald of uitgekeerd, zulks ongeacht de vorm waarin dat geschiedt.

Na voldoening van de schuldeisers van de vennootschap, geeft de vereffenaar, of in voorkomend geval,

mention de leur forme juridique les mots « à finalité sociale ». C'est ainsi complétée que la forme de la société doit être publiée conformément aux articles 7 et 9.

§ 3. Si une société abandonne les dispositions visées au § 1er, les réserves existantes ne peuvent, sous quelque forme que ce soit, faire l'objet d'une distribution. L'acte de modification des statuts doit déterminer leur affectation en se rapprochant le plus possible du but social qu'avait la société; il doit être procédé à cette affectation sans délai.

En cas d'infraction, le tribunal condamne solidairement, à la requête d'un associé, d'un tiers intéressé ou du ministère public, les administrateurs ou gérants au paiement des sommes distribuées ou à la réparation de toutes les conséquences provenant d'un non-respect des exigences prévues ci-dessus à propos de l'affectation desdites réserves.

Les personnes visées à l'alinéa précédent peuvent agir contre les bénéficiaires si elles prouvent que ceux-ci connaissaient l'irrégularité des distributions effectuées en leur faveur ou ne pouvaient l'ignorer compte tenu des circonstances.

Art. 164ter

À la requête soit d'un associé, soit d'un tiers intéressé, soit du ministère public, le tribunal peut prononcer la dissolution:

1° d'une société qui se présente comme société à finalité sociale alors que ses statuts ne prévoient pas ou ne prévoient plus tout ou partie des dispositions visées à l'article 164bis, § 1er;

2° d'une société à finalité sociale qui, dans sa pratique effective, contrevient aux dispositions statutaires qu'elle a adoptées conformément à l'article 164bis, § 1er.

Art. 164quater

§ 1er. Lorsqu'une association sans but lucratif s'est transformée en société à finalité sociale conformément aux articles 26bis et 26septies de la loi du 27 juin 1921, le montant d'actif net visé à l'article 26sexies, § 1er, de cette loi doit être identifié dans les comptes annuels de la société.

§ 2. Ce montant ne peut faire l'objet, sous quelque forme que ce soit, d'un remboursement aux associés ou d'une distribution.

Après le règlement de tous les créanciers sociaux, le liquidateur ou, le cas échéant, le curateur donne à ce

de curator, een bestemming aan voornoemd bedrag die zoveel mogelijk het doel dat de vennootschap overeenkomstig artikel 164bis, derde lid, 1°, heeft vooropgesteld, moet benaderen.

Dit bedrag is onderworpen aan de regels bepaald onder artikel 164bis, § 3, indien ten gevolge van een wijziging van de statuten, de vennootschap niet langer een vennootschap met een sociaal oogmerk is.

§ 3. Op verzoek van een vennoot, van een belanghebbende derde, of van het openbaar ministerie, veroordeelt de rechtbank de bestuurders of zaakvoerders, de vereffenaar(s) of de curator(en) hoofdelijk tot betaling van de bedragen die in strijd met § 2 zijn terugbetaald of uitgekeerd. Deze bedragen worden hetzij op een onbeschikbare reserverekening gestort, hetzij door de rechtbank overeenkomstig § 2, tweede lid toegewezen.

De in het vorige lid bedoelde personen kunnen zich verhalen tegen de begunstigden indien zij kunnen bewijzen dat deze laatsten kennis hadden van de onrechtmatigheid van de terugbetalingen of de uitkeringen te hunnen voordele of, gelet op de omstandigheden, daarvan niet onwetend konden zijn.»

De werkgroep heeft een tweede lezing van die tekst gehouden.

Artikel 164*bis*

Een senator merkt op dat werd voorgesteld in § 1, 2°, van dit artikel de woorden « zoals die zijn bepaald in het doel van de vennootschap » te schrappen.

Een lid merkt op dat in § 1, 4°, de woorden « op de algemene vergadering » toegevoegd moeten worden voor de woorden « vertegenwoordigde deelbewijzen... ».

Een spreekster vraagt of artikel 164*bis*, § 1, 3°, dat bepaalt dat de statuten moeten omschrijven hoe de eventuele winst wordt besteed, niet ook kan voorzien in een rangorde van posten waaraan die winst moet worden besteed. Zij noemt, bij wijze van voorbeeld, arbeidscheppende investeringen, het sociaal doel van de vennootschap en extra-legale voordelen voor de werknemers. Men moet zich uiteraard wel hoeden voor overdreven preciseringen.

De minister gaat ermee akkoord aan de tekst toe te voegen dat de statuten moeten omschrijven hoe de eventuele winst aan het sociaal doel wordt besteed.

De vorige spreekster zal ter zake een amendement indienen. Zij vraagt voorts waarom in artikel 164*bis*, § 1, 4°, het percentage op één twintigste wordt gebracht wanneer een of meer vennoten de hoedanigheid hebben van personeel in dienst genomen door de vennootschap.

De minister merkt op dat dit een voorstel van de heer Taminiaux is.

montant une affectation qui se rapproche autant que possible du but assigné à la société conformément à l'article 164bis, alinéa 3, 1°.

Ce montant est soumis au régime prévu à l'article 164bis § 3, si, par suite d'une modification statutaire, la société n'est plus une société à finalité sociale.

§ 3. À la requête soit d'un associé, soit d'un tiers intéressé, soit du ministère public, le tribunal condamne solidairement soit les administrateurs ou gérants, soit le ou les liquidateurs, soit le ou les curateurs au paiement des sommes qui auraient été remboursées ou distribuées en contrariété avec le § 2. Ces sommes sont soit versées à un compte de réserve indisponible, soit affectées par le tribunal conformément au § 2, alinéa 2.

Les personnes visées à l'alinéa précédent peuvent agir contre les bénéficiaires si elles prouvent que ceux-ci connaissaient l'irrégularité des remboursements en leur faveur ou ne pouvaient l'ignorer compte tenu des circonstances.»

Le groupe de travail a procédé à une seconde lecture de ce texte.

Article 164*bis*

Un sénateur fait observer qu'il avait été proposé de supprimer, au § 1er, 2°, de cet article, les mots « visées dans leur objet social ».

Un membre fait remarquer qu'au § 1er, 4°, il faut insérer les mots « à l'assemblée générale » après les mots « ou actions représentées ».

Une intervenante demande si l'article 164*bis*, § 1er, 3°, qui prévoit que les statuts doivent définir la politique d'affectation des bénéfices, ne pourrait pas aussi prévoir les postes auxquels il faudrait affecter prioritairement ces bénéfices. Elle cite, à titre d'exemple, des investissements créateurs d'emploi, le but social de la société et les avantages extra-légaux en faveur du personnel. Il faudrait, bien entendu, se garder d'entrer trop dans le détail.

Le ministre est d'accord pour ajouter au texte la manière dont les bénéfices éventuels seront affectés au but social.

La préopinante déposera un amendement dans ce sens. Elle demande par ailleurs pourquoi, à l'article 164*bis*, § 1er, 4°, le pourcentage a été ramené à un vingtième lorsqu'un ou plusieurs associés ont la qualité de membre du personnel engagé par la société.

Le ministre fait observer qu'il s'agit là d'une proposition de M. Taminiaux.

Dezelfde spreekster vraagt of men de tekst moet aanvullen met bepalingen die de deelneming van de werknemers preciseren, wanneer zij vennoot zijn en wanneer zij het niet zijn.

De minister meent van niet.

Een lid merkt op dat er op dit punt geen overeenstemming is in de Nationale Arbeidsraad.

Een vorige spreekster vraagt of men hierover geen advies kan krijgen. De deelneming van de werknemers is immers toch een doel van deze vennootschappen.

Volgens een lid is dit niet het onderwerp van het debat.

Op een vraag ter zake van een andere senator antwoordt de minister dat er geen tegenspraak is tussen § 1, 5°, en § 1, 9°.

Om een duidelijk referentiepunt voor het bepalen van de maximale rentevoet te hebben, wordt in het 5° verwezen naar de wet van 20 juli 1955 houdende instelling van een Nationale Raad voor de coöperatie. Niets belet echter dat hier een ander referentiepunt wordt opgenomen of dat voor het bepalen van de rentevoet zonder meer een opdracht aan de Koning wordt gegeven.

Een spreker vraagt zich af of deze bepalingen voldoende ruimte bieden aan vennootschappen met zeer strikte of zeer soepele voorwaarden voor in- of uittreden en met bijzondere soorten vennootschappen, zoals bijvoorbeeld de eenpersoonsvennootschap.

Hij wijst in dit verband in het bijzonder op het 7°, dat expliciet voorziet in de participatie van personeelsleden.

Een lid beaamt dat in de oprichtingsakte inderdaad rekening moet worden gehouden met de mogelijke participatie van personeelsleden in vennootschappen met een sociaal oogmerk.

Met betrekking tot § 2 verklaart de minister dat, wanneer vennootschappen een sociaal oogmerk nastreven, zij dit telkens samen met hun rechtsvorm dienen te vermelden. Zij zullen zich derhalve moeten voorstellen als « naamloze vennootschap met een sociaal oogmerk », « coöperatieve vennootschap met een sociaal oogmerk », « vennootschap onder firma met een sociaal oogmerk », enz.

Een spreekster merkt op dat, overeenkomstig artikel 164*bis*, § 1, 8°, een personeelslid dat niet langer door een arbeidsovereenkomst met de vennootschap is verbonden, de hoedanigheid van vennoot verliest. Het is evenwel aannemelijk dat de betrokkene toch de hoedanigheid van vennoot wenst te behouden, ook al is hij geen personeelslid meer.

La même intervenante demande s'il faut compléter le texte par des dispositions qui précisent la participation des travailleurs selon qu'ils sont associés ou non.

Le ministre est d'avis qu'il n'y a pas lieu de prévoir ces précisions.

Un membre fait observer que le Conseil national du travail ne partage pas le même point de vue.

Une préopinante demande si on ne peut demander un avis sur ce point. En effet, la participation est un des buts de ces sociétés.

Selon un autre membre, ce point n'est pas l'objet du débat.

À une question posée par un sénateur sur le même point, le ministre répond qu'il n'y a pas contradiction entre le § 1er, 5°, et le § 1er, 9°.

Pour avoir un point de référence précis pour la détermination du taux d'intérêt maximum, le 5° renvoie à la loi du 20 juillet 1955 portant institution d'un Conseil national de la coopération. Mais rien ne s'oppose à ce que l'on prévoie une autre référence ou à ce que l'on charge simplement le Roi d'arrêter le taux d'intérêt.

Un intervenant se demande si ces dispositions laissent suffisamment de latitude aux sociétés qui auraient des conditions d'admission ou de retrait soit très souples soit très contraignantes, et aux sociétés d'un type particulier comme les sociétés unipersonnelles.

Il renvoie plus particulièrement à ce propos au 7°, qui prévoit explicitement la participation de membres du personnel.

Un membre confirme qu'effectivement l'acte de constitution devra tenir compte d'une participation éventuelle des membres du personnel dans les sociétés à finalité sociale.

Concernant le § 2, le ministre déclare que si les sociétés poursuivent une finalité sociale, elles devront systématiquement le mentionner en même temps que leur forme. Elles devront donc se présenter soit comme « société anonyme à finalité sociale », soit comme « société coopérative à finalité sociale », soit comme « société en nom collectif à finalité sociale », etc.

Une intervenante fait observer que, conformément à l'article 164*bis*, § 1er, 8°, un membre du personnel qui n'est plus lié à la société par un contrat de travail perd sa qualité d'associé. Mais on pourrait admettre que l'intéressé désire néanmoins garder sa qualité d'associé, même s'il n'est plus membre du personnel.

Een lid meent dat het betrokken personeelslid in de hypothese van artikel 164*bis*, § 1, 8°, niet langer gemotiveerd is om vennoot te blijven.

Een andere spreker is van oordeel dat artikel 164*bis*, § 1, 8°, voorschrijft dat de vennootschap in haar statuten moet vastleggen hoe een personeelslid dat niet langer door een arbeidsovereenkomst met de vennootschap verbonden is, de hoedanigheid van vennoot kan verliezen. Het verlies van de hoedanigheid is zijns inziens geen automatisch gevolg van het einde van arbeidsovereenkomst. Misschien moet men het woord « kan » toevoegen.

De minister stemt in met dit voorstel.

Artikel 164*ter*

Dit artikel geeft geen aanlieding tot opmerkingen.

Artikel 164*quater*

Een lid merkt op dat § 1 van dit artikel de omzetting van een V.Z.W. in een vennootschap met een sociaal oogmerk betreft.

De tweede paragraaf bepaalt wat er moet gebeuren met het netto-actief van een V.Z.W. dat werd opgenomen in de rekeningen van een vennootschap met een sociaal oogmerk, wanneer deze laatste wordt stopgezet.

Het lid vindt dat in § 2 duidelijker tot uiting moet komen dat het hier gaat om de stopzetting van een vennootschap.

De minister is van oordeel dat de teksten voldoende duidelijk zijn.

Een senator zegt dat het eerste lid van § 2 een algemeen karakter heeft. Het netto-actief van de V.Z.W. mag nooit aan de vennoten worden uitbetaald, noch bij de omzetting van de V.Z.W. in een vennootschap met een sociaal oogmerk, noch bij de vereffening van deze laatste.

Het tweede lid daarentegen heeft alleen betrekking op de stopzetting van de vennootschap met een sociaal oogmerk. Het is inderdaad wenselijk dat dit laatste op een meer expliciete wijze tot uiting komt in de tekst.

Een vorige spreker stelt voor dat in het tweede lid, tussen de woorden « van de vennootschap » en « geeft de vereffenaar » de woorden « bij de stopzetting » worden ingevoegd

Een senator vraagt of het mogelijk is dat een vennootschap met een sociaal oogmerk wordt omgezet in een gewone handelsvennootschap die een vermogensvoordeel voor de vennoten nastreeft.

Un commissaire estime que le membre du personnel concerné, dans l'hypothèse du 164*bis*, § 1er, 8°, ne sera plus motivé pour rester associé.

Un autre intervenant estime que l'article 164*bis*, § 1er, 8°, prévoit que la société doit définir dans ses statuts comment un membre de personnel qui ne serait plus lié à la société par un contrat de travail perdra la qualité d'associé. À son avis, la perte de cette qualité n'est pas une conséquence automatique de la cessation du contrat de travail. Peut-être faudrait-il insérer le mot « peut ».

Le ministre marque son accord sur cette proposition.

Article 164*ter*

Cet article n'appelle aucune observation.

Article 164quater

Un membre fait observer que le § 1er de cet article concerne la transformation d'une A.S.B.L. en société à finalité sociale.

Le deuxième paragraphe prévoit ce qu'il adviendra de l'actif net de l'A.S.B.L. intégré dans les comptes d'une société à finalité sociale lorsque celle-ci cesse d'exister.

Il estime que le § 2 devrait indiquer plus clairement qu'il s'agit ici de l'hypothèse où une société cesse d'exister.

Le minister estime que les textes sont suffisamment clairs.

Un sénateur fait observer que l'alinéa premier du § 2 a une portée générale. L'actif net d'une A.S.B.L. ne peut jamais être versé aux membres, ni en cas de transformation de l'A.S.B.L. en une société à finalité sociale, ni en cas de liquidation de cette dernière.

L'alinéa deux, par contre, porte exclusivement sur la société à finalité sociale qui cesse d'exister. Il est en effet préférable que le texte le dise de manière explicite.

Un préopinant propose qu'à l'alinéa 2 l'on insère entre les mots « tous les créanciers sociaux » et les mots « le liquidateur », les mots « en cas de cessation ».

Un sénateur demande s'il est envisageable qu'une société à finalité sociale se transforme en société commerciale ordinaire poursuivant un avantage patrimonial pour les associés.

De vorige spreker antwoordt dat dit zijns inziens binnen de huidige bepalingen niet kan. Bij de vereffening van de vennootschap met een sociaal oogmerk moeten de vermogensbestanddelen die overblijven na de vergoeding van de vennoten, een bestemming krijgen die het nauwst aanleunt bij het sociaal doel van de vennootschap.

Deze bedragen kunnen derhalve niet worden ingebracht in een «gewone» handelsvennootschap.

Amendement B — *Artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek*

Op een vraag van een lid antwoordt de minister dat de invoering van een nieuwe vennootschapsvorm, de vennootschap met een sociaal oogmerk, een wijziging van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek noodzakelijk maakt.

Het huidige artikel 1832 bepaalt de twee wezenlijke kenmerken van de vennootschap:

— iets wordt in gemeenschap gebracht;

— dit gebeurt met het oogmerk de winst die daaruit kan ontstaan te verdelen.

De vennootschap met een sociaal oogmerk beantwoordt niet aan dit tweede beginsel.

Het voorgestelde artikel werd om technische redenen en voor de duidelijkheid verdeeld in drie leden.

In het eerste lid wordt het algemene beginsel overgenomen dat iets in gemeenschap moet worden gebracht.

Het tweede lid bepaalt dat het doel van de vennootschap duidelijk moet worden omschreven.

Het derde lid stelt als beginsel dat het oogmerk van de vennootschap erin bestaat aan de vennoten een rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel te bezorgen.

Precies met het oog op de oprichting van vennootschappen met een sociaal oogmerk, voorziet dit lid in de mogelijkheid hiervan af te wijken in de oprichtingsakte.

Een senator wijst op de gewoonte om in oprichtingsakten van vennootschappen, na de omschrijving van het doel van de vennootschap, een algemene formule te doen volgen, die bepaalt dat de vennootschap alle activiteiten kan verrichten die rechtstreeks of onrechtstreeks bijdragen tot het bereiken van het doel van de vennootschap.

Hij vraagt of het tweede lid van het voorgestelde artikel 1832 een dergelijke clausule nu onmogelijk maakt.

De minister antwoordt hierop dat De Page indertijd reeds van oordeel was dat de bepalingen van het

Le préopinant répond qu'à son avis la chose n'est pas envisageable dans le cadre des dispositions actuelles. En cas de liquidation de la société à finalité sociale, les éléments patrimoniaux restant après indemnisation des associés doivent recevoir une affectation qui se rapproche autant que possible du but social de la société.

Il est dès lors exclu que ces montants fassent l'objet d'un apport dans une société commerciale «ordinaire».

Amendement B — *Article 1832 du Code civil*

À une question d'un membre, le ministre répond que l'institution d'une forme nouvelle de société, la société à finalité sociale, nécessite une modification de l'article 1832 du Code civil.

L'actuel article 1832 énumère deux caractéristiques fondamentales de la société:

— la mise en commun d'une chose;

— dans le but de répartir les bénéfices qui en résultent.

La société à finalité sociale ne présente pas cette deuxième caractéristique.

Pour des raisons techniques et pour plus de clarté, l'article proposé a été divisé en trois parties.

Le premier alinéa reprend le principe général de la mise en commun de quelque chose.

L'alinéa deux prévoit que l'objet de la société doit être déterminé.

L'alinéa trois rappelle qu'en principe le but de la société est de procurer aux associés un bénéfice patrimonial direct ou indirect.

Et c'est précisément pour permettre la constitution de sociétés à finalité sociale que cet alinéa trois prévoit la possibilité de déroger à ce principe dans l'acte constitutif.

Un sénateur rappelle que, traditionnellement, les actes constitutifs des sociétés, après la définition de leur objet social, reprennent une formule générale qui stipule que la société peut exercer toutes les activités qui contribuent directement ou indirectement à la réalisation de celui-ci.

Il demande si le deuxième alinéa de l'article 1832 tel qu'il est proposé exclut une telle clause.

Le ministre répond qu'en son temps déjà, De Page avait estimé que les dispositions du Code civil relati-

Burgerlijk Wetboek met betrekking tot de vennootschappen achterhaald zijn. Ook al is dit een overdreven uitspraak, toch mag men stellen dat de bertrokken artikelen dienen te worden beoordeeld in het licht van de rechtsleer en de rechtspraak.

De vraag is overigens enigszins theoretisch geworden sinds de nietigheidsgronden werden vastgelegd door de wet van 6 maart 1973 en de Europese richtlijn in dit verband.

Algemeen is men van oordeel dat, buiten hetgeen hierin is bepaald, de oprichters van vennootschappen de nodige vrijheid moet worden gelaten.

Een lid zegt dat de omschrijving van de activiteiten nooit zo ruim kan zijn, dat er *de facto* geen doelstellingen uit kunnen worden afgeleid. Hij beaamt dat het hier de opdracht van de rechtspraak is te bepalen hoe ver men kan gaan.

Het lid wijst erop dat als gevolg van het eerder besproken artikel 164*bis*, het hoofddoel van de vennootschap met een sociaal oogmerk ook niet kan bestaan in het verlenen van een onrechtstreeks vermogensvoordeel aan de venoten. Dat beginsel wordt in lid 3 van dit artikel bevestigd.

De minister beaamt dit.

Amendement C — *Artikel 1 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen*

De minister merkt op dat dit artikel louter van technische aard is en vooral als doel heeft de teksten te verduidelijken.

Grosso modo worden er de volgende beginselen in verwoord:

— Handelsvennootschappen worden beheerst door de overeenkomsten van partijen, door de bijzondere wetten op de koophandel en door het burgerlijk recht (lid 1).

— Het verschil tussen handelsvennootschappen en burgerlijke vennootschappen wordt bepaald door de activiteit die zij uitoefenen.

— Handelsvennootschappen zijn vennootschappen die een handelsactiviteit omschreven in artikel 2 en volgende van het Wetboek van Koophandel uitoefenen.

— Burgerlijke vennootschappen zijn vennootschappen die een burgerrechtelijke activiteit uitoefenen (lid 2, 3 en 5).

— De vraag of een vermogensvoordeel wordt nagestreefd speelt hierbij geen rol. Zelfs wanneer in de statuten is bepaald dat de vennoten geen winst nastreven, kan er sprake zijn van een handelsvennootschap.

ves aux sociétés étaient dépassées. Et, même si ce point de vue peut paraître excessif, on peut soutenir que les articles en question méritent d'être réexaminés à la lumière de la doctrine et de la jurisprudence.

La question est d'ailleurs en partie théorique, depuis que la loi du 6 mars 1973 et la directive européenne en la matière définissent les causes de nullité.

D'une manière générale, on estime que hormis les points prévus ici, les fondateurs d'une société doivent avoir la liberté nécessaire.

Un membre déclare que la description des activités ne peut jamais être étendue au point qu'il soit concrètement impossible d'en déduire des objectifs. Il confirme qu'en la matière, c'est à la jurisprudence de fixer les limites.

Il souligne qu'en vertu de l'article 164*bis* déjà discuté, le but principal de la société à finalité sociale ne peut être de procurer un avantage patrimonial direct ou indirect aux associés. Ce principe se trouve confirmé au troisième alinéa du présent article.

Le ministre souscrit à ce commentaire.

Amendement C — *Article 1er des lois coordonnées sur les sociétés commerciales*

Le ministre fait observer qu'il s'agit d'un article purement technique qui vise surtout à préciser les textes.

En résumé, il formule les principes suivants:

— Les sociétés commerciales sont régies par les conventions des parties, par les lois particulières au commerce et par le droit civil (premier alinéa).

— La différence entre les sociétés commerciales et les sociétés civiles est marquée par les activités qu'elles exercent.

— Les sociétés commerciales sont des sociétés qui ont une activité commerciale telle que décrite aux articles 2 et suivants du Code de commerce.

— Les sociétés civiles sont des sociétés qui exercent une activité civile (alinéas 2, 3 et 5).

— La question de savoir si elles poursuivent ou non un avantage patrimonial ne joue aucun rôle en l'occurrence. Même si les statuts prévoient que les associés ne poursuivent pas un but de lucre, il peut s'agir d'une société commerciale.

Een lid besluit hieruit dat vennootschappen zonder sociaal oogmerk derhalve handelsvennootschappen kunnen zijn.

Wanneer zij activiteiten uitoefenen die geen daden van koophandel zijn, worden zij beschouwd als burgerlijke vennootschappen.

Een ander lid is van oordeel dat in de tekst een aantal zaken worden geregeld die niet direct in verband staan met de invoering van de nieuwe vennootschapsvorm, en derhalve buiten het debat vallen dat momenteel in de werkgroep aan de orde is.

Hij vindt dat hij zich hiervoor moeilijk kan engageren tegenover de Commissie en moet derhalve, wat dit betreft, vertrouwen stellen in de minister.

De minister ontkent niet dat van deze gelegenheid gebruik werd gemaakt om een aantal zaken recht te trekken. Hij onderstreept evenwel dat het hier alleen gaat om technische ingrepen die tot doel hebben de leesbaarheid van de teksten te verbeteren en tot meer interne logica te komen.

Een lid vindt dat er ter zake geen probleem is. Er wordt een nieuwe vennootschapsvorm opgericht met als belangrijkste kenmerk dat de vennoten geen vermogensvoordeel mogen nastreven. Naar gelang van de activiteit die deze vennootschap uitoefent, neemt zij de vorm aan van een handelsvennootschap of een burgerlijke vennootschap.

In het licht hiervan is het noodzakelijk dat ook de algemene bepalingen in het Burgerlijk Wetboek en die in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen worden aangepast. Tot nu toe was het immers een essentieel kenmerk van de handelsvennootschap dat een vermogensvoordeel voor de vennoten wordt nagestreefd.

Een senator vraagt met betrekking tot het eerste lid of er geen tegenspraak is tussen enerzijds de vaststelling dat de vennootschap met een sociaal oogmerk geen winst kan nastreven, maar dat zij anderzijds wel kan worden beheerst door de « bijzondere wetten op de koophandel ».

De minister zegt hierop dat dergelijke vennootschappen, die commerciële activiteiten uitoefenen, functioneren als een handelsvennootschap en derhalve ook door de betrokken wetgeving worden beheerst. Het feit dat de vennoten geen vermogensvoordeel nastreven, verandert hieraan niets.

Een andere senator stelt voor het begrip « burgerrechtelijke vennootschap » in het laatste lid van het artikel te vervangen door « burgerlijke vennootschap », de term die ook in de gecoördineerde wetten wordt gehanteerd.

Un membre en déduit que les sociétés qui n'ont pas de finalité sociale peuvent donc être des sociétés commerciales.

Lorsqu'elles exercent des activités qui ne sont pas des actes de commerce, elles seront considérées comme des sociétés civiles.

Un autre membre estime que le texte règle un certain nombre de problèmes qui ne concernent pas directement l'institution d'une nouvelle forme de société et sortent donc de l'examen qui a été confié au groupe de travail.

Il estime qu'il peut difficilement s'engager vis-à-vis de la commission et est donc obligé de faire confiance au ministre.

Le ministre ne nie pas qu'on ait profité de l'occasion pour préciser un certain nombre de points. Il souligne cependant qu'il s'agit uniquement de précisions techniques qui visent exclusivement à améliorer la lisibilité des textes et à assurer une meilleure cohérence.

Un membre est d'avis que cela ne pose pas de problèmes. On crée une nouvelle forme de société dont la principale caractéristique est que les associés ne peuvent poursuivre un avantage patrimonial. En fonction de l'activité exercée, elle prendra la forme d'une société commerciale ou d'une société civile.

Compte tenu de cette innovation, il s'avère nécessaire d'adapter les dispositions générales du Code civil et des lois coordonnées sur les sociétés commerciales. Jusqu'à présent, en effet, une caractéristique fondamentale de la société commerciale était de poursuivre un avantage patrimonial pour ses associés.

À propos de l'alinéa 1er, un sénateur demande s'il n'y a pas contradiction entre, d'une part, le constat qu'une société à finalité sociale ne peut avoir un objet de lucre, mais que, d'autre part, elle peut être réglée par les « lois particulières au commerce ».

Le ministre répond que des sociétés de ce type qui exercent des activités commerciales, fonctionnent comme des sociétés commerciales et sont donc régies par la législation applicable. Le fait que les associés ne poursuivent pas d'avantage patrimonial ne change rien à la chose.

Un autre sénateur propose de remplacer dans le texte néerlandais, du dernier alinéa de l'article, la notion de « burgerrechtelijke vennootschap » par les mots « burgerlijke vennootschap » utilisés dans les lois coordonnées.

Amendement D

Een lid merkt op dat dit amendement, dat de invoering beoogt van de artikelen 66*bis* tot 66*septies* in het ontwerp, de omzetting regelt van een V.Z.W. in een vennootschap met een sociaal oogmerk.

Hij wijst erop dat hier rekening moet worden gehouden met de wijzigingen die reeds werden aangebracht in amendement A (invoeging van de artikelen 164*bis* tot 164*quater* in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.)

Artikel 66*bis*

Hetzelfde lid stipt aan dat in het eerste lid van het voorgestelde artikel 26*bis* de woorden « vennootschap met een sociaal doel » dienen te worden vervangen door de woorden « vennootschap met een sociaal oogmerk ».

Artikel 66*ter*

Dit artikel geeft geen aanleiding tot opmerkingen.

Artikel 66*quater*

Hetzelfde lid wijst erop dat het voorgestelde artikel 26*quater*, § 1, verwijst naar artikel 8, tweede en derde lid, van de wet van 27 juni 1921 waarbij aan de verenigingen zonder winstoogmerk en aan de instellingen van openbaar nut rechtspersoonlijkheid wordt verleend.

Artikel 66*quinquies*

Het lid merkt op dat de artikelen 170 en 171 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen betrekking hebben op de vormvereisten bij de omzetting van vennootschappen en onder meer bepalen dat deze bij authentieke akte dient te gebeuren.

Artikel 66*sexies*

Een senator wijst erop dat ingevolge dit artikel het netto actief van de vereniging moet worden « gestort » op een onbeschikbare reserverekening.

Hij vindt de term « gestort » hier ongelukkig gekozen omdat het in feite gaat om een afzonderlijke boeking van roerende of onroerende activa op een afzonderlijke reserve.

Spreker stelt daarom voor het woord « gestort » te vervangen door het woord « geboekt ».

Artikel 66*septies*

Dit artikel geeft geen aanleiding tot opmerkingen.

Amendement D

Un membre fait observer que cet amendement qui vise à insérer les articles 66*bis* à 66*septies* dans le projet, règle la transformation de l'A.S.B.L. en une société à finalité sociale.

Il rappelle qu'il faut tenir compte des modifications déjà apportées à l'amendement A (insertion des articles 164*bis* à 164*quater* dans les lois coordonnées sur les sociétés commerciales).

Article 66*bis*

Le même membre souligne qu'au premier alinéa de l'article 26*bis* en projet, les mots « société à but commercial » doivent être remplacés par les mots « société à finalité sociale ».

Article 66*ter*

Cet article n'appelle pas d'observations.

Article 66*quater*

Le même membre souligne que l'article 26*quater*, § 1er en projet renvoie à l'article 8, deuxième et troisième alinéas, de la loi du 27 juin 1921, qui accorde la personnalité juridique aux associations sans but lucratif et aux organismes d'intérêt public.

Article 66*quinquies*

Le même membre fait encore observer que les articles 170 et 171 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales portent sur les conditions de forme à respecter en cas de transformation de la société et que ces articles prévoient notamment que ces transformations doivent se faire par acte authentique.

Article 66*sexies*

Un sénateur souligne qu'en vertu de cet article, l'actif net de l'association doit être « versé » à un compte de réserve indisponible.

Il trouve que le mot « versé » est malencontreux dans la mesure où il s'agit en fait d'une comptabilisation distincte des actifs mobiliers ou immobiliers à une réserve indisponible.

L'intervenant propose dès lors de remplacer le mot « versé » par le mot « comptabilité ».

Article 66septies

Cet article n'appelle pas d'observations.

Amendement E

Artikel 66*octies*

De minister stelt voor de huidige tekst van dit artikel, die punt B wordt, te laten voorafgaan door een nieuwe bepaling onder letter A.

Het artikel luidt dan als volgt:

« Art. 66octies

« In artikel 1 van de wet van 17 juli 1989 betreffende de economische samenwerkingserbanden worden de volgende wijzigingen aangebracht:

A) In § 1, worden de woorden « is een samenwerkingsverband dat » vervangen door « is een vennootschap die »;

B) Het artikel wordt aangevuld met een § 3, luidend als volgt:

« § 3. Het samenwerkingsverband waarvan alle leden overeenkomstig artikel 164bis van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, vennootschappen met een sociaal oogmerk zijn of publiekrechtelijke rechtspersonen, wordt hierna economisch samenwerkingsverband met sociaal oogmerk genoemd. »

Artikel 66*nonies*

Een lid stipt aan dat in het voorgestelde artikel 5, 1°, de woorden « met maatschappelijk doel » dienen te worden vervangen door de woorden « met een sociaal oogmerk ».

Amendement F

Op een vraag ter zake van een lid antwoordt de minister dat deze bepaling een gevolg is van de wijziging van artikel 1 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, waar in het eerste lid sprake is van vennootschappen met een commerciële vorm.

Amendementen G tot K

De minister merkt op dat het hier om louter technische aanpassingen gaat, die noodzakelijk zijn door de wijzigingen in de vorige amendementen.

I.v.m. het amendement H vraagt een senator of men de woorden « met een sociaal oogmerk » niet zou vervangen door « vennootschap met een sociaal oogmerk ». Zo niet zal men spreken over, bij voorbeeld, de « N.V. Alfa met een sociaal oogmerk ».

Amendement E

Article 66*octies*

Le ministre propose de remplacer le texte actuel de cet article, qui deviendrait le point B, par une disposition nouvelle formulée sous A.

L'article serait dès lors libellé comme suit:

« Art. 66 octies

« À l'article 1er de la loi du 17 juillet 1989 sur les groupements d'intérêt économique, sont apportées les modifications suivantes:

A) Au § 1er, remplacer les mots « celui qui, constitué » par les mots « une société qui, constituée »;

B) Compléter, l'article par un § 3, libellé comme suit:

« § 3. Le groupement dont tous les membres sont des sociétés à finalité sociale, conformément à l'article 164bis des lois sur les sociétés commerciales coordonnées le 30 novembre 1935, ou des personnes morales de droit public, est appelé groupement d'intérêt économique à finalité sociale. »

Article 66*nonies*

Un membre souligne que dans l'article 5, 1° en projet, les mots « à but social » doivent être remplacés par les mots « à finalité sociale ».

Amendement F

À la question posée par un membre, le ministre répond que cette disposition est une conséquence de la modification de l'article premier des lois coordonnées sur les sociétés commerciales qui, dans son premier alinéa, fait mention de sociétés à forme commerciale.

Amendements G à K

Le ministre fait observer qu'il s'agit d'adaptations purement techniques rendues nécessaires par les modifications apportées aux amendements précédents.

À propos de l'amendement H, un sénateur demande si les mots « à finalité sociale » ne devraient pas être remplacés par les mots « société à finalité sociale ». À défaut, on parlera par exemple de la « S.A. Alfa, à finalité sociale ».

De minister verklaart dat het hier een keuze betreft waarmee men het voorstel van de heer Taminiaux wenst te eerbiedigen. Het voorstel van de vorige spreker lijkt hem te zwaar.

Een lid is van oordeel dat de woorden « met een sociaal oogmerk » onmiddellijk na de firmanaam moeten komen.

Een ander lid acht « N.V. met een sociaal oogmerk Alfa » de beste oplossing. Dit is de meest elegante formule. Men mag « met een sociaal oogmerk » niet scheiden van « N.V. ». De firmanaam kan ofwel vooraan ofwel achteraan staan.

De werkgroep stemt hiermee in.

Amendement L

De minister wijst erop dat, na deze wijziging, de eerste zin van artikel 32, A), derhalve luidt als volgt:

« In het geval omschreven in artikel 164bis en in afwijking van het tweede lid mag het vaste gedeelte van het maatschappelijk kapitaal niet lager zijn dan 250 000 frank. »

Ook hier gaat het om een louter technische wijziging in het licht van de bepalingen van amendement A.

Een lid merkt op dat het voorgestelde artikel niet vermeldt dat het vaste gedeelte meteen ten belope van 100 000 frank volgestort moet zijn, en de rest binnen twee jaar. Hiertoe dient een amendement te worden ingediend.

De minister stemt hiermee in.

Hij herinnert eraan dat de heer Devlieghere in de Kamercommissie reeds een amendement van die strekking heeft ingediend.

Een senator vraagt toelichting bij de huidige tekst en de wijzigingen die het amendement zou aanbrengen.

De minister verklaart dat een coöperatieve vennootschap momenteel het vaste gedeelte meteen voor 250 000 frank moet volstorten. De nieuwe tekst houdt in dat dit maar ten belope van 100 000 frank moet gebeuren, en dat de rest binnen twee jaar gestort moet worden. Hetzelfde geldt voor de toekomstige « coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk » (de oude coöperatieve vennootschappen bij wijze van deelneming).

Hij brengt enkele verduidelijkingen aan bij de begrippen vennootschap, vereniging, V.Z.W. en de vennootschap met een sociaal oogmerk.

Aan de basis heeft men steeds een groep van individuen. Men noemt dit een vennootschap indien de

Le ministre répond qu'il s'agit là d'un choix qui vise à respecter la proposition de loi de M. Taminiaux. La proposition faite par l'intervenant lui paraît trop lourde.

Un membre fait observer que les mots « à finalité sociale » doivent suivre immédiatement après la dénomination.

Un autre membre estime que la « S.A. à finalité sociale » est la meilleure solution. C'est la formule la moins lourde. Il ne faut pas séparer « à finalité sociale » de « S.A. ». La dénomination pourrait suivre ou précéder cette mention.

Le groupe de travail marque son accord.

Amendement L

Le ministre souligne qu'après modification, la première phrase de l'article 32, A), sera donc libellée comme suit:

« Dans le cas visé à l'article 164bis et par dérogation au deuxième alinéa, la part fixe du capital social ne peut être inférieure à 250 000 francs. »

Il s'agit ici aussi d'une modification purement technique compte tenu des dispositions de l'amendement A.

Un membre fait observer que l'article en projet ne stipule pas que la part fixe doit être libérée d'emblée à concurrence de 100 000 francs, le solde devant être libéré dans les deux ans. Il faut déposer un amendement à cet effet.

Le ministre marque son accord.

Il rappelle que M. Devlieghere avait déjà déposé un amendement dans ce sens en commission de la Chambre.

Un sénateur demande des précisions à propos du texte actuel et des modifications qu'y apporterait l'amendement.

Le ministre explique qu'à l'heure actuelle, une société coopérative est tenue, dès sa constitution, de libérer entièrement la part fixe du capital à concurrence de 250 000 francs. Le nouveau texte implique que cette libération ne doit se faire qu'à concurrence de 100 000 francs, le solde étant libéré dans un délai de deux ans. Il en va de même pour les futures « sociétés coopératives à finalité sociale » (les anciennes sociétés coopératives de participation).

Il apporte quelques précisions aux notions de société, d'association, d'A.S.B.L. et de société à finalité sociale.

À la base, il y a toujours un groupe de personnes. On parlera de société si les associés poursuivent un

vennoten een persoonlijke verrijking nastreven. Men noemt het een vereniging indien zij geen persoonlijke verrijking beogen.

De winst vormt dus wel degelijk het criterium om de vennootschap van de vereniging te onderscheiden. Bepalend hierbij is het doel van de vennootschap. Wanneer dit doel erin bestaat winst te maken, gaat het om een vennootschap. Het is daarbij van geen belang welke persoonlijke drijfveren of subjectieve overtuiging de vennoten hebben. Humanitaire of vrijgevige bedoelingen kunnen op zich het doel van de vennootschap en dus ook haar aard niet veranderen.

Het winstbegrip dat men hier hanteert, stemt overeen met de rechtsleer en met de benadering in de Franse wet van 11 juli 1985, die inhoudt dat het winstoogmerk bestaat in ofwel de rechtstreekse winst, dit is het dividend, ofwel de onrechtstreekse winst, namelijk de besparing.

Waarin onderscheidt dit zich van de V.Z.W.? Artikel 1 van de wet van 27 juli 1921 bepaalt dat de V.Z.W. de vereniging is die geen nijverheids- of handelszaken drijft en niet tracht een stoffelijk voordeel aan haar leden te verschaffen. Wat moet men verstaan onder het begrip «handelszaken» en «afwezigheid van winstgevend doel»?

Is het enkele feit dat men een overschot van de ontvangsten op de uitgaven nastreeft strijdig met de wet indien dat overschot besteed wordt aan het niet winstgevend doel? Hoever kan men daarin gaan? De rechtspraak trekt een dubbele grens: enerzijds moet de winstgevende activiteit minder belangrijk zijn dan de hoofdactiviteit die niet op winst gericht is en moet de winst worden besteed aan het niet winstgevend doel, anderzijds moet die winstgevende activiteit een noodzakelijk, zelfs onontbeerlijk middel zijn om het niet winstgevend doel te realiseren.

Vennootschappen met een sociaal oogmerk kunnen de vorm aannemen van alle handelsvennootschappen opgesomd in artikel 2 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (artikel 164*bis*). Zij kunnen dus opteren voor de vorm die hun het meest aangewezen lijkt om het bestuur en de structuur van de onderneming te organiseren. Het zou tegenstrijdig zijn niet toe te staan dat zij de vorm van een naamloze vennootschap aannemen. Een vennootschap met een sociaal oogmerk wordt immers niet gekenmerkt door de vorm, maar door het sociaal oogmerk. In die zin vertoont de vennootschap met een sociaal oogmerk gelijkenis met de burgerlijke vennootschap, die eveneens de vorm van een handelsvennootschap kan aannemen maar toch een burgerlijke vennootschap is gelet op haar burgerlijk karakter.

Een senator vraagt zich af of de specifieke reglementering van sommige vennootschapsvormen niet strijdig is met het doel dat wordt beoogd met de

enrichissement personnel. On parlera d'association si ceux-ci ne poursuivent pas d'enrichissement personnel.

C'est donc bien le bénéfice qui fournit le critère permettant de distinguer la société d'une association. Ce qui est déterminant à cet égard, c'est le but de la société. Si ce but est la réalisation de bénéfices, ce sera une société. Peu importent ici les motivations individuelles ou les convictions subjectives des associés. Des intentions généreuses ou humanitairs ne suffisent donc pas à modifier le but de la société et, partant, sa nature.

La notion de bénéfice telle qu'utilisée ici est celle que l'on retrouve dans la jurisprudence et dans la doctrine. Elle est conforme aussi à la notion de la loi française du 11 juillet 1985 qui implique que le but lucratif peut viser soit le bénéfice direct, à savoir le dividende, soit le bénéfice indirect, à savoir l'épargne.

En quoi consiste alors la différence avec une A.S.B.L.? L'article premier de la loi du 27 juin 1921 dispose que l'association sans but lucratif est celle qui ne se livre pas à des opérations industrielles ou commerciales ou qui ne cherche pas à procurer à ses membres un gain matériel. Que faut-il entendre par «opérations commerciales» et par absence de but lucratif?

Le seul fait de poursuivre un excédent des recettes par rapport aux dépenses est-il contraire à la loi si cet excédent est affecté au but non lucratif? Jusqu'où peut-on aller? La jurisprudence a établi une double limitation: d'une part, l'activité lucrative doit être moins importante que l'activité principale, qui ne vise pas un gain, et les bénéfices doivent être affectés au but non lucratif, et, d'autre part, l'activité lucrative doit constituer un moyen nécessaire, voire indispensable, à la réalisation du but non lucratif.

Les sociétés à finalité sociale peuvent adopter la forme de toutes les sociétés commerciales énumérées à l'article 2 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (art. 164*bis*). Elles peuvent donc opter pour la forme qui leur paraît la plus appropriée pour organiser l'administration et la structure de la société. Il serait contradictoire de ne pas permettre qu'elles adoptent la forme d'une société anonyme. La société à finalité sociale ne se caractérise pas, en effet, par la forme, mais bien par sa finalité sociale. Et, dans ce sens, la société à finalité sociale présente une certaine ressemblance avec la société civile, qui peut, elle aussi, adopter la forme d'une société commerciale, mais qui reste une société civile compte tenu de son caractère civil.

Un sénateur se demande si la réglementation spécifique de certaines formes de société n'est pas contraire à l'objectif poursuivi par la société à finalité sociale.

vennootschap met een sociaal oogmerk. Zo kan er, bijvoorbeeld, in een B.V.B.A. verzet rijzen bij de vennoten tegen het aandeelhouderschap van de werknemers. Dat probleem bestaat niet indien de vennootschap met een sociaal oogmerk alleen de vorm van een coöperatieve vennootschap kan aannemen, daar dit uit zichzelf een vennootschap is die gericht is op samenwerking van mensen. Een ander probleem is de intrede van een nieuwe vennoot, wat in sommige vennootschapsvormen slechts kan na een verhoging van het kapitaal, terwijl die verplichting in een coöperatieve vennootschap niet bestaat.

De minister repliceert dat de vennootschap met een sociaal oogmerk wordt bepaald door een altruïstisch doel, maar ook door een betere deelneming van de werknemers aan de bewerkstelling van dat doel. Het doel van de coöperatieve vennootschap — industrieel, commercieel of sociaal — is daarentegen niet altruïstisch of extern.

Wat de B.V.B.A. betreft, zal de intrede van buitenstaanders kunnen worden verhinderd, zoals dat nu het geval is, maar niet de intrede van werknemers.

Voorts verwijst hij naar het arrest van het Hof van Beroep van Brussel van 16 mei 1984 inzake *A.S.B.L., P.M.U. t/S.A. Tiercé franco-belge* en *S.A. Générale hippique tiercé*. Het Hof was van oordeel dat de activiteiten van de V.Z.W. P.M.U. terecht werden stopgezet door de handelsrechtbank vermits zij genoot van een fiscaal gunstig regime, gebruik maakte van een minder beperkende vennootschapsvorm dan de vennootschapsvormen van artikel 2 van het Wetboek van Koophandel en genoot van een zekere sympathie bij het publiek ten aanzien van V.Z.W.'s. Het is duidelijk dat voor een vennootschap met een sociaal oogmerk de regels van het Wetboek van Koophandel gelden. Het feit dat men geen winstgevend doel nastreeft, maakt nog niet dat men niet de hoedanigheid van handelaar heeft (*cf.* nieuw artikel 1).

Hij pleit er ten slotte voor dat alle artikelen door dezelfde personen ondertekend en neergelegd zouden worden. Hij verwijst naar de invoering van de éénpersoonsvennootschap in 1987, waarvoor men het Burgerlijk Wetboek gewijzigd heeft.

Amendement M

De minister stipt aan dat de bepaling in artikel 212, eerste lid, door amendement C werd overgeheveld naar artikel 1 van de gecoördineerde wetten en derhalve overbodig is geworden op deze plaats.

Het tweede lid, dat betrekking heeft op de burgerlijke vennootschappen die tot doel hebben steenkoolmijnen te ontginnen, kan niet worden opgeheven.

C'est ainsi que dans une S.P.R.L., les associés pourraient s'opposer à l'actionnariat des membres du personnel. Ce problème n'existerait pas si la société à finalité sociale pouvait adopter uniquement la forme d'une société coopérative, celle-ci visant par définition la collaboration entre individus. Un autre problème est l'admission d'un nouvel associé, ce qui n'est possible dans certaines formes de société que moyennant une augmentation de capital, cette obligation n'existant pas non plus dans la société coopérative.

Le ministre répond que la société à finalité sociale se définit par son but altruiste, et aussi par une association plus étroite des travailleurs à la réalisation de ce but. Le but de la société coopérative, par contre, — industriel, commercial ou social —, n'est pas altruiste ou extraverti.

En ce qui concerne la S.P.R.L., l'entrée de tiers pourra être empêchée, comme c'est le cas aujourd'hui, mais non l'entrée de membres du personnel.

Il renvoie par ailleurs à l'arrêt de la Cour d'appel de Bruxelles du 16 mai 1984 dans l'affaire A.S.B.L. P.M.U. contre S.A. Tiercé franco-belge et la S.A. Générale hippique tiercé. La Cour a estimé que c'est à juste titre que le tribunal de commerce avait mis un terme aux activités de l'A.S.B.L. P.M.U., celle-ci bénéficiant d'un régime fiscal privilégié, ayant recouru à une forme de société moins restrictive que les formes prévues à l'article 2 du Code de commerce et profitant d'une certaine sympathie dans le public à l'égard des A.S.B.L. Il est clair qu'à l'égard d'une société à finalité sociale, ce sont les règles du Code de commerce qui s'appliquent. Le fait de ne pas poursuivre un but lucratif ne suffit pas à empêcher que l'on n'ait pas la qualité de commerçant (voir le nouvel article 1er).

Il plaide enfin pour que tous les articles soient signés par les mêmes membres avant d'être déposés. Il renvoie encore à la création de la société d'une personne en 1987, qui a également demandé une adaptation du Code civil.

Amendement M

Le ministre souligne que la disposition de l'article 212, premier alinéa, a été transférée, par l'amendement C, à l'article premier des lois coordonnées et ne doit dès lors pas être maintenue ici.

L'alinéa deux qui concerne les sociétés ayant l'exploitation des mines pour objet ne peut être abrogé.

Amendementen N tot Z

De minister merkt op dat bij de oprichting van een vennootschap met een sociaal oogmerk in het uittreksel van de oprichtingsakte uitdrukkelijk moet worden vermeld dat wordt afgeweken van het beginsel volgens hetwelk een vennootschap tot doel heeft aan de vennoten een rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel te bezorgen.

In het licht hiervan worden de opsommingen in de artikelen 7, *a)* en *b)*, en 9 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen aangevuld.

Aan het einde van de besprekingen in de Werkgroep dient de heer Vandenberghe c.s. volgende amendementen in die de oplossing bevatten die de Werkgroep voorlegt aan de voltallige Commissie:

« Art. 22bis (nieuw)

« Een artikel 22bis, luidend als volgt invoegen:

« Artikel 22bis. — Artikel 81, eerste lid, 2°, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 6 maart 1973 en van 24 maart 1978, wordt aangevuld door wat volgt:

« In het geval omschreven in artikel 164bis moeten deze vermelding of afkortingen gevolgd worden met de woorden « met sociaal oogmerk ».

Verantwoording

Deze wijziging laat zich inschrijven in het raam van het nieuwe artikel 164bis.

« Art. 23bis (nieuw)

« Een artikel 23bis luidend als volgt invoegen:

« Artikel 23bis. — Artikel 114, eerste lid, 2° van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 6 maart 1973, wordt aangevuld als volgt:

« In het geval omschreven in artikel 164bis moeten deze vermelding of afkortingen gevolgd worden met de woorden « met sociaal oogmerk. »

Verantwoording

Deze wijziging laat zich inschrijven in het raam van het nieuwe artikel 164bis.

« Art. 25bis (nieuw)

« Een artikel 25bis in te voegen, luidend als volgt:

Amendements N à Z

Le ministre fait observer que lors de la constitution d'une société civile à finalité sociale, l'extrait de l'acte constitutif devra mentionner expressément qu'il est dérogé au principe selon lequel une société a pour but de procurer à ses associés un bénéfice patrimonial direct ou indirect.

C'est en tenant compte de cette modification que les énumérations des articles 7, *a)* en *b)*, et 9 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales sont complétées.

Au terme de la discussion au sein du groupe de travail, MM. Vandenberghe et consorts ont déposé les amendements suivants, qui traduisent la solution proposée par le groupe à la Commission plénière:

« Art. 22bis (nouveau)

« Insérer un article 22bis, libellé comme suit:

« Article 22bis. — L'article 81, alinéa 1er, 2°, des mêmes lois coordonnées, modifié par les lois du 6 mars 1973 et du 24 mars 1978, est complété par ce qui suit:

« Dans le cas prévu à l'article 164bis, cette mention ou ces initiales doivent être suivis des mots « à finalité sociale ».

Justification

La présente modification s'inscrit dans le cadre du nouvel article 164bis.

« Art. 23bis (nouveau)

« Insérer un article 23bis. libellé comme suit:

« Article 23bis. — L'article 114, alinéa 1er, 2°, des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 6 mars 1973, est complété par ce qui suit:

« dans le cas prévu à l'article 164bis, cette mention doit être suivie des mots « à finalité sociale. »

Justification

La présente modification s'inscrit dans le cadre du nouvel article 164bis.

« Art. 25bis (nouveau)

« Insérer un article 25bis, libellé comme suit:

« Artikel 25bis. — Artikel 138, eerste lid, 2° van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 6 maart 1973 en 24 maart 1978, wordt aangevuld door wat volgt :

« In het geval omschreven in artikel 164bis moeten deze vermelding of afkortingen gevolgd worden met de woorden « met sociaal oogmerk. »

Verantwoording

Deze wijziging laat zich inschrijven in het raam van het nieuwe artikel 164bis.

« Art. 26

« Dit artikel door de volgende bepaling vervangen :

« Artikel 26. — In artikel 141 van dezelfde gecoördineerde wetten, ingevoegd bij de wetten van 20 juli 1991, wordt § 3 geschrapt en wordt § 4, § 3. »

Verantwoording

Aangezien het nieuwe artikel 164bis onder meer de mogelijkheid biedt coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk op te richten, moet niet meer worden voorzien in een coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming.

« Art. 32

« In het ontworpen artikel 147bis, § 1, laatste lid, worden de woorden « In afwijking van het tweede lid » vervangen door « In de bij artikel 164bis voorziene hypothese en in afwijking van het tweede lid » en worden de woorden « coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming » geschrapt. »

Verantwoording

Aangezien het nieuwe artikel 164bis onder meer de mogelijkheid biedt coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk op te richten, moet niet meer worden voorzien in een coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming.

« Art. 42bis (nieuw)

« Een nieuw artikel 42bis in te voegen, luidend als volgt :

« Artikel 42bis. — Artikel 159, laatste lid van de gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 20 juli 1991, wordt vervangen door wat volgt :

« In het geval omschreven in artikel 164bis moeten deze vermelding of afkortingen vermeldt in het vorige lid, gevolgd worden met de woorden « met sociaal oogmerk. »

« Article 25bis. — L'article 138, alinéa 1er, 2°, des mêmes lois coordonnées, modifié par les lois du 6 mars 1973 et 24 mars 1978, est complété par ce qui suit :

« dans le cas prévu à l'article 164bis, cette mention ou ces initiales doivent être suivis des mots « à finalité sociale. »

Justification

La présente modification s'inscrit dans le cadre du nouvel article 164bis.

« Art. 26

« Remplacer cet article par la disposition suivante :

« Article 26. — À l'article 141 des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 20 juillet 1991, le § 3 est supprimé et le § 4 devient le § 3. »

Justification

Dans la mesure où le nouvel article 164bis permettra notamment de créer des sociétés coopératives à finalité sociale, il n'est plus utile de maintenir la société coopérative de participation.

« Art. 32

« À l'article 147bis, § 1er, dernier alinéa, en projet, les mots « Par dérogation au deuxième alinéa » sont remplacés par les mots « Dans l'hypothèse prévue à l'article 164bis et par dérogation au deuxième alinéa » et les mots « d'une société coopérative de participation » sont supprimés. »

Justification

Dans la mesure où le nouvel article 164bis permettra notamment de créer des sociétés coopératives à finalité sociale, il n'est plus utile de maintenir la société coopérative de participation.

« Art. 42bis (nouveau)

« Insérer un article 42bis, libellé comme suit :

« Article 42bis. — L'article 159, dernier alinéa, des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 20 juillet 1991, est remplacé par ce qui suit :

« Dans l'hypothèse prévue à l'article 164bis, les mots ou initiales dont il est question à l'alinéa précédent doivent être suivis des mots « à finalité sociale. »

Verantwoording

Deze wijziging laat zich inschrijven in het raam van het nieuwe artikel 164bis.

« Art. 44bis (nieuw)

« Een afdeling VIIbis, die de artikelen 164bis tot 164quater bevat en die luidt als volgt, wordt in dezelfde gecoördineerde wetten ingevoegd:

« Afdeling VIIbis

Vennootschappen met een sociaal oogmerk

Art. 164bis

« § 1. De vennootschappen opgesomd onder artikel 2 worden als vennootschappen met een sociaal oogmerk beschouwd indien ze niet gericht zijn op de verrijking van hun vennoten en wanneer hun statuten:

1° bepalen dat de vennoten geen of een beperkt vermogensvoordeel nastreven;

2° op precieze wijze het doel van de activiteiten omschrijven, waarbij het hoofddoel niet kan bestaan in het verlenen van een onrechtstreeks vermogensvoordeel aan de vennoten;

3° omschrijven op welke wijze de winst wordt besteed alsmede de vorming van de reserves;

4° bepalen dat niemand aan de stemming in de algemene vergadering kan deelnemen met meer dan een tiende van het aantal stemmen verbonden aan de op de algemene vergadering vertegenwoordigde deelbewijzen of aandelen; dit percentage wordt op één twintigste gebracht wanneer één of meer vennoten de hoedanigheid hebben van personeel in dienst genomen door de vennootschap;

5° bepalen dat het beperkte rechtstreekse vermogensvoordeel dat de vennootschap aan de vennoten uitkeert, niet hoger kan zijn dan de rentevoet vastgesteld door de Koning ter uitvoering van de wet van 20 juli 1955 houdende instelling van een Nationale Raad voor de coöperatie, toegepast op het werkelijk gestorte bedrag van de deelbewijzen of aandelen;

6° bepalen dat de bestuurders of zaakvoerders ieder jaar een bijzonder verslag uitbrengen over de wijze waarop de vennootschap toezicht heeft uitgeoefend op het doel dat zij overeenkomstig 2° heeft vastgesteld; dit verslag zal met name dienen aan te geven dat de uitgaven inzake investeringen, inzake de werkingskosten en vergoedingen bestemd zijn om de verwezenlijking van het doel van de vennootschap te bevorderen.

Justification

La présente modification s'inscrit dans le cadre du nouvel article 164bis.

« Art. 44bis (nouveau)

« Une section VIIbis, comprenant les articles 164bis à 164quater, et rédigée comme suit, est insérée dans les mêmes lois coordonnées:

« Section VIIbis

Des sociétés à finalité sociale

Art. 164bis

« § 1er. Les sociétés énumérées à l'article 2 sont appelées sociétés à finalité sociale lorsqu'elles ne sont pas vouées à l'enrichissement de leurs associés et lorsque leurs statuts:

1° stipulent que les associés ne recherchent qu'un bénéfice patrimonial limité ou aucun bénéfice patrimonial;

2° définissent de façon précise le but social auquel sont consacrées les activités visées dans leur objet social et n'assignent pas pour but principal à la société de procurer aux associés un bénéfice patrimonial indirect;

3° définissent la politique d'affectation des profits et de constitution de réserves;

4° stipulent que nul ne peut prendre part au vote à l'assemblée générale pour un nombre de voix dépassant le dixième des voix attachées aux parts ou actions représentées à l'assemblée générale; ce pourcentage est porté au vingtième lorsqu'un ou plusieurs associés ont la qualité de membre du personnel engagé par la société;

5° stipulent, lorsque la société procure aux associés un bénéfice patrimonial direct limité, que le bénéfice distribué à ceux-ci ne peut dépasser le taux d'intérêt fixé par le Roi en exécution de la loi du 20 juillet 1955 portant institutions d'un Conseil national de la coopération, appliqué au montant effectivement libéré des parts ou actions;

6° prévoient que, chaque année, les administrateurs ou gérants feront rapport spécial sur la manière dont la société a veillé à réaliser le but qu'elle s'est fixé conformément au 2°; ce rapport établira notamment que les dépenses relatives aux investissements, aux frais de fonctionnement et aux rémunérations sont conçues de façon à privilégier la réalisation du but social de la société;

7° de modaliteiten vaststellen op grond waarvan aan ieder personeelslid de mogelijkheid wordt geboden om ten laatste één jaar na zijn indienstneming door de vennootschap, de hoedanigheid van vennoot te verkrijgen. Deze bepaling is niet van toepassing op de personeelsleden die niet over de volledige burgerrechtelijke bekwaamheid beschikken;

8° de modaliteiten vaststellen op grond waarvan personeelsleden die niet langer door een arbeidsovereenkomst met de vennootschap zijn gebonden, ten laatste één jaar na het einde van deze overeenkomst, de hoedanigheid van vennoot verliezen.

9° bepalen dat na de aanzuivering van het passief en de vergoeding van de inbreng aan de vennoten, het overschot na vereffening een bestemming zal krijgen die het nauwst aanleunt bij het sociaal doel van de vennootschap.

Het bijzonder verslag bedoeld in het 6° lid wordt ingelast in het jaarverslag dat volgens de artikelen 77, 107, 137 en 158 dient opgesteld te worden.

§ 2. De in § 1 bedoelde vennootschappen die dergelijke statutaire bepalingen aannemen, moeten aan iedere vermelding van hun rechtsvorm de woorden « met een sociaal oogmerk » toevoegen. De rechtsvorm van de vennootschap moet overeenkomstig de artikelen 7 en 9 op deze laatste wijze worden bekendgemaakt.

§ 3. Indien een vennootschap de bepalingen van § 1 niet langer naleeft, mogen de bestaande reserves, onder welke vorm dan ook niet uitgekeerd worden. De akte tot wijziging van de statuten moet er een bestemming aan geven dat zo gauw mogelijk aanleunt bij het vroegere sociaal doel van de vennootschap; deze bestemming geschiedt onverwijld.

Bij overtreding veroordeelt de rechtbank, op verzoek van een vennoot, een belanghebbende derde of het Openbaar Ministerie, de bestuurders of zaakvoerders hoofdelijk tot betaling van de uitgekeerde sommen of tot herstel van alle gevolgen voortkomende uit het niet naleven van de hierboven bepaalde vereisten inzake de bestemming der reserves.

De in het vorige lid bedoelde personen kunnen een vordering instellen tegen de begunstigden indien zij bewijzen dat deze kennis hadden van de onrechtmatigheid van de uitkeringen te hunnen voordele of, gelet op de omstandigheden daarvan niet onwetend konden zijn.

Art. 164ter

Op vordering van een vennoot, van een belanghebbende derde of van het Openbaar Ministerie kan de rechtbank de ontbinding uitspreken:

1° van een vennootschap die zich voordoet als een vennootschap met een sociaal oogmerk, hoewel haar statuten niet voorzien of niet meer voorzien in alle of in een deel van de bepalingen bedoeld in artikel 164bis, § 1;

7° prévoient les modalités permettant à chaque membre du personnel d'acquérir, au plus tard un an après son engagement par la société, la qualité d'associé; cette disposition ne s'applique pas aux membres du personnel qui ne jouissent pas de la pleine capacité civile;

8° prévoient les modalités permettant que le membre du personnel qui cesse d'être dans les liens d'un contrat de travail avec la société perde, un an au plus tard après la fin de ce lien contractuel, la qualité d'associé.

9° stipulent qu'après l'apurement de tout le passif et le remboursement de leur mise aux associés, le surplus de liquidation recevra une affectation qui se rapproche le plus possible du but social de la société.

Le rapport spécial visé à l'alinéa 6° sera intégré au rapport de gestion devant être établi conformément aux articles 77, 107, 137 et 158.

§ 2. Les sociétés visées au § 1er qui adoptent de telles dispositions statutaires doivent ajouter à toute mention de leur forme juridique les mots « à finalité sociale ». C'est ainsi complétée que la forme de la société doit être publiée conformément aux articles 7 et 9.

§ 3. Si une société abandonne les dispositions visées au § 1, les réserves existantes ne peuvent, sous quelque forme que ce soit faire l'objet d'une distribution. L'acte de modification des statuts doit déterminer leur affectation en se rapprochant le plus possible du but social qu'avait la société; il doit être procédé à cette affectation sans délai.

En cas d'infraction, le tribunal condamne solidairement, à la requête d'un associé, d'un tiers intéressé ou du ministère public, les administrateurs ou gérants au paiement des sommes distribuées ou à la réparation de toutes les conséquences provenant d'un non-respect des exigences prévues ci-dessus à propos de l'affectation desdites réserves.

Les personnes visées à l'alinéa précédent peuvent agir contre les bénéficiaires si elles prouvent que ceux-ci connaissaient l'irrégularité des distributions effectuées en leur faveur ou ne pouvaient l'ignorer compte tenu des circonstances.

Art. 164ter

À la requête soit d'un associé, soit d'un tiers intéressé, soit du ministère public, le tribunal peut prononcer la dissolution:

1° d'une société qui se présente comme société à finalité sociale alors que ses statuts ne prévoient pas ou ne prévoient plus tout ou partie des dispositions visées à l'article 164bis, § 1;

2° van een vennootschap met een sociaal oogmerk die in de praktijk op ernstige wijze de statutaire bepalingen overtreedt welke zij overeenkomstig artikel 164bis, § 1 heeft aangenomen.

Art. 164quater

§ 1. Wanneer een vereniging zonder winstoogmerk overeenkomstig de artikelen 26bis tot 26septies van de wet van 27 juni 1921 wordt omgezet in een vennootschap met een sociaal oogmerk, wordt het bedrag van het netto-actief, bedoeld in artikel 26sexies, § 1, van deze wet vermeld in de jaarrekening van de vennootschap.

§ 2. Dit bedrag mag niet aan de vennoten worden terugbetaald of uitgekeerd, zulks ongeacht de vorm waarin dat geschiedt.

Na voldoening van de schuldeisers van de vennootschap, bij de stopzetting, geeft de vereffenaar, of in voorkomend geval, de curator, een bestemming aan voornoemd bedrag die zoveel mogelijk het doel dat de vennootschap overeenkomstig artikel 164bis, derde lid, 1°, heeft vooropgesteld, moet benaderen.

Dit bedrag is onderworpen aan de regels bepaald onder artikel 164bis, § 3, indien ten gevolge van een wijziging van de statuten, de vennootschap niet langer een vennootschap met een sociaal oogmerk is.

§ 3. Op verzoek van een vennoot, van een belanghebbende derde, of van het openbaar ministerie, veroordeelt de rechtbank de bestuurders of zaakvoerders, de vereffenaar(s) of de curator(en) hoofdelijk tot betaling van de bedragen die in strijd met § 2 zijn terugbetaald of uitgekeerd. Deze bedragen worden hetzij op een onbeschikbare reserverekening gestort, hetzij door de rechtbank overeenkomstig § 2, tweede lid, toegewezen.

De in het vorige lid bedoelde personen kunnen zich verhalen tegen de begunstigden indien zij kunnen bewijzen dat deze laatsten kennis hadden van de onrechtmatigheid van de terugbetalingen of de uitkeringen te hunnen voordele of, gelet op de omstandigheden, daarvan niet onwetend konden zijn.»

Verantwoording

Dit amendement vloeit voort uit de discussies die de leden van de werkgroep opgericht door de Commissie voor handelsrecht en de vertegenwoordiger van de minister hebben gevoerd omtrent de problemen die aan de orde zijn gesteld door voorstel 535 van de heer Taminiaux c.s.

Dit voorstel van wet 535 betreffende de vennootschappen met een sociaal oogmerk, de vennootschap-

2° d'une société à finalité sociale qui, dans sa pratique effective, contrevient aux dispositions statutaires qu'elle a adoptées conformément à l'article 164bis, § 1er.

Art. 164quater

§ 1er. Lorsqu'une association sans but lucratif s'est transformée en société à finalité sociale conformément aux articles 26bis à 26septies de la loi du 27 juin 1921, le montant d'actif net visé à l'article 26sexies, § 1er, de cette loi doit être identifié dans les comptes annuels de la société.

§ 2. Ce montant ne peut faire l'objet, sous quelque forme que ce soit, d'un remboursement aux associés ou d'une distribution.

Après le règlement de tous les créanciers sociaux en cas de cessation, le liquidateur ou, le cas échéant, le curateur donne à ce montant une affectation qui se rapproche autant que possible du but assigné à la société conformément à l'article 164bis, alinéa 2, 1°.

Ce montant est soumis au régime prévu à l'article 164bis, § 3, si, par suite d'une modification statutaire, n'est plus une société à finalité sociale.

§ 3. À la requête soit d'un associé, soit d'un tiers intéressé, soit du ministère public, le tribunal condamne solidairement soit les administrateurs ou gérants, soit le ou les liquidateurs, soit le ou les curateurs au paiement des sommes qui auraient été remboursées ou distribuées en contrariété avec le § 2. Ces sommes sont soit versées à un compte de réserve indisponible, soit affectées par le tribunal conformément au § 2, alinéa 2.

Les personnes visées à l'alinéa précédent peuvent agir contre les bénéficiaires si elles prouvent que ceux-ci connaissaient l'irrégularité des remboursements ou distributions effectués en leur faveur ou ne pouvaient l'ignorer compte tenu des circonstances.»

Justification

Le présent amendement fait suite aux discussions qui se sont déroulées entre les membres du groupe de travail issu de la Commission de droit commercial et du représentant du ministre, à propos de la problématique soulevée par la proposition 535 de M. Taminiaux et consorts.

Cette proposition de loi 535 sur les sociétés d'intérêt social, les sociétés de promotion d'intérêt

pen ter ondersteuning van de vennootschappen met een sociaal oogmerk en de verenigingen van vennootschappen met een sociaal oogmerk is uitvoerig behandeld en heeft aanleiding gegeven tot een reeks amendementen.

Dit amendement strekt ertoe in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen een nieuwe « Afdeling VIIbis. — Vennootschappen met een sociaal oogmerk » in te voegen.

Net als voorstel 535 van de heer Taminiaux vult dit amendement een juridische leemte aan op het stuk van de sociale economie.

Op grond van dit amendement is het immers onder bepaalde voorwaarden toegestaan « vennootschappen met een sociaal oogmerk » op te richten.

Vanuit traditioneel oogpunt beschouwd, moet een vennootschap naar luid van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek winst uitkeren aan haar leden: « De vennootschap is een contract waarbij twee of meer personen overeenkomen iets in gemeenschap te brengen met het oogmerk de winst die daaruit kan ontstaan onder elkaar te verdelen ».

Het winstoogmerk is overigens het element waardoor de vennootschap zich onderscheidt van de vereniging. Het winstoogmerk bestaat zowel in de burgerrechtelijke vennootschap als in de handelsvennootschap.

De vereniging is daarentegen het contract waarbij verscheidene personen hun activiteiten of hun goederen in gemeenschap brengen met een ander doel dan het verdelen van de winst.

Het is inderdaad zo dat een aantal coöperatieve vennootschappen noodzakelijkerwijs een beperkte winst boekten aangezien zij voldeden aan de door de Nationale Raad voor de coöperatie gestelde voorwaarden.

Het amendement tot invoering van de nieuwe artikelen 164bis tot 164quater biedt aan alle vennootschappen die voldoen aan de voorwaarden van artikel 164bis, § 1, en niet alleen aan de « erkende » coöperatieve vennootschappen, de mogelijkheid een beperkte winst na te streven.

Bovendien voert het amendement een nieuwigheid in het Belgische recht in.

Zoals reeds is gesteld, kunnen vennootschappen met een sociaal oogmerk overeenkomstig artikel 164bis, eerste lid, hun vennoten inderdaad niet alleen slechts een beperkte winst uitkeren maar zelfs helemaal geen winst.

De vennootschap met een sociaal oogmerk is een van de vennootschapsvormen omschreven in artikel 2 van de gecoördineerde wetten waarvan in de statuten de in artikel 164bis, § 1, omschreven bepalingen worden aangenomen.

social et les unions de sociétés d'intérêt social a fait l'objet d'une large discussion qui a conduit à l'élaboration d'une série d'amendements.

Le présent amendement vise à introduire une nouvelle « Section VIIbis — Des sociétés à finalité sociale » dans les lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Parallèlement à la proposition 535 de M. Taminiaux, cet amendement comble un vide juridique, et ce dans le cadre de la problématique de l'économie sociale.

En effet, par le biais de l'amendement, il est permis, à certaines conditions, de constituer des « sociétés à finalité sociale ».

Une société doit traditionnellement procurer un bénéfice à ses membres et ce d'après l'article 1832 du Code civil: « La société est un contrat par lequel deux ou plusieurs personnes conviennent de mettre quelque chose en commun dans la vue de partager le bénéfice qui pourra en résulter ».

L'intention de réaliser un bénéfice est l'élément par lequel, d'ailleurs, la société se distingue de l'association. Le but de lucre existe tant dans la société civile que dans la société commerciale.

L'association est, par contre, le contrat par lequel plusieurs personnes mettent en commun leurs activités ou leurs biens dans un but autre que celui de partager des bénéfices.

En ce qui concerne les sociétés coopératives, il est vrai qu'un certain nombre d'entre elles avaient nécessairement un bénéfice limité dans la mesure où elles répondaient aux conditions édictées par le Conseil national de la coopération.

L'amendement visant à introduire les articles nouveaux 164bis et 164quater permet que toutes les sociétés qui remplissent les conditions de l'article 164bis, § 1er, et non seulement les sociétés coopératives « agrées », puissent rechercher un bénéfice limité.

De plus, l'amendement permet une nouveauté en droit belge.

En effet, conformément à l'alinéa 1er de l'article 164bis, les sociétés à finalité sociale peuvent procurer à leurs associés non seulement, comme il a été dit un bénéfice limité, mais aussi, aucun bénéfice.

La société à finalité sociale est une des formes de sociétés commerciales prévues à l'article 2 des lois coordonnées qui adopte dans ses statuts les règles prévues à l'article 164bis, § 1er.

De vennootschap met een sociaal oogmerk is derhalve geen nieuwe vennootschapsvorm.

Deze vennootschap heeft « een sociaal oogmerk » aangezien ze niet gericht zijn op de verrijking van hun vennoten en wanneer hun statuten de bepalingen van artikel 164bis, § 1, overnemen.

De statuten van de vennootschap met een « sociaal oogmerk » moeten :

1° bepalen dat de vennoten geen vermogensvoordeel of slechts een beperkt vermogensvoordeel nastreven. Het gaat hier om een van de basiskenmerken van de vennootschap met een sociaal oogmerk. Thans biedt het vennootschapsrecht immers niet de mogelijkheid een vennootschap op te richten waarin geen of slechts een beperkte persoonlijke verrijking wordt nagestreefd;

2° op precieze wijze de doelstellingen van de activiteiten omschrijven zoals die zijn bepaald in het doel van de vennootschap. Er moet worden onderstreept dat het sociaal doel niet in de wet is omschreven, zulks uit respect voor de vrije wil en ten einde geen activiteiten met een sociaal doel uit te sluiten. Aan het amendement ligt de gedachte ten grondslag dat beperkte rechtstreekse of onrechtstreekse winst of het ontbreken daarvan noodzakelijkerwijs ertoe leidt dat de vennootschap een sociaal doel heeft dat gericht is op de bevordering van sociale doeleinden in ruime zin;

3° omschrijven op welke wijze de winst wordt besteed alsmede de vorming van de reserves;

4° onder meer bepalen dat niemand aan de stemming in de algemene vergadering kan deelnemen met meer dan een tiende van het aantal stemmen verbonden aan de vertegenwoordigde deelbewijzen of aandelen. Het betreft hier een bepaling die ertoe strekt de deelneming van alle vennoten aan de beslissingen van de algemene vergadering te bevorderen. Bijgevolg moeten de statuten van vennootschappen met een sociaal oogmerk nauwkeurig bepalen op welke wijze de werknemers van deze laatste vennootschap vennoten of aandeelhouders ervan kunnen worden. Deze bepaling heeft geen gevolgen op het sociale en fiscale stelsel.

5° bepalen dat het beperkte voordeel dat de vennootschap aan de vennoten uitkeert, niet hoger kan zijn dan de rentevoet vastgesteld overeenkomstig de wet van 20 juli 1955 houdende instelling van een Nationale raad voor de coöperatie;

6° bepalen dat de bestuurders ieder jaar verslag moeten uitbrengen over de wijze waarop zij het doel of de doelstellingen die zij hadden vastgesteld, hebben gerealiseerd; Dit verslag zal met name dienen aan te geven dat de uitgaven inzake investeringen, inzake de werkingskosten en vergoedingen bestemd zijn om de verwezenlijking van het doel van de vennootschap te bevorderen.

La société à finalité sociale n'est donc pas une forme nouvelle de société.

Cette société est « à finalité sociale » parce qu'elle n'est pas vouée à l'enrichissement de ses associés et que ses statuts reproduisent les règles de l'article 164bis, § 1er.

Les statuts de la société à « finalité sociale » doivent :

1° stipuler que les associés ne recherchent qu'un bénéfice patrimonial limité ou aucun bénéfice patrimonial; il s'agit là d'une des caractéristiques fondamentales de la société à finalité sociale; en effet, actuellement, le droit des sociétés ne permet pas de constituer une société dont le but serait l'absence d'enrichissement personnel ou la recherche d'un enrichissement personnel limité;

2° définir de façon précise le but auquel sont consarés les activités visées dans leur objet social; il y a lieu de souligner que le but social n'est pas défini par la loi, et ce dans une optique du respect de l'autonomie de la volonté afin de ne pas fermer la porte à des activités à finalité sociale; l'amendement part de l'idée que la limitation ou l'absence de lucre direct ou indirect conduit nécessairement la société à avoir un but qui favorise des fins sociales entendues sensu lato;

3° définir la politique d'affectation des profits et de constitution de réserves;

4° stipuler notamment que nul ne peut prendre part au vote à l'assemblée générale pour un nombre de voix dépassant le dixième des voix attachées aux parts ou actions représentées; il s'agit là d'une disposition qui vise à favoriser la participation de tous les associés aux décisions de l'assemblée générale; en conséquence, les statuts des sociétés à finalité sociale doivent préciser de manière précise la façon dont les employés de la société à finalité sociale peuvent devenir associés ou actionnaires de ladite société; cette disposition n'a aucune incidence sur le régime social ou fiscal;

5° stipuler, lorsque la société procure un bénéfice limité, que ce bénéfice ne peut dépasser un certain taux conformément à la loi du 20 juillet 1955 portant instruction d'un conseil national de la coopération;

6° prévoir que, chaque année, les administrateurs doivent faire un rapport relatif à la réalisation du ou des buts sociaux qu'ils se sont fixés; ce rapport établira notamment que les dépenses relatives aux investissements, aux frais de fonctionnement et aux rémunérations sont conçues de façon à privilégier la réalisation du but social de la société;

7° voorzien in modaliteiten voor de deelneming van de werknemers van de vennootschap met een sociaal oogmerk aan de algemene vergadering. Dezelfde regels gelden in het tegenovergestelde geval.

8° bepalen dat na de aanzuivering van het passief en de vergoeding van de inbreng aan de vennoten, het overschot na vereffening een bestemming zal krijgen die het nauwst aanleunt bij het sociaal doel van de vennootschap.

Zodra de vennootschap voldoet aan de statutaire voorwaarden van artikel 164bis, § 1, 1° tot 8°, wordt deze vennootschap een vennootschap met een « sociaal oogmerk », te weten een vennootschap die gebruik maakt van een van de vormen omschreven in artikel 2 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Bijgevolg moet de nadruk erop worden gelegd dat artikel 164bis, § 1, van geen enkele regel van het vennootschapsrecht afwijkt die erop is gericht het vennootschapsvermogen te beschermen. Voornoemd vermogen lijdt op geen enkele wijze onder het feit dat de vennoten voor een dergelijk statuut hebben gekozen.

Vanuit traditioneel oogpunt beschouwd, hebben handelsvennootschappen tot doel hun vennoten te verrijken door middel van de activiteiten die in hun doel zijn omschreven.

De vennootschap met een sociaal oogmerk richt haar activiteiten op verschillende doelstellingen: de vennootschap met een sociaal oogmerk, die een van de in artikel 2 omschreven vormen kan aannemen, streeft immers niet de maximale verrijking van haar leden na. Hieruit volgt noodzakelijkerwijs dat zij ruim beschouwd een sociaal doel nastreeft, alsook een rol op sociaal vlak vervult.

In verband met dit amendement moet ook worden gewezen op het amendement tot wijziging van artikel 1 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Op grond van voornoemd amendement wordt in het nieuwe artikel 1 onder meer bepaald dat vennootschappen die de statutaire bepalingen bedoeld in artikel 164bis, § 1, hebben aangenomen, overeenkomstig de artikelen 1 en volgende van het Wetboek van koophandel toch nog de hoedanigheid van handelaar kunnen verwerven.

De definitie van handelsactiviteit is immers gewoonlijk gegrond op twee criteria. Enerzijds is er het objectieve criterium waaruit moet blijken dat de activiteit behoort tot de activiteiten vermeld in de artikelen 2 en 3 van het Wetboek van koophandel. Anderzijds is er het subjectieve criterium, dat verband houdt met het winstoogmerk, en dat door het Hof van cassatie is omschreven in een principieel arrest van 19 januari 1973.

7° prévoir des règles de participation des employés de la société à finalité sociale aux assemblées générales de celle-ci. Les mêmes règles sont prévues dans le cas contraire.

8° stipuler qu'après l'apurement de tout le passif et le remboursement de leur mise aux associés, le surplus de liquidation recevra une affectation que se rapproche le plus possible du but sociale de la société.

Dès l'instant où la société remplit les conditions statutaires fixées à l'article 164bis, § 1er, 1° à 8°, celle-ci est une société à « finalité sociale » : c'est une société qui utilise une des formes prévues à l'article 2 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

En conséquence, il faut souligner que l'article 164bis, § 1er, ne déroge à aucunes règles du droit des sociétés destinées à protéger les intérêts sociaux. Ceux-ci ne sont nullement victimes du fait que les associés ont choisi d'adopter un tel statut.

Dans la conception traditionnelle, les sociétés commerciales ont pour but d'enrichir leurs associés grâce aux activités que constituent leur objet social.

La société à finalité sociale consacre ses activités à des buts différents: en effet, la société à finalité sociale, qui peut prendre une des formes prévues à l'article 2, recherche autre chose que l'enrichissement maximal de ses membres et il s'ensuit qu'elle poursuit nécessairememt une finalité et une fonction sociale au sens large du terme.

Parallèlement à cet amendement, il faut souligner l'amendement visant à modifier l'article 1er des lois sur les sociétés commerciales.

En effet, grâce à cet amendement, le nouvel article 1er prévoit que, notamment, le fait qu'une société adopte les dispositions statutaires visées à l'article 164bis, § 1er, ne l'empêche pas d'acquérir conformément aux articles 1er et suivants du Code de commerce la qualité de commerçant.

En effet, traditionnellement la définition de l'activité commerciale comprend deux critères. D'une part, il y a le critère objectif qui indique que l'activité entre dans l'énumération des articles 2 et 3 du Code de commerce. D'autre part, il y a le critère subjectif lié à l'esprit de lucre, énoncé par la Cour de cassation dans un arrêt de principe du 19 janvier 1973.

Aangezien in het kader van een V.Z.W. per definitie geen winstbejag bestaat, gaat het nog steeds om een burgerrechtelijke activiteit.

Volgens dezelfde redenering zouden vennootschappen met een sociaal oogmerk, die geen winstoogmerk of slechts een beperkt winstoogmerk hebben, nog steeds een burgerrechtelijke activiteit uitoefenen, zelfs indien niet was voorzien in het nieuwe artikel 1.

Artikel 164ter biedt aan de rechtbank de mogelijkheid om op verzoek van een vennoot, van een belanghebbende derde of van het openbaar ministerie de ontbinding uit te spreken van een vennootschap die de wettelijke voorschriften niet naleeft of die in de dagelijkse praktijk de statutaire bepalingen bedoeld in artikel 164bis, § 1, overtreedt.

Artikel 164quater omschrijft de regels voor omzetting van een vereniging volgens de wet van 27 juni 1921 in een vennootschap met een sociaal oogmerk.

Die bepalingen komen overeen met de wet van 23 februari 1967 betreffende de omvorming van vennootschappen.

Door middel van de omzetting blijft de vennootschap voortbestaan en behoudt zij haar rechtspersoonlijkheid, met alle gevolgen die logischerwijs daaruit voortvloeien.

Bijgevolg heeft de omzetting niet tot gevolg dat een nieuwe vennootschap wordt opgericht.

« Art. 66bis tot 66septies (nieuw)

« Een hoofdstuk IVbis houdende de artikelen 66bis tot 66septies in te voegen, luidend als volgt:

« Hoofdstuk IVbis

Wijzigingen in de wet van 27 juni 1921 waarbij aan de verenigingen zonder winstgevend doel en aan de instellingen van openbaar nut rechtspersoonlijkheid wordt verleend.

Art. 66bis

In de wet van 27 juni 1921 waarbij aan de verenigingen zonder winstgevend doel en aan de instellingen van openbaar nut rechtspersoonlijkheid wordt verleend, wordt een artikel 26bis ingevoegd, luidend als volgt:

« Artikel 26bis. — De vereniging kan worden omgezet in een van de vormen opgesomd in artikel 2 van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, voor zover het een vennootschap met een sociaal oogmerk overeenkomstig artikel 164bis van dezelfde wetten betreft.

Ainsi, dans la mesure où notamment dans le cadre des A.S.B.L., l'esprit de lucre fait par définition défaut, l'activité est toujours civile.

En conséquence, le même raisonnement conduirait à conclure que les sociétés à finalité sociale, c'est-à-dire sans but de lucre ou avec un but de lucre limité, ont toujours une activité civile si l'article 1er nouveau n'était pas prévu.

L'article 164ter permier que le tribunal puisse, à la requête soit d'un associé, soit d'un tiers intéressé soit du ministère public, prononcer la dissolution de la société qui ne respecterait pas le prescrit légal ou qui dans sa pratique effective contreviendrait aux dispositions statutaires prévues à l'article 164bis, § 1er.

L'article 164quater prévoit les règles de transformation d'une association régie par la loi du 27 juin 1921 en une société à finalité sociale.

Ces dispositions sont conformes à la loi du 23 février 1967 relative à la transformation des sociétés.

Par le biais de la transformation, la société continue, l'être moral reste identique, avec les conséquences qui en découlent logiquement.

En conséquence, la transformation n'entraîne pas la constitution d'une société nouvelle.

« Art. 66bis à 66septies (nouveaux)

« Insérer un chapitre IVbis comprenant les articles 66bis à 66septies, et rédigé comme suit:

« Chapitre IVbis

Modifications à la loi du 27 juin 1921 accordant la personnalité civile aux associations sans but lucratif et aux établissements d'utilité publique.

Art. 66bis

Insérer dans la loi du 27 juin 1921 accordant la personnalité civile aux associations sans but lucratif et aux établissements d'utilité publique un article 26bis libellé comme suit:

« Article 26bis. — L'association peut se transformer en une des formes de sociétés énumérées à l'article 2 des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935, pour autant qu'il s'agisse d'une société à finalité sociale conformément à l'article 164bis des mêmes lois.

Deze omzetting laat de rechtspersoonlijkheid van de vereniging die onveranderd blijft voortbestaan in de nieuwe vorm, onverlet.»

Art. 66ter

In dezelfde wet wordt een artikel 26ter ingevoegd, luidend als volgt:

« Artikel 26ter. — Het voorstel tot omzetting wordt toegelicht in een verslag dat door de raad van beheer wordt opgemaakt en vermeld in de agenda van de algemene vergadering, die een besluit moet nemen.

Bij dat verslag wordt een staat van activa en passiva van de vereniging gevoegd die niet meer dan drie maanden voordien is vastgesteld. Een bedrijfsrevisor of een accountant ingeschreven op het tableau van externe accoutants van het Instituut der Accountants, door de raad van beheer aangewezen, brengt over deze staat verslag uit en vermeldt inzonderheid of daarin de toestand van de vereniging op volledige, getrouwe en juiste wijze is weergegeven.

Een afschrift van deze verslagen, alsook het ontwerp van statutenwijziging worden gevoegd bij de oproepingsbrief voor de algemene vergadering.»

Art. 66quater

In dezelfde wet wordt een artikel 26quater ingevoegd, luidend als volgt:

« Artikel 26quater. — § 1. De beslissing tot omzetting is onderworpen aan de voorwaarden van artikel 8, tweede en derde lid.

§ 2. Onmiddellijk na het besluit tot omzetting worden de statuten van de vennootschap vastgesteld volgens dezelfde regels. Geschiedt zulks niet, dan blijft het besluit tot omzetting zonder gevolg.

§ 3. De oproepingsbrieven voor de vergadering nemen de tekst van de §§ 1 en 2 van dit artikel over.»

Art. 66quinquies

In dezelfde wet wordt een artikel 26quinquies ingevoegd, luidend als volgt:

« Artikel 26quinquies. — De bepalingen van de artikelen 170 en 171 van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, zijn van toepassing.»

Art. 66sexies

In dezelfde wet wordt een artikel 26sexies ingevoegd, luidend als volgt:

« Artikel 26sexies. — § 1. Het netto-actief van de vereniging, zoals dit blijkt uit de staat bedoeld in ar-

Cette transformation n'entraîne aucun changement dans la personnalité juridique de l'association qui subsiste sous sa nouvelle forme.»

Art. 66ter

Insérer dans la même loi un article 26ter, libellé comme suit:

« Article 26ter. — La proposition de transformation fait l'objet d'un rapport justificatif établi par le conseil d'administration et annoncé dans l'ordre du jour de l'assemblée appelée à statuer.

À ce rapport est joint un état résumant la situation active et passive de l'association, arrêté à une date ne remontant pas à plus de trois mois. Un réviseur d'entreprises ou un expert-comptable inscrit au tableau des experts-comptables externes de l'Institut des experts-comptables désigné par le conseil d'administration, fait rapport sur cet état et indique notamment s'il traduit d'une manière complète, fidèle et correcte la situation de l'association.

Une copie de ces rapports ainsi que le projet de modifications aux statuts sont annexés à la convocation à l'assemblée générale.»

Art. 66quater

Insérer dans la même loi un article 26quater, libellé comme suit:

« Article 26quater. — § 1er. La décision de transformation est soumise aux conditions de l'article 8, alinéas 2 et 3.

§ 2. Immédiatement après la décision de transformation, les statuts de la société sont arrêtés aux mêmes conditions. A défaut, la décision de transformation reste sans effet.

§ 3. Les convocations à l'assemblée reproduisent le texte des §§ 1er et 2 du présent article.»

Art. 66quinquies

Insérer dans la même loi un article 26quinquies, libellé comme suit:

« Article 26quinquies. — Les dispositions prévues aux articles 170 et 171 des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935, sont applicables.»

Art. 66sexies

Insérer dans la même loi un article 26sexies libellé comme suit:

« Article 26sexies. — § 1er. L'actif net de l'association tel qu'il résulte de l'état visé à

tikel 26ter moet in het maatschappelijk kapitaal van de vennootschap worden opgenomen of geboekt op een onbeschikbare reserverekening.

§ 2. Het bedrag van dit netto-actief mag overeenkomstig het bepaalde in artikel 164quinquies van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, niet worden terugbetaald of uitgekeerd.»

Art. 66septies

In dezelfde wet wordt een artikel 26septies ingevoegd, luidend als volgt:

« Artikel 26septies. — De beheerders van de vereniging die wordt omgezet, zijn niettegenstaande andersluidend beding, gehouden:

1° tot betaling van het eventuele verschil tussen het netto-actief van de vennootschap na omzetting en het bij de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, voorgeschreven minimumbedrag van het maatschappelijk kapitaal of van het vast gedeelte hiervan;

2° tot vergoeding van de schade die het onmiddellijk en rechtstreeks gevolg is van de overwaardering van het netto-actief zoals dit blijkt uit de in artikel 26ter bedoelde staat;

3° tot vergoeding van de schade die het onmiddellijk en rechtstreeks gevolg is van, hetzij de nietigheid van de omzetting wegens schending van de regels bepaald in de naar analogie toegepaste artikelen 13ter, eerste lid, 2° tot 4°, 144, tweede lid, 1° tot 3°, en 170, eerste lid, van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, hetzij van het ontbreken of van de onjuistheid van de vermeldingen in de artikelen 30, eerste lid, met uitzondering van 11° en 15° tot 18°, 121, eerste lid, met uitzondering van 8° to 12° en 170, tweede lid, van dezelfde gecoördineerde wetten.»

Verantwoording

De vereniging zonder winstgevend oogmerk kan worden omgezet in een van de vennootschapsvormen bedoeld in artikel 2 van de wetten op de handelsvennootschappen, voor zover het overeenkomstig artikel 164bis van dezelfde wetten een vennootschap met een sociaal oogmerk betreft.

De tekst van het amendement bepaalt wel degelijk dat het netto-actief van de vereniging zoals dit blijkt uit de staat van activa en passiva moet worden opgenomen in het maatschappelijk kapitaal van de vennootschap of moet worden gestort op een niet-beschikbare reserverekening. Het bedrag van dit netto-actief mag niet aan de vennoten worden terugbetaald of onder hen worden verdeeld.

l'article 26ter doit entrer dans la composition du capital social de la société ou être versé à un compte de réserve indisponible.

§ 2. Le montant de cet actif net ne peut faire l'objet d'aucun remboursement ou distribution aux associés, conformément à ce que prévoit l'article 164quinquies des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935.»

Art. 66septies

Insérer dans la même loi un article 26septies, libellé comme suit:

« Article 26septies. — Les administrateurs de l'association qui se transforme sont tenus solidairement envers les intéressés, nonobstant toute stipulation contraire:

1° de la différence éventuelle entre le montant de l'actif net de la société au moment de la transformation et le montant minimal du capital social ou de la part fixe de celui-ci, tel que prescrit par les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935;

2° de la réparation du préjudice qui est une suite immédiate et directe de la surévaluation manifeste de l'actif net apparaissant dans l'état prévu à l'article 26ter;

3° de la réparation du préjudice qui est une suite immédiate et directe, soit de la nullité de l'opération de transformation en raison de la violation des règles prévues à l'article 13ter, alinéa 1er, 2° à 4°, 144, alinéa 2, 1° à 3°, appliquées par analogie, ou 170, alinéa 1er, des lois sur les sociétés commerciales coordonnées le 30 novembre 1935, soit de l'absence ou de la fausseté des énonciations prescrites par les articles 30, alinéa 1er, à l'exception des 11° et 15° à 18°, 121, alinéa 1er, à l'exception des 8° à 12°, et 170, alinéa 2, des mêmes lois coordonnées.»

Justification

L'association sans but lucratif peut se transformer en une des formes de sociétés énumérées à l'article 2 des lois sur les sociétés commerciales, pour autant qu'il s'agisse d'une société à finalité sociale conformément à l'article 164bis des mêmes lois.

Le texte de l'amendement prévoit bien que l'actif net de l'association tel qu'il résulte de l'état comptable doit entrer dans la composition du capital social de la société ou être versé à un compte de réserve indisponible. Le montant de cet actif net ne peut faire l'objet d'aucun remboursement ou d'aucune distribution aux associés.

« Art. 66octies tot 66decies (nieuw)

« Een hoofdstuk IVter houdende de artikelen 66octies tot 66decies in te voegen, luidend als volgt:

« Hoofdstuk IVter

Wijzigingen in de wet van 17 juli 1989 betreffende de economische samenwerkingsverbanden

Art. 66octies

In artikel 1 van de wet van 17 juli 1989 betreffende de economische samenwerkingsverbanden worden de volgende wijzigingen aangebracht:

A) In § 1, worden de woorden « is een samenwerkingsverband dat » vervangen door « is een vennootschap die »;

B) Het artikel wordt aangevuld met een § 3, luidend als volgt:

« § 3. Het samenwerkingsverband waarvan alle leden overeenkomstig artikel 164bis van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, vennootschappen met een sociaal oogmerk zijn of publiekrechtelijke rechtspersonen, wordt hierna economisch samenwerkingsverband met sociaal oogmerk genoemd.

Art. 66nonies

Artikel 5, 1°, van dezelfde wet wordt aangevuld met de volgende bepaling:

« In het bij artikel 1, § 3, bepaalde geval moet deze benaming worden gevolgd door de woorden « economisch samenwerkingsverband met sociaal oogmerk ».

Art. 66decies

Artikel 9, § 1, 2°, van dezelfde wet wordt aangevuld met de volgende bepaling:

« In het bij artikel 1, § 3, bepaalde geval moet deze vermelding of de afkorting ervan worden gevolgd door de woorden « met sociaal oogmerk. »

Verantwoording

Dit amendement, van technische aard, strekt ertoe de wet van 17 juli 1989 betreffende de economische samenwerkingsverbanden in overeenstemming te brengen met artikel 1823 van het Burgerlijk Wetboek; een economisch samenwerkingsverband onderscheidt zich niet van een vennootschap in de zin van dit artikel.

« Art. 66octies à 66decies (nouveaux)

« Insérer un chapitre IVbis comprenant les articles 66octies à 66decies, et rédigé comme suit:

« Chapitre IVter

Modifications à la loi du 17 juillet 1989 sur les groupements d'intérêt économique

Art. 66octies

À l'article 1er de la loi du 17 juillet 1989 sur les groupements d'intérêt économique, sont apportées les modifications suivantes:

A) Au § 1er, remplacer les mots « celui qui, constitué » par les mots « une société qui, constituée »;

B) Compléter l'article par un § 3, libellé comme suit:

« § 3. Le groupement dont tous les membres sont des sociétés à finalité sociale, conformément à l'article 164bis des lois sur les sociétés commerciales coordonnées le 30 novembre 1935, ou des personnes morales de droit public, est appelé groupement d'intérêt économique à finalité sociale. »

Art. 66nonies

Compléter l'article 5, 1°, de la même loi par ce qui suit:

« Dans l'hypothèse prévue à l'article 1er, § 3, cette dénomination est suivie des mots « groupement d'intérêt économique à finalité sociale ».

Art. 66decies

L'article 9, § 1er, 2°, de la même loi est complété par ce qui suit:

« Dans le cas prévu à l'article 1er, § 3, cette mention ou ces initiales doivent être suivis des mots « à finalité sociale. »

Justification

Le présent amendement, de nature technique, vise à mettre la loi du 17 juillet 1989 en concordance avec l'article 1832 du Code civil; le groupement d'intérêt économique ne se distingue pas d'une société au sens de cet article.

De voorgestelde wijziging heeft tot doel de rechtszekerheid te verhogen en een juridische leemte weg te werken door de bepalingen van het Burgerlijk Wetboek toepasselijk te verklaren op de E.S.V.

Dit amendement strekt ook ertoe om na de invoering van artikel 164bis G.W.H.V. betreffende de vennootschappen met sociaal oogmerk, te bepalen dat een samenwerkingsverband dat uitsluitend is samengesteld uit vennootschappen met sociaal oogmerk en/of uit publiekrechtelijke rechtspersonen een economisch samenwerkingsverband met sociaal oogmerk vormt.

« Art. 68bis (nieuw)

« Een artikel 68bis, luidend als volgt, invoegen:

« Artikel 68bis. — § 1. De coöperatieve vennootschappen bij wijze van deelneming bedoeld in artikel 164 van de wet van 20 juli 1964 houdende sociale en diverse bepalingen, moeten, binnen een termijn van twee jaar, te rekenen van de inwerkingtreding van deze wet:

— de benaming « coöperatieve bij wijze van deelneming » schrappen in hun statuten en in de stukken bedoeld in artikel 159, eerste lid, van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935;

— indien het coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid betreft, het vast gedeelte van hun kapitaal verhogen overeenkomstig artikel 147bis, § 1, tweede lid, van dezelfde gecoördineerde wetten, behalve indien ze hun statuten in overeenstemming met artikel 164bis van dezelfde gecoördineerde wetten hebben gebracht.

§ 2. Iedere belanghebbende kan in rechte de ontbinding van de vennootschap vorderen die niet in overeenstemming is met § 1. De rechtbank kan een termijn toestaan waarbinnen de vennootschap zich in overeenstemming met § 1 dient te stellen. »

Verantwoording

Aangezien het nieuwe artikel 164bis onder meer de mogelijkheid biedt coöperatieve vennootschappen met een sociaal oogmerk op te richten, moet niet meer worden voorzien in een coöperatieve vennootschap bij wijze van deelneming.

« Artikel 1 (nieuw)

« Artikel 1, dat artikel 1bis wordt, te doen voorafgaan door een nieuw artikel 1, luidend als volgt:

La modification proposée a pour intérêt de renforcer la sécurité juridique et de combler un vide juridique en confirmant l'application au G.I.E. des dispositions du Code civil relatives aux sociétés.

Le présent amendement a également pour objet de prévoir, à la suite de l'article 164bis, L.C.S.C. relatif aux sociétés d'intérêt social, que le groupement d'intérêt économique composé exclusivement de sociétés à finalité sociale et/ou de personnes morales de droit public constitue un groupement d'intérêt économique à finalité sociale.

« Art. 68bis (nouveau)

« Insérer un article 68bis, libellé comme suit:

« Article 68bis. — § 1er. Les sociétés coopératives de participation visées à l'article 164 de la loi du 20 juillet 1991 portant des dispositions sociales et diverses, doivent, dans un délai de deux ans à compter de l'entrée en vigueur de la loi:

— supprimer la dénomination « coopérative de participation » figurant dans leurs statuts et dans les pièces visées à l'article 159, alinéa 1er, des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935;

— s'il s'agit de sociétés coopératives à responsabilité limitée, augmenter, le cas échéant, la part fixe de leur capital social conformément à l'article 147bis, § 1er, alinéa 2, des mêmes lois coordonnées sauf si elles ont mis leur statuts en conformité avec l'article 164bis des mêmes lois coordonnées.

§ 2. Tout intéressé peut demander en justice la dissolution de la société qui ne se conforme pas au § 1er. Le tribunal peut accorder à la société un délai pour qu'elle se mette en conformité avec le § 1er. »

Justification

Dans la mesure où le nouvel article 164bis permettra notamment de créer des sociétés coopératives à finalité sociale, il n'est plus utile de maintenir la société coopérative de participation.

« Article 1er (nouveau)

« Faire précéder l'article 1er, qui devient l'article 1erbis, par un article 1er nouveau, libellé comme suit:

« Artikel 1. — Artikel 1 van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, gewijzigd bij de wet van 17 juli 1985, wordt vervangen door de volgende bepaling:

« Artikel 1. — Vennootschappen met commerciële vorm worden beheerst door de overeenkomsten van partijen, door de bijzondere wetten op de koophandel en door het burgerlijk recht.

Zij hebben de uitoefening van een handelsactiviteit of van een burgerrechtelijke activiteit tot doel.

In het eerste geval worden zij beschouwd als handelsvennootschappen en verkrijgen zij overeenkomstig artikel 1 van het Wetboek van koophandel de hoedanigheid van handelaar.

Zulks geldt zelfs wanneer in de statuten is bepaald dat de vennoten geen winst nastreven.

In het tweede geval worden zij beschouwd als burgerlijke vennootschappen met commerciële vorm. Zij gedragen zich naar de bepalingen van deze titel maar ondervinden niet de andere gevolgen van de commercialiteit. »

Verantwoording

De wijziging is louter van technische aard en beoogt twee doelstellingen.

Enerzijds strekt deze wijziging ertoe een einde te stellen aan de anomalie die in de wetten op de handelsvennootschappen sedert 1927 bestaat nadat de tekst van het huidige eerste lid van artikel 212, in voornoemde wetten is ingevoerd. Deze laatste bepaling staat de oprichting van burgerrechtelijke vennootschappen met commerciële vorm toe, en vele bepalingen van de gecoördineerde wetten verwijzen uitdrukkelijk naar dergelijke vennootschappen (zie onder meer de artikelen 10, § 2, 11, eerste lid, 4°, en 159, eerste lid, c). De huidige tekst van artikel 1 van de wet negeert evenwel nog altijd deze nieuwigheid (hetzelfde geldt voor artikel 15). Dit is betreurenswaardig. Het ongelukkige van de zaak is bovendien dat een bepaling die aan de vennootschappen met commerciële vorm de mogelijkheid biedt een burgerrechtelijke activiteit uit te oefenen, en dan ook voor de verschillende categorieën van het vennootschapsrecht van groot belang is, als aanvullende bepaling helemaal op het einde in de wetten op de handelsvennootschappen is opgenomen.

Anderzijds moet ermee rekening worden gehouden dat de vennootschappen voortaan niet de verrijking van hun vennoten als doel kunnen hebben. Indien de rechtspraak van het Hof van Cassatie wordt toegepast (zie inzonderheid Cass., 19 januari 1973, R.C.J.B., 1974, blz. 321 en de nota Van Ryn en Heenen), zouden dergelijke vennootschappen, aangezien zij geen winst nastreven, in elk geval een burger-

« Article 1er. — L'article 1er des lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935, modifié par la loi du 17 juillet 1985, est remplacé par la disposition suivante:

« Article 1er. — Les sociétés à forme commerciale se règlent par les conventions des parties, par les lois particulières au commerce et par le droit civil.

Elles ont pour objet social l'exercice d'une activité commerciale ou d'une activité civile.

Dans le premier cas, elles sont des sociétés commerciales qui acquièrent la qualité de commerçant conformément à l'article 1er du Code de commerce.

Il en va ainsi même si les dispositions statutaires prévoient que les associés ne recherchent pas de bénéfice.

Dans le second cas, elles sont des sociétés civiles à forme commerciale. Elles se conforment aux dispositions du présent titre mais ne sont pas soumises aux autres conséquences de la commercialité. »

Justification

La modification est purement technique et poursuit deux objectifs.

D'une part, il s'agit de mettre enfin un terme à l'anomalie qui subsiste dans les lois sur les sociétés commerciales depuis l'introduction, en 1927, du texte repris actuellement à l'article 212, alinéa 1er, de cette loi. Cette dernière disposition autorise la constitution de sociétés civiles à fome commerciale et de nombreuses dispositions des lois coordonnées font explicitement référence à de telles sociétés (voir notamment les articles 10, § 2, 11, alinéa 1er, 4° et 159, alinéa 1er, c). Toutefois, le texte actuel de l'article 1er de la loi continue à ignorer cette nouveauté (il en va de même à l'article 15). C'est regrettable. De plus, il n'est pas heureux qu'une disposition aussi importante, sur le plan des catégories du droit des sociétés, que celle permettant aux sociétés à forme commerciale d'avoir une activité civile figure dans des dispositions additionnelles, tout à la fin de la loi sur les sociétés.

D'autre part, il convient de tenir comte du fait que désormais les sociétés pourront ne pas avoir pour but d'enrichir leurs associés. Si on appliquait la jurisprudence de la Cour de cassation (voir nottament Cass., 19 janvier 1973, R.C.J.B. 1974, p. 321 et la note critique de Van Ryn et Heenen), de telles sociétés auraient toujours, à défaut de but de lucre, une activité civile et cela, même lorsque cette activité est de type commer-

rechtelijke activiteit uitoefenen, ook al gaat het om een activiteit van commerciële aard. Een dergelijke oplossing is niet aangewezen want zij zou kunnen leiden tot oneerlijke mededinging. In het vennootschapsrecht moet derhalve alleen worden verwezen naar het objectieve criterium van de commercialiteit (bepaalde in de artikelen 2 en volgende van het Wetboek van Koophandel).

Bijgevolg wordt in verband met de verkrijging van de hoedanigheid van handelaar geen onderscheid gemaakt tussen vennootschappen met of zonder winstoogmerk. Naar gelang van het geval worden deze vennootschappen beschouwd als handelsvennootschappen of als burgerrechtelijke vennootschappen met commerciële vorm.

« Artikel 1

Dit artikel te vervangen als volgt:

« Artikel 1. — In artikel 2 van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wetten van 14 maart 1962, 15 juli 1985 en 20 juli 1991, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

A) in het eerste lid worden de woorden « de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid; de coöperatieve vennotschap met onbeperkte aansprakelijkheid » vervangen door de woorden « de coöperatieve vennootschap »;

B) in hetzelfde lid wordt het woord « handelsvennootschap » vervangen door de woorden « vennootschap met commerciële vorm. »

Verantwoording

Deze wijziging is het logische gevolg van de wijziging van artikel 1.

« Art. 2

Dit artikel te vervangen als volgt:

« In het artikel 7 van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wetten van 9 juli 1935, 24 maart 1978, 5 december 1984 en 20 juli 1991, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

A) Het a) van dit artikel wordt aangevuld met het volgende:

« In voorkomend geval, het statutair beding op grond waarvan wordt afgeweken van het beginsel volgens hetwelk een vennootschap tot doel heeft aan de vennoten een rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel te bezorgen. »;

B) in het b), 6°, worden de woorden « in artikel 121, 12° » de woorden « , en voor de coöperatieve

cial. Une telle solution ne serait pas heureuse car elle introduirait un risque de concurrence injustifiée. Il s'agit donc qu'en droit des sociétés, on se réfère uniquement à un critère objectif de la commercialité (l'énumération des article 2 et suivants du Code de commerce).

Par conséquent, il n'y aura, du point de vue de l'acquisition de la qualité de commerçant, aucune différence entre les sociétés avec ou sans but de lucre. Selon les cas, les unes et les autres seront soit des sociétés commerciales, soit des sociétés civiles à forme commerciale.

« Article 1er

Remplacer cet article par ce qui suit:

« Article 1er. — À l'article 2 des mêmes lois coordonnées, modifié par les lois des 14 mars 1962, 15 juillet 1985, et 20 juillet 1991, sont apportées les modifications suivantes:

A) à l'alinéa 1er, les mots « la société coopérative à responsabilité limitée; la société coopérative à responsabilité illimitée » sont remplacés par les mots « la société coopérative »;

B) au même alinéa, les mots « à forme » sont insérés entre le mot « sociétés » et le mot « commerciale. »

Justification

Cette modification est la conséquence logique de la modification de l'article 1er.

« Art. 2

Remplacer cet article par ce qui suit:

« À l'article 7 des mêmes lois coordonnées, modifié par les lois du 9 juillet 1935, 24 mars 1978, 5 décembre 1984 et 20 juillet 1991, sont apportées les modifications suivantes:

A) Le a) de l'article est complété par ce qui suit:

« Le cas échéant, la clause statutaire par laquelle il est dérogé au principe selon lequel une société a pour but de procurer aux associés un bénéfice patrimonial direct ou indirect. »;

B) au b), 6°, les mots « et pour les sociétés coopératives à responsabilité limitée, les conclusions du

vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid, de conclusies van het verslag van de bedrijfsrevisor bedoeld in artikel 147quater» toegevoegd;

C) hetzelfde b) wordt aangevuld met het volgende:

« 12° in voorkomend geval, het statutair beding op grond waarvan wordt afgeweken van het beginsel volgens hetwelk een vennootschap tot doel heeft aan de vennoten een rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel te bezorgen. »

Verantwoording

Het betreft aanpassingen van technische aard die zijn aangebracht als gevolg van de invoering van de vennootschap met een sociaal oogmerk en van de wijziging van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek.

« Art. 3bis (nieuw)

Een nieuw artikel 3bis in te voegen, luidend als volgt:

« Artikel 3bis. — Artikel 15 van dezelfde gecoördineerde wetten wordt vervangen door de volgende bepaling:

Artikel 15. — De vennootschap onder firma is een vennootschap die wordt aangegaan tussen hoofdzakelijk aansprakelijke vennoten. Haar doel bestaat erin onder een gemeenschappelijke naam een burgerrechtelijke activiteit of een handelsactiviteit uit te oefenen. »

Verantwoording

Het nieuwe artikel 15 is in overeenstemming gebracht met artikel 212, eerste lid, betreffende de burgerrechtelijke vennootschappen, waarvan thans ook in artikel 1, vierde lid, gewag wordt gemaakt.

De definitie is tevens aangepast op grond van die betreffende de gewone commanditaire vennootschap gegeven in artikel 18 van de wetten op de handelsvennootschappen.

« Art. 62bis (nieuw)

« Een nieuw artikel 62bis in te voegen, luidend als volgt:

« Artikel 62bis. — Artikel 212, eerste lid, van dezelfde gecoördineerde wetten wordt opgeheven. »

Verantwoording

Aangezien artikel 1 wordt gewijzigd, moet het eerste lid van artikel 212 worden opgeheven.

rapport du reviseur d'entreprise, prévues à l'article 147quater» sont ajoutés après les mots « à l'article 121, 12° »;

C) le même b) est complété par ce qui suit:

« 12° le cas échéant, la clause statutaire par laquelle il est dérogé au principe selon lequel une société a pour but de procurer aux associés un bénéfice patrimonial direct ou indirect. »

Justification

Il s'agit d'adaptations techniques eu égard à l'introduction de la société sociale et de la modification de l'article 1832 du Code civil.

« Art. 3bis (nouveau)

Insérer un article 3bis nouveau, libellé comme suit:

« Article 3bis. — L'article 15 des mêmes lois coordonnées est remplacé par la disposition suivante:

Article 15. — La société en nom collectif est celle que contractent des associés responsables et solidiares et qui a pour objet social d'exercer une activité civile ou une activité commerciale sous une raison sociale. »

Justification

L'article 15 nouveau est mis en concordance avec l'article 212, alinéa 1er, introduit désormais dans l'article 1er, alinéa 4.

De plus, la définition est revue selon un parallélisme avec la définition de la société en commandite simple à l'article 18 de la loi sur les sociétés.

« Art. 62bis (nouveau)

« Insérer un article 62bis nouveau, libellé comme suit:

« Article 62bis. — L'article 212, alinéa 1er, des mêmes lois coordonnées est supprimé. »

Justification

Dans la mesure où l'article 1er est modifié, il y a lieu de supprimer le premier alinéa de l'article 212.

« Art. 66undecies (nieuw)

« Een hoofdstuk IVquater, houdende het artikel 66undecies luidend als volgt invoegen:

« Hoofdstuk IVquater

Wijzigingen van het Burgerlijk Wetboek

Art. 66undecies

« Artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek wordt vervangen door de volgende bepaling:

« Artikel 1832. — Een vennootschap wordt opgericht door een contract op grond waarvan twee of meer personen overeenkomen iets in gemeenschap te brengen of, in de gevallen bepaald bij de wet, door de wilsuiting van een enkele persoon in de vorm van een rechtshandeling tot bestemming van goederen.

Een vennootschap heeft de verrichting van een of meer nauwkeurig omschreven activiteiten tot doel.

Zij heeft tot doel aan de vennoten een rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel te bezorgen, tenzij in de oprichtingsakte anders is bepaald. »

Verantwoording

Dit amendement is gegrond op het voorstel van wet 535 op de vennootschappen met een sociaal oogmerk, de vennootschappen ter ondersteuning van de vennootschappen met een sociaal oogmerk en de verenigingen van vennootschappen met een sociaal oogmerk.

Net als bij de invoering van de eenpersoonsvennootschap bij de wet van 14 juli 1987 is voor de invoering van de vennootschap met een sociaal doel in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (art. 164bis en volgende) een wijziging van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek vereist. Er wordt van de gelegenheid gebruik gemaakt om een aantal nadere bepalingen te verstrekken en formele verbeteringen aan te brengen.

Net zoals zulks sedert de wijziging van artikel 1832 in 1978 in het Franse recht het geval is, wordt in de tekst het in de moderne rechtsleer algemeen aanvaarde standpunt gehuldigd dat het vermogensvoordeel beoogd door de vennoten, rechtstreeks of onrechtstreeks kan zijn (wat in de eerste plaats het nastreven van een besparing inhoudt) (zie onder meer Van Ryn, Principes, I, 1954, nr. 329; Ronse, Algemeen deel van het vennootschapsrecht, 1975, blz. 141, Van Ommeslaghe en Dieux, Chronique; R.C.J.B., blz. 581).

« Art. 66undecies (nouveau)

« Insérer un chapitre IVquater, comprenant l'article 66undecies, rédigé comme suit:

« Chapitre IVquater

Modifications du Code civil

Art. 66undecies

« L'article 1832 du Code civil est remplacé par la disposition suivante:

« Article 1832. — Une société est constituée soit par un contrat au terme duquel deux ou plusieurs personnes mettent quelque chose en commun, soit, dans les cas prévus par la loi, par un acte juridique d'affectation de biens émanant de la volonté d'une seule personne.

Une société a pour objet d'exercer une ou plusieurs activités déterminées avec précision.

Elle a pour but de procurer aux associés un bénéfice patrimonial direct ou indirect, à moins que l'acte de société en dispose autrement. »

Justification

Le présent amendement s'inspire de la proposition de loi 535 sur les sociétés d'intérêt social, les sociétés de promotion d'intérêt social et les unions de société d'intérêt social.

L'introduction de la société à but social dans les lois coordonnées commerciales (art. 164bis et suivants) impose — comme cela s'est produit lors de l'introduction de la S.P.R.L. unipersonnelle par la loi du 14 juillet 1987 — une modification de l'article 1832 du Code civil. On profite de l'occasion pour apporter quelques précisions et améliorations formelles.

Le texte consacre la position unanime de la doctrine moderne qui admet — comme c'est le cas en droit français depuis la modification de l'article 1832 en 1978 — que le bénéfice patrimonial poursuivi par les associés peut être direct ou indirect (ce qui vise avant tout la recherche d'une économie) (voir notamment: Van Ryn, Principes, I, 1954, n° 329; Ronse, Algemeen deel van het vennootschapsrecht, 1975, p. 141; Van Ommeslaghe et Dieux, Chronique, R.C.J.B., p. 581).

In de tekst wordt de nadruk erop gelegd dat noodzakelijkerwijs een onderscheid moet worden gemaakt tussen het sociaal doel van de vennootschap en het doel ervan, te weten haar activiteit.

In de tekst wordt tenslotte ook de idee gehuldigd dat de statuten niet moeten bepalen dat de vennoten winst nastreven. Indien zulks het geval is, wat in de praktijk meestal zal geschieden, wordt de vennootschap verondersteld de verrijking van haar vennoten na te streven. Het tegenovergestelde is alleen mogelijk indien een statutair beding daarin uitdrukkelijk voorziet.

Er moet worden onderstreept dat sedert de wet van 27 juni 1921 betreffende de V.Z.W.'s de vennootschapswinst niet meer kan worden beschouwd als de uiting van een nauwkeurig omschreven politiek beleid. Voor de inwerkingtreding van die wet werd derhalve het beginsel gehuldigd dat verenigingen geen rechtspersoonlijkheid konden verkrijgen. Het was dan ook ondenkbaar dat deze politieke wilsuiting kon worden omzeild door de oprichting van verenigingen zonder winstoogmerk.

Sedert 1921 wordt integendeel aan groeperingen die niet de verrijking van hun leden nastreven, in ruime mate de mogelijkheid geboden rechtspersoonlijkheid te verkrijgen.

De mogelijkheid om een vereniging zonder winstoogmerk op te richten bestaat in diverse vreemde rechtsstelsels, bijvoorbeeld het Duitse en het Zwitserse (cf. P. Van Ommeslaghe, La société d'une personne à responsabilité limitée, syllabus van de U.C.L.-studiedag, van 28 oktober 1987, blz. 7). Tevens moet worden opgemerkt dat overeenkomstig artikel 58, tweede lid, van het Verdrag van Rome het bestaan van vennootschappen zonder winstoogmerk uitdrukkelijk wordt erkend, maar dat voor die vennootschappen de bepalingen betreffende het recht van vestiging evenwel niet gelden.

Die nieuwe mogelijkheid biedt verscheidene theoretische en praktische voordelen.

Vooreerst biedt zij aan groeperingen die hoofdzakelijk een economische activiteit verrichten zonder de verrijking van haar vennoten na te streven, de mogelijkheid rechtspersoonlijkheid te verwerven.

In het huidige recht is zulks theoretisch beschouwd onmogelijk aangezien enerzijds de vereniging volgens de thans heersende opvatting niet een dergelijk doel kan hebben (cf. P. Van Ommeslaghe en X. Dieux, Chron., R.C.J.B., 1992, blz. 583-585) en anderzijds de vennootschappen aan hun vennoten winst moeten bezorgen.

Tevens wordt een einde gemaakt aan de rechtsonzekerheid die thans aangaande het verenigingscontract bestaat. Het gaat in feite om een contract dat niet in een specifieke regeling voorziet (zie inzonderheid De Page en Dekkers, Traité, T. V, tweede

La nécessaire distinction entre le but de la société et son objet, c'est-à-dire son activité, est soulignée.

Le texte consacre enfin l'idée que les statuts peuvent déroger à la recherche d'un but de lucre dans le chef des associés. Si les statuts sont muets à ce propos — ce qui restera de très loin le cas le plus fréquent, en pratique — la société est supposée poursuivre l'enrichissement des associés. Le contraire ne peut résulter que d'une disposition statutaire expresse.

Il convient de souligner que le lucre sociétaire ne peut plus être considéré, depuis la loi du 27 juin 1921 sur les A.S.B.L., comme l'expression d'un choix politique précis. Avant cette loi, le principe était donc que des associations ne pouvaient acquérir le bénéfice de la personnalité morale. Il eût donc été inconcevable que cette volonté politique pût être détournée par la constitution de sociétés sans but de lucre.

Depuis 1921, au contraire, la personnalité morale est offerte très libéralement aux groupements qui ne recherchent pas l'enrichissement de leurs membres.

La possibilité de constituer une société sans but de lucre est reconnue par plusieurs droits étrangers comme, par exemple, les droits allemand et suisse (cf. P. Van Ommeslaghe, La société d'une personne à responsabilité limitée, syllabus de la journée d'étude de l'U.C.L., 28 octobre 1987, p. 7). On notera aussi que l'article 58, alinéa 2 du Traité de Rome reconnaît explicitement l'existence de sociétés sans but lucratif tout en leur refusant le bénéfice des dispositions relatives au droit d'établissement.

La possibilité nouvelle offre plusieurs avantages théoriques et pratiques.

Premièrement, elle permet l'accès indiscutable à la personnalité morale pour les groupements qui exercent une activité économique à titre principal sans but d'enrichissement des associés.

En droit actuel, cet accès est théoriquement impossible puisque, d'une part, l'association ne peut, selon la conception dominante avoir un tel objet (cf. P. Van Ommeslaghe et X. Dieux, Chron., R.C.J.B., 1992, p. 583-585) et, d'autre part, les sociétés doivent procurer le lucre à leurs associés.

Deuxièmement, elle met fin à l'insécurité juridique régnant actuellement à propos du contrat d'association. Il s'agit en réalité, d'un contrat dépourvu d'un régime spécifique (voir notamment De Page et Dekkers, Traité, T. V, 2° éd., n° 30, p. 57 et

uitgave, nr. 30, blz. 57 en 58; Lindemans, Verenigingen zonder winstoogmerk, Alg. Pr. Rechtsverzameling, 1958, nr. 35). Tot op heden is gepoogd die leemte aan te vullen door de analoge toepassing van een aantal bepalingen van het Burgerlijk Wetboek (zie inzonderheid Coipel, Le rôle économique des A.S.B.L., C.D.V.A., 37e seminarie, 1985, blz. 201 tot 206). Al deze bepalingen zijn voortaan van toepassing op de vereniging, die zodoende niet meer dan een variante van de vennootschap wordt.

Tenslotte biedt de mogelijkheid om af te wijken van het beginsel van het nastreven van winst, het onmiskenbare voordeel dat V.Z.W.'s die in tegenstelling met de wet en met de rechtsleer hoofdzakelijk economische activiteiten verrichten, verplicht worden ondergebracht bij het vennootschapsrecht, dat strikter is en meer waarborgen biedt aan derden.

Overeenkomstig de rechtspraak kan een V.Z.W. immers slechts een winstgevende activiteit uitoefenen op voorwaarde dat deze activiteit bijkomstig blijft. De rechtspraak blijft derhalve trouw aan de strikte opvatting van het begrip « bijkomende winstgevende activiteit » : deze laatste activiteit moet minder belangrijk zijn dan de belangeloze hoofdactiviteit en de winsten die daaruit voortvloeien, moeten worden aangewend voor die hoofdactiviteit, waarbij het tevens moet gaan om een noodzakelijk, ja zelfs een onontbeerlijk middel voor de verwezenlijking van het belangeloze doel dat de groep zich heeft gesteld (Brussel, 22 november 1976, 1980, II, blz. 15 betreffende de produktie van voedingsmiddelen door bepaalde religieuze congregaties — RvKph Bergen, 22 mei 1987, R.P.S., 1988, blz. 154, en de nota J'T Kint, RvKph Antwerpen, 25 oktober 1979, R.W., 1979-1980, kol. 1258, en RvKph Gent, 24 april 1986, R.D.C.B., 1988, blz. 571 en nota Laga).

V. BESPREKING DOOR DE COMMISSIE VAN DE AMENDEMENTEN INGEDIEND TOT BESLUIT VAN DE WERKZAAMHEDEN VAN DE WERKGROEP EN VAN NIEUWE AMENDEMENTEN (ART. 1, 2, 3, 6, 29, 31, 39, 40, 46, 58, 61, 87, 97, 99, 100, 101, 104 TOT 109, 112)

A. Samenvatting opgesteld door de voorzitter-rapporteur van de Werkgroep voor de Commissie

Het kernamendement betreft artikel 44*bis* (nieuw) van het wetsontwerp en heeft tot doel de artikelen 164*bis* tot 164*quater* in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen in te voegen. Deze artikelen bevatten de omschrijving van de vennootschappen met een sociaal oogmerk en de voorwaarden waaraan ze dienen te voldoen.

De definitieve tekst die aan de Commissie wordt voorgesteld, genoot een ruime consensus binnen de werkgroep.

58; Lindemans, Verenigingen zonder winstoogmerk. Alg. Pr. Rechtsverzameling, 1958, n° 35). On tente, jusqu'à présent de combler la lacune, par l'application analogique de certaines dispositions du Code civil (voir notamment Coipel, Le rôle économique des A.S.B.L., C.D.V.A., 37° séminaire, 1985, p. 201 à 206). Désormais toutes ces dispositions seront applicables à l'association qui ne sera plus qu'une variété de société.

Enfin, la possibilité de déroger au principe du lucre sociétaire présentera l'avantage non négligeable de pousser l'A.S.B.L. qui exerce, en contradiction avec la loi et la doctrine, des activités économiques à titre principal, à rejoindre le droit des sociétés plus rigoureux et offrant plus de garanties aux tiers.

En effet, conformément à la jurisprudence, une A.S.B.L. ne peut exercer une activité « lucrative » qu'à la condition qu'elle demeure accessoire; la jurisprudence demeure fidèle à une conception stricte de « l'activité lucrative accessoire » : il faut non seulement que l'activité « lucrative » soit moins importante que l'activité principale « désintéressée » et que les bénéfices qui en résultent soient affectés à cette activité principale mais « aussi qu'il s'agisse là d'un moyen nécessaire, voire indispensable, à la réalisation du but désintéressé que s'est fixé le groupement » (Bruxelles, 22 novembre 1976, 1980, II, p. 15, relatif à la fabrication de produits alimentaires par certaines congrégations religieuses — Com. Mons, 22 mai 1987, R.P.S., 1988, p. 154, et la note J. 'T Kint. Com. Anvers, 25 octobre 1979, R.W., 1979-1980, col. 1258, et Com. Gand, 24 avril 1986, R.D.C.B., 1988, p. 571, et la note Laga, précitée).

V. DISCUSSION PAR LA COMMISSION DES AMENDEMENTS DÉPOSÉS AU TERME DES TRAVAUX DU GROUPE DE TRAVAIL ET D'AMENDEMENTS NOUVEAUX (ART. 1, 2, 3, 6, 29, 31, 39, 40, 46, 58, 61, 87, 97, 99, 100, 101, 104 À 109, 112)

A. Synthèse du président-rapporteur du groupe de travail à l'attention de la commission

L'amendement central concerne l'article 44*bis* (nouveau) du projet de loi et vise à insérer des articles 164*bis* à 164*quater* dans les lois coordonnées sur les sociétés commerciales. Ces articles définissent les sociétés à finalité sociale et les conditions qu'elles doivent remplir.

Le texte définitif proposé à la commission a bénéficié d'un large consensus au sein du groupe de travail.

Het tweede amendement betreft de wijziging van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek in het licht van de invoering van een nieuwe vennootschapsvorm, te weten de vennootschap met een sociaal oogmerk. In het voorgestelde artikel 66*undecies* van het wetsontwerp wordt onder meer bepaald dat de vennootschap tot doel heeft aan de vennoten een rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel te bezorgen, tenzij in de oprichtingsakte anders is bepaald.

Het derde amendement beoogt de invoeging van een artikel 1 (nieuw) in het wetsontwerp, houdende wijziging van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen. In dit artikel zou een onderscheid worden gemaakt tussen de handelsvennootschappen en de burgerlijke vennootschappen met commerciële vorm naar gelang zij de uitoefening van een handelsactiviteit of van een burgerrechtelijke activiteit tot doel hebben.

Het vierde amendement strekt ertoe in het wetsontwerp een hoofdstuk IV*bis* in te voegen houdende de artikelen 66*bis* tot 66*septies*.

Deze artikelen betreffen de hypothese waarin een V.Z.W. wordt omgezet in een vennootschap met een sociaal oogmerk en regelen tevens de aansprakelijkheid van de bestuurders bij deze operatie, inzonderheid bij het doorgeven van het actief van de vereniging.

Het vijfde amendement heeft tot doel in het wetsontwerp een hoofdstuk IV*ter* in te voegen houdende de artikelen 66*octies* tot 66*decies*, waarmee de wet van 17 juli 1989 betreffende de economische samenwerkingsverbanden wordt aangepast aan de introductie van vennootschappen met een sociaal oogmerk.

Het zesde amendement betreft artikel 1 van het wetsontwerp en beoogt de vervanging van bepaalde vennootschapsbenamingen in artikel 2 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen door de termen « coöperatieve vennootschap » en « vennootschap met commerciële vorm ».

Het zevende amendement houdende de invoeging van een artikel 62*bis* in het wetsontwerp, is van technische aard en heeft tot doel artikel 212, eerste lid, van de vennootschappenwet op te heffen.

Het achtste amendement strekt ertoe een artikel 3*bis* (nieuw) in het ontwerp in te voegen en bevat een juridisch-technische wijziging inzake de vennootschap onder firma ingevolge de invoering van de nieuwe vennootschapsvorm.

Het negende amendement houdende de invoeging van een artikel 22*bis* in het wetsontwerp, beoogt een aanpassing van de afkortingen, in die zin dat zij in het in artikel 164*bis* omschreven geval moeten worden gevolgd door de woorden « met een sociaal oogmerk ».

Le deuxième amendement concerne la modification de l'article 1832 du Code civil en fonction de l'instauration d'une nouvelle forme de société, à savoir la société à finalité sociale. L'article 66*undecies* proposé dispose notamment que la société a pour but de procurer aux associés un bénéfice patrimonial direct ou indirect, à moins que l'acte de société en dispose autrement.

Le troisième amendement tend à insérer un article 1er (nouveau) dans le projet de loi modifiant les lois coordonnées sur les sociétés commerciales. Cet article ferait une distinction entre les sociétés commerciales et les sociétés civiles à forme commerciale, selon qu'elles ont pour objet social l'exercice d'une activité commerciale ou d'une activité civile.

Le quatrième amendement tend à insérer dans le projet de loi un chapitre IV*bis* contenant les articles 66*bis* à 66*septies*.

Ces articles concernent l'hypothèse de la transformation d'une A.S.B.L. en une société à finalité sociale et règlent la responsabilité des administrateurs à l'occasion de cette opération, en particulier pour ce qui est du transfert de l'actif de l'association.

Le cinquième amendement vise à insérer dans le projet de loi un chapitre IV*ter* contenant les articles 66*octies* à 66*decies* adaptant la loi du 17 juillet 1989 sur les groupements d'intérêt économique à l'instauration de sociétés à finalité sociale.

Le sixième amendement a trait à l'article 1er du projet de loi et vise à remplacer certaines dénominations de société à l'article 2 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales par les termes « société coopérative » et « société à forme commerciale ».

Le septième amendement insérant un article 62*bis* dans le projet de loi est d'ordre technique et tend à abroger l'article 212, alinéa premier, de la loi sur les sociétés commerciales.

Le huitième amendement a pour but d'insérer dans le projet un article 3*bis* (nouveau) et apporte à la société en nom collectif une modification technique rendue nécessaire par l'instauration de la nouvelle forme de société.

L'objet du neuvième amendement insérant un article 22*bis* dans le projet est d'adapter les initiales, en ce sens que dans le cas visé à l'article 164*bis*, elles doivent être suivies des mots « à finalité sociale ».

Het tiende amendement houdende de invoeging van een artikel 23*bis* in het wetsontwerp, behelst eveneens een aanpassing van de in artikel 114, eerste lid, 2°, van de vennootschappenwet bepaalde vermelding.

Het elfde en twaalfde amendement hebben tot doel de artikelen 42*bis* en 42*ter* in het wetsontwerp in te voegen en betreffen beide de aanvulling van bepaalde afkortingen.

Het dertiende amendement werd uitgesplitst in drie amendementen betreffende de artikelen 26, 32 en 68*bis* en zijn als juridisch-technische voorstellen te beschouwen.

*
* *

B. Standpunt van de minister

De minister verheugt zich over de kwaliteit van de door de werkgroep uitgewerkte amendementen. Van regeringszijde rijst er dan ook geen verzet tegen de goedkeuring ervan.

Voorts stipt hij aan dat hij, ingevolge een brief van een lid aan de voorzitter van de werkgroep, aan deze laatste schriftelijk uitleg heeft verstrekt over bepaalde aspecten van de hiervoor becommentarieerde amendementen.

Deze correspondentie gaat als volgt:

« Mijnheer de Voorzitter,

6 februari 1995

Een grondig onderzoek van het jongste document dat aan de werkgroep werd gegeven noopt mij ertoe u enig commentaar mee te delen.

Het wil me voorkomen dat de amendementen twee belangrijke wijzigingen in het vernnootschapsrecht beogen:

— in de eerste plaats voeren zij het begrip « vermogensvoordeel » in, welk begrip niet in ons vennootschapsrecht noch in het Burgerlijk Wetboek voorkomt;

— voorts doen zij het begrip « handelsvennootschap » en het begrip « vereniging » bijna volledig samenvallen door de vereniging op te nemen als een bijzondere vorm van handelsvennootschap.

Het lijkt mij gevaarlijk deze fundamentele wijzigingen in de werkgroep goed te keuren, terwijl die eigenlijk grondig aan bod zouden moeten komen in de Bijzondere Commissie. Ik sluit dan ook niet uit dat het advies van de Commissie van Justitie nodig is aangezien dat punt raakt aan:

Le dixième amendement insérant un article 23*bis* dans le projet vise lui aussi à adapter la mention prévue à l'article 114, alinéa premier, 2°, de la loi sur les sociétés.

Les onzième et douzième amendements proposent d'insérer dans le projet les articles 42*bis* et 42*ter* et concernent tous deux le complément à apporter à certaines initiales.

Le treizième amendement a été scindé en trois amendements relatifs aux articles 26, 32 et 68*bis*, à considérer comme des propositions à caractère technique.

*
* *

B. Point de vue du ministre

Le ministre se réjouit de la qualité des amendements mis au point par le groupe de travail. Leur approbation ne rencontrera, dès lors, aucune opposition de la part du Gouvernement.

Il ajoute qu'à la suite d'une lettre qu'un membre avait adressée au président du groupe de travail, il a fourni à ce dernier des explications écrites sur certains aspects des amendements commentés ci-avant.

Cette correspondance est la suivante:

« Monsieur le Président,

6 février 1995

Un examen approfondi du dernier document remis au groupe de travail m'amène à vous adresser quelques commentaires.

Il m'apparaît que l'ensemble des amendements concerne deux modifications importantes en droit des sociétés:

— d'une part, l'introduction de la notion de bénéfice patrimonial; notion qui ne figure pas dans notre architecture du droit des sociétés, ni dans le Code civil;

— d'autre part, une fusion quasi complète entre la notion de société commerciale et la notion d'association par l'absorption de l'association comme cas particulier de la société commerciale.

Il me semble dangereusement réducteur d'accepter ces modifications fondamentales en groupe de travail, alors qu'elles doivent, au contraire, être étudiées de manière approfondie au sein de la Commission spéciale et je n'exclus pas la nécessité de demander l'avis de la Commission de la Justice, puisqu'on touche:

— het Burgerlijk Wetboek;

— het verenigingsrecht;

— de plaats die de V.Z.W. en de stichting in ons rechtssysteem bekleden.

Naar ik meen moet ook de Raad van State zich over die wijzigingen kunnen uitspreken.

Voorts kan ik u meedelen dat ik een omstandig onderhoud heb gehad met de heer Taminiaux, die het voorstel van wet nr. 535 heeft ingediend en die er mij terecht heeft op gewezen dat de taak van de werkgroep erin bestaat zijn voorstel te doen opnemen in het ontwerp van wet waarover de Bijzondere Commissie zich thans buigt, en niet andere paden te bewandelen.

Tot slot wijs ik er u op dat ik samen met de heer Taminiaux (...) alleen de amendementen zal ondertekenen die op het voorstel nr. 535 zijn ingediend, te weten de amendementen die in het laatste document zijn opgenomen doch in het vorige document vermeld staan onder de rubrieken A, D, F, H, I, J, K, L.»

Het antwoord van de minister luidt als volgt:

« Met belangstelling heb ik kennis genomen van de brief (...) van 6 februari 1996 met betrekking tot de werkgroep betreffende het voorstel 535-1 over de sociale economie.

Ik denk niet dat de amendementen (...) ingrijpende wijzigingen zullen teweegbrengen.

In aansluiting op de verantwoordingen bij de amendementen wenste ik enige toelichting te geven over de strekking van deze amendementen waaraan ik mijn steun geef.

Op de eerste plaats is het begrip vermogensvoordeel niet nieuw. Sinds 1804 spreekt artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek over de « winst » die nagestreefd wordt door de vennoten en daarbij heeft de rechtsleer altijd al opgemerkt dat het natuurlijk niet om « morele winst » gaat maar wel om een « vermogenswinst ». Het is nuttig deze aanvulling op te nemen in de nieuwe redactie van artikel 1832 B.W., maar dat wijzigt niets aan de vroegere oplossingen.

Op de tweede plaats is er geen sprake van om van de vereniging een soort handelsvennootschap te maken, maar wel gaat het om een soort burgerlijke vennootschap. De nuance is belangrijk. Het is immers helemaal niet de bedoeling de verenigingen te doen passen in de commerciële sfeer. Er wordt alleen gezegd dat het mogelijk is dat de vennootschap uit het Burgerlijk Wetboek niet de winst als oogmerk nastreeft; en aangezien het enige verschil tussen de vereniging en de vennootschap het voorkomen of het niet voorkomen van een winstoogmerk was, wordt de vereniging een bijzondere categorie van burgerlijke vennootschap.

— au Code civil;

— au droit d'association;

— à la place de l'A.S.B.L. et de la fondation dans notre architecture juridique.

À mon avis, le Conseil d'État doit également se prononcer sur ces modifications.

Par ailleurs, je viens d'avoir un long entretien avec le ministre Taminiaux, auteur de la proposition de loi 535, qui me rappelle judicieusement que le groupe de travail a reçu mission d'examiner l'intégration de sa proposition dans le projet de loi en cours d'examen devant la Commission spéciale et non de créer des extensions autres.

En conclusion, je cosignerai avec M. Taminiaux (...) uniquement les amendements issus de la proposition 535, c'est-à-dire les amendements repris au dernier document mais désignés au document précédent sous les rubriques A, D, F, H, I, J, K, L.»

Le courrier en réponse du ministre est libellé comme suit:

« C'est avec attention que j'ai pris connaissance de la lettre (...) datée du 6 février 1995 relative au groupe de travail concernant la proposition 535 sur l'économie sociale.

Je ne crois pas que les amendements (...) soient de nature à apporter des bouleversements.

Parallèlement aux justificatifs des amendements, je voudrais apporter quelques précisions sur la portée de ces amendements que j'appuie.

Premièrement, la notion de bénéfice patrimonial n'a rien de nouveau. Depuis 1804, l'article 1832 parle du « bénéfice » recherché par les associés et, depuis toujours, la doctrine juridique a précisé qu'il ne s'agit évidemment pas d'un bénéfice « moral« mais d'un bénéfice « patrimonial ». Il est utile de reprendre cette précision dans la nouvelle rédaction de l'article 1832 mais cela ne change rien aux solutions antérieures.

Deuxièmement, il n'est pas quetion de faire de l'association une variété de société commerciale mais une variété de société civile. La nuance est importante. Il ne s'agit en effet nullement de faire rentrer les associations dans la commercialité. Il s'agit seulement de dire que la société du Code civil peut ne pas avoir de but de lucre; et comme la seule différence entre l'association et la société était l'absence ou la présence d'un but de lucre, l'association devient une catégorie particulière de société civile.

Dat zou het verenigingsrecht geenszins beperken, maar zou het integendeel kunnen aanmoedigen door bijkomende rechtszekerheid te bieden want de rechtsregels betreffende het verenigingscontract zullen minder onzeker zijn dan voorheen.

De verenigingen zullen niet commercieel worden door het feit dat zij vennootschappen zonder winstoogmerk zijn. Ze zullen hun burgerrechtelijk karakter altijd behouden want zelfs indien zij activiteiten van commerciële aard uitoefenen — d.w.z. activiteiten die passen in de opsomming van de artikelen 2 en 5 van het Wetboek van Koophandel — uit de jurisprudentie van het Hof van cassatie vloeit voort dat aangezien deze activiteiten niet uitgeoefend worden in een geest van winstbejag, zij niet van commerciële aard zullen zijn maar van burgerrechtelijke aard.

Ten derde raken de amendementen niet aan de plaats van de V.Z.W. of van de stichting in ons rechtsbestel. Geen enkele wijziging wordt aangebracht in de definitie van de V.Z.W. in artikel 1, tweede lid, van de wet van 27 juni 1921, noch in die van de stichting in artikel 27 van dezelfde wet.

Het feit dat het verenigingscontract dat ten grondslag ligt aan een V.Z.W., voortaan beschouwd wordt als een vennootschapscontract zonder winstoogmerk, heeft slechts gevolgen op dit contract, waarvan de rechtsregels verduidelijkt worden, maar heeft helemaal geen invloed op de V.Z.W. als rechtspersoon, noch op de definitie en de rechtsregels bepaald in de wet van 1921.

Ik steun deze teksten tenslotte aangezien zij voor de noodzakelijke opheldering zorgen en de concepten van ons recht technisch versterken in volkomen positieve zin en dit zonder de geest van de vereniging aan te tasten. (...) »

*
* *

Een senator wenst nadere uitleg over de verklaring dat het feit dat de verenigingsovereenkomst die aan een V.Z.W. ten grondslag ligt, voortaan als een vennootschapsovereenkomst wordt beschouwd, zonder dat er een winstoogmerk is, en geen enkele invloed heeft op de V.Z.W. als rechtspersoon, noch op de definitie en het statuut dat zij bezit krachtens de wet van 1921.

Impliceert dit dat de V.Z.W. die opteert voor de omzetting in een vennootschap met een sociaal oogmerk, geen aanspraak meer kan maken op belastingvrijstelling voor de inkomsten die zij opnieuw investeert, of niet meer kan aansluiten op bepaalde werkgelegenheidsprogramma's?

De minister antwoordt ontkennend. Hij stelt dat de passus uit zijn brief een theoretisch debat betreft.

Cela ne restreindra en aucune façon le droit d'association mais, au contraire, pourra l'encourager par un surcroît de sécurité juridique puisque le régime juridique du contrat d'association sera moins incertain qu'avant.

Les associations ne deviendront pas commerciales du fait qu'elles seront des sociétés sans but de lucre. Elles garderont toujours leur caractère civil puisque même si elles exercent des activités de type commercial — c'est-à-dire des activités rentrant dans l'énumération des article 2 et 5 du Code de commerce — il résulte de la jurisprudence de la Cour de cassation que, faute d'être exercées dans un esprit de lucre, ces activités ne seront pas de nature commerciale mais de nature civile.

Troisièmement, les amendements ne touchent en rien à la place de l'A.S.B.L. ou à celle de la fondation dans notre architecture juridique. Aucune modification n'est apportée à la définition de l'A.S.B.L. à l'article 1er, alinéa 2, de la loi du 27 juin 1921 ni à celle de la fondation à l'article 27 de cette même loi.

Le fait que le contrat d'association qui est à la base d'une A.S.B.L. soit désormais considéré comme un contrat de société sans but de lucre n'a d'impact que sur ce contrat — dont le régime juridique est précisé — mais n'influe en rien sur l'A.S.B.L. comme personne morale, ni sur la définition et le régime qu'elle possède en vertu de la loi de 1921.

En conclusion, je soutiens ces textes dans la mesure où ils apportent une clarification nécessaire et renforcent techniquement les concepts de notre droit dans un sens tout à fait positif, et ce sans dénaturer l'esprit de l'association. (...) »

*
* *

Une sénatrice souhaite obtenir des explications supplémentaires sur le fait que le contrat d'association qui constitue le fondement d'une A.S.B.L. sera dorénavant considéré comme un contrat de société, sans qu'il y ait de but lucratif, et n'aura aucune influence sur l'A.S.B.L. en tant que personne morale, ni sur la définition et le statut qu'elle possède en vertu de la loi de 1921.

Cela implique-t-il que l'A.S.B.L. qui opte pour la conversion en société d'intérêt commercial ne peut plus prétendre à une exonération d'impôts pour les revenus qu'elle réinvestit ou qu'elle ne peut plus adhérer à certains programmes en matière d'emploi?

Le ministre répond par la négative. Il précise que le passage de sa lettre concerne un débat théorique.

Uitgangspunt is de vaststelling door De Page dat de burgerrechtelijke vennootschap, zoals geregeld door de artikelen 1832 e.v. van het Burgerlijk Wetboek, enigszins verouderd is.

Oorspronkelijk was in 1830 slechts sprake van één concept, te weten de vereniging. Personen konden zich derhalve verenigen met of zonder winstoogmerk, met het oog op handelsactiviteit of industriële activiteit of met een filantropisch doel.

Teneinde hiertussen een onderscheid te maken, werd de groepering van personen een « vennootschap » genoemd indien er een winstoogmerk was. Indien de groepering uit personen bestond die persoonlijke verrijking nastreefden, werd ze vereniging genoemd. Hierin werd een onderscheid gemaakt tussen de feitelijke vereniging, die als een onbenoemd contract moet worden beschouwd, en de vereniging zonder winstoogmerk (*cf.* wet van 1921).

Door de voorgestelde wijziging van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek verkrijgt het verenigingscontract eveneens een nominatief karakter zodat de bepalingen van het Burgerlijk Wetboek op dit vlak rechtstreeks van toepassing zijn, hetgeen een grotere rechtszekerheid waarborgt.

Een en ander heeft echter geen invloed op de wettelijke specialiteit van de V.Z.W.

C. Raadpleging van de Raad van State over de door de werkgroep voorbereide amendementen

Een lid oppert de mogelijkheid het advies van de Raad van State te vragen zonder de werkzaamheden van de Commissie op te schorten.

De Kamer zou dan bij het onderzoek in tweede lezing met de opmerkingen van de Raad van State rekening kunnen houden.

Een ander lid stelt dat, wanneer het advies wordt gevraagd, dit op het gehele ontwerp met inbegrip van de amendementen betrekking moet hebben.

Spreker vreest dat een dergelijk omstandig advies zoveel tijd vergt dat het ontwerp niet vóór de ontbinding van de Kamers zal worden goedgekeurd. Indien de dringende noodzakelijkheid wordt aangevoerd, zal het advies ongetwijfeld veel vragen open laten.

Spreker twijfelt dan ook aan de opportuniteit van het voorstel om het advies van de Raad van State in te winnen.

Nog een ander lid stelt voor het volledige ontwerp na de goedkeuring door de Senaat voor advies aan de Raad van State voor te leggen, zodat de Kamer hiermee bij haar besprekingen eventueel rekening kan houden.

De vorige spreker werpt op dat de adviesprocedure voor de Raad van State het wetgevend werk so wie so zal vertragen.

Le point de départ est la constatation, par De Page, que la société civile telle qu'elle est régie par les articles 1832 et suivants du Code civil est quelque peu dépassée.

Initialement, on ne parlait, en 1830, que d'un concept, à savoir l'association. Des personnes pouvaient donc s'associer avec ou sans but lucratif, en vue d'exercer une activité commerciale ou industrielle ou de poursuivre un but philanthropique.

En vue de les distinguer, on a appelé « société » le groupement de personnes lorsqu'il y avait un but de lucre. Ainsi, si le groupement était composé de personnes poursuivant un enrichissement personnel, il était dénommé société. On faisait en l'espèce une distinction entre l'association de fait, qui doit être considérée comme un contrat innommé, et l'association sans but lucratif (*cf.* loi de 1921).

La modification proposée de l'article 1832 du Code civil donne également au contrat d'association un caractère nominatif, si bien que les dispositions y afférentes du Code civil sont directement applicables, ce qui garantit une plus grande sécurité juridique.

Tout cela n'a cependant aucune incidence sur la spécificité légale de l'A.S.B.L.

C. Consultation du Conseil d'État concernant les amendements préparés par le groupe de travail

Un commissaire évoque la possibilité de demander l'avis du Conseil d'État sans suspendre les travaux de la commisison.

La Chambre pourrait alors tenir compte des observations du Conseil d'État lors de l'examen en seconde lecture.

Un autre membre affirme que lorsqu'on demande l'avis, celui-ci doit porter sur l'ensemble du projet, y compris les amendements.

Il craint qu'un avis aussi circonstancié ne fasse tellement attendre que le projet ne puisse plus être voté avant la dissolution des Chambres. Si l'on invoque l'urgence, l'avis laissera indubitablement de nombreuses questions en suspens.

L'intervenant doute, dès lors, de l'opportunité de la proposition visant à demander l'avis du Conseil d'État.

Un autre membre encore propose de soumettre l'ensemble du projet pour avis au Conseil d'État après son vote par le Sénat, de sorte que la Chambre puisse éventuellement en tenir compte lorsqu'elle le discutera.

L'intervenant précédent objecte que la procédure d'avis devant le Conseil d'État ralentira de toute façon le travail législatif.

Een lid dringt in naam van het bedrijfsleven aan op een snelle goedkeuring van het onderhavige wetsontwerp. Hij wenst het wetgevend werk dan ook niet vertraagd te zien. Hij vreest echter dat de ingrijpende wijzigingen van het wetsontwerp, onder meer door de invoeging van het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s., de Kamer ertoe zal brengen het ontwerp ten gronde opnieuw te onderzoeken. De goedkeuring van het wetsontwerp dreigt dan ook nog een lange tijd te zullen aanslepen.

Hij sluit zich bijgevolg aan bij de leden die het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. uit het onderhavige ontwerp wensten te lichten om de goedkeuring van deze laatste tekst niet nodeloos te vertragen.

Een lid wijst erop dat, wanneer het advies wordt ingewonnen, dit de werkzaamheden van de Senaat niet mag vertragen. Hij acht het advies echter nodig.

De minister is het hier niet mee eens. In een recent verleden werd de vennootschappenwet tot ieders voldoening gewijzigd ingevolge een wetsvoorstel waarover het advies van de Raad van State niet werd ingewonnen (*cf.* de wet van 5 december 1984).

Gelet op deze gedachtenwisseling wordt het in de huidige stand van de werkzaamheden niet opportuun geacht de Raad van State te raadplegen.

D. Bespreking van en stemming over de amendementen

Voorafgaande gedachtenwisseling

Een lid koestert twijfels over de opportuniteit om het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. betreffende de vennootschappen met een sociaal oogmerk bij wege van amendementen in het wetsontwerp tot wijziging van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen in te voegen. Beide vennootschapsvormen hebben immers een verschillende finaliteit.

Zijns inziens is het aangewezen de problematiek van de vennootschappen met een sociaal oogmerk door een bijzondere wet te regelen, waarin zou worden bepaald welke artikelen uit de vennootschappenwet van overeenkomstige toepassing zouden zijn op de nieuwe vennootschapsvorm.

Spreker vreest dat de door de werkgroep gemaakte keuze de vennootschappenwet onder andere voor de studenten ondoorzichtig en onleesbaar zal maken.

De rapporteur van de werkgroep antwoordt dat hij in zijn verslag duidelijk heeft aangestipt in welke artikelen van de vennootschappenwet de basiselementen van het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. worden opgenomen en in welke artikelen van dezelfde wet wijzigingen van technische aard worden aangebracht.

Un commissaire insiste, au nom du monde industriel, pour que le projet de loi en discussion soit voté rapidement. Il ne souhaite dès lors pas voir se ralentir le travail législatif. Il craint néanmoins que les modifications radicales qu'apporte le projet de loi, notamment en raison de l'insertion de la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts, n'amène la Chambre à réexaminer le projet quant au fond. C'est pourquoi le vote du projet de loi risque de se faire attendre longtemps.

L'intervenant s'associe, dès lors, aux membres qui souhaitaient dissocier la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts du projet en discussion, afin de ne pas retarder inutilement le vote de ce dernier texte.

Un commissaire signale que si l'on demande l'avis en question, cela ne peut pas ralentir les travaux du Sénat. Il juge toutefois cet avis nécessaire.

Le ministre n'est pas d'accord. Dans un passé récent, on a modifié, à la satisfaction de tous, la loi sur les sociétés à la suite d'une proposition de loi au sujet de laquelle l'avis du Conseil d'État n'avait pas été demandé (voir la loi du 5 décembre 1984).

Compte tenu de cet échange de vues, il n'est pas jugé opportun, dans l'état actuel des travaux, de consulter le Conseil d'État.

D. Discussion et vote des amendements

Échange de vues préalable

Un membre doute de l'opportunité d'insérer la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts relative aux sociétés à but social dans le projet de loi modifiant les lois coordonnées sur les sociétés commerciales par la voie d'un amendement. En effet, ces deux formes de société ont des finalités différentes.

À son avis, il faudrait régler les problèmes des sociétés à but social par une loi spéciale indiquant quels sont les articles de la loi sur les sociétés commerciales qui sont applicables mutatis mutandis à la nouvelle forme de société.

L'intervenant dit craindre que le choix du groupe de travail ne rende la loi sur les sociétés commerciales impénétrable et inassimilable entre autres pour les étudiants.

Le rapporteur du groupe de travail répond qu'il a indiqué clairement dans son rapport dans quels articles de la loi sur les sociétés commerciales sont repris les éléments de base de la proposition de loi de MM. Taminiaux et consorts et quels sont les articles de cette loi auxquels l'on apporte des modifications d'ordre technique.

Een lid heeft begrip voor de bedenkingen van een vorige spreker. Niemand kan op dit ogenblik de aantrekkingskracht van de nieuwe vennootschapsvorm inschatten. Vraag is of de ingrijpende wijziging van de vennootschappenwet verantwoord is wanneer zou blijken dat er slechts in een miniem aantal gevallen vennootschappen met een sociaal oogmerk worden opgericht.

De minister weerlegt deze kritiek aan de hand van het volgende voorbeeld:

In 1985 werd een wetsontwerp ingediend betreffende de eenmansvennootschappen. Het was de bedoeling deze vennootschapsvorm (B.V.B.A.) te regelen in een autonome bijzondere wet die ongeveer 150 artikelen zou tellen.

Een eminent jurist, professor Van Ommeslaghe, stelde deze optie echter in vraag. Om welke reden moet deze nieuwe vennootschapsvorm worden gecreëerd wanneer artikel 212 van de vennootschappenwet bepaalt dat de vennootschappen waarvan het doel burgerrechtelijk is, de rechtsvorm van een handelsvennootschap kunnen aannemen zonder hun burgerrechtelijke aard te verliezen, mits zij zich gedragen naar de bepalingen van deze titel (*cf.* wet van 14 juni 1926).

De Regering heeft dan een variante uitgewerkt, waardoor bij wege van een wetsontwerp een achttal artikelen in de vennootschappenwet werden gewijzigd.

Deze keuze werd door de rechtspraak en de rechtsleer gunstig onthaald omdat het feit dat ondernemingen een verschillend doel nastreven, niet verhindert dat zij een zelfde rechtsvorm aannemen.

Men mag niet uit het oog verliezen dat de interpretatie van het begrip handelsvennootschap door de rechtspraak en de rechtsleer in de loop der jaren een sediment heeft afgezet dat voorrang heeft op hetgeen zou gelden indien een afzonderlijk element zou worden aangenomen.

Een onderneming wordt weliswaar opgezet om bepaalde doelstellingen na te streven, maar is terzelfdertijd een organisatietechniek die gekenmerkt wordt door een aantal algemeen geldende bepalingen (algemene vergadering, raad van bestuur, enz.).

Het heeft dan ook geen zin een nieuw instrument te creëren wanneer de structuren identiek zijn aan die van de bestaande vennootschapsvormen.

Wanneer wordt nagegaan welke verschillen er bestaan tussen de B.V.B.A. en de eenspersoonsvennootschap en tussen de handelsvennootschap en de vennootschap met sociaal oogmerk, blijken deze miniem te zijn.

Un membre déclare qu'il comprend les remarques de l'intervenant précédent. Personne ne peut dire à l'heure actuelle quelle sera l'attractivité de cette nouvelle forme de société. La question qui se pose est de savoir si une modification en profondeur de la loi sur les sociétés commerciales serait justifiée si l'on constatait que l'on ne crée des sociétés à but social que dans un nombre limité de cas.

Le ministre rejette la critique en s'aidant de l'exemple suivant:

En 1985 fut déposé un projet de loi relatif à la société à personne unique. L'objectif était de régler cette forme de société (S.P.R.L.) dans le cadre d'une loi spéciale distincte qui compterait quelque 150 articles.

Un juriste éminent, le professeur Van Ommeslaghe, a toutefois mis cette option en question. Pourquoi faut-il créer une telle forme nouvelle de société, si l'article 212 de la loi sur les sociétés commerciales dispose que « les sociétés dont l'objet est de nature civile, peuvent sans perdre ce caractère, emprunter les formes de sociétés commerciales en se conformant aux dispositions du présent titre (*cf.* loi du 14 juin 1986).

C'est pourquoi le Gouvernement a mis au point une variante permettant de modifier plus ou moins huit articles de la loi sur les sociétés commerciales au moyen d'une proposition de loi.

Ce choix a été bien accueilli par la jurisprudence et par la doctrine, dans la mesure où l'on ne peut pas empêcher des entreprises qui poursuivent des objectifs différents de choisir une même forme juridique.

Il ne faut pas perdre de vue que l'interprétation de la notion de société commerciale par la jurisprudence et la doctrine a produit au fil des ans une série de principes qui auraient la priorité sur les dispositions qui seraient applicables au cas où l'on voterait une loi séparée.

On crée bien sûr une entreprise en vue de poursuivre un objet déterminé, mais l'entreprise constitue également une technique d'organisation caractérisée par l'application d'une série de dispositions générales (assemblée générale, conseil d'administration, etc.).

Par conséquent, créer un instrument nouveau dont les structures sont identiques à celles de formes de sociétés existantes, n'a aucun sens.

Lorsque l'on se demande quelles sont les différences qui existent entre la S.P.R.L. et la société unipersonnelle, d'une part, et entre la société commerciale et la société à but social, d'autre part, l'on s'aperçoit qu'elles sont minimes.

In het eerste geval volstond het artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek te wijzigen zodat één persoon een vennootschap kon oprichten door een vermogen tot een bepaalde doelstelling te bestemmen.

In het tweede geval zal het voormelde artikel opnieuw moeten worden aangepast. Tevens moet het probleem van het handelskarakter van de handelingen van de vennootschappen worden geregeld. Het is echter niet zo dat een nieuw type vennootschap wordt gecreëerd. Indien dat wel het geval zou zijn, dreigt er verwarring te ontstaan.

Hij acht het dan ook een gelukkige keuze om de regeling van de vennootschap met een sociaal oogmerk in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen op te nemen, met dien verstande dat er inzake haar doelstelling en organisatie afwijkingen mogelijk zijn ten opzichte van de handelsvennootschap.

Met betrekking tot de wordingsgeschiedenis van de eenpersoonsvennootschap, verklaart een lid dat behoudens de hiervoor vermelde reden nog andere overwegingen ertoe geleid hebben om de oorspronkelijk ingediende tekst met 150 artikelen te vereenvoudigen tot een ontwerp met een achttal artikelen.

In de eerste plaats was de Regering er niet van overtuigd dat de oorspronkelijke ingewikkelde tekst zonder kleerscheuren door het Parlement zou geraken. Zij verwelkomde dan ook de gelegenheid een vereenvoudigde tekst aan de Kamer voor te leggen.

Ten tweede ontsnapte de Regering aan het moeilijk debat over de vraag of er fiscale voordelen aan de eenpersoonsvennootschap dienden te worden toegekend.

Een senator sluit zich aan bij de opvatting dat de vennootschappen met een sociaal oogmerk door een bijzondere wet zouden moeten worden geregeld. Het betreft immers een sector uit het economische leven, de zogenaamde sociale economie, die duidelijk van andere op winst gerichte sectoren kan worden afgezonderd.

De minister verwijst naar zijn uiteenzetting in de werkgroep ter rechtvaardiging van de keuze om het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. in het wetsontwerp tot wijziging van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen te verwerken.

Hij beklemtoont dat de vennootschappen met een sociaal oogmerk een commerciële activiteit ontplooien, maar daarbij niet zozeer winst nastreven.

Een lid stipt aan dat de door de werkgroep gemaakte keuze geen afbreuk doet aan de bepalingen die voor de handelsvennootschappen gelden. Hij is het wel eens met de opvatting dat het wetsvoorstel van de heer Taminiaux de uiting is van een zekere reguleringsdrift die eigen is aan onze tijd.

Dans le premier cas, il suffirait de modifier l'article 1832 du Code civil de manière qu'une personne puisse créer une société en affectant un certain avoir à un objectif déterminé.

Dans le second cas, l'article précité devrait à nouveau être adapté. Il y a lieu, en outre, de régler le problème du caractère commercial des actes des sociétés. Il n'est toutefois nullement question de la création d'un nouveau type de société. S'il en était question, il y aurait un risque de confusion.

Il estime, dès lors, que l'on a bien fait de choisir de régler la société à but social dans le cadre des lois coordonnées sur les sociétés commerciales en précisant que, pour ce qui est de ces objectifs et de son organisation, l'on pourrait prévoir des dérogations par rapport aux dispositions applicables à la société commerciale.

En ce qui concerne la genèse de la société unipersonnelle, un membre déclare qu'outre la raison citée ci-avant, d'autres considérations ont poussé à simplifier le texte initial, qui comptatit 150 articles, pour en faire un projet n'en comptant plus que 8.

Pour commencer, le Gouvernement n'était pas convaincu que le texte initial, qui était complexe puisse passer sans mal le cap du Parlement. Il saisit, dès lors, l'occasion pour présenter un texte simplifié à la Chambre.

Deuxièmement, le Gouvernement a pu échapper au débat difficile sur la question de savoir s'il y aurait lieu d'octroyer des avantages fiscaux aux sociétés unipersonnelles.

Un sénateur partage l'avis selon lequel les sociétés à but social doivent être réglées au moyen d'une loi spéciale. En effet, le secteur en question est un secteur de la vie économique, plus précisément le secteur de l'« économie sociale », qui peut être distinguée très nettement d'autres secteurs qui ont un but lucratif.

Le ministre renvoie à l'exposé qu'il a fait au sein du groupe de travail pour justifier le choix d'insérer la proposition de loi de MM. Taminiaux et consorts dans le projet de loi modifiant les lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Il souligne que les sociétés commerciales développent, certes, une activité commerciale, mais ne poursuivent pas tellement, ce faisant, un but lucratif.

Un membre note que le choix du groupe de travail ne porte pas préjudice aux dispositions applicables aux sociétés commerciales. Il ajoute qu'il partage le point de vue selon lequel la proposition de M. Taminiaux est l'expression d'une tendance à tout réglementer, qui est propre à notre époque.

Het voorstel van een vorige spreker om de problematiek van de vennootschappen met een sociaal oogmerk niet in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen te regelen, maar in een afzonderlijke wet, wordt verworpen met 11 tegen 4 stemmen, bij 1 onthouding.

A) Amendement tot invoeging van een artikel 1 (nieuw) vóór artikel 1 van het wetsontwerp (art. 1 van de aangenomen tekst)

De heer Dieux merkt op dat het woord « verkrijgen » (derde lid van het voorgestelde artikel 1) vervangen zou moeten worden door het woord « hebben ». De vennootschap moet immers niet daadwerkelijk daden van koophandel verrichten om de hoedanigheid van handelaar te verkrijgen. Zij verkrijgt die hoedanigheid van rechtswege.

In antwoord op die opmerking dient de heer Vandenberghe het volgende subamendement in:

« Art. 1 (nieuw)

« In het voorgestelde artikel 1, derde lid van dezelfde gecoördineerde wetten, wordt het woord « verkrijgen » vervangen door « bezitten ».

Verantwoording

Artikel 1, derde lid, van de vennootschappenwet, voorgesteld in het hoofdamendement verduidelijkt dat vennootschappen die als doel het uitoefenen van een handelsactiviteit hebben de hoedanigheid van handelaar overeenkomstig artikel 1 van het Wetboek van Koophandel verkrijgen.

Het woord « verkrijgen » laat veronderstellen dat deze vennootschappen aan bepaalde formaliteiten dienen te voldoen om deze hoedanigheid te hebben. Om alle dubbelzinnigheid te vermijden strekt dit subamendement ertoe het woord « verkrijgen » te vervangen door « bezitten ».

De heren Vandenberghe en Pataer dienen nog het volgende subamendement in op het amendement van de heer Vandenberghe c.s.:

« Art. 1 (nieuw)

« In het voorgestelde artikel 1 van dezelfde gecoördineerde wetten, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

« A) In het derde lid, worden de woorden « overeenkomstig artikel 1 van het Wetboek van koophandel » geschrapt;

B) In het vierde lid worden de woorden « de vennoten geen winst nastreven » vervangen door « de vennootschap geen winst nastreeft. »

La proposition faite par un intervenant précédent de régler les problèmes des sociétés à but social, non pas dans le cadre des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, mais dans le cadre d'une loi distincte, est rejetée par 11 voix contre 4 et 1 abstention.

A) Amendement insérant un article 1er (nouveau) devant l'article 1er du projet de loi (art. 1er du texte adopté)

M. Dieux fait observer que le mot « acquièrent » (al. 3 de l'art. 1er proposé) devrait être remplacé par le mot « ont ». En effet, la société ne doit pas accomplir effectivement des actes de commerce pour acquérir la qualité de commerçant, mais elle l'acquiert d'office.

Pour répondre à cette observation, M. Vandenberghe dépose le sous-amendement suivant:

« Art. 1er (nouveau)

« À l'article 1er, alinéa 3, proposé des mêmes lois coordonnées, le mot « acquièrent » est remplacé par le mot « possèdent ».

Justification

L'article 1er, alinéa 3, des lois coordonnées proposé par l'amendement principal précise que les sociétés ayant pour objet l'exercice d'une activité commerciale acquièrent la qualité de commercant conformément à l'article 1er du Code de commerce.

Le mot « acquièrent » pourrait faire croire que ces sociétés doivent satisfaire à des formalités pour posséder cette qualité. Afin d'éviter toute équivoque, le présent sous-amendement vise à remplacer le mot « acquièrent » par le mot « possèdent ».

MM. Vandenberghe et Pataer déposent encore le sous-amendement suivant à l'amendement de M. Vandenberghe et consorts:

« Art. 1er (nouveau)

« A l'article 1er proposé des mêmes lois coordonnées, apporter les modifications suivantes:

« A) À l'alinéa 3, les mots « conformément à l'article 1er du Code de commerce » sont supprimés;

B) À l'alinéa 4, les mots « les associés ne recherchent pas » sont remplacés par les mots « la société ne recherche pas. »

Verantwoording

A) Men dient te vermijden dat er onnodige discussies ontstaan over de hoedanigheid van handelaar zoals omschreven door het Wetboek van koophandel.

B) De afwezigheid van winstbejag dient te bestaan in hoofde van de vennootschap. Het door de vennoten zelf nagestreefde doel doet niet ter zake in het voorgestelde artikel.

Het hoofdamendement, de twee subamendementen en het nieuwe artikel 1 worden eenparig aangenomen door de 12 aanwezige leden.

B) Amendement op artikel 1 van het wetsontwerp *(art. 2 van de aangenomen tekst)*

Dat amendement wordt eenparig aangenomen door de 13 aanwezige leden.

C) Amendement op artikel 2 van het wetsontwerp *(art. 3 van de aangenomen tekst)*

De punten A) en C) worden ingetrokken.

Punt B) stemt overeen met artikel 2 van het ontwerp.

D) Amendement dat ertoe strekt in het wetsontwerp een artikel 2*bis* in te voegen

De heren Vandenberghe en Pataer dienen het volgende amendement in:

« Art. 2bis

« Een nieuw artikel 2bis invoegen, luidend als volgt:

« Artikel 2bis. — Het artikel 9, eerste lid, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wetten van 24 maart 1978 en 5 december 1984, wordt aangevuld met het volgende:

« 12° In voorkomend geval, het statutair beding op grond waarvan wordt afgeweken van het beginsel volgens hetwelk een vennootschap tot doel heeft aan de vennoten een rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel te bezorgen. »

Verantwoording

Het betreft een aanpassing van technische aard die is aangebracht als gevolg van de invoering van de vennootschap met een sociaal oogmerk en van de wijziging van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek.

Dit amendement wordt ingetrokken.

Justification

A) Il s'agit d'éviter des discussions sur la qualité de commerçant définie par le Code de commerce.

B) L'absence de recherche de bénéfice doit exister dans le chef de la société; le but poursuivi par les associés eux-mêmes n'est pas relevant en ce qui concerne l'article 1er proposé.

L'amendement principal, les deux sous-amendements et l'article 1er nouveau sont adoptés à l'unanimité des 12 membres présents.

B) Amendement relatif à l'article 1er du projet de loi *(art. 2 du texte adopté)*

Cet amendement est adopté à l'unanimité des 13 membres présents.

C) Amendement relatif à l'article 2 du projet de loi *(art. 3 du texte adopté)*

Les points A) et C) de cet amendement sont retirés.

Le point B) est identique à l'article 2 du projet.

D) Amendement visant à insérer un article 2*bis* dans le projet de loi

MM. Vandenberghe et Pataer déposent l'amendement suivant:

« Art. 2bis

« Insérer un article 2bis nouveau, libellé comme suit:

« Article 2bis. — L'article 9, alinéa 1er, des mêmes lois coordonnées, modifié par les lois du 24 mars 1978 et 5 décembre 1984, est complété par ce qui suit:

« 12° Le cas échéant, la clause statutaire par laquelle il est dérogé au principe selon lequel une société a pour but de procurer aux associés un bénéfice patrimonial direct ou indirect. »

Justification

Il s'agit d'adaptations de caractère technique eu égard à l'introduction de la société à but social et de la modification de l'article 1832 du Code civil.

Cet amendement est retiré.

E) **Amendement tot invoeging van een artikel 3*bis* in het wetsontwerp** *(art. 6 van de aangenomen tekst)*

Dit amendement wordt eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

F) **Amendement tot invoeging van een artikel 22*bis* in het wetsontwerp** *(art. 29 van de aangenomen tekst)*

Dit amendement wordt aangenomen met 9 stemmen, bij 3 onthoudingen.

G) **Amendement tot invoeging van een artikel 23*bis* in het wetsontwerp** *(art. 31 van de aangenomen tekst)*

Dit amendement wordt aangenomen met 10 tegen 3 stemmen.

H) **Amendement tot invoeging van een artikel 25*bis* in het wetsontwerp** *(art. 39 van de aangenomen tekst)*

Dit amendement wordt aangenomen met 12 tegen 3 stemmen.

I) **Amendement op artikel 26 van het ontwerp** *(art. 40 van de aangenomen tekst)*

Dit amendement wordt aangenomen met 12 tegen 3 stemmen.

J) **Amendement op artikel 32 van het wetsontwerp** *(art. 46 van de aangenomen tekst)*

De heer Vancrombruggen c.s. dient het volgende subamendement in op het hierboven opgenomen amendement van de heer Vandenberghe c.s. op artikel 32:

« Art. 32

« In artikel 147bis, § 1, van dezelfde gecoördineerde wetten wordt het vijfde lid vervangen als volgt:

« In het geval bedoeld in artikel 164bis en in afwijking van het tweede lid, mag het vaste gedeelte van het kapitaal niet lager zijn dan 250 000 frank.

Dat bedrag moet volledig geplaatst zijn; bij de oprichting van de vennootschap moet het worden volgestort ten belope van 100 000 frank en na twee jaar moet het volledig volgestort zijn. »

Verantwoording

Bedoeling is — via een verlaging van het bij de oprichting van de vennootschap vol te storten kapitaal — de deelnemers aan de sociale economie een betere toegang tot de in te stellen nieuwe vennootschappen te verschaffen.

E) **Amendement visant à insérer un article 3*bis* dans le projet de loi** *(art. 6 du texte adopté)*

Cet amendement est adopté à l'unanimité des 14 membres présents.

F) **Amendement visant à insérer un article 22*bis* dans le projet de loi** *(art. 29 du texte adopté)*

Cet amendement est adopté par 9 voix et 3 abstentions.

G) **Amendement visant à insérer un article 23*bis* dans le projet de loi** *(art. 31 du texte adopté)*

Cet amendement est adopté par 10 voix contre 3.

H) **Amendement visant à insérer un article 25*bis* dans le projet de loi** *(art. 39 du texte adopté)*

Cet amendement est adopté par 12 voix contre 3.

I) **Amendement relatif à l'article 26 du projet de loi** *(art. 40 du texte adopté)*

Cet amendement est adopté par 12 voix contre 3.

J) **Amendement relatif à l'article 32 du projet de loi** *(art. 46 du texte adopté)*

M. Vancrombruggen et consorts déposent le sous-amendement ci-après à l'amendement mentionné ci-dessus de M. Vandenberghe et consorts à l'article 32:

« Art. 32

« L'alinéa 5 de l'article 147bis, § 1er, est remplacé par:

« Dans l'hypothèse prévue à l'article 164bis et par dérogation au deuxième alinéa, le montant de la part fixe du capital social ne peut être inférieure à 250 000 francs.

Ce montant doit être intégralement souscrit; il doit être libéré à concurrence de 100 000 francs à la constitution de la société et intégralement libéré après deux ans. »

Justification

Il s'agit, en abaissant le montant du capital social libérable dès la constitution de la société, de faciliter l'accès des acteurs de l'économie sociale au nouveau type de société qui serait crée.

Een van de doelen die bij het incorporeren van het wetsvoorstel-Taminiaux in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen worden nagestreefd, is het stimuleren van projecten uitgaande van initiatiefnemers met een sociaal oogmerk die niet voldoende geld hebben om andere vennootschapsvormen op te richten.

Gezorgd moet dus worden dat het financiële aspect geen onoverkomelijke hinderpaal vormt voor het opstarten van projecten. Die mogelijkheid wordt maar voor twee jaar geboden.

Het amendement en het subamendement worden aangenomen met 12 tegen 3 stemmen.

K) **Amendement tot invoeging van een artikel 42*bis* in het wetsontwerp** *(art. 58 van de aangenomen tekst)*

Het amendement wordt aangenomen met 12 tegen 3 stemmen.

L) **Amendement tot invoeging van een artikel 44*bis* in het wetsontwerp** *(art. 61 van de aangenomen tekst)*

Mevrouw Dardenne c.s. dient het volgende subamendement in op het amendement van de heer Vandenberghe c.s. op artikel 44*bis*:

« Art. 44bis

« A) In § 1, 3°, van het voorgestelde artikel 164bis, na de woorden « op welke wijze de winst wordt besteed » in te voegen de woorden « overeenkomstig de interne en externe doelstellingen van de vennootschappen, met inachtneming van de hiërarchie vastgelegd in de statuten van de vennootschap (art. 164bis, § 1, 2°). »

B) In § 1, 8°, van hetzelfde artikel, de woorden « de hoedanigheid van vennoot verliezen » te vervangen door de woorden « desgewenst afstand kunnen doen van de hoedanigheid van vennoot. »

De minister stelt voor punt A) van de bovenvermelde tekst te subamenderen door de woorden « met inachtneming van de hiërarchie vastgelegd in de statuten van de vennootschap » te doen vervallen.

De voorgestelde tekst bepaalt immers dat een wijziging van de statuten vereist is voor elke wijziging in de hiërarchie van de doelstellingen, wat nogal omslachtig lijkt. Nemen we het voorbeeld van de volgende hiërarchie:

En effet, un des buts poursuivis par l'introduction du projet de loi Taminiaux dans les lois coordonnées sur les sociétés commerciales, est de favoriser l'éclosion de projets émanant d'acteurs sociaux qui ne disposent pas des capitaux nécessaires à la constitution d'autres types de société.

Il faut donc faire en sorte que l'aspect financier ne constitue pas un obstacle insurmontable à la création de projets. Cette facilité n'est accordée que pour deux ans.

L'amendement et le sous-amendement sont adoptés par 12 voix contre 3.

K) **Amendement visant à insérer un article 42*bis* dans le projet de loi** *(art. 58 du texte adopté)*

L'amendement est adopté par 12 voix contre 3.

L) **Amendement visant à insérer un article 44*bis* dans le projet de loi** *(art. 61 du texte adopté)*

Mme Dardenne et consorts déposent le sous-amendement ci-après à l'amendement de M. Vandenberghe et consorts relatif à l'article 44*bis*:

« Art. 44bis

« A) Au § 1er, 3°, de l'article 164bis proposé, ajouter après les mots « affectation des profits » les mots « conforme aux finalités internes et externes de la société, conformément à la hiérarchie établie dans les statuts de ladite société (art. 164bis, § 1, 2°). »

B) Au § 1, 8°, du même article, remplacer le mot « perde » par les mots « puisse perdre, s'il le souhaite. »

Le ministre propose de sous-amender encore le A) du texte ci-dessus, en supprimant les mots « conformément à ...ladite société ».

En effet, le texte proposé impose une modification des statuts pour chaque changement dans la hiérarchie des finalités, ce qui paraît fort lourd. Supposons la hiérarchie suivante:

1° ecologie;

2° de Derde Wereld;

3° de Vierde Wereld.

Mocht zich in ons land een natuurramp voordoen en de vennootschap zou bij voorrang haar winst willen besteden aan de Vierde Wereld dan zou een wijziging van haar statuten noodzakelijk zijn.

Het amendement en het aldus gewijzigde subamendement worden aangenomen met 12 tegen 3 stemmen.

M) Amendement tot invoeging van een artikel 62*bis* in het wetsontwerp *(art. 86 van de aangenomen tekst)*

Dit amendement wordt aangenomen met 12 tegen 3 stemmen.

N) Amendement tot invoeging van de artikelen 66*octies* tot 66*decies* in het wetsontwerp *(art. 97, 99 en 100 van de aangenomen tekst)*

Dit amendement wordt aangenomen met 12 tegen 2 stemmen.

O) Amendement tot invoeging van een artikel 66*undecies* in het wetsontwerp *(art. 101 van de aangenomen tekst)*

De minister herinnert eraan dat de feitelijke vereniging, indien zij een benoemd contract wordt, geen rechtspersoonlijkheid heeft.

Een lid herhaalt dat de wijziging van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek de regels van het vennootschapscontract ingrijpend wijzigt.

Als het winstoogmerk voor de vennoten geen vereiste meer is, vreest de spreker dat het element ter discussie wordt gesteld aan de hand waarvan naar Belgisch recht gedurende meer dan een eeuw een onderscheid werd gemaakt tussen de vereniging en de vennootschap.

Niet alle verenigingen hebben noodzakelijk een bijzondere status. Zullen zij voortaan automatisch onder de artikelen 1832 e.v. van het Burgerlijk Wetboek vallen, alleen omdat een vennootschapscontract werd gesloten?

Zal het nog mogelijk zijn om zich zonder contract te verenigen om een bepaalde actie of onderneming op touw te zetten (liefdadigheidsvereniging, feitelijke vereniging, buurtcomité...)?

De minister verwijst naar zijn schriftelijk antwoord op de brief die het lid hem over dat onderwerp heeft gestuurd, alsmede naar de verantwoording bij de amendementen.

1° l'écologie;

2° le tiers monde;

3° le quart monde.

Dans l'hypothèse où une catastrophe naturelle surviendrait dans notre pays et où la société voudrait affecter prioritairement ses profits au quart monde, une modification de ses statuts serait nécessaire.

L'amendement et le sous-amendement ainsi modifié sont adoptés par 12 voix contre 3.

M) Amendement visant à insérer un article 62*bis* dans le projet de loi *(art. 86 du texte adopté)*

Cet amendement est adopté par 12 voix contre 3.

N) Amendement visant à insérer les articles 66*octies* à 66*decies* dans le projet de loi *(art. 97, 99 et 100 du texte adopté)*

Cet amendement est adopté par 12 voix contre 2.

O) Amendement insérant un article 66*undecies* dans le projet de loi *(art. 101 du texte adopté)*

Le ministre rappelle que l'association de fait, si elle devient un contrat nommé, n'a pas la personnalité juridique.

Un membre répète que la modification apportée à l'article 1832 du Code civil constitue en fait un remaniement considérable des règles régissant le contrat de société.

En supprimant l'exigence de la recherche d'un bénéfice pour les associés, l'intervenant craint que l'on ne remette en cause l'élément qui a permis, pendant plus d'un siècle, de distinguer en droit belge l'association de la société.

Toutes les associations n'ont pas nécessairement un statut particulier. Seront-elles désormais soumises automatiquement aux articles 1832 et suivants du Code civil, par la simple conclusion d'un contrat de société?

Y aura-t-il encore moyen de s'unir sans contrat pour mener une action ou une entreprise déterminée (associations philantropiques, associations de fait, comité de quartier...)?

Le ministre renvoie à la réponse écrite qu'il a donnée au courrier précité qui lui a été adressé par le membre à ce sujet, ainsi qu'à la justification de l'amendement.

De heer Dieux onderstreept dat het amendement van wezenlijk belang is. Het stelt basisbegrippen uit het burgerlijk en het handelsrecht ter discussie en lijkt in zijn huidige redactie niet te voldoen.

Spreker had uit de vorige besprekingen onthouden dat men alleen artikel 1832 B.W. in overeenstemming wou brengen met de in de gecoördineerde wetten ingevoegde vennootschap met een sociaal oogmerk, aangezien deze geen winstoogmerk heeft ofschoon zij een vennootschap is.

Men had dus kunnen volstaan met in artikel 1832 een uitzondering op te nemen wat betreft de verdeling van winst en verlies.

De voorgestelde tekst zet dus basisbegrippen uit het vennootschaps- en verenigingsrecht op de helling met termen die niet te lijken voldoen.

Zo wordt een parallel gemaakt tussen het « vennootschapscontract » en de handeling van één enkele persoon die een eenpersoonsvennootschap opricht.

Het is nochtans bekend dat een aantal handelsvennootschappen niet bij overeenkomst zijn opgericht, maar door een reeks verbintenissen bij eenzijdige wilsuiting. Zo bekeken wordt met de voorgestelde bepaling dus een stap teruggezet in vergelijking met de ontwikkelingen van de jongste vijftig jaar.

Voorts is er sprake van aan de vennoten een direct of indirect vermogensvoordeel toe te kennen. Wat behelst dit begrip precies?

Spreker stelt dus de volgende tekstwijzigingen voor:

a) Voorstel tot wijziging van artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek, in verband met het invoeren in ons recht van de « vennootschap met een sociaal oogmerk »

« Tenzij de wet de oprichting ervan door de wilsuiting van een enkele persoon toelaat, ontstaat een vennootschap wanneer twee of meer personen geld, andere goederen of hun nijverheid in gemeenschap brengen met het oog op het uitoefenen van een of meer bepaalde activiteiten en, tenzij de vennootschapsakte, in de gevallen waarin de wet dit toelaat, een andere bestemming geeft aan het vermogensvoordeel dat uit die activiteiten kan ontstaan, met het oog op het verdelen van dat vermogensvoordeel onder de vennoten of het verdelen van het verlies dat bij die activiteiten wordt geleden. »

In dezelfde context: opheffing van het overbodig geworden artikel 1833.

b) Voorstel tot wijziging van artikel 1 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen

M. Dieux souligne le caractère fondamental de l'amendement. Celui-ci remet en cause des catégories de base du droit civil et du droit commercial, et ne paraît pas satisfaisant, en sa rédaction actuelle.

L'intervenant avait retenu des précédentes discussions que l'on entendait uniquement mettre en concordance l'article 1832 du Code civil avec l'introduction dans les lois coordonnées de la société à finalité sociale, dès lors que celle-ci n'a pas un but de lucre, alors qu'elle est une société.

Il aurait donc suffi de prévoir, à l'article 1832, une exception quant à l'exigence du partage des bénéfices et des pertes.

Or, le texte proposé remet en cause toutes les catégories de droit des sociétés et des associations, dans des termes qui ne paraissent pas adéquats.

Ainsi, on met en parallèle le « contrat de société » avec l'acte d'une seule personne qui crée une société unipersonnelle.

On sait cependant qu'un certain nombre de sociétés commerciales ne sont pas constituées par contrat, mais par une succession d'engagements par déclaration unilatérale de volonté. En ce sens, la disposition proposée constitue un recul par rapport à l'évolution réalisée voici cinquante ans.

D'autre part, il est question de procurer aux associés un bénéfice patrimonial direct ou indirect. Que recouvre exactement cette notion?

L'intervenant propose donc les modifications de texte suivantes:

a) Proposition de modification de l'article 1832 du Code civil, à l'occasion de l'introduction dans notre droit de la « société à finalité sociale »

« Sauf lorsque la loi en autorise la création par la volonté d'une seule personne, il y a société entre deux ou plusieurs personnes qui mettent en commun de l'argent, d'autres biens ou leur industrie, pour l'exercice d'une ou de plusieurs activités déterminées et, à moins que l'acte de société prévoit, dans les cas où la loi le permet, une autre affectation de l'avantage patrimonial susceptible de résulter de ces activités en vue du partage de ce dernier entre associés, ou de la perte dont elles seraient génératrices. »

D'un même contexte: suppression de l'article 1833 devenu inutile.

b) Proposition de modification de l'article 1er des lois coordonnées sur les sociétés commerciales

« Afgezien van de tijdelijke vennootschap en de vennootschap bij wijze van deelneming, die geen rechtspersoon zijn, zijn er zes soorten handelsvennootschappen met rechtspersoonlijkheid: de vennootschap onder firma, de gewone commanditaire vennootschap, de naamloze vennootschap, de commanditaire vennootschap op aandelen, de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid en de coöperatieve vennootschap.

Zij worden beheerst door hun oprichtingsakte, door deze titel, door het Burgerlijk Wetboek en door de bijzondere wetten die daarop betrekking hebben.

De vennootschappen opgericht met het oog op het uitoefenen van een activiteit die hun niet de hoedanigheid van koopman in de zin van artikel 1 van dit Wetboek verleent, kunnen de rechtsvorm van een handelsvennootschap aannemen zonder daarom als koopman te worden beschouwd. »

In dezelfde context: opheffing van de artikelen 2 en 3 van de gecoördineerde wetten en van het eerste lid van artikel 212.

De minister onderstreept dat haarkloverij in deze aangelegenheid niet past en dat men acht moet slaan op de beleidsaspecten van het probleem.

Behalve dat het nieuwe artikel 1832, eerste lid, van het Burgerlijk Wetboek voortaan het bestaan van vennootschappen zonder winstoogmerk erkent, strekt het tot een zuiver formele wijziging van de bestaande tekst van artikel 1832, zoals dit na lange besprekingen kwam te luiden bij de hervorming van 14 juli 1987, die in ons recht de eenspersoonsvennootschap heeft ingevoerd.

Meer bepaald lijkt het zo te zijn dat, ook al vervangt deze tekst de woorden « een vennootschap kan worden opgericht door twee of meer personen die overeenkomen iets in gemeenschap te brengen » door de woorden « een vennootschap wordt opgericht bij contract op grond waarvan twee of meer personen overeenkomen iets in gemeenschap te brengen », met deze terminologie niet wordt vooruitgelopen op eventuele besprekingen over de eigenlijke aard van de vennootschap (contract, oprichting, structuur, enz.). Dat theoretische debat duurt al meer dan zeventig jaar. Het lijkt niet raadzaam dat de wetgever hier de knopen doorhakt, zodat de ingrijpende hervorming van het ontwerp 1086 niet blijft steken omwille van een of andere gebruikte term.

Eveneens lijkt het niet raadzaam, zoals in een ander amendement wordt voorgesteld, om artikel 1833 van het Burgerlijk Wetboek op te heffen. Daarin worden immers de essentiële bestanddelen van een vennootschap omschreven, inzonderheid dat zij moet worden aangegaan tot het gemeenschappelijk belang van de partijen.

« Outre la société momentanée et la société en participation, dépourvues de la personnalité juridique, il existe six formes de sociétés commerciales qui en sont dotées: la société en nom collectif, la société en commandite simple, la société anonyme, la société en commandite par actions, la société privée à responsabilité limitée et la société coopérative.

Toutes sont réglées par leur acte constitutif, par le présent titre, par le Code civil et par les lois particulières qui les concernent.

Les sociétés créées en vue de l'exercice d'une activité qui n'est pas de nature à leur faire acquérir la qualité de commerçant au sens de l'article 1er du présent Code, peuvent emprunter une forme commerciale, sans acquérir de ce fait cette qualité. »

D'un même contexte: suppression des articles 2 et 3 des lois coordonnées et suppression du 1er alinéa de l'article 212.

Le ministre souligne qu'il convient de ne pas rentrer en cette matière dans des querelles d'école, et d'avoir égard aux aspects politiques du problème.

Sauf dans la mesure où il reconnaîtra désormais l'existence de sociétés sans but de lucre, l'article 1832, alinéa premier (nouveau) du Code civil modifie, de manière purement formelle, le texte actuel de l'article 1832, tel qu'il avait été longuement discuté et mis au point lors de la réforme du 14 juillet 1987 qui a introduit dans notre droit la société unipersonnelle.

Il semble en particulier que, même si ce texte remplace les termes « une société peut être constituée par deux ou plusieurs personnes qui conviennent de mettre en commun quelque chose... » par les termes « une société est constituée soit par un contrat au terme duquel deux ou plusieurs personnes mettent quelque chose en commun ... », cette terminologie ne préjuge pas des discussions qui peuvent avoir lieu sur la véritable nature de la société (contrat, institution, structure, etc.). Ce débat théorique dure depuis plus de septante ans. Il ne semble pas opportun que ce débat soit tranché par le législateur, afin de permettre à la réforme de grande ampleur qu'introduit le projet 1086 de ne pas rester figée du fait d'une qualification ou l'autre.

De même, il ne paraît pas opportun, comme semble le suggérer un autre amendement, de supprimer l'article 1833 du Code civil, qui définit les éléments essentiels de la société, et en particulier précise qu'elle est contractée pour l'intérêt commun des parties.

Om tegemoet te komen aan de zorg van een lid, zou kunnen worden overwogen de woorden « tenzij in de oprichtingsakte anders is bepaald » te vervangen door de woorden « tenzij de wet anders bepaalt ».

Zo blijft de feitelijke vervanging een onbenoemd contract.

Een lid wenst te weten of een V.Z.W. die handelsactiviteiten ontplooit waardoor zij winst boekt, in het licht van de voorliggende voorstellen nog als een V.Z.W. kan worden beschouwd.

De minister verklaart dat in deze vraagstelling verschillende problemen moeten worden onderkend.

Er is ten eerste de persoonlijke verrijking die in de V.Z.W. verboden is, ten tweede is er de handelsactiviteit die volgens de rechtbank toegestaan is op voorwaarde dat deze activiteit bijkomstig blijft.

Deze bijkomende winstgevende activiteit moet minder belangrijk zijn dan de belangloze hoofdactiviteit en de winsten die daaruit voortvloeien, moeten worden aangewend voor die hoofdactiviteit, waarbij het tevens moet gaan om een noodzakelijk, ja zelfs een onontbeerlijk middel voor de verwezenlijking van het belangloze doel dat de groep zich heeft gesteld.

De derde moeilijkheid betreft de V.Z.W.'s die ten onrechte als V.Z.W. worden gekwalificeerd of gebruikt.

Een V.Z.W. die ten onrechte als V.Z.W. wordt gekwalificeerd, impliceert dat het maatschappelijk doel aldus omschreven is dat rechtstreeks of onrechtstreeks de persoonlijke verrijking van de leden wordt nagestreefd, bijvoorbeeld wanneer bepaald is dat bij de vereffening het vermogen tussen de leden wordt verdeeld. In dergelijk geval is een herkwalificatie van de V.Z.W. als vennootschap noodzakelijk vanwege het bestaan van het oogmerk van de persoonlijke verrijking (*cf.* artikel 2 Venn. W.).

Een V.Z.W. die ten onrechte als V.Z.W. wordt gebruikt, veronderstelt dat zij in tegenstelling tot haar statuten geen belangeloze hoofdactiviteit uitoefent, maar zich als vennootschap gedraagt, bijvoorbeeld door het uitkeren van al te hoge vergoedingen aan haar leden.

Krachtens de wet van 1921 kan in dat geval de ontbinding van de V.Z.W. worden gevorderd.

In de voorstellen betreffende de vennootschappen met een sociaal oogmerk wordt gepoogd de persoonlijke verrijking van de vennoten door de uitkering van dividenden uit te sluiten door de invoering van twee technieken.

In de eerste plaats worden de voorwaarden om tot ontbinding over te gaan strikter omschreven.

Pour répondre à la préoccupation d'un membre, on pourrait par exemple envisager de remplacer les mots « à moins que l'acte de société n'en dispose autrement » par les mots « à moins que la loi n'en dispose autrement ».

L'association de fait reste alors un contrat innommé.

Un membre aimerait savoir si, au regard des propositions à l'examen, une A.S.B.L. déployant des activités commerciales et enregistrant de ce fait un bénéfice peut encore être considérée comme une A.S.B.L.

Le ministre déclare que cette question soulève plusieurs problèmes.

Il y a tout d'abord l'enrichissement personnel qui est interdit dans l'A.S.B.L.; en second lieu, il y a l'activité commerciale qui, d'après la jurisprudence, est autorisée à condition que cette activité reste accessoire.

Cette activité lucrative accessoire doit être moins importante que l'activité principale désintéressée et les bénéfices qui en résultent doivent être affectés à cette activité principale. De plus, il doit s'agir d'un moyen nécessaire, voire indispensable, à la réalisation du but désintéressé que s'est fixé le groupement.

La troisième difficulté concerne les A.S.B.L. qualifiées ou utilisées indûment comme telles.

Une A.S.B.L. qualifiée indûment d'A.S.B.L. implique que l'objet social est ainsi défini que l'on recherche directement ou indirectement l'enrichissement personnel des membres, par exemple lorsqu'il est prévu qu'en cas de liquidation, le patrimoine sera réparti entre ceux-ci. En pareil cas, une requalification de l'A.S.B.L. en société est nécessaire en raison de l'existence de l'objectif de l'enrichissement personnel (*cf.* l'art. 2 des L.S.C.).

Une A.S.B.L. utilisée indûment comme A.S.B.L. suppose que, contrairement à ses statuts, celle-ci n'exerce pas une activité principale désintéressée, mais se comporte comme une société, par exemple en versant à ses membres des indemnités trop élevées.

En pareil cas, une action en dissolution de l'A.S.B.L. peut être intentée en vertu de la loi de 1921.

Dans les propositions relatives aux sociétés à finalité sociale, on s'efforce d'exclure l'enrichissement personnel des associés par la distribution de dividendes en instaurant deux techniques.

Tout d'abord, les conditions de la dissolution sont définies de manière plus stricte.

Ten tweede moet de vennootschap jaarlijks aan de raad van bestuur verslag uitbrengen ter rechtvaardiging van het feit dat de beheers- en/of produktiekosten werden gemaakt om het sociaal oogmerk van de vennootschap na te streven.

De heer Vandenberghe dient het volgende subamendement in op het amendement van de heer Vandenberghe c.s. tot invoeging van een artikel 66*undecies* in het wetsontwerp:

« Art. 66undecies

« In het bij het hoofdamendement voorgestelde artikel 1832 van het Burgerlijk Wetboek, wordt een vierde lid, luidend als volgt toegevoegd: « Zij heeft slechts rechtspersoonlijkheid wanneer de wet het bepaalt. »

Verantwoording

Het nieuwe artikel 1832 zoals voorgesteld in het hoofdamendement van de heer Vandenberghe c.s. brengt geen verkrijging van de rechtspersoonlijkheid ten aanzien van feitelijke verenigingen met zich.

Het Belgisch recht heeft immers de vennootschap uit het Burgerlijk Wetboek nooit de rechtspersoonlijkheid toegekend. Dit is een vaste regel die niemand in vraag stelt. Het is dus hoogst onwaarschijnlijk dat de rechtspraak in navolging van de Franse rechtspraak van opvatting verandert. Bovendien is, in het raam van het amendement dat de rechtspersoonlijkheid doet ontstaan bij de neerlegging, het gevaar dat de vennootschap uit het Burgerlijk Wetboek rechtspersoonlijkheid zou verkrijgen, geweken. Doch om een absoluut krarakter aan dit beginsel te geven, is het nodig in het bij het hoofdamendemnt voorgestelde artikel 1832 een vierde lid toe te voegen zoals hoger vermeld.

Aldus strekken het bij het hoofdamendement voorgestelde artikel 1832 en dit amendement niet slechts tot aanpassing van artikel 1832 in functie van de invoering van de vennootschap met sociaal doel. Daarenboven, zoals de minister van Justitie dit in een schriftelijk antwoord onderstreepte, wordt deze gelegenheid aangegrepen om artikel 1832 te verduidelijken in die zin dat het doel en de activiteit wordt onderscheiden en door de rechtsleer te volgen, die in navolging van Van Ryn, de vennootschapswinst omschrijft als een rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel. Deze verduidelijking is bovendien nuttig in de mate dat de auteurs van het amendement dat artikel 164bis op de vennootschap met sociaal doel invoert, dit onderscheid tussen een rechtstreeks en onrechtstreeks vermogensvoordeel maken. Tevens neemt de nieuwe versie van artikel 1832 het idee van het vorige artikel 1832 over door te stellen: « twee of meerdere personen die overeenkomen » dat

En second lieu, la société est tenue de faire rapport chaque année au conseil d'administration pour justifier le fait que des dépenses de gestion et/ou de production ont été engagées dans le cadre de l'objet social de la société.

M. Vandenberghe présente le sous-amendement suivant à l'amendement de M. Vandenberghe et consorts insérant dans le projet un article 66*undecies*:

« Art. 66undecies

« À l'article 1832 du Code civil tel que proposé par l'amendement principal, il est ajouté un alinéa 4, rédigé comme suit: « Elle n'est dotée de la personnalité morale que lorsque la loi le prévoit. »

Justification

Le nouvel article 1832 tel que présenté dans l'amendement principal de M. Vandenberghe et consorts ne peut entraîner l'acquisition de la personnalité morale dans le chef des associations de fait.

En effet, le droit belge n'a jamais considéré que la société du Code civil est dotée de la personnalité morale. C'est une solution bien établie et que nul ne remet en question. Il est donc extrêmement improbable que la jurisprudence change un jour d'avis en s'inspirant de la jurisprudence française. De plus, dans le cadre de l'amendement qui fait naître la personnalité morale lors du dépôt, le danger de voir la personnalité morale reconnue à la société du Code civil est tout à fait écarté. Toutefois, afin de donner un caractère absolu à ce principe, il est utile d'introduire dans l'article 1832 tel que proposé par l'amendement principal un alinéa 4 rédigé comme le suggère le présent amendement.

Ainsi, le texte de l'article 1832 tel que proposé par l'amendement principal et le présent amendement vise non seulement à adapter l'article 1832 en fonction de l'introduction de la société à finalité sociale. De plus, comme l'a souligné le ministre de la Justice dans une réponse écrite, il en est profité pour clarifier l'article 1832 en distinguant le but et l'activité et en consacrant la position de la doctrine qui définit, à la suite de M. Van Ryn, le bénéfice sociétaire comme un avantage patrimonial direct ou indirect. Cette précision est d'ailleurs utile dans la mesure où les auteurs de l'amendement visant à introduire un article 164bis sur la société à finalité sociale, ont repris la distinction entre avantage patrimonial direct et indirect. De plus, le texte du nouvel article 1832 reprend l'idée contenue dans l'article 1832 actuel qui en disant: « deux ou plusieurs personnes qui conviennent » exprime la conception acceptée par la doctrine selon laquelle, hors les cas de l'acte unilatéral d'affectation patrimo-

de mening van de rechtsleer overneemt die bepaalt dat buiten de eenzijdige handeling tot bestemming van het vermogen, de vennootschap een contract is. Tenslotte, voegt de voorgestelde tekst niet in de definitie van vennootschap het begrip van bijdragen in de verliezen in, omdat dit begrip reeds vervat ligt in artikel 1855, tweede lid.

De heer Coenraets c.s. dient op zijn beurt een subamendement in, luidende:

« In het bij het hoofdamendement voorgestelde artikel 1832, vierde lid, van het Burgerlijk Wetboek, worden de woorden « tenzij in de oprichtingsakte anders is bepaald» vervangen door de woorden « tenzij in de gevallen voorzien door de wet anders door de vennootschapsakte is bepaald ».

Verantwoording

Dit amendement heeft tot doel de juridische technieken die men heeft aangenomen in de wet van 14 juli 1987, te volgen. Tevens blijft het regime van de vereniging die van een onbenoemd contract.

De minister verduidelijkt dat de aldus gewijzigde tekst, nl. « de vennootschap stelt zich ten doel de vennoten een rechtstreeks of onrechtstreeks vermogensvoordeel te bezorgen tenzij in de gevallen bepaald door de wet, de vennootschapsakte anders bepaalt », niet meer tot betwisting aanleiding zou mogen geven.

Hij stelt vast dat de vennootschap dus alleen maar mag afwijken van het winstoogmerk wanneer de wet dit bepaalt, wat het geval is voor de in hetzelfde ontwerp erkende vennootschappen met een sociaal oogmerk.

De minister zegt dat het huidige verschil tussen het vennootschapscontract en het — onbenoemde — verenigingscontract ook na aanneming van het ontwerp zal blijven bestaan.

Daaruit volgt dat de wijziging van artikel 1832 strikt genomen geen enkele weerslag zal hebben op de regeling van de zogenoemde « feitelijke » vennootschappen en bijgevolg ook niet op die van de vakverenigingen of politieke partijen.

Een lid stelt voor het subamendement te formuleren als volgt:

« ...tenzij, in de gevallen bepaald door de wet, de vennootschapsakte anders bepaalt. »

Het hoofdamendement wordt aangenomen met 13 stemmen tegen 1 stem.

De twee subamendementen worden, met de hierboven vermelde verbetering, aangenomen met 13 stemmen, bij 1 onthouding.

niale, la société est un contrat. Finalement, le texte proposé n'introduit pas dans la définition de la société l'idée de contribution aux pertes dans la mesure où cette notion est exprimée par l'article 1855, alinéa 2.

De leur côté, MM. Coenraets et consorts déposent également un sous-amendement libellé comme suit:

« À l'article 1832, alinéa 4, du Code civil, tel que proposé par l'amendement principal, les mots « à moins que l'acte de société en dispose autrement » sont remplacés par les mots « à moins que, dans les cas prévus par la loi, l'acte de société n'en dispose autrement. »

Justification

Le présent amendement vise à suivre la technique juridique que l'on a adoptée lors de la loi du 14 juillet 1987. De plus, le régime de l'association reste celui d'un contrat innommé.

Le ministre précise que le texte ainsi modifié, à savoir: « la société a pour but de procurer aux associés un bénéfice patrimonial direct ou indirect à moins que, dans les cas prévus par la loi, l'acte de société en dispose autrement », ne doit plus rencontrer d'objection.

Il constate que la société ne peut donc déroger au but de lucre que lorsque la loi le prévoit, ce qui est le cas pour les sociétés à finalité sociale reconnues par le même projet.

Le ministre indique que la différence actuelle entre le contrat de société et le contrat — innommé — d'association subsistera donc après l'adoption du projet.

Il s'ensuit que la modification de l'article 1832 n'aura strictement aucune incidence sur le régime des associations dites « de fait » et, par conséquent, sur celui des syndicats ou des partis politiques.

Un membre propose de formuler le sous-amendement comme suit:

« ... tenzij, in gevallen bepaald door de wet, de vennootschapsakte anders bepaalt. »

L'amendement principal est adopté par 13 voix contre 1.

Moyennant la correction susmentionnée, les deux sous-amendements sont adoptés par 13 voix et 1 abstention.

P) Amendement tot invoeging van de artikelen 66*bis* tot 66*septies* in het wetsontwerp (artikelen 104 tot 109 van de aangenomen tekst).

Deze amendementen worden aangenomen met 11 stemmen, bij 3 onthoudingen.

Q) Amendement tot invoeging van een artikel 68*bis* in het wetsontwerp (artikel 112 van de aangenomen tekst).

Dit amendement wordt aangenomen met 13 stemmen tegen 1 stem.

Artikel 44*bis* (nieuw) (art. 61 van de aangenomen tekst)

In het raam van de bespreking van het voorstel van wet van de heer Taminiaux c.s. heeft de heer Vandenberghe c.s. een amendement ingediend dat ertoe strekt in het ontwerp van wet een nieuw artikel 44*bis* op te nemen ter invoeging van de nieuwe artikelen 164*bis* tot 164*quater* in de gecoördineerde wetten.

Mevrouw Dardenne c.s. heeft een subamendement op dit amendement ingediend.

Voor de tekst, de bespreking en de stemming over deze amendementen: zie *infra* blz. (327), (355) en (356).

Artikel 44*ter* (nieuw) (art. 62 van de aangenomen tekst)

De heer Vandenberghe dient het volgende amendement in:

« Een artikel 44ter (nieuw) wordt ingevoegd, luidend als volgt:

« Artikel 44ter. — Artikel 172, 5°, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wetten van 6 maart 1973 en 5 december 1984, wordt vervangen door wat volgt:

« 5° tot vergoeding van de schade die het onmiddellijk en rechtstreeks gevolg is, hetzij van de nietigheid van de omvormingsverrichting wegens het niet in acht nemen van de overeenkomstig toegepaste artikelen 13ter, eerste lid, 2° tot 4°, 144, tweede lid, 1° tot 3°, of 170, eerste lid, hetzij van het ontbreken of van de onjuistheid van de vermeldingen voorgeschreven in artikel 30, eerste lid, met uitzondering van 11° en 15° tot 18°, 121, eerste lid, met uitzondering van 8° tot 12°, en 170, tweede lid. »

Verantwoording

Het amendement strekt ertoe de regelen betreffende de omvorming aan te passen aan de wijzigingen aangebracht sinds de wet van 6 maart 1973 alsmede het stelsel van de toepasselijke nietigheid op de omvorming te verduidelijken.

P) Amendement visant à insérer les articles 66*bis* à 66*septies* dans le projet de loi (articles 104 à 109 du texte adopté).

Ces amendements sont adoptés par 11 voix et 3 abstentions.

Q) Amendement visant à insérer un article 68*bis* dans le projet de loi (article 112 du texte adopté).

Cet amendement est adopté par 13 voix contre 1.

Article 44*bis* (nouveau) (art. 61 du texte adopté)

Dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de MM. Taminiaux et consorts, MM. Vandenberghe et consorts ont déposé un amendement en vue d'inclure dans le projet de loi un article 44*bis* (nouveau) contenant des articles 164*bis* à 164*quater* (nouveaux) à insérer dans les lois coordonnées.

Mme Dardenne et consorts ont déposé un sous-amendement à cet amendement.

Pour le texte, la discussion et le vote de ces amendements: voyez *infra* p. (327), (355) et (356).

Article 44*ter* (nouveau) (art. 62 du texte adopté)

M. Vandenberghe dépose l'amendement suivant:

« Insérer un article 44ter (nouveau) libellé comme suit:

« Article 44ter. — L'article 172, 5°, des mêmes lois coordonnées, modifié par les lois du 6 mars 1973 et du 5 décembre 1984, est remplacé par ce qui suit:

« 5° de la réparation du préjudice qui est une suite immédiate et directe soit de la nullité de l'opération de transformation en raison de la violation des règles prévues à l'article 13ter, alinéa 1er, 2° à 4°, 144, alinéa 2, 1° à 3°, ou 170, alinéa 1er, appliquées par analogie, soit de l'absence ou de la fausseté des énonciations prescrites par les articles 30, alinéa 1er, à l'exception des 11° et 15° à 18°, 121, alinéa 1er, à l'exception des 8° à 12°, et 170, alinéa 2. »

Justification

Le présent amendement a pour objet d'adapter aux modifications législatives intervenues depuis la loi du 6 mars 1973 les règles relatives à la transformation et de préciser le régime de nullité applicable à la transformation.

Het amendement wordt eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

Artikelen 45 tot 54 (art. 63 tot 72 van de aangenomen tekst)

Voortzetting van het wetgevend werk van de wet van 29 juni 1993 betreffende de fusies en splitsingen van vennootschappen.

A. Fusie door overneming

Artikel 45 (art. 63 van de aangenomen tekst)

De minister verklaart dat in geval van fusie door overneming, de aandeelhouders van de overgenomen vennootschap worden vergoed door de uitreiking van aandelen in de overnemende vennootschap.

Krachtens de derde en de zesde Europese richtlijn kan aan deze aandeelhouders eventueel ook een opleg in geld worden betaald wanneer de verhouding tussen de aandelen van de overgenomen en overnemende vennootschap niet exact kan worden bepaald.

Aangezien de richtlijn inzake het vennootschapsrecht conform dient te zijn aan die betreffende het fiscaal recht, schrijft artikel 45 voor dat de opleg in geld niet meer mag bedragen dan een tiende van de nominale waarde van het aandeel in plaats van een vijfde.

De mogelijkheid om een belangrijke opleg in geld uit te keren, wordt dus beperkt.

Deze wijziging werd in het wetsontwerp ingevoegd op verzoek van het ministerie van Financiën.

Dit artikel geeft geen aanleiding tot verdere bespreking.

Het artikel wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 45*bis*(nieuw) (art. 64 van de aangenomen tekst)

De heren Vancrombruggen en Pataer stellen bij amendement voor een artikel 45bis (nieuw) in te voegen, luidende:

« Artikel 45bis. — Aan artikel 174/4, § 1, van dezelfde gecoördineerde wetten wordt een vierde lid toegevoegd, luidende:

« Het tweede en het derde lid zijn evenwel niet van toepassing wanneer de vennootschap een coöperatieve vennootschap is, daar het voorstel en de verslagen op de zetel van de vennootschap ter beschikking gehouden worden van de vennootschappen, overeenkomstig de §§ 2 en 3. »

L'amendement est adopté à l'unanimité des 14 membres présents.

Articles 45 à 54 (art. 63 à 72 du texte adopté)

Continuation de l'œuvre législative contenue dans la loi du 29 juin 1993 relative aux fusions et scissions de sociétés

A. Fusion par absorption

Article 45 (art. 63 du texte adopté)

Le ministre déclare que, dans le cas de fusion par reprise, les actionnaires de la société faisant l'objet de la reprise reçoivent, à titre de dédommagement, des actions de la société reprenante.

En vertu des troisième et sixième directives européennes, ces actionnaires peuvent éventuellement aussi recevoir un supplément en espèces lorsque la proportion entre les actions de la société reprise et celles de la société reprenante ne peut pas être déterminée exactement.

Etant donné que la directive en matière de droit des sociétés doit être conforme à la directive en matière de droit fiscal, l'article 45 dispose que le supplément en espèces ne peut pas dépasser un dixième de la valeur nominale de l'action, et non un cinquième.

La possibilité de verser un supplément important en espèces est donc limitée.

Cette modification a été insérée dans le projet de loi à la demande du ministère des Finances.

Le présent article ne donne pas lieu à plus ample discussion.

L'article est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 45*bis* (nouveau) (art. 64 du texte adopté)

MM. Vancrombruggen et Pataer proposent un amendement qui vise à insérer un article 45*bis* (nouveau), libellé comme suit:

« Article 45bis. — Ajouter à l'article 174/4, § 1er, des mêmes lois coordonnées, un quatrième alinéa, libellé comme suit:

« Toutefois, les alinéas 2 et 3 ne s'appliquent pas lorsque les sociétés sont des sociétés coopératives, le projet et les rapports étant tenus à la disposition des sociétés au siège social conformément aux §§ 2 et 3. »

Verantwoording

Artikel 158ter van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen zou volgens artikel 40 van het ontwerp gewijzigd worden en bepalen dat « artikel 70bis van toepassing is op de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid. De verslagen bedoeld in dat artikel worden echter niet overgezonden overeenkomstig de eerste twee leden van hetzelfde artikel, maar ter beschikking gehouden van de vennoten op de maatschappelijke zetel van de vennootschap ».

De tweede volzin is aan artikel 40 toegevoegd omdat « het past (..) de formaliteiten van kennisgeving te verlichten, rekening houdend met het feit dat de coöperatieve vennootschappen soms duizenden leden tellen » (Gedr. St. Kamer 1992-1993, nr. 1005/1, blz. 12).

Een soortgelijk probleem doet zich voor inzake fusie en splitsing want artikel 174/4, § 1, tweede en derde lid, van de gecoördineerde wetten, waarvan de tekst sterk gelijkt op die van artikel 70bis van de gecoördineerde wetten bepaalt dat een afschrift van de in het eerste lid van artikel 174/4, § 1, bedoelde stukken wordt gezonden aan de houders van aandelen op naam of aan de vennoten uiterlijk een maand voor de algemene vergadering. Een afschrift wordt ook onverwijld gezonden aan diegenen die de formaliteiten hebben vervuld door de statuten voorgeschreven om tot de vergadering te worden toegelaten.

Noch de derde richtlijn op de fusies (artikel 11), noch de zesde richtlijn op de splitsingen (artikel 9) houdt een verplichting in tot mededeling van de afschriften aan de vennoten.

Die artikelen bepalen alleen dat iedere aandeelhouder het recht heeft ten minste een maand vóór de datum van de algemene vergadering (...) op de zetel van de vennootschap kennis te nemen van de stukken die in die artikelen worden opgesomd.

Die richtlijnen zijn trouwens niet van toepassing op de coöperatieve vennootschappen.

Het zou dus nuttig zijn artikel 174/4, § 1, in de bovenvermelde zin te wijzigen zodat er overeenstemming is met artikel 158ter (artikel 40 van het ontwerp).

In de artikelen 174/19, § 1, (fusie door oprichting van nieuwe vennootschap), 174/25 en 174/31 (splitsingen) is er alleen maar een verwijzing naar artikel 174/4 en in de artikelen 174/47, § 1, en 174/52 is er een verwijzing naar artikel 174/31 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen. Die artikelen hoeven dus niet te worden gewijzigd.

Een lid meent dat op de derde regel van het voorgestelde vierde lid het woord « vennootschappen » vervangen dient te worden door de woorden « leden van de coöperatieve vennootschap ».

Een van de medeondertekenaars van het amendement is van oordeel dat het beter is een punt te plaat-

Justification

L'article 158ter des lois coordonnées sur les sociétés commerciales serait modifié, aux termes de l'article 40 du projet, pour prévoir que « l'article 70bis est applicable à la société coopérative à responsabilité limitée. Toutefois, les rapports visés à cet article ne sont pas transmis, conformément aux alinéas 1er et 2 du même article, mais tenus à la disposition des associés au siège social de la société ».

La raison pour laquelle une telle explication est prévue est qu'« il convient (...) d'alléger les formalités d'information compte tenu du fait que les coopératives comptent parfois des milliers de membres » (Doc. Chambre, 1992-1993, nº 1005/1, p. 12).

Un problème similaire se pose en matière de fusion et de scission car le texte de l'article 174/4, § 1er, al. 2 et 3, des lois coordonnées, assez similaire à celui de l'article 70bis des lois coordonnées, dispose qu'une copie des documents visés à l'alinéa 1er, de l'article 174/4, § 1er « est adressée aux actionnaires en nom ou aux associés un mois au moins avant la réunion de l'assemblée générale » et qu'« elle est également transmise sans délai aux personnes qui ont accompli les formalités requises par les statuts pour être admises à l'assemblée ».

Ni la troisième directive sur les fusions (article 11), ni la sixième directive sur les scissions (article 9) n'impose la communication des copies aux associés.

Ces articles prévoient simplement que « tout actionnaire a le droit, un mois au moins avant la date de la réunion de l'assemblée générale (...) de prendre connaissance, au siège social (...) » des documents que ces articles définissent.

Ces directives ne s'appliquent d'ailleurs pas aux sociétés coopératives.

Il serait donc utile, par identité de motifs avec l'article 158ter précité (article 40 du projet), de modifier l'article 174/4, § 1er dans le sens indiqué.

Les articles 174/19, § 1er (fusion par constitution de société nouvelle), 174/25 et 174/31 (scissions) renvoient simplement à l'article 174/4 et les articles 174/47, § 1er et 174/52 renvoient à l'article 174/31 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales. Ils ne doivent donc pas être modifiés.

Un membre pense qu'à la troisième ligne du quatrième alinéa proposé, il convient de remplacer le mot « sociétés » par le mot « coopérateurs ».

Un des cosignataires de l'amendement estime qu'il vaut mieux mettre un point derrière les mots « ... sont

sen achter de woorden « ... een coöperatieve vennootschap is », aangezien het vervolg van de zin in het amendement slechts een verantwoording is. De andere medeondertekenaar gaat hiermee akkoord.

Bijgevolg dienen de heren Vancrombruggen en Pataer een subamendement in op hun oorspronkelijk amendement:

« Een artikel 45bis (nieuw) in te voegen, luidende:

« Artikel 45bis. — Aan artikel 174/4, § 1, van dezelfde gecoördineerde wetten wordt een vierde lid toegevoegd, luidende:

« Het tweede en het derde lid zijn evenwel niet van toepassing wanneer de vennootschap een coöperatieve vennootschap is. »

Verantwoording

Analogie met artikel 40 van de ontwerp-tekst.

Een ander commissielid heeft begrip voor het probleem van de coöperaties die duizenden leden tellen. Hij vraagt zich evenwel af of er geen zeer grote coöperatieve vennootschappen bestaan met zeer weinig leden. In die gevallen geldt het technische argument van de hoge kostprijs van de informatieformaliteiten niet. Moet men dezelfde faciliteiten toekennen aan multinationals die zich organiseren in de vorm van een coöperatieve vennootschap?

Een ander lid steunt het amendement. Hij meent niettemin dat hiermee niet alle praktische problemen opgelost zijn. Hij denkt met name aan een coöperatieve vennootschap die apotheken exploiteert in heel het land en die haar zetel te Anderlecht heeft. Hij kan zich inbeelden dat indien het doel van de coöperatie zou worden gewijzigd, niet alle leden zin zouden hebben om zich naar Anderlecht te begeven. Men dient waarschijnlijk tussenoplossingen te bedenken: exploitatiezetels, contactplaatsen, enz.

Een van de medeondertekenaars is van oordeel dat de statuten in dergelijke oplossingen kunnen voorzien.

De minister is van oordeel dat indien men in artikel 40 van het ontwerp een mogelijkheid heeft toegevoegd om de in artikel 70 van de gecoördineerde wetten bedoelde verslagen ter beschikking te houden van de vennoten, men hier dezelfde logica moet volgen. Dezelfde bescherming bestaat in het raam van artikel 147/3, § 1. Indien men in het amendement op de derde regel van het voorgestelde vierde lid het woord « vennootschappen » vervangt door het woord « vennoten », kan de Regering het amendement aanvaarden.

Een lid merkt evenwel op dat de ondertekenaars van het amendement afgesproken hebben het gedeelte

des sociétés coopératives », la suite de la phrase de l'amendement n'étant qu'une justification. L'autre cosignataire se déclare d'accord.

Afin de remédier à ce problème, MM. Vancrombruggen et Pataer déposent un sous-amendement à leur amendement initial:

« Insérer un article 45bis (nouveau), libellé comme suit:

« Article 45bis. — Ajouter à l'article 174/4, § 1er, des mêmes lois coordonnées, un quatrième alinéa, libellé comme suit:

« Toutefois, les alinéas 2 et 3 ne s'appliquent pas lorsque les sociétés sont des sociétés coopératives. »

Justification

Par analogie avec l'article 40 du document 1086.

Un autre commissaire comprend le problème des coopératives comptant des milliers de membres. Toutefois, il se demande s'il n'existe pas de sociétés coopératives extrêmement importantes n'ayant que très peu de coopérateurs. Dans ces cas-là, l'argument technique du coût des formalités d'information n'est pas valable. Faut-il accorder les mêmes facilités aux groupes multinationaux qui s'organisent sous forme de société coopérative?

Un autre membre soutient l'amendement. Néanmoins, il pense que celui-ci ne résout pas tous les problèmes pratiques. Il songe notamment à une société coopérative qui exploite des pharmacies dans tout le pays et a son siège social à Anderlecht. Il s'imagine que si le but social de la coopérative était modifié, tous les coopérateurs n'auraient pas envie de se rendre à Anderlecht. Il faudrait probablement prévoir des solutions intermédiaires: des sièges d'exploitation, des lieux de contact, etc.

L'un des cosignataires estime que les statuts peuvent prévoir de telles solutions.

Le ministre juge que si l'on a ajouté à l'article 40 du projet une possibilité de tenir à la disposition des associés les rapports visés à l'article 70*bis* des lois coordonnées, il faut rester dans la même logique. La même protection est prévue dans le cadre de l'article 174/3, § 1er. Si l'on remplace, à la troisième ligne de l'amendement, le terme « sociétés » par le terme « associés », le Gouvernement peut accepter l'amendement.

Un membre rappelle toutefois que les signataires de l'amendement ont convenu de laisser tomber la partie

van het amendement waarin dit woord zich bevindt, te laten vallen. Niettemin blijft het probleem bestaan dat de vennoten eventueel verspreid wonen over heel het grondgebied van het land.

Volgens de minister is het niet wenselijk dit probleem bij wet op te lossen. Het is beter dit soort problemen via de statuten te regelen (met toepassing van het beginsel van de vrije wilsbeschikking).

Een commissielid is van mening dat een bepaling als die in artikel 174/4, § 2, van de gecoördineerde wetten, de vennootschap er geenszins toe verplicht verder te gaan dan wat de wet bepaalt, dit wil zeggen dat er een mogelijkheid moet zijn om documenten in te zien op de vennootschapszetel. Hij erkent echter dat met § 3 van hetzelfde artikel kan worden tegemoetgekomen aan het probleem dat de vennoten soms op grote afstand van de vennootschapszetel wonen.

De minister wordt verzocht te onderzoeken welke werkwijze gevolgd wordt door de grote industrieën die de structuur van de coöperatie hebben aangenomen.

De heer Vandenberghe dient het volgende subamendement in op het amendement van de heren Vancrombrugge en Pataer:

« Artikel 45bis (nieuw)

Het ontworpen artikel 174/4, § 1, vierde lid, vervangen door de volgende bepaling:

« Wanneer het gaat om een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, moeten het voorstel en de verslagen bedoeld in het eerste lid, niet aan de vennoten worden overgezonden overeenkomstig het tweede en het derde lid.

In dit geval heeft iedere vennoot overeenkomstig § 2 het recht om uiterlijk een maand voor de algemene vergadering op de zetel van de vennootschap van voornoemde stukken kennis te nemen. Krachtens § 3 kan hij binnen dezelfde termijn een afschrift ervan verkrijgen. »

Verantwoording

Dit subamendement beoogt een formele verbetering van de tekst van artikel 174/4, § 1, vierde lid, zoals die is voorgesteld bij het hoofdamendement.

Het strekt tevens ertoe aan de vennoten die daarom verzoeken, de mogelijkheid te bieden om ten minste een maand vóór de algemene vergadering, een kosteloos afschrift te verkrijgen van de stukken bedoeld in artikel 174/4, § 1, eerste lid.

Het subamendement alsmede het hoofdamendement worden eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden. Het subamendement van de heren Van Crombruggen en Pataer wordt ingetrokken.

de l'amendement où se trouve ce mot. Il reste néanmoins le problème de la dispersion éventuelle des associés sur tout le territoire du pays.

Selon le ministre, il n'est pas opportun d'apporter une solution légale à ce problème. Il vaut mieux régler ce genre de problèmes par la voie des statuts par application du principe de l'autonomie de la volonté.

Un commissaire estime qu'une disposition comme celle reprise à l'article 174/4, § 2, des lois coordonnées, ne comporte nullement l'obligation pour une société d'aller au-delà des termes de la loi et donc de prévoir autre chose que la faculté d'aller consulter des documents au siège social de la société. Il reconnaît toutefois que le paragraphe 3 de ce même article permet de rencontrer la préoccupation concernant la dispersion des associés.

Il est demandé au ministre d'examiner sous quelle forme les grandes industries qui ont revêtu la structure coopérative fonctionnent.

M. Vandenberghe dépose le sous-amendement suivant à l'amendement de MM. Vancrombruggen et Pataer:

« Article 45bis (nouveau)

« Remplacer l'article 174/4, § 1er, alinéa 4 en projet, par ce qui suit:

« Toutefois, lorsque les sociétés sont des sociétés coopératives à responsabilité limitée, le projet et les rapports visés à l'alinéa 1er ne doivent pas être transmis aux associés conformément aux alinéas 2 et 3.

Dans ce cas, tout associé a le droit de prendre connaissance desdits documents au siège social conformément au § 2 et d'en obtenir copie, conformément au § 3, un mois au moins avant la réunion de l'assemblée générale. »

Justification

Le présent sous-amendement vise à apporter une correction de forme au libellé de l'article 174/4, 71er, alinéa 4 proposé par l'amendement principal.

Il a également pour objet de permettre aux associés qui en font la demande d'obtenir, un mois au moins avant l'assemblée, copie gratuite des documents visés à l'article 174/4, §1, alinéa 1er.

Le sous-amendement ainsi que l'amendement principal sont adoptés à l'unanimité des 15 membres présents. Le sous-amendement de MM. Van Crombruggen en Pataer est retiré.

Artikel 46 (art. 64 van de aangenomen tekst)

Dit artikel behelst slechts een vormwijziging en geeft geen aanleiding tot bespreking. Het moet worden opgenomen onder hetzelfde artikel als het bovengenoemde artikel 65*bis*. Het wordt eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

Artikel 47 (art. 65 van de aangenomen tekst)

Krachtens dit artikel wordt artikel 174/6, § 1, van de vennootschapswet aangevuld met de bepaling dat artikel 33bis niet van toepassing is in geval van fusie.

Laatstvermeld artikel handelt over de kapitaalverhoging.

Ter gelegenheid van een fusie van vennootschappen kan er tot een kapitaalverhoging worden overgegaan om de aandeelhouders van de overgenomen vennootschappen te vergoeden.

De Europese richtlijn schrijft voor dat een fusie slechts kan worden doorgevoerd krachtens een beslissing van de algemene vergadering.

Overeenkomstig artikel 33bis, § 2, van de vennootschapswet kunnen de statuten evenwel de raad van bestuur de bevoegdheid toekennen om het geplaatst maatschappelijk kapitaal in een of meer malen tot een bepaald bedrag te verhogen.

Krachtens het voorgestelde artikel 174/6, § 1, van de vennootschapswet wordt deze uitweg in geval van fusie afgesloten. De raden van bestuur van de overnemende en de over te nemen vennootschap bereiden het dossier derhalve voor, maar dienen de beslissing in verband met de fusie over te laten aan de algemene vergaderingen.

Een lid vraagt of het uitgesloten is dat een beroep wordt gedaan op de in artikel 33bis, § 2, van de vennootschapswet vermelde werkwijze indien de algemene vergadering daartoe haar toestemming verleent.

De minister antwoordt dat een dergelijke hypothese zich niet zal voordoen. Na de fusie zal de nieuwe algemene vergadering over een kapitaalverhoging beslissen.

Over dit artikel heeft de commissie « Droits et vie des affaires » een advies uitgebracht.

Het wordt overgenomen in een regeringsamendement, dat luidt als volgt:

« In het ontworpen artikel 174/6, § 1, worden de woorden « Artikel 33bis » vervangen door de woorden « Artikel 33bis, § 6. »

Article 46 (art. 64 du texte adopté)

Le présent article ne contient qu'une modification de forme et ne donne pas lieu à discussion. Il doit être repris sous le même article que l'article 65*bis* susmentionné. Il est adopté à l'unanimité des 14 membres présents.

Article 47 (art. 65 du texte adopté)

Conformément au présent article, l'article 174/6, §1er, des lois sur les sociétés est complété par la stipulation que l'article 33*bis* n'est pas applicable en cas de fusion.

Le dernier article cité traite de l'augmentation du capital.

Lors d'une fusion entre sociétés, il est possible de procéder à une augmentation de capital dans le but d'indemniser les actionnaires de la société reprise.

La directive européenne prévoit qu'une fusion ne peut être réalisée qu'en vertu d'une décision de l'assemblée générale.

Toutefois, conformément à l'article 33bis, § 2 des lois sur les sociétés, les statuts peuvent donner compétence au conseil d'administration afin d'augmenter le capital social souscrit pour le porter à un montant déterminé en une ou plusieurs fois.

Conformément à l'article 174/6, § 1er, des lois sur les sociétés proposé, cette possibilité est exclue en cas de fusion. Par conséquent, les conseils d'administration des sociétés reprenante et à reprendre, préparent le dossier, mais sont tenus de laisser les assemblées générales prendre la décision concernant la reprise.

Un membre demande s'il est exclu de se référer à la procédure mentionnée à l'article 33bis, § 2 des lois sur les sociétés, si l'assemblée générale donne son accord dans ce sens.

Le ministre répond qu'une telle hypothèse ne se présentera pas. Après la fusion, la nouvelle assemblée gènèrale prendra une décision concernant l'augmentation de capital.

Au sujet de cet article, la commission « Droits et vie des affaires » a émis un avis.

Il est repris dans un amendement du Gouvernement, libellé comme suit:

« À l'article 174/6, § 1er en projet, les mots « L'article 33bis » sont remplacés par les mots « L'article 33bis, § 6. »

Verantwoording

De afwezigheid van de vermelding van § 6 vloeit voort uit een materiële vergissing welke dit amendement wil rechtzetten.

De Commissie neemt dit amendement alsmede het geamendeerde artikel aan met eenparigheid van de 14 aanwezige leden.

Artikel 48 (art. 66 van de aangenomen tekst)

De minister verklaart dat artikel 48 juridisch-technische wijzigingen aanbrengt in artikel 174/10, § 2, van de vennootschapswet.

De nieuwe bepaling ingevoerd onder het punt B houdt verband met de wetgeving inzake intellectuele eigendomsrechten (bijvoorbeeld de wet van 19 maart 1962, de eenvormige Beneluxwet op de merken, en het Beneluxverdrag van 19 maart 1962 inzake de warenmerken, goedgekeurd bij wet van 30 juni 1969). Deze regelgeving moet bij de overdracht van rechten van intellectuele en industriële eigendom worden nageleefd.

Men dient voor ogen te houden dat de fusie slechts kan worden doorgevoerd indien een reeks voorwaarden wordt nageleefd. Eenmaal dat het geval is, heeft de fusie gevolgen op fiscaal en burgerlijk vlak, zoals de gelding ten aanzien van derden welke slechts effectief wordt na de publikatie in het *Belgisch Staatsblad* van de beslissingen van de algemene vergaderingen houdende goedkeuring van de fusie.

De bijzondere wetten betreffende de intellectuele en industriële eigendomsrechten bevatten echter een andere regeling inzake de gelding ten aanzien van derden.

Luidens de bepaling voorgesteld door artikel 48, B, kan de overdracht van rechten van intellectuele en industriële eigendom slechts aan derden worden tegengeworpen onder de voorwaarden bepaald bij de bijzondere wetten welke die verrichtingen beheersen. In artikel 48, B, dient het woord « kunnen » vervangen te worden door het woord « kan ».

Een lid vraagt of het wel zin heeft een dergelijke bepaling in de vennootschapswet in te voeren. Niemand wordt immers geacht de wet met opzet te overtreden.

De minister antwoordt dat het voorgestelde artikel 48, B, tot doel heeft te beklemtonen dat de gelding van de overdracht van intellectuele en industriële eigendomsrechten ten aanzien van derden niet *ipso facto* geldt vanaf de publicatie in het *Belgisch Staatsblad* van de beslissingen van de algemene vergaderingen tot fusie, maar onderworpen blijft aan de bijzondere wetten welke die verrichtingen (te weten de overdracht) beheersen.

Justification

L'oubli de la mention du § 6 résulte d'une erreur matérielle que le présent amendement vise à corriger.

La commission adopte cet amendement ainsi que l'article amendé, à l'unanimité des 14 membres présents.

Article 48 (art. 66 du texte adopté)

Le ministre déclare que l'article 48 apporte des modifications juridico-techniques à l'article 174/10, § 2, des lois sur les sociétés.

La nouvelle disposition insérée au point B se réfère à la législation en matière de droits de propriété intellectuelle (par exemple, la loi du 19 mars 1962, la loi uniforme du Benelux sur les marques, et le traité du Benelux du 19 mars 1962 en matière des marques de fabrique et de commerce, approuvés par la loi du 30 juin 1969). Cette réglementation doit être respectée lors du transfert des droits de propriété intellectuelle et industrielle.

Il convient de garder à l'esprit que la fusion ne peut être réalisée que si plusieurs conditions sont satisfaites. Lorsque c'est le cas, la fusion entraîne des conséquences sur le plan fiscal et civil, comme l'opposabilité aux tiers qui ne devient effective qu'après la publication au *Moniteur belge* des décisions des assemblées générales approuvant la fusion.

Les lois spéciales qui régissent les droits de propriété intellectuelle et industrielle prévoient cependant une autre réglementation en matière d'opposabilité aux tiers.

Aux termes de la disposition proposée par l'article 48, B, le transfert des droits de propriété intellectuelle et industrielle peut uniquement être opposé aux tiers dans les conditions déterminées par les lois spéciales qui régissent ces opérations. À l'article 48, B, le mot « peuvent » est remplacé par « peut ».

Un membre s'interroge sur la nécessité d'insérer cette disposition dans les lois sur les sociétés. En effet, on estime que nul n'est censé violer sciemment la loi.

Le ministre répond que l'article 48, B, proposé, a pour but de souligner que l'opposabilité aux tiers du transfert des droits de propriété intellectuelle et industrielle ne prend pas effet *ipso facto* à dater de la publication au *Moniteur belge* des décisions des assemblées générales en faveur de la fusion, mais elle reste soumise aux lois spéciales qui régissent ces opérations (à savoir le transfert).

De vorige spreker stelt dat aldus de beoordelingsvrijheid van de rechter wordt beperkt.

De minister herinnert eraan dat de voorgestelde bepaling werd ingevoegd om de conformiteit met het Beneluxverdrag te behouden. Deze is immers ook toepasselijk in de wetgeving van Nederland en het Groothertogdom Luxemburg betreffende de fusie en de splitsing van vennootschappen.

De commissie « Droits et vie des affaires » heeft over dit artikel een aantal opmerkingen gemaakt.

Zij stelt onder meer voor:

« 1° Het A) te vervangen als volgt:

« A) In het tweede lid van § 2, in de eerste volzin de woorden « in de artikelen 1 en 5 van de wet van 16 december 1851 tot herziening van de rechtsregeling der hypotheken en de akten bedoeld in de hoofdstukken II en III van titel I, boek II, van het Wetboek van Koophandel, en in artikel 272 van boek II van hetzelfde Wetboek kunnen aan derden slechts worden tegengeworpen volgens het bepaalde bij de bijzondere wetten ter zake » te vervangen door de woorden « in artikel 1 van de wet van 16 december 1851 tot herziening van de rechtsregeling der hypotheken kunnen niet aan derden worden tegengeworpen dan onder de voorwaarden bedoeld in de wet van 16 december 1851 die deze verrichtingen regelt. »

— In de tweede volzin, te doen vervallen de woorden « of ingeschreven ».

2° Het B) te doen vervallen. »

Verantwoording

In de eerste plaats kan de openbaarheid van de overdracht in maritieme zaken op een eenvoudiger manier plaatsvinden, te weten via publikatie in het Belgisch Staatsblad.

In de tweede plaats blijkt het verantwoord de inschrijving af te schaffen door alleen de vormvereisten van artikel 1 van de hypotheekwet te behouden, te weten de overschrijving van de akte van overdracht.

Tot slot brengt de verwijzing naar de bijzondere wetten op de openbaarheid van de overdracht van de rechten van intellectuele in industriële eigendom tal van moeilijkheden mee. De bijzondere wetgeving kan immers niet altijd zomaar bij analogie worden toegepast. Daar komt nog bij dat die wetgevingen niet in alle gevallen op de fusie en de splitsing doelen zodat men de definitie van die handelingen moet opzoeken in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen. Zo belandt de tekst dus in een vicieuze cirkel.

De minister verklaart dat de Benelux-Unie kritiek heeft geuit op punt B. De Regering heeft geantwoord dat men de tekst moet amenderen zoals ze dat hebben

L'intervenant précédent prétend que la liberté d'appréciation du juge est de ce fait limitée.

Le ministre rappelle que la disposition proposée a été insérée afin de préserver la conformité au traité du Benelux. Elle est en effet également applicable dans la législation des Pays-Bas et du Grand-Duché de Luxembourg en matière de fusion et de scission des sociétés.

La commission « Droits et vie des affaires » a formulé des observations à cet article également.

Elle propose notamment de:

« 1° Remplacer le A) par ce qui suit:

« A) Dans l'alinéa 2 du § 2, première phrase, remplacer les mots « les articles 1er et 5 de la loi du 16 décembre 1851 sur la révision du régime hypothécaire et ceux visés par les chapitres II et III du Titre Ier du Livre II du Code de commerce, et l'article 272 du Livre II du même Code ne sont opposables aux tiers que dans les conclusions prévues par les lois spéciales qui régissent ces opérations » par les mots « l'article 1er de la loi du 16 décembre 1851 sur la révision du régime hypothécaire ne sont opposables aux tiers que dans les conditions prévues par la loi du 16 décembre 1981 qui régit ces opérations. »

— À la deuxième phrase, supprimer les mots « ou d'inscription ».

2° Supprimer le B). »

Justification

Tout d'abord, la publicité du transfert en matière maritime peut avoir lieu plus simplement par le biais d'une publication au Moniteur belge.

En second lieu, la suppression de l'idée d'inscription est justifiée par le maintien des seules formalités prescrites par l'article 1er de la loi hypothécaire, à savoir la transcription de l'acte de transfert.

Enfin, le renvoi aux lois particulières en ce qui concerne la publicité du transfert des droits de propriété intellectuelle et industrielle pose de nombreux problèmes pratiques. La législation particulière n'est en effet pas toujours transposable. De plus, ces législations ne visent pas toujours la fusion et la scission, ce qui oblige à consulter la définition de ces opérations dans les L.C.S.C. Le texte tourne donc en rond.

Le ministre déclare que l'Union du Benelux a critiqué le point B. Le Gouvernement a répondu qu'il faudrait amender le texte comme ils l'ont demandé, à

gevraagd, in die zin dat de overdracht van de rechten van intellectuele en industriële eigendom niet aan derden tegengeworpen kan worden dan onder de voorwaarden bepaald in de bijzondere wet die deze verrichtingen beheerst.

Verscheidene leden vragen of punt B wel nodig is.

De minister verklaart deze bepaling wel degelijk als noodzakelijk te beschouwen omdat één van de rechtsgevolgen van een fusie erin bestaat dat men een volledige overdracht heeft. Men heeft gezegd dat door de fusie alle overeenkomsten worden overgedragen. De vormvereisten waarin artikel 174/10, § 2, voorziet, zijn typisch voor verrichtingen in verband met een overdracht van onroerende goederen. Indien men niet uitdrukkelijk bepaalt dat het om de overdracht van rechten van intellectuele en industriële eigendom gaat, zou men terechtkomen bij de algemene regeling op de fusies.

De heren Laverge en Van Thillo stellen bij amendement voor:

« Het tweede en derde lid van artikel 174/10, § 2, gewijzigd door dit artikel, te doen vervallen. »

Verantwoording

Het huidige artikel 174/10, § 2, bepaalt dat de fusie slechts in bepaalde gevallen aan derden kan worden tegengeworpen. Artikel 38 van het oorspronkelijk voorstel (Gedr. St. Kamer 1992-1993, nr. 1005/1) beoogde een vereenvoudiging van dat artikel 174/10, § 2, dat zou luiden als volgt:

« De fusie kan slechts worden tegengeworpen aan derden wanneer aan de voorwaarden bepaald bij artikel 10, § 4, is voldaan. Daartoe moeten de notulen worden bekendgemaakt van de algemene vergaderingen van alle vennootschappen die tot de fusie hebben besloten. »

Deze tekst is niet aangenomen om redenen die niet erg duidelijk zijn (Gedr. St. Kamer 1992-1993, nr. 1005/6, blz. 6), terwijl het oorspronkelijke voorstel in het verlengde lag van het beginsel van de « overdracht van vermogen wat de activa en de passiva betreft » ten gevolge van de ontbinding zonder vereffening, een beginsel dat de wetgever in 1993 zo volledig en zo eenvoudig mogelijk had willen toepassen.

Het lijkt trouwens niet erg opportuun om via bijzondere wetten steeds meer uitzonderingen te maken op artikel 174/10, § 2, eerste lid.

Het lijkt dan ook raadzaam het derde lid van artikel 174/10, § 2, te doen vervallen. Bovendien wordt verwezen naar « bijzondere wetten » die niet uitdrukkelijk de fusie en de splitsing beogen en die geïnterpreteerd moeten worden in het licht van de begrippen fusie en splitsing.

savoir que le transfert des droits de propriété intellectuelle et industrielle n'est opposable aux tiers que dans les conditions prévues par la loi spéciale qui régit ces opérations.

Plusieurs commissaires s'interrogent sur la nécessité du point B.

Pour le ministre, cette disposition est bien nécessaire puisque l'un des effets civils de l'opération de fusion est d'avoir un transfert à titre universel. L'on a dit que tous les contrats étaient cédés par l'effet de la fusion. Les formalités prévues à l'article 174/10, § 2, sont spécifiques aux opérations de transaction immobilière. Si l'on ne stipulait pas spécifiquement « le transfert des droits de propriété intellectuelle et industrielle », le régime aurait été le régime général des opérations de fusion.

MM. Laverge et Van Thillo déposent un amendement, libellé comme suit:

« Supprimer les alinéas 2 et 3 de l'article 174/10, § 2, tel que modifié par cet article. »

Justification

L'article 38 du projet initial (Doc. Chambre, 1992-1993, n° 1005/1) tendait à supprimer les exceptions à l'opposabilité de la fusion aux tiers en simplifiant l'article 174/10, § 2 qui aurait été rédigé comme suit:

« La fusion n'est opposable aux tiers que dans les conditions prévues à l'article 10, § 4. Doivent à cet effet être soumis à la publication, les procès-verbaux des assemblées générales de toutes les sociétés ayant décidé la fusion. »

Ce texte n'a pas été retenu, pour des raisons qui ne sont guère explicitées (Doc. Chambre, 1992-1993, n° 1005/6, p. 4), alors que la proposition initiale s'inscrivait dans la continuité du principe de « transfert de patrimoine activement et passivement » résultant de la dissolution sans liquidation, que le législateur de 1993 avait voulu rendre le plus complet et le plus simple possible.

Il semble qu'il soit par ailleurs peu opportun de multiplier, au fil des interprétations par les lois particulières, les exceptions à l'article 174/10, § 2, alinéa 1er.

Le texte de l'article 174/10, § 2, alinéa 3, L.C.S.C. ne semble donc pas opportun. En outre, il renvoie à des « lois spéciales » qui ne visent pas expressément la fusion et la scission et qui doivent être interprétées à la lumière des notions de fusion et de scission.

De bepalingen van de gecoördineerde wetten die andere soorten fusie en splitsing beogen, verwijzen naar artikel 174/10, § 2, en moeten dus niet aangepast worden.

De minister verzet zich tegen het amendement omdat het zijns inziens te ver gaat. Het lijkt hem niet raadzaam om bij een fusie van vennootschappen afstand te doen van de hypothecaire publiciteit omdat dit de rechtszekerheid bij immobiliëntransacties in het gedrang zou kunnen brengen.

Wat de merken betreft, kan naar artikel 11 van de Eenvormige Beneluxwet op de merken van 30 maart 1962 worden verwezen, luidens hetwelk de overdracht of andere overgang of de licentie niet aan derden kan worden tegengeworpen dan na inschrijving van het depot van en uittreksel der akte.

De rechtsleer huldigt het standpunt dat de industriële en intellectuele eigendomsrechten ter gelegenheid van de fusie aan de verkrijgende vennootschap worden overgedragen. Zij hoeft geen nieuwe inschrijving te vragen om haar rechten ten aanzien van derden te laten gelden.

Het amendement van de heren Laverge en Van Thillo neemt deze opvatting over.

Het door de Kamer goedgekeurde artikel 48 biedt echter het voordeel dat het elke contestatie omtrent de tegenwerpelijkheid van de overdracht van intellectuele of industriële eigendomsrechten ingevolge een fusie uitsluit.

Spreker pleit dan ook voor het behoud van dit artikel.

Het amendement wordt ingetrokken en het artikel wordt eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

Artikel 49 (art. 67 van de aangenomen tekst)

De voorgestelde wijziging is het logische uitvloeisel van de wijziging ingevoerd door artikel 45.

Het artikel wordt eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

B. Splitsing door overneming

Artikel 50 (art. 68 van de aangenomen tekst)

Er kan worden verwezen naar de wijziging ingevoerd door artikel 45.

De commissie « Droits et vie des affaires » stelt voor het ontworpen artikel 50 te doen vervallen met de volgende verantwoording:

« Ook al rijzen er voor de coöperatieve vennootschappen problemen bij fusie, splitsing of inbreng van

Les dispositions des lois coordonnées visant les autres types de fusions et les scissions renvoient à l'article 174/10, § 2 et ne doivent donc pas être adaptées.

Le ministre s'oppose à l'amendement parce qu'à son avis, il va trop loin. Il ne lui semble pas opportun de faire abstraction de la publicité hypothécaire lors d'une fusion de sociétés, car cela pourrait ébranler la sécurité juridique dans le cas de transactions immobilières.

En ce qui concerne les marques, on peut se référer à l'article 11 de la loi uniforme Benelux sur les marques du 30 mars 1962, aux termes duquel la cession ou autre transmission ou la licence n'est opposable aux tiers qu'après l'enregistrement du dépôt d'un extrait de l'acte.

La doctrine soutient le point de vue que les droits de propriété intellectuelle et industrielle dans le cas de la fusion sont transférés à la société reprenante. Il ne lui est pas nécessaire de demander un nouvel enregistrement pour faire valoir ses droits à l'égard des tiers.

L'amendement de MM. Laverge et Van Thillo reprend ce point de vue.

L'article 48 adopté par la Chambre des représentants offre cependant l'avantage d'exclure toute contestation relative à l'opposabilité du transfert des droits de propriété intellectuelle et industrielle à la suite d'une fusion.

L'intervenant est donc d'avis de maintenir cet article.

L'amendement est retiré et l'article adopté à l'unanimité des 14 membres présents.

Article 49 (art. 67 du texte adopté)

La modification proposée est la suite logique de la modification apportée par l'article 45.

L'article est adopté à l'unanimité des 14 membres présents.

B. Scission par absorption

Article 50 (art. 68 du texte adopté)

Il est renvoyé à la modification apportée par l'article 45.

La commission « Droits et vie des affaires » propose de supprimer l'article 50 du présent projet, et justifie cette proposition comme suit:

« Il est vrai qu'une série de problèmes se posent dans les sociétés coopératives en cas de fusion, de scis-

een bedrijfstak, toch is het beter deze moeilijkheden op te lossen per categorie van problemen en niet per categorie van betrokken personen.»

De minister deelt mee dat artikel 50 handelt over het probleem van de betaling van een opleg. De Europese Unie legt de invoering van deze bepaling op.

De Commissie is van oordeel dat er geen samenhang bestaat tussen het bedoelde advies en artikel 174/26 van de gecoördineerde wetten.

Het artikel wordt eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

Artikel 51 (art. 69 van de aangenomen tekst)

De minister herinnert eraan dat artikel 174/26, § 1, van de vennootschappenwet, de splitsing door overneming als volgt omschrijft:

«Splitsing door overneming is de rechtshandeling waarbij het gehele vermogen van een vennootschap, zowel de rechten als de verplichtingen, als gevolg van haar ontbinding zonder vereffening op verscheidene vennootschappen overgaat tegen uitreiking aan de aandeelhouders of vennoten van de gesplitse vennootschap, van aandelen van de vennootschappen die delen in het gesplitste vermogen, hierna «verkrijgende vennootschappen» te noemen, eventueel met een opleg in geld die niet meer mag bedragen dan een vijfde van de nominale waarde of, bij gebreke van een nominale waarde, van de fractiewaarde van de uitgereikte aandelen.»

Bij een splitsing moet erover worden gewaakt dat de waardevolle delen niet uitsluitend naar de ene verkrijgende vennootschap overgaan terwijl de onrendabele bij een andere verkrijgende vennootschap terechtkomen. In bevestigend geval dient te worden uitgemaakt welke regeling inzake de aansprakelijkheid geldt.

In dat verband bepaalt het voorgestelde artikel 174/38, § 3, van de vennootschappenwet, het volgende:

«De verkrijgende vennootschappen blijven hoofdelijk aansprakelijk voor de uitvoering van de verplichtingen die rusten op de gesplitste vennootschap. Deze aansprakelijkheid wordt beperkt tot het aan elk van deze vennootschappen toegescheiden netto-actief.»

Dit voorschrift is in overeenstemming met de ter zake geldende Europese richtlijn.

Sommigen zullen opwerpen dat de Pauliaanse vordering (*cf.* art. 1166 B.W.) volstaat om deze kwestie te regelen. Anderen zullen aanvoeren dat de voor-

sion ou d'apport de branche d'activité, mais il serait plus adéquat de régler ces difficultés par catégorie de problèmes et non par catégorie de personnes concernées.»

Le ministre déclare que l'article 50 traite du problème de la soulte. Cette disposition est imposée par l'U.E.

La Commission estime qu'il n'y a pas de cohérence entre l'avis mentionné ci-dessus et l'article 174/26 des lois coordonnées.

L'article est adopté à l'unanimité des 14 membres présents.

Article 51 (art. 69 du texte adopté)

Le Ministre rappelle que l'article 174/26, § 1er, des lois coordonnées, définit la scission par absorption comme suit:

«La scission par absorption est l'opération par laquelle une société transfère à plusieurs sociétés, par suite de sa dissolution sans liquidation, l'intégralité de son patrimoine, activement et passivement, moyennant l'attribution aux actionnaires ou associés de la société scindée d'actions ou de parts des sociétés bénéficiaires des apports résultant de la scission, ci-après dénommées «sociétés bénéficiaires» et, le cas échéant, d'une soulte en espèces ne dépassant pas le cinquième de la valeur nominale des actions ou parts attribuées ou, à défaut de valeur nominale, de leur pair comptable.»

Lors d'une scission, il importe de veiller à ce que les éléments de valeur ne passent pas exclusivement à une société absorbante, tandis que les éléments non rentables reviennent à une autre. Dans cette hypothèse, il y a lieu de déterminer le régime de responsabilité applicable.

A cet égard, l'article 174/38, § 3, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, proposé, dispose ce qui suit:

«Les sociétés bénéficiaires demeurent solidairement responsables de l'exécution des obligations qui incombent à la société scindée. Cette responsabilité est limitée à l'actif net attribué à chacune de ses sociétés.»

Cette disposition est conforme à la directive européenne applicable en la matière.

Certains objecteront que l'action paulienne (*cf.* art. 1166 du Code civil) suffit pour régler cette question. D'autres allégueront que la disposition proposée

gestelde bepaling splitsingsoperaties negatief zou kunnen beïnvloeden omdat de vennootschap die te algemene titel het vermogen verkrijgt, principieel verantwoordelijk blijft.

De voorgestelde regeling is volgens de minister een compromis tussen deze twee standpunten.

Een lid wenst te weten hoe de aansprakelijkheid in de praktijk zal worden beperkt volgens het toegekende netto-actief.

De draagwijdte van het voorgestelde artikel 174/38, § 3, van de vennootschappenwet wordt geïllustreerd aan de hand van het volgende voorbeeld.

Een persoon heeft een schuldvordering van 100 frank op een gesplitste vennootschap. De twee verkrijgende vennootschappen hebben respectievelijk 20 en 80 pct. van het netto-actief overgenomen. De eerste verkrijgende vennootschap is inmiddels failliet gegaan. De tweede daarentegen boekt goede resultaten. Volgens de nieuwe regeling zou de schuldeiser slechts 80 pct. van zijn schuldvordering bij de tweede verkrijgende vennootschap kunnen recupereren.

Een lid is de mening toegedaan dat men met deze regeling zijn schuldeisers kan benadelen en aldus een faillissement kan voorkomen. De vennoten kunnen door middel van een splitsing een gedeelte van het netto-actief, te weten 20 pct., overdragen aan een vennootschap die er slecht voor staat en failliet wordt verklaard, en het restant, te weten 80 pct., aan een andere vennootschap.

Een ander lid beaamt deze gevolgtrekking.

Nog een ander lid is het ermee eens dat het voorgestelde artikel 174/38, § 3, van de vennootschappenwet de splitsing van de vennootschappen vergemakkelijkt. Dat is misschien de doelstelling van het artikel.

De minister onderlijnt dat de nieuwe bepaling een specifieke regeling inhoudt voor de overdracht ten algemenen titel. Zonder deze tekst zouden de verkrijgende vennootschappen aansprakelijk zijn voor hetgeen hen toegescheiden is.

In de mate men wenst te voorkomen dat bij een splitsing de waardevolle delen van de vennootschap bij de verkrijgende vennootschap A terechtkomen, terwijl de minder aantrekkelijke delen aan een andere vennootschap B worden overgedragen, dient erover te worden gewaakt dat de splitsing economisch verantwoord is. Om fraude te vermijden, wordt bijgevolg bepaald dat de verplichtingen die op de gesplitste vennootschap rusten, hoofdelijk ten laste vallen van de verkrijgende vennootschappen, ongeacht of zij de waardevolle delen verkregen hebben of niet.

Er bestaat derhalve een solidariteit tussen de verkrijgende vennootschappen die weliswaar wordt

pourrait avoir un impact négatif sur les opérations de scission parce que la société qui acquiert le patrimoine à titre général reste en principe responsable.

Selon le ministre, la réglementation proposée est un compromis entre ces deux points de vue.

Un membre demande comment on limitera, dans la pratique, la responsabilité en fonction de l'actif net attribué.

La définition du champ d'application de l'article 174/38, § 3, proposé, des lois sur les sociétés commerciales est illustrée au moyen de l'exemple suivant.

Une personne dispose d'une créance de 100 francs à l'égard d'une société scindée. Les deux sociétés acquéreuses ont repris respectivement 20 p.c. et 80 p.c. de l'actif net. La première est entre-temps tombée en faillite. Par contre, la deuxième enregistre des résultats positifs. En vertu de la nouvelle réglementation, le créancier ne pourrait récupérer que 80 p.c. de sa créance auprès de la deuxième société acquéreuse.

Un membre estime que l'on peut désavantager les créanciers en appliquant cette réglementation et prévenir ainsi une faillite. Au moyen d'une scission, les associés peuvent transférer une partie de l'actif net, à savoir 20 p.c., à une société en difficulté qui est déclarée en faillite et le reste, à savoir 80 p.c., à une autre société.

Un autre membre partage cette conclusion.

Un autre membre est également d'avis que l'article 174/38, § 3, proposé, des lois coordonnées sur les sociétés commerciale facilite la scission des sociétés. L'article vise peut-être à la faciliter.

Le ministre souligne que la nouvelle disposition contient une réglementation spécifique concernant le transfert à titre général. En l'absence de ce texte, les sociétés acquéreuses seraient responsables de ce qui leur a été attribué.

Si on veut éviter que, lors d'une scission, les parties intéressantes de la société ne reviennent à la société acquéreuse A et que les parties moins intéressantes incombent à une autre société B, il faut veiller à ce que la scission soit économiquement justifiée. Pour prévenir les fraudes, on prévoit, dès lors, que les obligations qui incombent à la société scindée, doivent être supportées solidairement par les sociétés acquéreuses, qu'elles aient obtenu ou non les parties intéressantes.

Par conséquent, il existe une solidarité, il est vrai limitée, entre les sociétés acquéreuses. Une autre solu-

beperkt. Een andere oplossing had erin kunnen bestaan dat de vennootschap die de inbreng verkregen heeft van een vennootschap op wie bepaalde verplichtingen rusten, voor het geheel van die verplichtingen moet instaan.

Een lid heeft begrip voor de opvatting dat de vennootschappen die uit een splitsing ontstaan, slechts leefbaar kunnen zijn indien er een limiet wordt gesteld aan hun hoofdelijke aansprakelijkheid. Anders dreigen zij gedurende lange tijd rekening te moeten houden met het feit dat zij uit een splitsing voorkomen en aansprakelijk zijn voor de uitvoering van verbintenissen die oorspronkelijk door de gesplitste vennootschap zijn aangegaan.

Spreker vraagt zich af of de twee zinnen van het voorgestelde artikel 174/38, § 3, niet tegenstrijdig zijn.

De minister antwoordt ontkennend. Bij ontstentenis van de nieuwe bepaling zouden de algemene regels uit het verbintenissenrecht op fusie- en splitsingsoperaties toepasselijk zijn.

Een operatie tussen vennootschappen wordt als een fusie of een splitsing beschouwd wanneer er een overdracht ten algemenen titel is van bijvoorbeeld obligaties die door de opgeslorpte vennootschap zijn verworven. Indien deze laatste in een proces verwikkeld was, zal de opslorpende vennootschap dat proces na de fusie voortzetten.

De splitsing van vennootschappen is een operatie die complexer uitvalt dan een fusie, omdat de verlokking bestaat de betwiste transacties die mogelijk tot een faillissement kunnen leiden, bijvoorbeeld ingevolge wanbetaling of rechtsgedingen, als een pakket aan een bepaalde verkrijgende vennootschap over te dragen terwijl de lucratieve verrichtingen aan andere vennootschappen worden toebedeeld.

Indien het vermogen van de over te nemen vennootschap op het ogenblik van de splitsing beladen is met een verbintenis om in geval van veroordeling een schuld te betalen, geldt de regel dat de verkrijgende vennootschappen hoofdelijk aansprakelijk zijn voor de voldoening van die schuld, maar slechts ten belope van een bepaalde limiet, te weten het aan elk van deze vennootschappen toegescheiden nettoactief.

Er is bijgevolg een evenwicht. Wanneer de algemene regel zou gelden, zou men iedere vraag in verband met de aansprakelijkheid kunnen oplossen. Aangezien er evenwel voor een hoofdelijke aansprakelijkheid is geopteerd, dient hieraan toch een bepaalde grens te worden gesteld.

Een lid beklemtoont dat de schuldeiser geen schade mag lijden doordat hij zich tot alle verkrijgende vennootschappen kan richten. Hij kan bijvoorbeeld de vennootschap aanspreken die het grootste nettoactief heeft verkregen.

tion eût été de prévoir que la société à laquelle a été fait l'apport d'une société à laquelle incombent des obligations est responsable de l'ensemble de ces obligations.

Un membre estime que les sociétés qui naissent d'une scission ne sont viables que si l'on fixe une limite à leur responsabilité solidaire. Dans le cas contraire, elles risquent de devoir tenir compte pendant longtemps du fait qu'elles proviennent d'une scission et qu'elles sont responsables de l'exécution des obligations qui ont été contractées à l'origine par la société scindée.

L'intervenant se demande si les deux phrases de l'article 174/38, § 3, proposé, ne sont pas contradictoires.

Le ministre répond négativement. À défaut de la nouvelle réglementation il faudrait appliquer aux opérations de fusion et de scission, les règles générales du droit des obligations.

On considère qu'une opération entre sociétés est une fusion ou une scission lorsqu'il y a transfert à titre général, par exemple d'obligations acquises par la société absorbée. Si cette dernière est impliquée dans un procès, la société absorbante poursuivra ce procès après la fusion.

La scission des sociétés est une opération qui s'avère plus complexe qu'une fusion, parce que la tentation existe de transférer l'ensemble des transactions litigieuses, qui pourraient mener à la faillite, par exemple en cas de non-paiement ou d'actions en justice, à une société acquéreuse déterminée et les opérations lucratives à d'autres sociétés.

Si le patrimoine de la société à reprendre est grevé au moment de la scission de l'obligation de rembourser une dette en cas de condamnation, on doit appliquer la règle selon laquelle les sociétés acquéreuses sont responsables solidairement du règlement de cette dette, mais seulement dans certaines limites déterminées, à savoir celles de l'actif net attribué à chacune de ces sociétés.

Par conséquent, il y a un équilibre. Si la règle générale était applicable, il serait possible de résoudre tous les problèmes concernant la question de la responsabilité. Toutefois, comme l'on opte pour une responsabilité solidaire, il faut fixer les limites de celle-ci.

Un membre souligne qu'un créancier ne peut subir aucun préjudice qui serait dû au fait qu'il peut s'adresser à toutes les sociétés acquéreuses. Il peut, par exemple, se retourner contre la société qui a acquis l'actif net le plus élevé.

Een ander lid wenst te weten of het woord « attribué » correct in het Nederlands is vertaald door het woord « toegescheiden ». Verdienen de woorden « toebedeeld « of « toegekend » hier geen aanbeveling (1) ?

De heren Laverge en Van Thillo dienen het volgende amendement in :

« In het voorgestelde artikel 174/38, § 3, de woorden « hoofdelijk aansprakelijk voor de uitvoering van de verplichtingen die rusten op de gesplitste vennootschap » te vervangen door de woorden « hoofdelijk gehouden tot betaling van de op de dag van de splitsing zekere en opeisbare schulden die overgaan op een andere vennootschap die door de splitsing tot stand is gekomen. »

Verantwoording

Artikel 174/38, § 3, steunt op artikel 12 van de zesde richtlijn, dat de lidstaten wier regeling voorziet in een verregaande bescherming van de schuldeiser, toestaat het recht van die schuldeisers op passende waarborgen te combineren met de hoofdelijke aansprakelijkheid van de verkrijgende vennootschappen (art. 12, § 7).

Zo ook bepaalt de Franse wet dat « les sociétés bénéficiaires des apports résultant de la scission sont débitrices solidaires des obligataires et des créanciers non obligataires de la société scindée, en lieu et place de celle-ci, sans que cette substitution emporte novation à leur égard » (art. 385 van de wet van 24 juli 1966), maar dat « il peut être stipulé que les sociétés bénéficiaires de la scission ne seront tenues que de la partie du passif de la société scindée mise à leur charge respective et sans solidarité entre elles ». In dat geval kunnen de schuldeisers die geen obligatiehouder van de deelnemende vennootschappen zijn, zich verzetten tegen de splitsing onder de voorwaarden en met de gevolgen bepaald in artikel 381, tweede lid, e.v. (art. 386).

Het recente Italiaanse decreet van 16 januari 1991 bepaalt in artikel 2504*decies*, tweede lid, dat elke vennootschap, binnen de perken van de reële waarde van het nettovermogen dat haar is overgedragen of dat zij heeft behouden, hoofdelijk aansprakelijk is voor de schulden van de vennootschap die gesplitst wordt en die niet zouden zijn betaald door de vennootschap die deze moet betalen.

De draagwijdte van de aldus gecreëerde hoofdelijke aansprakelijkheid moet evenwel duidelijk

(1) Van Dale, Groot Woordenboek der Nederlandse Taal, twaalfde herziene druk, 1992; « toegescheiden : bij een scheiding of verdeling, in 't bijz. een boedelscheiding, toewijzen : schuldvorderingen ten laste van de deelgenoten kunnen aan de debiteuren worden toegescheiden. »
— *cf.* art. 174/40 van de vennootschappenwet.

Un autre membre demande si le mot « attribué » a été correctement traduit en néerlandais par le mot « toegescheiden ». Ne faudrait-il pas utiliser ici les mots « toebedeeld » ou « toegekend » (1) ?

MM. Laverge et Van Thillo déposent un amendement, libellé comme suit :

« À l'article 174/38, § 3, proposé, remplacer les mots « solidairement responsables de l'exécution des obligations qui incombent à la société scindée » par les mots « solidairement tenues des dettes certaines et exigibles au jour de la scission qui sont transférées à une autre société issue de la scission. »

Justification

L'article 174/78, § 3, trouve son origine dans l'article 12 de la sixième directive, qui permet aux systèmes nationaux les plus protecteurs des créanciers, de cumuler le droit de ceux-ci d'obtenir des garanties adéquates et la responsabilité solidaire des sociétés bénéficiaires (art. 12, § 7).

C'est ainsi que la loi française prévoit que « les sociétés bénéficiaires des apports résultant de la scission sont débitrices solidaires des obligataires et des créanciers non obligataires de la société scindée, en lieu et place de celle-ci, sans que cette substitution emporte novation à leur égard » (article 385 loi du 24 juillet 1966), mais qu'« il peut être stipulé que les sociétés bénéficiaires de la scission ne seront tenues que de la partie du passif de la société scindée mise à leur charge respective et sans solidarité entre elles » et qu'en ce cas, les créanciers non obligataires des sociétés participantes peuvent former opposition à la scission dans les conditions et sous les effets prévus à l'article 381, alinéa 2 et s. (art. 386).

Le récent décret italien du 16 janvier 1991 prévoit en son article 2504*decies*, alinéa 2, que « chaque société est solidairement responsable dans les limites de la valeur effective du patrimoine net qui lui a été transféré ou qu'elle a gardé, des dettes de la société objet de la scission et qui n'auraient pas été payées par la société à qui elles incombent ».

Il faut cependant se montrer précis sur la portée de la solidarité ainsi créée en définissant les créances

(1) Van Dale, Groot Woordenboek der Nederlandse Taal, douzième édition revue, 1992 : « toegescheiden » : attribuer dans le cadre d'une séparation ou d'un partage, en particulier un partage de biens : les créances à charge des associés peuvent être attribuées aux débiteurs. » (Traduction)
— *cf.* art. 174/40, des lois coordonnées.

worden afgebakend door te bepalen tot welke schulden de verkrijgende vennootschappen gehouden zijn. Het amendement voorziet hierin, met dien verstande dat de vennootschap die een schuld betaalt die eigenlijk door een andere vereffend moet worden, zich vervolgens op die andere vennootschap kan verhalen.

Het is immers niet wenselijk via te strikte regels de volstrekt rechtmatige splitsingsen, die het meest voorkomen, te verhinderen.

Derden genieten overigens de bescherming vervat in artikel 174/40 betreffende het stellen van een zekerheid en de pauliaanse vordering, indien zij zich benadeeld achten door een te ongelijke verdeling van de activa en de passiva.

Omgekeerd kunnen derden, indien ze dat wensen, ook afzien van de bescherming van artikel 174/38, § 3, vóór de splitsing wordt uitgevoerd.

De minister herinnert eraan dat de tekst van dit artikel op een compromis berust en verwijst in dat verband naar de parlementaire voorbereiding in de Kamer (Gedr. St., Kamer 1005/19, 1992-1993, blz. 65 en 66). Hij stelt voor de huidige tekst te behouden die de aansprakelijkheid beperkt. Die mogelijkheid werd geboden door artikel 12, § 7, van de zesde richtlijn van 17 december 1982.

De verantwoording van het door de Kamer aangenomen amendement staat in het Gedr. St., Kamer nr. 1005/8, 1992-1993, blz. 10.

Een van de indieners van het amendement spreekt de vrees uit dat deze bepaling ertoe zal leiden dat een aantal splitsingsverrichtingen niet zullen doorgaan.

De minister deelt mee dat de Regering van oordeel is dat men zeer omzichtig moet omspringen met splitsingsverrichtingen. Dat neemt niet weg dat het ontworpen artikel 51 een mogelijkheid biedt waarin de huidige wet niet voorziet.

Tot slot en gelet op zijn beperkte reikwijdte verklaart de minister het eens te zijn met het amendement van de heren Laverge en Van Thillo, mits een subamendement van de heer Vandenberghe wordt aangenomen, dat luidt:

« In artikel 174/38, § 3 voorgesteld bij amendement, de woorden « op de dag van de splitsing » te vervangen door de woorden « op de dag van de bekendmaking van de akten houdende vaststelling van het besluit tot deelneming aan de splitsing in de Bijlagen tot het Belgisch Staatsblad. »

Verantwoording

Dit subamendement strekt ertoe artikel 174/38, § 3, voorgesteld bij amendement, in overeenstemming te brengen met de artikelen 174/40, eerste lid en 174/47, § 1.

dont sont tenues les sociétés bénéficiaires, ce que prévoit l'amendement, étant entendu que la société qui paie une dette incombant à une autre peut ensuite se retourner contre celle-ci.

Il n'y a en effet pas lieu d'empêcher par des règles trop strictes les opérations de scission tout à fait légitimes, qui sont les plus courantes.

Les tiers disposent pour le surplus de la protection prévue à l'article 174/40, relatif à la constitution d'une sûreté et de l'action paulienne, s'ils s'estiment victimes d'un appauvrissement résultant notamment d'une disparité dans la répartition des actifs et passifs.

Les tiers peuvent, à l'inverse, renoncer, s'ils le souhaitent, à la protection de l'article 174/38, § 3, dès avant la réalisation de la scission.

Le ministre rappelle que le texte de l'article résulte d'un compromis. Il renvoie aux travaux parlementaires à la Chambre des représentants (Doc. Chambre, 1005/19, 1992-1993, p. 65-66). Il propose de garder le texte actuel qui limite la responsabilité. Cette faculté était rendue possible par l'article 12, § 7, de la sixième directive du 17 décembre 1982.

La justification de l'amendement adopté par la Chambre est reprise au document avec référence (Doc. Chambre, 1005/8, 1992-1993, p. 10).

L'un des auteurs de l'amendement craint que suite à cette disposition bon nombre d'opérations de scission n'auront pas lieu.

Le ministre déclare que le Gouvernement estime qu'il faut être très circonspect dans les opérations de scission. N'empêche que le texte de l'article 51 proposé donne une ouverture que la loi actuelle n'offre pas.

Finalement, et vu son aspect limité, le ministre accepte l'amendement de MM. Laverge et Van Thillo, moyennant un sous-amendement déposé par M. Vandenberghe et libellé comme suit:

« À l'article 174/38, § 3, proposé en amendement, les mots « au jour de la scission » sont remplacés par les mots « au jour de la publication aux annexes du Moniteur belge des actes constatant la décision de participation à une opération de scission. »

Justification

Le sous-amendement vise à mettre l'article 174/38, § 3, proposé par amendement en concordance avec les articles 174/40, alinéa 1er, et 174/47, § 1er.

Deze artikelen regelen de datum van publikatie in het Belgisch Staatsblad van de akten houdende vaststelling van een beslissing tot deelneming aan een splitsing als vertrekpunt van de termijn tijdens welke de schuldeisers een zekerheid kunnen eisen.

Het amendement en het subamendement alsmede het geamendeerde artikel worden eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 52 (art. 70 van de aangenomen tekst)

Er kan worden verwezen naar de bespreking van artikel 45.

Artikel 52 wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 53 (art. 71 van de aangenomen tekst)

De minister verklaart dat de voorgestelde bepaling traditioneel in het hedendaagse vennootschapsrecht wordt opgenomen.

Tijdens de procedures van fusie, splitsing en inbreng van bedrijfstakken dienen een reeks verslagen te worden opgemaakt waarin de voorstellen betreffende de voormelde operaties ten behoeve van de vennoten worden toegelicht en geanalyseerd.

Krachtens het voorgestelde artikel 174/52*bis*, van de vennootschapswet zijn de formaliteiten voorgeschreven door de artikelen 147*quater*, 147*sexies* en 174/1 tot 174/52 niet van toepassing op fusies, splitsingen en inbrengen van bedrijfstakken tussen vennootschappen in een federatie van kredietinstellingen, zoals omschreven in artikel 61 van de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen, mits aan een reeds voorwaarden is voldaan: bij voorbeeld het moet om coöperatieve vennootschappen gaan.

Deze regeling betreft voornamelijk coöperatieve vennootschappen in de banksector, bij voorbeeld C.E.R.A. en C.O.B.

De heer Cooreman dient het volgende amendement in:

« Aan dit artikel een derde paragraaf toe te voegen, luidende:

« § 3. Artikel 61, § 2, 7°, van de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen wordt afgeschaft. »

Verantwoording

Bij de Kamer van volksvertegenwoordigers werd volgend amendement neergelegd (Kamer, St. nr. 1005/9, 92/93):

Ces articles prévoient que la date de publication au Moniteur belge des actes constatant la décision d'une opération de scission constitue le point de départ du délai pendant lequel les créanciers peuvent exiger une sûreté.

L'amendement et le sous-amendement, ainsi que l'article amendé, sont adoptés à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 52 (art. 70 du texte adopté)

Il est renvoyé à la discussion de l'article 45.

L'article 52 est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 53 (art. 71 du texte adopté)

Le ministre déclare que la disposition proposée est reprise traditionnellement dans le droit actuel des sociétés.

Lors des procédures de fusion, scission et apport de branches d'activités, il convient de rédiger différents rapports dans lesquels les propositions relatives aux opérations précitées sont expliquées et analysées à l'intention des associés.

En vertu de l'article 174/52*bis* proposé des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, les formalités prescrites par les articles 147*quater*, 147*sexies* et 174/1 à 174/52 ne sont pas applicables aux fusions, scissions et apports de branches d'activité entre sociétés dans une fédération d'établissements de crédit, telle qu'elle est définie à l'article 61 de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit, pour autant que les conditions suivantes soient remplies: par exemple, il doit s'agir de sociétés coopératives.

Cette réglementation concerne principalement les sociétés coopératives du secteur bancaire, par exemple C.E.R.A. et C.O.B.

M. Cooreman dépose l'amendement suivant:

« Compléter cet article par un troisième paragraphe, libellé comme suit:

« § 3. L'article 61, § 2, 7°, de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit est abrogé. »

Justification

L'amendement suivant a été déposé à la Chambre (Doc. Ch. n° 1005/9, 92/93):

« Een artikel 40bis (nieuw) invoegen, luidend als volgt :

« Art. 40bis. — In dezelfde wetten wordt een artikel 174/52bis ingevoegd, luidend als volgt :

« Art. 174/52bis. — § 1. De procedure zoals bedoeld in artikel 174quater, artikel 147sexies en artikel 174/1 tot 174/52 is niet van toepassing op fusies, splitsingen en inbrengen van bedrijfstakken tussen vennootschappen in een federatie van kredietinstellingen, zoals bepaald in artikel 61 van de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen, mits volgende voorwaarden worden nageleefd :

— Het gaat om coöperatieve vennootschappen;

— De statuten dienen te bepalen dat de vennoten bij uittreding of vereffening van de vennootschap enkel recht hebben op het nominaal bedrag van hun inbreng en dat reserves bij ontbinding van de vennootschap naar de centrale instelling of een andere vennootschap van de federatie worden overgeboekt;

— De fusie, splitsing of inbreng van bedrijfstak gebeurt tegen boekwaarde.

§ 2. De fusie, splitsing of inbreng van bedrijfstak is voltrokken nadat de algemene vergaderingen van de betrokken vennootschappen, beraadslagend volgens de meerderheid vereist voor statutenwijziging, instemmen met het door de raad van bestuur voorgestelde plan tot fusie, splitsing of inbreng van bedrijfstak.

De fusie, splitsing of inbreng van bedrijfstak heeft van rechtswege en gelijktijdig de gevolgen zoals bepaald in artikel 174/10, § 1, 1° tot 3°.

§ 3. Artikel 61, § 2, 7° van de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen wordt afgeschaft. »

Verantwoording

Er bestaan federaties van kredietinstellingen waarbij de vennoten, bij terugtrekking van hun inbreng of vereffening van de vennootschap, slechts recht hebben op de nominale waarde van hun inbreng. Eventuele reserves gaan naar de centrale instelling of een andere vennootschap binnen de federatie. De procedure, zoals bedoeld in de wet over de fusies en splitsingen, met verslagen van de raad van bestuur en van een bedrijfsrevisor, die voornamelijk tot doel heeft de vennoten met kennis van zaken te laten oordelen over de voorgestelde ruilverhouding van hun aandelen zodat zij niet benadeeld zouden worden, heeft in dit geval geen enkele zin en maakt een herstructurering in het kader van een gezond beleid door de centrale instelling van de federatie, onnodig zwaar en duur.

« Insérer un article 40bis (nouveau), libellé comme suit :

« Art. 40bis. — Un article 174/52bis, libellé comme suit, est inséré dans les mêmes lois :

« Art. 174/52bis. — § 1er. La procédure prévue aux articles 147quater, 147sexies et 174/1 à 52 n'est pas applicable aux fusions, scissions et apports de branches d'activité entre sociétés dans une fédération d'établissements de crédit, telle qu'elle est définie à l'article 61 de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit, pour autant que les conditions suivantes soient remplies :

— Il doit s'agir de sociétés coopératives;

— Les statuts doivent prévoir qu'en cas de retrait ou de liquidation de la société, les associés n'ont droit qu'au montant nominal de leur apport et qu'en cas de dissolution de la société, les réserves sont transférées à l'organisme central ou à une autre société de la fédération;

— La fusion, la scission ou l'apport d'une branche d'activité doit s'effectuer à la valeur comptable.

§ 2. la fusion, la scission ou l'apport de branche d'activité est réalisé après que les assemblées générales des sociétés concernées, délibérant aux conditions de majorité requises pour la modification des statuts, ont approuvé le projet de fusion, de scission ou d'apport d'une branche d'activité proposé par le conseil d'administration.

La fusion, la scission ou l'apport d'une branche d'activité entraîne de plein droit et simultanément les effets prévus par l'article 174/10, § 1er, 1° à 3°.

§ 3. L'article 61, § 2, 7°, de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit est abrogé. »

Justification

Il existe des fédérations d'établissements de crédit dans lesquels les associés n'ont droit, lors du retrait de leur apport ou lors de la liquidation de la société, qu'à la valeur nominale de leur apport. Les réserves éventuelles sont transférées à l'organisme central ou à une autre société faisant partie de la fédération. La procédure instaurée par la loi sur les fusions et les scissions, qui prévoit l'établissement de rapports par le conseil d'administration et une réviseur d'entreprises et qui a pour objectif principal de permettre aux associés de juger en connaissance de cause du rapport d'échange proposé pour leurs parts et d'éviter ainsi d'être lésés, n'a en l'occurrence aucun sens et rend inutilement lourde et onéreuse une restructuration dans le cadre de la mise en œuvre d'une politique saine par l'organe central de la fédération.

De Europese richtlijn inzake oprichting, instandhouding en wijziging van het kapitaal en deze inzake fusies en splitsingen zijn enkel van toepassing op N.V.'s. [de tweede vennootschapsrichtlijn van de Raad van 13 december 1976 (77/91/E.E.G.), de derde vennootschapsrichtlijn van de Raad van 9 oktober 1978 (78/855/R.R.G.) en de zesde vennootschapsrichtlijn van de Raad van 17 december 1982 (82/891/E.E.G.)]. Het staat de wetgever dus vrij hiervan af te wijken voor andere vennootschapsvormen dan de N.V.

De procedure, zoals bedoeld in de fusiewetgeving, ter vrijwaring van de rechten van de schuldeisers heeft evenmin zin aangezien krachtens artikel 61, § 1, 2° de verplichtingen van de aangesloten instellingen en van de centrale instelling hoofdelijke verplichtingen vormen. Een verschuiving van vermogen binnen een federatie, brengt geen enkel nadeel toe aan de schuldeisers.

Opdat fusie- en andere verrichtingen binnen een federatie zo neutraal mogelijk zouden verlopen is het aangewezen dat zij tegen boekwaarde gebeuren. Dit sluit elk misbruik en de vereiste van de tussenkomst van een bedrijfsrevisor uit.

Artikel 61, § 2, 7°, van de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen wordt afgeschaft.

De tekst van de huidige wet is nadeliger voor fusieverrichtingen of overdrachten van bedrijfstakken binnen een federatie dan voor gelijkaardige verrichtingen tussen 2 onafhankelijke instellingen. Inderdaad, de wet bepaalt dat de Commissie voor Bank- en Financiewezen voor dergelijke verrichtingen binnen een federatie geen toestemming moet geven (zoals wel het geval is bij eenzelfde verrichting tussen 2 onafhankelijke instellingen) met als gevolg dat er ook geen publikatie van die toestemming in het Belgisch Staatsblad kan plaatsvinden. Deze publikatie brengt met zich mee dat de overdracht van rechten en verplichtingen tegenstelbaar zijn aan derden zonder dat nog enige formaliteit moet nageleefd worden en dus ook zonder de formaliteiten bepaald in artikel 174/10, § 2 na te leven. Het is niet logisch dat men voor een fusie of splitsing binnen een federatie strenger zou zijn dan voor eenzelfde verrichting tussen 2 onafhankelijke instellingen.

In het ontwerp overgemaakt aan de Senaat ontbreekt echter § 3, alhoewel het verslag stelt dat dit amendement werd aangenomen. Het gaat hier wellicht om een materiële vergissing in de overgemaakte tekst. Indien dit niet het geval is, dient dit artikel te worden aangevuld met de oorspronkelijke aangenomen § 3.

De Commissie stelt vast dat de bij amendement voorgestelde § 3 in artikel 66 van het ontwerp voorkomt (art. 95 van de aangenomen tekst). Bijgevolg wordt het amendement ingetrokken.

La directive européenne concernant la constitution de la société ainsi que le maintien et les modifications de son capital et celles relatives aux fusions et scissions ne s'appliquent qu'aux S.A. (deuxième directive du Conseil sur les sociétés commerciales du 13 décembre 1976 — 77/91/C.E.E. — troisième directive du Conseil sur les sociétés commerciales du 9 octobre 1978 — 78/855/C.E.E. — et sixième directive du Conseil sur les sociétés commerciales du 17 décembre 1982 — 82/891/C.E.E.) Il est donc loisible au législateur d'y déroger pour des formes de société autres que la S.A.

La procédure instaurée par la législation sur les fusions afin de préserver les droits des créanciers n'a, elle non plus, aucun sens, étant donné qu'en vertu de l'article 61, § 1er, 2°, les engagements des établissements affiliés et de l'organisme central constituent des engagements solidaires. Un glissement de patrimoine au sein de la fédération ne cause aucun préjudice aux créanciers.

Afin que les opérations de fusion et autres au sein d'une fédération soient le plus neutre possible, il est souhaitable qu'elles s'effectuent à la valeur comptable. Cela exclut toute possibilité d'abus ainsi que la nécessité de faire appel à un réviseur d'entreprises.

L'article 61, § 2, 7°, de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit est abrogé.

Le texte de la loi actuelle est plus désavantageux pour les opérations de fusion ou de cession de branches d'activité au sein d'une fédération que pour des opérations similaires entre deux institutions indépendantes. En effet, la loi prévoit que l'autorisation de la Commission bancaire et financière n'est pas requise pour de telles opérations au sein d'une fédération (alors qu'elle l'est pour les mêmes opérations entre deux institutions indépendantes), avec comme conséquence que cette autorisation ne peut être publiée au Moniteur belge. Or, cette publication a pour effet de rendre la cession des droits et obligations opposable aux tiers sans qu'aucune autre formalité ne doive être remplie (notamment celles prévues à l'article 174/10, § 2). Il n'est pas logique que l'on se montre plus strict à l'égard d'une fusion ou d'une scission au sein d'une fédération qu'à l'égard d'une telle opération entre deux institutions indépendantes.

Le § 3 ne figure toutefois pas dans le texte du projet transmis au Sénat, bien que le rapport de la Chambre dise que l'amendement en question a été adopté. Il s'agit probablement d'une erreur matérielle qui s'est glissée dans le texte transmis. Dans le cas contraire, il convient de compléter cet article par le § 3 adopté initialement.

La commission constate que le § 3 proposé par l'amendement figure à l'article 66 du projet (art. 95 du texte adopté). Par conséquent, l'amendement est retiré.

De senatoren Laverge en Van Thillo stellen het volgende amendement voor:

« A. Het voorgestelde artikel 174/52bis, § 1, te vervangen als volgt:

« Artikel 174/52bis. — § 1. Op de fusies, splitsingen, inbrengen van een algemeenheid of van een bedrijfstak waarbij alleen vennootschappen betrokken zijn die deel uitmaken van een federatie van kredietinstellingen in de zin van artikel 61 van de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen, zijn respectievelijk niet van toepassing:

— de artikelen 174/2, § 2, b), 174/3 wat de berekening van de ruilverhouding betreft en 174/4, alsook de artikelen 174/19 en 174/25 voor zover ze verwijzen naar de vorengenoemde artikelen, voor de fusie;

— de artikelen 174/27, § 2, b), 174/29 wat de berekening van de ruilverhouding betreft en 174/31, alsook de artikelen 174/47, § 1, en 174/52 voor zover ze verwijzen naar de vorengenoemde artikelen, voor de splitsing;

— artikel 174/58, §§ 2 en 3, voor de inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak.

§ 2. Paragraaf 1 is slechts van toepassing voor zover aan de volgende voorwaarden is voldaan:

— alle betrokken vennootschappen moeten coöperatieve vennootschappen zijn;

— de statuten moeten bepalen dat de vennoten bij uittreding of bij vereffening van de vennootschap slechts recht hebben op het nominaal bedrag van hun inbreng en dat de reserves bij ontbinding van de vennootschap naar de centrale instelling of een andere vennootschap van de federatie worden overgeboekt;

— de fusie, splitsing of inbreng moet geschieden tegen boekwaarde.»

B. In het voorgestelde artikel 174/52bis, § 2, die § 3 wordt, in het eerste lid, de woorden «van een bedrijfstak» te vervangen door de woorden «van een algemeenheid of van een bedrijfstak» en het tweede lid te doen vervallen.»

Verantwoording

Artikel 174/52bis van het ontwerp past niet in de fusie- en splitsingsregeling zoals die door de gecoördineerde wetten wordt georganiseerd, noch in de nieuwe regeling voor de inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak zoals die wordt georganiseerd door de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Ook al moet men in het algemeen het bestaan erkennen van fusies of splitsingen buiten de gevallen

Les sénateurs Laverge et Van Thillo proposent l'amendement suivant:

« A. Remplacer l'article 174/52bis, § 1er, proposé, par ce qui suit:

« Article 174/52bis. — § 1er. Les fusions, scissions, apports d'universalité ou de branche d'activité, auxquels ne sont parties que des sociétés faisant partie d'une fédération d'établissements de crédit au sens de l'article 61 de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit, ne sont pas soumis, respectivement:

— pour la fusion, aux articles 174/2, § 2, b), 174/3 en ce qui concerne le calcul du rapport d'échange et 174/4 et aux articles 174/19 et 174/25 en tant qu'ils renvoient aux articles précités;

— pour la scission, aux articles 174/27, § 2, b), 174/29 en ce qu'il concerne le calcul du rapport d'échange et 174/31 et aux articles 174/47, § 1er, et 174/52 en tant qu'ils renvoient aux articles précités;

— pour les apports d'universalité ou de branche d'activité, à l'article 174/58, §§ 2 et 3.

§ 2. Le § 1er ne s'applique que pour autant que les conditions suivantes soient remplies:

— toutes les sociétés concernées doivent être des sociétés coopératives;

— les statuts doivent prévoir qu'en cas de retrait ou de liquidation de la société, les associés n'ont droit qu'au montant nominal de leur apport et qu'en cas de dissolution de la société, les réserves sont transférées à l'organisme central ou à une autre société de la fédération;

— les opérations de fusion, de scission ou d'apport doivent être effectuées à la valeur comptable.»

B. À l'article 174/52bis, § 2, proposé, qui devient le § 3, remplacer, au premier alinéa, les mots «d'une branche d'activité» par les mots «d'une universalité ou d'une branche d'activité» et supprimer le deuxième alinéa.»

Justification

L'article 174/52bis du projet ne s'intègre pas dans le régime des fusions et scissions tel qu'il est organisé par les lois coordonnées et dans le nouveau régime des apports d'universalité ou d'une branche d'activité, tel qu'il est organisé par les lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Même si l'on doit, de manière générale, reconnaître l'existence de fusions ou de scissions en dehors des

waarin de gecoördineerde wetten voorzien, toch lijkt het verkieslijk de door dit artikel beoogde verrichtingen, die toch alleen maar betrekking hebben op vennootschappen die door de gecoördineerde wetten worden geregeld, op te nemen in de gemeenrechtelijke regeling, met uitzondering van de regels die deze verrichtingen onmogelijk maken of te zeer bemoeilijken in de context van de federaties van kredietinstellingen.

Het tweeslachtige karakter van de ingevoerde regeling blijkt duidelijk bij de lezing van artikel 174/52bis, § 2, tweede lid, waar men verplicht is te verwijzen naar de regels van het gemeen recht.

Dat artikel houdt daarenboven geen rekening met de artikelen 174/53 en volgende die door het ontwerp worden ingevoegd en bepaalt verkeerdelijk dat de inbreng van rechtswege de gevolgen meebrengt bedoeld in artikel 174/10, § 1, 1° tot 3°.

De minister kan dit amendement niet aanvaarden.

De analogische redenering die in het amendement gevolgd wordt ten aanzien van de inbrengen van bedrijfstakken, doet bezwaren rijzen. Deze materie die verbonden is met de wet van 22 maart 1993, is immers zeer specifiek. Bovendien bestaat over artikel 53 een akkoord onder de federaties van kredietinstellingen.

Het zou daarentegen opportuun kunnen zijn een ander amendement in te dienen met betrekking tot de bedrijfstakken en de inbrengen van een algemeenheid voor de federaties van banken.

Met artikel 53 wordt immers alleen maar beoogd deze instellingen uit te sluiten van de toepassing van de bepalingen van de wet van 29 juni 1993 betreffende de fusies en de splitsingen.

Het amendement wordt verworpen met 12 tegen 3 stemmen, en het artikel wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 54 (art. 72 van de aangenomen tekst)

De minister verklaart dat voormeld artikel een afdeling VIII*quater* in de vennootschappenwet invoegt, met als opschrift « Inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak » en bestaande uit de artikelen 174/53 tot 174/57.

In deze afdeling wordt een definitie gegeven van de begrippen inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak (artikelen 174/53 en 174/54 van de vennotenschappenwet).

Aan de inbreng van een algemeenheid worden dezelfde gevolgen verbonden als aan een fusie of een splitsing van de vennootschap (artikel 174/55). De voor deze verrichtingen geldende procedure is dan ook van overeenkomstige toepassing (artikel 174/57). Dat is niet het geval bij de inbreng van een bedrijfstak.

hypothèses prévues par les lois coordonnées, il semble préférable, dès lors qu'elles ne concernent que des sociétés organisées par les lois coordonnées, d'inscrire les opérations visées par cet article dans le régime de droit commun, à l'exception des règles qui rendent ces opérations impossibles ou difficiles dans le contexte des fédérations d'établissements de crédit.

Le caractère hybride du régime ainsi créé apparaît nettement à la lecture de l'article 174/52bis, § 2, alinéa 2, où l'on est obligé de se référer au régime de droit commun.

Cet article ne tient en outre pas compte des articles 174/53 et suivants introduits par le projet et prévoit erronément que l'apport entraîne de plein droit les effets prévus par l'article 174/10, § 1er, 1° à 3°.

Le ministre n'est pas favorable à cet amendement.

Le raisonnement analogique fait par l'amendement par rapport aux apports de branches d'activité soulève des objections. En effet, cette matière, liée à la loi du 22 mars 1993, est tout à fait spécifique. De plus, l'article 53 fait l'objet d'un accord de la part des fédérations d'établissements de crédit.

Par contre, il pourrait être opportun de déposer un autre amendement, en ce qui concerne les branches d'activité et les apports d'universalité pour les fédérations de banques.

En effet, l'article 53 ne vise qu'à écarter, pour ces établissements, les dispositions de la loi du 29 juin 1993 relatives aux fusions et scissions.

L'amendement est rejeté par 12 voix contre 3 et l'article est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 54 (art. 72 du texte adopté)

Le ministre déclare que l'article susmentionné ajoute une section VIII*quater* aux lois coordonnées sur les sociétés commerciales, intitulée « Des apports d'universalité ou d'une branche d'activité » et composée des articles 174/53 à 174/57.

Cette section donne une définition des notions d'apports d'universalité ou d'une branche d'activité (articles 174/53 et 174/57 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales).

L'apport d'universalité est assorti des mêmes effets qu'une fusion ou une scission de société (article 174/55). La procédure en vigueur pour ces opérations lui est donc également applicable (article 174/57). Il n'en va pas de même en cas d'apport d'une branche d'activité.

Er kan worden aangestipt dat zowel het Ministerie van Financiën als de Commissie voor Boekhoudkundige Normen geen bezwaar hadden tegen de in het wetsontwerp vervatte definities van een inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak (*cf.* de voorgestelde artikelen 174/53 en 174/54).

Dit heeft tot gevolg dat de inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak aan hetzelfde fiscale regime onderworpen is als de fusie of de splitsing van een vennootschap.

Een lid wenst te weten om welke reden een afdeling VIII*quater* « Inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak » in de vennootschappenwet wordt ingevoegd. Hij beschouwt de voorgestelde regeling als revolutionair. De overdracht van algemeenheden gebeurt in ons recht immers principieel *mortis causa*. De uitzondering hierop is de fusie. De vraag rijst waarom met afdeling VIII*quater* van bovenvermeld principe wordt afgeweken.

Spreker stelt tevens dat in de voorgestelde regeling begrippen worden gehanteerd waarvan de draagwijdte onduidelijk is (bijvoorbeeld de term bedrijfstak).

Hij is van oordeel dat de inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak de kans biedt met activa en passiva te schuiven zodat schuldeisers kunnen worden benadeeld.

Hij herinnert eraan dat deze problematiek reeds werd besproken ter gelegenheid van het wetsontwerp tot omzetting van de Europese richtlijn over de fusies. Deze discussie mondde echter niet uit in een wettekst. Om welke reden wordt deze nieuwe regeling dan voorgesteld die veel verder gaat dan wat vroeger werd besproken ?

De minister antwoordt dat de nieuwe afdeling VIII*quater* moet worden onderzocht in het licht van de Europese richtlijn over de fusies. Hij herinnert eraan dat de begrippen « inbreng van een algemeenheid » en « inbreng van een bedrijfstak » werden gedefinieerd op grond van de gegevens verstrekt door de Commissie voor Boekhoudkundige Normen.

Een lid merkt op dat het begrip bedrijfstak in het arbeidsrecht een welomschreven betekenis heeft, te weten een deel van een ganse sector (*cf.* artikel 12, § 1, 4, van de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités : « Voor de toepassing van deze wet worden met een bedrijfstak gelijkgesteld, de groepen van met werkgevers gelijkgestelde personen, die buiten het bedrijfsleven een gelijke of verwante activiteit uitoefenen. » Zie ook artikel 1, 3°, van de arbeidswet van 16 maart 1971).

Een ander lid heeft bezwaren tegen de in artikel 174/54, eerste lid, vermelde definitie van een inbreng

Il peut être souligné que tant le ministre des Finances que la Commission des normes comptables n'ont pas formulé d'objection contre les définitions d'apport d'universalité ou d'une branche d'activité stipulées dans le projet de loi (*cf.* les articles 174/53 et 174/54).

Par conséquent, l'apport d'universalité ou d'une branche d'activité est soumis au même régime fiscal que la fusion ou la scission d'une société.

Un membre souhaite savoir pour quelle raison une section VIII*quater* « Des apports d'universalité ou d'une branche d'activité » est insérée dans les lois coordonnées sur les sociétés commerciales. Il qualifie de révolutionnaire le régime proposé. En effet, le transfert d'une universalité intervient en principe *mortis causa* dans notre droit, à l'exception de la fusion. Reste à savoir pourquoi la section VIII*quater* déroge au principe susmentionné.

L'intervenant précise également que le régime proposé utilise des notions dont la portée n'est pas clairement définie (par exemple le terme branche d'activité).

Il estime que l'apport d'une universalité ou d'une branche d'activité offre l'opportunité de transférer de l'actif et du passif de sorte que les créanciers risquent d'être lésés.

Il rappelle que cette problématique a déjà été évoquée lors de l'examen du projet de loi transposant la directive européenne relative aux fusions. Toutefois, cette discussion n'a pas débouché sur un texte de loi. Pour quelle raison, dès lors, proposer ce nouveau régime qui va beaucoup plus loin que ce qui avait été envisagé précédemment ?

Le ministre répond que la nouvelle section VIII*quater* doit être étudiée à la lumière de la directive européenne relative aux fusions. Il rappelle que les notions d'« apport d'une universalité » et d'« apport d'une branche d'activité » ont été définies sur la base de données communiquées par la Commission des normes comptables.

Un membre fait remarquer que la notion de branche d'activité a, en droit du travail, une signification déterminée, à savoir une partie d'un secteur complet (*cf.* article 2, § 1er, 4, de la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires : « Pour l'application de la présente loi sont assimilés à une branche d'activité les groupes de personnes assimilées aux employeurs qui, en dehors d'un secteur de l'économie, exercent des activités identiques ou connexes. » Voir également l'article 1er, 3°, de la loi du 16 mars 1971 sur le travail).

Un autre membre a des objections contre la définition d'un apport d'une branche d'activité de l'article

van een bedrijfstak omdat niet alleen de bedrijfstak maar ook de daaraan verbonden activa en passiva op een andere vennootschap overgaan.

Dit impliceert dat er een onderscheiden vermogen is. In de definitie van een bedrijfstak in het voorgestelde artikel 174/54, tweede lid, wordt echter niet gerept van een afzonderlijk patrimonium, maar slechts van « een geheel dat op technisch en organisatorisch gebied een autonome activiteit uitoefent en dat op eigen kracht kan werken. »

Spreker stelt dat er zich een probleem van concordantie voordoet tussen het eerste en het tweede lid van het voorgestelde artikel 174/54.

De minister merkt op dat de in de artikelen 174/53 en 174/54 omschreven verrichtingen op dit ogenblik reeds worden uitgevoerd. De voormelde bepalingen bieden het voordeel dat de inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak worden gedefinieerd.

Met de invoeging van een nieuwe afdeling VIII*quater* betreffende de inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak wordt aansluiting gezocht met de afdelingen VIII*bis* en VIII*ter* betreffende de fusie en splitsing van vennootschappen (*cf.* de artikelen 174/1 tot 174/51 van de vennootschappenwet).

Het voorgestelde artikel 174/57 bepaalt namelijk het volgende:

« Art. 174/57. — In geval van inbreng van een algemeenheid zijn de artikelen 174/2 tot 174/52 van overeenkomstige toepassing, met uitzondering van artikel 174/10.

In geval van inbreng van een bedrijfstak, is artikel 174/12 van overeenkomstige toepassing. »

Een lid wenst te weten of de in de nieuwe afdeling VIII*quater* omschreven operaties de positie van de schuldeisers niet kunnen verzwakken. Met andere woorden, worden de schuldeisers na de inbreng op gelijke wijze behandeld als vóór deze operatie?

De vorige spreker heeft terecht beklemtoond dat bij de inbreng van een algemeenheid het gehele vermogen van een vennootschap op een bestaande of nieuwe vennootschap overgaat, met uitzondering van het eigen kapitaal (*cf.* het voorgestelde artikel 174/53 van de vennootschappenwet).

Het lid leidt hieruit af dat de schuldvordering van de schuldeisers, die op het kapitaal bevoorrecht is, naar de andere vennootschap verschuift waardoor het voorrecht op het eigen kapitaal teniet gaat. Dit betekent dat deze schuldeisers naar aanleiding van een inbreng in de wind worden gezet. Het kapitaal van de vennootschap vormt immers het onderpand van de schuldeisers. Door de inbreng kan men bijgevolg schuldvorderingen doen verdwijnen.

174/54, premier alinéa, parce qu'il s'agit de la cession à une autre société non seulement de la branche d'activité, mais également de l'actif et du passif qui s'y rattachent.

Cela implique qu'il existe un patrimoine distinct. Dans la définition d'une branche d'activité de l'article 174/54, deuxième alinéa proposé, il n'est cependant pas question d'un patrimoine distinct mais seulement d'un « tout qui exerce une activité autonome sur le plan technique et organisationnel et peut fonctionner par ses propres moyens ».

L'intervenant déclare qu'il y a un problème de concordance entre le premier et le deuxième alinéa de l'article 174/54 proposé.

Le ministre fait remarquer que les opérations décrites aux articles 174/53 et 174/54 sont déjà exécutées actuellement. Les dispositions susmentionnées offrent l'avantage de définir l'apport d'une universalité de biens ou d'une branche d'activité.

Par l'insertion d'une nouvelle section VIII*quater* relative à l'apport d'une universalité de biens ou d'une branche d'activité, on cherche à se rattacher aux sections VIII*bis* et VIII*ter* relatives à la fusion et à la scission de sociétés (*cf.* les articles 174/1 à 174/51 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales).

L'article 174/57 proposé stipule notamment ce qui suit:

« Art. 174/57. — En cas d'apport d'universalité, les articles 174/2 à 174/52 sont applicables, à l'exception de l'article 174/10.

En cas d'apport d'une branche d'activité, l'article 174/12 est applicable. »

Un membre souhaite savoir si les opérations décrites dans la nouvelle section VIII*quater* ne risquent pas d'affaiblir la position des créanciers. En d'autres termes, les créanciers seront-ils traités après l'apport de la même manière qu'avant cette opération?

L'intervenant précédent a souligné à juste titre qu'en cas d'apport d'une universalité de biens, la totalité du patrimoine d'une société est cédée à une société existante ou nouvellement constitué, à l'exception des fonds propres (*cf.* article 174/53 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales proposé).

Il en déduit que la créance des créanciers qui est privilégiée sur le capital est transférée à l'autre société, ce qui invalide le privilège sur les fonds propres. Autrement dit, à l'occasion d'un apport, ces créanciers sont écartés. Le capital de la société constitue en effet le gage des créanciers. Par l'apport, il est par conséquent possible de faire disparaître des créances.

Het lid illustreert zijn vraag aan de hand van het volgende voorbeeld.

Een schuldeiser heeft een pand op de handelszaak, waarin ook kapitaalselementen zijn begrepen. Aangezien bij de inbreng van een bedrijfstak de activa en de passiva overgaan naar de verkrijgende vennootschap, gaat de schuldvordering met het pand op de handelszaak over naar de verkrijgende vennootschap. Vraag is of het actief van deze laatste vennootschap het onderpand wordt van de schuldvordering van de schuldeiser, die een vordering had op de eerste vennootschap die de kapitaalswaarde verliest.

De minister wenst met betrekking tot het voormelde bezwaar twee punten te beklemtonen.

In de eerste plaats dient de inbreng van een algemeenheid (art. 174/53 van de vennootschappenwet) als een operatie te worden beschouwd die de verkrijgende vennootschap vanuit economisch oogpunt een voordeel verschaft. In de lijn van de doelstelling van onderhavig wetsontwerp heeft dat tot gevolg dat de schuldeiser over een ruimer onderpand beschikt.

Ten tweede beaamt hij dat de schuldvordering na de inbreng van de algemeenheid een nieuwe schuldenaar betreft. Indien de schuldeiser zich door deze operatie benadeeld acht, kan hij met toepassing van de artikelen 72*bis* en 174/12 van de vennootschappenwet een rechtsvordering inleiden om een zekerheid te eisen.

Het voorgestelde artikel 174/57 bepaalt expliciet dat zowel in geval van inbreng van een algemeenheid als in geval van inbreng van een bedrijfstak, artikel 174/12 van overeenkomstige toepassing is.

De draagwijdte van dit laatste artikel wordt nauwkeurig toegelicht in het Senaatsverslag betreffende het wetsontwerp dat de wet van 29 juni 1993 is geworden, tot wijziging, wat de fusies en splitsingen van vennootschappen betreft, van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935 (*cf.* Gedr. St., Senaat, 1992-1993, nr. 494-2, blz. 11, 15 en 22-27).

Een lid merkt op dat bij vroegere operaties van inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak de positie van de schuldeiser enigszins aan het wankelen werd gebracht.

Hij haalt het voorbeeld van de steenkoolmijnen aan die werden gesplitst. De tak van de steenkoolontginning werd per steenkoolbekken in één onderneming ondergebracht. Hoewel deze onderneming groter was dan de afzonderlijke ondernemingen die de mijnen exploiteerden, bood zij de schuldeisers geen grotere waarborg omdat haar activa slechts uit de verbintenissen van de overheid bestond om de steenkoolmijnen te subsidiëren. De overige bedrijfstakken van de steenkoolondernemingen (participaties in de elektriciteitssector en staalbedrijven, immobiliënactiviteiten, enz.), welke niet in een andere

Le membre illustre sa question à l'aide de l'exemple suivant.

Un créancier a un gage sur le fonds de commerce qui englobe également des éléments du capital. Vu que, lors de l'apport d'une branche d'activité, l'actif et le passif sont cédés à la société cessionnaire, la créance assortie du gage sur fonds de commerce est cédée à la société cessionnaire. Reste à savoir si l'actif de cette dernière société devient le gage de la créance du créancier qui portait sur la première société perdant la valeur du capital.

En ce qui concerne l'objection susmentionnée, le ministre souhaite souligner deux points.

En premier lieu, l'apport d'une universalité de biens (article 174/53 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales) doit être considéré comme une opération qui, d'un point de vue économique, fournit un avantage à la société cessionnaire. Dans le prolongement de l'objectif du présent projet de loi, il s'ensuit que le créancier dispose d'un gage plus vaste.

Ensuite, il admet que la créance porte sur un nouveau débiteur après l'apport d'une universalité de biens. Si le créancier s'estime lésé par cette opération, il peut intenter une action en justice pour exiger une sûreté en application des articles 72*bis* et 174/12 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

L'article 174/57 proposé stipule explicitement que l'article 174/12 est applicable tant en cas d'apport d'une universalité de biens qu'en cas d'apport d'une branche d'activité.

La portée de ce dernier article est expliquée avec précision dans le rapport du Sénat relatif au projet de loi qui est devenu la loi du 29 juin 1993 modifiant, en ce qui concerne les fusions et scissions de sociétés, les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935 (*cf.* doc. Sénat, 1992-1993, n° 494-2, p. 11, 15 et 22-27).

Un membre fait remarquer que, lors d'opérations antérieures d'apport d'une universalité de biens ou d'une branche d'activité, la position du créancier était quelque peu ébranlée.

Il prend l'exemple de mines de charbon qui ont été scindées. L'activité d'extraction de charbon a été rassemblée dans une seule entreprise par bassin houiller. Bien que cette entreprise soit plus grande que les différentes entreprises séparées qui exploitaient les mines, elle n'a pas offert aux créanciers une garantie supérieure parce que ses actifs consistaient seulement en obligations des pouvoirs publics de subventionner les mines de charbon. Les autres branches d'activité des entreprises charbonnières (participations dans le secteur de l'électricité et dans des entreprises sidérurgiques, activités immobilières, etc.) qui n'ont pas été

onderneming werden ondergebracht, boden, ondanks hun heterogeen karakter, de schuldeisers meer waarborgen.

Een ander lid geeft eveneens een voorbeeld om aan te tonen dat de schuldeiser door de inbreng van een bedrijfstak kan worden benadeeld.

Onderneming A sluit met onderneming B een verkoopovereenkomst voor staaldraad. De bedrijfstak binnen onderneming B, die deze draad zou gebruiken, gaat over naar onderneming C.

Dit betekent dat onderneming A vóór de inbreng een schuldvordering had op onderneming B die met haar volledig vermogen voor de voldoening garant stond. Na de inbreng staat onderneming C voor de betaling van de schuldvordering. Indien deze laatste onderneming kleiner is of minder activiteiten heeft, kan de schuldeiser (onderneming A) nadeel ondervinden van de inbreng omdat onderneming B niet langer met haar vermogen aansprakelijk is voor de betaling van de schuldvordering.

Het voorgestelde artikel 174/56, § 2, van de vennootschappenwet bepaalt wel dat de vennootschap die de inbreng heeft gedaan, samen met de verkrijgende vennootschap hoofdelijk aansprakelijk blijft voor de inbreng alsmede voor de goede afloop van de schulden en de verplichtingen verbonden aan de inbreng, zoals die bestonden op het tijdstip dat de inbreng is gedaan. Elke som betaald door de vennootschap die de inbreng heeft gedaan, kan verhaald worden op de verkrijgende vennootschap krachtens de akte van inbreng.

Een lid verklaart dat de afstanddoende onderneming in ruil voor de inbreng van de verkrijgende vennootschap aandelen verkrijgt Het onderpand voor de schuldeiser bestaat bijgevolg niet alleen uit het actief van de verkrijgende vennootschap, maar ook uit de aandelen van de afstanddoende vennootschap.

Spreker is van oordeel dat de schuldeiser derhalve over een dubbel onderpand beschikt.

Er wordt geantwoord dat het voorgestelde artikel 174/56, § 2, van de vennootschappenwet het antwoord bevat (*cf. supra*).

Een lid is de mening toegedaan dat afdeling VIII*quater* betreffende de inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak de schuldeisers minder waarborgen biedt dan de afdelingen VIII*bis* en VIII*ter* betreffende de fusie en de splitsing van vennootschappen.

De minister verklaart dat het voorgestelde artikel 174/56, § 1, van de vennootschappenwet de tegenwerpbaarheid van de inbreng aan derden betreft, terwijl paragraaf 2 van hetzelfde artikel de bijdrage in de schuld regelt tussen de afstand doende en de verkrijgende vennootschap.

transférées dans une autre entreprise offraient, malgré leur caractère hétérogène, plus de garanties aux créanciers.

Un autre membre donne également un exemple pour démontrer que le créancier peut être lésé par l'apport d'une branche d'activité.

L'entreprise A conclut avec l'entreprise B un contrat de vente pour du fil d'acier. La branche d'activité au sein de l'entreprise B qui utiliserait ce fil est cédée à l'entreprise C.

Cela signifie que l'entreprise A, avant l'apport, avait une créance sur l'entreprise B qui s'en portait garante par la totalité de son patrimoine. Après l'apport, l'entreprise C répond du paiement de la créance. Si cette dernière entreprise est plus petite ou a moins d'activités, le créancier (entreprise A) peut subir un préjudice par suite de l'apport parce que l'entreprise B n'est plus responsable du paiement de la créance par son patrimoine.

L'article 174/56, § 2, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales proposé prévoit toutefois que la société qui a effectué l'apport reste solidairement responsable avec la société cessionnaire de l'apport ainsi que de l'acquittement des dettes et obligations liées à l'apport telles qu'elles existaient au moment où l'apport a été effectué. Toute somme payée par la société qui a effectué l'apport peut être récupérée sur la société cessionnaire en vertu de l'acte d'apport.

Un membre déclare que l'entreprise cédante acquiert des actions de la société cessionnaire en échange de l'apport. Le gage pour le créancier ne consiste par conséquent pas seulement dans l'actif de la société cessionnaire mais également dans les actions de la société cédante.

L'intervenant estime que le créancier dispose par conséquent d'un double gage.

Il lui est répondu que l'article 174/56, paragraphe 2, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales proposé y apporte une réponse (*cf supra*).

Un membre concède que la section VIII*quater* relative à l'apport d'une universalité de biens ou d'une branche d'activité offre moins de garanties aux créanciers que les sections VIII*bis* et VIII*ter* relatives à la fusion et à la scission de sociétés.

Le ministre déclare que l'article 174/56, § 1er, des lois coordonnées sur les sociétés sociales proposé concerne l'opposabilité de l'apport aux tiers tandis que le paragraphe 2 du même article règle la contribution aux dettes entre la société cessionnaire et la société cédante.

Een lid komt terug op zijn voorbeeld waarin de activa worden overgedragen van een handelszaak die in pand is gegeven. In ruil daarvoor worden aandelen toegekend.

Overeenkomstig artikel 174/56, § 2, van de vennootschappenwet zijn zowel de afstand doende als de verkrijgende vennootschappen hoofdelijk aansprakelijk.

Vraag is of de aandelen die werden verkregen in ruil voor de activa die werden overgedragen, het voorwerp blijven van de schuldvordering die bevoorrecht is wegens de inpandgeving van de handelszaak, dan wel of het voorrecht verloren gaat.

Een lid komt terug op het begrip bedrijfstak, dat enige verwarring kan zaaien omdat deze term in het arbeidsrecht een eigen betekenis heeft. In het wetsvoorstel van mevrouw Merckx-Van Goey wordt de notie « branche d'activité » vertaald door de woorden « tak van werkzaamheid » (*cf.* Gedr. St. Kamer 1992-1993, nr. 1005/1, blz. 41 en volgende).

Spreker heeft nergens een verklaring gevonden waarom voor het begrip bedrijfstak werd gekozen.

De minister belooft dit te onderzoeken.

Een lid is de mening toegedaan dat de in het voorgestelde artikel 174/54 van e vennootschappenwet gegeven definitie van een bedrijfstak ontoereikend en stroef is.

Een ander lid sluit zich hierbij aan. Kan men van een drukkerij met verschillende afdelingen zeggen dat deze afdelingen evenveel bedrijfstakken zijn?

Spreker antwoordt ontkennend.

De minister verklaart dat een algemeen geldende definitie van de term bedrijfstak vereist is. Die welke in artikel 174/54 wordt voorgesteld, wordt door verschillende overheidsbesturen aanvaard.

Na deze gedachtenwisseling dient de Regering de volgende amendementen in:

« 1) In het ontworpen artikel 174/56, § 2, het laatste lid te doen vervallen. »

Verantwoording

Het laatste lid van het ontworpen artikel 174/56, § 2, dat overigens zeer verwarrend werd geformuleerd, omvat enkel de toepassing van het gemeen recht inzake de bijdrage tot de schuld.

Het is derhalve aangewezen dit lid te schrappen.

« 2) In het ontworpen artikel 174/57, de volgende wijzigingen aan te brengen:

Un membre revient sur son exemple de la cession de l'actif d'un fonds de commerce donné en gage. En échange, des actions sont attribuées.

Conformément à l'article 174/56, § 2, des lois coordonnés sur les sociétés commerciales, tant la société cédente que la société cessionnaire sont solidairement responsables.

Reste à savoir si les actions acquises en échange des actifs cédés continuent à faire l'objet de la créance privilégiée en raison du gage sur fonds de commerce ou si le privilège est perdu.

Un membre revient sur la notion de branche d'activité qui peut engendrer une certaine confusion parce que ce terme a une acceptation spécifique en droit du travail. Dans la proposition de loi de Mme Merckx-Van Goey, la notion de « branche d'activité » est traduite en néerlandais par les termes « tak van werkzaamheid » (*cf.* Doc. Chambre, 1992-1993, n° 1005/1, pp. 41 et suivantes).

Il n'a trouvé nulle part une déclaration expliquant pourquoi la notion de branche d'activité a été choisie.

Le ministre promet d'étudier la question.

Un membre estime que la définition de branche d'activité donnée à l'article 174/54 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales proposé est insuffisante et laborieuse.

Un autre membre adhère à ce point de vue. Peut-on dire d'une imprimerie possédant différents départements que ces départements sont autant de branches d'activité?

Il répond par la négative.

Le ministre déclare qu'une définition généralement valable du terme branche d'activité est requise. Celle qui est proposée à l'article 174/54 est acceptée par les différents pouvoirs publics.

Au terme de cet échange de vues, le Gouvernement dépose les amendements suivants:

« 1) A l'article 174/56, § 2, en projet, supprimer le dernier alinéa. »

Justification

Le dernier alinéa de l'article 174/56, § 2, en projet constitue une application, au demeurant formulée de manière confuse, du droit commun en matière de contribution à la dette.

Il s'indique par conséquent de supprimer cet alinéa.

« 2) À l'article 174/57 en projet, sont apportées les modifications suivantes:

A) In de Franse tekst van het eerste lid, worden de woorden « par analogie » ingevoegd tussen de woorden « sont applicables » en « à l'exception de »;

B) In het eerste lid worden de woorden « met uitzondering van artikel 174/10 » geschrapt;

C) In de Franse tekst van het tweede lid worden de woorden « par analogie » toegevoegd na de woorden « est applicable. »

Verantwoording

Dit amendement strekt er in de eerste plaats toe de Franse versie van het ontworpen artikel 174/57 te doen overeenstemmen met de Nederlandse tekst van hetzelfde artikel.

Artikel 174/57 maakt aldus, in geval van inbreng van een algemeenheid, de artikelen 174/2 tot 174/52 van overeenkomstige toepassing.

In de volgende gevallen dienen de hierna opgesomde artikelen niet van overeenkomstige toepassing beschouwd te worden:

1° inbreng in een bestaande vennootschap: artikelen 174/2, § 2, b), e) en f); 174/5, § 1; 174/9, laatste lid; 174/10, § 1, 1° en 2°; 174/11, § 2 en 174/13;

2° inbreng in een nieuwe vennootschap: artikelen 174/17; 174/19 wat betreft de erin opgesomde artikelen die reeds onder 1° van deze verantwoording zijn vermeld; 174/21, laatste lid; 174/22 wat betreft de verwijzing naar artikel 174/10, § 1, 1° en 2°; 174/24 en 174/25;

3° inbreng in meerdere bestaande vennootschappen: artikelen 174/26; 174/27, § 2, b), e), f), j); 174/33, § 1; 174/34, § 4; 174/37, laatste lid; 174/38, § 1, 1° en 2°; 174/39, § 2 en 174/41;

4° inbreng in meerdere nieuwe vennootschappen: artikelen 174/45; 174/47, § 1 wat betreft de erin opgesomde artikelen die reeds onder 3° van deze verantwoording zijn vermeld; 174/50 wat betreft de verwijzing naar artikel 174/38;

5° inbreng in een nieuwe en bestaande vennootschap: artikel 174/5, § 1 wat betreft de erin opgesomde artikelen die reeds onder 3° en 4° van deze verantwoording zijn vermeld.

Een lid vindt dat het woord « analogie » in de Franse tekst geen nauwkeurige juridische betekenis heeft. Volgens hem kan een zelfde situatie analogie vertonen met verschillende andere situaties.

De minister verklaart dat men zich heeft gebaseerd op het woord « overeenkomstig » in de Nederlandse tekst.

A) Dans le texte français de l'alinéa 1er, les mots « par analogie » sont insérés entre les mots « sont applicables » et les mots « , à l'exception de »;

B) Dans l'alinéa 1er, les mots « à l'exception de l'article 174/10 » sont supprimés;

C) Dans le texte français de l'alinéa 2, les mots « par analogie » sont ajoutés après les mots « est applicable. »

Justification

Premièrement, le présent amendement a pour objet la mise en concordance du texte français de l'article 174/57 en projet et du texte néerlandais du même article.

L'article 174/57 en projet rend ainsi applicables, par analogie, en cas d'apport d'universalité, les articles 174/2 à 174/52.

Cependant, dans les cas suivants, les articles repris ci-dessous ne devront pas être considérés comme applicables:

1° apport dans une société existante: articles 174/2, § 2, b), e) et f); 174/5, § 1er; 174/9, dernier alinéa; 174/10, § 1er, 1° et 2°; 174/11 § 2 et 174/13;

2° apport dans une nouvelle société: articles 174/17; 174/19 pour ce qui concerne les articles y visés qui sont également repris sous le 1° de la présente justification; 174/21, dernier alinéa; 174/22 pour ce qui concerne l'article 174/10 y visé, § 1er, 1° et 2°; 174/24 et 174/25;

3° apport dans plusieurs sociétés existantes: articles 174/26; 174/27, § 2, b), e), f), j); 174/33, § 1er; 174/34, § 4; 174/37, dernier alinéa; 174/38, § 1er, 1° et 2°; 174/39, § 2 et 174/41;

4° apport dans plusieurs nouvelles sociétés: articles 174/45; 174/47, § 1er pour ce qui concerne les articles y visés qui sont également repris sous le 3° de la présente justification; 174/50 pour ce qui concerne l'article 174/38 y visé;

5° apport dans une société nouvelle et une société existante: l'article 174/52, § 1er, pour ce qui concerne les articles y visés qui sont également repris sous les 3° et 4° de la présente justification.

Un commissaire juge que le mot « analogie » n'a pas de portée juridique très précise. D'après lui, une même situation peut révéler des analogies avec plusieurs situations différentes.

Le ministre déclare que l'on s'est inspiré du mot « overeenkomstig » dans le texte néerlandais.

De heren Laverge en Van Thillo dienen eveneens amendementen in. Ze luiden als volgt:

« 1) In het voorgestelde artikel 174/53 de woorden « In de zin van deze afdeling wordt onder inbreng van een algemeenheid de rechtshandeling verstaan » te vervangen door de woorden « Onder inbreng van een algemeenheid wordt de rechtshandeling verstaan » en de woorden « met uitzondering van het eigen kapitaal » te doen vervallen.

2) In het eerste lid van het voorgestelde artikel 174/55, de woorden « met uitzondering evenwel van het eigen kapitaal » te doen vervallen.

3) De voorgestelde artikelen 174/56 en 174/57 te vervangen als volgt:

« Artikel 174/56. — § 1. De bestuursorganen van de vennootschap die de inbreng doet en van de verkrijgende vennootschap stellen bij authentieke akte of bij onderhandse akte een voorstel op van inbreng van een algemeenheid of van inbreng van een bedrijfstak.

Wanneer de inbreng wordt gedaan bij de oprichting van de verkrijgende vennootschap, wordt het voorstel opgesteld door de bestuursorganen van de vennootschap die de inbreng doet.

Er worden evenveel afzonderlijke voorstellen opgesteld als er verkrijgende vennootschappen zijn.

§ 2. In het voorstel van inbreng wordt tenminste vermeld:

a) de rechtsvorm, de naam of firma, het doel en de zetel van de vennootschappen die bij de inbreng betrokken zijn;

b) de datum vanaf welke de aandelen uitgereikt door de verkrijgende vennootschap recht geven te delen in de winst, alsmede elke bijzondere regeling betreffende dit recht;

c) de datum van vanaf welke de handelingen van de vennootschap die de inbreng doet, boekhoudkundig geacht worden te zijn verricht voor rekening van een van de verkrijgende vennootschappen;

d) ieder bijzonder voordeel toegekend aan de leden van de bestuursorganen van de vennootschappen die bij de inbreng betrokken zijn.

Wanneer de inbreng van een algemeenheid wordt gedaan ten voordele van verscheidene vennootschappen, of bij inbreng van een bedrijfstak, wordt in het voorstel van inbreng omschreven en nader gepreciseerd op welke wijze de vermogensbestanddelen van de vennootschap die de inbreng doet, worden verdeeld.

§ 3. Het voorstel van inbreng moet door elke vennootschap die bij de inbreng betrokken is, uiterlijk zes weken vóór de inbreng is voltrokken of

MM. Laverge et Van Thillo proposent également des amendements. Ils sont libellés comme suit:

« 1) Supprimer, à l'article 174/53 proposé, les mots « au sens de la présente section » et les mots « à l'exclusion de ses capitaux propres ».

2) À l'article 174/55 proposé, suppprimer, à l'alinéa premier, les mots « à l'exclusion de ses capitaux propres ».

3) Remplacer les articles 174/56 et 174/57 proposés, par ce qui suit:

« Article 174/56. — § 1er. Les organes chargés de l'administration de la société apporteuse et de la société bénéficiaire établissent un projet d'apport d'universalité ou d'apport de branche d'activité par acte authentique ou par acte sous seing privé.

Lorsque l'apport est réalisé à l'occasion de la constitution de la société bénéficiaire, le projet est établi par les organes chargés de l'administration de la société apporteuse.

Il est établi autant de projets distincts qu'il y a de sociétés bénéficiaires.

§ 2. Le projet d'apport mentionne au moins:

a) la forme, la dénomination ou la raison sociale, l'objet et le siège social des sociétés participant à l'apport;

b) la date à partir de laquelle les actions ou parts attribuées par la société bénéficiaire donnent le droit de participer aux bénéfices ainsi que toute modalité relative à ce droit;

c) la date à partir de laquelle les opérations de la société apporteuse sont considérées du point de vue comptable comme accomplies pour le compte de l'une ou l'autre des sociétés bénéficiaires;

d) tous avantages particuliers attribués aux membres des organes d'administration des sociétés participant à l'apport.

Lorsque l'apport d'universalité est réalisé au profit de plusieurs sociétés ou en cas d'apport de branche d'activité, le projet d'apport décrit et précise la répartition des éléments du patrimoine de l'apporteuse.

§ 3. Six semaines au moins avant la réalisation de l'apport et, le cas échéant, la tenue de l'assemblée générale de la société apporteuse appelée à se pronon-

vóór de algemene vergadering van de inbrengende vennootschap die over de inbreng moet besluiten, ter griffie van de rechtbank van koophandel worden neergelegd.

Artikel 74/57. — § 1. Wanneer een gedeelte van de activa van het vermogen niet in het voorstel van inbreng wordt toegescheiden en interpretatie van dit voorstel geen uitsluitsel geeft over de verdeling ervan, wordt dit gedeelte of de waarde ervan verdeeld over alle betrokken vennootschappen evenredig aan het netto-actief dat aan ieder van hen in het voorstel van inbreng is toegescheiden.

§ 2. Wanneer een gedeelte van de passiva van het vermogen niet in het voorstel van inbreng wordt toegescheiden en interpretatie van dit voorstel geen uitsluitsel geeft over de verdeling ervan, dan zijn, bij inbreng van een bedrijfstak, alle vennootschappen en, bij inbreng van een algemeenheid, alle verkrijgende vennootschappen daarvoor hoofdelijk aansprakelijk.

Artikel 174/58. — § 1. De algemene vergadering van de vennoten van de vennootschap die de inbreng doet, moet besluiten over de inbreng van een algemeenheid.

§ 2. Het bestuursorgaan van de vennootschap die de inbreng doet, stelt een omstandig schriftelijk verslag op waarin de stand van het vermogen van de betrokken vennootschappen wordt uiteengezet en waarin tevens worden toegelicht en verantwoord, uit een juridisch en economisch oogpunt, de wenselijkheid van de inbreng, op welke voorwaarden en op welke wijze ze zal geschieden en de gevolgen ervan.

Een afschrift van het voorstel en van dat verslag wordt ten minste één maand vóór de algemene vergadering toegezonden aan de houders van aandelen op naam of aan de vennoten. Het wordt eveneens onverwijld toegestuurd aan de personen die alle door de statuten vereiste formaliteiten hebben vervuld om tot de vergadering te worden toegelaten.

Het tweede lid is evenwel niet van toepassing wanneer de vennootschappen die de inbreng doen, coöperatieve vennootschappen zijn, aangezien het voorstel en het verslag ten kantore van de vennootschap ter beschikking liggen van de vennoten.

§ 3. Het besluit om de inbreng te doen wordt genomen onder de voorwaarden inzake aanwezigheid en meerderheid vastgelegd in artikel 70, derde tot vijfde lid, tenzij de statuten strengere regels bevatten.

In de gewone commanditaire vennootschappen en de coöperatieve vennootschappen, met uitzondering van de coöperatieve vennootschappen bedoeld in artikel 141, § 3, eerste lid, staat het stemrecht van de vennoten in verhouding tot hun aandeel in het vennootschapsvermogen en wordt het quorum berekend op grond van dat vermogen.

cer sur le principe de l'apport d'universalité, le projet d'apport doit être déposé au greffe du tribunal de commerce par chacune des sociétés participant à l'apport.

Article 174/57. — § 1er. Lorsqu'un élément du patrimoine actif n'est pas attribué dans le projet d'apport et que l'interprétation du projet ne permet pas de décider de la répartition de cet élément, celui-ci ou sa contre-valeur est réparti entre toutes les sociétés concernées de manière proportionnelle à l'actif net attribué à chacune de celles-ci dans le projet d'apport.

§ 2. Lorsqu'un élément du patrimoine passif n'est pas attribué dans le projet d'apport et que l'interprétation du projet ne permet pas de décider de la répartition de cet élément, chacune des sociétés dans le cas de l'apport de branche d'activité ou, dans le cas de l'apport d'universalité, chacune des sociétés bénéficiaires, en est solidairement responsable.

Article 174/58. — § 1. L'apport d'universalité doit être décidé par l'assemblée générale des associés de la société apporteuse.

§ 2. L'organe chargé de l'administration de la société apporteuse établit un rapport écrit et circonstancié qui expose la situation patrimoniale des sociétés concernées et qui explique et justifie, du point de vue juridique et économique, l'opportunité, les conditions, les modalités et les conséquences et l'apport.

Une copie du projet et de ce rapport est adressée aux actionnaires en nom ou aux associés un mois au moins avant la réunion de l'assemblée générale. Elle est également transmise sans délai aux personnes qui ont accompli les formalités requises par les statuts pour être admises à l'assemblée.

Toutefois, l'alinéa 2 ne s'applique pas lorsque les sociétés apporteuses sont des sociétés coopératives, le projet et le rapport étant tenu à la disposition des associés au siège social.

§ 3. La décision de procéder à l'apport est prise aux conditions de présence et de majorité fixées par l'article 70, alinéa 3 à 5, sous réserve de dispositions statutaires plus rigoureuses.

Dans les sociétés en commandite simple et dans les sociétés coopératives, à l'exception des sociétés coopératives qui sont visées par l'article 141, § 3, alinéa 1er, le droit de vote des associés est proportionnel à leur part dans l'avoir social et le quorum de présence se calcule par rapport à l'avoir social.

De instemming van alle vennoten is vereist bij de vennootschap onder firma; bij de gewone commanditaire vennootschappen en de commanditaire vennootschappen op aandelen is bovendien de instemming van alle beherende vennoten vereist.

Artikel 174/59. — De akte tot vaststelling van de inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak wordt neergelegd en bij uittreksel bekendgemaakt overeenkomstig artikel 10.

De inbreng kan aan derden worden tegengeworpen onder de voorwaarden voorgeschreven bij artikel 10, § 4.

Artikel 174/60. — Uiterlijk binnen twee maanden na de bekendmaking in de bijlagen van het Belgisch Staatsblad van de akten tot vaststelling van de inbreng, kunnen de schuldeisers van elke vennootschap die deelneemt aan de handeling, wier vordering is ontstaan vóór die bekendmaking en nog niet is vervallen, zekerheid eisen niettegenstaande enig hiermee strijdig beding.

De verkrijgende vennootschap waaraan deze schuldvordering overeenkomstig het voorstel van inbreng is toegescheiden en, in voorkomend geval, de vennootschap die de inbreng doet, kunnen elk deze rechtsvordering afweren door de schuldvordering te voldoen tegen haar waarde, na aftrek van het disconto.

Indien geen overeenstemming wordt bereikt of indien de schuldeiser geen voldoening heeft gekregen, wordt het geschil door de meest gerede partij voorgelegd aan de voorzitter van de rechtbank van koophandel van het gebied waarbinnen de schuldplichtige vennootschap haar zetel heeft. De rechtspleging wordt ingeleid en behandeld zoals in kort geding; hetzelfde geldt voor de tenuitvoerlegging van de gewezen beslissing.

Onverminderd de rechten in de zaak zelve bepaalt de voorzitte de zekerheid die de vennootschap moet stellen en de termijn waarbinnen zulks moet geschieden, tenzij hij beslist dat geen zekerheid behoeft te worden gesteld gelet op de waarborgen en voorrechten waarover de schuldeiser beschikt of op de gegoedheid van de betrokken verkrijgende vennootschap.

Indien de zekerheid niet binnen de bepaalde termijn is gesteld, wordt de schuldvordering dadelijk opeisbaar en zijn de verkrijgende vennootschappen hoofdelijk gehouden tot nakoming van deze verbintenis.

Artikel 174/61. — § 1. De vennootschap die de inbreng doet, blijft hoofdelijk aansprakelijk voor de schulden die op de dag van de inbreng zeker en opeisbaar zijn en die worden overgedragen aan een verkrijgende vennootschap.

L'accord de tous les associés est requis dans la société en nom collectif et l'accord de tous les associés commandités est en outre requis dans les sociétés en commandite simple et dans les sociétés en commandite par actions.

Article 174/59. — L'acte constatant l'apport d'une universalité ou l'apport d'une branche d'activité est en vertu du présent article, déposé et publié par extraits conformément à l'article 10.

L'apport est opposable aux tiers aux conditions prévues à l'article 10, § 4.

Article 174/60. — Au plus tard dans les deux mois de la publication aux annexes du Moniteur belge des actes constatant l'apport, les créanciers de chacune des sociétés qui participent à l'opération, dont la créance est antérieure à cette publication et n'est pas encore échue, peuvent exiger une sûreté, nonobstant toute convention contraire.

La société bénéficiaire à laquelle cette obligation est attribuée conformément au projet d'apport, et le cas échéant, la société apporteuse peuvent chacune écarter cette demande en payant la créance à sa valeur, après déduction de l'escompte.

À défaut d'accord ou si le créancier n'est pas payé, la contestation est soumise par la partie la plus diligente au président du tribunal de commerce dans le ressort duquel la société débitrice a son siège. La procédure est introduite et instruite comme en référé; il en est de même de l'exécution de la décision rendue.

Tous droits sauf au fond, le président détermine la sûreté à fournir par la société et fixe le délai dans lequel elle doit être constituée, à moins qu'il ne décide qu'aucune sûreté ne sera fournie, eu égard soit aux garanties et privilèges dont jouit le créancier, soit à la solvabilité de la société bénéficiaire intéressée.

Si la sûreté n'est pas fournie dans les délais fixés, la créance devient immédiatement exigible et les sociétés concernées sont tenues solidairement de cette obligation.

Article 174/61. — § 1er. La société apporteuse demeure solidairement tenue des dettes, certaines et exigibles au jour de l'apport qui sont transférées à une société bénéficiaire.

Deze aansprakelijkheid is beperkt tot het netto actief dat de inbrengende vennootschap behoudt buiten het ingebrachte vermogen.

§ 2. Indien de vennootschap die de inbreng doet, een vennootschap onder firma is, een gewone commanditaire vennootschap of een commanditaire vennootschap op aandelen dan wel een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid, blijven de vennoten onder firma, de beherende vennoten of de leden van de coöperatieve vennootschap jegens derden hoofdelijk en onbeperkt aansprakelijke voor de verbintenissen van de inbrengende vennootschap die zijn ontstaan vóór het tijdstip vanaf hetwelk de akte van inbreng volgens het bepaalde bij artikel 10, § 4, aan derden kan worden tegengeworpen.

§ 3. Iedere belanghebbende derde kan doen gelden dat de in artikel 174/55 bedoelde gevolgen van de inbreng gedaan in strijd met de artikelen 174/56 tot 174/60 aan hem niet kunnen worden tegengeworpen.

Artikel 174/62. — De betrokken vennootschappen kunnen besluiten de inbreng van een bedrijfstak niet te onderwerpen aan de regeling neergelegd in de artikelen 174/56 tot 174/61; daarvan wordt melding gemaakt in de akte van inbreng.

In dat geval heeft de inbreng niet de gevolgen bedoeld in artikel 174/55.

Artikel 174/63. — Wanneer een natuurlijke persoon een bedrijfstak in een vennootschap inbrengt, kunnen de partijen deze rechtshandeling onderwerpen aan de regeling neergelegd in de artikelen 174/56, 174/57, § 2, en 174/59 tot 174/61.

Het voorstel van inbreng wordt ondertekend door de inbrenger zelf.

Voor de aansprakelijkheid bedoeld in artikel 174/61, § 2, wordt de inbrenger gelijkgesteld met een hoofdelijk aansprakelijk vennoot.

De inbreng heeft de gevolgen bedoeld in artikel 174/55.

Artikel 174/64. — In geval van overdracht om niet of onder bezwarende titel van een algemeenheid of een bedrijfstak die overeenstemt met de definities van de artikelen 174/53 en 174/54, kunnen de partijen deze rechtshandeling onderwerpen aan de regeling neergelegd in de artikelen 174/56 tot 174/61 of 174/63.

Hiervan wordt uitdrukkelijk melding gemaakt in het voorstel van overdracht opgesteld overeenkomstig artikel 174/56 en in de akte van overdracht neergelegd overeenkomstig artikel 174/59. Dit voorstel en deze akte worden authentiek opgemaakt.

In dat geval heeft de overdracht de gevolgen bedoeldin artikel 174/55.

Cette responsabilité est limitée à l'actif net conservé par la société apporteuse en dehors du patrimoine apporté.

§2. Si la société apporteuse est une société en nom collectif, une société en commandite simple, une société en commandite par actions, ou une société coopérative à responsabilité illimitée, les associés en nom collectif, les associés commandités ou les coopérateurs restent tenus solidairement et indéfiniment à l'égard des tiers, des engagements de la société apporteuse antérieurs à l'opposabilité aux tiers de l'acte d'apport conformément à l'article 10, §4.

§3. Tout tiers intéressés peut se prévaloir de l'inopposabilité à son égard des effets visés à l'article 174/55 de l'apport réalisé en violation des articles 174/56 à 174/60.

Article 174/62. — Les sociétés concernées peuvent décider de ne pas soumettre l'apport de branche d'activité au régime organisé par les articles 174/56 à 174/61 et il en est fait mention dans l'acte d'apport.

Dans ce cas, l'apport n'a pas les effets visés à l'article 174/55.

Article 174/63. — En cas d'apport d'une branche d'activité à une société par une personne physique, les parties peuvent soumettre l'opération au régime organisé par les articles 174/56, 174/57, §2 et 174/59 à 174/61.

Le projet d'apport est signé par l'apporteur lui-même.

Pour la responsabilité visée à l'article 174/61, §2, l'apporteur est assimilé à un associé solidairement tenu.

L'apport a les effets visés à l'article 174/55.

Article 174/64. — En cas de cession à titre gratuit ou onéreux d'une universalité ou d'une branche d'activité répondant aux définitions des articles 174/53 et 174/54, les parties peuvent soumettre l'opération au régime organisé par les articles 174/56 à 174/61 ou 174/63.

Cette volonté est mentionnée expressément dans le projet de cession établi conformément à l'article 174/56 et dans l'acte de cession déposé conformément à l'article 174/59. Ce projet et cet acte sont établis en la forme authentique.

La cession a en ce cas les effets visés à l'article 174/55.

Artikel 174/65. — De artikelen 174/1 tot 174/52 zijn respectievelijk van toepassing op de rechtshandelingen omschreven in de artikelen 174/1, 174/17, 174/26, 174/45 en 174/52, zonder dat alle overdragende vennootschappen ophouden te bestaan.»

Verantwoording

1 en 2. De woorden «in de zin van deze afdeling» zijn overbodig.

Het «eigen kapitaal» maakt per definitie nooit deel uit van een inbreng omdat zij nooit een vermogensbestanddeel zijn.

3. De artikelen 174/56 en 174/57 berusten op een té ruime omzetting van de beginselen van de derde en de zesde Europese richtlijn.

De derde richtlijn van de Raad van 9 oktober 1978 betreffende de fusies van naamloze vennootschappen, bepaalt in artikel 31 dat wanneer de wetgeving van een lidstaat een rechtshandeling die overeenstemt met de definitie van fusie door overneming van een of meer vennootschappen door een andere, van fusie door oprichting van een nieuwe vennootschap (art. 2) van overname van één vennootschap door een andere die 90 pct. of meer van de aandelen van de eerste bezit (art. 24) of de fusie bedoeld in artikel 2, door middel van een bijbetaling van meer dan 10 pct. (art. 30) maar «zonder dat de overdragende vennootschappen ophouden te bestaan» moet de rechtshandeling worden beheerst naar gelang van het geval, door hoofdstuk II (fusie door overname), met uitzondering van artikel 19, § 1, c), (de overgenomen vennootschap houdt op te bestaan), hoofdstuk III (fusie door oprichting van een nieuwe vennootschap) of hoofdstuk IV (overneming van een vennootschap door een andere vennootschap die ten minste 90 pct. van de aandelen in de overgenomen vennootschap houdt).

De zesde richtlijn van de Raad van 17 december 1982 betreffende splitsingen van naamloze vennootschappen bevat een artikel 25, zeer gelijkend op het voornoemde artikel 31.

De artikelen 31 van de derde richtlijn en 25 van de zesde richtlijn beogen ongetwijfeld handelingen die geen ontbinding meebrengen (art. 19, § 1, c), van de derde richtlijn) maar die niettemin steeds tot gevolg hebben dat «de aandeelhouders van de overgenomen vennootschap aandeelhouder worden van de overnemende vennootschap» (art. 19, § 1, b).

Deze bepalingen beogen dus vooral een bijzonder geval van inbreng waarin de aandelen van de verkrijgende vennootschap worden toegescheiden aan de aandeelhouders van de vennootschap die de inbreng doet.

Article 174/65. — Les articles 174/1 à 174/52 sont applicables respectivement aux opérations définies aux articles 174/1, 174/17, 174/26, 174/45 et 174/52, sans que toutes les sociétés transférantes cessent d'exister.»

Justification

1 et 2. Les termes «au sens de la présente section» sont inutiles.

Par ailleurs, les «capitaux propres» ne font pas définition jamais partie d'un apport car ils ne sont pas un élément du patrimoine.

3. Les articles 174/56 et 174/57 sont fondés sur une trop large transposition des principes des troisième et sixième directives européennes.

En effet, la troisième directive du conseil du 9 octobre 1978 concernant les fusions des sociétés anonymes, prévoit en son article 31 que lorsque la législation d'un État membre permet une opération répondant à la définition de la fusion par absorption d'une ou plusieurs sociétés par une autre, de la fusion par constitution d'une société nouvelle (art. 2), de l'absorption d'une société par une autre possédant 90 p.c. ou plus des actions de la première (art. 24) ou la fusion visée à l'article 2, moyennant une soulte en espèces dépassant 10 p.c. (art. 30), mais «sans que toutes les sociétés transférantes cessent d'exister», l'opération doit être régie, selon le cas, par le chapitre II (fusion par absorption), à l'exception de l'article 19, § 1er, c) («La société absorbée cesse d'exister»), le chapitre III (fusion par constitution nouvelle) ou le chapitre IV (absorption d'une société par une autre possédant 90 p.c. ou plus des actions de la première).

La sixième directive du Conseil du 17 décembre 1982 concernant les scissions des sociétés anonymes comporte un article 25, très similaire à l'article 31 précité.

Les articles 31 de la troisième directive et 25 et de la sixième directive visent certes des opérations qui n'entraînent pas de dissolution (art. 19, § 1er, c), de la troisième directive), mais qui ont néanmoins toujours pour effet que «les actionnaires de la société absorbée deviennent actionnaires de la société absorbante» (art. 19, § 1er, b).

Ces dispositions visent donc surtout un cas particulier d'apport dans lequel les actions de la société bénéficiaire sont attribuées aux actionnaires de la société apporteuse.

De artikelen ingevoegd door het amendement beogen de inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak te regelen, rekening houdend met de volgende elementen:

a) De bepalingen betreffende de inbreng van een algemeenheid dienen niet te worden gebaseerd op de regels betreffende de fusie of de splitsing die een regeling instellen voor de bescherming van aandeelhouders van de vennootschap die de inbreng doet wegens het verdwijnen van deze vennootschap en het verwerven door de vennoten of aandeelhouders van de vennootschap die de inbreng doet van de hoedanigheid van vennoot of aandeelhouder van de verkrijgende vennootschap.

b) Verscheidene regels zijn niet van toepassing voor de inbreng van een algemeenheid of van een bedrijfstak:

— de regels die aan de basis liggen van het vaststellen van een ruilverhouding of daarin hun grondslag vinden;

— artikel 174/5, § 1 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (voorwaarden voor erkenning van de vennoten van de overgenomen vennootschap);

— artikel 174/11, § 1 (verdeling van aandelen) en § 2 (dat de overnemende vennootschap verbiedt aandelen uit te geven in ruil voor aandelen van de overgenomen vennootschap);

— het beginsel volgens hetwelk de vennoten met onbeperkte aansprakelijkheid ten aanzien van derden aansprakelijk blijven voor de verbintenissen die de vennootschap die de inbreng doet, heeft aangegaan vóór de inbreng (art. 174/14, § 1 en 174/42, § 1) en de regelen voor de aansprakelijkheid van de bestuurs- en leidinggevende organen neergelegd in artikel 174/15 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen moeten niet worden omgezet naar de inbreng van een algemeenheid of een bedrijfstak aangezien de overgenomen vennootschap niet verdwijnt.

c) De regeling voor bescherming van de schuldeisers kan echter een en ander ontlenen aan hetgeen is bepaald in geval van fusie of splitsing, met name wat de volgende punten betreft:

— opmaken van een voorstel van inbreng (art. 174/56, §§ 1 en 2 en art. 174/57);

— neerleggen en openbaar maken van dit voorstel (art. 174/56, § 3);

— recht van de schuldeisers om een zekerheid te vragen (art. 174/60);

— hoofdelijke aansprakelijkheid tussen de vennootschap wanneer de rechtshandeling op een

Les articles introduits par l'amendement visent à organiser l'apport d'universalité ou de branche d'activité en tenant compte des éléments suivants:

a) Les dispositions relatives à l'apport d'universalité n'ont pas à se référer aux règles relatives à la fusion ou à la scission qui organisent un système de protection des actionnaires de la société apporteuse en fonction de la disparition de cette société et de l'acquisition par les associés ou actionnaires de la société apporteuse de la qualité d'associés ou actionnaires de la société bénéficiaire.

b) Plusieurs règles sont inapplicables à l'apport d'universalité ou de branche d'activité:

— les règles qui gouvernent la détermination d'un rapport d'échange ou y trouvent leur fondement;

— l'article 174/5, § 1er, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (conditions d'agrément des associés de la société absorbée);

— l'article 174/11, § 1er (répartition des actions ou parts) et § 2 (qui interdit à la société absorbante d'émettre des actions en échange d'actions de la société absorbée);

— le principe selon lequel les associés à responsabilité illimitée restent tenus à l'égard des tiers des engagements de la société apporteuse antérieurs à l'apport (art.s 174/14, § 1er et 174/42, § 1er) et les règles de responsabilité des organes d'administration et de contrôle prévues par l'article 174/15 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales ne doivent pas être transposées à l'apport d'universalité ou de branche d'activité puisque la société absorbée ne disparaît pas.

c) Le régime de protection des créanciers peut cependant s'inspirer de celui qui est prévu en cas de fusion ou de scission, notamment sur les points suivants:

— rédaction d'un projet d'apport (art. 174/56, §§ 1er et 2 et article 174/57);

— dépôt et publication de ce projet (art. 174/56, § 3);

— droit des créanciers de demander une sûreté (art. 174/60);

— solidarité entre les sociétés lorsque l'opération se rapproche d'une scission (art. 174/61); cette solida-

splitsing gelijkt (art. 174/61); deze aansprakelijkheid doet geen afbreuk van de regels vastgesteld door de collectieve arbeidsovereenkomst nr. 32bis, aangezien alleen de zekere en opeisbare schulden zijn beoogd.

d) De beslissing om een algemeenheid in te brengen wordt voorgelegd aan de vergadering van de vennoten of aandeelhouders van de vennootschap die de inbreng doet (art. 174/58 en 174/59).

e) Voor het overige is de algemene regeling van de oprichting of de inbreng van toepassing voor de vennootschap die de inbreng doet. Bovendien moet eventueel het doel worden gewijzigd onmiddellijk voor de inbreng wordt gedaan.

f) Het moet mogelijk zijn een inbreng van een bedrijfstak te doen buiten de regeling van de artikelen 174/56 tot 174/61.

In dat geval is het geldende recht van toepassing op de overgang van rechten en verplichtingen.

g) Evenzo moet een natuurlijke persoon in staat worden gesteld om zich te onderwerpen aan de aldus uitgedachte regeling. Ook al brengt deze natuurlijke persoon alle bestanddelen van zijn onderneming in, toch mag daarin bij analogie niet meer dan een inbreng van een bedrijfstak worden gezien.

h) Ten slotte moeten de partijen bij een overgang van een algemeenheid of een bedrijfstak het recht krijgen om zich te onderwerpen aan de regeling van de inbrengen dat van overeenkomstige toepassing zal zijn (art. 174/64).

i) Artikel 174/65 zorgt ervoor dat de gecoördineerde wetten in overeenstemming zijn met de artikelen 31 en 25 van de derde en zesde richtlijn.

j) Er is geen reden om een nietigheidsprocedure te voorzien die te vergelijken is met die welke bestaat inzake fusie of splitsing.

Toch moet worden voorzien dat bij ontbreken of nietigheid van een voorstel (art. 174/61, derde lid) de gevolgen van de overgang niet aan derden kunnen worden tegengeworpen.

Het eerste regeringsamendement wordt ingetrokken aangezien het vervat zit in het amendement van de heren Laverge en Van Thillo.

Dat laatste wordt door de Regering aangenomen.

Het maakt het voorts mogelijk om met goedvinden van de partijen de inbreng aan het gemeen recht te onderwerpen, waardoor de voorziene procedure buiten toepassing blijft; in dat geval is er geen overdracht van rechtswege. Dit deel van het amendement maakt een inbreng in een vennootschap door een natuurlijke persoon mogelijk.

rité ne porte pas atteinte aux règles énoncées par la convention collective de travail n° 32bis, puisque seules les créances certaines et exigibles sont visées.

d) La décision de procéder à un apport d'une universalité est soumise à l'assemblée des associés ou actionnaires de la société apporteuse (art. 174/58 et 174/59).

e) Pour le surplus, le régime de droit commun de la consitution ou de l'apport s'applique dans le chef de la société apporteuse. De plus, il conviendra de modifier si nécessaire l'objet social immédiatement avant l'apport.

f) Il faut permettre de réaliser un apport de branche d'activité en dehors du régime des articles 174/56 à 174/61.

En ce cas, le droit commun s'applique aux transferts actifs et passifs.

g) Il convient de même de permettre à une personne physique de se soumettre au régime ainsi organisé. Même si cette personne physique fait apport de tous les éléments, de son entreprise, il y a cependant lieu, par analogie, de n'y voir qu'un apport de branche d'activité.

h) Enfin, les parties à une cession d'universalité ou de branche d'activité doivent se voir reconnaître la possibilité de se soumettre au régime des apports qui s'appliquera par analogie (art. 174/64).

i) L'article 174/65 assure la conformité des lois coordonnées avec les articles 31 et 25 des troisième et sixième directives.

j) Il n'y a pas de raison d'organiser une procédure de nullité similaire à celle qui existe en matière de fusion ou de scission.

Une inopposabilité des effets du transfert doit cependant être prévue en cas d'absence ou de nullité du projet (art. 174/61, alinéa 3).

Le premier des amendements du Gouvernement est retiré, dans la mesure où il est compris dans l'amendement de MM. Laverge et Van Thillo.

Celui-ci est accepté par le Gouvernement.

Il permet, d'autre part, que, de l'accord des parties, l'opération d'apport soit soumise au droit commun à l'exclusion de la procédure prévue; dans ce cas, le transfert de plein droit n'a pas lieu. Cette partie d'amendement permet à une personne physique de faire un apport à une société.

Te noteren valt dat het advies werd opgevolgd van de Commissie « Droit et Vie des Affaires ».

Artikel 55

De minister zegt dat dit artikel een afdeling IX*ter* wil invoegen met als opschrift « de gerechtelijke ontbinding van niet meer actieve vennootschappen ».

Het voorgestelde artikel 177*sexies* wil eigenlijk de balanscentrale (N.B.B.) « opschonen », door het mogelijk te maken dat op verzoek van elke belanghebbende een vennootschap die gedurende drie opeenvolgende jaren één jaarrekening heeft neergelegd en geen handelsactiviteit heeft uitgeoefend kan worden ontbonden overeenkomstig het vennootschapsrecht. Het gaat dus om een soort « zuivering » van het vennootschapsrecht. Voor zover er rechterlijke controle is en een termijn en voorwaarden worden gesteld, lijkt het voldoende om de rechten te waarborgen van degene die van de wilsvrijheid hebben gebruik gemaakt op een rechtspersoon op te richten, en aldus een grondwettelijke vrijheid uitoefenen.

Er wordt op gewezen dat aan de vijf voorwaarden bepaald in het voorgestelde artikel 177*sexies* (nl. geen algemene vergadering, geen jaarrekening, geen handelsactiviteit, gedurende drie opeenvolgende jaren, en een verzoek ingediend door een belanghebbende) cumulatief worden voldaan.

Een lid vraagt wat men in deze materie juist bedoelt met de woorden « iedere belanghebbende ». Een van de mogelijke belanghebbenden zou bijvoorbeeld de hoofdgriffier van de rechtbank van koophandel kunnen zijn, met het oog op de goede werking van zijn diensten van het handelsregister.

Andere leden stellen de volgende voorbeelden voor: een aandeelhouder, een schuldeiser, de Nationale Bank, de natuurlijke persoon bij wie de rechtspersoon gevestigd is, iemand die zou willen beschikken over het vermogen dat in de vennootschap wordt vastgezet.

Er wordt opgemerkt dat het feit dat de vennootschap gedurende drie jaren geen handelsactiviteit heeft uitgeoefend in principe veronderstelt dat er sindsdien geen schuld is ontstaan. Betekenen de woorden « geen handelsactiviteiten » in feite « geen activiteit » ?

De minister antwoordt dat deze terminologie verband houdt met het begrip « handelsvennootschap » en met de bevoegdheid van de rechtbank van koophandel die daaraan is gebonden.

Een lid voegt hieraan toe dat een vennootschap bijvoorbeeld een mandaat van bestuurder in een andere vennootschap zou kunnen waarnemen — hetgeen als dusdanig geen handelsactiviteit is — en toch op zichzelf slapende zijn.

Il faut noter que l'on a suivi l'avis de la Commission « Droit et Vie des Affaires ».

Article 55

Le ministre déclare que cet article vise à introduire une section IX*ter* intitulée « De la dissolution judiciaire des sociétés qui ne sont plus actives ».

L'article 177*sexies* proposé vise en quelque sorte à « nettoyer » la centrale des bilans (B.M.B.), en permettant qu'à la demande de tout intéressé, une société, qui n'a plus déposé ses comptes depuis trois années consécutives et n'a exercé aucune activité commerciale, puisse être dissoute conformément au droit des sociétés. Il s'agit donc d'une forme de « purge » du droit des sociétés. Dans la mesure où il y a un contrôle judiciaire et où l'on prévoit un délai et des conditions, cela paraît suffisant pour garantir les droits de ceux qui auront utilisé l'autonomie de la volonté pour créer une personne morale, exerçant ainsi une liberté constitutionnelle.

Il est souligné que les cinq conditions portées à l'article 177*sexies* proposé (à savoir, pas d'assemblée générale, pas de comptes annuels, pas d'activité commerciale, pendant trois exercices successifs, et la requête introduite par un intéressé) sont cumulatives.

Un membre demande ce qu'il faut entendre au juste en la matière par « tout intéressé ». Un intéressé pourrait être par exemple le greffier en chef du tribunal de commerce, agissant en vue du bon fonctionnement de ses services du registre de commerce.

D'autres membres proposent les exemples suivants: un actionnaire, un créancier, la Banque nationale, la personne physique chez qui la personne morale est établie, quelqu'un qui voudrait disposer du patrimoine bloqué dans la société.

La condition que, pendant trois ans, la société n'ait pas exercé d'activité commerciale suppose en principe qu'aucune dette ne soit née depuis lors. Les mots « pas d'activité commerciale » signifient-ils, en fait, « pas d'activité » ?

Le ministre répond que cette terminologie se rattache à la notion de « société commerciale » et à la compétence y afférente du tribunal du commerce.

Un membre ajoute qu'une société pourrait, par exemple, exercer un mandat d'administrateur dans une autre société — ce qui n'est pas en soi une activité commerciale — et pourtant ne plus être active pour elle-même.

Vermits de eiser toch voor de rechtbank van koophandel zal moeten verschijnen, zal hij op dat ogenblik zijn belang eerst moeten aantonen.

De heer Pataer dient het volgende amendement in:

« *Dit artikel te doen vervallen.* »

Verantwoording

De gerechtelijke ontbinding van slapende vennootschappen is niet zo zeer een zaak van belanghebbenden maar een aangelegenheid van algemeen belang. Het initiatief tot zulke ontbinding dient dan ook uit te gaan van het openbaar ministerie.

De indiener licht zijn amendement bij dit artikel toe. Hij stelt voor artikel 55 te doen vervallen op grond van de overweging dat de gerechtelijke ontbinding van slapende vennootschappen niet zozeer een zaak van belanghebbenden dan wel een aangelegenheid van algemeen belang is. Het initiatief tot een dergelijke ontbinding moet dan ook uitgaan van het openbaar ministerie.

Een ander lid merkt op dat het openbaar ministerie wordt overstelpt met andere dringende opdrachten. Door artikel 55 te doen vervallen, zullen de slapende vennootschappen in de praktijk blijven voortbestaan. Hij vraagt zich evenwel af of iedere belanghebbende niet van rechtswege de ontbinding van een vennootschap kan vorderen indien zij gedurende meerdere jaren geen balansen heeft gepubliceerd en dit schade berokkent aan de belanghebbende.

De vorige spreker antwoordt dat iedere belanghebbende zich tot het openbaar ministerie kan wenden.

Een lid merkt op dat de tekst van artikel 55 het openbaar ministerie niet belet een vordering in te stellen.

De heer Dieux is van oordeel dat het openbaar ministerie volgens de huidige regeling niet bevoegd is om de ontbinding van een vennootschap te vorderen om redenen vermeld in artikel 55. Het is dat wel om andere redenen, zoals het ernstig gebrek aan verstandhouding tussen vennoten, het feit dat het maatschappelijk kapitaal verloren is, enzovoorts. In de huidige regeling kan echter noch een belanghebbende, noch het openbaar ministerie de ontbinding vorderen op grond van redenen omschreven in artikel 55.

Hij voegt hieraan toe dat, naar Luxemburgs recht het parket de ontbinding van een vennootschap kan vorderen die gedurende een zekere tijd geen jaarrekeningen heeft gepubliceerd.

Hij suggereert aan de tekst toe te voegen dat ook het openbaar ministerie de ontbinding kan vorderen, zoals dat het geval is in andere bepalingen van de

Comme le demandeur devra de toute manière comparaître devant le tribunal de commerce, il devra d'abord justifier de son intérêt à ce moment.

M. Pataer déposé l'amendement suivant:

« *Supprimer cet article.* »

Justification

La dissolution judiciaire de sociétés qui ne sont plus actives est plutôt une question d'intérêt général qu'une affaire d'intéressés. L'initiative d'une telle dissolution doit, dès lors, appartenir au ministère public.

L'auteur commente un amendement. S'il propose de supprimer l'article 55, c'est parce que la dissolution judiciaire des sociétés qui ne sont plus actives est plus une question d'intérêt général qu'une affaire d'intéressés. L'initiative d'une telle dissolution doit dès lors appartenir au ministère public.

Un autre membre fait remarquer que le ministère public est submergé par d'autres missions urgentes. En supprimant l'article 55, les sociétés qui ne sont plus actives continueront en pratique d'exister. Il se demande toutefois si tout intéressé ne peut demander de plein droit la dissolution d'une société qui n'a pas publié de bilan pendant plusieurs années et lui occasionne de ce point un préjudice.

Le préopinant rétorque que tout intéressé peut s'adresser au ministère public.

Un membre souligne que le texte de l'article 55 n'empêche pas le ministère public d'intenter une action.

M. Dieux estime qu'en l'état actuel des choses, le ministère public n'a pas de pouvoir de demander la dissolution d'une société pour les motifs spécifiés à l'article 55. Il peut par contre le faire pour d'autres raisons, comme une mésentente grave entre les associés, la perte du capital social, etc. Dans l'état actuel de la législation, ni un intéressé, ni le ministère public, ne peuvent demander la dissolution pour les motifs décrits à l'article 55.

Il ajoute qu'en droit luxembourgeois, le parquet peut demander la dissolution d'une société qui n'a pas publié de comptes annuels pendant un certain temps.

Il suggère d'ajouter au texte que le ministère public peut également demander la dissolution, comme c'est le cas dans d'autres dispositions des lois coordonnées

gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen. Zo combineert men de voordelen van het ontwerp van wet met het amendement van de heren Pataer en Stroobant.

Hij tekent daarentegen enig voorbehoud aan bij de woorden « en geen handelsactiviteit heeft uitgeoefend ». Hoe kan men immers bewijzen dat een vennootschap geen handelsactiviteit meer uitoefent ? Dat is een ingewikkelde kwestie.

De minister is van oordeel dat indien men, zoals het amendement van de heren Pataer en Stroobant voorschrijft, aan het openbaar ministerie een monopolie toekent om de ontbinding te vorderen, er in de praktijk niets zal gebeuren.

Hij geeft de voorkeur aan het amendement van de heren Laverge en Van Thillo dat onrechtstreeks ook aan de opmerking van de heer Dieux tegemoetkomt. Het is inderdaad moeilijk het negatieve bewijs te leveren van de neerlegging van de jaarrekening gedurende drie (of vier) opeenvolgende boekjaren.

Dat amendement luidt als volgt:

Het voorgestelde artikel 177 sexies te vervangen als volgt:

« Artikel 177sexies. — § 1. De rechtbank kan, op verzoek van elke belanghebbende, de ontbinding uitspreken van een vennootschap die verplicht is een jaarrekening neer te leggen wanneer gedurende drie opeenvolgende boekjaren geen jaarrekening is neergelegd.

De rechtbank kan een regularisatietermijn toestaan.

§ 2. De vordering tot ontbinding bedoeld in § 1 kan eerst worden ingesteld na het verstrijken van de in artikel 80 of in artikel 10, § 1, derde lid, van het koninklijk besluit van 12 september 1983 bepaalde termijn, die volgt op het derde boekjaar.

Die vordering wordt ingesteld tegen de vennootschap.

De ontbinding heeft gevolg vanaf de datum waarop zij is uitgesproken.

De ontbinding kan evenwel slechts aan derden worden tegengeworpen vanaf de bekendmaking van de beslissing voorgeschreven door artikel 12, § 1, 5°, en onder de voorwaarden bepaald in artikel 10, behalve indien de vennootschap bewijst dat die derden er vroeger van op de hoogte waren.

§ 3. De rechtbank kan hetzij de onmiddellijke afsluiting van de vereffening uitspreken, hetzij de vereffeningswijze bepalen en een of meer vereffenaars aanwijzen. Wanneer de vereffening is beëindigd,

sur les sociétés commerciales. On combinerait ainsi les avantages du projet de loi et ceux de l'amendement de MM. Pataer et Stroobant.

Il émet en revanche certaines réserves sur les termes « et n'a pas exercé d'activité commerciale ». Comment démontrer, en effet, qu'une société n'exerce plus d'activité commerciale ? C'est une question difficile.

Le ministre estime que si, comme le propose l'amendement de MM. Pataer et Stroobant, on réserve au ministère public le monopole de l'action en dissolution, en pratique, rien ne se passera.

Il préfère l'amendement de MM. Laverge et Van Thillo qui répond aussi indirectement à la remarque de M. Dieux. Il est effectivement difficile d'apporter la preuve négative du dépôt des comptes annuels pendant trois ou quatre exercices successifs.

Cet amendement est libellé comme suit:

« Remplacer l'article 177sexies proposé par ce qui suit:

« Article 177sexies. — § 1er. Le tribunal peut, à la demande de tout intéresé, prononcer la dissolution d'une société soumise à l'obligation de déposer des comptes annuels lorsque pour trois exercices consécutifs les comptes n'ont pas été déposés.

Le tribunal peut accorder un délai en vue de la régularisation.

§ 2. L'action en dissolution visée au § 1er ne peut être introduite qu'à l'expiration du délai prévu à l'article 80 ou à l'article 10, § 1er, alinéa 3, de l'arrêté royal du 12 septembre 1983, qui suit le troisième exercice comptable.

Cette action est dirigée contre la société.

La dissolution produit ses effets à dater de la décision qui la prononce.

Toutefois, elle n'est opposable aux tiers qu'à partir de la publication de la décision prescrite par l'article 12, § 1er, 5°, et aux conditions prévues par l'article 10, sauf si la société prouve que ces tiers en avaient antérieurement connaissance.

§ 3. Le tribunal peut soit prononcer la clôture immédiate de la liquidation, soit déterminer le mode de liquidation et désigner un ou plusieurs liquidateurs. Lorsque la liquidation sera terminée, le liquida-

brengt de vereffenaar verslag uit aan de rechtbank en legt, in voorkomend geval, aan de rechtbank een overzicht voor van de waarden van de vennootschap en van het gebruik ervan.

De rechtbank spreekt de afsluiting van de vereffening uit.

§ 4. De rechtbank die de afsluiting van de faillissementsverrichtingen uitspreekt wanneer bevonden wordt dat het actief ontoereikend is om de vermoedelijke kosten van beheer en vereffening van de failliete boedel te dekken, kan eveneens de ontbinding van de gefailleerde vennootschap en de onmiddellijke afsluiting van de vereffening uitspreken.

§ 5. De Koning bepaalt welke procedure moet worden gevolgd voor de consignatie van de activa die de vennootschap zouden toebehoren en wat er met die activa moet gebeuren ingeval nieuwe passiva aan het licht komen.»

Verantwoording

Artikel 55 van het ontwerp voldoet niet.

a) Eerst moet worden bepaald op grond van welk criterium vennootschappen beschouwd worden als niet meer actief namelijk: het uitblijven van de neerlegging van de jaarrekening gedurende drie opeenvolgende boekjaren binnen de termijn bepaald in artikel 80 van de vennootschapswet en, in voorkomend geval, in artikel 10, § 1, derde lid, van het koninklijk besluit van 12 september 1983.

De ontbinding kan dus worden gevorderd na het verstrijken van een termijn van zes maanden en 30 dagen of van zeven maanden die volgen op het einde van het derde boekjaar.

De verwijzing naar het houden van een algemene vergadering is overbodig want artikel 177sexies voorziet in de neerlegging van de jaarrekening die vooraf moet worden goedgekeurd door de algemene vergadering.

Het criterium van de handelsactiviteit tenslotte is moeilijk af te bakenen. De activiteit van de vennootschap zal voldoende blijken uit haar wil om gebruik te maken van de regularisatietermijn die haar door de rechtbank kan worden toegekend.

b) Er is overigens geen reden om te voorzien in de exclusieve bevoegdheid van de rechtbank van koophandel: de vordering tot ontbinding van burgerlijke vennootschappen die de vorm van een handelsvennootschap hebben aangenomen, wordt ingesteld voor de burgerlijke rechtbank.

c) Er moet een regeling worden getroffen voor de vereffening van de ontbonden vennootschap. In weerwil van de statutaire bepalingen is het wenselijk

teur fait rapport au tribunal et, le cas échéant, lui soumet une situation des valeurs sociales et de leur emploi.

Le tribunal prononce la clôture de la liquidation.

§ 4. Le tribunal qui prononce la clôture des opérations de faillite lorsqu'il est reconnu que l'actif ne suffit pas pour couvrir les frais présumés d'administration et de liquidation de la faillite, peut de même prononcer la dissolution de la société faillie et la clôture immédiate de la liquidation.

§ 5. Le Roi détermine la procédure de consignation des actifs qui appartiendraient à la société et le sort de ces acifs en cas d'apparition de nouveaux passifs.»

Justification

L'article 55 du projet n'est pas satisfaisant.

a) Il convient d'abord de préciser le critère des sociétés inactives: l'absence de dépôt des comptes annuels, pour trois exercices successifs, dans le délai prévu à l'article 80 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales et, le cas échéant, à l'article 10, § 1er, alinéa 3, de l'arrêté royal du 12 sepbembre 1983.

La dissolution peut donc être demandée à l'expiration d'un délai de six mois et 30 jours, ou de sept mois, qui suit la fin du troisiéme exercice.

La référence à la tenue d'une assemblée générale est inutile car l'article 177sexies vise le dépôt des comptes annuels, qui sont nécessairement approuvés au préalable par l'assemblée générale.

Enfin, le critère de l'activité commerciale est difficile à cerner. L'«activité» de la société résultera à suffisance de sa volonté de profiter du délai de régularisation qui peut lui être accordé par le tribunal.

b) Il n'y a par ailleurs pas de raison de prévoir la compétence exclusive du tribunal de commerce: la dissolution des sociétés civiles à forme commerciale doit être demandée au tribunal civil.

c) Le régime de la liquidation de la société dissoute doit être organisé. Il convient, nonobstant toutes dispositions statutaires, d'autoriser le tribunal à

dat de rechtbank — in plaats van de algemene vergadering — de vereffening van ambtswege of na het optreden van de door de rechtbank aangewezen vereffenaar kan afsluiten. Ook moet worden voorzien in de consignatie van de eventuele activa en moet worden bepaald wat met die activa moet gebeuren indien nieuwe passiva aan het licht komen.

In voorkomend geval zal de vereffenaar aangifte moeten doen van het faillissement.

d) Het is ten slotte wenselijk te bepalen dat de rechter die de afsluiting van de faillissementsverrichtingen uitspreekt wegens ontoereikende activa (artikel 536 van de faillissementswet), de ontbinding en de afsluiting van de vereffening kan uitspreken. Zonder die bepaling is de toestand van de gefailleerde vennootschappen een grote bron van onzekerheid.

Een van de indieners licht het amendement toe. Volgens het amendement is een vennootschap niet meer actief wanneer de jaarrekening gedurende drie opeenvolgende boekjaren niet wordt neergelegd. De ontbinding kan dan worden gevorderd na het verstrijken van een termijn van zes maanden en dertig dagen. De verwijzing naar het houden van een algemene vergadering is overbodig vermits artikel 177*sexies* voorziet in de neerlegging van de jaarrekening die vooraf moet worden goedgekeurd door de algemene vergadering. Het criterium van de vennootschap zal voldoende blijken uit haar wil om gebruik te maken van de regularisatietermijn die haar door de rechtbank kan worden toegekend.

De minister stemt in met dit amendement, doch op voorwaarde dat de ontbinding van een vennootschap niet kan worden gevorderd op grond van de enkele omstandigheid dat de vennootschap geen jaarrekeningen heeft neergelegd gedurende drie opeenvolgende jaren.

Hij stelt dan ook de volgende tekst voor:

« De rechtbank kan, op verzoek van elke belanghebbende of van het openbaar ministerie, de ontbinding uitspreken van een vennootschap, die gedurende drie opeenvolgende jaren in gebreke is gebleven om te voldoen aan de verplichting een jaarrekening neer te leggen overeenkomstig artikel 80, tenzij een regularisatie mogelijk is en wordt gerealiseerd vooraleer over de grond van de zaak een uitspraak wordt gedaan. »

Een lid merkt op dat de tekst vrijwel niet afwijkt van het amendement van de heren Laverge en Van Thillo.

Hij vraagt zich af of het wel nodig is in de wet op te nemen dat de rechtbank een regularisatietermijn kan toestaan.

Een lid meent dat die bevoegdheid reeds begrepen is in de bevoegdheid om de ontbinding uit te spreken.

clôturer la liquidation en lieu et place de l'assemblée, d'office ou au terme de l'intervention du liquidateur qu'il désigne, et de prévoir la consignation des éventuels actifs et leur sort en cas de découverte de nouveaux passifs.

Le cas échéant, le liquidateur devra faire l'aveu de la faillite.

d) Il convient enfin de prévoir que le juge qui prononce la clôture de la faillite pour insuffisance d'actif (article 536 de la loi sur les faillites) peut prononcer la dissolution et clôturer la liquidation. La situation des sociétés faillies est sans cela une grande source d'incertitude.

Un des auteurs commente l'amendement. Selon ce dernier, une société n'est plus active lorsque les comptes annuels n'ont pas été déposés pendant trois exercices successifs. La dissolution peut donc être demandée après l'expiration d'un délai de six mois et trente jours. La référence à la tenue d'une assemblée générale est superflue puisque l'article 177*sexies* prévoit le dépôt de comptes annuels qui doivent être approuvés préalablement par l'assemblée générale. Le critère de la société sera suffisamment attesté par sa volonté d'exploiter le délai de régularisation qui peut lui être accordé par le tribunal.

Le ministre marque son accord sur cet amendement, mais à condition que la dissolution d'une société ne puisse être demandée pour la seule raison que la société n'a pas déposé de comptes annuels pendant trois exercices successifs.

Il propose donc le texte suivant:

« À la demande de toute intéressé ou du ministère public, le tribunal peut prononcer la dissolution d'une société restée en défaut de satisfaire à l'obligation de déposer les comptes annuels conformément à l'article 80 pour trois exercices consécutifs, à moins qu'une régularisation ne soit possible et n'intervienne avant qu'il soit statué sur le fond. »

Un membre souligne que ce texte ne s'écarte guère de l'amendement de MM. Laverge et Van Thillo.

Il se demande s'il est nécessaire de prévoir dans la loi que le tribunal peut accorder un délai de régularisation.

Un membre estime que cette compétence est déjà incluse dans la compétence de prononcer la dissolution.

De heer Dieux preciseert dat de rechter geen uitspraak *ultra petita* kan doen. Wanneer een partij de ontbinding vordert, kan de rechter enkel de ontbinding uitspreken of ze niet uitspreken. Hij kan in dat geval geen regularisatietermijn toestaan. Indien men aan de rechter de bevoegdheid om een regularisatietermijn toe te staan, wil toekennen, dient dit in de wet te worden opgenomen.

De minister stemt in met de §§ 2 en 3 van het amendement van de heren Laverge en Van Thillo. Wat § 4 betreft, vraagt hij zich af of dit niet veeleer thuishoort in het wetsontwerp 631. Het gaat hier immers veeleer om een bepaling uit het faillissementsrecht dan een uit het vennootschapsrecht.

De heer Dieux verduidelijkt dat bij de onmiddellijke afsluiting van de vereffening, waarvan sprake in § 4, de vennootschap blijft bestaan, wat niet het geval is bij de ontbinding van de gefailleerde vennootschap.

Paragraaf 5 ontlokt geen opmerkingen.

Een lid vraagt of het wel verstrandig is om in een wet te verwijzen naar een koninklijk besluit, zoals dat in § 2 van het amendement wordt gedaan. Koninklijke besluiten worden immers frequent gewijzigd. Kan de verwijzing in § 2 zich beperken tot het artikel 80?

Een ander lid stemt in met deze opmerking.

De minister zal een nieuwe tekst voor artikel 55 voorbereiden, rekening houdend met de subamendementen bij de §§ 1 en 2. In § 1 moeten de woorden « of van het openbaar ministerie » worden toegevoegd. In § 2 dient de verwijzing naar het koninklijk besluit van 12 september 1983 te vervallen.

De heer Dieux verzet zich niet tegen de beginselen verwoord in § 3. Deze paragraaf voert echter een nieuwe wijze van afsluiting van de vereffening in. Volgens het gemeenrecht spreekt de algemene vergadering van vennoten de afsluiting van de vereffening uit op basis van het verslag van de vereffenaar en de commissaris die hiertoe zijn aangewezen. Volgens artikel 177*sexies* wordt de ontbinding echter uitgesproken wegens de passiviteit van de aandeelhouders, die geen algemene vergadering hebben gehouden en geen jaarrekening hebben neergelegd. Het is begrijpelijk dat men, in die optiek, de rechtbank van koophandel de bevoegdheid toekent de afsluiting van de vereffening uit te spreken. De gerechtelijke ontbinding is niet onbekend in ons rechtssysteem, maar volgens het gemeenrecht (art. 178 tot 188 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen) is het steeds de algemene vergadering van vennoten die de afsluiting van de vereffening uitspreekt, zelfs bij gerechtelijke ontbinding. Dit amendement kan een aanzet vormen om zich te bezinnen over een meer algemene wijziging van de afsluiting van de vereffening.

M. Dieux précise que le juge ne peut statuer *ultra petita*. Lorsqu'une partie demande la dissolution, le juge peut uniquement décider de prononcer ou non la dissolution. Dans ce cas, il ne peut accorder de délai de régularisation. Si l'on confère au juge la compétence d'accorder un délai de régularisation, il convient de le spécifier dans la loi.

Le ministre approuve les §§ 2 et 3 de l'amendement de MM. Laverge et Van Thillo. En ce qui concerne le § 4, il se demande si cela ne relève pas plutôt du projet de loi 631. Il s'agit en effet d'une disposition relative au droit de faillite plutôt qu'au droit des sociétés.

M. Dieux explique que, lors de la clôture immédiate de la liquidation dont il est question au § 4, la société subsiste, ce qui n'est pas le cas pour la dissolution de la société faillie.

Le § 5 ne suscite aucune remarque.

Un membre demande s'il est opportun de renvoyer dans une loi à un arrêté royal comme le fait le § 2 de l'amendement. Les arrêtés royaux sont en effet modifiés fréquemment. La référence au § 2 peut-elle se limiter à l'article 80?

Un autre membre adhère à cette remarque.

Le ministre préparera un nouveau texte pour l'article 55 compte tenu des sous-amendements aux §§ 1er et 2. Dans le § 1er, les termes « ou du ministère public » doivent être ajoutés. Dans le § 2, la référence à l'arrêté royal du 12 septembre 1983 doit être supprimée.

M. Dieux ne s'oppose pas aux principes exposés au § 3. Cependant, ce paragraphe introduit un nouveau mode de clôture de la liquidation. En vertu du droit commun, l'assemblée générale des associés prononce la clôture de la liquidation sur la base du rapport du liquidateur et du commissaire désignés à cet effet. Selon l'article 177*sexies*, la dissolution est cependant prononcée en raison de la passivité des actionnaires qui n'ont pas tenu d'assemblée générale et n'ont pas déposé de comptes annuels. Dans cette optique, il est compréhensible de conférer au tribunal du commerce le pouvoir de prononcer la clôture de la liquidation. La dissolution judiciaire n'est pas inconnue dans notre système juridique mais, en vertu du droit commun (art. 174 à 188 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales), c'est toujours l'assemblée générale des actionnaires qui prononce la clôture de la liquidation, même en cas de dissolution judiciaire. Cet amendement peut être le premier pas vers une modification plus générale de la clôture de la liquidation.

Wat § 5 van het amendement van de heren Laverge en Van Thillo betreftr, vraagt hij wat bedoeld wordt met « nieuwe passiva ». Zijn dat verborgen passiva die eerst na de vereffening worden ontdekt of zijn het daadwerkelijke nieuwe passiva die pas ontstaan na de vereffening, bijvoorbeeld een schaderegeling voor een gevaarlijk produkt?

Een lid merkt op dat het amendement de drie cumulatieve criteria van de oorspronkelijke tekst terugbrengt tot één criterium, met name het verzuim de jaarrekening neer te leggen. Dit kan echter louter een administratieve nalatigheid zijn. Is dit ene criterium wel voldoende?

Een ander lid herinnert eraan dat het bewijs van afwezigheid van handelsactiviteit wordt bewezen door het uitblijven, gedurende drie opeenvolgende boekjaren van de neerlegging van de jaarrekening.

De vorige spreker stemt hiermee in en vult aan dat de jaarrekening pas kan worden neergelegd wanneer een algemene vergadering is gehouden. Hij stemt in met de schrapping van dit laatste criterium.

Er wordt vastgesteld dat de Commissie instemt met de vervanging van artikel 55 door het gesubamendeerde amendement van de heren Laverge en Van Thillo, mits enige bezinning over de suggestie van de heer Dieux inzake de afsluiting van de vereffening.

De heer Pataer trekt zijn amendement in.

Tenslotte dient de heer Vandenberghe het volgende subamendement in:

« In het ontworpen artikel 177sexies de volgende wijzigingen aanbrengen:

« A) § 1 vervangen door de volgende bepaling:

« De rechtbank kan op vraag van iedere belanghebbende of van het openbaar ministerie de ontbinding uitspreken van een vennootschap die gedurende drie opeenvolgende boekjaren niet heeft voldaan aan de verplichting om een jaarrekening neer te leggen overeenkomstig artikel 80, tenzij een regularisatie van de toestand mogelijk is en plaatsvindt vooraleer uitspraak wordt gedaan over de grond van de zaak. »

B) § 2, eerste lid, vervangen door de volgende bepaling:

« De vordering tot ontbinding bedoeld in de eerste paragraaf kan slechts worden ingesteld na verstrijken van een termijn van zeven maanden volgend op de datum van afsluiting van het derde boekjaar. »

C) § 4 opheffen.

D) § 5 wordt § 4. »

Verantwoording

A) Ten einde aan vennootschappen die hun boekhoudkundige verplichtingen niet nakomen, de mo-

En ce qui concerne le § 5 de l'amendement de MM. Laverge et Van Thillo, il demande ce qu'il faut entendre par « nouveaux passifs ». S'agit-il du passif dissimulé qui n'est découvert qu'après la liquidation ou s'agit-il effectivement d'un nouveau passif qui n'est né qu'après la liquidation, par exemple une indemnisation pour un produit dangereux?

Un membre fait remarquer que l'amendement ramène les trois critères cumulés du texte initial à un seul critère, à savoir l'omission de déposer des comptes annuels. Toutefois, il peut s'agir d'une négligence purement administrative. Un seul critère peut-il suffire?

Un autre membre rappelle que la preuve de l'absence d'activité commerciale est démontrée par le défaut de dépôt des comptes annuels pendant trois exercices successifs.

L'intervenant précédent marque son accord et ajoute que les comptes annuels ne peuvent être déposés que lorsqu'une assemblée générale a été tenue. Il consent à supprimer ce dernier critère.

On constate que la commission approuve le remplacement de l'article 55 par l'amendement sous-amendé de M. Laverge et Van Thillo, moyennant une réflexion sur la suggestion de M. Dieux relative à la clôture de la liquidation.

M. Pataer retire son amendement.

Enfin, M. Vandenberghe propose le sous-amendement suivant:

« À l'article 177sexies proposé, les modifications suivantes sont apportées:

« A) Remplacer le § 1er par ce qui suit:

« À la demande de tout intéressé ou du ministère public, le tribunal peut prononcer la dissolution d'une société restée en défaut de satisfaire à l'obligation de déposer les comptes annuels conformément à l'article 80 pour trois exercices consécutifs, à moins qu'une régularisation de la situation ne soit possible et n'intervienne avant qu'il soit statué sur le fond. »

B) Au § 2, remplacer l'alinéa 1er par ce qui suit:

« L'action en dissolution visée au paragraphe premier ne peut être introduite qu'à l'expiration d'un délai de sept mois suivant la date de clôture du troisième exercice comptable. »

C) Supprimer le § 4.

D) Le § 5 devient le § 4. »

Justification

A) Afin de permettre aux sociétés en vie mais manquant aux obligations comptables d'échapper à

gelijkheid te bieden ontbinding te voorkomen, wordt op grond van dit subamendement door de rechtbank automatisch een regularisatietermijn toegekend, waarvan de duur door de rechter wordt bepaald.

B) Het gaat hier om een formele verbetering die erop is gericht te voorkomen dat in de wet uitdrukkelijk naar een bepaling uit een koninklijk besluit wordt verwezen.

C) Dit punt heeft betrekking op procedures die aan de gang zijn na het faillissement. Het voorstel zal worden ingediend door middel van een amendement van de Regering op het ontwerp van wet betreffende het faillissement dat thans door de Kamer wordt onderzocht (Parl. St. Kamer G 31/1, B.Z. 1991-1992), en waarvan artikel 73 betrekking heeft op de summiere rechtspleging inzake beëindiging van het faillissement.

la dissolution, le présent sous-amendement vise à rendre automatique l'octroi, par le tribunal, d'un délai de régularisation dont le juge fixera la durée.

B) Il s'agit d'une correction formelle visant à éviter la référence explicite dans la loi à une disposition contenue dans un arrêté royal.

C) Cette disposition a trait à des procédures en cours après faillite. Elle sera introduite par la voie d'un amendement du Gouvernement au projet de loi sur les faillites actuellement à l'étude auprès de la Chambre (Doc. Ch. G. 31/1, S.E. 1991-1992), dont l'article 73 concerne la procédure sommaire de clôture de la faillite.

Artikelen 55*bis* tot 55*quinquies* (nieuw)

1) Artikel 55*bis* (nieuw) voorgesteld door de Regering

De Regering dient het volgende amendement in:

« Artikel 55bis (nieuw)

« Een nieuw artikel 55bis invoegen dat luidt als volgt:

« Artikel 55bis. — In artikel 187 van dezelfde gecoördineerde wetten, zoals gewijzigd bij de wet van 24 maart 1978 en de wet van 15 juli 1985, de woorden « zich gedragen naar de artikelen 77, eerste tot derde lid, en 80 », vervangen door de woorden « een jaarrekening opstellen overeenkomstig artikel 77, eerste tot derde lid, die voorleggen aan de algemene vergadering en, binnen dertig dagen na de datum van die vergadering, neerleggen bij de Nationale Bank van België, samen met de andere bij dit artikel voorgeschreven stukken; het vierde tot negende lid van artikel 80 zijn van toepassing op deze neerlegging. »

Verantwoording

De wet van 24 maart 1978 heeft in artikel 187 van de vennootschappenwet een tweede zin ingevoegd, waarbij de artikelen 77, eerste tot derde lid, (opstelling van jaarrekeningen) en 80 (openbaarmaking van deze jaarrekeningen) van toepassing worden verklaard op de vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid (N.V., C.V.A. en B.V.B.A.) in vereffening. Hiermee wenste de wetgever af te stappen van de vroegere toestand waarin de vereffenaars, zodra de vennootschap in vereffening was gesteld, enkel verplicht waren « aan de algemene vergadering de

Articles 55*bis* à 55*quinquies* (nouveaux)

1) Article 55*bis* (nouveau) proposé par le Gouvernement

La Gouvernement dépose l'amendement suivant:

« Article 55bis (nouveau)

« Insérer un nouvel article 55bis, libellé comme suit:

« Article 55bis. — À l'article 187 des mêmes lois coordonnées, tel que modifié par la loi du 24 mars 1978 et par la loi du 15 juillet 1985, les mots « se conformer aux articles 77, alinéas 1er à 3, et 80 » sont remplacés par les mots « établir des comptes annuels conformément à l'article 77, alinéas 1er à 3, les soumettre à l'assemblée et, dans les trente jours de la date de l'assemblée les déposer à la Banque nationale de Belgique, accompagnés des autres documents prévus par le présent article; les alinéas 4 à 9 de l'article 80 sont applicables à ce dépôt. »

Justification

La loi du 24 mars 1978 a introduit dans l'article 187 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales une seconde phrase rendant applicables les articles 77, alinéas 1er à 3 (établissement de comptes annuels) et 80 (publication de ces comptes) aux sociétés à responsabilité limitée (S.A., S.C.A. et S.P.R.L.) en liquidation. Ce faisant, cette loi a voulu rompre avec la situation antérieure dans laquelle, une fois la société mise en liquidation, les liquidateurs n'étaient tenus que « de soumettre à l'assemblée générale les résultats de la liquidation avec l'indication des causes

uitkomsten van de vereffening voor te leggen, met vermelding van de redenen waarom die vereffening niet kon worden voltooid». Geen enkele regel bepaalde wat moest worden verstaan onder «uitkomsten van de vereffening». Aan deze «uitkomsten» werd geen enkele ruchtbaarheid gegeven. De vennootschappen die niet hadden deelgenomen aan de vergaderingen en derden hadden, vóór het einde van de vereffening, geen enkele informatie van financiële aard over de vennootschap in vereffening.

Bepaalde auteurs hebben erop gewezen dat, aangezien de termijn voor de openbaarmaking van de jaarrekening voorgeschreven door artikel 80, begint te lopen vanaf de datum van haar goedkeuring door de algemene vergadering, en aangezien artikel 187 niet voorschrijft dat de vergadering de haar voorgelegde jaarrekening moet goedkeuren, de openbaarmakingstermijn nooit begint te lopen.

In een advies uit 1985 (bulletin nr. 17, p. 19), heeft de Commissie voor boekhoudkundige normen als standpunt gehuldigd dat, in aansluiting bij de bedoeling van de wetgever, deze aanvang van de openbaarmakingstermijn moet worden verstaan als de datum waarop de jaarrekening aan de algemene vergadering was voorgelegd.

Een vonnis van de Correctionele Rechtbank van Kortrijk van 17 oktober 1990, dat een nieuwe weerklank vond in de gespecialiseerde tijdschriften, heeft evenwel, op basis van het feit dat strafrechtelijke bepalingen restrictief dienen te worden uitgelegd, de hierboven aangehaalde stelling overgenomen, weliswaar in een strafrechtelijke context.

Het lijkt dan ook wenselijk om, in aansluiting op de doelstellingen van de wetgever van 1978, redactioneel een tekst te verbeteren die, door zijn bondigheid, gebrekkig blijkt.

De minister verklaart dat het amendement van de Regering tot invoeging van een nieuw artikel *55bis* een technische maatregel betreft. De wet van 24 maart 1978 bepaalde dat de vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid in vereffening de jaarrekeningen moeten opstellen en deze openbaar moeten maken. De door artikel 80 voorgeschreven termijn van openbaarmaking begint echter nooit te lopen doordat artikel 187 niet voorschrijft dat de vergadering de haar voorgelegde jaarrekening moet goedkeuren, terwijl de termijn van openbaarmaking slechts vanaf de goedkeuring begint te lopen. Het nieuwe artikel *55bis* verhelpt dit door de termijn te laten aanvangen met de voorlegging van de jaarrekening aan de algemene vergadering, ongeacht of zij deze al dan niet goedkeurt.

De Voorzitter stelt vast dat de Commissie grotendeels instemt met deze aanvullende artikelen.

qui ont empêché celle-ci d'être terminée». Aucune règle ne déterminait ce qu'il fallait entendre par «résultats de la liquidation». Aucune publicité n'était donnée à ces «résultats». Les associés n'ayant pas participé à l'assemblée et les tiers n'avaient, avant la fin de la liquidation, accès à aucune information de nature financière relative à la société en liquidation.

Certains auteurs ont fait valoir que, comme le délai de publication des comptes, prévu par l'article 80 commence à courir à dater de l'approbation de ceux-ci par l'assemblée générale et comme l'article 187 ne prévoit pas l'approbation par l'assemblée des comptes qui lui sont soumis, le délai de publication ne commence jamais à courir.

Dans un avis publié en 1985 (bulletin n° 17, p. 19), la Commission des normes comptables a formulé l'opinion que dans le respect de l'intention du législateur, le point de départ du délai de publication devait s'entendre comme étant la date à laquelle les comptes avaient été soumis à l'assemblée générale.

Un jugement du Tribunal correctionnel de Courtrai du 17 octobre 1990, largement diffusé dans les revues spécialisées, se fondant sur l'interprétation restrictive des dispositions sanctionnées pénalement, a toutefois, fait sienne, sous l'angle pénal, la thèse rappelée ci-dessus.

Il paraît dès lors souhaitable dans le plein respect des objectifs du législateur de 1978, de porter remède à une rédaction qui, dans sa brièveté, s'avère défectueuse.

Le ministre déclare que l'amendement gouvernemental insérant un nouvel article *55bis* concerne une disposition technique. La loi du 24 mars 1978 disposait que les sociétés à responsabilité limitée en liquidation doivent établir leurs comptes annuels et rendre ceux-ci publics. Le délai de publication fixé par l'article 80 ne prend cependant jamais cours car l'article 187 ne prévoit pas que l'assemblée doit approuver les comptes qui lui sont présentés. Or, le délai de publication ne commence à courir qu'à partir de cette approbation. L'article *55bis* nouveau remédie à cette difficulté en faisant courir le délai à partir de la présentation des comptes annuels à l'assemblée générale, que celle-ci les approuve ou non.

Le président constate que la Commission dans sa quasi-totalité approuve ces articles complémentaires.

2) Artikelen 55*bis* tot 55*quater* (nieuw) voorgesteld door de heer Cannaerts (art. 74, 76 en 77 van de aangenomen tekst)

De heer Cannaerts dient de volgende amendementen in:

« Art. 55bis (nieuw)

« Een artikel 55bis (nieuw) in te voegen, luidende:

« Een artikel 178bis, luidend als volgt, wordt in dezelfde gecoördineerde wetten ingevoegd:

« Artikel 178bis. — § 1. Het voorstel tot ontbinding van een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, een commanditaire vennootschap op aandelen, een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid of een naamloze vennootschap wordt toegelicht in een verslag dat door de zaakvoerders, de bestuurders of de raad van bestuur wordt opgemaakt en dat vermeld wordt in de agenda van de algemene vergadering, die zich over de ontbinding dient uit te spreken.

Bij dat verslag wordt een staat van activa en passiva gevoegd, die niet meer dan drie maanden voordien is vastgesteld. Behoudens gemotiveerde afwijking, wordt de stand van het vermogen opgesteld conform artikel 40 van het koninklijk besluit van 8 oktober 1976 betreffende de jaarrekening van vennootschappen.

De commissaris-revisor of, bij zijn ontstentenis, een bedrijfsrevisor of een accountant ingeschreven op het tableau van de externe accountants van het Instituut der Accountants die, naar het geval, door de zaakvoerders of de raad van bestuur wordt aangewezen, brengt over de staat verslag uit en vermeldt inzonderheid of daarin de toestand van de vennootschap op volledige, getrouwe en juiste wijze is weergegeven. »

§ 2. « Aan de houders van aandelen op naam moet samen met de oproeping voor de algemene vergadering een afschrift van de in § 1 vermelde verslagen en staat van activa en passiva worden toegezonden.

Er wordt ook onverwijld een afschrift gezonden aan diegenen die de formaliteiten hebben vervuld, door de statuten voorgeschreven om tot de vergadering te worden toegelaten.

Aan iedere aandeelhouder wordt, tegen overlegging van zijn effect, vijftien dagen voor de vergadering kosteloos een exemplaar van de in § 1 vermelde verslagen en staat van activa en passiva verstrekt. »

§ 3. « Voor de beslissing tot ontbinding van de vennootschap bij authentieke akte wordt opgesteld,

2) Articles 55*bis* à 55*quater* (nouveaux), proposés par M. Cannaerts (art. 74, 76 et 77 du texte adopté)

M. Cannaerts présente les amendements suivants:

« Art. 55bis (nouveau)

« Insérer un article 55bis (nouveau) libellé comme suit:

« Il est inséré dans les mêmes lois coordonnées un article 178bis rédigé comme suit:

« Article 178bis. — § 1er. La proposition de dissolution d'une société coopérative à responsabilité limitée, d'une société en commandite par actions, d'une société privée à responsabilité limitée ou d'une société anonyme fait l'objet d'un rapport justificatif établi par les gérants, les administrateurs ou le conseil d'administration et annoncé dans l'ordre du jour de l'assemblée générale appelée à statuer.

À ce rapport est joint un état résumant la situation active et passive de la société, arrêté à une date ne remontant pas à plus de trois mois. Sauf dérogation motivée, l'état du patrimoine est établi conformément à l'article 40 de l'arrêté royal du 8 octobre 1976 relatif aux comptes annuels des entreprises.

Le commissaire-réviseur ou, à défaut, un réviseur d'entreprise ou un expert-comptable inscrit au tableau des experts-comptables externes de l'Institut des experts-comptables, désigné, selon le cas, par les gérants ou le conseil d'administration fait rapport sur cet état et indique, notamment, s'il reflète complètement, fidèlement et correctement la situation de la société. »

§ 2. « Une copie des rapports et de l'état résumant la situation active et passive, visés au § 1er, est annexée à la convocation des porteurs d'actions et de parts nominatives.

Une copie est également transmise sans délai aux personnes qui ont accompli les formalités requises par les statuts pour pouvoir être admises à l'assemblée.

Tout actionnaire a le droit d'obtenir gratuitement, sur la production de son titre, quinze jours avant l'assemblée, un exemplaire des rapports et de l'état résumant la situation active et passive, visés au § 1er. »

§ 3. « Avant de dresser l'acte authentique de la décision de dissolution de la société, le notaire doit véri-

moet de notaris na onderzoek het bestaan en de externe wettigheid bevestigen van de rechtshandelingen en formaliteiten waartoe de vennootschap waarbij hij optreedt, bij toepassing van § 1 gehouden is.

In de akte wordt de conclusie overgenomen van het verslag, door de commissaris-revisor of door de revisor of de accountant opgemaakt overeenkomstig § 1.»

Verantwoording

Artikel 178bis, § 1 - § 2

De beslissing tot ontbinding van een vennootschap is een dermate belangrijke en definitieve rechtshandeling, dat de aandeelhouders op de hoogte moeten gebracht worden van de motivering en de gevolgen ervan, net zoals gebeurt bij de omzetting, fusie of splitsing van de vennootschap. Daarenboven is het essentieel dat de vereffenaar over een betrouwbare staat van activa en passiva kan beschikken. Deze bevat immers de informatie waarop hij zich baseert om te beslissen of een terugbetaling aan alle schuldeisers mogelijk is.

De staat van activa en passiva bepaalt ook het verdere verloop van de procedure, aangezien de vereffenaar er zich op baseert om hetzij de vereffening af te werken, hetzij een akkoord van de schuldeisers te vragen, hetzij aangifte van faillissement te doen. Behoudens gemotiveerde afwijking, dient de afwikkeling te gebeuren met het oog op de totale stopzetting, conform artikel 40 van het koninklijk besluit van 8 oktober 1976.

Gezien het doorslaggevend belang van de staat van activa en passiva komt het meer dan wenselijk voor om enerzijds van het opstellen van de staat een wettelijke verplichting te maken, en deze anderzijds aan de controle van de commissaris-revisor van de vennootschap te onderwerpen, en als er geen commissaris-revisor zou zijn, aan de controle van een bedrijfsrevisor of een accountant, aangewezen door bestuurders of zaakvoerders.

Op dit punt dient te worden opgemerkt dat aan de staat van activa en passiva geen décharge kan verbonden worden. Het gemeenrecht dient in deze gerespekteerd te worden: de bestuurders moeten in elk geval ook — als dit nog niet gebeurd zou zijn voor de ontbinding — de jaarrekening over het laatste volledige boekjaar ter goedkeuring aan de algemene vergadering voorleggen, alsook de jaarrekening over het daaropvolgende onvolledige boekjaar dat eindigt met de ontbinding.

De décharge aan de bestuurders wordt pas dan verleend door een daartoe, eventueel op verzoek van de bestuurders, door de vereffenaars bijeengeroepen

fier et attester l'existence et la légalité externe des actes et formalités incombant, en vertu du § 1er, à la société auprès de laquelle il instrumente.

L'acte reproduit les conclusions du rapport établi conformément au § 1er par le commissaire-réviseur ou par le réviseur ou par l'expert-comptable.»

Justification

Article 178bis, § 1er - § 2

La décision de procéder à la dissolution d'une société est un acte juridique à ce point important et définitif qu'il y a lieu d'informer les actionnaires de ses motifs et de ses effets, comme cela se fait en cas de transformation, de fusion ou de scission. En outre, il est essentiel que le liquidateur dispose d'un état fiable de la situation active et passive, car cet état contient les informations sur lesquelles il se basera pour décider s'il est possible ou non de rembourser tous les créanciers.

De l'état de la situation active et passive dépend également la suite de la procédure, car c'est sur lui que se base le liquidateur pour terminer la liquidation, pour demander un concordat aux créanciers, ou pour faire une déclaration de faillite. Sauf dérogation motivée, il faut procéder à cette opération en vue de la cessation totale de l'activité, conformément à l'article 40 de l'arrêté royal du 8 octobre 1976.

Étant donné l'importance décisive de l'état de la situation active et passive, il est plus que souhaitable, d'une part, de faire de son établissement une obligation légale, et, d'autre part, de le soumettre au contrôle du commissaire-réviseur de la société ou, à défaut de celui-ci, d'un réviseur d'entreprise ou d'un expert-comptable désigné par les gérants ou les administrateurs.

Il faut noter à cet égard que l'établissement de l'état de la situation active et passive ne peut entraîner aucune décharge. Le droit commun doit être respecté en la matière: les administrateurs doivent, en tout cas, s'ils ne l'avaient pas déjà fait avant la dissolution, soumettre pour approbation, à l'assemblée générale, les comptes annuels relatifs au dernier exercice complet, de même que les comptes annuels relatifs à l'exercice incomplet subséquent qui prend fin avec la dissolution.

Décharge n'est donnée aux administrateurs qu'ensuite, par une assemblée générale convoquée spécialement à cet effet par les liquidateurs, le cas

bijzondere algemene vergadering. De vereffenaars zijn verantwoordelijk voor de daden en de jaarrekening vanaf de ontbinding.

Artikel 178bis, § 3

Naar analogie van de procedure van fusie of splitsing, dient de notaris, alvorens zijn ambt te verlenen en de ontbinding van de vennootschap te akteren, na te gaan of de vennootschap die ontbonden wordt, aan de verplichtingen en formaliteiten, vermeld in § 1 en § 2 van dit artikel, heeft voldaan. Hij zal inzonderheid nagaan of alle vermelde verslagen voorhanden zijn, of de staat van activa en passiva werd opgesteld en of de informatieverplichtingen werden nageleefd.

« Art. 55ter (nieuw)

« Een artikel 55ter (nieuw) in te voegen, luidende:

« Artikel 187 van dezelfde gecoördineerde wetten wordt vervangen als volgt:

« Elk jaar leggen de vereffenaars de jaarrekening ter goedkeuring voor aan de algemene vergadering van de vennootschap, met vermelding van de redenen waarom de vereffening niet kon worden voltooid. Betreft het een naamloze vennootschap, een coöperatieve vennootschap, een commanditaire vennootschap op aandelen of een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, dan moeten zij zich gedragen naar artikel 77, eerste tot derde lid, en moet de jaarrekening binnen de dertig dagen nadat zij aan de algemene vergadering is voorgelegd, door toedoen van de vereffenaars bij de Nationale Bank van België worden neergelegd overeenkomstig artikel 80. »

Verantwoording

Door een hiaat in artikel 187 is de vereffenaar wel verplicht om tijdens de vereffening de jaarrekening op te maken, maar niet om ze ter goedkeuring aan de algemene vergadering voor te leggen.

Dit artikel verwijst wel naar artikel 80 van de vennootschappenwet. In dit artikel wordt bepaald dat de jaarrekening binnen 30 dagen na de goedkeuring ervan moet neergelegd worden op de Nationale Bank.

De verplichting is echter onuitvoerbaar voor de vereffenaars aangezien deze jaarrekening niet ter goedkeuring moet worden voorgelegd aan de algemene vergadering.

Dit heeft tot gevolg dat de termijn van 30 dagen nooit een aanvang kan nemen, waardoor de strafsancties van artikel 201, 4°bis, van de vennootschappenwet, bij niet-naleving van het voorschrift van artikel 80 van de vennootschappenwet dus geen toepassing kunnen hebben.

échéant à la demande des administrateurs. Les liquidateurs sont responsables des actes et des comptes annuels à dater de la dissolution.

Article 178bis, § 3

Par analogie avec ce qui est prévu dans le cadre de la procédure de fusion ou de scission, l'obligation est imposée au notaire de vérifier, avant d'exercer son office et d'acter la dissolution de la société, si la société qui fait l'objet de la liquidation a satisfait aux obligations et formalités prévues aux §§ 1er et 2 de cet article. Il vérifiera, en particulier, si tous les rapports mentionnés sont présents, si l'état de la situation active et passive a été établi et si les obligations concernant l'information ont été respectées.

« Art. 55ter (nouveau)

« Insérer un article 55ter (nouveau) libellé comme suit:

« L'article 187 des mêmes lois coordonnées est remplacé par ce qui suit:

Chaque année, les liquidateurs soumettent les comptes annuels pour approbation à l'assemblée générale de la société, avec l'indication des causes qui ont empêché la liquidation d'être terminée. S'il s'agit d'une société anonyme, d'une société coopérative, d'une société en commandite par actions ou d'une société privée à responsabilité limitée, ils doivent se conformer à l'article 77, premier, deuxième et troisième alinéas, et les comptes annuels doivent être déposés à la Banque nationale de Belgique, conformément à l'article 80, par les soins des liquidateurs, dans les trente jours suivant la date à laquelle ils ont été soumis à l'assemblée générale. »

Justification

Par suite d'une lacune dans l'article 187, le liquidateur est tenu d'établir les comptes annuels pendant la liquidation, mais non pas de les soumettre à l'assemblée générale pour approbation.

Cet article se réfère, certes, à l'article 80 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales. Ce dernier dispose que les comptes annuels doivent être déposés à la Banque nationale dans les 30 jours de leur approbation.

Cette obligation n'incombe toutefois pas aux liquidateurs, puisque lesdits comptes annuels ne doivent pas être soumis pour approbation à l'assemblée générale.

Il en résulte que le délai de 30 jours ne peut jamais prendre cours et, dès lors, qu'il est impossible d'infliger les sanctions pénales prévues à l'article 201, 4° bis, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales en cas d'inobservation du prescrit de l'article 80 de ces mêmes lois.

Door de invoering van de verplichting voor de vereffenaars om de jaarrekening, die door hen werd voorgelegd aan de algemene vergadering, neer te leggen bij de Nationale Bank van België, krijgen derden (o.a. de schuldeisers) inzage in de financiële toestand van de vennootschap in vereffening.

« Art. 55quater (nieuw)

« Een artikel 55quater (nieuw) in te voegen, luidende:

« In artikel 190bis, § 1, 5°, van dezelfde gecoördineerde wetten worden na de woorden « naar artikel 174/29 », de woorden « en in artikel 178bis » ingevoegd. »

Verantwoording

Naar analogie van het ontbreken van de vereiste verslagen als grond tot nietigverklaring van de beslissing van de algemene vergadering tot omzetting, splitsing of fusie van de vennootschap, dient ook het ontbreken van de verslagen en de staat van activa en passiva bij de ontbinding van de vennootschap, een nietigheidsgrond te vormen in de zin van artikel 190bis, § 1, 5°.

De indiener licht zijn amendementen toe die ertoe strekken de beslissing tot de ontbinding aan strengere voorwaarden te onderwerpen. De huidige regeling voorziet enkel in een verslag van de raad van bestuur om een voorstel tot ontbinding toe te lichten. Het amendement bepaalt dat bij dit verslag een staat van activa en passiva wordt gevoegd die niet meer dan drie maanden voordien is vastgesteld. Aldus kunnen de aandeelhouders zich ervan vergewissen dat het niet gaat om een poging het faillissement uit te stellen. Zo worden de schuldeisers beter beschermd. Dit is de strekking van artikel 178*bis*, § 1.

Volgens artikel 178*bis*, § 2, moet de staat van activa en passiva worden gevoegd bij de oproeping voor de algemene vergadering. Paragraaf 3 gelast de notaris in een authentieke akte melding te maken van het naleven van deze formaliteiten.

Het nieuwe artikel 55*ter* schrijft voor dat de vereffenaars jaarlijks de jaarrekening ter goedkeuring aan de algemene vergadering voorleggen overeenkomstig artikel 80. Ook bij afwezigheid van goedkeuring door de algemene vergadering moet de jaarrekening worden neergelegd.

Het nieuwe artikel 55*quater* houdt in dat het ontbreken van de verslagen en de staat van activa en passiva een nietigheidsgrond voor de beslissing tot ontbinding vormt.

De heer Dieux vraagt zich af waarom het toepassingsdomein van het voorgestelde artikel 178*bis* zich

En obligeant les liquidateurs à déposer à la Banque nationale de Belgique les comptes annuels qu'ils ont présentés à l'assemblée générale, on permet aux tiers et, notamment, aux créanciers, de prendre connaissance de la situation financière de la société en liquidation.

« Art. 55quater (nouveau)

« Insérer un article 55quater (nouveau) libellé comme suit:

« À l'article 190bis, § 1er, 5°, des mêmes lois coordonnées, insérer, après les mots « à l'article 174/29 », les mots « et à l'article 178bis. »

Justification

De même que le défaut des rapports requis constitue un motif d'annulation de la décision de l'assemblée générale relative à la transformation, à la scission ou à la fusion de la société, l'absence des rapports et de l'état de la situation active et passive doit constituer un motif de nullité au sens de l'article 190bis, § 1er, 5°, en cas de dissolution de la société.

L'auteur des amendements déclare qu'ils visent à soumettre la décision de dissolution à des conditions plus strictes. La réglementation actuelle prévoit simplement que le conseil d'administration doit établir un rapport pour étayer une proposition de dissolution éventuelle. L'amendement prévoit l'annexion à ce rapport d'un état de l'actif et du passif vieux de trois mois au plus. Grâce à cela, les actionnaires peuvent s'assurer qu'il n'y a pas de tentative de retarder une faillite et les créanciers sont mieux protégés. Telle est la signification de l'article 178*bis*, paragraphe 1er.

Selon l'article 178*bis*, paragraphe 2, un état de l'actif et du passif doit être joint à la convocation à l'assemblée générale. Le paragraphe 3 oblige le notaire à constater le respect de ces formalités dans un acte authentique.

L'article 55*ter* nouveau prévoit que les liquidateurs soumettent chaque année les comptes annuels à l'approbation de l'assemblée générale en application de l'article 80. Les comptes annuels devront être déposés également en cas d'absence d'approbation de l'assemblée générale.

Le nouvel article 55*quater* implique que l'absence des rapports et de l'état de l'actif et du passif constitue un motif de nullité pour ce qui est de la décision de dissolution.

M. Dieux se demande pourquoi le champ d'application de l'article 178*bis* proposé ne s'étend pas à

niet uitstrekt tot alle verenigingen met rechtspersoonlijkheid, de vennootschappen onder firma en de gewone commanditaire vennootschappen inbegrepen.

Hij merkt voorts op dat het gebruikelijk is dat verslagen en staten van activa en passiva ter beschikking zijn van de aandeelhouders en dat deze ervan een kopie kunnen nemen. Het is echter niet gebruikelijk deze documenten bij de oproeping te voegen.

De minister stemt in met de amendementen van de heer Cannaerts. Het officiële advies van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat is eveneens gunstig.

De heer Vandenberghe dient de volgende subamendementen in:

« Art. 55bis

In het voorgestelde artikel 178bis de volgende wijzigingen aanbrengen:

A) In § 1, tweede lid, de tweede zin vervangen door de volgende bepaling:

« Voor de gevallen waarin de onderneming besluit haar activiteiten te beëindigen of indien niet langer ervan kan worden uitgegaan dat de onderneming haar bedrijf zal voortzetten, wordt voornoemde staat, behoudens met redenen omklede afwijking, opgesteld conform de waarderingsregels vastgesteld ter uitvoering van de wet van 17 juli 1975 met betrekking tot de boekhouding en de jaarrekeningen van de ondernemingen. »

B) Paragraaf 2, tweede lid, vervangen door de volgende bepaling:

« Er wordt ook onverwijld een afschrift gezonden aan de personen die de formaliteiten hebben vervuld, welke door de statuten zijn voorgeschreven om tot de algemene vergadering te worden toegelaten.

Wanneer het evenwel gaat om een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, moeten de verslagen en de staat niet aan de vennoten worden toegezonden. In dat geval heeft iedere vennoot het recht om op de zetel van de vennootschap van voornoemde stukken kennis te nemen. Iedere aandeelhouder of vennoot kan tegen overlegging van zijn effect, vijftien dagen voor de vergadering, kosteloos een exemplaar van de verslagen en van de staat van activa en passiva bedoeld in § 1 verkrijgen. »

Verantwoording

A) Teneinde te voorkomen dat in de tekst van de wet uitdrukkelijk wordt verwezen naar een bepaling van een koninklijk besluit, moet in het tweede lid een formele verbetering worden aangebracht.

toutes les associations ayant la personnalité juridique, en ce compris les sociétés en nom collectif et les sociétés en commandite simple.

Il note ensuite qu'il est d'usage de tenir les rapports et l'état de l'actif et du passif à la disposition des actionnaires et de leur permettre d'en prendre copie. Par contre, il n'est pas d'usage de joindre ces documents à la convocation.

Le ministre approuve les amendements de M. Cannaerts. L'avis du Conseil supérieur du réviseur d'entreprises est également favorable.

M. Vandenberghe dépose les sous-amendements suivants:

« Art. 55bis

À l'article 178bis proposé, les modifications suivantes sont apportées:

A) Au § 1er, alinéa 2, remplacer la deuxième phrase par ce qui suit:

« Sauf dérogation motivée, cet état est établi conformément aux règles d'évaluation fixées en exécution de la loi du 17 juillet 1975 relative à la comptabilité et aux comptes annuels des entreprises pour les cas où l'entreprise renonce à poursuivre ses activités ou lorsque la perspective de continuité de ses activités ne peut être maintenue. »

B) Le § 2, alinéa 2, est remplacé par ce qui suit:

« Une copie est également transmise sans délai aux personnes qui ont accompli les formalités requises par les statuts pour pouvoir être admises à l'assemblée.

Toutefois, lorsque la société est une société coopérative à responsabilité limitée, les rapports et l'état ne doivent pas être transmis aux associés. Dans ce cas, tout associé a le droit de prendre connaissance desdits documents au siège social. Tout actionnaire ou associé a le droit d'obtenir gratuitement, sur la production de son titre, quinze jours avant l'assemblée, un exemplaire des rapports et de l'état résumant la situation active et passive, visés au § 1er. »

Justification

A) Il y a lieu d'opérer une correction de nature formelle à l'alinéa 2, pour éviter la référence explicite, dans le texte de loi, à une disposition contenue dans un arrêté royal.

B) Dit subamendement strekt ertoe om in verband met de coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid, de regeling inzake kennisgeving van stukken aan de vennoten in het kader van een algemene vergadering die zich moet uitspreken over de ontbinding van de vennootschap, in overeenstemming te brengen met die vastgesteld in de artikelen 40 en 45bis, zoals die is omschreven in het subamendement van de Regering, alsook met de regeling betreffende de andere algemene vergaderingen, die is bepaald in het amendement van de Regering op artikel 39. De evaluatieregels zijn voorgeschreven in artikel 40 van het koninklijk besluit van 8 oktober 1976.

Het amendement van de heer Cannaerts tot invoeging van een artikel 55*bis*, zoals gesubamendeerd door de heer Vandenberghe, wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Het amendement tot invoeging van een artikel 55*ter* wordt ingetrokken.

Het amendement tot invoeging van een artikel 55*quater* wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

3) Artikel 55*ter* (nieuw) voorgesteld door de heer Vandenberghe (art. 75 van de aangenomen tekst)

De heer Vandenberghe dient het volgende amendement in:

« Art. 55ter (nieuw)

« Een nieuw artikel 55ter invoegen, luidende:

« Artikel 55ter. — Artikel 180 van dezelfde gecoördineerde wetten wordt vervangen door de volgende bepaling:

« Zijn geen vereffenaars benoemd, dan worden de vennoten-zaakvoerders in de vennootschappen onder firma en in de commanditaire vennootschappen, alsook de bestuurders en zaakvoerders in de naamloze vennootschappen, in de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid en in de coöperatieve vennootschappen ten aanzien van derden als vereffenaars beschouwd.

Hetzelfde geldt in geval van onmiddellijke afsluiting van de vereffening overeenkomstig artikel 177sexies. »

Verantwoording

Dit amendement streeft twee doelstellingen na:

— in artikel 180 moet een lacune betreffende de zaakvoerders van een B.V.B.A. worden aangevuld;

B) Le présent sous-amendement vise, en ce qui conerne les sociétés coopératives à responsabilité limitée, à aligner le régime de communication des documents aux associés en vue de l'assemblée générale devant se prononcer sur la dissolution sur celui que prévoient les articles 40 et 45bis, tels que sous-amendés par le Gouvernement et l'amendement du Gouvernement à l'article 39 en ce qui concerne les autres assemblées générales. Les règles d'évaluation sont celles prescrites à l'article 40 de l'arrêté royal du 8 octobre 1976.

L'amendement de M. Cannaerts, insérant un article 55*bis*, tel que sous-amendé par M. Vandenberghe, est approuvé à l'unanimité des 15 membres présents.

L'amendement insérant un article 55*ter* est retiré.

L'amendement insérant un article 55*quater* est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

3) Article 55*ter* (nouveau) proposé par M. Vandenberghe (art. 75 du texte adopté)

M. Vandenberghe présente l'amendement suivant:

« Art. 55ter (nouveau)

« Insérer un article 55ter, libellé comme suit:

« Article 55ter. — L'article 180 des mêmes lois coordonnées est remplacé par la disposition suivante:

« À défaut de nomination de liquidateurs, les associés gérants dans les sociétés en nom collectif ou en commandite, et les administrateurs ou les gérants dans les sociétés anonymes, les sociétés privées à responsabilité limitée et les sociétés coopératives, seront, à l'égard des tiers, considérés comme liquidateurs.

Il en va de même en cas de clôture immédiate de la liquidation conformément à l'article 177sexies. »

Justification

Le présent amendement poursuit deux objectifs:

— le premier consiste à combler une lacune de l'article 180, en ce qui concerne les gérants de S.P.R.L.;

— artikel 177sexies (ingevoegd door artikel 55 van het ontwerp zoals geamendeerd en gesubamendeerd) bepaalt inzonderheid dat de rechter kan overgaan tot de onmiddellijke afsluiting van de vereffening van een niet langer actieve vennootschap zonder daarbij een vereffenaar te moeten benoemen.

Artikel 180 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen bepaalt evenwel dat wanneer de vennootschap geen vereffenaars heeft benoemd, de zaakvoerders en bestuurders ten aanzien van derden als vereffenaars worden beschouwd.

Voornoemd artikel moet dan ook worden aangevuld teneinde te voorzien in het geval van een vereffening zonder vereffenaar die overeenkomstig artikel 177sexies door een rechtbank wordt uitgesproken.

Dit amendement wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

4) Artikel *55quater* (nieuw) voorgesteld door de Regering (art. 77 van de aangenomen tekst)

De Regering dient het volgende amendement in:

« Een artikel 55quater (nieuw) invoegen, luidende:

« Art. 55quater

« In artikel 190bis van dezelfde gecoördineerde wetten, ingevoegd bij de wet van 29 juni 1993, worden de woorden « en 122, § 3 » vervangen door de woorden « 122, § 3 en 122ter. »

Verantwoording

Dit amendement strekt tot het wegwerken van een vergetelheid van de wet van 29 juni 1993. Zoals voor de N.V. (art. 72 van de gecoördineerde wetten) wordt het besluit tot kapitaalsvermindering voor een B.V.B.A. aan de opsomming van artikel 190bis toegevoegd.

Het amendement wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

5) Artikel *55quinquies* (nieuw) voorgesteld door de heer Vandenberghe (art. 77 van de aangenomen tekst)

De heer Vandenberghe dient het volgende amendement in:

« Art. 55quinquies

« Een artikel 55 quinquies (nieuw) invoegen, luidende:

— l'article 177sexies (introduit par l'article 55 du projet tel qu'amendé et sous-amendé) prévoit notamment que le juge peut procéder à la clôture immédiate de la liquidation d'une société « dormante » sans nommer de liquidateur.

Or, l'article 180 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales dispose qu'à défaut de nomination — par la société — de liquidateurs, les gérants ou administrateurs sont, à l'égard des tiers, considérés comme liquidateurs.

Il s'impose par conséquent de compléter l'article 180 de manière à rencontrer l'hypothèse d'une liquidation sans liquidateur prononcée par le tribunal conformément à l'article 177sexies.

Cet amendement est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

4) Article *55quater* (nouveau), proposé par le Gouvernement (art. 77 du texte adopté)

Le Gouvernement présente l'amendement suivant:

« Insérer un article 55quater (nouveau), libellé comme suit:

« Art. 55quater

« À l'article 190bis des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 29 juin 1993, les mots « et 122, § 3 » sont remplacés par les mots « 122, § 3 et 122ter. »

Justification

Le présent amendement vise à remédier à une omission de la loi du 29 juin 1993. Comme pour la S.A. (art. 72 des lois coordonnées), la décision portant sur la réduction du capital pour une S.P.R.L. est ajoutée à l'énumération figurant à l'article 190bis.

L'amendement est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

5) Article *55quinquies* (nouveau), proposé par M. Vandenberghe (art. 77 du texte adopté)

M. Vandenberghe dépose l'amendement suivant:

« Art. 55quinquies

« Insérer un article 55quinquies, libellé comme suit:

« Artikel 55quinquies. — In artikel 190bis, § 1, 5°, ingevoegd bij de wet van 29 juni 1993, worden de woorden « 147quinquies, 147sexies, 158bis » ingevoegd tussen de woorden « naar artikel 70bis, » en « naar artikel 167. »

Verantwoording

Het amendement strekt ertoe artikel 190bis, § 1, 5°, van de vennootschappenwet aan te vullen, derwijze dat de artikelen 147quinquies, 147sexies en 158bis betreffende de coöperatieve vennootschappen afgedekt worden en zo een onachtzaamheid rechtgezet wordt.

Het amendement wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikelen 56 en 57 (art. 78 en 79 van de aangenomen tekst)

De minister houdt de volgende uiteenzetting:

« Deze artikelen behandelen de problematiek van de minderheidsaandeelhouders.

De artikelen 56 en 57 voorzien in een daadwerkelijke procedure van uitsluiting van een deel van de aandeelhouders van de vennootschap.

Het eerste artikel is van toepassing op de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid en de naamloze vennootschappen die geen openbaar beroep op het spaarwezen hebben gedaan.

Wanneer één of meer vennoten alleen of gezamenlijk effecten bezitten die ten minste 30 pct. vertegenwoordigen van de stemmen verbonden aan het geheel van de bestaande effecten, kunnen zij van een vennoot die door zijn gedragingen de belangen van de vennootschap op zo'n ernstige wijze schaadt dat hij in redelijkheid niet langer als vennoot kan worden geduld, in rechte vorderen dat hij zijn aandelen aan de eiser(s) overdraagt.

Artikel 57 betreft de omgekeerde situatie, waar een vennoot door de gedragingen van één of meer vennoten in zijn rechten of belangen wordt geschaad: de benadeelde vennoot kan van deze laatsten in rechte vorderen dat zijn aandelen worden overgenomen.

De werking van artikel 56 is er dus daadwerkelijk op gericht dat een lid van een vennootschap ten aanzien van wie er betwisting bestaat, juridisch kan worden uitgesloten.

De rest van het artikel heeft in wezen een aanvullend karakter. Paragraaf 5 bepaalt immers dat indien de statuten of een tussen de aandeelhouders gesloten overeenkomst (buiten de statuten om) in een uitstapregeling voorzien, deze ook van toepassing is.

« Article 55quinquies. — À l'article 190bis, § 1er, 5°, inséré par la loi du 29 juin 1993, les mots « 147quinquies, 147sexies, 158bis » sont insérés entre les mots « à l'article 70bis, » et les mots « à l'article 167. »

Justification

Le présent amendement a pour objet de compléter l'article 190bis, § 1er, 5°, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, de manière à y viser les articles 147quinquies, 147sexies et 158bis relatifs aux sociétés cooopératives et de réparer ainsi une omission.

L'amendement est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Articles 56 et 57 (art. 78 et 79 du texte adopté)

Le ministre expose ce qui suit:

« Ces articles visent la problématique des actionnaires minoritaires.

Les articles 56 et 57 prévoient une véritable procédure d'exclusion d'une partie des actionnaires de la société.

Le premier de ces articles s'applique aux sociétés privées à responsabilité limitée et aux sociétés anonymes qui n'ont pas fait un appel public à l'épargne.

Il est prévu que lorsqu'un ou plusieurs associés détiennent conjointement ou séparément des titres représentant au moins 30 p.c. des voix attachées à l'ensemble des titres existants, ils peuvent demander en justice qu'un associé — dont le comportement nuit aux intérêts de la société au point que le maintien de la qualité d'associé ne puisse être raisonnablement toléré — cède ses parts ou actions au(x) demandeur(s).

L'article 57 vise la situation inverse, où un associé est lésé dans ses droits ou ses intérêts par le comportement d'un ou de plusieurs autres associés: l'associé lésé peut intenter une action en justice contre ces derniers afin d'obtenir la reprise de ses parts ou actions.

L'action prévue à l'article 56 est donc véritablement une action d'exclusion judiciaire d'un membre d'une société, qui fait l'objet d'une certaine contestation.

Le reste de l'article est essentiellement rédigé sur le mode supplétif. Le § 5 prévoit en effet que si les statuts d'une société ou les conventions extra-statutaires entre actionnaires prévoient un mécanisme de sortie, celui-ci s'appliquera.

Tot besluit, de onderzochte artikelen willen tegemoetkomen aan situaties die zich kunnen voordoen in het leven van een onderneming, wanneer er conflicten ontstaan tussen sommige groepen zogenaamde « referentie »-aandeelhouders en andere aandeelhouders.

Om een oplossing te bieden voor gevallen waar er een volledige impasse is en om een vereffeningsprocedure te voorkomen (zoals die onder het huidige vennootschapsrecht bestaat), voorziet het ontwerp in de hierboven beschreven *sui generis*-procedure en geeft het aan dat deze een aanvullend karakter heeft, omdat de vaststelling van de prijs van de in te kopen aandelen het essentiële is. »

Artikel 56 (art. 78 van de aangenomen tekst)

Een lid vraagt of artikel 56 ook van toepassing is, als het gaat om het uitsluiten van een meerderheidsaandeelhouder (die bij voorbeeld 25 pct. van de aandelen bezit) door minderheidsaandeelhouders (die samen bij voorbeeld over 30 pct. van de aandelen beschikken).

De minister antwoordt bevestigend.

Een lid zou de draagwijdte willen kennen van de woorden « ...belangen van de vennootschap ... schaadt. »

De minister antwoordt dat men de conflicten bedoelt die aan het beslissingsmechanisme van de vennootschap afbreuk doen en die de organen van de vennootschap verlammen.

Een lid vraagt of de tekst ook het geval beoogt waar de uit te sluiten vennoot een concurrent is. Als een pakket aandelen overhandigd worden, kan het immers bij toeval de eigendom worden van een concurrent van de vennootschap.

De minister antwoordt eerst dat deze situatie niet in het toepassingsgebied van artikel 56 valt. Het gaat immers om een beslissing die op grond van beheers- of opportuniteitsoverwegingen wordt genomen.

De vorige spreker merkt op dat in het bedoelde geval de concurrent in kennis zal kunnen worden gesteld van inlichtingen, die kunnen de vennootschap benadelen.

De minister geeft toe dat in dit laatste geval artikel 56 toch zou kunnen worden toegepast.

Een lid zou de *ratio legis* van artikel 56 willen kennen, hetgeen een criterium zou kunnen zijn voor de interpretatie van de begrippen die daar gehanteerd worden.

Het lid vraagt of een dergelijke procedure beleidsmatig verantwoord is.

En conclusion, les articles à l'examen tendent à rencontrer les situations susceptibles de se présenter dans la vie d'une entreprise où surgissent des conflits entre certains groupes d'actionnaires dits de « référence » et d'autres actionnaires.

Pour porter remède aux cas où l'on aboutit à un blocage complet et pour éviter une procédure de liquidation (comme le veut le droit des sociétés à l'heure actuelle), le projet prévoit la procédure *sui generis* décrite plus haut, en indiquant qu'elle est supplétive, puisque l'essentiel est la fixation du prix des actions à racheter. »

Article 56 (art. 78 du texte adopté)

Un membre demande si l'article 56 s'applique aussi en cas d'exclusion d'un actionnaire majoritaire (détenant, par exemple, 25 p.c. des parts) par des actionnaires minoritaires (disposant ensemble, par exemple, de 30 p.c. des parts).

Le ministre répond par l'affirmative.

Un membre aimerait que soit précisée la portée des mots « nuit aux intérêts de la société ».

Le ministre répond que l'on entend par là les conflits qui portent préjudice aux mécanismes de décision de la société et qui paralysent le fonctionnement de ses organes.

Un membre demande si le texte envisage également le cas où l'associé à exclure est un concurrent. Quand un lot d'actions est cédé, il peut devenir fortuitement la propriété d'un concurrent de la société.

Le ministre répond que cette situation n'entre pas dans le champ d'application de l'article 56. Il s'agit, en effet, d'une décision qui se prend sur la base de considérations de gestion ou d'opportunité.

Le préopinant fait remarquer que dans le cas visé, des informations de nature à porter préjudice à la société pourront être portées à la connaissance du concurrent.

Le ministre reconnaît que, dans ce dernier cas, l'article 56 pourrait quand même trouver à s'appliquer.

Un membre aimerait connaître la *ratio legis* de l'article 56; elle pourrait servir de critère d'interprétation pour les notions qui y sont utilisées.

Il demande si une telle procédure se justifie d'un point de vue stratégique.

Krachtens de thans bestaande wetgeving moet in de bedoelde gevallen de vennootschap ontbonden worden, en een nieuwe vennootschap worden opgericht, hetgeen een negotiatie tussen de verschillende betrokkenen veronderstelt. Hier heeft men integendeel te maken met een soort onteigening van aandelen om privé-belangen. Dit is een zeer delicate en gevaarlijke operatie, waarbij het niet altijd evident is dat het belang van de instelling als dusdanig gediend wordt, en waarbij het recht van de sterkste zou kunnen spelen.

Daarom moet deze procedure minstens zeer strikt geïnterpreteerd worden, en moet ze gepaard gaan met waarborgen ten overstaan van diegenen die het risico lopen uitgesloten te worden.

Een vorige spreker vraagt of de ondernemingswereld een dergelijke maatregel vraagt. Of gaat het integendeel om een louter juridische constructie?

De minister antwoordt dat de voorgestelde tekst voortvloeit uit de praktijk en wordt ingegeven door bepaalde kringen van K.M.O.'s in het noorden van het land, die daardoor bepaalde familieconflicten menen te kunnen oplossen.

Voor het overige werd deze tekst door een amendement van de heer De Clercq in het ontwerp ingevoerd.

Een lid onderstreept dat er een bijkomend probleem zou kunnen rijzen wanneer de kwestieuze aandelen onverdeeld zijn of wanneer vruchtgebruik en blote eigendom zijn gesplitst, waardoor bij voorbeeld degene die het stemrecht uitoefent belangrijke schade zou kunnen toebrengen aan de vennootschap, terwijl anderzijds minderjarigen of erfgenamen die over de blote eigendom beschikken, door deze maatregel ook zouden kunnen worden geschaad, ondanks het feit dat ze niet rechtstreeks betrokken zijn in het beheer.

Een ander lid merkt op dat de tekst bepaalt: « De aandeelhouders op naam worden verwittigd ». Dit betekent dat men deze aandeelhouders mee in het geding wenst te betrekken. Als de vennoten waarvan sprake in § 2 van het voorgestelde artikel 190*ter* de uitsluiting van de betrokken vennoot van de rechter verkrijgen, ziet het lid niet in waarom de andere aandeelhouders niet eveneens het recht krijgen om die aandelen pondspondsgewijze te verwerven.

Waarom kunnen enkel en alleen degenen die minstens de 30 pct. bezitten, de aandelen van de uitgesloten vennoot afkopen?

De minister antwoordt dat de partijen in het geding deze laatste hoedanigheid zullen hebben hetzij op grond van de wet (*cf.* de 30 pct. bedoeld in § 2) hetzij op grond van de statuten (zie § 7). Een vennootschap kan dus perfect een overeenkomst sluiten, waarin wordt bepaald dat de aandelen pondspondsgewijze zullen worden verdeeld.

En vertu de la législation actuelle, dans les cas visés, la société doit être dissoute et une nouvelle société créée, ce qui suppose une négociation entre les différentes parties intéressées. Ici, au contraire, on a affaire à une sorte d'expropration de titres au profit d'intérêts particuliers. C'est là une opération très délicate et dangereuse, dont on ne peut pas toujours être certain qu'elle sert l'intérêt de l'institution et dans laquelle la loi du plus fort pourrait prévaloir.

C'est pourquoi cette procédure devra à tout le moins être interprétée de façon très stricte et prévoir des garanties pour ceux qui risquent l'exclusion.

Un préopinant aimerait savoir si le monde des entreprises est demandeur ou si cette mesure n'est, au contraire, qu'une pure construction juridique.

Le ministre répond que le texte proposé résulte de la pratique et est inspiré par certains milieux de P.M.E. du nord du pays qui pensent pouvoir résoudre par là certains conflits familiaux.

Pour le reste, ce texte a été inséré dans le projet suite à un amendement de M. De Clercq.

Un membre souligne qu'un problème supplémentaire pourrait se poser lorsque les titres en question sont indivis ou que l'usufruit et la nue-propriété sont dissociés, ce qui pourrait par exemple avoir pour conséquence que celui qui exerce le droit de vote pourrait causer un préjudice grave à la société, cependant que des mineurs d'âge ou des héritiers disposant de la nue-propriété pourraient aussi se trouver gravement lésés par cette mesure, quoique n'étant pas directement associés à la gestion.

Un autre membre observe que le texte précise que les porteurs d'actions nominatives sont informés. Cela signifie que l'on souhaite impliquer davantage ces actionnaires dans la procédure. Si les associés dont il est question au § 2 de l'article 190*ter* obtiennent l'exclusion judiciaire de l'associé, l'intervenant ne voit pas pourquoi les autres actionnaires n'auraient pas aussi le droit d'acquérir ces actions au marc le franc.

Pourquoi ceux qui possèdent au moins 30 p.c. des actions sont-ils les seuls à pouvoir racheter les titres de l'associé exclu?

Le ministre répond que les parties à l'instance auront cette qualité soit en vertu de la loi (*cf.* les 30 p.c. du § 2) soit en vertu des statuts (*cf.* le § 7). Une société peut donc parfaitement adopter une convention dans laquelle il est stipulé que les actions seront redistribuées au marc le franc.

Bij artikel 56 dient de heer Van Thillo het volgende amendement in:

« Het voorgestelde artikel 190ter, § 3, aan te vullen als volgt:

« De houders van aandelen aan toonder worden verwittigd door middel van een aankondiging die in één of meer bladen met een ruime verspreiding wordt geplaatst. »

Verantwoording

Het is belangrijk een publikatieplicht in te voeren zodat ook de aandeelhouders aan toonder worden geinformeerd. Paragraaf 5 van hetzelfde artikel bepaalt immers dat het statutair voorkooprecht dient te worden toegekend aan de vennoten voor zover zij partij zijn in het geding. De publikatie geeft aan de aandeelhouders van toonderaandelen de mogelijkheid tussen te komen in het geding om aldus ook een voorkooprecht te bekomen.

De minister antwoordt dat de vraag rijst of de houders van aandelen aan toonder zich voor de rechter zullen komen verdedigen, om de uitsluiting te vragen van de aandeelhouders waarvan het gedrag de belangen van de vennootschap ernstig schaadt. Of moeten ze integendeel enkel en alleen van de afkoop van de aandelen worden verwittigd, zoals gebeurt bij een openbaar overnamebod?

De indiener van het amendement blijft erbij dat er vanuit dit standpunt geen onderscheid bestaat tussen de houders van aandelen aan toonder en de houders van aandelen op naam.

Iemand kan immers van de ene dag op de andere zijn aandelen aan toonder laten leggen of omgekeerd. Ofwel moet iedereen verwittigd worden, ofwel niemand. Het lid geeft de voorkeur aan de eerste oplossing omdat men op die manier correct is ten aanzien van de ganse vennootschap.

Een lid vraagt of artikel 56 op alle vennnootschappen slaat.

Hij merkt op dat de procedure slechts kan worden toegepast op de niet ter beurze genoteerde aandelen, vermits er voor de andere een markt bestaat waar de aandelen kunnen worden verhandeld, zodanig dat er een objectieve waarde kan worden bepaald.

De minister herinnert eraan dat het enkel op B.V.B.A.'s en besloten N.V.'s slaat, die geen publiek beroep doen op het spaarwezen.

De vorige spreker verwijst naar artikel 126 en 127 betreffende de B.V.B.A.'s, waar het systeem van de pondspondsgewijze verdeling wordt toegepast. Zou men hier niet dezelfde bepaling moeten invoegen, om de verhoudingen niet in het gedrang te brengen, bij-

À l'article 56, M. Van Thillo dépose l'amendement suivant:

« Compléter l'article 190ter, § 3, proposé par la disposition suivante:

« Les porteurs de parts ou d'actions au porteur sont avertis par l'insertion d'une demande dans un ou plusieurs journaux à large diffusion. »

Justification

Il importe d'instaurer une obligation de publication, de manière que les porteurs de parts ou d'actions au porteur soient également informés. En effet, selon le § 5 du même article, il y a lieu d'octroyer le droit de préemption statutaire aux associés pour autant qu'ils soient parties à la cause. La publication permet aux porteurs de parts ou d'actions au porteur d'intervenir à la cause, pour obtenir également un droit de préemption.

Le ministre répond que la question est de savoir si les détenteurs de parts ou d'actions viendront se défendre devant le juge pour demander l'exclusion des actionnaires dont le comportement nuit gravement aux intérêts de la société. Ou doivent-ils au contraire être informés seulement du rachat des titres comme lors d'une offre publique d'achat?

L'auteur de l'amendement maintient que, de ce point de vue, il n'y a pas de différence entre les détenteurs d'actions au porteur et les détenteurs d'actions nominatives.

Chacun peut, en effet, du jour au lendemain, faire enregistrer ses actions au porteur ou l'inverse. Ou bien tout le monde doit être informé, ou bien personne ne doit l'être. Le membre préfère la première solution, parce qu'ainsi, on agit correctement vis-à-vis de l'ensemble de la société.

Un membre demande si l'article 56 couvre toutes les sociétés.

Il fait remarquer que la procédure ne peut être appliquée qu'à des actions qui ne sont pas cotées en bourse, puisqu'il existe pour les autres un marché où les actions peuvent être négociées, si bien qu'une valeur objective peut leur être attribuée.

Le ministre rappelle que l'article 56 n'est applicable qu'aux S.P.R.L. et aux sociétés anonymes qui ne recourent pas à l'épargne publique.

Le préopinant se réfère aux articles 126 et 127 relatifs aux S.P.R.L. où est appliqué le système de la répartition au marc le franc. Ne devrait-on pas prévoir ici la même disposition, afin de ne pas compromettre les rapports, par exemple dans une

voorbeeld in een familiale vennootschap, waar er twee of drie kinderen zijn die elk een tak vertegenwoordigen. Men moet vermijden de structuur van de vennootschap grondig te wijzigen.

Voorgesteld wordt te bepalen dat alle andere aandeelhouders (aan toonder of op naam) zich partij in het geding kunnen stellen.

Als een vennoot bij vonnis wordt gedwongen zijn aandelen te verkopen, zouden al degenen die het bewijs kunnen leveren dat ze aandelen op naam of aan toonder bezitten, het recht hebben aan de aankoop deel te nemen naar evenredigheid van het aantal aandelen in hun bezit.

De minister antwoordt als volgt:

« 1° De voorgestelde tekst verwijst naar de wet op de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid aangezien in § 9 van dit artikel gesteld wordt dat de artikelen 41, § 2, 126 en 127 niet van toepassing zijn.

2° Wat de vraag betreft aan welke aandeelhouders kennis moet worden gegeven, vermeldt de tekst de aandeelhouders op naam omdat zij gemakkelijker te vinden zijn. De verplichting tot kennisgeven strekt zich echter uit tot alle aandeelhouders.

Dit belet evenwel niet dat op grond van artikel 17 van het Gerechtelijk Wetboek de houders van effecten, indien zij daarbij een belang hebben, in het geding kunnen tussenkomen. »

Gelet op de consensus in de commissie heeft de minister geen bezwaar tegen het amendement van de heer Van Thillo, hoewel het ontegensprekelijk financiële gevolgen voor de vennootschap zal hebben.

Hij acht het wel wenselijk dat het amendement door sommige commissieleden mede ondertekend wordt.

Een lid is daartoe bereid. Wel zou hij de Nederlandse tekst beter willen afstemmen op de Franse. Hij stelt voor, geïnspireerd door het woord « journaux » in de Franse tekst, om het woord « bladen » te vervangen door het woord « dagbladen ».

De heer Van Thillo stemt hiermee in.

« 3° Wat het pondspondsgewijs verdelen van de aandelen van de uitgesloten vennoot betreft, zou een dergelijke werkwijze overwogen kunnen worden in het kader van artikel 56. Nagegaan moet worden of ons gerechtelijk recht dit toelaat, anders moet een bijzondere bepaling worden opgenomen. »

Er wordt opgemerkt dat het verslag van de Kamer daaromtrent geen verduidelijking inhoudt.

société familiale où deux ou trois enfants représentent chacun une branche d'activité. Il faut éviter de modifier de fond en comble la structure de la société.

Il est proposé de prévoir que tous les autres détenteurs de parts ou actions au porteur ou nominatives peuvent intervenir à la cause.

Si un associé est contraint par jugement de vendre ses parts ou actions, tous ceux qui peuvent apporter la preuve qu'ils possèdent des parts ou actions nominatives ou au porteur devraient avoir le droit de participer au rachat proportionnellement au nombre de parts ou actions qu'ils détiennent.

Le ministre répond comme suit:

« 1° Le texte proposé fait référence à la loi sur les sociétés privées à responsabilité limitée puisqu'au § 9 de l'article, il est précisé que les articles 41, § 2, 126 et 127 ne sont pas d'application.

2° Quant à la question de savoir quels actionnaires doivent être avertis, le texte mentionne les actionnaires nominatifs parce qu'ils sont plus faciles à situer. L'obligation d'avertir s'applique cependant à tous les actionnaires.

Toutefois, ceci n'exclut pas que, sur la base de l'article 17 du Code judiciaire, des porteurs de titres puissent, en raison de l'existence d'un intérêt dans leur chef, intervenir à la cause. »

En raison du consensus qui s'est dégagé au sein de la commission, le ministre ne voit pas de raisons de s'opposer à l'amendement de M. Van Thillo, bien qu'il implique inéluctablement des conséquences financières pour la société.

Il considère cependant souhaitable que l'amendement soit cosigné par d'autres commissaires.

Un membre s'y déclare disposé, mais il souhaiterait une meilleure harmonisation du texte néerlandais et du texte français. Il propose de remplacer dans le texte néerlandais le mot « bladen » par le mot « dagbladen » qui est plus conforme au terme français « journaux ».

M. Van Thillo marque son accord.

« 3° En ce qui concerne la répartition au marc le franc des actions de l'associé exclu, on pourrait envisager un tel procédé dans le cadre de l'article 56. Il convient de vérifier si notre droit judiciaire le permet, faute de quoi une disposition spéciale devrait être prévue. »

Il est fait remarquer que le rapport de la Chambre n'apporte aucun éclaircissement à cet égard.

Een lid is van mening dat artikel 56 een ernstige aantasting van het eigendomsrecht betekent. Is deze bepaling niet strijdig met artikel 16 van de Grondwet?

Wellicht voor de eerste keer gebeurt er een onteigening in de privé-sector. Hoewel de spreker het doel van dit artikel, de bescherming van de vennootschap, kan onderschrijven, vindt hij dat het middel dat hier wordt voorzien, de onteigening van de vennoot die de belangen van de vennootschap schaadt, ook misbruikt kan worden. De rechtbanken zullen dan ook zeer voorzichtig moeten zijn en zorgvuldig de belangen van de vennootschap en de eigendomsrechten van de vennoot tegen elkaar afwegen.

De minister merkt op dat het eigendomsrecht in onze wetgeving op veel verschillende manieren wordt beperkt.

Een lid wijst erop dat er nu al een regeling bestaat bij betwistingen tussen vennoten: men denke aan de echtscheidingsproblemen, waar de rechtbank een commissaris kan aanduiden om het stemrecht op de kwestieuze aandelen uit te oefenen. Iemand die bijvoorbeeld 51 pct. van de aandelen bezit en die de minderheidsparticipant wil benadelen, zou via het stemrecht uitgeschakeld kunnen worden, maar zou nooit van zijn eigendomsrecht kunnen worden beroofd.

De minister antwoordt dat de voorgestelde tekst niet werd onderzocht vanuit het standpunt van een voorlopige of gerechtelijke bewindvoerder, of van een commissaris.

Hij heeft geen bezwaar tegen de voorgestelde tekst (hoewel men aan een minderheid toestaat de meerderheid uit te sluiten), omdat de wilsautonomie van de partijen, onder meer wat de vaststelling van de prijs betreft, in acht wordt genomen.

Een lid vraagt of men in het kader van § 7 in een bepaalde formule van bescherming mag voorzien die minder dwingend is dan die bepaald in § 2.

Is artikel 56 integendeel dwingend, onder meer wat het percentage van aandeelhouders betreft?

De minister antwoordt dat artikel 56 dwingend is in de mate dat het bepaalt (§ 7, *in fine*): «... tenzij gebleken is dat met toepassing van deze regeling geen oplossing kan worden verkregen».

Het criterium is dus de mogelijkheid om het conflict op te lossen. Met de hierboven vermelde bewoordingen wordt geen bepaald percentage bedoeld.

De statuten bepalen de middelen die aan de minderheid worden gegeven, alsook het percentage dat deze minderheid moet vertegenwoordigen.

Un membre est d'avis que l'article 56 constitue une atteinte sérieuse au droit de propriété. Cette disposition n'est-elle pas contraire à l'article 16 de la Constitution?

Pour la première fois peut-être une expropriation a lieu dans le secteur privé. Bien que l'intervenant souscrive à l'objectif de l'article à l'examen, à savoir la protection de la société, il considère néanmoins que le moyen ici prévu, à savoir l'expropriation de l'associé portant préjudice aux intérêts de la société, peut être aussi utilisé à mauvais escient. Les tribunaux devront donc se montrer très vigilants et examiner soigneusement et de façon contradictoire les intérêts de la société et le droit de propriété de l'associé.

Le ministre fait remarquer que, dans notre Constitution, le droit de propriété est limité de diverses façons.

Un membre fait remarquer qu'il existe déjà aujourd'hui une réglementation relative aux litiges entre associés: que l'on songe aux problèmes liés au divorce, où le tribunal peut désigner un commissaire qui exercera le droit de vote pour les actions litigieuses. Une personne qui possède par exemple 51 p.c. des parts ou actions et qui cherche à préjudicier l'actionnaire minoritaire pourrait être neutralisée par le biais du droit de vote, mais ne pourrait en aucun cas se voir privée de son droit de propriété.

Le ministre répond que le texte proposé n'a pas été étudié du point de vue d'un administrateur provisoire ou judiciaire, ou d'un commissaire.

Il n'a pas d'objections à l'encontre du texte proposé (bien qu'on y permette à une minorité d'exclure une majorité), puisque l'autonomie de la volonté des parties, notamment en ce qui concerne la fixation du prix, est prise en considération.

Un membre demande s'il est possible de prévoir dans le cadre du § 7 une formule de protection qui soit moins contraignante que celle prévue au § 2.

L'article 56 est-il au contraire impératif, notamment en ce qui concerne le pourcentage des porteurs de parts ou d'actions?

Le ministre répond que l'article 56 est impératif dans la mesure où il prévoit (§ 7, *in fine*): «... à moins que cette procédure s'avère inopérante».

Le critère est donc la possibilité de trouver une solution au litige. La formulation précitée ne fait pas mention d'un pourcentage précis.

Les statuts définissent les moyens qui sont donnés à la minorité, ainsi que le pourcentage que cette minorité doit représenter.

Een lid geeft het voorbeeld van een vennootschap waarvan de statuten bepalen dat een meerderheid van 51 pct. de aandelen van een minderheid van 49 pct. mag afkopen.

Wat gebeurt er indien de drempel van 51 pct. niet wordt bereikt?

Kan men beschouwen dat met toepassing van deze regeling geen oplossing kan worden verkregen?

De minister antwoordt bevestigend. Artikel 190*ter*, § 2, zal van toepassing zijn. Zelfs als de statuten 51 pct. vereisen, zullen 30 pct. voldoende zijn om een vordering te kunnen inleiden.

De heer Barzin dient het volgende amendement in:

« In § 2 van het voorgestelde artikel 190ter de woorden « de belangen » te vervangen door de woorden « de werking. »

Verantwoording

De verwijzing naar de belangen van de vennootschap is dubbelzinnig omdat aldus wordt gesuggereerd dat het een zaak van economische opportuniteit betreft, wat in strijd is met het vrije ondernemerschap.

De heer Barzin licht zijn amendement bij artikel 56 toe. Hij heeft vooreerst een tekstuele bedenking bij de woorden « exiger en justice » die hij zou vervangen door het woord « demander ». Het eerste lid van § 2 hanteert voorts een terminologie die aan het strafrecht ontleend blijkt. Dit is met name het geval voor de woorden « le comportement nuit » en « toléré ». Het artikel beoogt kennelijk te beletten dat iemand de werking van de vennootschap belemmert (« que quelqu'un fasse obstruction au fonctionnement »). De term « de werking » verdient de voorkeur boven de term « de belangen », want « de belangen » kunnen ook een uiteenlopende visie op een economische opportuniteit betreffen. Een afwijkende mening mag op zich geen grond tot uitsluiting van een vennoot vormen.

Een lid voegt hieraan toe dat de vordering, waarvan sprake in § 2, slechts zou mogen worden ingesteld wanneer iemand intentioneel de belangen van de vennootschap schaadt. Men kan zulks immers ook onopzettelijk doen.

De heer Dieux merkt op dat deze bepaling geïnspireerd is op het Nederlandse recht waar reeds een procedure van gedwongen overdracht bestaat. Het artikel 190*ter* biedt een alternatief voor de gerechtelijke ontbinding van vennootschappen zoals die in artikel 1871 van het Burgerlijk Wetboek is voorgeschreven. Volgens dit klassieke systeem kan een vennoot de ontbinding vorderen indien daartoe wettige redenen bestaan zoals een ernstig gebrek aan verstandhouding tussen de vennoten. De ontbinding dient evenwel niet noodzakelijk de belangen van de

Un membre donne l'exemple d'une société dont les statuts prévoient qu'une majorité de 51 p.c. peut racheter les parts d'une minorité de 49 p.c.

Qu'arrive-t-il si le seuil de 51 p.c. n'est pas atteint?

Peut-on considérer qu'en appliquant la présente disposition, aucune solution ne peut être trouvée?

Le ministre répond par l'affirmative. L'article 190*ter*, § 2, sera applicable. Même si les statuts exigent 51 p.c., 30 p.c. seront suffisants pour intenter une action.

M. Barzin dépose l'amendement suivant:

« Au § 2 de l'article 90ter proposé, remplacer les mots « aux intérêts » par les mots « au fonctionnement. »

Justification

La référence aux intérêts de la société est équivoque, laissant entendre qu'il pourrait s'agir d'un choix économique, ce qui est contraire à la liberté d'entreprendre.

M. Barzin commente son amendement à l'article 56. Il se déclare tout d'abord réservé à propos des mots « exiger en justice » qu'il souhaiterait voir remplacés par le mot « demander ». Le premier alinéa du § 2 utilise une terminologie qui semble empruntée au droit pénal. Tel est notamment le cas pour les mots « le comportement nuit » et « toléré ». L'article vise manifestement à empêcher toute personne de nuire au fonctionnement de la société (« que quelqu'un fasse obstruction au fonctionnement... »). Le terme « au fonctionnement » doit être préféré aux mots « aux intérêts », car le terme « intérêts » peut faire référence à des vues divergentes sur une opportunité économique. Une divergence de vues ne peut constituer une cause d'exclusion d'un associé.

Un membre ajoute que l'action dont il est question au § 2 ne devrait pouvoir être intentée que lorsque quelqu'un porte intentionnellement préjudice aux intérêts de la société. Il se peut en effet que cela soit involontaire.

M. Dieux fait remarquer que cette disposition est inspirée du droit néerlandais où existe une procédure de cession forcée. L'article 190*ter* offre une alternative à la dissolution judiciaire de sociétés telle qu'elle est prévue à l'article 1871 du Code civil. En vertu de ce système classique, un associé peut demander la dissolution de la société s'il existe des justifications légales, par exemple une mésintelligence grave entre les associés. La dissolution ne sert pas nécessairement les intérêts des associés, qui souhaitent éventuellement poursuivre l'association. L'article 190*ter* offre aux tribu-

meerderheid der vennoten, die de vennootschap eventueel wensen voort te zetten. Artikel 190*ter* biedt de rechtbank een alternatief voor de draconische maatregel van de ontbinding. In plaats van de inderdaad vage formulering van dit artikel (« die door zijn gedragingen de belangen van de vennootschap op zo'n ernstige wijze schaadt ») kan men de gedwongen overdracht beschouwen als een alternatief voor de gerechtelijke ontbinding in geval van « een ernstig gebrek in de verstandhouding leidend tot een blokkering van de werking der organen ». Dit lost tevens het probleem inzake de term « belangen » op en komt tegemoet aan de bedenking om een intentioneel element in het betrokken artikel in te voegen, vermits dit begrepen is in de jurisprudentiële interpretatie van het begrip « ernstig gebrek in de verstandhouding ».

Indiener van het hierboven vermelde amendement is het niet eens met de invoeging van dit begrip vermits dit ook de hypothese omvat waarin iemand een meningsverschil heeft met één of meer vennoten die tenminste 30 pct. van de stemmen vertegenwoordigen.

De minister wijst erop dat met de woorden « de belangen van de vennootschap » in feite « het belang van de vennootschap » (« l'intérêt social ») wordt bedoeld.

Er wordt op gewezen dat het amendement niet het geval beoogt waarin een concurrent inlichtingen gebruikt waarvan hij in zijn hoedanigheid van aandeelhouder kennis heeft.

Een lid stelt dat de tekst tot doel heeft aan bepaalde aandeelhouders de mogelijkheid te geven zich tot de rechter te wenden. Het zal dus aan de rechter zijn om de tekst te interpreteren.

Een lid is van mening dat de bedoeling van het artikel zich niet beperkt tot de controle van het naleven van de legaliteit — hetgeen betekent dat de verweerder illegale daden zou plegen — maar ertoe strekt de belangen af te wegen; of het over concrete belangen of over een algemeen sociaal belang gaat, is niet relevant. Hierdoor wordt aan de rechter onvermijdelijk een beoordelingsbevoegheid gegeven over bepaalde beslissingen. Het lid is dus voorstander van de tekst zoals voorgesteld in het ontwerp.

Een ander lid meent dat er een gradatie bestaat tussen de begrippen « de belangen schaden » en « afbreuk doen aan de werking... ». In het eerste geval kan de vennootschap niet optimaal werken, zonder dat haar werking echt onmogelijk wordt gemaakt. In het tweede geval wordt de vennootschap totaal verlamd, omdat het gedrag van bepaalde personen alle beraadslaging verhindert.

De vraag is in welk stadium men wil tussenkomen. Zo het maar in het tweede stadium is, dan wordt het artikel nutteloos, want de essentie van de vennootschap bestaat niet meer. Een bedrijf vormt geen doel

naux une alternative à la règle draconienne de la dissolution. En lieu et place de la formulation assez vague de cet article (« dont le comportement nuit aux intérêts de la société »), on peut considérer la cession forcée comme une alternative à la dissolution judiciaire en cas « de mésintelligence grave conduisant au blocage du fonctionnement des organes ». Ceci résout en même temps le problème relatif à l'emploi du terme « intérêts » et tient compte de la réserve faite quant à l'introduction d'un élément intentionnel dans l'article concerné, puisqu'il est compris dans l'interprétation faite par la jurisprudence de la notion de « mésintelligence grave ».

L'auteur de l'amendement précité n'est pas d'accord pour que l'on introduise cette notion puisqu'elle comporte également l'hypothèse où une personne a une divergence d'opinions avec un ou plusieurs associés représentant au moins 30 p.c. des voix.

Le ministre fait remarquer que les mots « les intérêts de la société » signifient en fait « l'intérêt social ».

Il est fait observer que l'amendement n'envisage pas le cas où un concurrent fait usage d'informations dont il a pris connaissance en sa qualité de porteur de parts ou d'actions.

Un membre souligne que le texte a pour but de permettre à un certain nombre de porteurs de parts ou d'actions de s'adresser au juge. C'est à lui qu'incombera donc d'interpréter le texte.

Un membre est d'avis que l'objectif de l'article ne se limite pas au contrôle du respect de la légalité, ce qui signifie que la partie défenderesse se serait rendue coupable d'actes illégaux, mais vise à évaluer les intérêts véritables; qu'il s'agisse d'intérêts concrets ou de l'intérêt social ne constitue pas un élément pertinent. L'article confère incontestablement au juge la compétence pour statuer sur certaines décisions. L'intervenant est donc partisan de conserver le texte tel qu'il est proposé dans le projet de loi.

Un autre estime qu'il existe une gradation entre les notions « nuire aux intérêts » et « faire obstruction au fonctionnement ». Dans le premier cas, la société n'est pas en mesure de travailler de façon optimale, sans que son fonctionnement en devienne pour autant impossible. Dans le second cas, la société est totalement paralysée, parce que le comportement de certaines personnes empêche toute concertation.

La question est de savoir à quel stade l'on souhaite intervenir. Si l'intervention se situe au deuxième stade, l'article devient inutile, car l'essence même de la société n'existe plus. Une entreprise n'est pas une fin

op zich; zijn doel is het verwezenlijken van een zekere rentabiliteit voor diegenen die aan zijn activiteiten deelnemen, hetzij door het inbrengen van kapitaal, hetzij als werknemer of manager, hetzij als klant of collectiviteit... Vermits de doelgerichtheid van het bedrijf economisch is, is het lid voorstander van de tekst zoals voorgesteld in het wetsontwerp.

Nog een ander lid stelt vast dat bepaalde magistraten gewoon zijn door middel van hun vonnissen aan politiek te doen en vindt dat een zeer betwistbare praktijk. Als men hen de wettelijke mogelijkheid geeft de economische wereld te beïnvloeden, dan loopt men het risico terecht te komen in toestanden die strijdig zijn met het vrije ondernemerschap. De sociale partners zullen daarbij waarschijnlijk niet worden betrokken. Het lid zou dus zijn voorkeur geven aan andere vormen van bescherming.

De minister antwoordt dat de interpretatie van bepaalde begrippen door de rechter onvermijdelijk is. In het vennootschapsrecht is de betekenis van de basisnoties sinds 1935 tamelijk stabiel. In dit geval moet een technisch criterium worden toegepast, te weten dat de raad van bestuur in het belang van de vennootschap moet handelen.

Als men van de klassieke definitie van dit laatste begrip afwijkt, zal er een technisch probleem rijzen. « De belangen van de vennootschap schaden » betekent niet « keuzen van economische belang maken ».

Wat het geval Rossel betreft, dat zich enkele jaren geleden heeft voorgedaan, en waarnaar een lid heeft verwezen, herinnert de minister eraan dat in dit laatste geval er een aandeelhoudersovereenkomst bestond met de groep Hersant, zeggende dat Hersant, in geval van verkoop van een pakket aandelen, over een voorkooprecht zou beschikken.

Als de raad van bestuur zich op een bepaald ogenblik tegen dat voorkooprecht verzet, bestaat er een risico van blokkering.

Kan men zeggen dat in dat geval de belangen van de vennootschap worden geschaad?

Een lid merkt op dat in dat geval de werking van de vennootschap niet in het gedrang zou worden gebracht.

Men had integendeel de tussenkomst van Hersant als schadelijk voor de belangen van de vennootschap kunnen beschouwen, aangezien deze groep concurrerende publikaties exploiteert.

De minister antwoordt dat men zich kan afvragen of de twee aandeelhouders (de minderheidsaandeelhouder Hersant, en de meerderheidsaandeelhouder Urbain) ter gelegenheid van het uitoefenen van het voorkooprecht de werking van de vennootschap niet gingen blokkeren.

en soi; son objectif est d'atteindre une certaine rentabilité pour ceux qui participent à ses activités, soit par l'apport de capital, soit en qualité de travailleur ou de cadre, soit en qualité de client ou de collectivité. Puisque la raison d'être de l'entreprise est économique, l'intervenant est partisan du texte tel qu'il est proposé dans le projet de loi.

Un autre membre constate que certains magistrats font de la politique par le biais des jugements qu'il rendent et qu'il s'agit là d'une pratique très contestable. Si l'on donne aux juges la possibilité juridique d'influencer le monde économique, on court le risque de devoir affronter des situations en contradiction avec la liberté d'entreprise. Les partenaires sociaux n'y seront sans doute pas associés. L'intervenant préférerait donc d'autres formes de protection.

Le ministre répond que l'interprétation de certains concepts par le juge est inévitable. En droit des sociétés, la signification des concepts de base est relativement stable depuis 1935. En ce cas, il faut appliquer un critère technique, à savoir que le conseil d'administration doit agir dans l'intérêt de la société.

Si l'on s'écarte de la définition classique de ce dernier concept, il s'ensuivra un problème technique. « Nuire aux intérêts de la société » ne signifie pas « faire des choix économiques ».

En ce qui concerne le cas Rossel, qui remonte à quelques années, et auquel un membre a fait allusion, le ministre rappelle qu'il existait en la circonstance une convention entre actionnaires avec le groupe Hersant prévoyant un droit de préemption pour celui-ci en cas de vente d'un paquet d'actions.

Si à un moment donné le conseil d'administration s'oppose à ce droit de préemption, il y a un risque de blocage.

Peut-on dire alors qu'il est nui aux intérêts de la société?

Un membre fait remarquer que, dans ce cas, il n'est pas fait obstruction au fonctionnement de la société.

On aurait pu, au contraire, considérer l'intervention de Hersant comme nuisible aux intérêts de la société, étant donné que ce groupe exploite des publications concurrentes.

Le ministre répond qu'on est en droit de se demander si les deux actionnaires (le minoritaire Hersant et le majoritaire Urbain) en exerçant le droit de préemption n'allaient pas bloquer le fonctionnement de la société.

De blokkeringssituaties bedoeld in het artikel zijn o.m. de volgende: de algemene vergadering niet kunnen samenroepen, de jaarrekening niet kunnen goedkeuren.

Een lid is van mening dat de toepassingssfeer van artikel 190*ter* zich zou moeten beperken tot de gevallen waarin het gedrag van de betrokken vennoot onwettig is.

Er wordt hem geantwoord dat de tekst niet zo restrictief is. Een louter passieve aandeelhouder die systematisch negatief stemt, kan ook de belangen van de vennootschap schaden, zonder daarvoor onwettige daden te plegen.

De rechter zal moeten oordelen in hoeverre dat gedrag strijdig is met de belangen van de vennootschap.

De vorige spreker blijft erbij dat het begrip « werking » meer aangewezen is.

De minister merkt op dat dit begrip niet voor alle gevallen past. Men denke bijvoorbeeld aan de toestand waarin een meerderheidsaandeelhouder zijn wettelijke boekhoudkundige verplichtingen niet naleeft en door middel van fictieve verrichtingen bepaalde activa verduistert om ze naar « exotische » vennootschappen over te brengen. In een dergelijk geval kan men niet zeggen dat afbreuk wordt gedaan aan de werking van de vennootschap.

Een lid meent uit de verklaringen van de minister te kunnen afleiden dat het dus niet gaat om een procedure tot oplossing van conflicten tussen aandeelhouders, maar wel om een procedure die gevoerd wordt wanneer naar aanleiding van een belangenconflict tussen aandeelhouders de belangen van de onderneming worden geschaad. Het gaat dus niet om een procedure die uitsluitend naar een oplossing zoekt voor een geschil tussen twee groepen.

In deze context heeft men doen opmerken dat men niet lichtzinnig een geding aanhangig mag maken, en heeft een lid voorgesteld de woorden « les intérêts de la société » te vervangen door de woorden « l'intérêt social », wat fundamenteler is. Het kan evenwel zijn dat twee belangen ondergebracht worden onder de benaming « belang van de vennootschap » zonder daarom onwettig te zijn.

Om de vermeningvuldiging van de vorderingen te vermijden, stelt het lid voor te spreken van « intérêts fondamentaux » of « intérêts essentiels de la société ».

De minister antwoordt dat als men een nieuwe definitie of een juridische categorie wil invoeren, ze op juridisch en economisch vlak relevant moet zijn.

De invoeging van het woord « essentiels » of « fondamentaux » zou alleen een nuance van intensiteit toevoegen, hetgeen erop wijst dat het basisbegrip niet betrouwbaar is.

Les situations de blocage visées sont entre autres: impossibilité de convoquer l'assemblée générale, impossibilité d'approuver le bilan annuel.

Un membre pense que le champ d'application de l'article 190*ter* devrait se limiter aux cas où le comportement de l'associé concerné s'avère illégal.

Il lui est répondu que le texte n'est pas si restrictif. Un porteur de parts ou d'actions purement passif qui vote de façon systématiquement négative peut également nuire aux intérêts de la société, sans pour autant enfreindre la loi.

Le juge devra apprécier dans ce cas dans quelle mesure ce comportement est contraire aux intérêts de la société.

L'intervenant précédent maintient que la notion de « fonctionnement » est plus adéquate.

Le ministre fait remarquer que cette notion ne convient pas à tous les cas. Que l'on pense par exemple à la situation dans laquelle un actionnaire majoritaire ne respecte pas ses obligations comptables légales et détourne certains actifs par une série d'opérations fictives, aux fins de les transférer vers des sociétés « exotiques ». Dans un tel cas, on ne peut pas dire qu'il est fait obstruction au fonctionnement de l'entreprise.

Un membre pense pouvoir conclure des déclarations du ministre qu'il ne s'agit donc pas ici d'une procédure visant à la solution de litiges surgissant entre actionnaires, mais bien d'une procédure nuancée lorsqu'à la suite d'un conflit d'intérêts entre actionnaires il est nui aux intérêts de la société. Il ne s'agit donc pas exclusivement d'une procédure visant à apporter une solution à un litige opposant deux groupes.

Dans ce contexte, il est fait remarquer que l'on ne peut pas intenter une action à la légère, et un membre propose de remplacer les mots « les intérêts de la société » par les mots « l'intérêt social », ce qui constitue un concept plus fondamental. Il peut également s'avérer que deux intérêts sont couverts par la formulation « intérêts de la société », sans pour cela être illégaux.

Pour éviter la prolifération des procédures, il propose de parler des « intérêts fondamentaux » ou des « intérêts essentiels de la société ».

Le ministre répond que si l'on veut introduire une définition ou une catégorie juridique nouvelles, celles-ci doivent être pertinentes sur les plans économique et juridique.

L'introduction des mots « essentiels » ou « fondamentaux » ne ferait qu'ajouter une nuance d'intensité, ce qui laisserait entendre que le concept de base n'est pas fiable.

Bovendien moet elk belang van de vennootschap dat geschonden wordt als fundamenteel voor haar worden beschouwd.

Een vorige spreker vraagt of men niet minstens de strategische en economische keuzen uit de toepassingssfeer van de tekst zou kunnen uitsluiten.

Een lid ondersteunt dit voorstel; het lid is immers van mening dat, vanaf het ogenblik dat men de toekomst van een bedrijf van een rechterlijke beslissing doet afhangen, het verkieslijk is zich in de wettekst tot het begrip «fonctionnement» te beperken.

Hierdoor zal weliswaar maar een deel van de problematiek worden opgelost, maar van dit deel zal men minstens zeker zijn.

Voor het overige, als een concurrent, lid van de raad van bestuur, beslissingen wil laten nemen die het belang van de vennootschap schaden, zal men een beroep kunnen doen op artikel 60.

De minister antwoordt dat alle strategische manoeuvers steeds op een juridische wijze kunnen worden voorgesteld en verwijst hierbij naar het conflict tussen I.N.G. en de B.B.L. rond artikel 60.

De rechter moet zich alleen uitspreken over het belang van de vennootschap. Mocht hij zich over de opportuniteit van een verrichting uitspreken dan zou zijn beslissing door het Hof van Cassatie teniet kunnen worden gedaan.

De rechter moet enkel nazien of, rekening houdend met de omstandigheden, de betrokken persoon alle formele en objectieve maatregelen van kennisneming van het dossier heeft genomen en zich als een goed huisvader heeft gedragen.

Het begrip «fonctionnement» zou te restrictief zijn.

In verband met § 6 vraagt een lid of de betrokken vennoot gedwongen moet worden al zijn aandelen over te dragen.

Kan de meerderheidsaandeelhouder geen minderheidsaandeelhouder worden?

Een ander lid sluit zich bij deze opmerking aan en haalt het volgende voorbeeld aan. In het geval dat iemand die 51 pct. van de aandelen bezit, schade toebrengt aan de vennootschap, en de 49 pct.-minderheid de overdracht van zijn aandelen vraagt, zou het dan kunnen dat, met toepassing van artikel 56, de rechter van koophandel een uitspraak doet, waardoor hij, om het eigendomsrecht te vrijwaren, zou beslissen dat er bijvoorbeeld 2 pct. van de meerderheidsaandelen moet worden verkocht en de meerderheidsaandeelhouder dus 49 pct. mag behouden?

En outre, tout intérêt de la société auquel il est porté préjudice doit être considéré comme fondamental pour celle-ci.

Un intervenant précédent pose la question de savoir si l'on ne pourrait pas au moins exclure les questions de choix stratégiques et économiques du champ d'application de ce texte.

Un membre soutient cette proposition; il estime en effet que, dès l'instant où on fait dépendre l'avenir d'une entreprise d'une décision judiciaire, il est préférable de se limiter au concept de «fonctionnement» dans le texte de la loi.

Ce faisant, on ne résoudra certes qu'une partie de la problématique, mais celle-ci sera du moins sûre.

Pour le reste, si un concurrent, membre du conseil d'administration, cherche à faire prendre des décisions de nature à porter préjudice aux intérêts de la société, on pourra recourir à l'article 60.

Le ministre répond que toutes les manœuvres stratégiques peuvent toujours être présentées sous une forme juridique et renvoie en la matière au litige entre l'I.N.G. et la B.B.L. à propos de l'article 60.

Le juge doit uniquement se prononcer sur l'intérêt de la société. S'il devait se prononcer sur l'opportunité d'une opération, sa décision pourrait être cassée par la Cour de cassation.

Le juge doit seulement vérifier si, compte tenu des circonstances, la personne concernée a respecté toutes les procédures formelles et objectives en ce qui concerne l'examen du dossier et s'est conduite en bon père de famille.

Le concept de «fonctionnement» serait trop restrictif.

En ce qui concerne le § 6, un membre souhaite savoir si l'associé concerné doit être contraint à une cession forcée de ses parts ou actions.

L'actionnaire majoritaire ne risque-t-il pas de devenir minoritaire?

Un autre membre s'associe à cette remarque et soumet l'exemple suivant. Supposons qu'une personne détenant 51 p.c. des actions porte préjudice à la société, et que la minorité détentrice des 49 p.c. restants demande la cession des parts du premier. Se pourrait-il alors qu'en application de l'article 56, le juge du tribunal de commerce prenne une décision en vertu de laquelle, pour protéger le droit de propriété, 2 p.c. par exemple des actions majoritaires devraient être vendues et que l'actionnaire majoritaire puisse conserver 49 p.c. des actions? Cette solution présenterait l'avantage de respecter le droit de propriété.

Nog een ander lid vraagt zich af of dit wel realistisch is, als het conflict zo ernstig is.

De « minderheidsgroep » die een meerderheidsaandeelhouder wil uitsluiten zou op die manier de controle van de vennootschap kunnen nemen, zodanig dat de uit te sluiten persoon, hetzij zou moeten volgen, hetzij een beroep zou moeten doen op artikel 57.

Voorgesteld wordt de woorden « of een deel daarvan » in te voegen na de woorden « zijn aandelen ».

Een lid deelt de mening dat men de twee hypothesen moet voorzien: degene die men wil uitsluiten moet de keuze hebben: ofwel draagt hij al zijn aandelen over, ofwel geeft hij alleen zijn meerderheidspositie op.

Bovendien mag men de hypothese niet uit het oog verliezen waarin een meerderheidsaandeelhouder, die een minderheidsaandeelhouder is geworden, voorlopig van het beheer van de vennootschap afziet, onder voorbehoud van zijn rechten voor de toekomst, als hij een voorkooprecht geniet.

Er wordt opgeworpen dat dit veronderstelt dat de vennoten nog in staat zijn met elkaar te handelen, hetgeen niet noodzakelijk het geval is. De rechter zal niet geneigd zijn voor een dergelijke oplossing te kiezen. Hetzelfde lid vestigt ook de aandacht van de commissie op de formulering van artikel 190*ter*, § 2: « ... op zo'n ernstige wijze schaadt... geduld ».

Een lid wijst op de hypothese waarin een meerderheidsaandeelhouder de aandelen van de minderheidsaandeelhouder moet afkopen omdat hij verplicht wordt een kapitaalverhoging te doen en het niet kan doen, omdat hij bij voorbeeld slechts 51 pct. van de aandelen bezit, terwijl hij er 75 pct. van zou moeten hebben, om de statuten te kunnen wijzigen.

Een ander lid concludeert dat de gedeeltelijke overdracht van aandelen niet overeenstemt met de geest van artikel 56.

De voorgestelde wijziging zou de toepassing van artikel 56 vergemakkelijken, terwijl deze toepassing uitzonderlijk moet blijven.

Een lid zou graag weten welke gedraging van één of meer aandeelhouders precies door artikel 56, § 2, wordt betwist.

Gaat het om een gedraging naar aanleiding van een bepaald feit, of moet het zo zijn dat de betrokken aandeelhouder(s) gedurende een bepaalde periode permanent obstructie voert (voeren), zodanig dat het samengaan niet meer mogelijk is?

Persoonlijk geeft het lid de voorkeur aan deze laatste oplossing.

Het lid is van mening dat dit artikel niet mag geïnterpreteerd worden in die zin dat de rechten van

Un autre membre se demande si ce type de solution est bien réaliste, lorsque le litige est si grave.

Le groupe « minoritaire » qui veut exclure un actionnaire majoritaire pourrait de cette façon prendre le contrôle de la société, de sorte que la personne à exclure serait contrainte soit d'obtempérer, soit de recourir à l'article 57.

Il est proposé d'insérer les mots « ou une partie de celles-ci » après les mots « ses parts ou actions ».

Un membre partage le sentiment que l'on doit envisager les deux hypothèses: celui que l'on cherche à exclure doit avoir le choix: ou bien il accepte de céder toutes ses parts ou actions, ou bien il fait la seule concession de sa participation majoritaire.

En outre, il ne faut pas perdre de vue l'hypothèse dans laquelle un actionnaire majoritaire, devenu minoritaire, renonce provisoirement à la gestion de la société, tout en réservant ses droits pour l'avenir, s'il jouit d'un droit de préemption.

Il est objecté que ceci suppose que les associés soient encore en mesure de négocier, ce qui n'est pas forcément le cas. Il y a peu de chances que le juge soit enclin à choisir ce type de solution. Le même membre attire également l'attention de la commission sur la formulation de l'article 190*ter*, § 2: « ... nuit aux intérêts de la société au point que ... ne puisse plus être raisonnablement toléré ».

Un membre souligne l'hypothèse dans laquelle un actionnaire majoritaire doit racheter les parts ou actions de l'actionnaire minoritaire parce qu'il est contraint de procéder à une augmentation de capital et qu'il ne peut le faire, parce qu'il possède seulement 51 p.c. des parts ou actions, alors qu'il lui faudrait posséder 75 p.c. pour pouvoir modifier les statuts.

Un autre membre conclut que la cession partielle des actions ou parts ne correspond pas à l'esprit de l'article 56.

La modification proposée faciliterait l'application de l'article 56, alors que celle-ci doit rester exceptionnelle.

Un membre souhaiterait savoir à quel type précis de comportement d'un ou de plusieurs actionnaires l'article 56, § 2, entend s'opposer.

S'agit-il d'un comportement résultant d'un fait particulier, ou faut-il que le (ou les) actionnaire(s) ait (aient) fait de l'obstruction permanente pendant une période déterminée, si bien que toute collaboration soit désormais impossible?

L'intervenant donne la préférence à cette dernière interprétation.

Il pense que cet article ne peut pas être interprété en ce sens que les droits du plus fort s'en trouveraient

de sterkste zouden geïnstitutionaliseerd worden, doch wel in de zin dat het voortbestaan van de onderneming in relatie tot het sociaal doel zou gevrijwaard blijven.

De nadruk moet dus op het belang van de onderneming worden gelegd, en niet op het belang van de twee groepen die met elkaar in conflict komen.

Aansluitend bij deze eerste opmerking van de vorige spreker vestigt een lid er de aandacht op dat in § 2 de Nederlandse tekst merkelijk sterker geformuleerd is dan de Franse tekst, vermits in de Nederlandse tekst het woord «gedragingen» in het meervoud staat.

Bovendien is de notie «... op zo een ernstige wijze schaadt dat...» als dusdanig niet terug te vinden in de Franse tekst.

Het lid pleit ervoor de Nederlandse tekst als basistekst te nemen.

De minister antwoordt dat een aandeelhouder zijn rechtstreekse of zijn onrechtstreekse verplichtingen kan verzuimen. Zijn rechtstreekse verplichtingen zijn bijvoorbeeld de procedure van goedkeuring van de jaarrekening, de procedure met betrekking tot de winsten, de procedure tot benoeming van een raad van bestuur.

Een vorige spreker repliceert dat een conflict zich van de algemene vergadering naar de raad van bestuur kan verplaatsen. Op alle niveaus kunnen de belangen van de vennootschap worden geschaad.

De minister merkt op dat de vraag rijst welke beslissing een rechter zou nemen, bijvoorbeeld in een toestand waar de raad van bestuur weigert de algemene vergadering samen te roepen. Gaat men eerst een vordering op het niveau van de raad van bestuur instellen, en daarna één op dat van de algemene vergadering?

Dit punt moet worden onderzocht.

Een lid merkt op dat het derde lid van § 4 («Nadat de dagvaarding is betekend, mag de gedaagde zijn aandelen niet vervreemden...») blijk geeft van een gebrek aan ervaring met gerechtelijke procedures. Een geschil kan soms jaren aanslepen. Ingevolge dit artikel dreigen de aandelen dus geblokkeerd te worden tot de procedure volledig is afgewikkeld.

Een ander lid is van mening dat het in de rede ligt om, in een procedure waar de benadeelde vennoot de bezitters van andere aandelen vervolgt, te voorzien in een clausule die de vervreemding van die aandelen verbiedt.

Niet vergeten mag immers worden dat met goedvinden van de rechter de aandelen van de verwerende partij toch kunnen worden vervreemd. Hoewel de

institutionnalisés, mais bien en ce sens que l'existence de la société relativement à son objet social doit être préservée.

L'accent doit donc être mis sur l'intérêt de la société, et non sur les intérêts particuliers de deux groupes qui s'opposent.

À la suite de cette première remarque du préopinant, un membre attire l'attention sur le fait que le texte néerlandais du § 2 est formulé de manière beaucoup plus rigoureuse que dans le texte français, vu que dans le texte néerlandais le mot « comportement » est donné au pluriel.

En outre, la notion « compromet ... si gravement que...» ne se retrouve pas en tant que telle dans le texte français.

Il suggère dès lors d'utiliser le texte néerlandais comme texte de base.

Le ministre répond qu'un actionnaire peut manquer à ses obligations directes ou indirectes. Parmi les obligations directes, il y a par exemple la procédure d'approbation des comptes annuels, celle afférente aux bénéfices et celle de nomination d'un conseil d'administration.

Un intervenant précédent réplique qu'un conflit peut se déplacer de l'assemblée générale au conseil d'administration. Les intérêts de la société peuvent être mis en danger à tous les niveaux.

Le ministre fait remarquer que la question se pose de savoir quelle décision un juge serait amené à prendre, par exemple au cas où le conseil d'administration refuserait de convoquer l'assemblée générale. Va-t-on d'abord intenter une action au niveau du conseil d'administration, puis une autre à celui de l'assemblée générale?

Ce point doit encore être examiné.

Un membre fait remarquer que le troisième alinéa du § 4 (« Le défendeur ne peut, après que la citation lui a été signifiée, aliéner ses parts ou actions...») semble indiquer un manque d'expérience dans le domaine des procédures judiciaires. Un litige peut traîner pendant des années. Cet article peut entraîner un blocage des parts ou actions jusqu'à ce que la procédure soit arrivée à son terme.

Un autre membre est d'avis qu'il est logique de prévoir, dans une procédure où l'associé lésé poursuit les propriétaires des autres actions, une clause qui défend l'aliénation de ces actions.

Il ne faut pas oublier non plus que, moyennant l'accord du juge, les actions des défendeurs peuvent quand même être aliénées. Bien que la procédure

procedure zeer lang kan zijn, kan men dus toch stellen dat de betreffende aandelen niet gedurende de hele duur van de procedure geblokkeerd zullen zijn.

De heren Pataer en Stroobant dienen het volgende amendement in:

« Dit artikel te doen vervallen. »

Verantwoording

Het voorgestelde artikel 190ter kent aan de minderheidsaandeelhouders van besloten vennootschappen en vennootschappen die geen publiek beroep hebben gedaan op het spaarwezen een veel te ruime macht toe. Het bepaalt immers dat aandeelhouders die 30 pct. van de stemmen vertegenwoordigen kunnen eisen dat een vennoot, dus ook de meerderheidsaandeelhouder, die de vennootschap op ernstige wijze schaadt, niet langer als vennoot kan worden geduld en daarom zijn aandelen aan de eisers moet overdragen.

Het gevaar bestaat dat die bepaling zal leiden tot financiële chantage door belangrijke minderheidsaandeelhouders. De minderheidsaandeelhouders in dit soort vennootschappen krijgen inderdaad met dit artikel de macht om de meerderheidsaandeelhouders te chanteren als hen dat goed uitkomt.

De minister verklaart dat de 30 pct. geïnspireerd is op een amendement van de heer De Clerck. Uiteindelijk komt de discussie op het volgende neer: ofwel verwerpt men zonder meer het beginsel van de gedwongen overdracht, ofwel aanvaardt men het, in welk geval men over de drempel kan redetwisten.

De heren Laverge en Van Thillo dienen een amendement in, dat de dertig procent als principe behoudt doch nader preciseert. Ook hanteert dit amendement het begrip « gegronde redenen ».

Het luidt als volgt:

« A) Het eerste lid van het voorgestelde artikel 190ter, § 2, te vervangen als volgt:

« Een of meer vennoten, die gezamenlijk effecten bezitten die ten minste 30 pct. vertegenwoordigen van de stemmen verbonden aan het geheel van de bestaande effecten, of 20 pct. indien de vennootschap effecten heeft uitgegeven die het kapitaal niet vertegenwoordigen, of aandelen waarvan de nominale waarde of de fractiewaarde 30 pct. van het kapitaal van de vennootschap vertegenwoordigt, kunnen om gegronde redenen in rechte vorderen dat een vennoot zijn aandelen en alle effecten die hij bezit en die geconverteerd kunnen worden of recht geven op de inschrijving op of de omruiling in aandelen van de vennootschap, aan de eisers overdraagt. »

puisse être très longue, l'on peut donc considérer que les parts en question ne seront pas bloquées pendant toute la durée de la procédure.

MM. Pataer et Stroobant déposent l'amendement suivant:

« Supprimer cet article. »

Justification

L'article 190ter proposé accorde un pouvoir beaucoup trop large aux actionnaires minoritaires de sociétés privées et de sociétés n'ayant pas fait publiquement appel à l'épargne. En effet, il dispose que les actionnaires représentant 30 p.c. des voix peuvent exiger que les associés, l'actionnaire majoritaire y compris, qui nuisent gravement aux intérêts de la société, ne soient plus admis en tant que tels et doivent céder leurs parts ou actions aux demandeurs.

L'on peut craindre qu'une telle disposition n'ouvre la porte à un chantage financier de la part des actionnaires minoritaires importants. L'article 5-6 donne aux actionnaires minoritaires de ce type de sociétés le pouvoir d'exercer un chantage à l'égard des actionnaires majoritaires, chaque fois que cela les arrange.

Le ministre déclare que les 30 p.c. sont inspirés d'un amendement de M. De Clerck. Somme toute la discussion revient à ce qui suit: ou bien on repousse sans plus le principe de la cession forcée, ou bien on l'avalise, auquel cas on peut tergiverser à propos du seuil.

MM. Laverge et Van Thillo proposent un amendement qui maintient le principe des 30 p.c. mais en le précisant. Cet amendement fait également mention du concept de « justes motifs ».

Il est libellé comme suit:

« A) Au § 2 de l'article 190ter proposé, remplacer le premier alinéa par ce qui suit:

« Un ou plusieurs associés possédant ensemble des titres représentant soit 30 p.c. des voix attachées à l'ensemble des titres existants ou 20 p.c. si la société a émis des titres non représentatifs du capital, soit des actions dont la valeur nominale ou le pair comptable représente 30 p.c. du capital de la société, peuvent demander en justice, pour de justes motifs, qu'un associé cède aux demandeurs ses actions ou parts et tous les titres qu'il détient et qui peuvent être convertis ou donnent droit à la souscription ou à l'échange en actions ou parts de la société. »

« B) In het voorgestelde artikel 190ter, de §§ 3, tweede lid, tot 6 evenals § 9 te vervangen als volgt :

« Op straffe van niet-ontvankelijkheid wordt de vennootschap gedagvaard om te verschijnen.

§ 4. Wanneer de rechter vaststelt dat aan de voorwaarden bepaald in § 2, eerste lid, is voldaan, brengt hij zijn beslissing ter kennis van de partijen en roept hen op om hen in staat te stellen hun standpunt over de prijs kenbaar te maken, zo zij dat voordien al niet hebben gedaan. Tegen deze beslissing en tegen die waarbij de rechter een deskundige aanwijst, staat geen rechtsmiddel open zolang geen beslissing tot vaststelling van de prijs is gewezen.

De rechter stelt de prijs vast.

§ 5. Nadat de dagvaarding is betekend, mag de gedaagde zijn aandelen niet vervreemden noch ze met zakelijke rechten bezwaren, behalve met toestemming van de rechter of van de partijen in het geding. Tegen de beslissing van de rechter staat geen rechtsmiddel open.

Behalve met betrekking tot het recht op dividenden, kan de rechter bevelen dat de rechten verbonden aan de over te dragen aandelen worden geschorst. Tegen deze beslissing staat geen rechtsmiddel open. Zij geeft gevolg tot de beslissing waarbij de prijs wordt vastgesteld, in kracht van gewijsde is gegaan.

Evenzo kan de rechter andere voorlopige maatregelen bevelen waarom de partijen hebben gevraagd.

§ 6. Bij het indienen van zijn eerste conclusie voegt de gedaagde er een afschrift bij van de gecoördineerde statuten en een afschrift of een uittreksel van alle overeenkomsten die de overdraagbaarheid van zijn aandelen beperken.

De rechter draagt zorg voor de naleving van de rechten die aan de aandelen zijn verbonden, wanneer hij de gedwongen overdracht beveelt.

De rechter kan zich evenwel in de plaats stellen van iedere partij die in de statuten of de overeenkomsten is aangewezen om de prijs te bepalen voor het uitoefenen van een recht van voorkoop, hij kan de termijnen voor het uitoefenen van het recht van voorkoop verkorten tegen een korting en de toepassing weigeren van de goedkeuringsclausules ten behoeve van de vennoten.

Voor zover de begunstigden in het geding zijn betrokken, kan de rechter zich uitspreken over de rechtmatigheid van elke overeenkomst die de overdraagbaarheid van de aandelen van de gedaagde beperkt of, in voorkomend geval, bevelen dat deze overeenkomsten overgaan op de verkrijgers van de aandelen.

§ 7. De rechter veroordeelt de gedaagde om, binnen de door hem gestelde termijn te rekenen van de bete-

« B) À l'article 190ter proposé, remplacer le deuxième alinéa du § 3 à § 6 et le § 9 par ce qui suit :

« À peine d'irrecevabilité, la société doit être citée à comparaître.

§ 4. Lorsque le juge constate que les conditions prévues au § 2, alinéa 1er, sont réunies, il fait notifier sa décision aux parties et les convoque afin de leur permettre de s'expliquer sur le prix si elles ne l'ont pas fait antérieurement. Cette décision et celle par laquelle le juge désignerait un expert ne sont susceptibles d'aucun recours tant que la décision fixant le prix n'a pas été rendue.

Le juge fixe le prix.

§ 5. Le défendeur ne peut, après que la citation lui a été signifiée, aliéner ses actions ou parts ou les grever de droits réels, sauf avec l'accord du juge ou des parties à la cause. La décision du juge n'est susceptible d'aucun recours.

Le juge peut ordonner la suspension des droits liés aux actions ou parts à transférer, à l'exception du droit au dividende. Cette décision n'est susceptible d'aucun recours et poursuit ses effets jusqu'à ce que la décision fixant le prix soit coulée en force de chose jugée.

Le juge peut de même ordonner toutes autres mesures provisoires demandées par les parties.

§ 6. Lors du dépôt de ses premières conclusions, le défendeur joint une copie des statuts coordonnés et une copie ou un extrait de toutes conventions restreignant la cessibilité de ses actions ou parts.

Le juge veille à respecter les droits qui résultent de ces derniers lorsqu'il ordonne la cession forcée.

Le juge peut toutefois se substituer à toute partie désignée par ces statuts ou conventions pour fixer le prix d'exercice d'un droit de préemption, réduire les délais d'exercice des droits de préemption moyennant un escompte, et écarter l'application des clauses d'agrément applicables aux associés.

Pour autant que les bénéficiaires aient été appelés à la cause, le juge peut se prononcer sur la licéité de toute convention restreignant la cessibilité des parts ou actions dans le chef du défendeur ou, le cas échéant, ordonner le transfert de ces conventions aux acquéreurs des actions ou parts.

§ 7. Le juge condamne le défendeur à transférer, dans le délai qu'il fixe à dater de la signification du

kening van het vonnis, zijn aandelen aan de eisers over te dragen en de eisers om de aandelen tegen betaling van de vastgestelde prijs over te nemen.

De beslissing geldt voor het overige als titel voor het vervullen van de formaliteiten verbonden aan de overdracht, wanneer de effecten op naam zijn.

De overname geschiedt in voorkomend geval na de uitoefening van de eventuele rechten van voorkoop die in het vonnis worden genoemd, naar evenredigheid van ieders aandelenbezit, tenzij anders is overeengekomen.

De eisers zijn hoofdelijk gehouden tot betaling van de prijs.

De beslissing van de rechter is uitvoerbaar bij voorraad, niettegenstaande verzet of hoger beroep. Indien de beslissing ten uitvoer wordt gelegd en hoger beroep wordt ingesteld, is § 5 van toepassing op degenen die de aandelen verkrijgen.»

jugement, ses actions ou parts aux demandeurs, et les demandeurs à accepter les actions ou parts contre paiement du prix fixé.

La décision tient pour le surplus lieu de titre pour la réalisation des formalités liées à la cession lorsque les titres sont nominatifs.

La reprise s'effectue, le cas échéant, après l'exercice des éventuels droits de préemption visés par le jugement, au prorata du nombre d'actions et parts détenues par chacun, à moins qu'il en ait été convenu autrement.

Les demandeurs sont solidairement tenus du paiement du prix.

La décision du juge est exécutoire par provision, nonobstant opposition ou appel. Si la décision est exécutée et qu'un recours est introduit, le § 5 s'applique aux acquéreurs des actions ou parts.»

«C) Paragraaf 7 van het voorgestelde artikel 190ter te doen vervallen.»

«C) À l'article 190ter proposé, supprimer le § 7.»

«D) In het voorgestelde artikel 190ter, § 8 te vervangen door de volgende bepaling, die § 9 wordt:

«Een of meer vennoten, die gezamenlijk effecten bezitten die ten minste 30 pct. vertegenwoordigen van de stemmen verbonden aan het geheel van de bestaande effecten, of 20 pct. indien de vennootschap effecten heeft uitgegeven die het kapitaal niet vertegenwoordigen, of aandelen waarvan de nominale waarde of de fractiewaarde 30 pct. van het kapitaal van de vennootschap vertegenwoordigt, kunnen om gegronde redenen in rechte vorderen dat hij die het stemrecht uitoefent in een andere hoedanigheid dan die van eigenaar, zijn stemrecht overdraagt aan de bezitter of de andere bezitters van het aandeel.

Op straffe van niet-ontvankelijkheid van de vordering wordt de bezitter/worden de andere bezitters van het aandeel gedagvaard om te verschijnen, tenzij zij eveneens eiser zijn.

Paragraaf 2, tweede lid, § 3, § 5 en § 6 zijn van overeenkomstige toepassing.

De beslissing van de rechtbank geldt als titel voor het vervullen van alle formaliteiten die aan het overdragen van het stemrecht verbonden zijn.»

«D) À l'article 190ter proposé, remplacer le § 8 par la disposition suivante:

«Un ou plusieurs associés possédant ensemble des titres représentant soit 30 p.c. des voix attachées à l'ensemble des titres existants ou 20 p.c. si la société a émis des titres non représentatifs du capital, soit des actions dont la valeur nominale ou le pair comptable représente 30 p.c. du capital de la société, peuvent demander en justice que, pour de justes motifs, celui qui exerce le droit de vote à un autre titre que celui de propriétaire transfère son droit de vote au titulaire ou aux autres titulaires de l'action ou de la part.

À peine d'irrecevabilité de la demande, le ou les autres titulaires de l'action ou de la part doivent être cités à comparaître, sauf s'ils sont également demandeurs.

Sont d'application les § 2, alinéa 2, § 3, § 5 et § 6.

La décision du juge tient lieu de titre pour la réalisation de toutes les formalités liées au transfert du droit de vote.»

Verantwoording

A) a) Het voorgestelde artikel 190ter, § 2, eerste lid, zoekt een remedie tegen de «gedragingen» van een vennoot die «de belangen van de vennootschap op zo'n ernstige wijze schaadt dat hij in redelijkheid niet langer als vennoot kan worden geduld.»

Justification

A) a) L'article 190ter, § 2, alinéa 1er proposé par le projet tend à remédier au «comportement« d'un associé, qui «nuit aux intérêts de la société, au point que le maintien de sa qualité d'associé ne puisse plus être raisonnablement toléré.»

Er is een verschil tussen het begrip « gedragingen die de belangen van de vennootschap schaden » en het begrip « gegronde redenen », waarmee de rechtbanken meer vertrouwd zijn.

Daar komt nog bij dat de ontwerp-tekst niet zorgt voor een volwaardig mechanisme om de geschillen tussen vennoten op het niveau van de vennootschap op te lossen, zoals de ontbinding om gegronde redenen dat wel doet.

De ontbinding vervult immers die functie niet meer omdat men vaststelt dat er een gemeenschappelijk « economisch » belang bestaat, waardoor vorderingen tot ontbinding worden afgewezen omdat die de continuïteit van een bedrijf in gevaar brengen. Met de uitsluiting kan men precies die rem op het oplossen van geschillen tussen vennoten wegnemen.

Dit amendement wil het begrip « gedragingen » vervangen door het begrip « gegronde redenen ».

De uitsluiting, zoals ook de uittreding geregeld in artikel 190quater, zal op die manier eerder overkomen als de vaststelling van een feitelijke toestand dan als een sanctie, wat overigens beter aansluit bij de verschillende reeds aangehaalde voorbeelden uit de parlementaire voorbereiding van dit artikel.

b) Overigens lijkt het raadzaam om, zoals in artikel 191 van de gecoördineerde wetten, niet alleen te verwijzen naar het percentage stemmen dat de eiser bezit maar ook naar zijn deelneming aan het kapitaal, zodat de houders van aandelen zonder stemrecht een vordering tot uitsluiting kunnen instellen — zoals zij ook gedaagde kunnen zijn.

De houders van stemrechtverlenende winstbewijzen maken overigens deel uit van de vennoten die als eiser of gedaagde kunnen optreden.

Volgens artikel 190ter, § 2, eerste lid, kan de gedwongen overdracht van alle effecten van de gedaagde worden uitgesproken, ook van de effecten van uitgesteld kapitaal.

B) a) In artikel 190ter, § 3, tweede lid, tot § 7, van ons amendement komen de verschillende aspecten van de procedure aan bod:

— De « normale » procedure staat vermeld in de §§ 3 en 4. Indien de partijen het eens zijn over de prijs of gebonden zijn door de statuten of een overeenkomst, behoort de rechter zich bij één enkele beslissing te kunnen uitspreken. Men hoeft niet te bepalen dat de rechter een deskundige kan aanwijzen om de prijs vast te stellen, aangezien het gemeen recht hem daartoe reeds de mogelijkheid biedt.

Bepaald moet eveneens worden dat tegen de beslissing alvorens recht te spreken niet onmiddellijk

La notion de « comportement » qui « nuit aux intérêts de la société », se distingue de la notion de « justes motifs », qui est pourtant mieux connue des tribunaux.

De plus, le texte ne réalise pas un véritable mécanisme sociétaire de résolution des conflits entre associés, comme le faisait la dissolution pour de justes motifs.

La dissolution a en effet perdu cette fonction en raison de la constatation qu'il existe un intérêt commun « économique » qui incite à rejeter les demandes de dissolution qui porteraient atteinte à la continuité d'une entreprise et l'exclusion devrait précisément tendre à éviter ce frein à la solution des différends entre associés.

Le présent amendement tend à abandonner la référence à la notion de « comportement » et lui préfère la notion de « justes motifs ».

La cession forcée, tout comme le retrait contentieux organisé à l'article 190quater, apparaîtront ainsi davantage comme le constat d'une situation de fait plutôt que comme une sanction, ce qui est d'ailleurs plus conforme aux divers exemples déjà cités dans les travaux préparatoires du présent article.

b) Par ailleurs, il est opportun de viser, comme le fait l'article 191 des lois coordonnées, non seulement le pouvoir de vote du demandeur, mais aussi la participation au capital, ce qui permet aux titulaires d'actions sans droit de vote de formuler une demande d'exclusion — tout comme ils peuvent être défendeurs.

Les titulaires de parts bénéficiaires conférant le droit de vote font par ailleurs partie des associés pouvant être demandeurs ou défendeurs.

L'article 190ter, § 2, alinéa 1er, permet également d'ordonner la cession forcée de tous les titres du defendeur, en ce compris les titres de capital différé.

B) a) Les articles 190ter, § 3, alinéa 2, à § 7, de l'amendement reposent sur une division des divers aspects de la procédure:

— La procédure « normale » est définie aux §§ 3 et 4. Il convient de permettre au juge, si les parties sont d'accord sur le prix, ou liées par les statuts ou une convention, de se prononcer par une seule décision. Il n'est pas nécessaire de prévoir que le juge peut désigner un expert pour fixer le prix, puisque le droit commun l'y autorise.

Enfin, il convient de prévoir que la décision d'avant dire droit n'est pas immédiatement susceptible de

beroep ingesteld kan worden omdat anders de procedure leidend tot het vaststellen van de prijs en tot de gedwongen overdracht die de eerste rechter uitvoerbaar heeft verklaard, vertraging zou oplopen.

— Paragraaf 5 regelt de bevoegdheid bij de diverse tussengeschillen, ongeacht of die bij de eerste rechter dan wel bij de rechter in hoger beroep worden aangebracht.

— Paragraaf 6 bepaalt wat er gebeurt met de rechten van de andere vennoten of van derden op de aandelen van de gedaagde (infra b).

— Paragraaf 7 bepaalt de inhoud van het dispositief.

Deze procedure sluit niet uit dat bij de feitenrechter een vordering wordt ingesteld op basis van de beginselen van het gemeen recht.

b) Bij de verdeling van de overgedragen of teruggenomen aandelen moet rekening worden gehouden met het recht van voorrang of voorkoop waarin de statuten of de overeenkomsten tussen vennoten of met derden voorzien, en meer in het algemeen moet rekening worden gehouden met de binnen de vennootschap bestaande verhoudingen, in zoverre dat verantwoord is.

De verwijzing naar de « partij in het geding » in het voorgestelde artikel 190ter, § 4, tweede lid, en § 5, brengt mee dat alle aandeelhouders moeten handelen en zich mengen in het geschil, ook als zij dat niet wensen, op straffe van uit hun rechten te worden ontzet. De regeling kan daardoor stroef en onrechtvaardig worden.

Het voorgestelde artikel 190ter, § 9, wil daarom in algemene termen de grenzen van de clausules van goedkeuring en voorkoop afbakenen. Het bepaalt dat de artikelen 41, § 2, 126 en 127, niet van toepassing zijn.

Ook al kan het raadzaam zijn de uitvoeringstermijnen voor de regeling van de voorkoop te verkorten, toch is het niet te verantwoorden dat vennoten of derden die in de procedure niet tussenkomen hun rechten verliezen, noch dat afgeweken wordt van de door de partijen overeengekomen regels, vooral wanneer het gaat om de vast te stellen prijs.

Het amendement wil die rechten beschermen en tegelijkertijd waarborgen dat de gedaagde over een titel kan beschikken voor de betaling van zijn aandelen.

Het is immers niet nodig dat vennoten of derden die geen partij in het geding zijn, een van hun vermogensrechten verliezen om de uitsluitingsprocedure correct te laten verlopen.

recours, sans quoi la procédure menant à la fixation du prix et à la cession forcée ordonnée par le premier juge de manière exécutoire serait retardée.

— La compétence relative aux divers incidents de la procédure, que ce soit devant le premier juge ou en degré d'appel, est réglée au § 5.

— Le sort des droits des autres associés ou de tiers sur les actions ou parts du défendeur est précisé au § 6 (infra, b).

— Le contenu du dispositif est défini au § 7.

Cette procédure n'exclut pas l'intentement d'une action fondée sur les principes de droit commun devant le juge du fond.

b) La répartition des actions cédées ou reprises doit respecter les droits de préférence ou de préemption prévus par les statuts ou les conventions conclues entre associés ou avec des tiers, et, plus généralement, respecter, dans la mesure où cela se justifie, les équilibres existant au sein de la société.

La référence aux « parties à la cause » à l'article 190ter, § 4, alinéa 2, et § 5, proposé implique que les actionnaires doivent tous agir — et se mêler à un débat auquel ils ne souhaitent pas nécessairement se joindre, sous peine d'être déchus de leurs droits, ce qui peut aboutir à un système lourd et injuste.

L'article 190ter, § 9, proposé vise à cet égard à préciser de manière générale les limites des clauses d'agrément et de préemption et précise que « les articles 41, § 2, 126 et 127 ne sont pas d'application ».

Or, s'il peut être opportun de réduire les délais de réalisation de la procédure de préemption, il ne se justifie pas de priver de leurs droits les associés ou les tiers qui n'interviendraient pas à la procédure ou de déroger aux règles stipulées par les parties, spécialement quant au prix qui serait fixé.

L'amendement tent à préserver ces droits, tout en assurant au défendeur qu'il disposera d'un titre en vue du paiement de ses actions ou parts.

La perte par les associés ou tiers non à la cause d'un de leurs droits patrimoniaux n'est en effet pas nécessaire à la réalisation correcte de la procédure d'exclusion.

Daartoe wordt de procedure versoepeld: zo kan de rechtbank inspelen op allerlei situaties die kunnen ontstaan door de overeenkomsten tussen aandeelhouders onderling of tussen aandeelhouders en derden, meer bepaald:

— Wanneer er clausules van voorkoop of voorrang bestaan, kan men daar niet van afwijken tenzij in twee gevallen: indien de partijen overeengekomen zijn de prijs door een derde te laten bepalen, kan de rechter zich in de plaats van die derde stellen, zelfs wanneer die overeenkomstig artikel 1592 van het Burgerlijk Wetboek is aangewezen; het kan nuttig zijn de termijn voor de uitoefening van die rechten te verkorten.

— Ook kan de rechter een deskundige aanwijzen die toeziet op de uitvoering van de beslissing.

— De rechter moet zich zo kunnen uitspreken over de rechtsgeldigheid van elke verbintenis waartoe de gedaagde is gehouden, maar daartoe moet de tegenpartij van die verbintenis in het geding worden betrokken.

Tot slot moet de rechter kunnen bevelen dat een aantal rechten overgaan op de aandelen van de verkrijgers (optierecht, enz...).

De voorzichtige eiser sluit een overeenkomst met de andere begunstigden van het recht van voorrang of voorkoop ofwel treden die begunstigden samen op. In het merendeel van de gevallen zullen de partijen in het geding de begunstigden van rechten op de aandelen doen oproepen.

Voor het overige kan iedere belanghebbende partij in het geding tussenkomen.

Paragraaf 9 van artikel 190ter lijkt overbodig:

— De statutaire goedkeuringsclausules of de wettelijke goedkeuring in de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid zijn in principe niet van toepassing omdat de overdracht tussen vennoten plaatsheeft.

— De betwistingsprocedure over de prijs, waarin artikel 41, § 2, tweede lid, van de oude versie voorziet, kon door deze tekst weliswaar worden uitgesloten, doch deze procedure komt niet meer voor in de nieuwe tekst van artikel 41, § 2.

— Voor het overige doet artikel 190ter, § 9, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen op geen enkel punt afbreuk aan de toepassing van de rechten van voorkoop die zijn geregeld in de statuten of overeenkomsten bij de naamloze vennootschappen of waarvoor een specifieke regeling is getroffen bij de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid, omdat die clausules niet hun grondslag vinden in de artikelen 41, § 2, 126 en 127 van de gecoördineerde wetten, maar wel in het gemeen recht, waarvan de rechtsgevolgen, in voorkomend geval, worden beperkt door die artikelen.

La procédure est à cette fin assouplie, en permettant au tribunal de s'adapter aux multiples situations qui peuvent résulter des accords entre actionnaires ou entre actionnaires et tiers et notamment:

— Lorqu'existent des clauses de préférence ou de préemption, il n'y a de raison d'y déroger qu'à deux égards: si les parties ont prévu que le prix serait fixé par un tiers, le juge peut se substituer à ce tiers, même désigné conformément à l'article 1592 du Code civil; il peut s'avérer utile de raccourcir les délais d'exercice des droits précités.

— Le juge peut de même désigner un expert qui veillera à l'exécution de la décision.

— Le juge doit ainsi pouvoir se prononcer sur la validité de toute obligation liant le défendeur, mais il faut pour cela que le bénéficiaire de ces obligations soit appelé à la cause.

Enfin, le juge doit pouvoir ordonner que certains droits soient reportés sur les actions ou parts dans le chef des acquéreurs (droit d'option, etc.).

Le demandeur prudent conclura une convention avec les autres bénéficiaires des droits de préférence et de préemption ou ces bénéficiaires agiront ensemble et le plus souvent les parties à la cause attrairont les bénéficiaires de droits sur les actions ou parts.

Pour le surplus, toute partie intéressé pourra intervenir à la cause.

L'article 190ter, § 9, semble inutile:

— Le clauses d'agrément statutaires ou l'agrément légal dans la société privée à responsabilité limitée ne s'appliquent en principe pas puisque les cessions s'opèrent entre associés.

— Ce texte pouvait certes écarter la procédure de contestation du prix prévue à l'article 41, § 2, alinéa 2, ancien, mais cette procédure n'est plus prévue par le nouveau texte de l'article 41, § 2.

— Pour le surplus, l'article 190ter, § 9, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales n'écarte en rien l'application des droits de préemption organisés dans les statuts ou conventions pour les sociétés anonymes ou spécifiquement organisés dans la société privée à responsabilité limitée, puisque ces clauses ne trouvent pas leur fondement dans les articles 41, § 2, 126 et 127 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, mais dans le droit commun dont ces articles limitent le cas échéant les effets.

De goedkeuringsregels in de statuten of overeenkomsten moeten dus worden geschrapt.

c) Door de bepalingen van § 7 kan men rekening houden met de rechten van de vennoten of van derden, maar de gedaagde kan de beslissing alleen doen uitvoeren tegen de eisers en de partijen die in het geding zijn tussengekomen om de veroordeling van de gedaagde te vorderen.

d) Ook al voorzien andere bepalingen van de gecoördineerde wetten, te weten de artikelen 127 en 128, in de ontbinding als sanctie, toch lijkt dat niet de aangewezen weg bij een geding waarin aandeelhouders of vennoten geacht worden tegenover elkaar te staan. Bijgevolg is die sanctie geschrapt.

C) Volgens artikel 190ter, § 7, van de ontwerp-tekst is de vordering alleen dan ontvankelijk wanneer de geschillen niet kunnen worden opgelost door de regeling waarin de statuten of de overeenkomst voorzien.

Dit artikel kan op verschillende gevallen slaan:

— Het is in de eerste plaats allesbehalve raadzaam de arbitrage te rekenen tot de regelingen « voor de oplossing van geschillen tussen vennoten » die onwerkzaam kunnen blijken. Ofwel is de arbitrageregeling niet op geldige wijze bedongen. In dat geval zijn de rechtbanken bevoegd. Ofwel brengt die regeling rechtsgevolgen tot stand. Gevallen waarin de arbitrageregeling niet tot een oplossing leidt, bestaan er evenwel niet. De specifieke regels inzake beroep bij arbitrage zijn van toepassing in de gevallen waarin het Gerechtelijk Wetboek voorziet.

— Een aantal rechtsregels voorzien, expliciet of impliciet, in de uitsluiting of de uittreding. De rechter kan evenwel, in het licht van de regeling die de partijen zijn overeengekomen, beslissen of de wettelijke regels al dan niet moeten worden toegepast.

— Er bestaan nog andere regelingen om geschillen op te lossen zonder dat vennoten worden uitgesloten of moeten uittreden. Die dienen echter uitsluitend om een specifiek geschil tussen aandeelhouders of vennoten op te lossen. Dat geldt voor het « bindend advies » of het « wipaandeel ». In de artikelen 190ter en 190quater van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen gaat het om andere problemen waardoor een dergelijke oplossing in dit stadium niet meer haalbaar is. Ook hier geldt evenwel dat de rechter beslist wat hij met die regelingen zal doen.

Het is dus logisch dat rekening wordt gehouden met de vennootschapsregelingen om geschillen te beslechten, doch dan in hoofdzaak om vast te stellen dat een feitelijke toestand onmiskenbaar bestaat of dat de eiser geen belang heeft of zelfs dat hij zijn recht misbruikt.

Ce sont donc les règles statutaires ou conventionnelles d'agrément qui doivent être écartées.

c) Le dispositif visé au § 7 permet de tenir compte de l'existence de droits d'associés ou de tiers, mais le défendeur ne peut faire exécuter la décision que contre les demandeurs et les parties intervenues à la cause pour demander la condamnation du défendeur.

d) La sanction de dissolution, même si elle est organisée par d'autres dispositions des lois coordonnées (art. 127 et 128), n'est pas opportune dans le cadre d'un litige qui est censé opposer des actionnaires ou associés, et a été supprimée.

C) L'article 190ter, § 7, proposé fait de l'absence de « procédure (opérante) pour le règlement des litiges » une condition de recevabilité de la demande.

Cet article est susceptible de viser de multiples hypothèses:

— Il n'est tout d'abord guère opportun de viser l'arbitrage parmi les « procédures pour le règlement des litiges entre associés » qui soit susceptible de « s'avérer inopérante ». Soit la clause d'arbitrage entre associés n'est pas valablement conclue. En ce cas les tribunaux sont compétents. Soit cette clause peut sortir ses effets. Il n'y a toutefois pas de cas où la procédure « s'avère inopérante ». Les règles spécifiques de recours en matière d'arbitrage s'appliquent dans les cas prévus par le Code judiciaire.

— Certains mécanismes organisent, explicitement ou implicitement, l'exclusion ou le retrait. Le juge peut toutefois décider de l'adéquation du mécanisme légal au regard des procédures mises en place par les parties.

— D'autres procédures de résolution des conflits n'impliquent pas une exclusion ou un retrait, mais servent à résoudre un différend ponctuel entre les actionnaires ou associés. Tel est le cas du « bindend advies » ou de l'« action charnière » (« wipaandeel »). Le problème envisagé dans le cadre des articles 190ter et 190quater des lois coordonnées sur les sociétés commerciales est différent puisqu'il implique que le stade de ce type de solution soit dépassé, mais, à nouveau, le juge décidera de son rôle au regard de ces procédures.

Il est donc approprié de tenir compte des mécanismes sociétaires de règlement des litiges, mais ce doit essentiellement être pour déterminer le caractère irrémédiable d'une situation de fait ou le défaut d'intérêt, voire l'abus de droit, du demandeur.

D) De ontwerp-tekst van artikel 190ter, § 8, is ingegeven door het Nederlandse recht en regelt, nagenoeg op dezelfde manier als de uitsluiting, het geval waarin « een stemgerechtigde vruchtgebruiker of pandhouder van een aandeel ... door zijn gedragingen het belang van de vennootschap zodanig schaadt dat in redelijkheid niet kan worden geduld dat hij het stemrecht blijft uitoefenen » (art. 190ter, § 8, eerste lid).

Er is geen enkele reden om een regeling te treffen voor het pand aangezien men het erover eens is dat de pandhoudende schuldeiser niet aan de stemmingen kan deelnemen zonder artikel 200 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen te overtreden, behalve indien hij daartoe gemachtigd is, in welk geval het gemeen recht van toepassing is.

Deze bepaling handelt ook over het vruchtgebruik, maar zij zou ook andere gevallen moeten regelen waarin de houder van bepaalde rechten op aandelen niet aan de stemmingen deelneemt: lastgeving, onverdeeldheid, enz.

Het enige doel van artikel 190ter, § 8, is een sanctie te stellen op een gedraging bij de uitoefening van het stemrecht door te verbieden dat dit stemrecht verder wordt uitgeoefend.

Aan de overeenkomst krachtens welke dat recht wordt uitgeoefend, kan echter niet worden geraakt, tenzij overeenkomstig de regels van het gemeen recht.

Een lid handhaaft zijn verzet tegen de termen « gegronde redenen » die te ruim zijn. Ofwel doet men artikel 56 vervallen, ofwel beperkt men de uitsluiting tot het geval waarin een vennoot de werking belet (« fait obstruction »). De drempelhoogte is veel minder belangrijk.

De minister is van oordeel dat de positie van de vennoot in artikel 56, die ertoe gedwongen wordt zijn aandelen over te dragen, veel gelijkenis vertoont met die van de uitgesloten vennoot in artikel 152. Wel is het zo dat artikel 56 geïnspireerd is op de geschillenregeling zoals die is uitgewerkt in het Nederlandse recht.

Volgens de heer Dieux geeft de Nederlandse wet een nauwkeurige opsomming van de gevallen waarin de maatregel van de gedwongen overdracht kan worden genomen. De Nederlandse wet gebruikt dus geen algemene bewoordingen zoals de « gegronde redenen » of « gedragingen ». De term « gegronde redenen », overigens aanbevolen door de « Commission Droit et Vie des Affaires » van Luik, vormt wellicht nog het minste kwaad.

De minister somt de mogelijkheden op: ofwel de huidige tekst, ofwel het amendement van de heer Barzin, ofwel « gegronde redenen ».

D) Le texte proposé de l'article 190ter, § 8, s'inspire du droit néerlandais et règle d'une manière similaire à celle de l'exclusion, le cas où « un usufruitier ou... un créancier-gagiste d'une part ou d'une action ... (qui) par son comportement porte préjudice à la société de telle sorte que l'on ne puisse plus raisonnablement tolérer qu'il continue d'exercer son droit de vote » (art. 190ter, § 8, alinéa 1er).

Il ne se justifie pas de viser le gage alors que l'on s'accorde à considérer que le créancier-gagiste ne pourrait exercer le droit de vote sans violer l'article 200 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, sauf sans doute s'il agit en vertu d'un mandat accessoire soumis au droit commun.

Cette disposition vise par ailleurs l'usufruit, mais elle devrait également viser d'autres hypothèses dans lesquelles le titulaire de certains droits sur les actions ou parts n'exerce pas le droit de vote: mandat, indivision, etc.

Le seul objet de l'article 190ter, § 8, est de sanctionner, par la perte de l'exercice du droit de vote, un comportement dans l'exercice du droit de vote.

La convention en vertu de laquelle s'exerce ce droit n'est pas affectée, si ce n'est conformément aux règles de droit commun.

Un membre maintient son opposition au terme « justes motifs », qui est trop large. Ou bien l'on supprime l'article 56, ou bien on limite l'exclusion au cas où un associé fait obstruction. Le seuil est beaucoup moins élevé.

Le ministre estime qu'à l'article 56, la position de l'associé qui est contraint de céder ses actions, ressemble beaucoup à celle de l'associé exclu de l'article 152. Il est vrai que l'article 56 s'inspire de la procédure de règlement des litiges prévue en droit néerlandais.

D'après M. Dieux, la loi néerlandaise énumère avec précision les cas dans lesquels la mesure de la cession forcée peut être prise. La loi néerlandaise n'utilise donc pas de formules générales telles que « justes motifs » ou « comportements ». Le terme « justes motifs », d'ailleurs recommandé par la « Commission Droit et Vies des Affaires » de Liège, constitue peut être encore le moindre mal.

Le ministre énumère les possibilités: soit le texte actuel, soit l'amendement de M. Barzin, soit l'expression « justes motifs ».

De heer Barzin blijft bij zijn standpunt dat zijn amendement de grootste duidelijkheid verschaft. De alternatieven lijken hem veeleer gevaarlijk. Kan een afwijkende mening worden beschouwd als een gedraging die « de belangen schaadt » ?

Alleen als zulks de belangen van de vennootschap schaadt, niet als het louter de belangen van een groep schaadt, aldus de minister. Hij geeft wel toe dat dit door de rechtspraak niet steeds correct wordt geïnterpreteerd.

Een ander lid is van oordeel dat men een combinatie van diverse amendementen dient uit te werken, met de nodige aandacht voor het Nederlandse recht.

Volgens de heer Dieux houdt de toepassing van artikel 190*ter* op de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid zekere risico's in. Misbruik van deze bepaling lijkt in deze vennootschappen niet uitgesloten. Het is trouwens veelbetekenend dat artikel 190*bis*, § 2, gewag maakt van « effecten », terwijl een B.V.B.A. geen effecten maar aandelen (parts sociales) uitgeeft.

De minister verklaart dat de volgende punten onderzocht moeten worden :

— de begripsinhoud van de « wettige redenen » in artikel 102 en van de « gegronde redenen » in artikel 182; hiervoor verwijst de minister naar de uitstekende publikatie van professor Benoit-Mairy;

— de betekenis van « gedragingen die de belangen van de vennootschap op zo'n ernstige wijze schaden » in het Nederlandse recht;

— een definitie van het begrip « werking ».

Hij is van oordeel dat de commissie beter eerst deze beginselen bestudeert vooraleer de amendementen B, C en D, van de heren Laverge en Van Thillo te onderzoeken, daar deze zuiver procedurele kwesties betreffen.

Een lid meent dat het juist de B.V.B.A.'s zijn die geconfronteerd worden met de onmogelijkheid van werken waaraan artikel 109*ter* wenst te verhelpen. Familiale perikelen, bij voorbeeld echtscheidingen, blokkeren met name in B.V.B.A.'s wel eens de goede werking. Hij pleit dan ook voor het behoud van de B.V.B.A.'s in dit artikel.

Hij vraagt zich wel af of de woorden « voor zover zij partij zijn in het geding » in artikel 109*ter*, § 5, niet een schending inhouden van de rechten van de vennoten die geen partij zijn in het geding.

Dit is een procedurekwestie, aldus een ander lid, waarover de commissie zich kan buigen nadat zij zich heeft uitgesproken over de beginselen.

M. Barzin maintient que son amendement offre le plus de clarté. Les alternatives lui semblent plutôt dangereuses. Une opinion peut-elle être considérée comme un comportement « nuisant aux intérêts » ?

D'après le ministre, ce n'est le cas que si celle-ci porte préjudice aux intérêts de la société et non seulement aux intérêts d'un groupe. Il admet toutefois que la jurisprudence ne l'interprète pas toujours correctement.

Un autre membre estime que l'on doit combiner les différents amendements en faisant appel, dans la mesure du nécessaire, au droit néerlandais.

D'après M. Dieux, l'application de l'article 190*ter* aux sociétés privées à responsabilité limitée implique certains risques. Il n'est pas exclu que ces sociétés abusent de cette disposition. Il est d'ailleurs significatif que l'article 190*ter*, § 2, fasse mention de « titres » alors qu'une S.P.R.L. n'émet pas de titres mais des parts sociales.

Le ministre déclare que les points suivants doivent être examinés :

— la définition des « motifs légaux » à l'article 102 et des « justes motifs » à l'article 182; sur ce point, le ministre renvoie à l'excellente thèse du professeur Benoit-Mairy;

— la signification de « comportement qui nuit aux intérêts de la société au point que... » en droit néerlandais;

— une définition de la notion de « fonctionnement ».

Il estime qu'il est préférable que la commission étudie d'abord ces principes avant d'examiner les amendements B, C et D de MM. Laverge et Van Thillo, puisqu'il ne s'agit là que de simples questions de procédure.

Un membre est d'avis que ce sont précisément les S.P.R.L. qui sont confrontées aux impossibilités de fonctionnement auxquelles l'article 190*ter* vise à remédier. Il arrive en effet que le bon fonctionnement des S.P.R.L. soit bloqué par des difficultés familiales, par exemple un divorce. Il plaide donc en faveur du maintien des S.P.R.L. dans cet article.

Il se pose la question de savoir si les termes « pour autant qu'ils soient parties à la cause » utilisés à l'article 190*ter*, § 5, n'impliquent pas une violation des droits des associés qui ne sont pas partie à la cause.

D'après un autre membre, il s'agit d'une question de procédure sur laquelle la commission pourra se pencher dès qu'elle se sera prononcée sur les principes.

Hij meent wel dat krachtens het voorgestelde artikel 109*ter* een te kleine minderheid die dertig procent van de stemmen vertegenwoordigt, een grote meerderheid (eventueel 70 pct.) ertoe kan dwingen de aandelen over te dragen. Is dit economisch wel verantwoord, gelet op het feit dat de kleine minderheid de andere vennoten zal moeten vergoeden en de vennootschap daartoe wellicht moet opzadelen met zware leningen? Hij pleit ervoor het percentage van dertig procent te verhogen.

De minister herinnert eraan dat het percentage van dertig procent werd opgenomen op voorstel van de heer De Clerck, uitgerekend om te vermijden dat de werking van artikel 190*ter* zou worden uitgehold doordat het een te hoog percentage oplegt. De heer De Clerck dacht daarbij aan vennootschappen die geen rekenschap meer afleggen aan sommige vennoten, zelfs aan een minderheid van dertig procent.

De heer Dieux meent dat het debat rond de dertig procent een conflict is tussen twee filosofieën. Ofwel bekommert men zich om de bescherming van de minderheid, hetgeen de strekking van het amendement van de heer De Clerck is, ofwel beschermt men het belang van de vennootschap. Indien, bij voorbeeld, een vennootschap in financiële moeilijkheden verkeert en een meerderheid van de aandeelhouders een herkapitalisering wenst, kan een blokkeringsminderheid dit uit eigen belang beletten. Volgens de strekking die het belang van de vennootschap vooropstelt, moet men deze blokkering ongedaan kunnen maken.

De Regering dient het volgende amendement in:

« In het voorgestelde artikel 190ter worden de volgende wijzigingen aangebracht:

« A) Paragraaf 3, tweede lid, wordt vervangen door wat volgt:

« De vennootschap wordt gedagvaard om te verschijnen. Bij gebreke hiervan, stelt de rechter de zaak uit tot een nabije datum. De vennootschap verwittigt op haar beurt de houders van aandelen op naam »;

B) In § 7, worden de woorden « De op grond van dit artikel ingestelde vorderingen zijn niet ontvankelijk » vervangen door de woorden « Dit artikel is niet van toepassing »;

C) In § 8 worden de woorden « of pandhouder » geschrapt. »

Verantwoording

A) Het voorgestelde artikel 190ter, § 3, tweede lid, bepaalt dat op straffe van onontvankelijkheid van de vordering de vennootschap gedagvaard wordt om te verschijnen. Deze sanctie lijkt ongepast. De ontvankelijkheid wordt immers geregeld door artikel 17 van het Gerechtelijk Wetboek dat bepaalt dat « de

Il estime toutefois qu'en vertu de l'article 190*ter* proposé, une minorité trop réduite, représentant 30 p.c. des voix, peut forcer une forte majorité (éventuellement 70 p.c.) à céder ses actions. Est-ce bien justifié du point de vue économique, vu le fait que cette faible minorité devra indemniser les autres associés et devra peut-être pour ce faire obliger la société à contracter des emprunts importants? Il préconise d'augmenter le pourcentage de 30 p.c.

Le ministre rappelle que le pourcentage de 30 p.c. a été retenu sur proposition de M. De Clerck, pour éviter précisément de vider l'article 190*ter* de tout son sens en imposant un pourcentage trop élevé. M. De Clerck avait envisagé le cas des sociétés ne rendant plus de comptes à certains associés, même à une minorité de 30 p.c.

M. Dieux estime que le débat portant sur les 30 p.c. est un conflit opposant deux philosophies. Ou bien on se préoccupe de la protection de la minorité, but poursuivi par l'amendement de M. De Clerck, ou bien on protège l'intérêt de la société. Si, par exemple, une société connaît des problèmes financiers et qu'une majorité des actionnaires désire procéder à une recapitalisation, une minorité de blocage peut empêcher l'opération en ne visant que son propre intérêt. Si l'on suit la thèse en faveur de l'intérêt de la société, il faut pouvoir lever cette possibilité de blocage.

Le Gouvernement dépose l'amendement suivant:

« À l'article 190ter proposé sont apportées les modifications suivantes:

« A) Le § 3, alinéa 2, est remplacé par ce qui suit:

« La société doit être citée à comparaître, À défaut, le juge remet l'affaire à une date rapprochée. La société informe à son tour les porteurs d'actions nominatives »;

B) Au § 7, les mots « Les actions intentées en vertu du présent article ne sont pas recevables » sont remplacés par les mots « Le présent article n'est pas d'application »;

C) Au § 8, les mots « ou d'un créancier gagiste » et les mots « ou le créancier gagiste sont supprimés. »

Justification

A) L'article 190ter, § 3, alinéa 2, proposé dispose que la société doit être citée à comparaître à peine d'irrecevabilité de la demande. Cette sanction paraît inappropriée. En effet, la recevabilité de l'action en justice est réglée à l'article 17 du Code judiciaire qui prévoit que « l'action ne peut être admise si le deman-

rechtsvordering niet kan worden toegelaten indien de eiser geen hoedanigheid en geen belang heeft om ze in te dienen.» Gezien het verzuim om de vennootschap te dagvaarden niet van aard is de hoedanigheid en het belang van de eiser aan te tasten, is het aangewezen deze sanctie van onontvankelijkheid te schrappen. Luidens het huidige amendement zal de rechter die het verzuim vaststelt, de zaak tot een nabije datum uitstellen teneinde de eiser toe te laten aan de verplichting tot dagvaarding van de vennootschap te voldoen;

B) Om gelijkaardige redenen als onder A), is het aangewezen de sanctie van onontvankelijkheid van het verzoek te schrappen wanneer de statuten of een overeenkomst tussen vennoten een regeling bevatten voor de oplossing van geschillen. Het is beter in dit geval te bepalen dat artikel 190ter niet van toepassing is;

C) In werkelijkheid kan de pandhouder het aan in zijn bezit zijnde aandelen verbonden stemrecht niet uitoefenen, zonder artikel 200 van de vennootschappenwet te overtreden. Aldus blijkt het onnodig in het ontworpen artikel 190ter, § 8, de pandhouder te viseren.

Ter gelegenheid van de hoorzitting van de heer Duplat heeft een lid hem in zijn hoedanigheid van voorzitter van een rechtbank van koophandel met betrekking tot artikel 56 de volgende vraag gesteld.

Artikel 56 van het ontwerp laat toe een aandeelhouder — waarvan het gedrag «ontoelaatbaar» is — te dwingen het geheel van zijn aandelen over te dragen aan andere aandeelhouders die minstens 30 pct. vertegenwoordigen en die zijn uitsluiting in rechte vorderen.

Wat is een «ontoelaatbaar» gedrag en welke is de reactie van de heer Duplat tegenover een dergelijke bepaling?

De heer Duplat antwoordt dat dertig procent wel een heel hoge grens is, want die zou het immers mogelijk maken er een minderheidsaandeelhouder uit te werken die een blokkeringsminderheid heeft en daar uiteraard misbruik van kan maken, hoewel dit vrij zelden voorkomt.

In conflicten die de rechtbank van koophandel van Brussel heeft moeten beslechten, hoofdzakelijk in kort geding, ging het om een minderheidsaandeelhouder die geen 30 pct. van alle aandelen in handen had maar een veel lager percentage (2 of 3 pct.), en enkel het voornemen had de handel en wandel in het bedrijf na te gaan.

Deze regel doet eigenlijk afbreuk aan de potentiële inbreng van een constructieve minderheidsaandeelhouder.

deur n'a pas qualité et intérêt pour la former». L'omission de la citation de la société n'étant pas de nature à affecter la qualité et l'intérêt du demandeur, il s'indique de supprimer la sanction de l'irrecevabilité. Aux termes du présent amendement, le juge, constatant pareille omission, remettra l'affaire à une date rapprochée de manière à permettre au demandeur de satisfaire à l'obligation de citer la société;

B) Pour des motifs analogues à ceux exposés sous A), il s'indique de supprimer la sanction de l'irrecevabilité de la demande lorsque les statuts ou une convention entre les associés prévoient une procédure de règlement des conflits. Il est préférable de disposer, dans cette hypothèse, que l'article 190ter ne sera pas d'application;

C) En réalité, le créancier gagiste ne saurait exercer le droit de vote attaché aux actions ou parts qu'il détient sans violer l'article 200 des lois sur les sociétés commerciales. Il s'ensuit qu'il est inutile de viser le créancier gagiste à l'article 190ter, § 8, en projet.

Lors de son audition, M. Duplat, en sa qualité de président d'un tribunal de commerce, s'est vu poser la question suivante concernant l'article 56.

L'article 56 du projet permet de contraindre un actionnaire — dont le comportement est «intolérable» — à céder l'ensemble de ses actions à d'autres actionnaires représentant au moins 30 pc. et estant en justice pour obtenir son exclusion.

Qu'est-ce qu'un comportement «intolérable» et comment M. Duplat réagit-il face à cette disposition?

M. Duplat répond que 30 p.c. paraît être un seuil fort élevé, car cela permet notamment d'éliminer un actionnaire minoritaire disposent d'une minorité de blocage, et qui peut bien sûr en abuser, bien que cela soit relativement rare.

Dans les cas de conflits entre associés que le tribunal du commerce de Bruxelles a été amené à régler, essentiellement en référé, il s'agissait d'un minoritaire représentant non pas 30 p.c. de l'ensembe des titres mais un pourcentage beaucoup moins élevé (2 ou 3 p.c.), et qui n'était là que pour espionner la vie de l'entreprise.

Cette règle déséquilibre quelque peu l'apport qui peut être celui d'un minoritaire constructif.

Het spreekt vanzelf dat indien de voorgestelde bepaling wordt aangenomen, de rechtbanken er zullen op toezien dat de uitgesloten aandeelhouder een billijke schadeloosstelling krijgt.

Tot besluit van de bespreking over artikel 56 vat de minister zijn standpunt als volgt samen:

— hij kan zich niet vinden in het amendement van de heren Pataer en Stroobant (want een meerderheid lijkt gewonnen voor het in stand laten van de tekst), noch in het amendement van de heer Barzin (want de term « fonctionnement » lijkt niet geschikt).

— Hij is het eens met het amendement van de heer Van Thillo, mits andere leden dit medeondertekenen.

— Het amendement van de heren Laverge en Van Thillo zou aanvaardbaar zijn mits gesubamendeerd, en met voorbehoud voor de termen « wettige redenen ».

Over dit begrip « wettige redenen » mag er geen enkele onduidelijkheid bestaan. Het houdt rekening met het belang van alle vennoten en doelt dus op een harmonieuze verhouding, die het voorspoedig bestaan van de vennootschap bestendigt.

De subamendementen, ingediend door de heer Vandenberghe, luiden als volgt:

« In het voorgestelde artikel 190ter, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

A) In de voorgestelde § 2, eerste lid, worden in de Franse tekst de woorden « Un ou plusieurs associés possédant ensemble des titres représentant soit 30 p.c. des voix » vervangen door « Un ou plusieurs associés possédant ensemble soit des titres représentant 30 p.c. des voix »;

B) De voorgestelde § 3, tweede lid wordt vervangen door wat volgt:

« De vennootschap wordt gedagvaard om te verschijnen. Bij gebreke hiervan, verdaagt de rechter de zaak naar een nabije datum. De vennootschap verwittigt op haar beurt de houders van aandelen op naam »;

C) De voorgestelde § 4 wordt geschrapt;

D) De voorgestelde § 5 wordt § 4;

In het tweede lid van deze paragraaf, worden de woorden « Zij heeft gevolg tot de beslissing waarbij de prijs wordt vastgesteld, in kracht van gewijsde is gegaan. » geschrapt.

Het derde lid van deze paragraaf wordt geschrapt;

E) De voorgestelde § 6 wordt § 5;

F) De voorgestelde § 7 wordt § 6;

Il va de soi que, si la disposition proposée est adoptée, les tribunaux veilleront, de leur côté, à assurer une juste indemnisation de l'actionnaire exclut.

Au terme de la discussion de l'article 56, le ministre résume son point de vue comme suit:

— il ne peut se rallier ni à l'amendement de MM. Pataer et Stroobant (car il semble qu'une majorité se dégage en faveur du maintien du texte), ni à l'amendement de M. Barzin (car le terme « fonctionnement » ne paraît pas adéquat).

— Il peut se rallier à l'amendement de M. Van Thillo, pour autant que d'autres membres le cosignent;

— L'amendement de MM. Laverge et Van Thillo serait acceptable, moyennant plusieurs sous-amendements, et sous réserve des termes « justes motifs ».

Cependant, il faut être très clair sur cette notion de « justes motifs ». Elle prend en considération l'intérêt de l'ensemble des associés et vise donc à une harmonie en vue du maintien de la prospérité de la société.

Les sous-amendements, déposés par M. Vandenberghe, sont libellés comme suit:

« À L'article 190ter proposé sont apportées les modifications suivantes:

A) Au § 2, alinéa 1er, proposé, les mots « Un ou plusieurs associés possédant ensemble des titres représentant soit 30 p.c. des voix » sont remplacés par les mots « Un ou plusieurs associés possédant ensemble soit des titres représentant 30 p.c. des voix »;

B) Le § 3, alinéa 2, proposé est remplacé par ce qui suit:

« La société doit être citée à comparaître. À défaut, le juge remet l'affaire à une date rapprochée. La société informe à son tour les porteurs d'actions nominatives »;

C) Le § 4 proposé est supprimé;

D) Le § 5 proposé devient le § 4;

À l'alinéa 2 de ce paragraphe, les mots « et poursuit ses effets jusqu'à ce que la décision fixant le prix soit coulée en force de chose jugée » sont supprimés;

L'alinéa 2 de ce paragraphe est supprimé;

E) Le § 6 proposé devient le § 5;

F) Le § 7 proposé devient le § 6;

In het eerste lid van deze paragraaf, worden de woorden « van de vastgestelde prijs » vervangen door de woorden « van de prijs die hij vaststelt »;

In het laatste lid van deze paragraaf, worden de woorden « § 5 » vervangen door « § 4 »;

G) De voorgestelde § 9 wordt § 7; het derde lid van deze paragraaf wordt vervangen door wat volgt: « Paragraaf 2, tweede lid, en de §§ 3, 4 en 5 zijn van toepassing ».

Verantwoording

A) In het voorgestelde artikel 190ter, § 2, eerste lid strekt het subamendement ertoe een materiële fout in de Franse versie van het hoofdamendement te verbeteren.

B) Het voorgestelde artikel 190ter, § 3, bepaalt dat de vennootschap dient te verschijnen op straffe van niet-ontvankelijkheid. Deze sanctie is niet passend. Immers de ontvankelijkheid van een rechtsvordering wordt geregeld in artikel 17 van het Gerechtelijk Wetboek dat bepaalt dat « de rechtsvordering niet kan worden toegelaten, indien de eiser geen hoedanigheid en geen belang heeft om ze in te dienen ». Het is aangewezen de sanctie van de niet-ontvankelijkheid te schrappen omdat het verzuim de vennootschap te dagvaarden niet van aard is de hoedanigheid en het belang aan te tasten. Luidens dit amendement verdaagt de rechter die dit verzuim vaststelt de zaak naar een nabije datum teneinde de eiser toe te laten te voldoen aan de vereiste de vennootschap te dagvaarden.

Daarenboven is het aangewezen, zoals in de tekst van het ontworpen artikel, dat de vennootschap de houders van aandelen op naam verwittigd.

C) Paragraaf 4 van de voorgestelde tekst dient te worden geschrapt. Er is geen enkele reden om te bepalen dat de rechter een eerste uitspraak dient te doen over de prijs, voorafgaand aan zijn definitieve beslissing tot uitsluiting of terugtrekking. In werkelijkheid stelt de rechter de prijs vast in zijn eindvonnis.

De verduidelijking dat het vonnis dat voorlopige maatregelen vaststelt niet vatbaar is voor enig rechtsmiddel, dient eveneens te worden geschrapt. Niets laat toe te besluiten dat het aangewezen is af te wijken van de regels van het Gerechtelijk Wetboek ter zake. Als aldus de rechter een onbekwame deskundige aanstelt, dan dient de mogelijkheid bewaard te blijven een rechtsmiddel tegen deze schending aan te wenden.

D) Het is niet aangewezen te bepalen dat de beslissing waarbij de rechter de uitoefening van de stemrechten schorst blijft gelden tot de eindbeslissing kracht van gewijsde heeft. De verduidelijking dat

À l'alinea 1er de ce paragraphe, les mots « du prix fixé » sont remplacés par les mots « du prix qu'il fixe »;

Au dernier alinéa de ce paragraphe, les mots « le § 5 » sont remplacés par les mots « le § 4 »;

G) Le § 9 proposé devient le § 7; l'alinéa 3 de ce paragraphe est remplacé par ce qui suit: « Sont d'application le § 2, alinéa 2, et les §§ 3, 4 et 5 ».

Justification

A) Dans l'article 190ter, § 2, alinéa 1er, proposé, le mot « soit » doit s'insérer avant le mot « des titres ». Le sous-amendement vise à cet égard à réparer une erreur matérielle de l'amendement principal.

B) L'article 190ter, § 3, alinéa 2, proposé dispose que la société doit être citée à comparaître à peine d'irrecevabilité. Cette sanction paraît inappropriée. En effet, la recevabilité de l'action en justice est réglée à l'article 17 du Code judiciaire qui prévoit que « l'action ne peut être admise si le demandeur n'a pas qualité et intérêt pour la former ». L'omission de la citation de la société n'étant pas de nature à affecter la qualité et l'intérêt du demandeur, il s'indique de supprimer la sanction de l'irrecevabilité. Aux termes du présent amendement, le juge, constatant pareille omission, remettra l'affaire à une date rapprochée de manière à permettre au demandeur de satisfaire à l'obligation de citer la société.

Par ailleurs, il s'indique d'imposer, comme dans le texte de l'article en projet, que la société informe les porteurs d'actions nominatives.

C) Le § 4 du texte proposé en amendement doit être supprimé. Il n'y a aucun intérêt à prévoir que le juge doit rendre une première décision sur le prix préalablement au jugement définitif ordonnant le retrait ou l'exclusion. C'est en réalité dans le jugement définitif que le juge fixera le prix.

La précision que le jugement ordonnant des mesures provisoires n'est susceptible d'aucun recours doit également être supprimée. En effet, rien ne permet de conclure qu'il y a lieu de déroger aux règles fixées par le Code judiciaire en la matière. Ainsi, si le juge a désigné un expert incompétent, il est nécessaire de préserver la possibilité d'exercer un recours contre cette désignation.

D) Il ne s'indique pas de prévoir que la décision par laquelle le juge suspend l'exécution des droits de vote doit poursuivre ses effets jusqu'à ce que la décision définitive soit coulée en force de chose jugée. La

deze beslissing alvorens recht te spreken, niet vatbaar is voor enig rechtsmiddel volstaat daar het eindvonnis van rechtswege uitvoerbaar is. Daarenboven bevat het derde lid van de voorgestelde paragraaf een herneming van de regelen bepaald in artikel 19 van het Gerechtelijk Wetboek en dient het derhalve te worden geschrapt.

E) en G) Het betreft een loutere aanpassing van de nummering van de paragrafen ingevolge de schrapping van § 4.

F) Het betreft een aanpassing van het eerste lid van de voorgestelde § 7 (die § 6 wordt) ingevolge de schrapping van de verplichting voor de rechter een vonnis te vellen tot vaststelling van de prijs.

Wat de termen « wettige redenen » betreft zegt de minister dat de heer P.A. Foriers, daarover geraadpleegd, als volgt heeft geantwoord:

« Het bezigen van de woorden « wettige redenen » biedt het voordeel dat zij verwijzen naar artikel 1871 van het Burgerlijk wetboek.

De wettige reden van artikel 1871 is echter niet noodzakelijk een fout. Men kan zich dus afvragen of men er steeds zal in slagen gemakkelijk te bepalen welke vennoot de wettige redenen verantwoordt. »

De amendementen van de heren Laverge en Van Thillo, zoals gesubamendeerd door de heer Vandenberghe, worden eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

De andere amendementen worden ingetrokken. Het geamendeerde artikel wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 57 (art. 79 van de aangenomen tekst)

De minister herinnert eraan dat dit artikel, zoals eerder al werd vermeld, een procedure invoert die nagenoeg parallel verloopt met die in artikel 56. Terwijl artikel 190*ter* de belangen van de vennootschap beoogt te beschermen wil dit artikel de belangen van de vennoten beschermen. Door dit artikel kan de geschade vennoot via een vordering ingesteld bij de rechtbank de gedwongen overname van zijn aandelen eisen.

Paragraaf 1 van artikel 190*quater* vermeldt duidelijk dat het daarbij gaat om een vennoot die door de gedragingen van één of meer vennoten zodanig in zijn rechten of belangen wordt geschaad, dat van hem in redelijkheid niet langer kan worden gevergd dat hij vennoot blijft.

Het is derhalve duidelijk dat de terminologie van artikel 190*quater*, § 1, enigszins steunt op de begrippen uit het vorige artikel, hoewel beide artikelen een verschillend doel hebben.

précision que cette décision avant-dire-droit n'est susceptible d'aucun recours est suffisante, d'autant que le jugement définitif est exécutoire de plein droit. Par ailleurs, l'alinéa 3, proposé de ce paragraphe, constitue une redite des règles fixées à l'article 19 du Code judiciaire et doit être supprimé.

E) et G) Il s'agit d'une simple adaptation de la numérotation des paragraphes ensuite de la suppression du § 4.

F) Il s'agit d'une adaptation de l'alinéa 1er du § 7 proposé (devenant le § 6) ensuite de la suppresion de l'obligation pour le juge de prononcer un jugement fixant le prix.

Quant aux termes, « justes motifs », le ministre indique que M. P.A. Foriers, consulté sur ce point, a répondu ce qui suit:

« L'utilisation des termes « justes motifs » présente l'intérêt de se référer à l'article 1871 du Code civil.

Le juste motif de l'article 1871 n'est cependant pas nécessairement une faute. On peut dès lors se demander si l'on parviendra toujours à déterminer aisément l'associé qui est à l'origine du juste motif. »

Les amendements de MM. Laverge et Van Thillo, tels que sous-amendés par M. Vandenberghe, sont adoptés à l'unanimité des 15 membres présents.

Les autres amendements sont retirés. L'article amendé est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 57 (art. 79 du texte adopté)

Le ministre rappelle que, comme indiqué ci-avant, cet article instaure une procédure quasi concomitante à l'article 56. Alors que l'article 190*ter* vise à protéger les intérêts de la société, cet article-ci vise à protéger les intérêts des associés. Il permet à l'associé lésé d'obtenir le rachat forcé de ses parts ou actions par une action en justice.

Le § 1er de l'article 190*ter* indique bien qu'il s'agit d'un associé lésé dans ses droits ou ses intérêts par le comportement d'un ou de plusieurs associés au point que le maintien de sa qualité d'associé ne puisse plus être raisonnablement exigé.

Il est dès lors évident que la terminologie de l'article 190*quater*, § 1er, se réfère quelque peu aux notions de l'article précédent bien que les deux articles poursuivent des objectifs différents.

Paragraaf 2 van artikel 190*quater* verwijst uitdrukkelijk naar de procedure bepaald in artikel 190*ter*.

Het tweede lid van § 3 voorziet in het geval waarin één of meer gedaagden nalaten de aandelen tegen betaling van de vastgestelde prijs te aanvaarden. In dat geval bevat het vonnis een veroordeling van de overige gedaagden tot de aanvaarding van die aandelen tegen betaling.

Een van de leden verwijst naar het debat dat in de Kamer heeft plaatsgehad over dat artikel (Gedr. St. Kamer, 1005/19, 92/93). Op blz. 70 van het Kamerverslag wordt een voorbeeld aangehaald van wat onder de in § 1 bepaalde schade kan worden verstaan, onder meer het feit dat er geen dividend wordt uitgekeerd. Het lid is tevreden dat dit voorbeeld niet door de minister wordt overgenomen omdat het niet-uitkeren van dividenden deel kan uitmaken van een beleid tot bewaring en behoud van de kern van het bedrijf.

In verband met de termijn van twee weken bepaald in § 3, tweede lid, is spreker van mening dat die buitengewoon kort is indien men rekening houdt met de tijd die een dergelijke operatie kan vergen.

Een ander lid is het daarmee volkomen eens en meent dat deze termijn minstens twee maanden dient te bedragen. Het kan soms gaan om zeer grote bedragen, die een kapitaalsopvraging of -verhoging noodzakelijk maken, zodat daarvoor zeker de nodige tijd moet worden gegeven.

Een ander lid merkt op dat die termijn dan ook in artikel 56 moet worden aangepast.

De eerste spreker antwoordt dat die termijn hem minder onredelijk lijkt in artikel 56 aangezien het in dit artikel gaat om een vermoeden van onregelmatig gedrag. Hier is dat vermoeden minder duidelijk.

Een vierde interveniënt merkt op dat in de besloten vennootschappen zich een probleem kan voordoen wanneer de verplichte overdracht moet gebeuren naar evenredigheid van ieders aandelenbezit. Zeker voor familiale ondernemingen kan dit problemen veroorzaken en moeten de artikelen 56 en 57 misschien enigszins bijgestuurd worden.

Bovendien meent hij dat § 1 niet duidelijk genoeg aangeeft dat de gedragingen die de belangen van een vennoot schaden betrekking moeten hebben op de vennootschap zelf en zich niet mogen situeren in, bij voorbeeld, de privé-sfeer.

In verband met de eerste opmerking antwoordt een lid dat, naar analogie van artikel 56, alle andere aandeelhouders de aandelen moeten overnemen zodat de verhoudingen tussen de aandeelhouders ongewijzigd blijven.

Le § 2 de l'article 190*quater* renvoie explicitement à la procédure prévue à l'article 190*ter*.

Le deuxième alinéa du § 3 prévoit le cas où un ou plusieurs défendeurs restent en défaut d'accepter les parts ou actions contre paiement du prix fixé. Dans cette hypothèse, le jugement doit prévoir une disposition condamnant les autres défendeurs à accepter ces actions contre paiement.

Un des membres se réfère à la discussion qui a eu lieu à la Chambre sur cet article (Doc. Chambre, 1005/19, 92/93). À la page 70 du rapport de la Chambre, l'on cite comme exemple de ce qui est couvert par le § 1er, entre autres, le fait qu'aucun dividende n'est distribué. Le membre est satisfait que cet exemple ne soit pas repris par le ministre parce que la non-distribution de dividendes peut faire partie d'une politique de conservation et de maintien de la substance de l'entreprise.

À propos du délai de deux semaines prévu au § 3, deuxième alinéa, l'intervenant est d'avis que ce délai est extrêmement court si l'on tient compte du temps qu'une telle opération peut demander.

Un autre membre abonde dans le même sens et estime que ce délai doit être d'au moins deux mois. Il peut s'agir parfois de montants très importants nécessitant un appel ou une augmentation de capital, de sorte qu'il faut absolument prévoir le temps nécessaire à la réalisation de ces opérations.

Un autre membre fait remarquer que ce délai doit alors également être adapté à l'article 56.

Le premier intervenant répond que ce délai lui paraît moins déraisonnable à l'article 56 puisqu'à cet article, il y a une présomption d'un comportement qui n'est pas régulier. Ici, cette présomption est moins claire.

Un quatrième intervenant fait remarquer que la société privée peut se voir confrontée à un problème quand la cession forcée doit s'effectuer proportionnellement aux parts respectives de chacun. Cela peut certainement poser des problèmes dans les entreprises familiales et il conviendrait sans doute de remanier quelque peu les articles 56 et 57.

D'autre part, le § 1er n'indique pas assez clairement que les comportements lésant les intérêts d'un associé doivent concerner la société elle-même et ne peuvent pas, par exemple, se situer dans la sphère privée.

En ce qui concerne la première observation, un membre répond que, par analogie avec l'article 56, tous les autres actionnaires doivent reprendre les actions, de façon à ne pas modifier les rapports entre actionnaires.

Wat de tweede opmerking betreft, is het duidelijk dat de gedragingen verband moeten houden met de vennootschap.

De heer Van Thillo dient op dit artikel het volgende amendement in dat ertoe strekt het voorgestelde artikel 190*quater*, § 3, laatste lid, aan te vullen als volgt:

« De beslissing van de rechter is uitvoerbaar bij voorraad, niettegenstaande verzet of hoger beroep. »

Verantwoording

Aanpassing aan artikel 190ter, § 6, laatste lid.

De indiener van dit amendement wil enkel een vergetelheid rechtzetten. In artikel 56, § 6, is deze bepaling *in fine* opgenomen terwijl ze in artikel 57 ontbreekt zodat het amendement er enkel toe strekt de symmetrie tussen beide artikelen te herstellen. Terzijde meent spreker ook dat volgens hem zowel artikel 56 als artikel 57 zelden zullen worden ingeroepen.

Het amendement van de heer Van Thillo bij dit artikel ontlokt bij de heer Dieux de bedenking dat het gemeen procedurerecht reeds voor eenieder het recht waarborgt om te verzoeken dat de beslissing bij voorraad wordt uitgevoerd. De rechter oordeelt hierover, rekening houdend met de omstandigheden. Er is geen reden om de beslissing van de rechter van rechtswege uitvoerbaar bij voorraad te maken.

Het amendement wordt ingetrokken.

Bij artikel 57 dienen de heren Laverge en Van Thillo nog het volgende amendement in:

« Het voorgestelde artikel 190quater te vervangen als volgt:

« Artikel 190quater. — § 1. Iedere vennoot kan om gegronde redenen in rechte vorderen dat al zijn aandelen alsmede de in aandelen converteerbare obligaties of de warrants die hij bezit, worden overgenomen door de vennoten die aan de basis liggen van deze gegronde redenen.

§ 2. Artikel 190ter, §§ 1, 3, 4, 5, tweede en derde lid, en 6, tweede lid e.v., is van overeenkomstige toepassing; de eiser moet echter de stukken bedoeld in § 6, eerste lid, van artikel 190ter mededelen.

§ 3. De rechter veroordeelt de gedaagde om, binnen de door hem gestelde termijn te rekenen van de betekening van het vonnis, de aandelen tegen betaling van de vastgestelde prijs over te nemen en de eiser om zijn effecten aan de gedaagden over te dragen.

De beslissing geldt voor het overige als titel voor het vervullen van de formaliteiten verbonden aan de overdracht, wanneer de effecten op naam zijn.

En ce qui concerne la deuxième observation, il est clair que les comportements doivent concerner la société.

M. Van Thillo dépose l'amendement suivant, tendant à compléter l'article 190*quater*, § 3, dernier alinéa, proposé, par la disposition suivante:

« La décision du juge est exécutoire par provision, nonobstant opposition ou appel. »

Justification

Il s'agit d'une adaptation à l'article 190ter, § 6, dernier alinéa.

Il s'agit seulement de réparer un oubli. Cette disposition est reprise *in fine* à l'article 56, § 6, alors qu'elle n'apparaît pas à l'article 57. L'amendement vise donc seulement à rétablir la symétrie entre les deux articles. En passant, l'intervenant signale que d'après lui, l'article 56 comme l'article 57 seront rarement invoqués.

À propos de l'amendement présenté à cet article par M. Van Thillo, M. Dieux considère que le droit commun de la procédure garantit déjà à tout un chacun le droit de demander que la décision soit exécutée par provision. Le juge statue sur cette demande en tenant compte des circonstances. Il n'y a aucune raison de rendre d'office la décision du juge exécutoire par provision.

L'amendement est retiré.

À l'article 57, MM. Laverge et Van Thillo déposent encore l'amendement suivant:

« Remplacer l'article 190quater proposé par ce qui suit:

« Article 190quater. — Tout associé peut, pour de justes motifs, demander en justice que les associés à l'origine de ces justes motifs reprennent toutes ses actions ou parts ainsi que les obligations convertibles en actions ou les droits de souscription qu'il détient.

§ 2. L'article 190ter, §§ 1er, 3, 4, 5, alinéas 2 et 3, et 6, alinéas 2 et suivants est applicable, le demandeur devant toutefois communiquer les documents visés au § 6, alinéa 1er, de l'article 190ter.

§ 3. Le juge condamne le défendeur à accepter, dans le délai qu'il fixe à dater de la signification du jugement, les actions ou parts contre paiement du prix fixé et le demandeur à remettre ses titres aux défendeurs.

La décision tient pour le surplus lieu de titre pour la réalisation des formalités liées à la cession lorsque les titres sont nominatifs.

De overname geschiedt in voorkomend geval na de uitoefening van de eventuele rechten van voorkoop die in het vonnis worden genoemd.

De gedaagden zijn hoofdelijk gehouden tot betaling van de prijs.

De beslissing van de rechter is uitvoerbaar bij voorraad, niettegenstaande verzet of hoger beroep. Indien de beslissing ten uitvoer wordt gelegd en hoger beroep wordt ingesteld, is § 5 van artikel 190ter van toepassing op degenen die de aandelen verkrijgen.»

Verantwoording

Artikel 190quater, § 1, vervangt het begrip gedragingen door het begrip gegronde redenen.

Voor het overige wordt dit artikel aangepast aan de wijzigingen in artikel 190ter.

Een lid vraagt of de procedure beschreven in artikel 190*quater*, § 1, zoals voorgesteld in het amendement op dit ogenblik onmogelijk is in de praktijk.

De heer Dieux antwoordt dat alleen de gerechtelijke ontbinding mogelijk is.

Een lid verkiest de tekst van het amendement. De oorspronkelijke tekst handelt over een vennoot die in zijn rechten of belangen «geschaad» is en van wie niet kan worden «gevergd« *(exigé)* dat hij vennoot blijft. Dat is niet zeer duidelijk. Ook kan de vennoot, volgens de oorspronkelijke tekst, «in rechte vorderen», terwijl hij in zekere zin uitgesloten is. Het amendement bevat een betere tekst.

Volgens de minister maakt het weinig verschil of men de woorden «intenter une action en justice», «demander» of «exiger» gebruikt.

Een interveniënt merkt op dat artikel 190*quater* niet belet dat zelfs een meerderheidsaandeelhouder de daarin beschreven procedure opstart.

Hij vraagt zich wel af of artikel 190*ter* en artikel 190*quater* niet kunnen worden samengevoegd, daar het in beide gevallen vennootschappen betreft waarvan de werking wordt belemmerd door een gebrek aan verstandhouding tussen de vennoten.

Een ander lid repliceert dat artikel 190*ter* de belangen van de vennootschap beschermt en artikel 190*quater* de belangen van de vennoot.

De vorige spreker stemt hiermee in.

Een lid stelt zich vragen bij de draagwijdte van het begrip «gegronde redenen».

Een andere spreker waarschuwt voor de gevaren verbonden aan het gebruik van termen met een enge, rigiede begripinhoud. Een term als «gegronde redenen» biedt aan de hoven en rechtbanken de nodige interpretatieruimte om de wet aan te passen aan concrete gevallen.

La reprise s'effectue, le cas échéant, après l'exercice des éventuels droits de préemption visés par le jugement.

Les défendeurs sont solidairement tenus du paiement du prix.

La décision du juge est exécutoire par provision, nonobstant opposition ou appel. Si la décision est exécutée et qu'un recours est introduit, le § 5 de l'article 190ter s'applique aux acquéreurs des actions ou parts.»

Justification

L'article 190quater, § 1er, remplace la notion de comportement par celle de juste motif.

L'article est pour le surplus adapté en fonction des modifications de l'article 190ter.

Un membre demande si la procédure de l'article 190*quater*, § 1er, telle qu'elle est proposée dans l'amendement, est impossible en pratique à l'heure actuelle.

M. Dieux répond que seule la dissolution judiciaire est possible.

Un membre préfère le texte de l'amendement. Le texte initial parle d'un associé qui a été «lésé» dans ses droits ou ses intérêts et dont on ne peut exiger qu'il reste associé. Cela n'est pas très clair. L'associé peut également, d'après le texte initial, «intenter une action en justice», alors que dans un certain sens il est exclu. Le texte de l'amendement est meilleur.

D'après le ministre, le fait que l'on utilise les expressions «intenter une action en justice», «demander» ou «exiger» ne change pas grand-chose.

Un intervenant fait remarquer que rien n'empêche même un actionnaire majoritaire d'intenter la procédure décrite à l'article 190*quater*.

Il se demande par contre si l'on ne pourrait fusionner l'article 190*ter* et l'article 190*quater*, vu que dans les deux cas, il s'agit de sociétés dont le fonctionnement est entravé par une mésentente entre les associés.

Un autre membre réplique que l'article 190*ter* protège les intérêts de la société, tandis que l'article 190*quater* protège ceux de l'associé.

Le préopinant approuve cette remarque.

Un membre s'interroge sur la portée de la notion de «justes motifs».

Un autre intervenant met en garde contre le danger qu'il y a à utiliser des termes ayant une acception étroite et rigide. Une expression telle que «justes motifs» laisse aux cours et tribunaux la marge d'interprétation nécessaire qui leur permettra d'adapter la loi aux cas concrets.

De minister stemt hiermee in. Hij herhaalt dat de term reeds gebruikt wordt in de artikelen 102 en 152 van de gecoördineerde wetten.

De heer Dieux verwijst naar artikel 1871 van het Burgerlijk Wetboek. De term « wettige redenen » leidde daarin reeds tot een uitgebreide casuïstiek in de rechtspraak. Dit maakt ook dat hij niet bevreesd is de term in het wetsontwerp op te nemen, vermits hij door de rechtspraak reeds uitgebreid gehanteerd wordt.

Op de vraag van een lid of men de artikelen 190*ter* en 190*quater* toch niet kan harmoniseren of zelfs samenvoegen, wordt geantwoord dat de artikelen twee zeer uiteenlopende hypothesen betreffen.

De minister onderschrijft tenslotte via het hieronder weergegeven subamendement van de heer Vandenberghe, veeleer het amendement van de heren Laverge en Van Thillo dan het amendement van de heer Van Thillo dat in het eerste amendement is opgenomen.

De heer Vandenberghe dient de volgende subamendementen in:

« Art. 57

« In het voorgestelde artikel 190quater worden de volgende wijzigingen aangebracht:

« A) Paragraaf 2 wordt vervangen door wat volgt:

« Artikel 190ter, §§ 1, 3, 4, tweede lid, en 5, tweede lid, en volgende is van toepassing. Paragraaf 5, eerste lid van hetzelfde artikel is van overeenkomstige toepassing op de eiser. »

B) In § 3, laatste lid, worden de woorden « paragraaf 5 van artikel 190ter » vervangen door de woorden « artikel 190ter, § 4. »

Verantwoording

De wijzigingen aangebracht aan het subamendement op artikel 190quater zoals voorgesteld bij amendement van de heren Laverge en Van Thillo, sluiten aan bij de wijzigingen dat het subamendement van de Regering wil aanbrengen aan artikel 190ter, zoals geamendeerd.

Het aldus gesubamendeerde amendement van de heren Laverge en Van Thillo, alsook het geamendeerde artikel worden eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 58 (art. 80 van de aangenomen tekst)

1) Eerste gedachtenwisseling

De minister wijst erop dat dit artikel een probleem aanpakt dat vooral bij vennootschappen rijst die een

Le ministre approuve l'intervenant. Il répète que le terme en question est déjà utilisé aux articles 102 et 152 des lois coordonnées.

M. Dieux se réfère à l'article 1871 du Code civil. L'expression « justes motifs » employée à cet article a déjà donné lieu à une importante casuistique en jurisprudence. Le terme ayant déjà été largement utilisé par la jurisprudence, il ne craint pas de le reprendre dans le projet de loi.

Un membre demande si l'on ne pourrait quand même pas harmoniser ou même réunir les articles 190*ter* et 190*quater*. Il lui est répondu que ces articles concernent deux hypothèses très différentes.

Le ministre se rallie finalement, moyennant le sous-amendement de M. Vandenberghe reproduit ci-après, à l'amendement de MM. Laverge et Van Thillo, plutôt qu'à celui de M. Van Thillo, qui y est compris.

M. Vandenberghe dépose le sous-amendement suivant:

« Art. 57

« À l'article 190quater proposé sont apportées les modifications suivantes:

« A) Le § 2 est remplacé par ce qui suit:

« L'article 190ter, §§ 1er, 3, 4, alinéa 2, et 5, alinéa 2 et suivants, est applicable. Le § 5, alinéa 1er, du même article est applicable par analogie au demandeur. »

B) Au § 3, dernier alinéa, les mots « le § 5 de l'article 190ter » sont remplacés par les mots « l'article 190ter, § 4. »

Justification

Les modifications apportées par le présent sous-amendement à l'article 190quater tel que proposé par l'amendement de MM. Laverge et Van Thillo sont consécutives aux modifications que le sous-amendement du Gouvernement entend apporter à l'article 190ter, tel qu'amendé.

L'amendement de MM. Laverge et Van Thillo, ainsi sous-amendé, et l'article amendé sont adoptés à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 58 (art. 80 du texte adopté)

1) Premier échange de vues

Le ministre souligne que cet article vise à régler un problème qui se présente essentiellement dans les

openbaar beroep op het spaarwezen doen. Het artikel wil aan één aandeelhouder of aan een groep aandeelhouders, die tenminste 95 pct. van de effecten van een naamloze vennootschap bezit, de kans bieden al de effecten van die vennootschap te verkrijgen met een openbaar overnamebod.

Gaan de vorige aandeelhouders op dat bod niet in, dan worden de niet-aangeboden effecten geacht van rechtswege op die aandeelhouder of groep van aandeelhouders over te gaan met consignatie van de prijs.

Een lid merkt op dat dit artikel alleen voor de naamloze vennootschappen geldt, in tegenstelling tot de twee vorige artikels. In zekere zin betreft het hier opnieuw een soort van onteigening.

Een tweede lid meent dat dit een goede maatregel is omdat in sommige vennootschappen aandelen zijn waarvan niemand weet wie ze in zijn bezit heeft. Er kunnen verschillende redenen zijn waarom deze aandelen zijn « verdwenen ». Soms zijn titels effectief materieel verdwenen (door brand, verloren gelegd), soms zijn ze zodanig verspreid over verschillende erfgenamen dat niemand zich nog de moeite getroost om nog op de algemene vergadering te verschijnen.

Deze situatie leidt tot allerlei administratieve kosten en formaliteiten die door de vennootschap moeten worden nageleefd, terwijl dit eigenlijk niet verantwoord is gelet op de aandeelhoudersstructuur.

De voorziene consignatie is eigenlijk een geschenk voor de Staat omdat de geconsigneerde prijs na dertig jaar door de Staat verworven wordt.

Een ander lid vraagt of « alleen of in onderling overleg handelend » wel de juiste vertaling is van « agissant seule ou de concert ». In het Kamerverslag (Gedr. St. Kamer, nr. 1005/19, 1992-1993, blz. 124) wordt nog het woord « gezamenlijk » gebruikt. « Gezamelijk » lijkt hem verstrekkender dan « de concert ».

De minister antwoordt dat de woorden « in onderling overleg » reeds voorkomen in artikel 7 van het koninklijk besluit van 10 mei 1989 op de openbaarmaking van belangrijke deelnemingen in ter beurze genoteerde vennootschappen.

De Commissie besluit dat « in onderling overleg » de meest getrouwe en correcte vertaling is van « de concert ».

Een lid vraagt of artikel 190*quinquies* betekent dat iedere groep die samen 95 pct. van de stemrechtverlenende effecten bezit, de beschreven procedure kan opstarten.

De heer Dieux weerlegt deze interpretatie van artikel 190*quinquies*. Hij verwijst daartoe naar de wet van 2 maart 1989. Opdat personen in onderling

sociétés qui ont fait appel public à l'épargne. L'objectif est de permettre à un actionnaire ou à un groupe d'actionnaires, détenant au moins 95 p.c. de titres d'une société anonyme, d'acquérir la totalité des titres de cette société moyennant une offre publique de rachat.

Si le reliquat des actionnaires ne répond pas à l'offre qui a été faite, les titres non présentés sont réputés transférés de plein droit à l'actionnaire (groupe d'actionnaires) avec consignation du prix.

Un membre fait remarquer, qu'à la différence des deux articles précédents, cet article ne vaut que pour les sociétés anonymes. Dans une certaine mesure, il s'agit à nouveau d'une sorte d'expropriation.

Un deuxième membre estime qu'il s'agit d'une bonne mesure, car dans certaines sociétés il y a des titres dont personne ne sait qui les détient. Plusieurs raisons peuvent en expliquer la « disparition ». Tantôt ces titres ont effectivement disparu matériellement (incendie, perte), tantôt ils sont à ce point dispersés entre différents héritiers que plus personne ne prend la peine de venir à l'assemblée générale.

Cette situation entraîne toutes sortes de frais administratifs et de formalités que la société doit observer, alors que cela ne se justifie pas véritablement compte tenu de la structure de l'actionnariat.

La consignation prévue est en fait un cadeau à l'État, puisque le prix consigné est acquis à l'État après trente ans.

Un autre membre demande si « alleen of in onderling overleg handelend » est la traduction exacte de « agissant seule ou de concert ». Le rapport de la Chambre (doc. Chambre, n° 1005/19, 1992-1993, p. 124) utilise encore le terme « gezamenlijk ». Il lui semble que « gezamenlijk » est plus fort que « de concert ».

Le ministre répond que les mots « in onderling overleg » ont déjà été utilisés à l'article 7 de l'arrêté royal du 10 mai 1989 relatif à la publicité des participations importantes dans les sociétés cotées en bourse.

La commission décide que « in onderling overleg » est la traduction la plus fidèle et la plus correcte de l'expression « de concert ».

Un membre demande si l'article 190*quinquies* signifie que tout groupe détenant ensemble 95 p.c. des titres conférant le droit de vote peut lancer la procédure décrite.

M. Dieux réfute cette interprétation de l'article 190*quinquies*. Il fait pour cela référence à la loi du 2 mars 1989. Pour que des personnes puissent agir de

overleg handelen, is het vereist dat er akkoorden bestaan over de eigendom van de effecten tussen de aandeelhouders die samen 95 pct. van de stemrechtverlenende effecten bezitten.

De vorige spreker vraagt of het dan volstaat dat aandeelhouders een akkoord sluiten met als enige bedoeling de procedure van artikel 190*quinquies* op te starten.

De heer Dieux vermeldt bij wijze van voorbeeld dat vermoed worden in overleg op te treden, personen die een overeenkomst hebben gesloten, waarin een recht van voorkoop dan wel opties of verplichtingen tot aankoop of verkoop zijn bedongen. Het begrip « in onderling overleg » bestaat onder meer ook in Frankrijk en geeft daar, net zo min als in België, aanleiding tot moeilijkheden.

Een lid heeft toch een probleem met het principe van het artikel zelf. Alhoewel het strikt genomen niet de bedoeling is van het artikel, loopt elke aandeelhouder die minder dan 5 pct. van de aandelen van een vennootschap bezit, permanent het gevaar dat hij onteigend wordt. Dient het toepassingsgebied van dit artikel niet beperkt te worden tot, bijvoorbeeld, die aandelen die sedert meer dan drie jaar niet meer vertegenwoordigd zijn op de algemene vergadering?

Tenslotte wijst hij erop dat in familiale vennootschappen sommige familieleden slechts een symbolisch aandelenpakket bezitten zodat ze toch enigszins bij de werking van de vennootschap betrokken blijven en een zeker toezicht kunnen blijven uitoefenen. Moet er geen regeling worden getroffen die dit ook in de toekomst mogelijk maakt?

Bovendien zegt die 5 pct. niets over de grootte van het kapitaal — 5 pct. van de aandelen van een grote bank kan een belangrijk kapitaal vertegenwoordigen. Als de overige aandeelhouders in onderling overleg optreden, kunnen zij zelfs grote investeerders uitsluiten.

Een derde lid is het ermee eens dat, alhoewel het doel van dit artikel zeer nastrevenswaard is, van de voorziene procedure een oneigenlijk gebruik kan worden gemaakt zoals de twee vorige sprekers hebben aangetoond.

Hij vraagt zich af of, om misbruiken te vermijden, voor deze gedwongen verkoop niet een bepaalde meerprijs moet worden betaald (*cf.* de 30 pct. extra die moet worden betaald bij de verkopen van O.C.M.W.'s).

Het is duidelijk dat dit artikel door de meerderheidsaandeelhouders kan gemanipuleerd worden om de kleine aandeelhouders te onteigenen. Bovendien is het voor kleine aandeelhouders zeer moeilijk om een juist beeld te krijgen van de werkelijke waarde van hun aandeel. Aanzienlijke meerwaarden of verborgen reserves worden niet in het jaarverslag opgenomen.

concert, il faut que les actionnaires détenant ensemble 95 p.c. des titres conférant le droit de vote aient pris des accords sur la propriété des titres.

L'intervenant précédent demande s'il suffit alors que des actionnaires concluent un accord dans le seul but de lancer la procédure instaurée par l'article 190*quinquies*.

M. Dieux cite à titre d'exemple que sont présumées agir de concert les personnes ayant conclu un accord convenant d'un droit de préemption ou bien d'options ou d'obligation d'achat ou de vente. La notion « de concert » existe aussi en France, entre autres, où, tout comme en Belgique, elle ne donne lieu à aucune difficulté.

Pour un autre membre, c'est cependant le principe de l'article lui-même qui pose problème. Bien qu'au sens stricte ne soit pas l'objectif poursuivi par l'article, tout actionnaire possédant moins de 5 p.c. des actions d'une société court en permanence le risque de se voir exproprié. Ne faut-il pas réduire le champ d'application de cet article, par exemple, aux actions qui n'ont plus été représentées à l'assemblée générale depuis plus de trois ans?

Il signale pour finir le fait que, dans des sociétés familiales, certains membres de la famille possedent qu'un nombre d'actions symbolique, de sorte qu'ils restent quand même impliqués en quelque sorte dans le fonctionnement de la société et peuvent continuer à exercer un certain contrôle. Ne doit-on rien prévoir pour laisser subsister cette possibilité à l'avenir?

Ces 5 p.c. ne disent en outre rien sur l'importance du capital — 5 p.c. des actions d'une grande banque peuvent représenter un capital important. Si les autres actionnaires agissent de concert, ils peuvent exclure même les grands investisseurs.

Un troisième membre est d'accord pour dire que bien que l'objectif de cet article soit des plus louables, il est possible de faire un usage impropre de la procédure prévue comme l'ont démontré les deux intervenants précédents.

Il se demande si, pour éviter des abus, il ne faudrait pas payer une certaine plus-value pour ce rachat forcé (*cf.* les 30 p.c. supplémentaires à payer lors des ventes des C.P.A.S.).

Il est clair que les actionnaires majoritaires peuvent manipuler cet article pour exproprier les petits actionnaires. En outre, il est très difficile aux petits actionnaires d'avoir une idée exacte de la valeur réelle de leur participation. Il arrive que des plus-values ou réserves occultes considérables ne soient pas reprises dans les comptes annuels. Il se peut donc qu'ils

Zo kan het gebeuren dat zij instemmen met een prijs die weliswaar overeenstemt met de boekhoudkundige waarde van het aandeel terwijl de werkelijke — soms toekomstige — waarde veel hoger ligt.

Tot besluit formuleert de voorzitter drie opmerkingen:

1. Het is niet de bedoeling van de verrichting de aandeelhouder te onteigenen die een interessante belegging heeft gedaan;

2. De informatie van alle aandeelhouders moet worden gewaarborgd;

3. Er dient rekening te worden gehouden met de omvang van het kapitaal — 5 pct. van Electrabel, van Petrofina, van de B.B.L. of van de Generale Maatschappij stelt een enorm bedrag voor.

De Regering dient op die opmerkingen te antwoorden.

Een lid vraagt zich nog steeds af welke zin dat artikel kan hebben. Staat de voorgestelde maatregel wel in verhouding tot het nagestreefde doel?

Een ander lid bevestigt dat dit artikel tegemoet komt aan een vraag uit economische kringen. Het is wellicht beter deze tekst goed te keuren ondanks de gebreken die hij vertoont, dan over geen enkele tekst te beschikken.

2) Hoorzitting met de heer Duplat

A. Uiteenzetting van de heer Duplat

Wat artikel 58 van het wetsontwerp en de uitkoopregeling betreft, heeft de Commissie voor het Bank- en Financiewezen zo objectief mogelijk grote ondernemingen en kleinere ondernemingen die geen beroep doen op het spaarwezen willen onderscheiden.

Ze stelt voor, wanneer familiale ondernemingen, die geen publiek beroep gedaan hebben op het spaarwezen (het overgroot gedeelte van de K.M.O.-bedrijven), aan « squeeze-out » doen, dit niet gelijk te stellen met een publiek bod op het terugkopen van de enkele overblijvende procenten.

In de tekst zou dan uitdrukkelijk moeten worden gezegd dat in die gevallen de vrij zware procedure van het publiek bod op het terugkopen van die overblijvende procenten voor de besloten of de gesloten vennootschappen niet aan het toezicht van de Bankcommissie zou worden onderworpen.

B. Gedachtenwisseling

Een lid beklemtoont dat de economische wereld op dit artikel al lang aandringt.

Men heeft het niet kunnen invoeren tijdens de hervorming van 1991.

marquent leur accord sur un prix correspondant certes à la valeur comptable de l'action alors que leur valeur réelle — parfois future — est bien supérieure.

En résumant, le président formule trois observations:

1. La finalité de l'opération ne vise pas à exproprier l'actionnaire qui fait un placement intéressant;

2. L'information de tous les actionnaires doit être garantie;

3. L'importance du capital doit être prise en compte — 5 p.c. d'Électrabel, de Petrofina, de la B.B.L. ou de la Société générale constitue un montant énorme.

Il appartient au Gouvernement de répondre à ces observations.

Un membre se demande encore si cet article a un sens. La mesure proposée n'est-elle pas disproportionnée par rapport à son objectif?

Un autre membre assure que cet article répond à une demande du monde économique. Malgré les inconvénients qu'il présente, il est peut-être plus opportun d'accepter ce texte que de ne rien avoir du tout.

2) Audition de M. Duplat

A. Exposé de M. Duplat

En ce qui concerne l'article 58 du projet de loi et la réglementation du rachat, la Commission bancaire et financière a voulu distinguer, de façon aussi objective que possible, les grandes entreprises et les entreprises plus petites ne faisant pas appel public à l'épargne.

Au cas où des entreprises familiales ne faisant pas un appel public à l'épargne (la majeure partie des P.M.E.) procèdent à un « squeeze-out », elle propose de ne pas assimiler l'opération à une offre publique de rachat de quelques pourcent restants.

Le texte devrait alors prévoir explicitement que, dans ces cas, la procédure assez lourde de l'offre publique de rachat des pourcent restants ne soit pas soumise au contrôle de la Commission bancaire en ce qui concerne les sociétés privées.

B. Échange de vues

Un membre souligne que le monde économique attend cet article avec impatience depuis longtemps.

On n'a pas pu l'introduire lors de la réforme de 1991.

Vandaag wordt aan de wetgever de gelegenheid geboden om de nodige aanpassing te doen.

De minister wijst erop dat de Commissie reeds een ruim debat heeft gewijd aan de problemen in verband met dit artikel, alsmede aan de twee vorige artikelen, die betrekking hebben op de beslechting van interne conflicten in de vennootschappen.

Over deze drie artikelen moet een serene discussie gevoerd worden want het is waarschijnlijk de eerste maal dat in ons recht « mogelijkheden tot onteigening » van aandeelhouders opduikt.

Het artikel betreffende het « openbaar bod tot uitkoop » moet op de eerste plaats opnieuw in zijn verband worden geplaatst.

Deze bepaling is afkomstig uit de Angelsaksische landen waar een groot aantal vennootschappen ter beurze worden genoteerd en op een lijst worden geplaatst, wat een aantal kosten meebrengt.

Wanneer deze vennootschappen bijgevolg vaststellen dat zij hun concentratie van aandeelhouders, alleen of gezamenlijk, hebben bereikt, vragen zij zich af of het opportuun is verdere kosten te moeten dragen.

In verband met het verzoek dat van werkgeverszijde komt, kan men zich afvragen of een dergelijke bepaling goed in te passen is in onze wetgeving, niet alleen voor de vennootschappen die een openbaar beroep op het spaarwezen hebben gedaan maar ook voor alle vennootschappen in het algemeen.

Bij nader inzien blijkt dat de regel op een aantal punten afgezwakt moet worden en dat vermeld dient te worden dat een aandeelhouder die zich binnen de beoogde 5 pct. bevindt, zich om wettige redenen niet wil laten uitkopen en zijn rechten in die zin kan laten gelden.

Er kunnen immers gevallen bestaan waarin overeenkomstig het maatschappelijk belang 95 pct. van de effecten in handen zijn van één aandeelhouder (alleen of gezamenlijk) en dat het uitkoopbod gedeeltelijk is, indien daarvoor een wettige reden bestaat.

Een lid is van mening dat een maatregel van die aard wenselijk is om een aantal vennootschappen toe te laten in hun aandelen een « grote kuis te houden ». Er zijn o.m. aandelen die tijdens de eerste wereldoorlog verdwenen zijn, of die verborgen waren, en die opnieuw verschijnen, zonder dat men juist weet van wie ze komen, enz.

Het lid vraagt zich echter af of de voorgestelde bepaling niet te ver gaat.

Als iemand een vennootschap wil volgen, volstaat het één nominatief aandeel neer te leggen, zodat de vennootschap verplicht is hem de jaarrekening toe te sturen, evenals de uitnodiging naar de algemene vergaderingen.

À l'heure actuelle, le législateur a la possibilité de procéder à l'adaptation qui s'impose.

Le ministre rappelle que la Commission a déjà largement débattu des problèmes liés à cet article, ainsi qu'aux deux articles précédents, relatifs à la résolution de conflits internes dans les sociétés.

Il convient d'avoir sur ces trois articles une discussion sereine, car c'est sans doute la première fois que l'on pourrait voir dans notre droit des « possibilités d'expropriation » d'actionnaires.

En ce qui concerne l'article relatif aux offres (publiques) de retrait, il faut tout d'abord en resituer le cadre.

L'origine de cette disposition se situe dans les pays anglo-saxons, où un grand nombre de sociétés vont à la cote et sont listées, ce qui entraîne un certain nombre de frais.

Par conséquent, lorsque ces sociétés constatent que leur concentration en actionnaires — seules ou conjointement — est réalisée, elles s'interrogent sur l'opportunité de continuer à exposer ces frais.

Face à la demande qui vient du monde patronal, on peut se demander si une telle disposition s'intègre bien dans notre législation, non seulement pour les sociétés qui ont fait un appel public à l'épargne, mais aussi, de façon générale, pour l'ensemble des sociétés.

Après réflexion, il semble que certains tempéraments doivent être apportés à la règle, en indiquant que, pour de justes motifs, un actionnaire figurant dans les 5 p.c. visés, pourrait avoir des raisons de ne pas vouloir se retirer et pourrait faire valoir ses droits en ce sens.

Il peut, en effet, y avoir des cas où il est conforme à l'intérêt social que 95 p.c. des titres soient détenus par un actionnaire (seul ou conjointement), et que l'offre de retrait soit partielle, s'il existe pour cela un juste motif.

Un membre estime qu'une mesure de cette nature est souhaitable pour permettre à un certain nombre de sociétés de pouvoir « faire un grand nettoyage » dans leurs actions. Il existe notamment des actions qui ont disparu lors de la première guerre mondiale ou qui ont été cachées et qui réapparaissent aujourd'hui sans que l'on sache exactement de qui elles proviennent, etc.

Un membre se pose toutefois la question de savoir si la disposition proposée ne va pas trop loin.

Si quelqu'un veut suivre une société, il lui suffit de déposer une seule action nominative qui oblige donc la société à lui envoyer les comptes annuels et à l'inviter aux assemblées générales.

Deze formaliteiten worden nu wat duurder en kunnen zelfs een zware last worden, als er geen dividenden zijn.

Er zijn zelfs vennootschappen die in hun statuten de vervulling van die formaliteiten uitdrukkelijk uitsluiten.

Het lid vraagt zich af of die handelwijze wettelijk is.

Kan men niet in de wet bepalen dat een vennootschap kan eisen dat alle aandelen op naam worden gezet, en dat als dit na een bepaalde termijn niet wordt gedaan, een bekendmaking zal worden gemaakt, en een vergoeding zal worden betaald aan de Deposito- en Consignatiekas ten voordele van de aandeelhouders die zich niet hebben aangemeld?

Er kunnen immers mensen zijn die om emotionele redenen hun aandelen wensen te behouden, b.v. omdat ze bloedverwanten zijn van een oprichter van de vennootschap: dit zijn redenen waarvoor men respect moet hebben.

Men moet integendeel maatregelen nemen t.o.v. degenen die ofwel geen belang meer stellen in de vennootschap ofwel verdwenen zijn.

Een ander lid merkt op dat in het door de vorige spreker aangehaalde voorbeeld, de betrokken aandeelhouder een wettige reden heeft — ook al is ze van emotionele aard — om aandeelhouder te willen blijven, vooral als hij blijk heeft gegeven van zijn belangstelling door aan de algemene vergaderingen deel te nemen.

Men kan tegen hem geen nalatigheid inroepen.

De oplossing voorgesteld door de heer Duplat heeft meer betrekking op de procedure, en geeft meer initiatief aan de Koning, maar zou waarschijnlijk niet tegemoetkomen aan de principiële argumenten ingeroepen door bepaalde leden.

De heer Duplat onderstreept nogmaals dat zijn voorstel enkel voor de familiale, niet ter beurze genoteerde bedrijven geldt.

3) Verdere bespreking van het artikel

Bij artikel 58 dienen de heren Pataer en Stroobant het volgende amendement in:

« In het voorgestelde artikel 190quinquies, de woorden « alleen of in onderling overleg handelend » te doen vervallen. »

Verantwoording

Het aangeven van deze twee mogelijkheden (alleen of in overleg handelend) is een overbodige toevoeging en een nodeloze verzwaring van de tekst.

Ces formalités deviennent plus coûteuses à l'heure actuelle et peuvent même se révéler une lourde charge s'il n'y a pas de dividendes.

Il existe même des sociétés dont les statuts excluent formellement l'observation de ces formalités.

L'intervenant se demande si cette façon d'agir est bien légale.

Ne pourrait-on pas stipuler dans la loi qu'une société peut exiger que toutes les actions soient nominatives et que si cette opération n'a pas été effectuée après un certain délai, on procédera à une publication et on versera une indemnisation à la Caisse de dépôts et de consignations au bénéfice des actionnaires qui ne se sont pas fait connaître?

Il peut, en effet, y avoir des personnes qui souhaitent conserver leurs actions pour des raisons émotionnelles, par exemple parce qu'elles sont parents d'un des fondateurs de la société. Il s'agit là de raisons que l'on doit respecter.

On doit au contraire prendre des mesures vis-à-vis des personnes qui, soit ne s'intéressent plus à la société, soit ont disparu.

Un autre membre fait remarquer que, dans l'exemple cité par l'intervenant précédent, l'actionnaire en question a un juste motif — même s'il est de nature émotionnelle — à vouloir rester actionnaire, surtout s'il a fait preuve de son intérêt en participant aux assemblées générales.

On ne peut pas invoquer de négligences contre lui.

La solution proposée par M. Duplat concerne davantage la procédure et donne davantage d'initiatives au Roi mais ne résisterait sans doute pas aux arguments de principe invoqués par certains membres.

M. Duplat souligne, une fois encore, que sa proposition ne vaut que pour les entreprises familiales et non pour les sociétés cotées en bourse.

3) Suite de la discussion de l'article

MM. Pataer et Stroobant proposent l'amendement suivant à l'article 58:

« À l'article 190quinquies proposé, supprimer les mots « agissant seule ou de concert. »

Justification

Il est superflu d'ajouter ces mots pour indiquer qu'il y a deux possibilités (agir seul ou de concert), d'autant plus qu'ils alourdissent inutilement le texte.

De heren Laverge en Van Thillo dienen eveneens een amendement in, luidend als volgt:

« Het voorgestelde artikel 190quinquies te vervangen als volgt:

« Artikel 190quinquies. — § 1. De algemene vergadering van een naamloze vennootschap waarvan 95 pct. van de stemrechtverlenende effecten in het bezit zijn van een natuurlijke persoon, een rechtspersoon of een groep van personen die in onderling overleg handelen in de zin van artikel 33bis, § 2, derde lid, kan besluiten tot de gedwongen verwerving, hetzij door de vennootschap zelf binnen de perken bepaald in artikel 52bis, hetzij door die natuurlijke persoon, die rechtspersoon of die groep van personen, van alle stemrechtverlenende effecten die de vennootschap niet bezit.

§ 2. De raad van bestuur geeft in een verslag dat in de agenda wordt vermeld, een omstandige verantwoording van de verrichting en van de waarde van de uitkoop. Bij dat verslag worden tussentijdse cijfers omtrent de stand van het vermogen gevoegd die niet meer dan drie maanden vóór de bijeenroeping van de algemene vergadering zijn vastgesteld en die overeenkomstig artikel 174/4, § 2, tweede tot vierde lid, zijn opgesteld. De commissaris-revisor of, wanneer er geen commissaris-revisor is, een bedrijfsrevisor, of een accountant ingeschreven in het register van de externe accountants, aangewezen door de raad van bestuur, bereidt een afzonderlijk verslag voor over die tussentijdse cijfers en over de toegepaste waarderingsmethodes. Een afschrift van die verslagen wordt gevoegd bij de oproepingsbrief aan de houders van aandelen op naam. Er wordt ook onverwijld een afschrift gezonden aan diegenen die de formaliteiten hebben vervuld, door de statuten voorgeschreven om tot de vergadering te worden toegelaten.

§ 3. Aan iedere aandeelhouder wordt, tegen overlegging van zijn effect, vijftien dagen vóór de vergadering kosteloos een exemplaar van de verslagen verstrekt.

De algemene vergadering kan slechts op geldige wijze beraadslagen en besluiten indien de stemrechtverlenende effecten van de aandeelhouders die de vergadering bijwonen, 95 pct. vertegenwoordigen van de stemmen die aan het totaal van die effecten verbonden zijn. Aan die voorwaarde moet worden voldaan bij elke nieuwe latere vergadering. Een wijziging is alleen dan aangenomen, wanneer zij ten minste 95 pct. van het aan het totaal van die effecten verbonden stemmen heeft verkregen.

De aandelen die in het bezit zijn van de vennootschap of van haar dochters worden gevoegd bij de effecten die in het bezit zijn van de eiser voor de berekening van het quorum en van de vereiste meerderheid.

MM. Laverge et Van Thillo déposent également un amendement, libellé comme suit:

« Remplacer l'article 190quinquies par ce qui suit:

« Article 190quinquies. — § 1er. L'assemblée générale de toute société anonyme, dont 95 p.c. des titres conférant le droit de vote sont détenus par une personne physique ou morale ou un groupe de personnes agissant de concert au sens de l'article 33bis, § 2, alinéa 3, peut décider de l'acquisition forcée, soit par la société elle-même dans les limites fixées à l'article 52bis, soit par cette personne physique ou morale ou ce groupe de personnes, de tous les titres conférant le droit de vote que celle-ci ne détient pas.

§ 2. Une justification détaillée de l'opération et de la valeur de rachat est exposée par le conseil d'administration dans un rapport annoncé dans l'ordre du jour. À ce rapport est joint un état comptable arrêté dans les trois mois précédant la convocation de l'assemblée et rédigé conformément à l'article 174/4, § 2, alinéas 2 à 4: le commissaire-réviseur ou, en l'absence de commissaire-réviseur, un réviseur d'entreprises ou un expert-comptable inscrit au tableau des experts-comptables, désigné par le conseil d'administration, prépare un rapport distinct sur cet état et sur les méthodes de valorisation suivies. Une copie de ces rapports est annexée à la convocation des actionnaires en nom. Elle est également transmise sans délai aux personnes qui ont accompli les formalités requises par les statuts pour être admises à l'assemblée.

§ 3. Tout actionnaire a le droit d'obtenir gratuitement, sur la production de son titre quinze jours avant l'assemblée, un exemplaire des rapports.

L'assemblée générale ne peut valablement délibérer que si les actionnaires titulaires de titres conférant le droit de vote qui assistent à la réunion représentent 95 p.c. des voix attachées au total de ces titres. Cette condition devra être remplie à toute nouvelle assemblée ultérieure. Aucune modification n'est admise que si elle réunit 95 p.c. au moins des voix attachées au total de ces titres.

Les actions ou parts détenues par la société ou ses filiales sont ajoutées aux titres détenus par le demandeur pour le calcul du quorum et de la majorité requise.

§ 4. Het besluit van de algemene vergadering wordt neergelegd en bij uittreksel bekendgemaakt overeenkomstig artikel 10.

§ 5. Tegen dat besluit kan beroep worden ingesteld op grond van artikel 190bis.

Dat beroep kan slechts steunen op de redenen bedoeld in artikel 190bis, § 1, 1° en 3°, op de ontoereikendheid van de prijs of van de aangeboden ruil en op het bestaan van overeenkomsten die door het besluit zinloos dreigen te worden.

Wanneer de prijs ontoereikend is, kan de rechter de prijs van de gedwongen overname vaststellen en de bieder kan, binnen een maand na de betekening van de definitieve beslissing, afzien van zijn bod indien de vastgestelde prijs hoger is dan de geboden prijs.

Het beroep schort het overnamebesluit bedoeld in § 3 op totdat de beslissing tot vernietiging of tot goedkeuring van het besluit van de algemene vergadering om alle betrokken effecten over te nemen, in kracht van gewijsde is gegaan.

§ 6. Binnen drie maanden na de datum waarop het genomen besluit aan derden kan worden tegengeworpen, worden alle effecten omgezet in aandelen op naam en gaan zij van rechtswege over op de bieder, tegen betaling voor de effecten waarvan de houders bekend zijn en zich hebben aangemeld, in voorkomend geval na afloop van een procedure inzake openbare overnameaanbieding, en met consignatie van de prijs in de andere gevallen.

De niet-aangeboden effecten aan toonder zijn van rechtswege nietig.

De Koning regelt de procedures inzake consignatie en bekendmaking van de nietigverklaring van de niet-aangeboden effecten aan toonder.

§ 7. De §§ 1 tot 6 zijn van toepassing op de gedwongen overname van aandelen zonder stemrecht, van in aandelen converteerbare obligaties of van warrants, door de vennootschap, de natuurlijke persoon, de rechtspersoon of de groep van personen die 95 pct. van die effecten bezit, wanneer die vennootschap, die persoon of die groep overgaat tot de gedwongen overname van de stemrechtverlenende effecten overeenkomstig deze bepaling.

In dat geval wordt overgegaan tot een stemming per soort van effecten volgens de in de §§ 2 tot 6 bepaalde procedure.

§ 8. Dit artikel is niet van toepassing wanneer de gedwongen overname samenvalt met of plaatsheeft minder dan drie maanden na een uitkoopbod zoals geregeld in artikel 32 van het koninklijk besluit van 8 november 1989 en de gedwongen overname tegen de geboden prijs wordt uitgevoerd.»

§ 4. La décision de l'assemblée générale est déposée et publiée par extrait conformément à l'article 10.

§ 5. Cette décision est susceptible d'un recours sur la base de l'article 190bis.

Ce recours ne peut être fondé que sur les motifs visés à l'article 190bis, § 1er, 1° et 3°, sur l'insuffisance du prix ou de l'échange offert et sur l'existence de conventions que le vote de la décision tendrait à rendre sans objet.

En cas d'insuffisance du prix, le juge peut fixer le prix de la reprise forcée et, dans le mois de la signification de la décision définitive, l'offrant pourra renoncer à son offre si le prix fixé est supérieur au prix offert.

Le recours suspend la décision de reprise visée au § 3, jusqu'à la décision coulée en force de chose jugée annulant ou refusant d'annuler la décision de l'assemblée générale qui porte sur la reprise de l'assemblée des titres concernés.

§ 6. Dans le délai de trois mois qui suit la date à laquelle la décision prise est rendue opposable aux tiers, tous les titres deviennent nominatifs, et sont transférés de plein droit à l'offrant, moyennant paiement pour les titres dont les titulaires sont connus et se sont présentés, le cas échéant à l'issue d'une procédure d'offre, et consignation du prix dans les autres cas.

Les titres au porteur non présentés sont nuls de plein droit.

Le Roi organise les procédures de consignation et de publication relative à l'annulation des titres au porteur non présentés.

§ 7. Les §§ 1er à 6 s'appliquent à la reprise forcée des actions ou part sans droit de vote, des obligations convertibles en actions ou des droits de souscription, par la société ou la personne physique ou morale ou le groupe de personnes qui détient 95 p.c. de ces titres lorsque la société ou cette personne ou ce groupe procède à la reprise forcée des titres conférant le droit de vote conformément à la présente disposition.

En ce cas, il est procédé à un vote par catégorie de titre, selon la procédure définie aux §§ 2 à 6.

§ 8. Le présent article ne s'applique pas lorsque la reprise forcée est simultanée ou suit de moins de trois mois une offre de retrait telle qu'organisée par l'article 32 de l'arrêté royal du 8 novembre 1989 et que la reprise forcée est réalisée au prix de l'offre.»

Verantwoording

Voor de uitkoopregeling waarin artikel 190quinquies voorziet, kan verwezen worden naar de beginselen die ten grondslag liggen aan buitenlandse wetgevingen, waarin de gedwongen overname beschouwd wordt als een autonoom vennootschapsmechanisme (artikelen 92a en 201a Nederlands BW, Boek 2), als een mechanisme tot versterking van een groep, als een juridische fusie (« Eingliederung » in het Duitse recht of « squeeze-out merger » in het recht van bepaalde Amerikaanse staten) of als een mechanisme tot afwikkeling van een openbare overnameaanbieding [Franse wet van 31 december 1993 (artikel 16) of artikel 429 van de Engelse Companies Act 1985].

Die doelstellingen zijn niet in strijd met elkaar maar bepalen de gekozen procedures. Vooral de regeling van gedwongen overname als gevolg van een openbare overnameaanbieding moet afzonderlijk worden behandeld.

a) De overname kan eenvoudigweg passen in de afwikkeling van een openbare overnameaanbieding.

Daartoe volstaat het de bevoegdheden die aan de Koning worden verleend door artikel 15, § 2, 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, aan te vullen en de gemeenrechtelijke procedure in dit geval uit te sluiten (art. 190quinquies, § 8).

b) Voor de rest is het Nederlandse autonome vennootschapsmechanisme niet oninteressant doch hiervoor is systematisch optreden vooraf van een rechter vereist, waardoor de procedure vrij log wordt wanneer er maar enkele effecten verworven moeten worden.

Er moet dus gezorgd worden voor een vrij eenvoudige regeling. Het amendement stelt een besluit van de algemene vergadering voor dat voldoet aan bepaalde criteria met betrekking tot de waarborgen voor de minderheidsaandeelhouders en waartegen een vordering tot nietigverklaring voor de rechtbank kan worden ingesteld (art. 190quinquies, §§ 2 tot 5).

Artikel 190quinquies beoogt aldus twee soorten situaties.

Enerzijds wordt het daardoor voor een genoteerde vennootschap of voor een vennootschap die een publiek beroep doen op het spaarwezen, mogelijk « zichzelf te privatiseren ». De in artikel 190quinquies beoogde verrichting maakt het voor een vennootschap immers mogelijk af te zien van haar statuut van vennootschap die een publiek beroep doet of heeft gedaan op het spaarwezen.

Justification

L'article 190quinquies doit être défini au regard des principes qui, dans les droits étrangers, permettent de considérer la reprise forcée comme un mécanisme sociétaire autonome (art. 92a et 201a BW Boek 2 néerlandais), un mécanisme de renforcement d'un groupe ou un mécanisme de fusion juridique (« Eingliederung » de droit allemand ou « squeeze-out merger » du droit de certains États américains) ou un mécanisme de suivi d'une offre publique d'acquisition [loi française du 31 décembre 1993 (article 16) ou article 429 du Companies Act 1985 anglais].

Ces finalités ne sont pas contradictoires, mais déterminent les procédures choisies. En particulier, le régime de reprise forcée à la suite d'une offre publique d'acquisition doit être traité distinctement.

a) L'opération de reprise peut simplement s'inscrire dans le cadre du suivi d'une offre publique d'acquisition.

Il suffit à cet effet de compléter les pouvoirs conférés au Roi par l'article 15, § 2, de la loi du 2 mars 1989 relative à la publicité des participations importantes dans les sociétés cotées en bourse et réglementant les offres publiques et d'écarter en ce cas la procédure de droit commun (art. 190quinquies, § 8).

b) Pour le surplus, une forme de mécanisme sociétaire autonome de type néerlandais présente certes de l'intérêt, mais elle suppose l'intervention préalable et systématique d'un tribunal, ce qui la rend fort lourde lorsqu'il s'agit d'acquérir quelques titres.

Un système assez simple doit donc être mis en place. L'amendement propose une décision de l'assemblée générale, répondant à certains critères de garantie pour les actionnaires minoritaires et susceptible de faire l'objet d'une action en nullité devant les tribunaux (art. 190quinquies, §§ 2 à 5).

L'article 190quinquies vise ainsi deux types de situation.

D'une part, il permet à une société cotée ou ayant fait publiquement appel à l'épargne, de se « privatiser ». L'opération visée à l'article 190quinquies permet en effet à une société de perdre son statut de société faisant ou ayant fait publiquement appel à l'épargne.

Anderzijds kan de vennootschap die geen publiek beroep doet of heeft gedaan op het spaarwezen, enkele aandelen willen overnemen die uit het oog verloren werden of — eenvoudiger nog — de meerderheidsaandeelhouder kan wensen de controle voor 100 pct. te verwerven.

De tekst beoogt in de twee gevallen een gedwongen overname, waarbij in het eerste geval, in voorkomend geval maar niet noodzakelijk, de formaliteiten in acht moeten worden genomen die gangbaar zijn bij een openbare overnameaanbieding.

De procedure waarvoor gekozen wordt, biedt de volgende oplossing voor de problemen eigen aan de verschillende soorten van effecten:

1) Alle stemrechtverlenende effecten worden beoogd zonder dat er een onderscheid gemaakt wordt tussen soorten van effecten. Artikel 71 is dus niet van toepassing.

2) Een gedwongen overname moet mogelijk zijn van in aandelen converteerbare obligaties of van warrants, mits een vergadering die daartoe is bijeengeroepen daarover afzonderlijk stemt en indien voldaan is aan de meerderheidsvereisten bepaald in artikel 190quinquies, § 3, tweede lid (art. 190quinquies, § 7).

3) Er is ook geen reden om een gedwongen overname van effecten die geen stemrecht verlenen mogelijk te maken zonder te voorzien in diezelfde meerderheidsvereisten (artikel 190quinquies, §7).

In de praktijk zullen het ongetwijfeld voornamelijk vennootschappen zijn die slechts stemrechtverlenende aandelen hebben uitgegeven, die tot dit soort verrichting zullen overgaan.

In tegenstelling tot het Nederlandse recht voorzag de ontwerp-tekst niet in mechanismen ter bescherming van bepaalde houders van effecten. Toch is een bijzondere beschermingsprocedure hier wenselijk (artikel 190quinquies, § 5).

De minister is van oordeel dat dit amendement moet worden verworpen wat het voorstel inzake de procedure betreft. Die is immers te zwaar. Hij geeft de voorkeur aan een procedure die in een koninklijk besluit zal worden neergelegd.

De minister kan evenmin met het amendement van de heer Pataer instemmen.

Een lid stelt vast dat zowel de Franse als de Nederlandse tekst van het artikel dienen te worden gecorrigeerd. De woorden « alleen of in overleg » hebben immers geen betrekking op het « handelen » doch op het « bezitten van 95 pct. van de stemrechtverlenende effecten ».

De Commissie sluit zich aan bij deze opmerking.

D'autre part, la société qui ne fait pas ou n'a pas fait publiquement appel à l'épargne peut souhaiter reprendre quelques actions qui ont été perdues de vue ou, plus simplement, l'actionnaire majoritaire peut souhaiter prendre le contrôle à 100 p.c.

Le texte vise dans les deux cas à organiser une reprise forcée qui, dans le premier cas, devra le cas échéant, mais pas nécessairement, respecter les formes de la procédure d'offre publique.

La procédure mise en place résout comme suit les questions liées aux différentes catégories de titres:

1) Tous les titres conférant le droit de vote sont visés sans qu'il y ait lieu d'opérer des distinctions entre catégories. L'article 71 ne s'applique donc pas.

2) Il faut permettre une reprise forcée des obligations convertibles en actions ou droits de souscription, mais moyennant un vote distinct d'une assemblée réunie à cet effet, et aux conditions de majorité prévues par l'article 190quinquies, § 3, alinéa 2 (art. 190quinquies, § 7).

3) Il n'y a pas davantage de raison de permettre une reprise forcée des titres qui ne confèrent pas le droit de vote sans prévoir ces mêmes conditions de majorité (art. 190quinquies, § 7).

En pratique, ce seront sans doute essentiellement des sociétés n'ayant que des actions avec droit de vote qui procéderont à ce type d'opération.

Enfin, contrairement au droit néerlandais, le texte du projet ne prévoyait pas de mécanismes de protection de certains détenteurs de titres. Il est cependant préférable de prévoir une procédure spéciale de protection (art. 190quinquies, § 5).

Le ministre estime que cet amendement doit être rejeté en ce qui concerne la proposition relative à la procédure, celle-ci étant trop lourde. Il préfère une procédure déterminée par voie d'arrêté royal.

Le ministre ne peut pas davantage se rallier à l'amendement de M. Pataer.

Un membre constate que tant le texte français que le texte néerlandais de l'article doivent être corrigés. Les termes « seule ou de concert » ne portent en effet pas sur « agissant » mais sur l'expression « qui détient 95 p.c. des titres conférant le droit de vote ».

La commission se rallie à cette observation.

De heer Wintgens dient het volgende amendement in:

« A. In het tweede lid, eerste volzin, van het voorgestelde artikel 190quinquies na de woorden « de niet aangeboden effecten » in te voegen de woorden « ongeacht of de houder van de effecten zich al dan niet kenbaar heeft gemaakt. »

Verantwoording

De uitkoopprocedure heeft tot doel de werking van de naamloze vennootschap te vereenvoudigen door de aandeelhouder die bijna alle effecten bezit, in staat te stellen de overblijvende effecten te verkrijgen.

Dit doel kan alleen bereikt worden indien de natuurlijke of rechtspersoon die 95 pct. van de stemrechtverlenende effecten bezit, na afloop van de procedure houder wordt van de totaliteit van de effecten van de vennootschap. Hieruit volgt dan ook dat alle effecten op het einde van de procedure geacht worden van rechtswege over te gaan op die persoon met consignatie van de prijs, ongeacht of de houders van de effecten zich al dan niet kenbaar hebben gemaakt. Een dergelijke strekking hebben eveneens artikel 201a van het Nederlandse Burgerlijk Wetboek en artikel 6bis, vierde lid, van de Franse wet van 22 januari 1988 op de effectenbeurzen aangevuld door wet nr. 93-14444 van 31 december 1993.

De belangen van de houders van de effecten worden beschermd aangezien het ontwerp van wet de Koning opdraagt maatregelen te nemen teneinde de informatie en de gelijke behandeling te waarborgen.

« B. Hetzelfde lid aan te vullen als volgt:

« De vennootschappen die een publiek beroep op het spaarwezen hebben gedaan of doen, worden na afloop van de procedure beschouwd als vennootschappen die geen publiek beroep meer doen op het spaarwezen. »

Verantwoording

Na afloop van de uitkoopprocedure heeft de vennootschap een « gesloten » karakter. Haar effecten kunnen niet meer beschouwd worden als effecten met een openbaar karakter in de zin van de wet van 4 december 1990 op de financiële transacties en de financiële markten en het koninklijk besluit van 9 januari 1991 over het openbaar karakter van verrichtingen om spaargelden aan te trekken en de gelijkstelling van bepaalde verrichtingen met een openbaar bod.

Aangezien in de regeling niet bepaald wordt wanneer een vennootschap ophoudt een publiek beroep te doen op het spaarwezen, regelt het voorgestelde amendement deze kwestie in het kader van de uitkoopprocedure.

M. Wintgens propose l'amendement suivant:

« A. À l'alinéa 2 de l'article 190quinquies, ajouter, après les mots « titres non présentés », les mots « que le porteur de titres se soit ou non manifesté. »

Justification

L'objectif de la procédure de l'offre de retrait est de simplifier le fonctionnement de la société anonyme en permettant à l'actionnaire détenant la quasi-totalité des titres d'en acquérir le reliquat.

Ce but ne peut être atteint que si, à l'issue de la procédure, la personne physique ou morale qui détient 95 p.c. des titres conférant le droit de vote devient titulaire de la totalité des titres de la société. Il en résulte, dès lors, qu'au terme de la procédure, tous les titres seront réputés transférés de plein droit à cette personne avec consignation du prix, que les porteurs de titres se soient ou non manifestés. C'est ce que prévoient également sur ce point l'article 201a Burgerlijk Wetboek du droit néerlandais et l'article 6bis, alinéa 4, de la loi du 22 janvier 1988 sur les bourses de valeurs tel que complété par la loi n° 93-14444 du 31 décembre 1993 du droit français.

Quant aux intérêts des porteurs de titres, ils sont sauvegardés vu que le projet de loi attribue au Roi le pouvoir d'adopter les dispositions destinées à en assurer l'information et l'égalité de traitement.

« B. Compléter le même alinéa par ce qui suit:

« Les sociétés ayant fait ou faisant publiquement appel à l'épargne sont, à l'issue de la procédure, considérées comme des sociétés ne faisant plus publiquement appel à l'épargne. »

Justification

À l'issue de la procédure de l'offre de retrait, la société a un caractère « fermé ». Ses titres ne peuvent plus être considérés comme revêtant un caractère public au sens de la loi du 4 décembre 1990 relative aux opérations financières et aux marchés financiers et de l'arrêté royal du 9 janvier 1991 relatif au caractère public des opérations de sollicitations de l'épargne et à l'assimilation de certaines opérations à une offre publique.

Comme la réglementation ne précise pas quand une société cesse de faire appel public à l'épargne, l'amendement projeté règle cette question dans le cadre de l'offre de retrait.

Het amendement heeft tot doel het bestuur van de vennootschap te vereenvoudigen zonder afbreuk te doen aan de informatie en de bescherming van de houders van effecten, aangezien de vennootschap na afloop van de procedure beschouwd zal worden als een vennootschap die geen publiek beroep meer doet op het spaarwezen en de effecten van deze bezitters op dat ogenblik betaald zullen zijn.

« C) Aan dit artikel een nieuw lid toe te voegen, luidende:

« Wanneer het bod betrekking heeft op effecten van een naamloze vennootschap die geen publiek beroep op het spaarwezen heeft gedaan of doet, is het niet onderworpen aan titel II van het koninklijk besluit nr. 185 van 9 juli 1935 op de bankcontrole en het uitgifteregime voor titels en effecten. »

Verantwoording

Dit amendement stelt voor de operatie waarbij het bod betrekking heeft op effecten van een naamloze vennootschap die geen publiek beroep doet of heeft gedaan op het spaarwezen, niet te onderwerpen aan titel II van het koninklijk besluit nr. 185 van 9 juli 1935 op de bankcontrole en het uitgifteregime voor titels en effecten.

Indien het uitkoopbod een openbaar karakter heeft, wat het geval is wanneer een van de voorwaarden vervuld is van het koninklijk besluit van 9 januari 1991 over het openbaar karakter van verrichtingen om spaargelden aan te trekken en de gelijkstelling van bepaalde verrichtingen met een openbaar bod, dan wordt op deze operatie immers de reglementering op het openbaar aantrekken van spaargeld toegepast, ongeacht of dit bod al dan niet betrekking heeft op een vennootschap die een publiek beroep heeft gedaan of doet op het spaarwezen.

Het is overdreven deze operatie te onderwerpen aan de controle van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen indien zij betrekking heeft op een naamloze vennootschap die vóór het uitkoopbod geen publiek beroep heeft gedaan op het spaarwezen. De belangen van de houders van effecten zullen beschermd worden aangezien het ontwerp van wet de Koning opdraagt alle maatregelen te nemen teneinde de informatie en de gelijke behandeling van de houders van effecten te waarborgen en bijgevolg te bepalen op welke wijze de prijs van deze effecten wordt vastgesteld.

De minister stemt in met het amendement A. Het bevat een nuttige precisering. De niet aangeboden effecten aan toonder worden omgezet in aandelen op naam van diegene die ze overneemt.

Een lid wijst op het belang van de procedure die de Koning krachtens artikel 190*quinquies in fine* moet

Le but de l'amendement est de simplifier l'administration de la société sans porter atteinte à l'information et à la protection des porteurs de titres puisque c'est à l'issue de la procédure que la société sera considérée comme ne faisant plus publiquement appel à l'épargne et à un moment où les titres de ces porteurs ont été payés.

« C) Compléter cet article par un alinéa nouveau, libellé comme suit:

« Lorsque l'offre porte sur des titres d'une société anonyme n'ayant pas fait ou ne faisant pas publiquement appel à l'épargne, elle n'est pas soumise au titre II de l'arrêté royal n° 185 du 9 juillet 1935 sur le contrôle des banques et le régime des émissions de titres et valeurs. »

Justification

Il s'agit de prévoir que lorsque l'offre porte sur des titres d'une société anonyme n'ayant pas fait ou ne faisant pas publiquement appel à l'épargne, cette opération n'est pas soumise au titre II de l'arrêté royal n° 185 du 9 juillet 1935 sur le contrôle des banques et le régime des émissions de titres et valeurs.

En effet, dans la mesure où l'offre de retrait aurait un caractère public, ce qui sera le cas dès lors qu'une des conditions de l'arrêté royal du 9 janvier 1991 relatif au caractère public des opérations de sollicitation de l'épargne et à l'assimilation de certaines opérations à une offre publique, cette opération sera visée par la réglementation sur l'épargne publique, qu'elle porte ou non sur une société ayant fait ou faisant publiquement appel à l'épargne.

Il est excessif de soumettre au contrôle de la Commission bancaire et financière cette opération si elle concerne une société anonyme n'ayant pas fait appel public à l'épargne antérieurement à l'offre de retrait. Les intérêts des porteurs de titres seront sauvegardés dans la mesure où le projet de loi donne pouvoir au Roi de prendre toutes dispositions en vue d'assurer l'information et l'égalité de traitement des porteurs de titres et dès lors de fixer le mode de détermination du prix de ces titres.

Le ministre marque son accord sur l'amendement A. Il contient une précision utile. Les titres au porteur non présentés sont transformés en actions au nom de la personne qui les reprend.

Un membre souligne l'importance de la procédure que le Roi doit déterminer aux termes de

vaststellen. Er moet met name op worden toegezien dat de gelden die eventueel vrijkomen, niet ontwaarden ingevolge een hoge inflatie. Zij mogen niet op een gewone zichtrekening worden geplaatst. Ook een plaatsing bij de Deposito- en Consignatiekas acht hij geen goede oplossing. Het is wenselijk om de tekst van het laatste lid van artikel 190*quinquies* aan te vullen en te wijzen op het belang de gelden niet te laten ontwaarden.

Over de amendementen B en C van de heer Wintgens bij artikel 58 heeft de minister geen bezwaar, voor zover het volgende subamendement, ingediend door de heer Vandenberghe, wordt aangenomen:

« Het B) van het amendement te vervangen als volgt:

« B) Het voorgestelde artikel 190quinquies wordt met het volgende lid aangevuld:

« Na afloop van het bod tot uitkoop, wordt de vennootschap niet langer beschouwd als een vennootschap die een publiek beroep doet of heeft gedaan op het spaarwezen, tenzij de door de vennootschap uitgegeven obligaties nog verspreid onder het publiek zijn ».

Verantwoording

Het bod tot uitkoop dat slaat op het geheel van effecten uitgegeven door de vennootschap, met uitzondering van bepaalde obligaties, vereist niet langer dat deze vennootschap onderworpen wordt aan de regels aangaande vennootschappen die een publiek beroep doen of hebben gedaan op het spaarwezen, tenzij deze vennootschap, obligaties zou hebben uitgegeven welke na het bod tot uitkoop, nog onder het publiek zouden verspreid zijn. In dit laatste geval wordt deze vennootschap voor de toepassing van de vennootschappenwet, beschouwd als niet langer een publiek beroep doende op het spaarwezen dan wanneer deze obligaties werden terugbetaald.

Wanneer deze vennootschap opnieuw een publiek beroep op het spaarwezen zou doen, verliest zij het voordeel van het bod tot uitkoop.

De minister onderstreept dat het bod tot uitkoop betrekking heeft op effecten, waarmee zowel aandelen als obligaties bedoeld worden in overeenstemming met de definitie die gebruikt wordt voor het openbaar beroep op het spaarwezen. In de voorgestelde tekst worden evenwel alleen de aandelen genoemd.

De Regering dient op zijn beurt een amendement in, dat luidt als volgt:

« Het derde lid van artikel 190quinquies van het ontwerp wordt vervangen door de volgende bepaling:

« Wanneer het in het eerste lid bedoelde uitkoopaanbod betrekking heeft op effecten van een naam-

l'article 190*quinquies in fine*. Il faut, en effet, veiller à ce que les fonds éventuellement libérés ne se dévaluent pas en raison d'un taux d'inflation élevé. Ils ne peuvent être placés sur un compte à vue ordinaire. Il estime que les placer à la Caisse de dépôts et de consignations n'est pas une bonne solution non plus. Il est souhaitable de compléter le texte du dernier alinéa de l'article 190*quinquies* et de souligner l'importance de ne pas laisser dévaluer ces fonds.

Le ministre n'a pas d'objection aux amendements B et C de l'article 58 proposés par M. Wintgens moyennant l'adoption du sous-amendement suivant proposé par M. Vandenberghe:

« Remplacer le B) de l'amendement par ce qui suit:

« B) L'article 190quinquies en projet est complété par l'alinéa suivant:

« À l'issue de l'offre de retrait, la société ne sera plus considérée comme ayant fait ou faisant publiquement appel à l'épargne, à moins que des obligations émises par cette société ne soient encore répandues dans le public. »

Justification

L'offre de retrait visant la totalité des titres émis par la société, à l'exception de certaines obligations, il n'est plus nécessaire de soumettre cette société au régime des sociétés ayant fait ou faisant publiquement appel à l'épargne, à moins que cette société n'ait émis des obligations qui, après l'offre de retrait, seraient encore répandues dans le public. Dans ce dernier cas, la société ne sera considérée comme ayant cessé de faire publiquement appel à l'épargne pour l'application des lois sur les sociétés, que lorsque ces obligations auront été remboursées.

Au cas où la société ferait à nouveau appel public à l'épargne, le bénéfice de l'offre de retrait disparaîtrait évidemment.

Le ministre souligne que l'offre de retrait porte sur le « titre », ce qui vise aussi bien les actions que les obligations, conformément à la définition retenue pour l'appel public à l'épargne. Or, seule les actions sont mentionnées dans le texte proposé.

Le Gouvernement dépose à son tour l'amendement suivant:

« L'article 190quinquies, alinéa 3 en projet est remplacé par la disposition suivante:

« Lorsque l'offre de reprise visée à l'alinéa 1er porte sur des titres d'une société anonyme n'ayant pas fait

loze vennootschap die geen openbaar beroep op het spaarwezen heeft gedaan of doet, is het niet onderworpen aan titel II van het koninklijk besluit nr. 185 van 9 juli 1935 op de bankcontrole en het uitgifteregime voor titels en effecten, noch aan hoofdstuk II 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. In dat geval stelt de Koning nadere procedureregels vast. Daarbij draagt Hij inzonderheid zorg voor de informatieverstrekking aan en de gelijke behandeling van de effectenhouders.»

Verantwoording

Artikel 58 van het ontwerp strekt ertoe in de gecoördineerde wetten een artikel 190quinquies in te voeren dat een verplicht uikoopaanbod mogelijk maakt. Dit is een verrichting waarbij een persoon die 95 pct. van de stemrechtverlenende effecten van een naamloze vennootschap bezit, aan de andere aandeelhouders kan voorstellen hem hun aandelen over te dragen. De tekst bepaalt dat de niet-aangeboden aandelen na afloop van de uitkooppprocedure worden geacht van rechtswege over te gaan op de persoon die het uitkoopaanbod heeft uitgebracht.

Zodra een dergelijk aanbod een openbaar karakter krijgt — wat het geval is zodra één van de voorwaarden is vervuld van het koninklijk besluit van 9 januari 1991 over het openbaar karakter van verrichtingen om spaargelden aan te trekken en de gelijkstelling van bepaalde verrichtingen met een openbaar bod — is de reglementering tot bescherming van het spaarderspubliek van toepassing, ongeacht of dit bod betrekking heeft op een vennootschap die een openbaar beroep op het spaarwezen doet of heeft gedaan. Maar misschien is het overdreven om het uitkoopaanbod aan die regeling te onderwerpen als de vennootschap geen openbaar beroep op het spaarderspubliek heeft gedaan vóór het uitbrengen van het uitkoopaanbod. Er wordt dan ook voorgesteld om titel II van het koninklijk besluit nr. 185 alsook hoofdstuk II van de wet van 2 maart 1989 niet van toepassing te verklaren op een uitkoopaanbod bij dit type vennootschap.

Voor het overige valt het openbaar uitkoopaanbod, aangezien het een bijzondere vorm van verkrijging is, onder toepassing van hoofdstuk II 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, zodat de ontworpen tekst enkel moet voorzien in een bevoegdheidsverlening aan de Koning voor uitkoopaanbiedingen op aandelen van naamloze vennootschappen die niet onder toepassing vallen van titel II van het koninklijk besluit nr. 185 of van hoofdstuk II van de wet van 2 maart 1989.

ou ne faisant pas publiquement appel à l'épargne, elle n'est soumise ni au titre II de l'arrêté royal n° 185 du 9 juillet 1935 sur le contrôle des banques et le régime des émissions de titres et valeurs, ni au chapitre II de la loi du 2 mars 1989 relative à la publicité des participations importantes dans les sociétés cotées en bourse et réglementant les offres publiques d'acquisition. Dans ce cas, le Roi détermine les modalités de la procédure. À cette fin, Il veille notamment à assurer l'information et l'égalité de traitement des porteurs de titres.»

Justification

L'article 58 du projet vise à insérer dans les lois coordonnées un article 190quinquies permettant la réalisation d'une offre de reprise obligatoire. Il s'agit d'une opération par laquelle celui qui détient 95 p.c. des titres conférant le droit de vote dans une société anonyme peut proposer aux autres actionnaires de lui céder leurs titres. Le texte prévoit que les titres non présentés à l'issue de la procédure de reprise sont réputés transférés de plein droit à celui qui fait l'offre de reprise.

Dans la mesure où une telle offre aurait un caractère public, ce qui sera le cas dès que sera remplie une des conditions de l'arrêté royal du 9 janvier 1991 relatif au caractère public des opérations de sollicitation de l'épargne et à l'assimilation de certaines opérations à une offre publique, cette opération tombera dans le champ d'application de la réglementation de la protection de l'épargne publique, que cette offre porte ou non sur une société ayant fait ou faisant publiquement appel à l'épargne. Or, soumettre l'offre de reprise à cette réglementation peut paraître excessif si la société n'a pas fait appel public à l'épargne antérieurement à l'offre de reprise. Il est donc proposé d'exclure l'application du titre II de l'arrêté royal n° 185 et du chapitre II de la loi du 2 mars 1989 pour une offre de reprise concernant ce type de sociétés.

Par ailleurs, l'offre publique de reprise étant une forme particulière d'acquisition, le chapitre II de la loi du 2 mars 1989 relative à la publicité des participations importantes dans les sociétés cotées en bourse et réglementant les offres publiques d'acquisition lui est applicable, en sorte que le texte en projet ne doit prévoir de formule d'habilitation au Roi que pour les offres de reprise d'actions de sociétés anonymes qui seraient exclues du champ d'application du titre II de l'arrêté royal n° 185 ou du chapitre II de la loi du 2 mars 1989.

Voor de andere vennootschappen bevat artikel 15 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 immers reeds een toereikende wettelijke grondslag opdat de Koning de procedure voor het uitkoopaanbod zou kunnen uitwerken met inachtneming van de in dit artikel gestelde beginselen.

Dit amendement houdt een andere formulering in dan die voorgesteld door de heer Wintgens. De tekst dient opnieuw te worden bestudeerd, gelet op het amendement van de heren Laverge en Van Thillo.

Een lid vraagt welk een belang een vennoot, die reeds 95 pct. van de stemrechthebbende effecten bezit, erbij heeft ook de resterende 5 pct. te verwerven.

Er wordt hem geantwoord dat een vennoot die in het bezit is van alle stemrechtverlenende effecten van een vennootschap, de vennootschap zonder moeilijkheden kan laten opnemen in een grotere groep of holding. Hij hoeft dan bij het bestuur van die vennootschap geen rekenschap meer af te leggen aan minderheidsaandeelhouders, maar kan de vennootschap besturen in het belang van de grotere groep.

Het is, aldus de minister, een bepaling die van Angelsaksische oorsprong is. Vaak gaat de maatregel beschreven in artikel 190*quinquies* gepaard met een openbare overnameaanbieding.

Het amendement van de heer Wintgens, het subamendement van de heer Vandenberghe alsmede het amendement van de Regering worden eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Het amendement van de heren Pataer en Stroobant wordt verworpen met 13 tegen 2 stemmen.

Het amendement van de heren Laverge en Van Thillo wordt verworpen met 12 tegen 3 stemmen.

Het aldus geamendeerde artikel wordt aangenomen met 13 stemmen, bij 2 onthoudingen.

Artikel 58*bis* (nieuw) (art. 81 van de aangenomen tekst)

De heer Vandenberghe dient het volgende amendement in:

« Een nieuw artikel 57bis invoegen, luidende:

« Artikel 57bis. — Artikel 194, vierde lid, van dezelfde gecoördineerde wetten, wordt vervangen door de volgende bepaling:

En effet, pour les autres sociétés, l'article 15 de la loi du 2 mars 1989 relative à la publicité des participations importantes dans les sociétés cotées en bourse et réglementant les offres publiques d'acquisition confère déjà une base légale suffisante pour permettre au Roi de régler la procédure de l'offre de reprise dans le respect des principes inscrits dans cet article.

La formulation utilisée dans cet amendement est différente de celle utilisée dans l'amendement de M. Wintgens. Le texte doit être réexaminé compte tenu de l'amendement de MM. Laverge et Van Thillo.

Un membre demande quel intérêt un associé, détenant déjà 95 p.c. des titres conférant le droit de vote, a d'acquérir encore les 5 p.c. restants.

Il lui est répondu qu'un associé détenant dans une société tous les titres conférant le droit de vote peut faire absorber cette société sans aucun problème par un groupe plus important ou un holding. Dès lors, il ne doit plus rendre compte de l'administration de cette société aux actionnaires minoritaires mais peut l'administrer dans l'intérêt du groupe plus important.

Il s'agit, d'après le ministre, d'une disposition d'origine anglo-saxonne. La mesure décrite à l'article 190*quinquies* va souvent de pair avec une offre publique de reprise.

L'amendement de M. Wintgens, et le sous-amendement de M. Vandenberghe sont adoptés à l'unanimité des 15 membres présents, de même que l'amendement du Gouvernement.

L'amendement de MM. Pataer et Stroobant est rejeté par 13 voix contre 2.

L'amendement de MM. Laverge et Van Thillo est rejeté par 12 voix contre 3.

L'article amendé est adopté par 13 voix et 2 abstentions.

Article 58*bis* (nouveau) (art. 81 du texte adopté)

M. Vandenberghe dépose l'amendement suivant:

« Insérer un article 57bis (nouveau) rédigé comme suit:

« Article 57bis — L'article 194, quatrième alinéa, des mêmes lois coordonnées est remplacé par ce qui suit:

« Alle rechtsvorderingen tegen de vereffenaars als zodanig, of bij ontstentenis van vereffenaars, tegen de personen die krachtens artikel 180 als vereffenaars worden beschouwd, te rekenen van de bekendmaking voorgeschreven bij artikel 188; »

Verantwoording

Het gaat hier om een wijziging die in verband met de vereffening noodzakelijk is geworden na de invoering van een nieuw artikel 177sexies door artikel 55 van het ontwerp zoals geamendeerd.

Op grond van deze wijziging worden de vroegere bestuurders en zaakvoerders in geval van gerechtelijke afsluiting van de vereffening zonder benoeming van vereffenaars, met het oog op de rechtsvordering die de schuldeisers op grond van artikel 194, vierde lid, kunnen instellen, gelijkgesteld met vereffenaars.

Het amendement wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 59 (art. 82 van de aangenomen tekst)

De minister deelt mee dat dit artikel onze wetgeving wil aanpassen aan richtlijn 89/666 van de Raad van de Europese Gemeenschappen van 21 december 1989, betreffende de openbaarmakingsplicht voor in een lidstaat opgerichte bijkantoren van vennootschappen die onder het recht van een andere Staat vallen. Deze richtlijn zorgt voor waarborgen die van de vennootschappen uit de lidstaten worden geëist, om de belangen van zowel de vennoten als derden te vrijwaren.

In tegenstelling tot andere richtlijnen ter zake, behelst het werkingsgebied van de genoemde richtlijn de bijkantoren van kapitaalvennootschappen.

Een bijkantoor heeft geen rechtspersoonlijkheid en geen eigen autonomie, doch is zo opgevat dat het een verlengstuk vormt van de moedervennootschap waarvan het afhangt.

Ofschoon het bijkantoor geen rechtspersoonlijkheid bezit, moet het niettemin een aantal waarborgen bieden voor de bescherming van derden en vennoten. Zo moet het een aantal vormen van openbaarheid nakomen.

Artikel 59 komt tegemoet aan de Europese vereiste om het probleem van de openbaarheid van de bijkantoren te regelen door er de openbaarheidsregels en onder meer artikel 80 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen van toepassing op te maken.

Een lid vraagt of dit artikel verenigbaar is met de beginselen van « home-country-rule ».

De minister antwoordt dat dit artikel die beginselen geenszins aantast. Hier is immers geen sprake van

« Toutes actions contre les liquidateurs, en cette qualité ou, à défaut, contre les personnes considérées comme liquidateurs en vertu de l'article 180, à partir de la publication prescrite par l'article 188; »

Justification

Il s'agit d'une modification que nécessite, en matière de liquidation, l'introduction de l'article 177sexies par l'article 55 du projet tel qu'amendé.

Elle vise à assimiler, en cas de clôture judiciaire de liquidation sans nomination de liquidateurs, les anciens administrateurs et gérants aux liquidateurs, en vue de l'action que possèdent les créanciers en vertu de l'article 194, alinéa 4.

L'amendement est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 59 (art. 82 du texte adopté)

Le ministre expose que cet article vise à adapter notre législation à la directive 89/666 du Conseil des Communautés européennes du 21 décembre 1989, concernant la publicité des succursales créées dans un État membre par certaines formes de sociétés relevant du droit d'un autre État. Cette directive veut coordonner les garanties qui sont exigées des sociétés des États membres pour protéger les intérêts tant des associés que des tiers.

À la différence des autres directives dans ce domaine, la directive 89/666 a comme champ d'action les succursales des sociétés de capitaux.

Une succursale n'a ni la personnalité juridique ni une autonomie propre, mais est conçue pour assurer la continuation de la maison-mère dont elle dépend.

Bien que n'ayant pas la personnalité juridique, la succursale doit néanmoins offrir certaines garanties pour la protection des tiers et des associés. Elle doit, notamment, respecter certaines formes de publicité.

L'article 59 répond à l'exigence européenne de régler le problème de la publicité des succursales et cela en leur rendant applicables les règles de la publicité et, notamment, de l'article 80 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Un membre demande si cet article est compatible avec les principes du « home-country-rule ».

Le ministre répond que cet article ne met nullement en question les principes du « home-country-rule ».

licentieovereenkomsten noch van domineringsovereenkomsten voor de eigen middelen, waarbij het beginsel « home-country-rule » wel speelt.

Het doel van dit artikel bestaat er geenszins in regels op te leggen die het beginsel van de vrije vestiging kunnen aantasten, doch er gewoon voor te zorgen dat bijkantoren van buitenlandse vennootschappen een zekere openbaarheid nakomen.

Daartoe zet het voorgestelde artikel de richtlijn zonder meer om zonder nieuwe verplichtingen op te leggen. Aangezien de richtlijn niet anders doet dan de openbaarheidsregels voor de bijkantoren harmoniseren, valt redelijkerwijze te verwachten dat dezelfde regels overal in de lidstaten van de Europese Unie toepassing krijgen.

Een lid merkt op dat het huidige artikel 198 niet meer dan twee volzinnen telt, doch dat men nu voorstelt de inhoud ervan te vervangen door drie bladzijden voorschriften.

De minister wil dat niet bestrijden doch antwoordt dat men in het huidige artikel 198 verwijst naar artikel 80 zonder in een specifieke regeling voor de bijkantoren te voorzien.

Volgens de richtlijn moeten we thans zorgen voor een eigen regeling voor de bijkantoren. Dit artikel volgt uit die omzetting.

Het artikel wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikelen 60 tot 62 (art. 83 tot 85 van de aangenomen tekst)

Strafbepalingen

De artikelen 60, 61 en 62 bevatten strafbepalingen.

Een lid vraagt of het misdrijf, bedoeld in artikel 60 opzet veronderstelt of dat nalatigheid volstaat om correctioneel vervolgbaar en strafbaar te zijn. In de praktijk worden deze strafbepalingen verschillend toegepast in de verschillende rechtsgebieden. In Gent, bijvoorbeeld, wordt het niet of niet tijdig neerleggen van de jaarrekeningen systematisch vervolgd terwijl dit in andere rechtsgebieden helemaal niet of slechts sporadisch gebeurt.

Een ander lid meent dat de strafrechtelijke sanctie die hier voorzien is, wellicht vergelijkbaar is met de laattijdige aangfige van het faillissement. Het gemeen strafrecht laat toe dat er verschoonbare redenen worden ingeroepen alhoewel een laattijdige aangifte op zich strafbaar is.

De eerste spreker wijst erop dat ingevolge artikel 201, 8°, van de wet op de handelsvennootschappen, de volledig bijgewerkte tekst van

Ici, il n'est d'ailleurs pas question d'accords de licence ou d'accords de contrôle des fonds propres, où joue effectivement le principe du « home-country-rule ».

L'objectif de cet article n'est donc nullement d'imposer des règles qui pourraient porter atteinte au principe du libre établissement mais simplement d'assurer que les succursales de sociétés étrangères respectent une certaine publicité.

À cet effet, l'article proposé ne fait que transposer la directive sans imposer des obligations complémentaires. Par le fait que la directive ne fait qu'harmoniser les règles de publicité des succursales, on peut raisonnablement s'attendre à ce que les mêmes règles s'appliquent partout dans les États membres de l'Union européenne.

Un membre fait remarquer que l'actuel article 198 ne contient que deux phrases, mais qu'on propose de le remplacer par trois pages de prescriptions.

Le ministre le concède, mais répond que l'on se réfère dans l'article 198 actuel aux dispositions de l'article 80 sans prévoir un régime spécifique pour les succursales.

La directive impose maintenant de prévoir un régime spécifique pour les succursales, et cet article est le résultat de cette transposition.

L'article est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Articles 60 à 62 (art. 83 à 85 du texte adopté)

Dispositions pénales

Les articles 60, 61 et 62 contiennent des dispositions pénales.

Un membre demande si l'infraction visée à l'article 60 nécessite l'intention ou si la négligence suffit pour que le fait puisse être poursuivi et sanctionné au niveau correctionnel. En pratique, ces dispositions pénales sont appliquées différemment selon les différents ressorts. À Gand, par exemple, l'absence de dépôt ou le dépôt tardif des comptes annuels est poursuivi systématiquement alors que ce n'est absolument pas le cas, ou seulement sporadiquement, dans les autres ressorts.

Un autre membre estime que la saction pénale prévue ici est peut-être comparable à l'aveu tardif de faillite. Le droit pénal commun permet d'invoquer des causes d'excuses bien que l'aveu tardif soit répréhensible en soi.

Le premier intervenant signale qu'en vertu de l'article 201, 8°, de la loi sur les sociétés commerciales, il est nécessaire de déposer le texte entièrement retra-

statuten, die gewoonlijk door de notaris wordt gecoördineerd, moet worden neergelegd. Moeten de zaakvoerders en de bestuurders dan op de griffie gaan nakijken of de notaris dat wel degelijk gedaan heeft ?

Aan de minister wordt gevraagd dit punt na te gaan.

Artikel 60 (art. 83 van de aangenomen tekst)

Bij artikel 60 dienen de heren Laverge en Van Thillo het volgende amendement in:

« Dit artikel aan te vullen als volgt:

« F) Aan dit artikel wordt een 11° en een 12° toegevoegd, luidende:

« 11° de bestuurders van naamloze vennootschappen die opzettelijk verzuimen de algemene vergadering bijeen te roepen om te voorzien in de aanwijzing van een bestuurder overeenkomstig artikel 55, vierde lid;

12° de zaakvoerders of bestuurders die verzuimen de inschrijving te doen in het in artikel 2 bedoelde register vooraleer zij overgaan tot de handelingen bedoeld in artikel 2, derde lid, en uiterlijk binnen een maand na die handelingen indien de vennootschap niet zelf het initiatief daartoe heeft genomen en die verzuimen onder dezelfde voorwaarden een vergadering bijeen te roepen om de statuten te wijzigen. »

Verantwoording

11° Op het overtreden van artikel 2, zoals gewijzigd bij een vorig amendement, moet een strafsanctie staan.

12° Wanneer de termijn van artikel 55 niet wordt nagekomen, zijn de gebruikelijke civielrechtelijke sancties niet erg doelmatig.

Een strafsanctie lijkt meer aangewezen.

De minister heeft geen bezwaar tegen dit amendement.

Bij artikel 60 dient de heer Wintgens het volgende amendement in:

« Dit artikel aan te vullen als volgt:

« In artikel 201, 3°, van dezelfde gecoördineerde wetten, worden de woorden « 174bis, § 4, » ingevoegd tussen de woorden « 122, » en « 170, tweede lid. »

Verantwoording

Dit amendement strekt ertoe een vergetelheid te verbeteren van titel VII van de wet van 20 juli 1991 houdende sciale en diverse bepalingen.

Er wordt opgemerkt dat het amendement vóór punt A) van artikel 60 moet worden ingelast.

vaillé des statuts qui est habituellement coordonné par le notaire. Les gérants et administrateurs doivent-ils aller vérifier au greffe si le notaire s'en est bien acquitté ?

Il est demandé au ministre de vérifier ce point.

Article 60 (art. 83 du texte adopté)

MM. Laverge et Van Thillo proposent l'amendement suivant à l'article 60:

« Compléter cet article par ce qui suit:

« F) L'article est complété par un 11° et un 12°, libellés comme suit:

« 11° Les administrateurs de sociétés anonymes qui auront sciemment négligé de convoquer l'assemblée en vue de pourvoir à la désignation d'un administrateur conformément à l'article 55, alinéa 4;

12° Les gérants et administrateurs de sociétés anonymes qui auront négligé de procéder à l'inscription au registre visé à l'article 2 préalablement aux opérations visées à l'article 2, alinéa 3, et au plus tard dans le mois de ces opérations si la société n'en est pas l'initiatrice, et a négligé de convoquer dans ces mêmes conditions une assemblée ayant pour objet de modifier les statuts. »

Justification

11° Il y a lieu de sanctionner pénalement la violation de l'article 2 visé à l'amendement précédent.

12° Les sanctions civiles usuelles sont très aléatoires si le délai visé à l'article 55 n'est pas respecté.

Une sanction pénale semble plus indiquée.

Le ministre n'a pas d'objection à l'amendement.

M. Wintgens propose l'amendement suivant à l'article 60:

« Compléter cet article par ce qui suit:

« À l'article 201, 3°, des mêmes lois coordonnées, les mots « 147bis, § 4 » sont insérés entre les mots « 122, » et « 170, alinéa 2. »

Justification

Le présent amendement vise à corriger un oubli du titre VII de la loi du 20 juillet 1991 portant des dispositions sociales et diverses.

Il est remarqué que l'amendement doit être inséré avant le point A) de l'article 60.

De minister herinnert eraan dat krachtens de wet van 20 juli 1991, de coöperatieve vennootschap bij authentieke akte moet worden opgericht.

Aangezien het gebrek aan een dergelijke akte bij de oprichting van een N.V. of van een B.V.B.A. niet alleen burgerrechtelijk maar ook strafrechtelijk wordt bestraft, stelt het amendement voor ook voor de coöperatieve vennootschappen een strafrechtelijke sanctie te voorzien.

Het amendement van de heer Wintgens wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Het amendement van de heren Laverge en Van Thillo wordt ingetrokken.

Het aldus geamendeerde artikel wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 61 (art. 84 van de aangenomen tekst)

De heren Vandenberghe en Pataer dienen het volgende amendement in:

« Dit artikel aan te vullen als volgt:

« Artikel 204, 3°, van dezelfde gecoördineerde wetten, opgeheven door de wet van 9 maart 1989, wordt hersteld als volgt:

« 3° Zij die artikel 26, leden 2 tot 4 overtreden. »

Verantwoording

Dit amendement strekt ertoe artikel 204 van de gecoördineerde wetten aan te vullen, door strafbepalingen te voorzien, derwijze dat bestuurders die de voorschriften van het ontworpen artikel 26, tweede en vierde lid, overtreden, eronder vallen.

Het amendement en het aldus geamendeerde artikel worden aangenomen met 12 stemmen, bij 3 onthoudingen.

Artikel 62 (art. 85 van de aangenomen tekst)

Bij dit artikel dient de Regering het volgende amendement in:

« Dit artikel vervangen door wat volgt:

« Artikel 62. — In artikel 206, tweede lid van dezelfde gecoördineerde wetten, ingevoegd bij de wet van 18 juli 1991, worden de woorden « artikel 29, § 6, of van artikel 52ter » vervangen door « artikel 29, § 6, van artikel 52ter, van artikel 120quinquies, van artikel 128ter of van artikel 142, § 2. »

Verantwoording

Dit amendement vult de opsomming van de bepalingen vermeld in artikel 206, lid 2 aan door:

Le ministre rappelle qu'en vertu de la loi du 20 juillet 1991, la société coopérative doit être constituée par acte authentique.

Étant donné que l'absence d'acte authentique lors de la constitution d'une S.A. ou d'une S.P.R.L. n'est pas seulement sanctionnée au civil mais également au pénal, l'amendement propose d'également prévoir une sanction pénale en ce qui concerne les sociétés coopératives.

L'amendement de M. Wintgens est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

L'amendement de MM. Laverge et Van Thillo est retiré.

L'article amendé est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 61 (art. 84 du texte adopté)

MM. Vandenberghe et Pataer déposent l'amendement suivant:

« Compléter cet article par ce qui suit:

« L'article 204, 3°, des mêmes lois coordonnées, abrogé par la loi du 9 mars 1989, est rétabli comme suit:

« 3° Ceux qui contreviennent à l'article 26, alinéas 2 à 4. »

Justification

Le présent amendement vise à compléter l'article 204 des lois coordonnées, prévoyant des dispositions pénales, de manière à viser la situation des administrateurs contrevenant aux prescriptions de l'article 26, alinéas 2 à 4, en projet.

L'amendement et l'article ainsi amendé sont adoptés par 12 voix et 3 abstentions.

Article 62 (art. 85 du texte adopté)

Le Gouvernement dépose l'amendement suivant:

« Remplacer cet article par ce qui suit:

Article 62. — Dans l'article 206, alinéa 2, des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 18 juillet 1991, les mots « article 29, § 6, ou à l'article 52ter » sont remplacés par les mots « article 29, § 6, à l'article 52ter, à l'article 120quinquies, à l'article 128ter ou à l'article 142, § 2. »

Justification

Le présent amendement complète l'énumération des dispositions visées à l'article 206, alinéa 2 en:

— *de bepaling vermeld in artikel 62 van het ontwerp terug op te nemen;*

— *artikel 120quinquies, ingevolge de wijziging bij dit ontwerp en artikel 128ter dat een vergetelheid wegwerkt, op te nemen.*

Het amendement en het aldus geamendeerde artikel worden aangenomen met 12 stemmen, bij 3 onthoudingen.

Artikel 62*bis* (nieuw) (art. 86 van de aangenomen tekst)

In het kader van de bespreking van het voorstel van wet van de heer Taminiaux c.s. heeft de heer Vandenberghe c.s. een amendement ingediend dat strekt tot de invoeging van een nieuw artikel 62*bis* tot opheffing van artikel 212, eerste lid, van de gecoördineerde wetten.

Voor de tekst van en de stemming over dit artikel, zie *supra* blz. 324 en 356.

Artikel 63 (art. 87 van de aangenomen tekst)

Dit artikel geeft geen aanleiding tot opmerkingen. Het wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 64 (art. 88 van de aangenomen tekst)

Registratie-, hypotheek- en griffierechten

Ingevolge dit artikel wordt het artikel 256 van het Registratiewetboek aangepast aan de bepaling van de wet van 18 juni 1991 waarbij de neerlegging van de jaarrekeningen ter griffie van de rechtbank van koophandel wordt vervangen door de neerlegging bij de Nationale Bank van België.

Het artikel wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikelen 64*bis* tot 65*ter* (art. 89 tot 93 van de aangenomen tekst)

Wijziging van de wetten op het handelsregister, gecoördineerd op 20 juli 1964

Artikel 64*bis* (nieuw) (art. 89 van de aangenomen tekst)

De heer Vandenberghe dient het volgende amendement in:

« Art. 64bis (nieuw)

« Een artikel 64bis nieuw, luidend als volgt invoegen:

— *reprenant la disposition figurant à l'article 62 du projet;*

— *visant l'article 120quinquies suite à sa modification par le présent projet et l'article 128ter, réparant ainsi une omission.*

L'amendement et l'article ainsi amendé sont adoptés par 12 voix et 3 abstentions.

Article 62*bis* (nouveau) (art. 86 du texte adopté)

Dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts, M. Vandenberghe et consorts ont déposé un amendement tendant à insérer dans le projet de loi un article 62*bis* nouveau, portant suppression de l'article 212, alinéa 1er, des lois coordonnées.

Pour le texte et le vote de cet article, voyez *supra* pp. 324 et 356.

Article 63 (art. 87 du texte adopté)

Cet article ne donne lieu à aucune discussion. Il est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 64 (art. 88 du texte adopté)

Droits d'enregistrement, d'hypothèque et de greffe

Aux termes du présent article, l'article 256 du Code des droits d'enregistrement est adapté à la disposition de la loi du 18 juin 1991 en vertu de laquelle le dépôt des comptes annuels au greffe du tribunal de commerce est remplacé par le dépôt à la Banque nationale de Belgique.

L'article est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Articles 64*bis* à 65*ter* (art. 89 à 93 du texte adopté)

Modification des lois sur le registre de commerce, coordonnées le 20 juillet 1964

Article 64*bis* (nouveau) (art. 89 du texte adopté)

M. Vandenberghe dépose l'amendement suivant:

« Art. 64bis (nouveau)

« Insérer un article 64bis nouveau libellé comme suit:

« Artikel 64bis. — Artikel 18, 12°, van de wetten op het handelsregister, gecoördineerd op 20 juli 1964, ingevoegd bij het koninklijk besluit nr. 56 van 10 november 1967, gewijzigd bij de wet van 1 april 1969, wordt vervangen door wat volgt:

« 12° De domiciliëring en het nummer van tenminste één van de rekeningen waarvan hij houder is bij de Post (Postcheque) of bij een in België gevestigde kredietinstelling die geen gemeentespaarkas is en waarop de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen van toepassing is. »

Verantwoording

Het koninklijk besluit nr. 56 van 10 november 1967 tot bevordering van het gebruik van giraal geld, gewijzigd bij de wet van 1 april 1969, dat iedere handelaar oplegt om tenminste over een financiële rekening te beschikken, omschrijft de financiële instellingen die gemachtigd zijn een opening van een rekening te doen.

Artikel 135 van de wet van 22 maart 1993 betreffende het statuut en het toezicht op de kredietinstellingen heeft ten deze de omschrijving van deze gemachtigde instellingen gewijzigd. Het is aldus noodzakelijk deze wijziging, overal waar deze omschrijving in de verscheidene artikelen van de wetten op het handelsregister voorkomt, door te voeren (art. 8, 12°, 9, 11° en 39, tweede lid).

Het amendement wordt aangenomen met 11 stemmen bij 4 onthoudingen.

Artikel 64*ter* (nieuw) (art. 90 van de aangenomen tekst)

De heer Wintgens dient het volgende amendement in:

« Een artikel 64ter (nieuw), luidend als volgt invoegen:

« Artikel 64ter. — Artikel 9, 11°, van de wetten op het handelsregister, gecoördineerd op 20 juli 1964, ingevoegd bij het koninklijk besluit nr. 56 van 10 november 1967, gewijzigd bij de wet van 1 april 1969, wordt vervangen door wat volgt:

« 11° De domiciliëring en het nummer van tenminste één van de rekeningen waarvan hij houder is bij de Post (Postcheque) of bij een in België gevestigde kredietinstelling die geen gemeentespaarkas is en waarop de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen van toepassing is. »

De Regering heeft geen bezwaar tegen dit amendement.

Het amendement wordt aangenomen met 11 stemmen, bij 4 onthoudingen.

« Article 64bis. — L'article 8, 12° des lois sur le registre de commerce, coordonnées le 20 juillet 1964, inséré par l'arrêté royal n° 56 du 10 novembre 1967, modifié par la loi du 1er avril 1969, est remplacé par ce qui suit:

« 12° La domiciliation et le numéro d'au moins un des comptes dont il est titulaire auprès de la Poste (Postchèque) ou d'un établissement de crédit établi en Belgique, autre qu'une caisse d'épargne communale, régi par la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit. »

Justification

L'arrêté royal n° 56 du 10 novembre 1967 favorisant l'usage de la monnaie scripturale, modifié par la loi du 1er avril 1969, qui impose à tout commerçant d'être titulaire d'au moins un compte financier, définit les institutions financières habilitées à recevoir l'ouverture du compte.

L'article 135 de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit a modifié la définition des institutions habilitées à cette fin. Il y a donc lieu de répercuter cette modification aux divers articles des lois sur le registre du commerce où la définition apparaît explicitement (art. 8, 12°, 9, 11° et 39, alinéa 2).

L'amendement est adopté par 11 voix et 4 abstentions.

Article 64*ter* (nouveau) (art. 90 du texte adopté)

M. Wintgens dépose l'amendement suivant:

« Insérer un article 64ter (nouveau), libellé comme suit:

« Article 64ter. — L'article 9, 11°, des lois sur le registre de commerce, coordonnées le 20 juillet 1964, inséré par l'arrêté royal n° 56 du 10 novembre 1967, modifié par la loi du 1er avril 1969, est remplacé par ce qui suit:

« 11° La domiciliation et le numéro d'au moins un des comptes dont il est titulaire auprès de la Poste (Postchèque) ou d'un établissement de crédit établi en Belgique, autre qu'une caisse d'épargne communale, régi par la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit. »

Le Gouvernement n'a pas d'objection à formuler à l'égard de l'amendement.

L'amendement est adopté par 11 voix et 4 abstentions.

Artikel 65 (art. 91 van de aangenomen tekst)

Bij dit artikel dient de heer Wintgens het volgende amendement in:

« Dit artikel te vervangen als volgt:

« Artikel 65. — Artikel 22bis van de wetten betreffende het handelsregister, gecoördineerd op 20 juli 1964, ingevoegd bij de wet van 4 augustus 1978, wordt vervangen door de volgende bepaling:

« Artikel 22bis. — Elke natuurlijke of rechtspersoon die wenst in België een handelspraktijk uit te oefenen in de door de Koning bepaalde activiteitsectoren en voor zover hij geen hoofdvestiging, een bijkantoor of een agentschap heeft opgericht, moet voorafgaandelijk, de griffie van de rechtbank van koophandel van het gebied waarin de handelswerkzaamheid zal worden uitgeoefend, daarover inlichten.

Deze voorafgaande inlichting dient te worden verstrekt met een ter post aangetekende brief met ontvangstbewijs.

Zij bevat:

1° zijn naam, voornamen, geslacht, beroep(en) en woonplaats of indien het gaat om een rechtspersoon de firmanaam en het adres van de maatschappelijke zetel;

2° de handelswerkzaamheid die hij voornemens is in België uit te oefenen;

3° de datum waarop hij zinnens is de activiteit uit te oefenen, en bij benadering de duur ervan;

4° de nauwkeurig bepaalde lokalisatie van de voorgenomen activiteit in België;

5° de nominatieve lijst van de werknemers die zullen worden aangeworven voor de beoogde activiteit, met verduidelijking of hun detachering inzake sociale zekerheid overwogen wordt of niet en dit volgens artikel 12 van de Verordening (E.E.G.) nr. 574/72 van de Raad van 21 maart 1972, die de wijze van toepassing van de Verordening (E.E.G.) nr. 1408/71 bepaalt;

6° het bewijs dat hij aan de voorwaarden voldoet die eventueel vereist zijn door de wetten en reglementeringen om deze activiteit uit te oefenen in zijn land van herkomst, alsook in België, rekening houdend met de van kracht zijnde internationale akkoorden.

De griffier informeert het centraal handelsregister hierover.»

Verantwoording

Volgens artikel 22bis van de wetten op de handelsvennootschappen, dient elke buitenlandse onderne-

Article 65 (art. 91 du texte adopté)

M. Wintgens propose l'amendement suivant:

« Remplacer cet article par ce qui suit:

« Article 65. — L'article 22bis des lois sur le registre du commerce, coordonnées le 20 juillet 1964, inséré par la loi du 4 août 1978, est remplacé par la disposition suivante:

« Article 22bis. — Toute personne physique ou morale qui désire exercer une activité commerciale en Belgique dans les secteurs d'activité déterminés par le Roi et pour autant qu'elle n'y ait pas établi son établissement principal, une succursale ou une agence, doit informer par une déclaration préalable le greffe du tribunal de commerce dans le ressort duquel sera exercée l'activité.

Cette information préalable s'effectue par pli recommandé à la poste avec accusé de réception.

Elle comprend:

1° ses nom, prénoms, sexe, profession et domicile, ou sa raison sociale et l'adresse de son siège social, s'il s'agit d'une personne morale;

2° l'activité commerciale qu'elle se propose d'exercer en Belgique;

3° la date à laquelle elle se propose d'exercer cette activité ainsi que la durée approximative de l'exercice en question;

4° la localisation précise et déterminée envisagée en Belgique;

5° La liste nominative des travailleurs qui seront employés à l'activité envisagée, en précisant si leur détachement en matière de sécurité sociale est envisagée ou non suivant l'article 12 du Règlement (C.E.E.) n° 574/72 du Conseil du 21 mars 1972 fixant les modalités d'application du Règlement (C.E.E.) n° 1408/71;

6° la preuve qu'elle remplit les conditions éventuellement requises par les lois et règlements pour exercer cette activité dans son pays d'origine ainsi qu'en Belgique, compte tenu des accords internationaux en vigueur.

Le greffier en informe le registre central du commerce.»

Justification

Selon l'article 22bis des lois sur le registre du commerce, toute entreprise étrangère, personne

ming, natuurlijke of rechtspersoon, die geen bijkantoor of agentschap heeft in België en er een handelswerkzaamheid wenst uit te oefenen in de door de Koning bepaalde sectoren, te weten de bouwsector, voor elk van die werkzaamheden de griffie van de handelsrechtbank die territoriaal bevoegd is voor het gebied waar de werf gevestigd is hierover op voorhand in te lichten. Dit gebeurt per aangetekende brief die inlichtingen moet bevatten die in tien verschillende rubrieken ingedeeld zijn.

De handelswerkzaamheid mag niet aangevat worden op straffe van de boetes voorzien in artikel 44bis, tweede lid, voordat de bevoegde griffie van ontvangst van bovenvermelde inlichtingen bericht heeft.

De inlichtingen worden door de griffie aan het centraal handelsregister overgemaakt teneinde over een overzicht te beschikken van de ondernemingen die op Belgisch grondgebied bedrijvig zijn in de bouwsector, en toezicht mogelijk te maken door de sociale inspectie op de naleving van de sociale verplichtingen.

Rekening houdend met de verwezenlijking van de interne Europese markt en met de noodzaak datgene dat als een overdreven formalisme zou kunnen beschouwd worden in te krimpen, wordt voorgesteld de verplichtingen die aan de ondernemers opgelegd worden tot het onontbeerlijke minimum dat nodig is voor de uitoefening van dit toezicht te beperken en het begin van de handelswerkzaamheid niet meer te doen afhangen van het ontvangstbewijs afkomstig van de griffie van de bevoegde handelsrechtbank maar van de voorafgaande verklaring per werf. Bijgevolg heeft artikel 44bis, tweede lid, geen reden van bestaan meer vermits dit lid een boete voorzag in geval de handelswerkzaamheid uitgevoerd werd zonder in het bezit te zijn van het ontvangstbewijs afkomstig van de griffie.

De Regering heeft geen bezwaar tegen dit amendement, dat evenals het geamendeerde artikel, eenparig wordt aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 65*bis* (nieuw) (art. 92 van de aangenomen tekst)

De heer Vandenberghe dient nog het volgende amendement in:

« Een artikel 65bis invoegen luidend als volgt:

« Artikel 65bis. — Artikel 39, tweede lid van de wetten op het handelsregister, gecoördineerd op 20 juli 1964, ingevoegd bij koninklijk besluit nr. 56 van 10 november 1967, gewijzigd bij de wet van 1 april 1969, wordt vervangen door wat volgt:

« Zij zullen eveneens vermelden de domiciliëring en het nummer van tenminste één van de rekeningen

physique ou morale, n'ayant ni succursale ou agence en Belgique et voulant y exercer une activité commerciale dans les secteurs déterminés par le Roi, à savoir le secteur de la construction, doit pour chacune de ces activités, en informer préalablement le greffe du tribunal de commerce territorialement compétent en fonction du lieu du chantier. Cette information se fait par lettre recommandée et elle doit contenir des renseignements classés en dix rubriques différentes.

L'activité commerciale ne peut être entamée, sous peine d'amendes prévues à l'article 44bis, alinéa 2, avant que le greffe compétent ait accusé réception de l'information ci-dessus.

L'information est transmise par le greffe au registre central du commerce, afin de disposer d'un relevé des entreprises ayant des activités dans le secteur de la construction sur le territoire belge et de permettre le contrôle par l'Inspection sociale du respect des obligations sociales.

Tenant compte de la réalisation du marché intérieur européen et de la nécessité de réduire ce qui pourrait être considéré comme un formalisme exagéré, il est proposé de limiter les obligations imposées aux entrepreneurs au minimum indispensable à l'exercice de ces contrôles et de ne plus subordonner le début de l'activité à la réception du récépissé émanant du greffe du tribunal de commerce compétent, mais à la déclaration préalable par chantier. Par conséquent, l'article 44bis, alinéa 2, n'a plus de raison d'être, puisque cet alinéa prévoyait une peine d'amende en cas d'exercice de l'activité sans être en possession de l'accusé de réception émanant du greffe.

Le Gouvernement n'a pas d'objection à formuler à l'égard de cet amendement, qui est adopté, de même que l'article amendé à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 65*bis* (nouveau) (art. 92 du texte adopté)

M. Vandenberghe propose l'amendement suivant:

« Insérer un article 65bis, libellé comme suit:

« Article 65bis. — L'article 39, alinéa 2, des lois sur le registre de commerce, coordonnées le 20 juillet 1964, inséré par l'arrêté royal n° 56 du 10 novembre 1967, modifié par la loi du 1er avril 1969, est remplacé par ce qui suit:

« Ils porteront de même la domiciliation et le numéro d'au moins un des comptes dont il est titulaire

waarvan hij houder is bij de Post (Postcheque) of bij een in België gevestigde kredietinstelling die geen gemeentespaarkas is en waarop de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen van toepassing is.»

Verantwoording

De verantwoording voor dit amendement is gelijkaan dat van het amendement dat een artikel 64bis omvat.

Het amendement wordt aangenomen met 11 stemmen, bij 4 onthoudingen.

Artikel 65*ter* (nieuw) (art. 93 van de aangenomen tekst)

De heer Vandenberghe dient het volgende amendement in:

«In artikel 44bis, eerste lid, van dezelfde gecoördineerde wetten betreffende het handelsregister, worden de woorden «van vreemde nationaliteit» weggelaten. Het tweede lid van hetzelfde artikel wordt opgeheven.»

Verantwoording

De verantwoording voor dit amendement bevindt zich onder amendement dat een artikel 64bis (nieuw) voorstelt.

Het amendement wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 65*quater* (nieuw) (art. 94 van de aangenomen tekst)

Wijziging van het Gerechtelijk Wetboek

De heren Laverge en Van Thillo dienen het volgende amendement in:

«Een nieuw hoofdstuk in te voegen dat een artikel 65quater (nieuw) omvat, luidende:

«HOOFDSTUK IIIbis

«Wijziging van het Gerechtelijk Wetboek

«Artikel 65quater. — In artikel 1128, derde lid, van het Gerechtelijk Wetboek worden de volgende wijzigingen aangebracht:

«A) De woorden «5° tot 7°» worden vervangen door de woorden «5° tot 8°»;

auprès de la Poste (Postchèque) ou d'un établissement de crédit établi en Belgique, autre qu'une caisse d'épargne communale, régi par la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit.»

Justification

La justification de cet amendement est identique à celle de l'amendement contenant un article 64bis.

L'amendement est adopté par 11 voix et 4 abstentions.

Article 65*ter* (nouveau) (art. 93 du texte adopté)

M. Vandenberghe dépose l'amendement suivant:

«Dans l'article 44bis, alinéa 1er, des lois coordonnées sur le registre de commerce, les mots «de nationalité étrangère» sont supprimés. L'alinéa 2 de ce même article est abrogé.»

Justification

La justification de cet amendement figure sous l'amendement proposant un article 64bis (nouveau).

L'amendement est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 65*quater* (nouveau) (art. 94 du texte adopté)

Modification du Code judiciaire

MM. Laverge et Van Thillo proposent l'amendement suivant:

«Insérer un chapitre nouveau, comprenant un article 65quater (nouveau), et libellé comme suit:

«CHAPITRE IIIbis

«Modification du Code judiciaire

«Article 65quater. — À l'article 1128, troisième alinéa, du Code judiciaire, sont apportées les modifications suivantes:

«A) Les termes «5° à 7°» sont remplacés par les termes «5° à 8°»;

« B) Het lid wordt aangevuld met een 7° en een 8°, luidende:

« 7° de ontbinding van een vennootschap met rechtspersoonlijkheid of de afsluiting van de vereffening uitgesproken krachtens artikel 177sexies van dezelfde gecoördineerde wetten;

« 8° de uitsluiting, de uittreding of de gedwongen overname bevolen krachtens de artikelen 190ter, § 7, 190quater, § 3, en 190quinquies, § 5, van dezelfde gecoördineerde wetten. »

Verantwoording

Voor het 7°: de kortere termijn van het derdenverzet waarin artikel 1128, derde lid, van het Gerechtelijk Wetboek voorziet, moet ook gelden voor de procedure bedoeld in artikel 177sexies.

Voor het 8°: voor de regelingen bedoeld in het amendement moet de verjaringstermijn bij derdenverzet eveneens worden verkort.

De minister merkt op dat dit amendement verband houdt met het amendement m.b.t. de gedwongen ontbinding.

Hij heeft geen bezwaar tegen het amendement.

De heer Vandenberghe dient het volgende subamendement in:

« In het voorgestelde artikel 1128, derde lid, 8° van het Gerechtelijk Wetboek, worden de woorden « 190ter, § 7 » vervangen door de woorden « 190ter, § 6. »

Verantwoording

Het betreft een aanpassing aan de nieuwe nummering van de paragrafen van het ontworpen artikel 190ter.

De heren Vandenberghe en Pataer dienen nog het volgende subamendement in:

« Het subamendement vervangen door wat volgt:

« Het voorgestelde artikel 1128, derde lid, 8° van het Gerechtelijk Wetboek wordt vervangen door wat volgt:

« 8° van een overdracht of uittreding krachtens de artikelen 190ter en 190quater, of van een beslissing over de voorwaarden van een overname krachtens artikel 190quinquies. »

Verantwoording

Dit subsidiaire amendement strekt ertoe artikel 1128, derde lid, 8° van het Gerechtelijk Wetboek

« B) L'alinéa est complété par un 7° et un 8°, libellés comme suit:

« 7° la dissolution d'une société dotée de la personnalité juridique ou la clôture de la liquidation prononcée en vertu de l'article 177sexies des mêmes lois coordonnées;

« 8° la cession forcée, le retrait ou la reprise forcée ordonnés en vertu des articles 190ter, § 7, 190quater, § 3 et 190quinquies, § 5, des mêmes lois coordonnées. »

Justification

7° Il convient également pour la procédure définie à l'article 177sexies, de limiter le délai de tierce opposition dans le sens prévu à l'article 1128, alinéa 3, du Code judiciaire.

8° Il convient de prévoir pour les dispositions visées à l'amendement un délai de prescription abrégée en cas de tierce opposition.

Le ministre souligne que l'amendement est lié à l'amendement relatif à la dissolution forcée.

Il n'a pas d'objection à formuler à l'égard de cet amendement.

M. Vandenberghe propose le sous-amendement suivant:

« À l'article 1128, alinéa 3, 8°, proposé du Code judiciaire, les mots « 190ter, § 7 » sont remplacés par les mots « 190ter, § 6. »

Justification

Il s'agit d'une mise en concordance avec la nouvelle numérotation des paragraphes de l'article 190ter en projet.

MM. Vandenberghe et Pataer déposent encore l'amendement subsidiaire suivant:

« Remplacer le sous-amendement par ce qui suit:

« L'article 1128, alinéa 3, 8°, proposé du Code judiciaire est remplacé par ce qui suit:

« 8° une cession ou un retrait en vertu des articles 190ter, 190quater ou se prononçant sur les conditions d'une reprise en vertu de l'article 190quinquies. »

Justification

Le présent amendement subsidiaire vise à mettre l'article 1128, alinéa 3, 8°, du Code judiciaire

voorgesteld bij het hoofdamendement in overeenstemming te brengen met de artikelen 190ter en 190quater zoals deze werden gesubamendeerd alsmede met artikel 190quinquies zoals geamendeerd.

Het amendement van de heren Laverge en Van Thillo wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

De subamendementen en het subsidiair amendement van de heren Vandenberghe en Pataer worden eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

Artikel 65*quinquies* (nieuw)

De heren Laverge en Van Thillo dienen het volgende amendement in:

« Een nieuw hoofdstuk in te voegen met een artikel 65quinquies (nieuw), luidende: »

Wijziging 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

Art. 65quinquies

« Artikel 15, § 2, van de wet van 2 maart 1989 wordt aangevuld als volgt:

« 9° een regeling treffen voor de procedure van de gedwongen overname waardoor iedere natuurlijke persoon of iedere rechtspersoon die, alleen of in onderling overleg handelend, ten minste 95 % pct. van de stemrechtverlenende effecten van een naamloze vennootschap bezit, alle effecten van deze vennootschap kan verkrijgen, zodat na afloop van deze procedure alle effecten omgezet worden in effecten op naam en van rechtswege aan de overnemer worden overgedragen, tegen betaling voor de aangeboden effecten en met consignatie van de prijs voor de effecten die niet zijn aangeboden. »

Verantwoording

Dit artikel hangt samen met het amendement op artikel 190quinquies, ingevoegd bij artikel 58 van het ontwerp.

De minister herinnert eraan dat de wet van 2 maart 1989 de kennisgeving van belangrijke deelnemingen in ter beurze genoteerde vennootschappen regelt.

In haar artikelen 15 en 16 machtigt ze de Koning om het probleem van de openbare overnameaanbiedingen en van de overdracht van controledeelnemingen te regelen.

proposé par l'amendement principal en concordance avec les articles 190ter et 190quater tels que sous-amendés ainsi qu'avec l'article 190quinqies tel qu'amendé.

L'amendement de MM. Laverge et Van Thillo est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Les sous-amendements et l'amendement subsidiaire de MM. Vandenberghe et Pataer sont adoptés à l'unanimité des 15 membres présents.

Article 65*quinquies* (nouveau)

MM.Laverge et Van Thillo proposent l'amendement suivant:

« Insérer un chapitre nouveau, comprenant un article 65quinquies (nouveau), et libellé comme suit:

Modification de la loi du 2 mars 1989 relative à la publicité des participations importantes dans les sociétés cotées en bourse et réglementant les offres publiques d'acquisition

Art. 65quinquies

« L'article 15, § 2, de la loi du 2 mars 1989 est complété par ce qui suit:

« 9° réglementer la procédure de reprise forcée par laquelle toute personne physique ou morale qui détient seule ou de concernent au moins 95 p.c. des titres conférant le droit de vote d'une société anonyme peut acquérir la totalité des titres de cette société en manière telle qu'à l'issue de cette procédure tous les titres deviennent nominatifs et sont transférés de plein droit au repreneur, moyennant paiement pour les titres présentés et consignation du prix pour les titres non présentés. »

Justification

Cet article est lié à l'article 190 quinquies proposé à l'amendement suivant.

Le ministre rappelle que la loi du 2 mars 1989 règle la notification de participations importantes dans des sociétés cotées en bourse.

Dans ses articles 15 et 16, elle autorise le Roi à régler le problème des offres publiques d'acquisition et de cession des participations de contrôle.

Het amendement wil die wetgeving in verband brengen met de problematiek van artikel 190*quinquies*.

De minister stelt dus voor het antwoord van de Regering over dit laatste artikel af te wachten, alvorens een definitief standpunt over het amendement in te nemen.

De twee vragen die over het voorgestelde artikel rijzen zijn de volgende:

— is de voorgestelde regeling aangewezen?

— moet de voorgestelde bepaling ingelast worden in de wet van 2 maart 1989?

Na de bespreking van artikel 190*quinquies* (zie *supra*, blz. 443) besluit de minister dat hij het niet eens kan zijn met het amendement, omdat het geen rekening houdt met het probleem van het register.

Het amendement wordt ingetrokken.

Artikel 66 (art. 95 van de aangenomen tekst)

Wijziging van de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen.

Dit artikel geeft geen aanleiding tot opmerkingen.

Het artikel wordt eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

Artikelen 66*bis* tot 66*undecies* (nieuw) (art. 96 tot 109 van de aangenomen tekst)

1) Amendement dat ertoe strekt een artikel 66*bis* in te voegen in het wetsontwerp tot wijziging van de wet van 21 februari 1985 betreffende de hervorming van het bedrijfsrevisoraat (art. 96 van de aangenomen tekst).

De heren Cannaerts en Vandenberghe dienen het volgende amendement in:

« Een hoofdstuk IVbis (nieuw), bestaande uit het artikel 66bis (nieuw), in te voegen, luidende:

« HOOFDSTUK IVbis

« Wijziging van de wet van 21 februari 1985 tot hervorming van het bedrijfsrevisoraat

« Artikel 66bis. — Artikel 84 van de wet van 21 februari 1985 wordt gewijzigd als volgt:

1° Een tweede lid wordt ingevoegd luidend als volgt:

« De artikelen 8, 18ter, en leden 1 en 2, 18quinquies van de wet van 22 juli 1953 houdende oprichting van

L'amendement entend rattacher cette législation à la problématique de l'article 190*quinquies*.

Le ministre propose donc d'attendre la réponse du Gouvernement sur ce dernier article, avant d'adopter une position définitive sur l'amendement.

Les deux questions qui se posent à propos de l'article proposé, sont les suivantes:

— la réglementation proposée est-elle recommandée?

— faut-il insérer la disposition proposée dans la loi du 2 mars 1989?

Après discussion de l'article 190*quinquies* (voir *supra*, p. 443), le ministre conclut qu'il ne peut s'accorder avec l'amendement, car celui-ci ne prend pas en considération le problème du registre.

L'amendement est retiré.

Article 66 (art. 95 du texte adopté)

Modification de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et contrôle des établissements de crédit.

Cet article ne suscite aucune objection.

L'amendement est adopté à l'unanimité des 14 membres présents.

Articles 66*bis* à 66*undecies* (nouveaux) (art. 96 à 109 du texte adopté)

1) Amendement tendant à introduire un article 66*bis* dans le projet de loi: modification de la loi du 21 février 1985 relative à la réforme du révisorat d'entreprises (art. 96 du texte adopté).

MM. Cannaerts et Vandenberghe déposent l'amendement suivant:

« Insérer un chapitre IVbis (nouveau), compose de l'article 66bis (nouveau), libellé comme suit:

« CHAPITRE IVbis

« Modification de la loi du 21 février 1985 relative à la réforme du revisorat d'entreprises

« Article 66bis. — À l'article 84 de la loi du 21 février 1985 sont apportées les modifications suivantes:

1° Il est inséré un deuxième alinéa, rédigé comme suit:

« Les articles 8, 18ter et 18quinquies, premier et deuxième alinéas, de la loi du 22 juillet 1953 créant un

een Instituut der Bedrijfsrevisoren, gewijzigd door de wet van 21 februari 1985 tot hervorming van het bedrijfsrevisoraat zijn van toepassing op de personen onderworpen aan het toezicht en de beroepstucht van het Instituut der Accountants. Te dien einde wordt het woord « bedrijfsrevisoren » vervangen door de woorden « accountants of personen aan wie de in artikel 74 bedoelde toestemming werd gegeven. »

2° Een derde lid wordt ingevoegd, luidend als volgt :

« De accountants zijn verantwoordelijk voor de uitoefening van hun beroepstaken overeenkomstig het gemeen recht. Het is hun verboden zich aan deze aansprakelijkheid, zelfs gedeeltelijk, door een bijzondere overeenkomst te onttrekken. De Raad van het Instituut kan, aan de personen onderworpen aan haar toezicht, opleggen dat zij hun burgerlijke aansprakelijkheid laten dekken door een verzekeringsovereenkomst die zij heeft goedgekeurd. »

3° Een vierde lid wordt ingevoegd, luidend als volgt :

« Het Instituut der Accountants ziet er op toe dat geen enkele persoon onderworpen aan haar toezicht en beroepstucht zich gedraagt op een wijze die onverenigbaar is met de waardigheid en onafhankelijkheid van het beroep. »

Verantwoording

De wet van 21 februari 1985 tot hervorming van het bedrijfsrevisoraat heeft de rol en de functie van de accountant en de bedrijfsrevisor verder omschreven en verfijnd. Hierbij werd rekening gehouden met de eigenheid en de specificiteit van zowel functie van de bedrijfsrevisor als van de accountant.

Het beginsel van de onafhankelijkheid als basis van de beroepstucht is voor de bedrijfsrevisoren omschreven in artikel 8 van de wet van 22 juli 1953 houdende oprichting van een Instituut der bedrijfsrevisoren gewijzigd door artikel 41 van de wet van 21 februari 1985. Deze onafhankelijkheidsvereiste is eveneens van toepassing op de accountants onderworpen aan het toezicht van het Instituut der accountants. De accountants hebben noch bevelen, noch instructies te ontvangen, zij kunnen zich enkel laten leiden door een professioneel plichtsbesef. De modaliteiten om zich met andere personen te verenigen is ingegeven door de volgende principes :

1. In het kader van het uitoefenen van een opdracht of het in gemeenschap brengen van kosten verbonden aan de uitoefening van het beroep;

2. Het zich verenigen met een natuurlijke persoon of rechtspersoon die in een ander land een gelijkwaardige erkende hoedanigheid bezit;

Institut des réviseurs d'entreprises, modifiés par la loi du 21 février 1985 relative à la réforme du révisorat d'entreprises, s'appliquent aux personnes soumises au contrôle et à la discipline de l'Institut des experts-comptables. À cet effet, le terme « réviseur d'entreprises » est remplacé par « expert-comptable ou personne ayant obtenu l'autorisation visée à l'article 74. »

2° Il est inséré un troisième alinéa, libellé comme suit :

« Les experts-comptables sont responsables de l'exercice de leur profession conformément au droit commun. Il leur est interdit de se soustraire à cette responsabilité, même partiellement, par une convention particulière. Le Conseil de l'institut peut imposer aux personnes soumises à sa surveillance l'obligation de faire couvrir leur responsabilité civile par un contrat d'assurance qu'il aura approuvé. »

3° Il est inséré un quatrième alinéa, libellé comme suit :

« L'Institut des experts-comptables veille à ce qu'aucune personne soumise à sa surveillance et à sa discipline professionnelle ne se comporte d'une manière incompatible avec la dignité et l'indépendance de la profession. »

Justification

La loi du 21 février 1985 relative à la réforme du révisorat d'entreprises a mieux décrit et précisé le rôle et la fonction d'expert-comptable et du réviseur d'entreprises. À cet égard, il a été tenu compte de la particularité et de la spécificité de la fonction aussi bien du réviseur d'entreprises que de l'expert-comptable.

Le principe de l'indépendance en tant que base de la discipline professionnelle est défini, pour les réviseurs d'entreprises, à l'article 8 de la loi du 22 juillet 1953 portant constitution d'un Institut des réviseurs d'entreprises, modifié par l'article 41 de la loi du 21 février 1985. Ce critère d'indépendance s'applique également aux experts-comptables soumis au contrôle de l'Institut des experts-comptables. Les experts-comptables n'ont pas d'ordres ni d'instructions à recevoir, ils peuvent seulement se laisser guider par une conscience professionnelle. Les modalités d'association avec d'autres personnes s'inspirent des principes suivants :

1. Dans le cadre de l'exécution d'une mission ou de la mise en commun de frais liés à l'exercice de la profession;

2. S'associer avec une personne physique ou morale qui possède une qualité reconnue équivalente dans un autre pays;

3. Het zich verenigen met een natuurlijke persoon of rechtspersoon die in een ander land geen gelijkwaardige erkende hoedanigheid bezit, is gehouden een voorafgaande en steeds herroepbare toestemming te bekomen van het Instituut der accountants.

Het Instituut der accountants is verplicht erop toe te zien dat de leden de opdrachten die haar zijn toevertrouwd deugdelijk zal vervullen. Vereisten zoals bekwaamheid, kennisvervolmaking, onafhankelijkheid, vermijden van belangenvermenging en onverenigbaarheden, zijn hierbij onontbeerlijk.

Indien een gerechtelijke, tucht of administratieve procedure wordt ingeleid m.b.t. de uitoefening van de taak als accountant moet de Raad van het Instituut der accountants ingelicht worden door het lid. De Raad van het Instituut moet worden gehoord door de betrokken gerechtelijke, tucht of administratieve overheid. Dit omvat een substantiële vormvereiste waarbij de niet-naleving de nietigheid van de procedure tot gevolg heeft.

Een gelijkschakeling van de rol van het Instituut der accountants t.a.v. het Instituut der bedrijfsrevisoren wordt bekomen door invoeging van een tweede lid in artikel 84 van de wet van 21 februari 1985 waarbij de artikelen 8, 18ter en de leden 1 en 2 van artikel 18quinquies van de wet van 22 juli 1953 toepasbaar gemaakt worden op de accountants.

Om te vermijden dat accountants zich onttrekken aan de burgerlijke aansprakelijkheid wordt voorzien in een verplichting tot het verzekeren van dit risico op basis van een verzekeringsovereenkomst die het Instituut heeft goedgekeurd.

Een van de indieners herinnert er in zijn toelichting aan dat door de wet van 21 februari 1985 tot hervorming van het bedrijfsrevisoraat, de functie van de accountant en de bedrijfsrevisor nader werden omschreven.

Daarbij kregen de accountants die zijn erkend door het Instituut der Accountants de mogelijkheid bepaalde opdrachten uit te voeren die voordien tot de exclusieve bevoegdheid van de bedrijfsrevisoren behoorden.

Voor deze opdrachten zijn de bedrijfsrevisoren onderworpen aan de controle van het Instituut der Bedrijfsrevisoren.

Bij de wetswijziging in 1985 werd evenwel nagelaten de accountants aan een gelijkaardig toezicht te onderwerpen. Het voorgestelde amendement wil dit verhelpen door het Instituut der Accountants dezelfde controlebevoegdheden te geven als het Instituut der Bedrijfsrevisoren.

Te dien einde wordt artikel 84 van de wet van 21 februari 1985 aangevuld met drie leden, die de verplichtingen waaraan de revisoren zijn onderworpen, van toepassing maken op de accountants.

3. La personne qui veut s'associer avec une personne physique ou morale ne possédant pas de qualité reconnue équivalente dans un autre pays, est tenue d'obtenir l'autorisation préalable et toujours révocable de l'Institut des experts-comptables.

L'Institut des experts-comptables est tenu de veiller à ce que les membres remplissent correctement les missions qui leur ont été confiées. Des critères tels que la compétence, le perfectionnement des connaissances, l'indépendance, éviter la confusion d'intérêts et les incompatibilités, sont indispensables en la matière.

Si une procédure judiciaire, disciplinaire ou administrative est intentée à propos de l'exécution de la mission d'expert-comptable, le Conseil de l'institut doit être entendu par l'autorité judiciaire, disciplinaire ou administrative concernée. C'est une formalité substantielle dont l'inobservation entraîne la nullité de la procédure dont l'inobservation.

L'alignement du rôle de l'Institut des experts-comptables sur celui de l'Institut des réviseurs d'entreprises est réalisé en insérant à l'article 84 de la loi du 21 février 1985 un deuxième alinéa étendant aux experts-comptables l'application des articles 8, 18ter et des alinéas 1er et 2 de l'article 18quinquies de la loi du 22 juillet 1953.

Pour éviter que des experts-comptables ne se soustraient à la responsabilité civile, il est prévu une obligation d'assurer ledit risque par un contrat d'assurance que l'institut a approuvé.

Un des auteurs rappelle dans son commentaire que la fonction de l'expert-comptable et du réviseur d'entreprises a été précisée par la loi du 21 février 1985 relative à la réforme du revisorat d'entreprises.

Ladite loi a offert aux experts-comptables agréés par l'Institut des experts-comptables la possibilité d'exercer certaines missions qui étaient auparavant de la compétence exclusive des réviseurs d'entreprises.

Pour lesdites missions, les réviseurs d'entreprises sont soumis au contrôle de l'Institut des réviseurs d'entreprises.

Lors de la modification de la loi en 1985, on a toutefois omis de soumettre les experts-comptables à un contrôle similaire. L'amendement proposé veut y remédier en attribuant à l'Institut des experts-comptables les mêmes pouvoirs de contrôle qu'à l'Institut des réviseurs d'entreprises.

À cette fin, l'article 84 de la loi du 21 février 1985 est complété par trois alinéas, aux termes desquels les obligations auxquelles les réviseurs sont soumis, deviennent applicables aux experts-comptables.

Een lid vraagt of de bepalingen die gelden voor de revisoren letterlijk werden overgenomen.

De vorige spreker wijst op de bepaling in artikel 7*bis*, 4°, van de wet van 22 juli 1953 die luidt:

« Het is de bedrijfsrevisor niet toegelaten... een werkzaamheid uit te oefenen die onverenigbaar is met de waardigheid of de onafhnakelijkheid van zijn taak. »

Het voorgestelde vierde lid van artikel 84 van de wet van 24 februari 1985 luidt:

« Het Instituut der Accountants ziet erop toe dat geen enkel persoon onderworpen aan haar toezicht en beroepstucht zich gedraagt op een wijze die onverenigbaar is met de waardigheid en de onafhankelijkheid van het beroep. »

De twee teksten zeggen dus hetzelfde.

Het voorgestelde derde lid komt overeen met het bepaalde in artikel 9*bis* van de wet van 22 juli 1953, al is de laatste zin sterker geformuleerd. Het Instituut der Accountants kan zijn leden opleggen een verzekering aan te gaan.

Een lid vindt dat het hier om een nuttig amendement gaat dat een zeker verschil in de « concurrentievoorwaarden » tussen de beide beroepen wegwerkt.

Een ander lid vraagt of hier een wetswijziging noodzakelijk is. Kan deze aangelegenheid niet even goed worden geregeld via de deontologische regels van het Instituut der Accountants?

Een spreker antwoordt dat de materie ook voor de bedrijfsrevisoren bij wet geregeld is. Het lijkt hem wenselijk dat de beide beroepen wat dit betreft op gelijke voet worden behandeld.

De minister heeft over dit amendement het advies ingewonnen van de voorzitter van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat. Die heeft gunstig geadviseerd over de voorgestelde tekst. Het amendement wordt aangenomen met 13 stemmen, bij 1 onthouding.

2. Amendement dat ertoe strekt een artikel 66*bis*, een artikel 66*ter* en een artikel 66*quater* (nieuw) in te voegen in het wetsontwerp (art. 98, 102 en 103 van de aangenomen tekst).

Wijziging van de wet van 17 juli 1989 betreffende de economische samenwerkingsverbanden en van het Burgerlijk Wetboek.

Un membre demande si les dispositions applicables aux réviseurs ont été reprises textuellement.

M. Cannaerts cite la disposition de l'article 7*bis*, 4°, de la loi du 22 juillet 1953, stipulant:

« Il est interdit aux réviseurs d'entreprises ... d'exercer des activités incompatibles avec la dignité ou l'indépendance de leur fonction. »

Le quatrième alinéa proposé de l'article 84 de la loi du 24 février 1985 prévoit:

« L'Institut des experts-comptables veille à ce qu'aucune personne soumise à sa surveillance et à sa discipline professionnelle ne se comporte d'une manière incompatible avec la dignité et l'indépendance de la profession. »

Les deux textes disent donc la même chose.

Le troisième alinéa proposé correspond aux dispositions de l'article 9*bis* de la loi du 22 juillet 1953, même si la dernière phrase est formulée avec plus de force. L'Institut des experts-comptables peut imposer à ses membres de contracter une assurance.

Un membre estime qu'il s'agit d'un amendement utile, qui élimine une certaine différence dans les « conditions de concurrence » entre les deux professions.

Un autre membre demande si une modification de la loi s'impose sur ce point. Cette question ne peut-elle pas être réglée aussi bien par le biais des règles de déontologie de l'Institut des experts-comptables?

Un intervenant répond que la matière est également réglée par la loi pour les réviseurs d'entreprises. Il lui paraît souhaitable que les deux professions soient traitées sur un pied d'égalité en ce qui concerne ce point.

Le ministre a recueilli l'avis du président du Conseil supérieur du revisorat d'entreprises sur ledit amendement. Cet avis s'est révélé favorable au texte proposé. L'amendement est adopté par 13 voix et 1 abstention.

2. Amendement tendant à introduire des articles 66*bis* à 66*quater* (nouveaux) dans le projet de loi (art. 98, 102 et 103 du texte adopté).

Modification de la loi du 17 juillet 1989 sur les groupements d'intérêt économique, et du Code civil.

De heer Wintgens en mevrouw Cahay-André dienen de volgende amendementen in:

« Art. 66bis (nieuw)

« Een hoofdstuk IVbis (nieuw) dat een artikel 66bis (nieuw) omvat, in te voegen, luidende:

« Hoofdstuk IVbis — Wijziging van de wet van 17 juli 1989 betreffende de economische samenwerkingsverbanden

« Art. 66bis. — Het tweede lid van artikel 4 van de wet van 17 juli 1989 betreffende de economische samenwerkingsverbanden wordt vervangen door de volgende bepaling:

« Het samenwerkingsverband heeft rechtspersoonlijkheid vanaf de dag van de in artikel 7, § 2, eerste lid, bedoelde neerlegging. »

Verantwoording

De rechtspersoonlijkheid wordt verkregen zodra de vennootschapsakte is neergelegd ter griffie van de rechtbank van koophandel.

Art. 66ter (nieuw) en 66quater (nieuw)

« Een hoofdstuk IVter (nieuw) in te voegen, bestaande uit de artikelen 66ter (nieuw) en 66quater (nieuw), luidende:

« Hoofdstuk IVter — Wijzigingen van het Burgerlijk Wetboek

« Art. 66ter. — Artikel 1862 van het Burgerlijk Wetboek wordt vervangen door de volgende bepaling:

« Een van de vennoten kan de overigen niet verbinden, indien dezen hem daartoe geen volmacht hebben gegeven. »

Verantwoording

Zoals De Page en Dekkers duidelijk stellen (Traité, deel V, 2e uitgave, nrs. 81 en 84) moet eerst het beginsel van de akte worden vastgesteld vóór men kan nagaan hoe de vennoten verbonden zijn (art. 1863). Het lijkt dus wenselijk dat beginsel in artikel 1862 te behouden ofschoon het in artikel 1864 wordt aangevuld.

Ook schrapt men de aanhef van de thans geldende bepaling omdat die enerzijds niet klopt aangezien de hoofdelijke aansprakelijkheid niet bestaat bij

M. Wintgens et Mme Cahay-André déposent les amendements suivants:

« Art. 66bis (nouveau)

« Insérer un chapitre IVbis (nouveau), contenant un article 66bis (nouveau), et ainsi libellé:

« Chapitre IVbis — Modification de la loi du 17 juillet 1989 sur les groupements d'intérêt économique

« Art. 66bis (nouveau). — L'alinéa 2 de l'article 4 de la loi du 17 juillet 1989 sur les groupements d'intérêt économique est remplacé par la disposition suivante:

« Le groupement est doté de la personnalité morale au jour du dépôt visé à l'article 7, § 2, alinéa 1er. »

Justification

La personnalité morale est acquise au jour du dépôt de l'acte de société au greffe du tribunal de commerce.

Art. 66ter (nouveau) et 66quater (nouveau)

« Insérer un chapitre IVter (nouveau), contenant des articles 66ter et 66quater nouveaux, et ainsi libellé:

« Chapitre IVter. — Modification du Code civil

« Art. 66ter. — L'article 1862 du Code civil est remplacé par la disposition suivante:

« Un des associés ne peut obliger les autres si ceux-ci ne lui en ont conféré le pouvoir. »

Justification

Comme l'expliquent clairement De Page et Dekkers (Traité, tome V, 2e édition, nos 81 et 84), c'est le principe de l'acte qui doit être posé avant d'examiner la façon dont les associés sont tenus (art. 1863). Il paraît donc souhaitable de maintenir ce principe dans l'article 1862 bien qu'il soit complété dans l'article 1864.

Si l'on supprime aussi le début du texte actuel, c'est d'une part, parce qu'il est inexact dans la mesure où la responsabilité solidaire ne joue pas dans les sociétés

handelsvennootschappen — vennootschappen naar handelsrecht met beperkte aansprakelijkheid — en anderzijds wegens de wijziging die in artikel 1863 wordt aangebracht.

« Artikel 66quater. — Artikel 1863 van het Burgerlijk Wetboek wordt vervangen door de volgende bepaling:

« De vennoten zijn ten opzichte van derden verbonden hetzij voor een gelijk deel, wanneer de vennootschap naar burgerlijk recht is opgericht, hetzij hoofdelijk, wanneer ze naar handelsrecht is opgericht. Van deze aansprakelijkheid kan niet worden afgeweken dan door een uitdrukkelijk beding in de met derden gesloten akte. »

Verantwoording

De vroegere tekst wordt op twee punten gewijzigd.

In de eerste plaats krijgt hij een nieuwe formulering, die moderner en eenvoudiger klinkt en zeer nauw aansluit bij de commentaar van De Page en Dekkers (op. cit., nr. 86).

Voorts wordt hij aangevuld door de gebruikelijke hoofdelijkheid tussen medeschuldenaars-handelaars te bevestigen, die toepassing vindt wanneer de vennootschap, geregeld door het Burgerlijk Wetboek en zonder rechtspersoonlijkheid, een handelsoogmerk nastreeft: voortaan is dat mogelijk door de nieuwe regeling op het verkrijgen van de rechtspersoonlijkheid.

De heer Dieux verklaart geen voorstander te zijn van het amendement dat ertoe strekt een jurisprudentie van het Hof van Cassatie die feitelijke handelsvennootschappen rechtspersoonlijkheid toekent, op de helling te zetten. Er bestaan in het Belgisch recht twee manieren voor een samenwerkingsverband om rechtspersoonlijkheid te verkrijgen:

— ofwel kiest men een vennootschapsvorm bepaald in de gecoördineerde wetten en neemt men de wettelijke voorwaarden in acht.

Zo moet voor een naamloze vennootschap een authentieke akte verleden worden, moet het vennootschapskapitaal volledig geplaatst zijn en ten belope van een vierde gestort zijn. Op deze wijze wordt de rechtspersoonlijkheid verkregen, niet alleen ten behoeve van de vennoten maar ook ten behoeve van derden die de vennootschap kunnen behandelen als een rechtspersoon en tegen haar in rechte kunnen optreden.

— ofwel bevindt men zich in een andere situatie beoogd door de jurisprudentie van het Hof van Cassatie, waarin verschillende personen samen een gemeenschappelijke handelsbedrijvigheid uitoefenen op een duurzame en openlijke wijze zonder dat de

de commerce — sociétés à forme commerciale à responsabilité limitée et, d'autre part, en raison de la modification introduite à l'article 1863.

« Article 66quater. — L'article 1863 du Code civil est remplacé par la disposition suivante:

« Les associés sont tenus envers les tiers soit par parts viriles, lorsque l'objet de la société est civil, soit solidairement lorsque cet objet est commercial. Il ne peut être dérogé à cette responsabilité que par une stipulation expresse de l'acte conclu avec le tiers ».

Justification

Le texte ancien subit deux modifications.

D'une part, il est reformulé de façon plus moderne et plus simple en s'inspirant de très près du commentaire de De Page et Dekkers (op. cit., n° 86).

D'autre part, il est complété en consacrant la coutume de la solidarité entre codébiteurs commerçants qui trouve à s'appliquer lorsque la société organisée par le Code civil — et dépourvue de la personnalité morale — a un objet commercial: ce qui sera désormais possible vu la nouvelle règle relative à l'acquisition de la personnalité morale.

M. Dieux n'est pas favorable à l'amendement tendant à remettre en question une jurisprudence de la Cour de cassation qui reconnaît la personnalité morale aux sociétés commerciales de fait. Il existe en droit belge deux façons pour un groupement d'acquérir la personnalité juridique:

— soit on fait le choix d'une forme sociale prévue par les lois coordonnées, et l'on respecte les conditions légales.

Ainsi, pour une société anonyme, il faut passer un acte authenthique, souscrire le capital social et le libérer à concurrence du quart. La personnalité juridique est alors acquise non seulement au bénéfice des associés, mais également au bénéfice des tiers, qui peuvent traiter la société comme un être juridique et agir contre elle;

— soit l'on se trouve dans d'autres situations, que vise la jurisprudence de la Cour de cassation, où plusieurs personnes exercent ensemble un commerce en commun, de manière durable et ostensible, sans prendre la peine d'accomplir les formalités légales

moeite genomen wordt de wettelijke formaliteiten te vervullen ten einde een vennootschapsvorm aan te nemen. Derden bevinden zich in dat geval in een juridisch vacuüm, aangezien zij handelen met een samenwerkingsverband dat vanuit het oogpunt van het recht niet bestaat als dusdanig, hoewel het economisch gezien in de zakenwereld tastbaar is als samenwerkingsverband.

Om die reden gaat het Hof van Cassatie sinds 1968 in het belang van de derden en in het bijzonder in het belang van de derden-schuldeisers ervan uit dat indien personen zich zo gedragen, er sprake is van een vennootschap met rechtspersoonlijkheid en meer bepaald van een vennootschap onder firma, wat betekent dat de leden van het samenwerkingsverband hoofdelijk aansprakelijk zijn voor de schulden die zijn aangegaan door het samenwerkingsverband op hun persoonlijk vermogen.

Zo vermijdt men een gelijkgerechtigdheid van de persoonlijke schuldeisers van de vennoten en van de schuldeisers van het samenwerkingsverband als dusdanig.

Het samenwerkingsverband krijgt als het ware een patrimonium opgedrongen dat het eigen patrimonium vormt van het verband en waarop de schuldeisers van het samenwerkingsverband de hun verschuldigde bedragen kunnen verhalen, bovenop de sommen die zij kunnen verhalen op het persoonlijk vermogen van de vennoten.

In het amendement zouden de derden minder goed beschermd zijn aangezien de rechtspersoonlijkheid pas aan een vennootschap verleend wordt op de dag van de neerlegging van haar oprichtingsakte ter griffie van de handelsrechtbank. Bovendien ziet men niet in wat de goedkeuring van een regeling die weliswaar in het vergelijkend recht bestaat, hieraan kan toevoegen.

De minister antwoordt dat het amendement ertoe strekt in te gaan op het dringend verzoek van de Commissie van de Europese Gemeenschappen met het oog op een eenmaking van de regeling.

Om niettemin de rechtszekerheid te waarborgen wijst de minister erop dat artikel 2, tweede lid, moet worden aangevuld als volgt:

«Bij gebreke van de in het vorig lid bedoelde neerlegging, wordt een vennootschap die daden van koophandel tot doel heeft en noch een vennootschap in oprichting is, noch een tijdelijke vereniging of een vereniging bij wijze van deelneming, beheerst door de bepalingen van het Burgerlijk Wetboek en, indien ze een vennootschap onder firma is, door artikel 17.»

Het amendement tot wijziging van artikel 4, tweede lid, van de wet van 17 juli 1989, wordt eenparig aangenomen door de 15 aanwezige leden.

De amendementen ter vervanging van de artikelen 1862 en 1863 van het Burgerlijk Wetboek worden aangenomen met 13 stemmen, bij 1 onthouding.

pour la constitution d'une forme sociale. Les tiers se trouveraient alors dans une situation de vide juridique, puisqu'ils traiteraient avec un groupement qui, au regard du droit, n'existe pas en tant que tel, bien qu'économiquement, il se soit manifesté dans la vie des affaires en tant que groupement.

Pour ce motif, la Cour de cassation, depuis 1968, considère que dans l'intérêt des tiers, et en particulier des tiers créanciers, si des personnes se comportent de la sorte, il se forme entre elles une société dotée de la personnalité juridique, et plus précisément une société en nom collectif, ce qui signifie que les membres du groupement sont personnellement tenus sur leur patrimoine personnel et avec solidarité, des dettes contractées, par le groupement.

On évite ainsi un concours entre les créanciers personnels des associés et les créanciers du groupement en tant que tel.

Le groupement se trouve de force doté d'un patrimoine qui lui est propre, sur lequel les créanciers du groupement peuvent recouvrer leur dû, outre le recours qu'ils peuvent exercer contre les associés personnellement.

Dans le système de l'amendement, les tiers seraient moins bien protégés, puisque la personnalité juridique ne serait allouée à une société que du jour du dépôt de ses actes constitutifs au greffe du tribunal de commerce. D'autre part, on ne voit pas ce qu'ajouterait l'adoption d'un système qui, il est vrai, existe en droit comparé.

Le ministre répond que l'amendement tend à rencontrer les demandes pressantes de la Commission des Communautés européennes, en vue d'une uniformisation du système.

Néanmoins pour assurer la sécurité juridique, il indique que l'article 2, alinéa 2, doit être complété par ce qui suit:

«En l'absence du dépôt visé à l'alinéa précédent, une société à objet commercial qui n'est ni une société en formation, ni une association momentanée, ni une association en participation, est soumise aux règles du Code civil et, en cas de raison sociale, à l'article 17.»

L'amendement tendant à modifier l'article 4, alinéa 2 de la loi du 17 juillet 1989 est adopté à l'unanimité des 15 membres présents.

Les amendements tendant à remplacer les articles 1862 et 1863 du Code civil sont adoptés par 13 voix et 1 abstention.

3) Amendement dat ertoe strekt artikelen 66*bis* tot 66*septies* (nieuw) in te voegen in het wetsontwerp (art. 104 tot 109 van de aangenomen tekst).

Dit amendement werd ingediend door de heer Vandenberghe c.s. in het kader van de bespreking van het wetvoorstel Taminiaux c.s.

Voor de tekst en de bespreking van alsook de stemming over dit amendement, zie *supra*, blz. 333 en 362.

4) Amendement dat ertoe strekt artikelen 66*octies* tot 66*decies* in te voegen in het wetsontwerp (art. 97, 99 en 100 van de aangenomen tekst).

Dit amendement werd ingediend door de heer Vandenberghe c.s. in het kader van de bespreking van het wetsvoorstel Taminiaux c.s.

Voor de tekst en de bespreking van en de stemming over dit amendement, zie *supra*, blz. 336 en 356.

5) Amendement dat ertoe strekt een artikel 66*undecies* (nieuw) in te voegen in het wetsontwerp (art. 101 van de aangenomen tekst).

Bij de bespreking van het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s. heeft de heer Vandenberghe c.s. een amendement ingediend dat ertoe strekt in het wetsontwerp een artikel 66*undecies* (nieuw) in te voegen. De heer Vandenberghe en de heer Coenraets hebben eveneens een subamendement ingediend op het bovenvermelde amendement.

Voor de tekst en de bespreking van alsook de stemming over dit amendement en de subamendementen, zie *supra*, blz. 341 en 361.

Artikel 67 (art. 110 van de aangenomen tekst)

Codificatie

Door dit artikel wordt de Koning machtiging verleend alle wets- of verordeningsbepalingen van de vennootschappen onderling in overeenstemming te brengen en in een Vennootschappenwetboek onder te brengen.

1) Eerste gedachtenwisseling

De minister verklaart dat de juridische teksten in dit domein erg ingewikkeld zijn en dit om twee redenen. Enerzijds gaat het vaak om nieuwe teksten die nog enige tijd zullen vergen vooraleer hun volledige betekenis voor de vennootschapswetgeving is doorgedrongen. Anderzijds vergt het steeds evoluerend economisch leven soms aanpassingen waardoor de bestaande wetgeving steeds wordt aangevuld.

De eerste bekommernis van de minister op dit vlak is duidelijkheid te scheppen in de verschillende teksten die betrekking hebben op het vennootschapsrecht.

3) Amendement tendant à introduire des articles 66*bis* à 66*septies* (nouveaux) dans le projet de loi (art. 104 à 109 du texte adopté).

Cet amendement a été déposé par M. Vandenberghe et consorts dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts.

Pour le texte et le vote de cet amendement, voyez *supra*, pp. 333 et 362.

4) Amendement tendant à introduire des articles 66*octies* à 66*decies* dans le projet de loi (art. 97, 99 et 100 du texte adopté).

Cet amendement a été déposé par M. Vandenberghe et consorts dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts.

Pour le texte et le vote de cet amendement, voyez *supra*, pp. 336 et 356.

5) Amendement tendant à introduire un article 66*undecies* (nouveau) dans le projet de loi (art. 101 du texte adopté).

Lors de la discussion de la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts, M. Vandenberghe et consorts ont déposé un amendement tendant à insérer dans le projet un article 66*undecies* (nouveau). M. Vandenberghe a également déposé un sous-amendement à l'amendement précité, de même que M. Coenraets.

Pour le texte, la discussion et le vote de ces amendement et sous-amendements, voyez *supra*, pp. 341 et 361.

Article 67 (art. 110 du texte adopté)

Codification

Par le présent article, le Roi est autorisé à codifier et à mettre en concordance toutes les dispositions législatives et réglementaires relatives aux sociétés commerciales.

1) Premier échange de vues

Le ministre déclare que les textes juridiques sont terriblement compliqués dans ce domaine, et ce pour deux raisons. D'une part, il s'agit souvent de nouveaux textes dont l'assimilation de toute leur signification par la législation sur les sociétés prendra encore une certain temps. D'autre part, la vie économique en perpétuelle évolution réclame parfois des ajustements complétant sans cesse la législation existante.

La préoccupation première du ministre dans ce domaine est de créer la clarté dans les différents textes relatifs au droit des sociétés.

Een leesbare voorstelling waarbij de artikelen die met elkaar verband houden naast elkaar en een rationele indeling worden daarbij vooropgesteld.

De minister wil zeker niet proberen een of ander inhoudelijk gegeven te wijzigen. De tekst die op een dag aan het Parlement zal worden voorgelegd, heeft de ambitie gewoon een tekst te zijn die moet zorgen voor coördinatie, meer duidelijkheid en een betere interne organisatie zonder dat de rechtstermen gewijzigd worden of dat sommige juridische twisten beslecht worden.

Met dit doel heeft een pluridisciplinaire ploeg (administraties, Raad van State, academische wereld) achtereenvolgens een aantal vergaderingen gehouden waarop telkens een voorstel over een passage van de wet op de vennootschappen ter studie voorlag.

Drie houdingen waren mogelijk:

— ofwel bleef de tekst ongewijzigd;

— ofwel werd de tekst toegevoegd op andere plaatsen maar bleef hij ongewijzigd;

— ofwel werden teksten samengevoegd om een grotere coherentie te bereiken.

Dit werk heeft aanleiding gegeven tot een codificatie die uit twee delen bestaat:

1° Een codificatie die drie delen bevat.

Titel I — Definities

Titel II — Gemeenschappelijke bepalingen voor alle vennootschappen

Titel III — De vijf bekende vennootschappen.

2° Een deel dat betrekking heeft op bijzondere operaties (de vorming van economische samenwerkingsverbanden, de fusie en de splitsing van vennootschappen) en de wet op de doorzichtigheid van de vennootschappen.

Welke juridische techniek denkt men te gebruiken?

Het spreekt vanzelf dat het voornaamste deel van de gecoördineerde teksten zich in het vennootschapsrecht bevindt (titel V van het Wetboek van Koophandel).

Soms zullen een aantal toevoegingen inzake financieel recht op beperkte wijze opgenomen worden in de gecoördineerde tekst.

In het vennootschapsrecht zijn een aantal aspecten gereglementeerd bij koninklijk besluit. Het spreekt vanzelf dat de juridische aard van deze verordenende bepalingen niet gewijzigd zal worden door de coördinatie.

Artikel 67 voorziet in de klassieke procedure van machtiging, d.w.z. in de vorm van een koninklijk besluit dat het Parlement moet bekrachtigen om er wettelijke waarde aan te geven.

Il est proposé à cet égard une présentation lisible, dans laquelle on jouxte les articles qui on un lien entre eux, et un classement rationnel.

Le ministre ne veut certainement pas essayer de modifier l'un ou l'autre élément de fond. Le texte qui un jour sera soumis au Parlement, a l'ambition d'être simplement un texte de coordination, de clarification et de meilleure organisation interne sans vouloir modifier les termes juridiques ou trancher certaines querelles juridiques.

À cette fin, une équipe pluridisciplinaire (administrations, Conseil d'État, monde académique) a tenu des réunions successives. Lors de chacune d'entre elles, une proposition sur un passage de la loi sur les sociétés était étudiée.

Trois positions étaient possibles:

— soit le texte restait inchangé;

— soit le texte était ajouté à d'autres endroits mais restait inchangé;

— soit des textes étaient fusionnés pour donner une plus grande cohérence.

Ce travail a donné lieu à une codification qui comporte deux parties:

1° Une codification qui contient trois parties.

Titre Ier — Définitions

Titre II — Dispositions communes à toutes les sociétés.

Titre III — Les cinq sociétés connues.

2° Une partie qui traite des opérations particulières (la constitution de G.I.E., de la fusion et de la scission de sociétés) et la loi sur la transparence des sociétés.

Ceci étant, quelle est la technique juridique que l'on compte utiliser?

Il est évident que l'essentiel des textes coordonnés se trouve dans le droit des sociétés (titre V du Code de commerce).

Parfois, certains ajouts en matière de droit financier seront, de manière limitative, incorporés au texte coordonné.

Dans le droit des sociétés, certains aspects sont réglementés par arrêté royal. Il va de soi que la nature juridique de ces normes réglementaires ne sera pas altérée par la coordination.

À l'article 67 est prévue la procédure classique d'habilitation, c'est-à-dire sous forme d'un arrêté royal qui doit être ratifié par le Parlement pour y donner valeur légale.

Het voordeel van deze procedure is dat het Parlement slechts dient na te gaan of de gegeven machtiging nageleefd is.

Het nadeel is dat de Regering ten aanzien van de Raad van State voor elk artikel zal moeten bepalen waarin de machtiging bestaat.

Naast de werkwijze van de machtiging kan de Regering eveneens tewerkgaan door middel van een ontwerp van wet.

Deze tweede werkwijze biedt het grote voordeel dat de uitvoerende macht geen verantwoording dient af te leggen voor een machtiging. Zowel de Raad van State als de Regering hoeven dus alleen maar de kwaliteit van de wetgeving en de kwaliteit van de inhoud te controleren. Indien wijzigingen noodzakelijk zijn, hoeft men alleen maar amendementen in te dienen.

De Regering heeft tot doel een codificatie tot stand te brengen die niet verloren gaat met het verstrijken van de jaren.

Om tegemoet te komen aan dit streven, is het praktisch over een machtiging te kunnen beschikken.

Toch heeft de Ministerraad ermee ingestemd dat de minister van Justitie aan de Raad van State een voorontwerp van wet voorlegt, hetgeen gebeurd is. Dat zou in de komende maanden moeten leiden tot het indienen van een ontwerp van wet bij het Parlement.

Het advies van de Raad van State is nog niet gegeven.

Om deze redenen stelt de minister het volgende voor:

1° aangezien het Parlement er belang bij heeft af en toe over codificaties te kunnen beschikken, wordt een termijn bepaald om het ontwerp van wet te bespreken;

2° hoofdstuk V blijft behouden omdat men nog niet weet welk advies de Raad van State zal verstrekken en omdat de minister en zijn opvolger zo eventueel een meer beperkte coördinatie tot stand kunnen brengen.

De Regering kiest dus voor de werkwijze van het ontwerp van wet maar vraagt eveneens dat hoofdstuk V behouden blijft.

Wanneer men artikel 67 van nabij bekijkt, rijst onmiddellijk de vraag waarom verwezen wordt naar een dergelijk groot aantal wetten.

Het antwoord is van technische aard: zodra men een woord in een wet wijzigt, is een machtiging noodzakelijk.

Een lid heeft bewondering voor de ambitie waarvan de minister door dit artikel blijk geeft. Hij verwijst naar de moeilijkheden die men heeft met de

L'avantage de cette procédure est que le Parlement n'a qu'à vérifier si l'habilitation donnée a été respectée.

L'inconvénient est que vis-à-vis du Conseil d'État, le Gouvernement devra, pour chaque article, définir où se trouve l'habilitation.

À côté de la voie de l'habilitation, le Gouvernement peut également procéder par la voie d'un projet de loi.

Cette deuxième voie présente le grand avantage qu'elle ne nécessite pas, au niveau de l'Exécutif, d'apporter une justification à une habilitation. Il suffit donc, aussi bien dans le chef du Conseil d'État que celui du Gouvernement, de vérifier la qualité législative et la qualité de fond. Si des modifications s'imposent, il suffit de déposer des amendements.

L'objectif du Gouvernement est d'arriver à une codification qui ne se perde pas dans la nuit des temps.

Pour répondre à ce souci, il est pratique de disposer d'une habilitation.

Néanmoins, le Conseil des ministres a autorisé le ministre de la Justice à remettre un avant-projet de loi au Conseil d'État, ce qui fut fait. Cela devrait donner lieu au dépôt d'un projet de loi au Parlement dans les mois à venir.

Ceci étant, l'avis du Conseil d'État n'a pas encore été donné.

Pour ces raisons, le ministre propose que:

1° comme le Parlement a intérêt à avoir, de temps en temps, des œuvres de codification, l'on se fixe un terme pour examiner le projet de loi;

2° le chapitre V soit maintenu parce qu'on ne sait pas encore quel sera l'avis du Conseil d'État et parce que cela permettra au ministre et à son successeur de mener à terme, le cas échéant, une coordination plus restreinte.

Le Gouvernement opte donc pour la voie du projet de loi, mais demande également que le chapitre V soit maintenu.

Quand on examine l'article 67, de plus près, l'on s'interroge dès l'abord sur le grand nombre de lois auxquelles il se réfère.

La réponse est technique: dès que l'on change un mot dans une loi, il faut une habilitation.

Un membre s'étonne de l'ambition dont fait montre le ministre par le présent article. Il renvoie aux difficultés de coordination du Code des impôts sur les

coördinatie van het Wetboek op de Inkomstenbelastingen. Hoewel het in dat laatste geval gaat om een wetboek waarbij slechts één ministerieel departement is betrokken en dat een directe weerslag heeft op de inkomsten van de Schatkist, lijken de moeilijkheden ook in dit voorbeeld al onoverkomelijk.

In het kader van dit wetsontwerp betreft het wetteksten en reglementaire bepalingen die stammen uit een veelheid van administraties, met verschillende politieke doelstellingen. Bovendien zijn de meeste van deze teksten gestemd op verschillende tijdstippen in onze politieke geschiedenis.

Al deze teksten willen coördineren en harmoniseren vraagt een gigantisch werk.

Hij heeft de indruk dat de procedure bij koninklijk besluit al de voor- en de nadelen heeft van een volmachtenwet. Al het voorbereidend werk wordt gedaan door de administratie en het Parlement kan de tekst alleen nog aanvaarden of verwerpen.

De andere formule, via een wetsontwerp, biedt het voordeel dat er met het Parlement over kan worden gedebatteerd. Alhoewel hij er niet zeker van is dat het Parlement zich er kan toe verbinden om iets binnen een bepaalde termijn af te werken, heeft het Parlement in het verleden al herhaaldelijk bewezen dat het snel kan werken.

Het lid geeft er dan ook de voorkeur aan dat de beoogde harmonisatie via een wetsontwerp zou gebeuren.

Een ander lid wijst erop, om alle misverstanden te vermijden, dat ook wanneer het Parlement enkel een gecoördineerde tekst dient te bekrachtigen, dit gebeurt via een wetsontwerp — zij het dat het Parlement inhoudelijk geen wijzigingen mag aanbrengen (*cf.* verdragsteksten). Beide procedures gebeuren echter via een wetsontwerp.

Als er geopteerd wordt voor het wetsontwerp waarbij een inhoudelijke discussie mogelijk is, dan lijkt het hem echter wenselijk dat het Parlement zich niet op een termijn laat vastpinnen maar dat er een uitgebreid debat ten gronde wordt gehouden.

Een derde interveniënt steunt de bedoeling van de Regering. Het genomen initiatief is ongetwijfeld zeer nuttig en wenselijk. Wat in artikel 67 wordt voorgesteld, lijkt hem echter een vergissing.

Om wetten te coördineren bestaat reeds een wet: de wet van 13 juni 1961 betreffende de coördinatie en de codificatie van wetten (*belgisch Staatsbald* van 11 juli 1961). Deze coördinatie of codificatie verloopt via het Coördinatiebureau van de Raad van State.

Wat de minister in artikel 67 voorstelt, kan dus gebeuren zonder enige specifieke wettelijke maatregel.

revenus. Bien qu'il s'agisse dans ce dernier cas d'un code concernant un seul département ministériel et ayant un impact direct sur les recettes du Trésor, les difficultés semblent aussi déjà insurmontables dans cet exemple.

Dans le cadre du présent projet de loi, il s'agit de textes de loi et de dispositions réglementaires qui proviennent de diverses administrations, poursuivant des objectifs politiques différents. En outre, la plupart des textes ont été votés à différents moments de notre histoire politique.

Vouloir coordonner et harmoniser tous ces textes exige un travail gigantesque.

Il a l'impression que la procédure par arrêté royal présente tous les avantages et tous les inconvénients d'une loi de pouvoirs spéciaux. Tout le travail préparatoire est effectué par l'administration et le rôle du Parlement se limite encore à adopter ou à rejeter le texte.

L'autre formule, via un projet de loi, offre l'avantage de pouvoir en débattre au Parlement. Bien qu'il ne soit pas certain que le Parlement puisse s'engager à achever quelque chose dans un délai déterminé, il a déjà prouvé à plusieurs reprises dans le passé qu'il est capable de travailler vite.

L'intervenant accorde dès lors la préférence à la mise en œuvre de l'harmonisation visée par le canal d'un projet de loi.

Un autre membre fait remarquer, pour éviter tous malentendus, que, lorsque le Parlement doit seulement ratifier un texte coordonné, cette opération se fait par un projet de loi — bien que le Parlement ne puisse pas apporter de modifications au niveau du contenu (*cf.* textes de traités). Les deux procédures se dérouleront toutefois via un projet de loi.

Si on opte pour le projet de loi, permettant une discussion au niveau du contenu, il lui paraît souhaitable cependant que le Parlement ne soit pas tenu de respecter un délai, mais qu'un vaste débat puisse avoir lieu sur le fond.

Un troisième intervenant soutient l'intention du Gouvernement. L'initiative prise est, sans aucun doute, très utile et souhaitable. Ce qui est proposé à l'article 67, est toutefois une erreur à ses yeux.

Il existe déjà une loi pour la coordination des lois: la loi du 13 juin 1961 concernant la coordination et la codification des lois (*Moniteur belge* du 11 juillet 1961). Cette coordination ou cette codification sont assurées par le Bureau de coordination du Conseil d'État.

Ce que le ministre propose à l'article 67, peut donc se faire sans aucune mesure légale spécifique.

Voor de coördinatie van koninklijke besluiten is er, uiteraard, geen machtiging van het Parlement nodig.

Het lijkt hem zelfs bepaald niet wenselijk dat de uitvoerende macht zijn bevoegdheid in deze materie zou beperken door dit artikel.

Hij stelt dan ook voor dat van de bestaande wet zou worden gebruik gemaakt. Bovendien wijst hij erop dat, door de limitatieve opsomming in artikel 67, de coördinatie bemoeilijkt wordt als er ook maar één wet over het hoofd wordt gezien.

Een volgende spreker wijst erop dat sommige van de in artikel 67 opgesomde wetten ook betrekking hebben op handelaars-natuurlijke personen. Komt hun positie niet in het gedrang als desbetreffende wetgeving wordt opgenomen in een allesomvattende codificatie die betrekking heeft op de handelsvennootschappen?

Een interveniënt meent dat de wet van 13 juni 1961 weinig gebruikt is omdat de Raad van State over te weinig middelen beschikt voor de Coördinatie. Zelfs als de Regering het advies van de Raad van State vraagt over een wetsontwerp laat dit soms een jaar op zich wachten. De bezetting van de Raad van State zou moeten worden verhoogd als men van deze wet gebruik zou willen maken.

In de tweede plaats verbaast spreker er zich over dat men voorstelt om rechtsnormen van verschillende kwaliteit te coördineren. Het lijkt hem niet wenselijk om in elkaar opvolgende artikelen wetten en koninklijke besluiten naast elkaar te zetten.

De juridische draagwijdte van de opeenvolgende artikelen zal daardoor gaan verschillen wat hem niet alleen legistiek, maar ook juridisch verkeerd lijkt.

De minister geeft toe dat codificeren een ingewikkeld werk is. Toch moet een Staat ook concurrerend zijn op het gebied van de normen: de concurrentiekracht van een Staat is groter naarmate hij over meer deugdelijke normen beschikt. Thans blijkt dat een goede concurrentiepositie op het gebied van de normen een voordeel is voor een land. De codificatie wordt gemaakt met dat doel voor ogen.

De minister verkiest te werken via het indienen van een wetsontwerp. Het voorstel om te werken met de wet van 13 juni 1961 is uitstekend maar de eerste voorzitter van de Raad van State zegt voor die codificatie 5 tot 6 jaar nodig te hebben.

De minister heeft dus besloten het coördinatiewerk door zijn diensten en externe medewerkers te laten uitvoeren. De minister wijst op het uitstekend werk dat de teams van professor Benoit-Mairy en Geens hebben geleverd. De codificatie kan dan via een machtiging dan wel via een wetsontwerp tot stand worden gebracht.

L'autorisation du Parlement n'est pas nécessaire, bien entendu, pour la coordination d'arrêtés royaux.

Il ne lui paraît même pas particulièrement souhaitable que le pouvoir exécutif limite sa compétence en cette matière par le présent article.

Il propose dès lors qu'on se serve de la loi existante. Il souligne en outre que l'énumération limitative de l'article 67 nuit à la coordination si l'on oublie ne fût-ce qu'une loi.

Un autre intervenant fait remarquer que certaines des lois énumérées à l'article 67 se rapportent aussi aux commerçants-personnes physiques. Leur position n'est-elle pas mise en péril si la législation en question est intégrée dans une codification globale qui concerne les sociétés commerciales?

Un autre membre estime que la loi du 13 juin 1961 est peu utilisée parce que le Conseil d'État ne dispose pas de moyens suffisants pour la coordination. Même si le Gouvernement sollicite l'avis du Conseil d'État sur un projet de loi, il faut parfois attendre un an avant d'avoir la réponse. Il faudrait augmenter les effectifs du Conseil d'État si on veut se servir de cette loi.

Il s'étonne en deuxième lieu que l'on propose de coordonner des normes juridiques de qualité différente. Il ne lui paraît pas souhaitable d'aligner côte à côte des lois et des arrêtés royaux dans des articles successifs.

La portée juridique des articles successifs variera dès lors, ce qui, à ses yeux, n'est pas une bonne, chose, non seulement sur le plan législatif, mais aussi juridique.

Le ministre admet que la réalisation d'une codification est une œuvre compliquée. Néanmoins, un État se doit aussi d'être compétitif sur le plan des normes: plus un État dispose de normes bien faites, plus il est compétitif. On constate, à l'heure actuelle, que la compétitivité sur le plan des normes est un avantage pour un pays. C'est dans cet esprit que la codification est conçue.

Le ministre préfère œuvrer par le dépôt d'un projet de loi. La proposition de faire appel à la loi du 13 juin 1961 est excellente, mais le premier président du Conseil d'État ne pouvait réaliser cette codification avant 5 ou 6 ans.

Le ministre a donc décidé de faire effectuer le travail de coordination par son administration et des équipes externes. Le ministre souligne l'excellent travail des équipes des professeurs Benoit-Mairy et Geens. Cela permet, soit de réaliser la codification par l'habilitation, soit par un projet de loi.

De minister verkiest een wetsontwerp in te dienen maar meent toch dat om technische en beleidsredenen hoofdstuk V moet worden behouden.

Deze codificatie geschiedt onder het gezag van de minister van Justitie. Er zijn maar enkele bepalingen die onder de bevoegdheid van andere ministers vallen. Om dat probleem te regelen werden overeenkomsten gesloten met de andere ministers (met name de minister van Financiën).

De vraag is of men nog blijft zitten met een reglementaire norm na de codificatie (naleven hiërarchie van de normen).

Dze onderdelen van de codificatie die onder de bevoegdheid van verscheidene ministers vallen, zullen door de bevoegde ministers worden ondertekend.

Wat betreft het probleem van de boekhoudnormen (toepasbaarheid op de natuurlijke personen), antwoordt de minister dat de wet van 1975 op de boekhouding en de jaarrekening van de ondernemingen zal worden gehandhaafd.

De minister wijst erop dat hij het gezag noch de bevoegdheid van de andere betrokken ministers wil aanvechten.

2) Hoorzitting met de heer Duplat

A. Uiteenzetting van de heer Duplat

Er wordt de aandacht gevestigd op het feit dat de wetgever in de wet van 4 december 1990 uitdrukkelijk in een coördinatie heeft voorzien (art. 235). Er moet met de grootste zorgvuldigheid de bevoegdheidsafbakening worden onderzocht tussen enerzijds het « financieel recht » (b.v. de transparantieverklaring voor de beursgenoteerde bedrijven) en anderzijds het vennootschapsrecht.

Overlappingen zijn altijd mogelijk wanneer men die twee rechtsgebieden wil coördineren.

De bedoeling van die opmerking is uiteraard niet het onmisbare codificatiewerk af te remmen.

De practici weten hoe moeilijk het de dag van vandaag is om de wetsbepalingen uit het vennootschapsrecht en uit het financiële recht goed onder de knie te krijgen.

Zo komt men opnieuw bij de vraag of men de kant moet opgaan van een recht van de zogenaamde « openbare » vennootschappen (vennootschappen die aan de beurs genoteerd zijn of een beroep op het beleggend publiek doen), en een ander soort recht voor de andere vennootschappen, de grote meerderheid dus.

Dat waren de opmerkingen die enkel tot doel hadden in de mate van het mogelijke bij te dragen tot

Si le ministre préfère le dépôt d'un projet de loi, il estime cependant, pour des raisons techniques et politiques, que le chapitre V doit être maintenu.

Cette œuvre de codification s'opère sous l'autorité du ministre de la Justice. Il n'y a que quelques dispositions qui relèvent de l'autorité d'autres ministres. Pour régler ce problème, des accords ont été conclus avec les autres ministres (et notamment le ministre des Finances).

La question qui reste encore à régler est de savoir si l'on reste avec une norme réglementaire après la codification (problème du respect de la hiérarchie des normes).

Les parties de la codification où les compétences sont partagées entre plusieurs ministres, seront signées par tous les ministres compétents.

En ce qui concerne les problèmes des normes comptables (applicabilité aux personnes physiques), le ministre répond que la loi de 1975 sur la comptabilité et les comptes annuels des entreprises sera maintenue.

Le ministre indique qu'il ne veut en rien remettre l'autorité et la compétence des autres ministres en question.

2) Audition de M. Duplat

A. Exposé de M. Duplat

L'attention est attirée sur le fait que le législateur a expressément prévu une coordination dans la loi du 4 décembre 1990 (art. 235). Il faut examiner avec la plus grande minutie les limites de compétence entre, d'une part, le « droit financier » (par exemple, la déclaration de transparence pour les entreprises cotées en bourse) et, d'aure part, le droit des sociétés.

Le risque existe que l'on voie apparaître des chevauchements dans ces deux efforts de coordination.

Cette observation ne tend nullement à freiner le travail de codification qui est indispensable.

Les praticiens savent, en effet, à quel point il est difficile aujourd'hui de maîtriser parfaitement les textes de droit des sociétés et de droit financier.

On en revient ainsi à la question de savoir s'il faut aller vers un droit des sociétés dites « publiques » (c'est-à-dire cotées ou qui font publiquement appel à l'épargne), et un autre droit pour toutes les autres sociétés, qui sont l'immense majorité.

Telles étaient les remarques dont l'unique objectif était de contribuer dans la mesure du possible à

een goede, uitstekende, werkbare wetgeving, die door alle practici met aandrang en een zekere ongeduld wordt verwacht.

B. Gedachtenwisseling

Een lid meent uit de uiteenzetting van de heer Duplat te kunnen afleiden dat de verwoording van dit artikel zodanig is dat alle mogelijke bepalingen m.b.t. vennootschappen maar ook tot ondernemingen eronder kunnen worden verstaan.

Onder de voorbeelden aangehaald door de heer Duplat worden ook de sociaalrechtelijke regels over vennootschappen vermeld.

Betekent dit dat bij voorbeeld zelfs de wetgeving op de ondernemingsraden of het koninklijk besluit van 1973 m.b.t. het verstrekken van financiële en economische informatie aan de ondernemingsraden in het toepassingsgebied van de coördinatie zouden kunnen vallen?

De heer Duplat wenst te benadrukken dat het vertrekpunt van zijn argumentatie is artikel 235 van de wet van 4 december 1990, waar de wetgever uitdrukkelijk heeft gevraagd die codificatie door te voeren.

Daar bestaan er een aantal overlappingen, waarop terecht werd gealludeerd (zie de streepjes aangeduid *medio* blz. 14 van de nota).

De in fine van de nota vertolkte mening is inderdaad een vrees die de spreker persoonlijk koestert. Zijn hoofdbekommernis is van het financieel recht een coherent geheel te maken.

Een lid wijst op de vraag die gerezen is over het opnemen in een zelfde wetsontwerp enerzijds van gewone koninklijk besluiten en anderzijds van bepalingen die bij wet werden gesanctioneerd.

Hoewel er door de codificatiewet in principe niets wordt gewijzigd aan de aard van de gecodificeerde bepalingen, geeft deze wet een wetgevende bekrachtiging aan teksten die door de wetgever niet werden onderzocht en waarvoor een annulatieberoep voor de Raad van State bestaat.

De minister verklaart dat de codificatie technisch een ingewikkelde klus is en politiek nog steeds gevoelig ligt.

Voor het overige lijken er niet echt overlappingen te zijn tussen het vennootschapsrecht en het financiële recht.

Het eerste is neergelegd in het Wetboek van Koophandel, terwijl het tweede nog verspreid is over verschillende wetsbepalingen die nog niet zijn gecodificeerd. Het kan worden beschouwd als een recht dan invloed ondervindt van het vennootschapsrecht.

De inbreng van de Raad van State wat de codificatie betreft zal zeer belangrijk zijn, temeer omdat de

l'élaboration d'une législation opérationnelle d'excellente qualité, qui est attendue avec insistance et une certaine impatience par tous les praticiens.

B. Échange de vues

Un membre pense pouvoir déduire de l'exposé de M. Duplat que le présent article est formulé de telle sorte qu'on puisse y englober toutes les dispositions concernant les sociétés, mais aussi les entreprises.

Les règles de droit social sur les sociétés sont également mentionnées parmi les exemples cités par M. Duplat.

Cela signifie-t-il que, par exemple, même la législation sur les conseils d'entreprise ou l'arrêté royal de 1973 relatif à la communication d'informations financières et économiques aux conseils d'entreprise puissent entrer dans le champ d'application de la coordination?

M. Duplat souhaite souligner que le point de départ de son argumentation est l'article 235 de la loi du 4 décembre 1990, dans lequel le législateur a expressément demandé de procéder à cette codification.

Sur ce point, il existe plusieurs chevauchements, auxquels on a fait allusion à juste titre (voir les tirets au milieu de la page 14 de la note).

L'opinion traduite à la fin de la note est en effet une crainte que nourrit personnellement l'intervenant. Sa préoccupation majeure est de faire un tout cohérent du droit financier.

Un membre épingle la question soulevée à propos de l'incorporation dans un même projet de loi, d'une part, d'arrêtés royaux ordinaires et, d'autre part, de dispositions qui ont été sanctionnées par la loi.

Bien que la loi de codification ne modifie nullement, en principe, la nature des dispositions codifiées, cette loi confère une sanction législative à des textes qui n'ont pas été examinés par le législateur et pour lesquels il existe un recours en annulation devant le Conseil d'État.

Le ministre déclare que la codification est une œuvre techniquement complexe, et toujours sensible sur le plan politique.

Pour le surplus, il ne semble pas y avoir de réels chevauchements entre le droit des sociétés et le droit financier.

Le premier est celui qui se trouve actuellement contenu dans le Code de commerce, tandis que le second est épars dans différents textes et non encore codifié. Il peut être défini comme un droit se situant en aval du droit des sociétés.

L'apport du Conseil d'État en ce qui concerne cette codification sera très important, d'autant que le mi-

minister van Financiën niet langer van plan lijkt te zijn een ontwerp van het koninklijk besluit tot codificatie in te dienen, maar met een wetsontwerp te komen dat hetzelfde doel heeft.

Wat het vennootschapsrecht betreft, kunnen de beleidsvoornemens van de minister als volgt worden samengevat:

1. de bestaande wetsbepaling coherenter te maken;

2. verspreide teksten samen te brengen om ze leesbaarder te maken;

3. de structuur van de teksten te verbeteren: inzake naamloze vennootschappen en B.V.B.A.'s bijvoorbeeld worden alle teksten samengebracht en vervallen de verwijzingen;

4. niets te wijzigen in de inhoud van de teksten, noch in de hiërarchie van normen en bevoegdheden: koninklijke besluiten zullen koninklijke besluiten blijven, wat tot de bevoegdheid van verscheidene ministers behoorde, zal dat blijven, enz.

De behandeling van die tekst door de Ministerraad, en later door de Raad van State en ten slotte het Parlement, zal in dat verband de nodige waarborgen bieden en zorgen dat rekening wordt gehouden met de bestaande gevoeligheden.

3) Hoorzitting met de heer Gelders

A) Uiteenzetting van de heer Gelders

De Commissie voor boekhoudkundige normen werd opgericht krachtens de wet van 17 juli 1975 op de boekhouding en de jaarrekening van de ondernemingen.

Krachtens artikel 14 van deze wet heeft zij tot taak:

1° de Regering en het Parlement op hun verzoek of uit eigen beweging van advies te dienen;

2° door middel van adviezen en aanbevelingen bij te dragen tot de ontwikkeling van de leer van het boekhouden en de beginselen te bepalen van een regelmatige boekhouding.

De facto heeft de Commissie haar werkzaamheden toegespitst op de uitoefening van haar adviesbevoegdheid ten aanzien van de Regering met het oog op de uitwerking van het boekhoudrecht door middel van koninklijke besluiten. Deze besluiten zijn meestal de omzetting in het Belgisch recht van Europese richtlijnen.

Zij verstrekt eveneens adviezen aan ondernemingen en beroepsorganisaties.

Voorts vertegenwoordigt zij België op internationaal vlak in aangelegenheden van boekhoudrecht (bijvoorbeeld O.E.S.O.).

nistre des Finances semble vouloir déposer, non plus un projet d'arrêté royal de codification, mais un projet de loi ayant le même objet.

En ce qui concerne le droit des sociétés, les intentions du ministre peuvent se résumer comme suit:

1. apporter une plus grande cohérence aux textes actuels;

2. rassembler les textes épars pour assurer une plus grande lisibilité;

3. améliorer la structure des textes: ainsi, en matière de sociétés anonymes et de S.P.R.L., l'on reprend l'ensemble des textes en en faisant disparaître les renvois;

4. ne pas modifier les textes quant au fond, ni la hiérarchie des normes et des compétences: ce qui était un arrêté royal le restera, ce qui était de la compétence de plusieurs ministres le restera, etc.

Le passage du texte au Conseil des ministres, puis au Conseil d'État, et enfin au Parlement apportera les garanties nécessaires à cet égard, et assurera le respect des diverses sensibilités existantes.

3) Audition de M. Gelders

A) Exposé de M. Gelders

La Commission des normes comptables a été créée en vertu de la loi du 17 juillet 1975 relative à la comptabilité et aux comptes annuels des entreprises.

Conformément à l'article 14 de cette loi, elle a pour mission:

1° de donner tout avis au Gouvernement et au Parlement à la demande de ceux-ci ou d'initiative;

2° de développer la doctrine comptable et de formuler les principes d'une comptabilité régulière, par la voie d'avis ou de recommandations.

Concrètement, la commission concentre ses activités sur l'exercice de sa compétence d'avis à l'égard du Gouvernement, en vue du développement du droit comptable, par des arrêtés royaux. Ces arrêtés concernent généralement la transposition en droit belge des directives européennes.

Elle fournit aussi des avis aux entreprises et aux organisations professionnelles.

Par ailleurs, elle représente la Belgique sur le plan international, pour les questions de comptabilité auprès de l'O.C.D.E. par exemple.

Het wetsontwerp tot wijziging van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, bevat een artikel waar het vennootschaps- en het boekhoudrecht elkaar raken, te weten artikel 67.

Dit artikel machtigt de Koning om alle wets- en verordeningsbepalingen betreffende de handelsvennootschappen of de vennootschappen die de rechtsvorm van een handelsvennootschap hebben aangenomen, te codificeren en in overeenstemming te brengen. Onder meer de basiswetgeving van het boekhoudrecht wordt geviseerd.

Deze codificatie heeft tot doel alle opgesomde wetten en besluiten in een Vennootschappenwetboek onder te brengen, te harmoniseren en de verstaanbaarheid ervan te bevorderen, zonder evenwel de grond ervan te wijzigen (art. 67, § 1, *in fine*).

De Commissie voor boekhoudkundige normen onderschrijft deze doelstelling voor zover de coördinatie uitsluitend het vennootschappenrecht betreft.

Dat was trouwens het opzet van artikel 51 van het wetsvoorstel van mevrouw Merckx-Van Goey tot wijziging van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935 (*cf.* Gedr. St., Kamer, 1992-1993, nr. 1005/1, blz. 49). De actuele wetgeving komt namelijk onsamenhangend over en vertoont daardoor een onleesbaar karakter.

Ingevolge een amendement van de heer Thissen dat door de Regering werd gesubamendeerd, werd de lijst van de te coördineren wetten en besluiten uitgebreid tot hetgeen in het voorgestelde artikel 67 is opgesomd (*cf.* Gedr. St., Kamer, 1992-1993, nr. 1005/6, blz. 7, en nr. 1005/19, blz. 75-77).

De Commissie is de mening toegedaan dat de door artikel 67 bedoelde codificatie om twee redenen geen neutrale operatie zal uitmaken.

In de eerste plaats kan ze niet als een louter legistieke procedure worden afgedaan. Het gevaar is immers niet denkbeeldig dat de coördinatie niet alleen op formeel maar ook op inhoudelijk vlak ingrijpende wijzigingen tot stand brengt, hetgeen strijdig is met het opzet van artikel 67.

Ten tweede kan er worden opgeworpen dat de coördinatie de hiërarchie der rechtsnormen miskent omdat niet alleen wetten, maar ook koninklijke besluiten worden geviseerd.

De structuur van het boekhoudrecht kan als volgt worden geschetst.

De basisregeling is vervat in de wet van 17 juli 1975 op de boekhouding en de jaarrekening van de ondernemingen en haar verschillende uitvoeringsbesluiten:

Le projet de loi modifiant les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935 contient un article qui concerne à la fois le droit des sociétés et le droit comptable, à savoir l'article 67.

Cet article permet au Roi de codifier et de mettre en concordance toutes les dispositions législatives et réglementaires relatives aux sociétés commerciales ou à forme commerciale. Est notamment visée la législation de base du droit comptable.

Cette codification a pour but de regrouper l'ensemble des lois et arrêtés dans un Code des sociétés, de les harmoniser et d'en accroître la compréhension, sans toutefois apporter de modification de fond (art. 67, § 1er, *in fine*).

La Commission des normes comptables souscrit à cet objectif dans la mesure où la coordination concerne exclusivement le droit des sociétés.

Tel était d'ailleurs l'objectif de l'article 51 de la proposition de loi de Mme Merckx-Van Goey modifiant les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935 (*cf.* doc. Chambre, 1992-1993, n° 1005/1, p. 49). La législation actuelle manque, en effet, de cohérence et devient illisible.

Un amendement de M. Thissen, sous-amendé par le Gouvernement, a étendu la liste des lois et arrêtés à coordonner à ce qui est énuméré à l'article 67 proposé (*cf.* doc. Chambre, 1992-1993, n° 1005/6, p. 7, et n° 1005/19, pp. 75-77).

La commission estime que la codification visée à l'article 67 ne sera pas une opération neutre, et ce pour deux motifs.

En premier lieu, elle ne pourra être une procédure purement légistique. Il est à craindre, en effet, que cette coordination n'apporte des modifications radicales, non seulement à la forme, mais aussi au contenu, ce qui est contraire à l'objet de l'article 67.

D'autre part, on peut affirmer que la coordination méconnaît la hiérarchie des normes juridiques puisqu'elle ne vise pas seulement les lois mais aussi les arrêtés royaux.

La structure du droit comptable peut s'esquisser comme suit.

La législation de base est constituée par la loi du 17 juillet 1975 relative à la comptabilité et aux comptes annuels des entreprises et par ses différents arrêtés d'exécution:

1. het koninklijk besluit van 8 oktober 1976 met betrekking tot de jaarrekening van de ondernemingen;

2. het koninklijk besluit van 12 september 1983 tot uitvoering van de wet van 17 juli 1975 op de boekhouding en de jaarrekening van de ondernemingen;

3. het koninklijk besluit van 6 maart 1990 op de geconsolideerde jaarrekening van de ondernemingen;

4. het koninklijk besluit van 12 september 1983 tot bepaling van de minimumindeling van een algemeen rekeningenstelsel.

De basiswet van 17 juli 1975 gaat uit van het begrip onderneming *sensu lato* en betreft zowel de handelsvennootschappen, de zelfstandige handelaars als de autonome overheidsbedrijven, de filialen van buitenlandse ondernemingen en de non-profit organisaties.

Zij heeft als uitgangspunt gediend voor de wetgeving op de ziekenhuizen en ziekenfondsen. Zij is ook bepalend geweest voor de gemeentewet die een bedrijfseconomische boekhouding voorschrijft, alsmede voor de hervorming van de staatsboekhouding ter uitvoering van de wet van 15 maart 1991.

De bedoeling was dat voor alle ondernemingen een uniforme boekhoudregeling zou gelden waarin alle ondernemingsaspecten aan bod zouden komen (fiscaliteit, rendement, handels- en vennootschapsrecht, ...). Er zou dus een eenvormige benadering zijn waarmee alle pertinente gegevens over de onderneming, die onder meer voor het fiscaal recht en het handelsrecht van belang zijn, uit de boekhouding kunnen worden afgelezen.

De boekhoudwetgeving werd dus uitgebouwd tot een autonome wetgeving die het beheer van de onderneming ten goede komt en de vennoten of aandeelhouders de mogelijkheid biedt een controle uit te oefenen. Tevens biedt zij derden (schuldeisers) een bescherming.

Het voorgaande heeft tot gevolg dat in deze materie vier ministers bevoegd zijn, namelijk de minister van Economische Zaken, de minister van Justitie, de minister van Financiën en de minister van Middenstand. Tevens werd voor de voornaamste uitvoeringsbesluiten een procedure ingesteld om het advies van de Centrale Raad voor het Bedrijfsleven in te winnen.

De keuze voor een autonoom boekhoudrecht heeft eveneens een weerslag op de criteria voor de samenstelling van de Commissie voor Boekhoudkundige Normen.

Zoals hiervoor al is gesteld, zou de toepassing van het voorgestelde artikel 67 afbreuk kunnen doen aan het principe van de autonomie en de eenvormige benadering van het boekhoudrecht.

Door de incorporatie van deze wetgeving in het Vennootschappenwetboek komt het vennootschaps-

1. l'arrêté royal du 8 octobre 1976 relatif aux comptes annuels des entreprises;

2. l'arrêté royal du 12 septembre 1983 portant exécution de la loi du 17 juillet 1975 relative à la comptabilité et aux comptes annuels des entreprises;

3. l'arrêté royal du 6 mars 1990 relatif aux comptes consolidés des entreprises;

4. l'arrêté royal du 12 septembre 1983 déterminant la teneur et la présentation d'un plan comptable minimum normalisé.

La loi de base du 17 juillet 1975 envisage la notion d'entreprise *sensu lato* et concerne aussi bien les sociétés commerciales et les commerçants indépendants que les entreprises publiques autonomes, les filiales d'entreprises étrangères et les organisations sans but lucratif.

Elle a été prise comme point de départ pour la législation sur les hôpitaux et les mutualités. Elle a été déterminante aussi pour la loi communale, qui prescrit une comptabilité économique, ainsi que pour la réforme de la comptabilité de l'État, en exécution de la loi du 15 mars 1991.

L'objectif était d'instaurer pour toutes les entreprises une réglementation comptable uniforme englobant tous les aspects de l'entreprise (fiscalité, rendement, droit commercial, droit des sociétés,...). Il y aurait donc une approche uniforme permettant de retrouver dans la comptabilité toutes les données utiles relatives à l'entreprise et qui intéressent notamment le droit fiscal et le droit commercial.

La législation comptable fut donc conçue comme une législation autonome qui facilite la gestion de l'entreprise et permet aux associés ou actionnaires d'exercer un contrôle. En même temps, elle offre une protection aux tiers (créanciers).

Il résulte de ce qui précède que quatre ministres sont compétents en la matière, à savoir le ministre des Affaires économiques, le ministre de la Justice, le ministre des Finances et le ministre des Classes moyennes. De plus, pour les arrêtés d'exécution les plus importants, une procédure permet de prendre l'avis du Conseil central de l'économie.

Le choix qui a été fait d'un droit comptable autonome a aussi une répercussion sur les critères régissant la composition de la Commission des normes comptables.

Comme on l'a dit déjà, l'application de l'article 67 proposé pourrait compromettre le principe d'autonomie et l'approche uniforme qui caractérisent le droit comptable.

Du fait de l'incorporation de cette législation dans le Code des sociétés, c'est l'aspect du droit des sociétés

rechtelijk aspect op de voorgrond en dreigen tal van ondernemingen, zoals zij die een economisch bedrijf uitoefenen maar geen winst nastreven, de zelfstandige handelaars en de autonome overheidsbedrijven niet meer aan het boekhoudrecht te zijn onderworpen.

De vraag rijst derhalve of er twee onderscheiden boekhoudwetgevingen zullen ontstaan, met name een voor de handelsvennootschappen en een andere voor de overige ondernemingsvormen.

Een bevestigend antwoord zou afbreuk doen aan de doelstelling van het voorgestelde artikel 67, te weten de vereenvoudiging en de grotere transparantie van het boekhoudrecht, en leiden tot een vermenigvuldiging van de regelgeving.

BOEKHOUDRECHTELIJKE GEVOLGEN VAN HET VOORGESTELDE ARTIKEL 67

1. Reikwijdte van de codificatie

Eerder is erop gewezen dat de door artikel 67 bedoelde codificatie tot een splitsing van het boekhoudrecht zal leiden. Zo zullen handelsvennootschappen zowel aan het Vennootschappenwetboek onderworpen zijn als aan de boekhoudwetgeving *stricto sensu*, met het gevaar van mogelijke overlappingen.

2. Ministeriële bevoegdheden en adviesbevoegdheden inzake boekhoudrecht

Aangezien de basiswet van 17 juli 1975 verschillende doelstellingen nastreeft, dienen de eventuele wetswijzigingen en uitvoeringsbesluiten door vier ministers te worden voorgesteld respectievelijk uitgevaardigd (*cf. supra*).

Wanneer het boekhoudrecht in het Vennootschappenwetboek wordt opgenomen, moet men voor ogen houden dat de vennootschapswetgeving tot de uitsluitende bevoegdheid van de minister van Justitie behoort.

Indien de ministers van Economische Zaken, Financiën en Middenstand niet meer bij de voorbereiding van uitvoeringsbesluiten inzake het boekhoudrecht worden betrokken, dreigt de samenhang van deze rechtstak met de andere wetgeving en inzonderheid met het fiscaal recht te worden verbroken.

Het fiscaal recht steunt immers, behoudens andersluidende bepaling, op het boekhoudrecht.

De ondernemingen hebben er alle belang bij dat het boekhoudrecht eenvormig blijft en dat de coherentie met andere rechtstakken wordt nagestreefd. Vandaar het pleidooi om de vier voornoemde besluiten uit de codificatie te weren.

qui se trouve placé à l'avant-plan et quantité d'entreprises, comme celles qui exercent une activité économique mais qui ne poursuivent aucun but lucratif, les commerçants indépendants et les entreprises publiques autonomes, risquent de ne plus être soumis au droit comptable.

La question est donc de savoir si l'on verra apparaître deux législations comptables différentes, l'une pour les sociétés commerciales et l'autre pour les autres formes d'entreprises.

Une réponse affirmative irait à l'encontre de l'objectif poursuivi par l'article 67, à savoir la simplification et une plus grande transparence du droit comptable, et conduirait à une multiplication des réglementations.

CONSÉQUENCES DE L'ARTICLE 67 PROPOSÉ POUR LE DROIT COMPTABLE

1. Portée de la codification

On a indiqué déjà que la codification prévue à l'article 67 conduira à une division du droit comptable. Les sociétés commerciales seront ainsi soumises au Code des sociétés comme à la législation sur la comptabilité *stricto sensu*, avec un risque de chevauchements possibles.

2. Compétences ministérielles et compétences d'avis en matière de droit comptable

Étant donné que la loi de base du 17 juillet 1975 poursuit différents objectifs, les modifications éventuelles à la loi et aux arrêtés d'exécution doivent être proposées ou édictées par quatre ministres (*cf. supra*).

Si le droit comptable est incorporé dans le Code des sociétés, il ne faut pas perdre de vue que la législation des sociétés relèvera exclusivement des attributions du ministre de la Justice.

Si les ministres des Affaires économiques, des Finances et des Classes moyennes ne sont plus associés à la préparation des arrêtés d'exécution relatifs au droit comptable, la cohérence de cette branche du droit avec le reste de la législation, et notamment avec le droit fiscal, risque d'être rompue.

Le droit fiscal, en effet, se base toujours sur le droit comptable, sauf dispositions contraires.

Les entreprises ont tout intérêt à ce qu'un droit comptable uniforme soit maintenu et la cohérence avec les autres branches du droit préservée. D'où le souhait de voir écarter de la codification les quatre arrêtés précités.

3. Hiërarchie der normen

De door artikel 67 beoogde codificatie betreft zowel wetten in formele zin als volmachtsbesluiten en gewone koninklijke besluiten.

Aangezien het koninklijk codificatiebesluit door de Wetgevende Kamers dient te worden bekrachtigd (*cf.* art. 67, § 4), zullen de in het Vennootschappenwetboek opgenomen besluiten kracht van wet krijgen. Zij kunnen derhalve slechts bij wet worden gewijzigd. Het voorschrift van artikel 159 van de Grondwet luidens hetwelk de hoven en rechtbanken de algemene, provinciale en plaatselijke besluiten en verordeningen alleen toepassen in zoverre zij met de wetten overeenstemmen, zou derhalve niet meer van toepassing zijn.

De Commissie voor boekhoudkundige normen wenst geen oordeel te vellen over de vraag of het voorgestelde artikel 67 de hiërarchie der rechtsnormen al dan niet miskent. In de verantwoording van het amendement van de heer Thissen wordt hierop ontkennend geantwoord. In bevestigend geval rijst de vraag of het wel zin heeft een codificatiebesluit uit te vaardigen waarin slechts gewone koninklijke besluiten zijn opgenomen.

Men dient ermee rekening te houden dat de essentie van het boekhoudrecht in koninklijke besluiten vervat ligt en dat dit recht onder meer door de internationalisering van het bedrijfsleven snel evolueert.

4. Invloed van de invoeging van de consolidatieregels in het Vennootschappenwetboek

Sinds drie jaar zijn de ondernemingen ertoe gehouden een geconsolideerde jaarrekening op te maken. Dit stuk heeft geen juridische, maar enkel informatieve waarde. Deze rekening moet niet door de algemene vergadering worden goedgekeurd, en bindt evenmin de aansprakelijkheid van de bestuurders.

Indien het koninklijk besluit van 6 maart 1990 op de geconsolideerde jaarrekening van de ondernemingen in het Vennootschappenwetboek wordt opgenomen, dreigt het gevaar dat deze rekening haar louter informatieve waarde verliest en een juridisch karakter verwerft waardoor zij krachtens artikel 67 van het Vennootschappenwetboek de aansprakelijkheid van de bestuurders in het gedrang kan brengen.

Het voorgaande toont aan dat de door artikel 67 voorgestelde coördinatie geen louter juridisch-technische ingreep is, maar ook inhoudelijke gevolgen teweegbrengt. Een dergelijke werkwijze lijkt niet aanbevelenswaardig.

BOEKHOUDRECHTELIJKE VRAGEN BIJ HET IN ARTIKEL 67 BEDOELDE CODIFICATIEONTWERP

— Wat zal de codificatie betekenen voor de ondernemingen die niet de vorm van een vennootschap hebben (individuele ondernemingen, publiekrechtelijke ondernemingen, bijkantoren van buitenlandse ondernemingen) ?

3. Hiérarchie des normes

La codification visée à l'article 67 concerne aussi bien les lois au sens formel que les arrêtés de pouvoirs spéciaux et les arrêtés royaux ordinaires.

Puisque l'arrêté royal de codification doit être ratifié par les Chambres législatives (*cf.* l'article 67, § 4), les arrêtés intégrés dans le Code des sociétés auront force de loi. Ils ne pourront donc être modifiés que par une loi. Le prescrit de l'article 159 de la Constitution en vertu duquel les cours et tribunaux n'appliqueront les arrêtés et règlements généraux, provinciaux et locaux, qu'autant qu'ils seront conformes aux lois, ne serait donc plus applicable.

La Commission des normes comptables n'entend pas se prononcer sur le point de savoir si l'article 67 proposé méconnaît ou non la hiérarchie des normes de droit. Il y est répondu par la négative dans la justification de l'amendement de M. Thissen. Dans l'affirmative, on peut se demander si cela a un sens de ratifier un arrêté de codification ne renfermant que des arrêtés royaux ordinaires.

Il importe de tenir compte du fait que l'essentiel du droit comptable est contenu dans des arrêtés royaux et que ce droit évolue rapidement, notamment en raison de l'internationalisation de l'économie.

4. Influence de l'insertion des dispositions en matière de consolidation dans un Code des sociétés

Depuis trois ans, les entreprises sont tenues d'établir des comptes annuels consolidés. Ce document est dépourvu de valeur juridique; il n'a qu'une valeur d'information. Ces comptes ne doivent pas être approuvés par l'assemblée générale et n'engagent pas non plus la responsabilité des administrateurs.

Si l'arrêté royal du 6 mars 1990 relatif aux comptes consolidés des entreprises est inséré dans le Code des sociétés, il est à craindre qu'ils ne perdent leur valeur purement informative et n'acquièrent un caractère juridique en raison duquel la responsabilité des administrateurs pourrait être engagée en vertu de l'article 67 du Code des sociétés.

Tout cela démontre que la coordination proposée par l'article 67 n'est pas une simple intervention technique, mais qu'elle a aussi des conséquences au niveau du contenu. Une telle méthode ne semble pas à recommander.

QUESTIONS SOULEVÉES, EN DROIT COMPTABLE, PAR LE PROJET DE CODIFICATION VISÉ À L'ARTICLE 67

— Quelles seront les implications de la codification pour les entreprises non sociétaires (entreprises individuelles, entreprises de droit public, succursales d'entreprises étrangères) ?

— Bestaat er geen gevaar dat er een aantal «boekhoudrechten» naast elkaar zullen ontstaan, naar gelang van de rechtsvorm van de onderneming?

— Als men voor de ondernemingen die niet zijn opgericht in de vorm van een handelsvennootschap, verwijst naar het Vennootschappenwetboek, dreigt voor die ondernemingen de beoogde transparantie van de teksten dan niet verloren te gaan?

— Dreigt een koppeling van het boekhoudrecht aan het vennootschapsrecht niet in het voordeel uit te vallen van vennootschapsrechtelijke aspecten en in het nadeel van andere, specifiek boekhoudrechtelijke aspecten?

— Dreigt er zo geen discongruentie en een gebrek aan harmonie te ontstaan tussen de verschillende rechtstakken, meer bepaald tussen de vennootschapsrechtelijke en de fiscaalrechtelijke benaderingen?

— De invoeging van de bepalingen over de consolidatie van de jaarrekeningen in het vennootschapsrecht, zal juridisch niet zonder gevolgen blijven, met name wat de bestuurdersaansprakelijkheid betreft. Is het trouwens denkbaar dat de regels over geconsolideerde jaarrekeningen in het vennootschapsrecht zouden worden opgenomen zonder daar, zoals thans het geval is, rechtsgevolgen in de werking van de vennootschap aan te verbinden.

VOORSTELLEN TOT AFBAKENING VAN HET VENNOOTSCHAPSRECHT EN HET BOEKHOUDRECHT

Het is duidelijk dat een aantal bepalingen van de boekhoudreglementering wellicht beter thuishoren in het vennootschapsrecht.

Het is dan ook aangewezen concreet na te gaan waar de scheidingslijn tussen het boekhoudrecht en het vennootschapsrecht moet worden getrokken.

Wij zouden willen voorstellen de volgende algemene leidraad te hanteren: onder het vennootschapsrecht valt alles wat specifiek betrekking heeft op de werking van de vennootschap, dit wil zeggen alle aspecten die te maken hebben met procedure, bevoegdheid, controle, goedkeuring, publikatie en verantwoordelijkheid in verband met de boekhouding en de enkelvoudige en geconsolideerde jaarrekening. De bepalingen die daarentegen betrekking hebben op het voeren van de boekhouding en op het opstellen van de jaarrekening en dus niet specifiek bestemd zijn voor de handelsvennootschappen of vennootschappen die de rechtsvorm van een handelsvennootschap hebben aangenomen, blijven ressorteren onder het algemeen geldend boekhoudrecht dat voortvloeit uit de wet van 17 juli 1975 en haar uitvoeringsbesluiten.

— Ne risque-t-on pas de voir naître une pluralité de droits comptables différents selon la forme juridique sous laquelle les entreprises opèrent?

— Si pour les entreprises non constituées sous la forme de société commerciale, l'on procède par voie de référence au Code des sociétés, l'objectif de la transparence des textes ne risque-t-il pas, en ce qui les concerne, de n'être pas atteint?

— Le rattachement du droit comptable au droit des sociétés ne risque-t-il pas de privilégier les objectifs de droit des sociétés au détriment des autres objectifs auxquels se rattachent les obligations comptables des entreprises?

— Ne risque-t-on pas, de ce fait, de voir naître des obligations comptables non convergentes et non harmonisées pour les différentes branches du droit, et notamment entre les approches de droit des sociétés et de droit fiscal?

— L'inclusion des dispositions en matière de consolidation des comptes dans le droit des sociétés, ne sera pas neutre sous le plan juridique, notamment sur le plan de la responsabilité des administrateurs. Par ailleurs, est-il concevable d'introduire les comptes consolidés dans le droit des sociétés sans en tirer, comme c'est le cas aujourd'hui, aucune conséquence dans le jeu sociétaire?

PROPOSITIONS DE DÉLIMITATION DU DROIT COMPTABLE ET DU DROIT DES SOCIÉTÉS

Il est évident que certaines dispositions qui figurent actuellement dans la réglementation comptable auraient sans doute mieux leur place dans le droit des sociétés.

Il s'indique dès lors de rechercher concrètement où placer la ligne de démarcation entre le droit comptable et le droit des sociétés.

Comme ligne de conduite générale on voudrait proposer de retenir l'idée que relève du droit des sociétés tout ce qui concerne de manière spécifique le jeu sociétaire, c'est-à-dire tous les aspects de procédure, de compétence, de contrôle, d'approbation, de publication et de responsabilité en matière de comptabilité et de comptes annuels et consolidés. En revanche, les dispositions relatives à la tenue de la comptabilité et à l'établissement des comptes annuels, dispositions qui ne sont pas spécifiques aux sociétés commerciales ou à forme commerciale, devraient continuer à ressortir au droit comptable d'application générale dérivant de la loi du 17 juillet 1975 et de ses arrêtés d'exécution.

Daarbij rijst het probleem van de opname van een aantal definities van begrippen die gemeenschappelijk zijn voor het boekhoudrecht en het vennootschapsrecht.

1. Materies die ressorteren onder het vennootschapsrecht

a) Op het vlak van de jaarrekening:

— de verplichting voor de raad van bestuur — of voor de zaakvoerders — om een jaarrekening en, behalve voor K.M.O.'s, een jaarverslag op te stellen;

— de inhoud van het jaarverslag;

— de controle op de jaarrekening: het statuut en de opdrachten van de commissaris-revisor, het controleverslag, de vrijstelling van controle door een revisor bij de K.M.O.'s;

— de procedure voor de voorlegging van de jaarrekening aan de algemene vergadering van vennoten, de goedkeuring van de jaarrekening door de algemene vergadering, de dechargeregeling;

— de regels over de bestemming van het resultaat: vorming van de wettelijke reserve, beperking van de uitkeerbare winst;

— de openbaarmaking van de jaarrekening en van het jaar- en controleverslag;

— de burgerrechtelijke en strafrechtelijke aansprakelijkheid bij overtreding van de betrokken bepalingen.

Hierbij dient steeds het vereiste onderscheid te worden gemaakt voor de diverse types van handelsvennootschappen of vennootschappen die de rechtsvorm van een handelsvennootschap hebben aangenomen.

b) Op het vlak van de geconsolideerde jaarrekening:

Op dit ogenblik is in de vennootschappenwet enkel sprake van een geconsolideerde jaarrekening in de bepaling over de openbaarmaking van jaarrekeningen van ondernemingen die niet de vorm van een vennootschap hebben (art. 117*quinquies*, § 2).

De verplichting om een geconsolideerde jaarrekening op te stellen, is opgelegd door het koninklijk besluit van 6 maart 1990, met toepassing van artikel 11 van de boekhoudwet. In dat koninklijk besluit is ook bepaald dat die verplichting wordt opgelegd aan de Raad van Bestuur van de moederonderneming, dat de geconsolideerde jaarrekening moet worden gecontroleerd door een bedrijfsrevisor, dat ze, samen met de desbetreffende verslagen, louter ter informatie moet worden voorgelegd aan de algemene

Simultanément se pose la question de l'insertion d'un certain nombre de définitions de concepts communs au droit comptable et au droit des sociétés.

1. Domaines qui ressortissent manifestement de manière spécifique au droit des sociétés

a) En matière de comptes annuels:

— l'obligation faite au conseil d'administration — ou aux gérants — d'établir les comptes annuels et, sauf pour les P.M.E., le rapport de gestion;

— le contenu du rapport de gestion;

— le contrôle des comptes annuels: le statut et les fonctions du Commissaire-réviseur, le rapport de contrôle, l'exonération du contrôle par un réviseur dans le cas des P.M.E.;

— la procédure de soumission des comptes annuels à l'assemblée générale des associés, l'approbation des comptes par l'assemblée, la décharge;

— les règles relatives à l'affectation du résultat: formation de la réserve légale, limitation du bénéfice susceptible d'être distribué;

— la publication des comptes annuels et des rapports de gestion et de contrôle;

— la responsabilité civile et pénale en cas de méconnaissance des dipositions en cause;

Le tout avec les distinctions qui s'imposent selon les divers types de sociétés commerciales ou à forme commerciale.

b) En matière de comptes consolidés:

À l'heure actuelle, les lois sur les sociétés ne citent les comptes consolidés que dans la disposition relative à la publication de comptes d'entreprises non sociétaires (art. 177*quinquies*, § 2).

C'est dans l'arrêté royal du 6 mars 1990 que se trouvent consacrées, en application de l'article 11 de la loi comptable, l'obligation d'établir des comptes consolidés, l'obligation faite à cet effet au conseil d'administration de l'entreprise-mère, l'organisation du contrôle de ces comptes consolidés par un réviseur d'entreprises, la soumission de ces comptes consolidés et des rapports y afférents à l'assemblée générale, à titre d'information seulement, la publication des comptes consolidés et des rapports qui les accompa-

vergadering en dat de geconsolideerde jaarrekening en de desbetreffende verslagen openbaar moeten worden gemaakt. De verplichting om een geconsolideerde jaarrekening op te stellen in geval van een consortium werd ook door het besluit van 6 maart 1990 opgelegd.

Het lijkt aangewezen om die bepalingen op te nemen in het vennootschapsrecht, inzonderheid wanneer aan die geconsolideerde jaarrekening — maar op dit punt spreekt de Commissie voor Boekhoudkundige Normen zich niet uit — voor bepaalde aspecten (goedkeuring door de algemene vergadering, aansprakelijkheid van de bestuurders geregeld door artikel 62 van de vennootschappenwet, vaststelling van de uitkeerbare winst, enz.) rechtsgevolgen zouden worden verbonden.

2. Materies die duidelijk ressorteren onder het boekhoudrecht

Het betreft aangelegenheden die eenvormig op alle ondernemingen toepasselijk zijn ongeacht de rechtsvorm die zij hebben aangenomen.

a) Bepalingen over het voeren van de boekhouding;

b) De minimumindeling van een algemeen rekeningenstelsel;

c) Het materieel recht inzake jaarrekeningen: schema's, omschrijving van de posten, waarderingsregels;

d) Het materieel recht inzake geconsolideerde jaarrekeningen: schema's, consolidatietechnieken, waarderingsregels.

3. Andere materies

a) Bepaling van de K.M.O.-criteria:

Op dit ogenblik bevinden die criteria zich in de boekhoudwet (art. 12). De in munteenheden uitgedrukte gegevens van die criteria (jaaromzet en balanstotaal) kunnen evenwel worden gewijzigd door de Koning. Er werd reeds verschillende malen gebruik gemaakt van die wijzigingsbevoegdheid. De laatste keer in het besluit van december 1991, naar aanleiding van een verhoging van de betrokken criteria in de vierde richtlijn. De betrokken bedragen mogen nogmaals worden verhoogd ingevolge de richtlijn 94/8/EU van de Ministerraad van de Europese Unie van 21 maart 1994.

Hoe die criteria moeten worden berekend, is vastgesteld in het besluit van 12 september 1983 ter uitvoering van de boekhoudwet. De berekeningswijze is gebaseerd op de inmiddels opgeheven sociaalrechtelijke regels en zal binnenkort ongetwijfeld moeten worden aangepast. Dit ligt ter studie bij de Centrale Raad voor het Bedrijfsleven.

gnent. C'est aussi l'arrêté du 6 mars 1990 qui a imposé l'établissement de comptes consolidés en cas de consortium.

Il paraît souhaitable que ces dispositions soient insérées dans le droit des sociétés, notamment dans la mesure — et la Commission des normes comptables ne se prononce pas sur ce point — où ces comptes consolidés seraient, sous l'un ou l'autre aspect (approbation par l'assemblée, responsabilité des administrateurs organisée par l'article 62 des L.C.S.C., détermination du bénéfice distribuable, etc.), intégrés dans le jeu sociétaire.

2. Domaines qui ressortissent manifestement au droit comptable

Il s'agit des dispositions applicables uniformément à toutes les entreprises, quelle que soit la forme juridique q'elles ont adoptée.

a) Les dispositions relatives à la tenue de la comptabilité;

b) Le plan comptable minimum normalisé;

c) Le droit matériel en matière de comptes annuels: schémas, définition des rubriques, règles d'évaluation;

d) Le droit matériel en matière de comptes consolidés: schémas, techniques de consolidation, règles d'évaluation.

3. Autres domaines

a) Définition des critères des P.M.E.:

À l'heure actuelle, ces critères figurent dans la loi comptable (art. 12). Les éléments de cette définition qui sont exprimés en unités monétaires (montant du chiffre d'affaires et total du bilan) peuvent toutefois être adaptés par le Roi. Usage de ce pouvoir d'adaptation a déjà été fait à plusieurs reprises, et pour la dernière fois par l'arrêté de décembre 1991, à la suite du relèvement des critères en cause dans la quatrième directive. Un nouveau relèvement de ces montants est autorisé à la suite de la directive 94/8/U.E. du Conseil des ministres de l'Union européenne en date du 21 mars 1994.

Le mode de calcul de ces critères est déposé dans l'arrêté du 12 septembre 1983, pris en exécution de la loi comptable. Ce mode de calcul, qui s'inspire de règles de droit social abrogées depuis lors, devra sans doute être adapté à bref délai. Les études sont en cours au sein du Conseil central de l'économie.

Het onderscheid tussen K.M.O.'s en grote ondernemingen is belangrijk omdat de K.M.O.'s de mogelijkheid hebben, om:

— een verkorte jaarrekening op te stellen en te publiceren;

— geen jaarverslag op te stellen;

— geen commissaris-revisor aan te stellen.

Men mag ervan uitgaan dat de vennootschapsrechtelijke aspecten van die aangelegenheden doorslaggevend zijn. Toch dient opgemerkt te worden dat die materie eveneens ressorteert onder de voor de hand liggende bevoegdheden en doelstellingen van het departement van de Middenstand.

Het vaststellen van het verkort schema voor de jaarrekening valt daarentegen onder het boekhoudrecht, wat zo zou moeten blijven.

b) Definitie van bepaalde begrippen:

Het vennootschapsrecht heeft een aantal concepten ontleend aan het boekhoudrecht om er materiële regels van het vennootschapsrecht op toe te passen. Voorbeelden hiervan zijn:

— het begrip «dochter» waarnaar wordt verwezen in de artikelen 29, § 6, 34*bis*, §§ 3 en 4*bis*, 52*quinquies*, §§ 1 en 2, 52*sexies*, § 2, 52*septies*, 74*ter* en 219;

— de begrippen «verbonden natuurlijke of rechtspersoon», «verbonden onderneming» of «verbonden vennootschap» waarnaar wordt verwezen in de artikelen 33*bis*, § 2, tweede lid, 52*ter*, § 2, 64*bis*, 64*sexies* en 74*bis*, § 3;

— het begrip «gezamenlijke controle» waarnaar wordt verwezen in artikel 34*bis*, § 2, vierde lid;

— het begrip «moedervennootschap» dat wordt gebruikt in artikel 52*quinquies*, § 1;

— het begrip «onderneming waarmee een deelnemingsverhouding bestaat», dat wordt gebruikt in artikel 64*sexies*.

Voor de toepassing van de vennootschappenwet heeft het koninklijk besluit van 14 oktober 1991 de begrippen «moedervennootschap», «dochter», «controle» en «gezamenlijke controle» gedefinieerd door de definities en criteria over te nemen die de boekhoudreglementering hanteert voor die begrippen. Ten gronde is er dan ook geen onderscheid.

Aangezien dit zowel voor de toepassing van het vennootschapsrecht als van het boekhoudrecht kernbegrippen zijn, lijkt het verantwoord om ze in beide reglementeringen op te nemen, met dien verstande dat het aangewezen is om de tot op heden gevolgde aanpak te handhaven, met name: voor de toepassing

La distinction entre P.M.E. et grandes entreprises est importante en ce qui concerne:

— la faculté d'établir et de publier leurs comptes annuels sous une forme abrégée;

— la faculté de ne pas établir de rapport de gestion;

— la faculté de ne pas devoir désigner un commissaire-réviseur.

Il est permis de penser que sur ces points, les aspects de droit des sociétés sont déterminants. Il y a lieu toutefois d'être attentif au fait que cette matière ressortit également à la compétence naturelle et aux préoccupations du département des Classes moyennes.

En revanche, il semble que la détermination du schéma abrégé des comptes annuels relève et doit continuer à relever du domaine du droit comptable.

b) Définition de certaines notions

Le droit des sociétés a emprunté au droit comptable un certain nombre de concepts pour y appliquer des règles matérielles de droit des sociétés. A titre d'exemple, on citera:

— la notion de filiale à laquelle il est fait référence aux articles 29, § 6, 34*bis*, § 3, 34*bis*, § 4*bis*, 52*quinquies*, §§ 1er et 2, 52*sexies*, § 2, 52*septies*, 74*ter* et 219;

— les notions de «personne physique ou morale liée», «d'entreprise liée» ou de «société liée», auxquelles il est fait référence aux articles 33*bis*, § 2, alinéa 2, 52*ter*, § 2, 64*bis*, 64*sexies*, 74*bis*, § 3;

— la notion de «contrôle conjoint» à laquelle il est fait référence à l'article 34*bis*, § 2, alinéa 4;

— la notion de «société-mère» utilisée à l'article 52*quinquies*, § 1er;

— la notion «d'entreprise avec laquelle existe un lien de participation», utilisée à l'article 64*sexies*.

L'arrêté royal du 14 octobre 1991 a défini, pour l'application des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, les notions de «société mère», de «filiale», de «contrôle» et de «contrôle conjoint», en reprenant les définitions et critères retenus pour ces mêmes notions par la réglementation comptable. Il n'y a dès lors pas de différence quant au fond.

S'agissant de notions clés tant pour l'application du droit des sociétés que pour l'application du droit comptable, il peut se justifier qu'elles soient précisées dans l'une et l'autre des réglementations, étant entendu qu'il s'indiquerait de poursuivre la politique appliquée jusqu'à présent, visant à retenir des défini-

van beide wetgevingen worden voor dezelfde begrippen identiek dezelfde definities gebruikt. In die optiek rijst de vraag of het niet raadzaam is om aan het besluit van 14 oktober 1991 een definitie toe te voegen van verbonden vennootschappen of ondernemingen en van vennootschappen waarmee een deelnemingsverhouding bestaat.

c) Feiten waaruit de verplichting voortvloeit om een geconsolideerde jaarrekening op te stellen — de consolidatiekring:

De twee voornaamste feiten waaruit de verplichting voortvloeit om een geconsolideerde jaarrekening op te stellen zijn op dit ogenblik vastgesteld in het besluit van 6 maart 1990, genomen ter uitvoering van de boekhoudwet.

Die feiten zijn het bezit van een dochter of het bestaan van een consortium.

Er zijn evenwel talrijke uitzonderingen op die verplichting, die verband houden met de omvang van de groep, met het bestaan van een moederonderneming op een hoger niveau en met de omvang van de dochters (*cf.* artikelen 7 tot 11 van het besluit van 6 maart 1990).

Om de voormelde redenen kan het logisch lijken om in het Vennootschappenwetboek de bepalingen op te nemen over situaties waarin een onderneming verplicht is een geconsolideerde jaarrekening op te stellen.

Daarentegen lijkt de vaststelling van de consolidatiekring dermate gebonden aan de consolidatietechnieken, aan de bepaling van de ondernemingen waarop vermogensmutatie moet worden toegepast, aan de verwerking van de geconsolideerde jaarrekening, aan de invloed van de wijzigingen in de deelnemingspercentages, aan de omzetting van de in een vreemde munt opgestelde jaarrekening van de buitenlandse dochters in de Belgische geconsolideerde jaarrekening, dat de volledige coherentie van het consolidatierecht grondig gewijzigd dreigt te worden als de basis van die reglementering zou wegvallen.

BESLUIT

De Commissie voor Boekhoudkundige Normen verheugt zich over het voorstel tot codificatie en coördinatie van het vennootschapsrecht.

Zij acht het echter opportuun het toepassingsgebied van het boekhoudrecht en het vennootschapsrecht nader af te lijnen. Daartoe werden enige suggesties gedaan.

Vanuit het oogpunt van de coherentie en de eenvormige benadering van het boekhoudrecht doet de in het voorgestelde artikel 67 opgenomen lijst van te codificeren en te coördineren bepalingen toch enige problemen rijzen.

tions identiques des mêmes notions pour l'application des deux législations. Dans cette optique, la question se pose de savoir s'il ne se recommanderait pas de compléter l'arrêté du 14 octobre 1991 par une définition des sociétés ou entreprises liées et des sociétés avec lesquelles existe un lien de participation.

c) Fait générateur de l'obligation d'établir des comptes consolidés — périmètre de consolidation.

À l'heure actuelle ces deux éléments de base en matière de comptes consolidés ressortissent à l'arrêté du 6 mars 1990, pris en exécution de la loi comptable.

Le fait générateur de l'obligation d'établir des comptes consolidés est de détention de filiales ou l'existence d'un consortium.

Cette obligation comporte toutefois nombre d'exceptions tenant à la taille du groupe, à l'existence d'une maison-mère à un niveau supérieur et à la taille des filiales (cfr. articles 7 et 11 de l'arrêté du 6 mars 1990).

Pour les motifs mentionnés ci-dessus, il peut paraître logique d'insérer dans le code des sociétés ces dispositions relatives aux situations qui génèrent l'obligation d'établir des comptes consolidés.

En revanche, la détermination du périmètre de consolidation paraît à ce point liée aux techniques de consolidation, aux délimitations du champ des entreprises à mettre en équivalence, au traitement des comptes à consolider, à l'influence des modifications de pourcentage de détention de participations, à la conversion dans les comptes consolidés belges des comptes des filiales étrangères établis dans une monnaie étrangère, que la cohérence globale du droit de la consolidation risquerait d'être profondément altérée si ce pan essentiel de cette règlementation venait à en être soustrait.

ARRÊTÉ

La Commission des normes comptables se réjouit de la proposition de codification et de coordination du droit des sociétés.

Elle estime cependant opportun de délimiter avec plus de précision le champ d'application du droit comptable et du droit des sociétés. Quelques suggestions ont été émises à cet effet.

Du point de vue de la cohérence et d'une approche uniforme du droit comptable, la liste des dispositions à codifier et à coordonner, reprise à l'article 67 proposé, soulève cependant quelques problèmes.

De codificatie zal immers geen neutraal karakter hebben, maar op inhoudelijk vlak een aantal wijzigingen meebrengen en afbreuk doen aan de hiërarchie der rechtsnormen.

De Commissie acht het het om die redenen wenselijk de doelstelling van het door de Regering gesubamendeerde amendement van volksvertegenwoordiger Thissen aan een nieuw onderzoek te onderwerpen.

B) Gedachtenwisseling

Inzake de coherentie tussen het vennootschapsrecht en het boekhoudrecht wenst een lid te weten of er op het Europese niveau naar een harmonisering van het boekhoudrecht wordt gestreefd. In bevestigend geval lijkt het hem raadzaam hiermee bij de codificatie rekening te houden.

Wat de aansprakelijkheid van de bestuurders betreft, verwondert hij zich over het groot aantal mandaten van sommige bestuurders. Hij acht het uitgesloten dat deze bestuurders al deze mandaten effectief uitoefenen, hetgeen ertoe leidt dat hun functie in grote mate wordt uitgehold. Hij vraagt zich af of hierop geen rem moet worden gezet, eventueel door de beperking van het aantal bestuursmandaten.

Tot slot wenst hij te weten of intercommunales aan het boekhoudrecht onderworpen zijn.

De heer Gelders verstrekt de volgende antwoorden:

1. De essentie van het Belgisch boekhoudrecht is het resultaat van de omzetting van Europese richtlijnen die de lidstaten weinig reguleringsvrijheid bieden (*cf.* de richtlijnen van 1978 en 1987 betreffende respectievelijk de gewone en de geconsolideerde jaarrekening). Dit betekent dat er in alle lidstaten van de Europese Unie een gemeenschappelijk minimumniveau bestaat. De onderlinge afwijkingen zijn bijgevolg eerder marginaal en beïnvloeden de concurrentieverhoudingen niet.

Wat de coherentie tussen het boekhoud- en het vennootschapsrecht betreft, kan erop worden gewezen dat in bepaalde landen het vennootschapsrecht de bron van het boekhoudrecht is. In andere landen kan het boekhoudrecht worden beschouwd als een « mixed blend » van het vennootschapsrecht *stricto sensu*, het handelsrecht en het voornamelijk in Angelsaksische landen voorkomende professioneel recht.

2. Het fenomeen van de pluraliteit van bestuursmandaten is geen exclusief kenmerk van de handelsvennootschappen, maar strekt zich uit over het hele bedrijfsleven. Over een eventuele beperking van het aantal bestuursmandaten dat iemand mag uitoefenen, wenst hij zich niet uit te spreken, omdat deze materie onder de Hoge Raad voor het revisoraat ressorteert.

La codification n'aura pas un caractère neutre mais entraînera un certain nombre de modifications quant au fond et méconnaîtra la hiérarchie des normes légales.

La commission estime souhaitable, pour ces raisons, de soumettre à un nouvel examen les objectifs de l'amendement du député M. Thissen, sous-amendé par le Gouvernement.

B) Échanges de vues

Concernant la cohérence entre le droit des sociétés et le droit comptable, un membre souhaite savoir si l'on tend à une harmonisation du droit comptable à l'échelon européen. Dans ce cas, il lui semble préférable d'en tenir compte dans la codification.

En ce qui concerne la responsabilité des administrateurs, il s'étonne du grand nombre de mandats de certains de ceux-ci. Il lui paraît exclu que ces administrateurs exercent effectivement tous ces mandats, ce qui a pour effet de vider leurs fonctions de leur essence même. Il se demande s'il ne faudrait pas mettre un frein à ces pratiques, éventuellement par la limitation du nombre de mandats d'administrateurs.

En conclusion, il souhaite savoir si les intercommunales sont soumises au droit comptable.

M. Gelders fournit les réponses suivantes:

1. L'essence du droit comptable belge est le résultat de directives européennes qui offrent peu de marge de manœuvre aux États membres (*cf.* les directives de 1978 et 1987 concernant respectivement les comptes annuels courants et consolidés). Cela signifie qu'il existe dans tous les États membres de l'Union européenne un niveau commun minimum. Les écarts sont par conséquent plutôt marginaux et n'influencent pas les règles de concurrence.

En ce qui concerne la cohérence entre le droit comptable et le droit des sociétés, l'on peut faire remarquer que dans certains pays le droit des sociétés est la source du droit comptable. Dans d'autres pays, le droit comptable peut être considéré comme un « mixed blend » du droit des sociétés *stricto sensu*, du droit commercial et du droit professionnel existant principalement dans les pays anglo-saxons.

2. Le phénomène de la multiplicité des mandats d'administrateur n'est pas une caractéristique exclusive des sociétés commerciales mais s'étend à l'ensemble de la vie économique. Quant à une éventuelle limitation du nombre de mandats d'administrateurs qu'une personne peut exercer, il ne souhaite pas s'exprimer, puisque cette matière relève du Conseil supérieur du révisorat.

Een lid is de mening toegedaan dat niet zozeer de bestuurders, maar wel de commissarissen-revisoren een groot aantal mandaten cumuleren. Zo zouden de tien meest gesolliciteerde commissarissen-revisoren 110 à 125 mandaten uitoefenen. Spreker is de mening toegedaan dat een dergelijke proliferatie van bestuursmandaten niet bestaat.

Deze opmerking doet echter geen afbreuk aan de opvatting dat de uitoefening van tientallen bestuursmandaten door een enkele persoon een efficiënt toezicht bemoeilijkt en aldus de aansprakelijkheid van de bestuurder in het gedrang brengt.

3. Wat het toepassingsgebied van het boekhoudrecht betreft, moet het volgende onderscheid worden gemaakt.

De algemene beginselen van de boekhoudwet van 17 juli 1975 zijn toepasselijk op alle ondernemingen, met inbegrip van de banken, de verzekeringsmaatschappijen, de intercommunales en portefeuillemaatschappijen, maar met uitzondering van de V.Z.W.'s.

Voor de banken en de verzekeringsmaatschappijen gelden er inzake de jaarrekening specifieke regels welke onder invloed van Europese richtlijnen tot stand zijn gekomen. In tegenstelling tot de verzekeringsmaatschappijen is de omzetting van de Europese regelgeving in de interne rechtsorde voor de banken reeds voltooid.

Zoals reeds is aangestipt, zijn de intercommunales die alle de rechtsvorm van een handelsvennootschap hebben aangenomen, aan het gemene boekhoudrecht onderworpen.

V.Z.W.'s zijn hieraan onttrokken, met uitzondering van de ziekenhuizen, mutualiteiten en interbedrijfsgeneeskundige diensten. Voor bepaalde types V.Z.W., zoals professionele sportploegen, wordt nagegaan of hun eveneens de verplichting zal worden opgelegd zich aan het boekhoudrecht te conformeren.

Als conclusie kan worden gesteld dat er met uitzondering van V.Z.W.'s met een economisch karakter, geen hiaten in het toepassingsgebied van het boekhoudrecht te vinden zijn.

Een lid wenst te weten of scholen uit het vrij onderwijs, die soms over aanzienlijke budgetten beschikken, aan boekhoudkundige verplichtingen onderworpen zijn, dan wel als V.Z.W.'s moeten worden beschouwd die buiten het toepassingsgebied van de boekhoudwetgeving vallen.

De heer Gelders antwoordt dat zij niet als dusdanig aan de boekhoudreglementering onderworpen zijn. Zij dienen wel in hun administratie een aantal boekhoudkundige verplichtingen na te leven om ter financiering van hun werkingskosten op bepaalde subsidies aanspraak te kunnen maken.

Un membre estime que ce ne sont pas tellement les administrateurs mais bien les commissaires-réviseurs qui cumulent un grand nombre de mandats. Ainsi, les dix commissaires-réviseurs les plus sollicités exerceraient de 110 à 125 mandats. L'intervenant est d'avis qu'une pareille prolifération des mandats d'administrateurs n'existe pas.

Cette remarque n'affecte cependant en rien l'opinion selon laquelle l'exercice de dizaines de mandats par une seule personne hypothèque un contrôle efficace et compromet donc la responsabilité des administrateurs.

3. En ce qui concerne le domaine d'application du droit comptable, il faut établir la distinction suivante.

Les principes de base généraux de la loi comptable du 17 juillet 1975 sont applicables à toutes les entreprises, y compris les banques, les compagnies d'assurances, les intercommunales et les sociétés à portefeuilles, à l'exception des A.S.B.L.

Aux banques et aux compagnies d'assurances s'appliquent en matière de comptes annuels, des règles spécifiques qui ont vu le jour sous l'influence de directives européennes. Contrairement aux compagnies d'assurances, la transposition de la réglementation européenne dans l'ordre juridique interne pour les banques est déjà terminée.

Comme on l'a déjà signalé au passage, les intercommunales qui toutes ont pris la forme juridique d'une société commerciale sont soumises au droit comptable commun.

Les A.S.B.L. y sont soustraites, à l'exception des hôpitaux, des mutualités et des services de santé interentreprises. Pour certains types d'A.S.B.L., comme les équipes sportives professionnelles, on est en train d'examiner s'il faudra aussi leur imposer l'obligation de se conformer au droit comptable.

En conclusion, on peut dire qu'à l'exception des A.S.B.L. à caractère économique, il n'y a pas d'hiatus dans le champ d'application du droit comptable.

Un membre souhaite savoir si les écoles de l'enseignement libre, qui disposent parfois de budgets considérables, sont soumises aux obligations comptables ou doivent être considérées comme des A.S.B.L. qui n'entrent pas dans le champ d'application de la législation comptable.

M. Gelders répond qu'elles ne sont pas soumises en tant que telles à la réglementation comptable. Elles doivent cependant bien respecter une série d'obligations comptables au sein de leur administration pour pouvoir prétendre à certains subsides pour assurer le financement de leurs frais de fonctionnement.

Hij is de mening toegedaan dat elke instantie die gemeenschapsgelden beheert, een boekhouding dient te voeren.

Een lid vraagt of er in de andere lidstaten van de Europese Unie een coördinatie van het vennootschaps- en het boekhoudrecht tot stand is gebracht en, in ontkennend geval, of daarnaar wordt gestreefd.

Ten tweede vraagt hij welke gevolgen een codificatie meebrengt voor de handelaars-natuurlijke personen. Op dit ogenblik mogen zij een vereenvoudigde boekhouding voeren indien hun omzet een bepaalde limiet niet overschrijdt (20-25 miljoen frank).

Zou een codificatie de rechtszekerheid in geval van faillissement of stopzetting van de handelsactiviteit ten goede komen?

Ten derde wenst hij te weten of de codificatie ook fiscale implicaties heeft.

Ten vierde vraagt hij welke wetten en besluiten volgens de Commissie voor boekhoudkundige normen in de codificatie moeten worden opgenomen.

Hierop inhakend stelt een ander lid vast dat de door de Commissie voor boekhoudkundige normen gepubliceerde officieuze codificatie andere wetten en besluiten bevat dan die in het voorgestelde artikel 67 zijn vermeld.

Tenslotte wenst een lid van de minister te vernemen welke minister voor de codificatie verantwoordelijk is. Het voorgestelde artikel 67 bevat hieromtrent geen aanwijzing.

De heer Gelders antwoordt de sprekers als volgt:

1. Er bestaat inzake de wetgevende benadering van het boekhoudrecht geen eenvormigheid tussen de lidstaten van de Europese Unie. Enerzijds zijn er landen die voor een meer wetgevende aanpak opteren (bijvoorbeeld België, Frankrijk en Duitsland), anderzijds wordt in bepaalde landen de voorkeur gegeven aan het professionele initiatief (bijvoorbeeld Verenigd Koninkrijk, Ierland en Nederland). Het gewicht dat aan de vennootschapswetgeving en de wetgeving inzake de zelfstandigen wordt gehecht, varieert derhalve van het ene tot het andere land. De juridische verwerking van de Europese richtlijnen weerspiegelt deze diversiteit, zodat hieruit geen pasklaar antwoord kan worden afgeleid voor het probleem van de coherentie van het vennootschaps- en het boekhoudrecht.

2. Wat de natuurlijke personen betreft die koopman zijn, bepaalt artikel 5 van de wet van 17 juli 1975 op de boekhouding en de jaarrekening van de ondernemingen dat zij, alsook de vennootschappen onder firma (V.O.F.) en de gewone commanditaire ven-

Il est d'avis que chaque instance qui gère des fonds provenant de subsides doit produire une comptabilité.

Un membre demande s'il existe une coordination et une codification du droit comptable et du droit des sociétés dans les autres États membres de l'Union européenne et, dans la négative, si l'on y tend.

Deuxièmement, il demande quelles conséquences engendre une codification pour les commerçants-personnes physiques. Actuellement, ceux-ci peuvent produire une comptabilité simplifiée si leur chiffre d'affaires ne dépasse pas un certaine limite (20-25 millions de francs).

Une codification serait-elle positive pour la sécurité juridique en cas de faillite ou de cessation de l'activité commerciale?

Troisièmement, il souhaite savoir si la codification a aussi des implications fiscales.

Quatrièmement, il demande quelles lois et quels arrêtés doivent d'après la Commission des normes comptables être repris dans la codification.

Dans le même ordre d'idées, un autre membre constate que la codification officieuse publiée par la Commission des normes comptables comporte d'autres lois et arrêtés que ceux qui figurent à l'article 67 proposé.

Enfin, un membre souhaite apprendre du ministre quel est le ministre responsable de la codification. L'article 67 proposé ne comporte à peu près aucune indication à ce sujet.

M. Gelders répond comme suit aux divers intervenants:

1. En matière d'approche législative du droit comptable, il n'existe aucune uniformité entre les États membres de l'Union européenne. D'une part, on trouve des pays qui optent pour une approche plus législative (par exemple, la Belgique, la France, l'Allemagne); d'un autre côté, certains pays accordent la priorité à l'initiative professionnelle (par exemple, le Royaume-Uni, l'Irlande et les Pays-Bas). Le poids accordé à la législation sur les sociétés et à la législation concernant les indépendants varie par conséquent d'un pays à l'autre. La transposition juridique des directives européennes reflète cette diversité, de telle sorte qu'on ne peut fournir aucune réponse toute prête au problème de la cohérence du droit des sociétés et du droit comptable.

2. En ce qui concerne les personnes physiques commerçantes, l'article 7 de la loi du 17 juillet 1975 sur la comptabilité et les comptes annuels des entreprises prévoit qu'elles peuvent, à l'instar des sociétés en nom collectif ou en commandite simple, tenir une

nootschappen, een vereenvoudigde boekhouding mogen voeren indien hun omzet over het laatste boekjaar 20 miljoen niet overtreft (*cf.* artikel 1 van het koninklijk besluit van 12 september 1983 tot uitvoering van de wet van 17 juli 1975).

De natuurlijke personen-koopman zijn derhalve aan de boekhoudwetgeving onderworpen. In geval van codificatie overeenkomstig artikel 67 rijst echter de vraag of zij inzake boekhouding aan de vennootschapswetgeving moeten worden onderworpen. Gelet op het voordeel van de vereenvoudigde boekhouding, verdient het volgens de Commissie voor Boekhoudkundige Normen aanbeveling het autonoom karakter van het boekhoudrecht te behouden.

Voor de V.O.F. en de gewone commanditaire vennootschappen met een omzet van minder dan 20 miljoen frank doet zich een analoog probleem voor. Bij de door artikel 67 bedoelde codificatie mag niet uit het oog worden verloren dat zij als handelsvennootschappen uit het toepassingsgebied van het voormelde uitvoeringsbesluit zijn gesloten.

Voor de natuurlijke personen, de overheidsinstellingen, de V.Z.W.'s en de bijkantoren van buitenlandse ondernemingen dient in ieder geval een afzonderlijk boekhoudrecht te worden behouden.

De voorgestelde codificatie heeft geen invloed op de rechtszekerheid in geval van faillissement of de stopzetting van de handelsactiviteit.

3. De codificatie zou geen fiscale repercussies hebben. Wel valt te vrezen dat, wanneer er verschillende ministers bevoegd zijn, de eenheid van visie over het boekhoudrecht en het fiscaal recht teloor gaat. De ondernemingen hebben jarenlang een fiscale boekhouding gevoerd, dit wil zeggen een boekhouding gebaseerd op wat fiscaal toegestaan was. Thans wordt ernaar gestreefd de boekhouding de financiële en economische werkelijkheid te laten weergeven. Aldus komt een wederzijdse bevruchting van het boekhoudrecht en het fiscaal recht tot stand (*cf.* de problematiek van de opties op effecten welke eerst boekhoudkundig werden opgelost alvorens de fiscale effecten ervan te behandelen; *idem* voor de cessies en de retrocessies van effecten).

4. De Commissie voor Boekhoudkundige Normen verheugt zich over het door artikel 67 voorgestelde Vennootschappenwetboek, maar toont zich bevreesd voor het verlies van de autonomie van het boekhoudrecht.

Voorts rijst de vraag of nog andere wetteksten bij de coördinatie en de codificatie moeten worden betrokken, bijvoorbeeld het koninklijk besluit van 20 juni 1964 tot coördinering van de wetten betreffende het handelsregister.

Daartegenover staat dat de wet van 20 september 1948 houdende organisatie van het bedrijfsleven en de

comptabilité simplifiée pour autant que leur chiffre d'affaires du dernier exercice ne dépasse pas 20 millions (*cf.* l'art. 1er de l'arrêté royal du 12 septembre 1983 portant exécution de la loi du 17 juillet 1975).

Les personnes physiques commerçantes sont donc soumises à la législation comptable. Dans le cas de la codification, conformément à l'article 67, se pose cependant la question de savoir si elles doivent être soumises en matière de comptabilité à la législation relative aux sociétés. Compte tenu de l'avantage d'une comptabilité simplifiée, il est recommandé, selon la Commission des normes comptables, de conserver le caractère autonome du droit comptable.

Un problème analogue surgit pour les sociétés en nom collectif et les sociétes en commandite simple ayant un chiffre d'affaires inférieur à 20 millions de francs. D'après la codification visée à l'article 67, on ne peut perdre de vue qu'en tant que sociétés commerciales, elles sont exclues du champ d'application de l'arrêté d'exécution précité.

Concernant les personnes physiques, les autorités publiques, les A.S.B.L. et les succursales d'entreprises étrangères, un droit comptable exceptionnel doit en tout cas être maintenu.

La codification proposée n'a aucune influence sur la sécurité juridique en cas de faillite ou de cessation de l'activité commerciale.

3. La codification ne devrait avoir aucune répercussion fiscale. On peut toutefois craindre que, lorsque différents ministres sont compétents, l'unité de vue sur le droit comptable et le droit fiscal ne se perde. Pendant des années, les entreprises ont tenu une comptabilité fiscale, ce qui veut dire une comptabilité basée sur ce qui était fiscalement permis. À présent, on tend à faire refléter les réalités financières et économiques dans la comptabilité. Une fécondation réciproque du droit comptable et du droit fiscal se fait donc effectivement (*cf.* la problématique des options sur titres qui fut d'abord résolue sur le plan comptable avant qu'on en traite les effets fiscaux; *idem* pour la cession et la rétrocession de titres.

4. La Commission des normes comptables se réjouit du code des sociétés proposé par l'article 67, mais craint la perte de l'autonomie du droit comptable.

Ensuite, se pose la question de savoir si d'autres textes de loi doivent être associés à la coordination et à la codification, par exemple l'arrêté royal du 20 juin 1964 portant coordination des lois sur le registre de commerce.

En revanche, il convient que la loi du 20 septembre 1948 concernant l'organisation de la vie économique et

wet van 22 juli 1953 houdende oprichting van een Instituut der Bedrijfsrevisoren wel in het door artikel 67 bedoelde Vennootschappenwetboek zullen worden opgenomen.

Spreker beaamt dat het koninklijk besluit van 12 september 1983 tot bepaling van de minimumindeling van een algemeen rekeningenstelsel, dat in de officieuze coördinatie van de Commissie voor Boekhoudkundige Normen is opgenomen, niet in artikel 67 wordt vermeld. Deze uitsluiting is te rechtvaardigen, maar heeft tot gevolg dat vennootschappen voor hun jaarrekening aan het Vennootschappenwetboek zullen onderworpen zijn en voor andere aspecten aan de boekhoudwetgeving. Aldus ontstaat er een breuk met de huidige regeling waarin het vennootschapsrecht naar het boekhoudrecht verwijst.

De Commissie voor Boekhoudkundige Normen verklaart zich bereid mee te werken aan een onderzoek om uit te maken welke wetteksten of uitvoeringsbesluiten in het Vennootschappenwetboek dienen te worden opgenomen.

Alvorens ten gronde in te gaan op de opmerkingen van de Commissie voor Boekhoudkundige Normen, stipt de minister aan dat er tussen het kabinet en de voormelde Commissie een overlegprocedure werd opgezet teneinde eventuele problemen in verband met het onderhavige wetsontwerp te bespreken. Spreker is van oordeel dat deze procedure dient te worden gerespecteerd.

Ten gronde herinnert hij eraan dat de door artikel 67 voorgestelde codificatie tot doel heeft het bestaande wettenarsenaal voor de ondernemingen transparanter te maken, zodat het adagium « *nemo censetur ignorare legem* » zijn volle waarde behoudt.

De minister meent dat aan de meeste opmerkingen is tegemoetgekomen.

*
* *

4. Verdere bespreking van het artikel

De heren Pataer en Stroobant dienen het volgende amendement in:

« *In de Nederlandse tekst van § 2, 3°, van dit artikel de woorden « de betrokken vennootschap » te vervangen door de woorden « het betrokken type van vennootschap.* »

Verantwoording

Dit is een taalkundige correctie.

De minister verklaart geen bezwaren te hebben tegen dit amendement, dat van technische aard is en door de Commissie wordt aangenomen met 11 stemmen tegen 1 stem, bij 2 onthoudingen.

la loi du 22 juillet 1953 concernant l'organisation d'un Institut des réviseurs d'entreprise soient bel et bien reprises dans le Code des sociétés visé par l'article 67.

L'intervenant approuve le fait que l'arrêté royal du 12 septembre 1983 déterminant la teneur et la présentation d'un plan comptable minimum normalisé, lequel est repris dans la coordination officieuse de la Commission des normes comptables, ne figure pas à l'article 67. Cette exclusion se justifie, mais elle a pour conséquence que les sociétés seront soumises au Code des sociétés pour leurs comptes annuels et à la législation comptable pour d'autres aspects. Apparaît donc ici une rupture avec la règle actuelle où le droit des sociétés renvoie au droit comptable.

La Commission des normes comptables se déclare prête à examiner également quels textes de loi ou quels arrêtés d'exécution doivent être intégrés dans le code des sociétés.

Avant de réagir sur le fond aux remarques de la Commission des normes comptables, le ministre signale qu'une procédure de concertation a été mise en place entre le cabinet et la commission précitée, afin de discuter d'éventuels problèmes en rapport avec le présent projet de loi. L'intervenant est d'avis que cette procédure doit être respectée.

Sur le fond, il rappelle que la codification proposée par l'article 67 a pour but de rendre l'arsenal législatif actuel plus transparent pour les entreprises, de telle sorte que l'adage « *nemo censetur ignorare legem* » conserve toute sa valeur.

Le ministre estime que la plupart des remarques faites par les institutions sont rencontrées.

*
* *

4. Suite de la discussion de l'article

MM. Pataer et Stroobant déposent l'amendement suivant:

« *Dans le texte néerlandais du § 2, 3°, de cet article, remplacer les mots « de betrokken vennootschap » par les mots « het betrokken type van vennootschap.* »

•

Justification

Il s'agit d'une correction d'ordre linguistique.

Le ministre n'a pas d'objection à formuler à l'égard de cet amendement qui est de matière technique, et auquel la commission se rallie, par 11 voix contre 1 et 2 abstenstions.

Het artikel wordt aangenomen met 11 tegen 2 stemmen, bij 1 onthouding.

Artikel 68 (art. 111 van de aangenomen tekst)

Overgangsbepaling

Door de heer Van Thillo wordt een amendement ingediend, dat ertoe strekt:

« Dit artikel te vervangen als volgt:

« De voordien opgerichte vennootschappen moeten bij de eerstvolgende akte die een wijziging van de statuten inhoudt, de statuten in overeenstemming brengen met de bepalingen van deze wet. »

Verantwoording

De verplichting voor alle vennootschappen in België om binnen korte termijn (1 à 5 jaar) de statuten aan te passen is omslachtig en te kostelijk.

Een lid merkt op dat een termijn van vijf jaar om de statuten aan te passen veel te lang is.

Een ander lid daarentegen vindt een termijn van één jaar een beetje kort.

Een lid stelt voor artikel 68 met de voorgestelde bepaling aan te vullen, eerder dan het door deze laatste te vervangen.

Dit betekent dat bij gebrek aan enig initiatief, de aanpassing van de statuten aan de wet op het ogenblik van de eerstvolgende wijziging van die statuten zal gebeuren.

De heer Vandenberghe dient het volgende subamendement in op het amendement van de heer Van Thillo:

« Het voorgestelde artikel 68, enig lid wordt aangevuld met de woorden « en ten laatste binnen een termijn van vijf jaar te rekenen vanaf de inwerkingtreking van deze wet. »

Verantwoording

Luidens het hoofdamendement, moeten de vennootschappen hun statuten in overeenstemming brengen met de bepalingen van de wet bij de eerstvolgende akte die een wijziging van de statuten inhoudt.

Ten einde te vermijden dat deze periode te lang zou aanslepen, is het aangewezen een termijn van vijf jaar te rekenen vanaf de inwerkingtreding van de wet te voorzien waarbinnen de vennootschappen in alle gevallen aan de voorschriften van artikel 68 moeten hebben voldaan.

De minister verwijst naar een vroegere opmerking over de tegenstrijdigheid tussen artikel 68 en artikel 11 van de Grondwet.

L'article est adopté par 11 voix contre 2 et 1 abstention.

Article 68 (art. 111 du texte adopté)

Disposition transitoire

M. Van Thillo propose, à cet article, un amendement visant à le remplacer par la disposition suivante:

« Remplacer cet article par ce qui suit:

« Les sociétés antérieurement constituées doivent rendre les statuts conformes aux dispositions de la présente loi dans le premier acte impliquant une modification des statuts. »

Justification

L'obligation pour toutes les sociétés établies en Belgique, d'adapter leurs statuts à bref délai (de 1 à 5 ans) est complexe et trop coûteuse.

Un membre fait remarquer qu'un délai de cinq ans pour l'adaptation des statuts est beaucoup trop long.

Un autre membre, par contre, le juge un peu court.

M. Hatry propose de compléter l'article 68 par la disposition proposée, plutôt que de le remplacer par cette dernière.

Cela signifie qu'à défaut d'initiative quelconque, l'adaptation des statuts à la loi se fera au moment de la prochain modification de ces statuts.

M. Vandenberghe dépose le sous-amendement suivant à l'amendement de M. Van Thillo:

« L'article 68, alinéa unique proposé est complété par les mots « et au plus tard dans un délai de cinq ans à dater de l'entrée en vigueur de la loi. »

Justification

Aux termes de l'amendement principal, les sociétés doivent rendre leurs statuts conformes aux dispositions de la loi dans le premier acte impliquant une modification des statuts.

Afin d'éviter un étalement dans le temps qui pourrait s'avérer très long, il s'indique de prescrire un délai de cinq ans à compter de l'entrée en vigueur de la loi, dans lequel les sociétés devront en toute hypothèse avoir satisfait à l'obligation prescrite par l'article 68.

Le ministre renvoie à une remarque précédente sur la contradiction entre l'article 68 et l'article 11 de la Constitution.

Om voor een gelijke behandeling te zorgen van de bestaande vennootschappen en van degene die in de toekomst zullen worden opgericht, en bij gevolg van de schuldeisers van die twee categorieën vennootschappen, deelt de minister de mening dat artikel 68 zou moeten worden gewijzigd.

Men zou bijvoorbeeld een termijn van vijf jaar kunnen bepalen voor de aanpassing van de statuten van de bestaande vennootschappen aan de nieuwe wet.

Tenslotte dient de Regering de volgende amendementen in:

1) « Artikel 68 wordt aangevuld als volgt:

« Artikel 29, § 1, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, zoals gewijzigd door deze wet, is evenwel slechts vijf jaar na de inwerkingtreding van deze wet toepasselijk op de naamloze vennootschappen die op dat tijdstip bestonden, behalve wanneer hun duur wordt verlengd of hun kapitaal wordt gewijzigd.

Indien bij het verstrijken van die termijn het kapitaal van een naamloze vennootschap het in artikel 29, § 1, bepaalde minimumbedrag niet bereikt, zijn de bestuurders, niettegenstaande enige andersluidende bepaling, jegens de betrokkenen hoofdelijk gehouden tot betaling van het verschil tussen het geplaatste kapitaal en het in artikel 29, § 1, bepaalde minimumkapitaal. Zij zijn van die aansprakelijkheid ontslagen indien zij binnen die termijn aan de algemene vergadering voorstellen het kapitaal dienovereenkomstig te verhogen, dan wel de vennootschap om te zetten of te ontbinden. De vennootschap die de vereiste maatregelen binnen de gestelde termijn niet heeft genomen, kan op verzoek van enige belanghebbende gerechtelijk worden ontbonden. »

Verantwoording

Dit amendement geeft de bestaande naamloze vennootschappen vijf jaar de tijd om zich aan het voorschrift van artikel 3bis van deze wet, houdende de verhoging van het minimumkapitaal van de naamloze vennootschap naar twee en een half miljoen frank, aan te passen.

Het bevat tevens een bijzondere aansprakelijkheidsregeling in geval van niet-naleving van dit voorschrift.

2) « Artikel 68 wordt aangevuld met volgend lid:

« Artikel 3bis is op de naamloze vennootschappen die op de datum van haar inwerkingtreding bestaan, slechts van toepassing in geval van verlenging van hun duur of wijziging van hun kapitaal. »

Pour traiter sur un pied d'égalité les sociétés existantes et celles qui seront constituées à l'avenir, et, par conséquent, les créanciers de ces deux catégories de sociétés, le ministre est également d'avis qu'il faudrait modifier l'article 68.

Par exemple, on pourrait fixer un délai de cinq ans pour l'adaptation des statuts des sociétés existantes à la nouvelle loi.

Enfin, le Gouvernement dépose les amendements suivants:

1) « L'article 68 est complété comme suit:

« L'article 29, § 1er, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, tel que modifié par la présente loi, ne s'applique toutefois que cinq ans après l'entrée en vigueur de celle-ci aux sociétés anonymes qui existaient à ce moment, sauf en cas de prolongation de leur durée ou de modification de leur capital.

Si, à l'expiration de ce délai, le capital d'une société anonyme n'atteint pas le montant minimum fixé à l'article 29, § 1er, les administrateurs sont solidairement tenus envers les intéressés, malgré toute stipulation contraire, au paiement de la différence entre le capital souscrit et le capital minimum fixé à l'article 29, § 1er. Ils sont déchargés de cette responsabilité si, dans ce délai, ils proposent à l'assemblée générale soit d'augmenter le capital à due concurrence, soit de transformer ou de dissoudre la société. Si la société n'a pas pris la mesure prescrite dans le délai fixé, sa dissolution peut être ordonnée par le tribunal à la demande de tout intéressé. »

Justification

Le présent amendement donne aux sociétés anonymes existantes un délai de cinq ans pour se conformer aux prescriptions de l'article 3bis qui vise à augmenter le capital minimum d'une société anonyme jusqu'à concurrence de deux millions cinq cent mille francs.

Il comporte également un régime spécial de responsabilité en cas de non-respect de cette prescription.

2) « L'article 68 est complété par l'alinéa suivant:

« L'article 3bis n'est applicable aux sociétés anonymes existant à la date de son entrée en vigueur qu'en cas de prorogation de leur durée ou de modification de leur capital. »

Verantwoording

Dit lid strekt ertoe artikel 3bis van deze wet slechts van toepassing te maken op bestaande n.v.'s ter gelegenheid van hun verlenging of kapitaalswijziging.

De heren Vandenberghe en Pataer dienen nog een amendement in, luidende:

« Artikel 68 wordt met volgend lid aangevuld:

« De naamloze vennootschappen die bij de inwerkingtreding van deze wet, in België of in het buitenland een beroep op het openbaar spaarwezen hebben gedaan via één van de in artikel 26, tweede lid bedoelde verrichtingen, en waarvan de effecten nog steeds in het publiek zijn verspreid, moeten hun statuten wijzigen om er hun hoedanigheid in te vermelden van naamloze vennootschap die een openbaar beroep op het spaarwezen doet of gedaan heeft en om ze, zo nodig, aan te passen aan de voor dergelijke vennootschappen geldende wettelijke en reglementaire bepalingen. Bovendien moeten zij zich inschrijven bij de Commissie voor het Bank- en Financiewezen. Daarvoor beschikken ze over een termijn van één jaar te rekenen vanaf de inwerkingtreding van deze wet. »

Verantwoording

Dit amendement strekt ertoe een bijzondere overgangsregeling voor de naamloze vennootschappen die bij de inwerkingtreding van deze wet, in België of in het buitenland een beroep op het openbaar spaarwezen hebben gedaan, in te voeren.

Dit laatste amendement, alsmede het eerste regeringsamendement, worden eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

De andere amendementen worden ingetrokken.

Het geamendeerde artikel wordt eenparig aangenomen door de 14 aanwezige leden.

Artikel 68*bis* (nieuw) (art. 112 van de aangenomen tekst)

Bij de bespreking van het voorstel van wet van de heer Taminiaux c.s., heeft de heer Vandenberghe c.s. bij amendement voorgesteld in het ontwerp van wet een artikel 68*bis* (nieuw) in te voegen.

Voor de tekst van dit amendement en de stemming erover, zie hierboven blz. 337 en 362.

Artikel 69 (art. 113 van de aangenomen tekst)

Inwerkingtreding

Een lid herhaalt de opmerking die hij ook gemaakt heeft bij de bespreking van de wet op de medeëigendom. Een wetsbepaling die aan de Koning discretio-

Justification

Cet alinéa vise à ne rendre l'article 3bis de la présente loi applicable aux S.A. qu'en cas de prorogation de leur durée ou de modification de leur capital.

MM. Vandenberghe et Pataer déposent encore un amendement, ainsi libellé:

« L'article 68 est complété par l'alinéa suivant:

« Les sociétés anonymes qui, lors de l'entrée en vigueur de la présente loi, ont fait appel à l'épargne publique en Belgique ou à l'étranger par une des opérations visées à l'article 26, alinéa 2 et dont les titres sont toujours répandus dans le public, doivent modifier leurs statuts pour indiquer leur qualité de société anonyme faisant ou ayant fait publiquement appel à l'épargne et pour les adapter, le cas échéant, aux dispositions légales et réglementaires applicables à de telles sociétés. Elles doivent, en outre, se faire inscrire auprès de la Commission bancaire et financière. Elles disposent pour ce faire d'un délai d'un an à compter de l'entrée en vigueur de la présente loi. »

Justification

Le présent amendement a pour objet de prévoir un régime transitoire particulier pour les sociétés anonymes qui, lors de l'entrée en vigueur de la présente loi, ont fait appel à l'épargne publique en Belgique ou à l'étranger.

Ce dernier amendement, ainsi que le premier amendement du gouvernement, sont adoptés à l'unanimité des 14 membres présents.

Les autres amendements sont retirés.

L'article amendé est adopté à l'unanimité des 14 membres présents.

Art. 68*bis* (nouveau) (art. 112 du texte adopté)

Dans le cadre de la discussion de la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts, M. Vandenberghe et consorts ont déposé un amendement tendant à insérer un article 68*bis* (nouveau) dans le projet de loi.

Pour le texte et le vote de cet amendement, voyez supra, pp. 337 et 362.

Article 69 (art. 113 du texte adopté)

Entrée en vigueur

Un membre rappelle la remarque qu'il avait aussi faite lors de la discussion de la loi relative à la copropriété. Une disposition de loi accordant au Roi le

naire bevoegdheid geeft om te bepalen wanneer de wet van toepassing wordt, is een onaanvaardbare machtsdelegatie.

Het wetsontwerp op de medeëigendom werd dan ook geamendeerd waarbij een maximale termijn werd ingevoegd waarbinnen de wet in werking moest treden na de publikatie in het *Belgisch Staatsblad*. Ook hier moet een amendement in die zin worden aangenomen omdat het anders geen zin heeft om deze wet aan te nemen. Het belangenconflict dat nu wordt geregeld in artikel 60, vraagt al jaren om een oplossing. Als de wet wel wordt aangenomen, maar ze niet snel wordt toegepast, beantwoordt men niet aan de verwachtingen. De minister is het eens met dit standpunt.

Een lid pleit voor een zekere soepelheid in de vaststelling van die termijn, rekening houdend met de problemen die men over hetzelfde punt in het kader van de wet op de medeëigendom kent.

Ten gevolge van de gedachtenwisseling dient de heer Vandenberghe het volgende amendement in:

« Dit artikel te vervangen als volgt:

« Deze wet treedt in werking op de eerste dag van de dertiende maand volgend op de maand waarin ze in het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt.

De Koning kan deze termijn eenmalig met twaalf maanden verlengen. »

Verantwoording

De voorgestelde regeling is veel te ruim en delegeert een te grote wettelijke bevoegdheid aan de Koning. Voorgesteld wordt de regeling van de wet op de appartementsmedeëigendom te volgen.

De Regering heeft geen bezwaar tegen dit amendement.

2) De volgende twee subamendementen worden evenwel ingediend:

1) Subamendement van de heren Cannaerts en Vancrombruggen:

« Het voorgestelde artikel 69, tweede lid, wordt vervangen door het volgende:

« De Koning kan de inwerkingtreding van artikel 29, § 1, en van artikel 64, § 3, ingevoegd in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen bij deze wet, éénmaal uitstellen met twaalf maanden. »

pouvoir discrétionnaire de déterminer le moment où la loi entrera en vigueur est une délégation de pouvoir inacceptable.

Le projet de loi sur la copropriété fut dès lors amendé et on a introduit, à cet égard, un délai maximal dans lequel la loi devait entrer en vigueur après sa publication au *Moniteur belge*. Ici aussi, il faut adopter un amendement en ce sens parce que, dans le cas contraire, cela n'a pas de sens de voter cette loi. Le conflit d'intérêts qui est réglé aujourd'hui à l'article 60, attend une solution depuis des années. Si la loi est votée, mais n'est pas appliquée rapidement, on ne répond pas aux attentes. Le ministre partage ce point de vue.

Un membre plaide pour une certaine souplesse dans la fixation de ce délai, en tenant compte des problèmes qu'on connaît aussi sur ce point dans le cadre de la loi sur la copropriété.

À la suite de cet échange d'idées, M. Vandenberghe propose l'amendement suivant:

« Remplacer cet article par ce qui suit:

« La présente loi entre en vigueur le premier jour du treizième mois qui suit celui au cours duquel elle a été publiée au Moniteur belge.

Le Roi peut proroger une fois ce délai de douze mois. »

Justification

La disposition proposée est beaucoup trop large et elle revient à déléguer au Roi une compétence législative beaucoup trop grande. Nous proposons que l'on s'en tienne à ce qui est prévu dans la loi sur la copropriété des appartements.

Le Gouvernement n'a pas d'objection à formuler à l'égard de cet amendement.

2) Les deux sous-amendements suivants sont toutefois déposés:

1) Sous-amendement de MM. Cannaerts et Vancrombruggen:

« L'article 69, alinéa 2, proposé est remplacé par ce qui suit:

« Le Roi peut reporter une fois de douze mois l'entrée en vigueur de l'article 29, § 1er, et de l'article 64, § 3, insérés dans les lois coordonnées sur les sociétés commerciales par la présente loi. »

Verantwoording

Het is wenselijk de Koning in staat te stellen de inwerkingtreding uit te stellen van artikel 29, § 1, en van artikel 64, § 3, van de vennootschappenwet zoals ze in die wet werden ingevoegd bij deze wet.»

2) Subamendement van de heer Cannaerts c.s.:

« Het voorgestelde artikel 69 aan te vullen als volgt:

« De artikelen 46, 52bis, 52quater, 52quinquies, 52sexies, 104bis, § 2, 133, § 3, 198 en 219, § 4, van dezelfde gecoördineerde wetten, alsook artikel 84 van de wet van 21 februari 1985 tot hervorming van het bedrijfsrevisoraat, zoals gewijzigd of vervangen door deze wet, treden in werking op de dag van de bekendmaking van deze wet in het Belgisch Staatsblad.»

Verantwoording

De ontwikkelingen op de financiële markten vereisen dat artikel 46 onmiddellijk in werking treedt.

Uitgezonderd artikel 84 van de wet van 21 februari 1985 tot hervorming van het bedrijfsrevisoraat waarvan de onmiddellijke inwerkingtreding genoodzaakt is omwille van legistieke redenen, is de onmiddellijke inwerkingtreding van de andere vermelde bepalingen genoodzaakt door de Europese richtlijnen.

Een lid verklaart het niet eens te zijn met het laatste subamendement, dat in strijd is met de door de Kamer gekozen regeling.

Het hoofdamendement verdient volgens hem de voorkeur.

Het amendement van de heer Vandenberghe en het subamendement van de heren Cannaerts en Vancrombruggen worden aangenomen met 12 tegen 3 stemmen.

Het subamendement van de heer Cannaerts c.s. wordt aangenomen met 12 stemmen tegen 1 stem, bij 1 onthouding.

Het aldus geamendeerde artikel wordt aangenomen met 12 tegen 3 stemmen.

EINDSTEMMING

Het geamendeerde wetsontwerp in zijn geheel wordt aangenomen met 12 stemmen tegen 1 stem, bij 3 onthoudingen.

Justification

Il s'indique de permettre au Roi de proroger l'entrée en vigueur de l'article 29, § 1er, et de l'article 64, § 3, de la loi sur les sociétés commerciales, tel qu'insérés dans ladite loi par la présente loi.»

2) Sous-amendement de M. Cannaerts et consorts:

« Compléter l'article 69 proposé par ce qui suit:

« Les articles 46, 52bis, 52quater, 52quinquies, 52sexies, 104bis, § 2, 133, § 3, 198 et 219, § 4, des mêmes lois coordonnées, ainsi que l'article 84 de la loi du 21 février 1985 relative à la réforme du revisorat d'entreprise, tels que modifiés ou remplacés par la présente loi, entrent en vigueur le jour de la publication de la présente loi au Moniteur belge.»

Justification

L'évolution des marchés financiers nécessite que l'article 46 entre en vigueur immédiatement.

À l'exception de l'entrée en vigueur de l'article 84 de la loi du 21 février 1985 relative à la réforme du révisorat d'entreprise, que nécessitent des raisons légistiques, l'entrée en vigueur immédiate des autres dispositions citées est nécessitée par les directives européennes.

Un membre déclare ne pas pouvoir se rallier à ce dernier sous-amendement, qui est à l'opposé du système choisi par la Chambre.

L'amendement principal lui paraît préférable.

L'amendement de M. Vandenberghe et le sous-amendement de MM. Cannaerts et Vancrombruggen sont adoptés par 12 voix contre 3.

Le sous-amendement de M. Cannaerts et consorts est adopté par 12 voix contre 1 et 1 abstention.

L'article ainsi amendé est adopté par 12 voix contre 3.

VOTE FINAL

L'ensemble du projet de loi amendé a été adopté par 12 voix contre 1 et 3 abstentions.

Dit verslag is eenparig goedgekeurd door de 14 aanwezige leden.

Als gevolg van de aanneming van het wetsontwerp vervalt het wetsvoorstel van de heer Taminiaux c.s.

De Rapporteurs, *De Voorzitter,*
Hugo VANDENBERGHE. Paul HATRY.
Maxime STROOBANT.
Jacques LAVERGE.

Le présent rapport a été approuvé à l'unanimité des 14 membres présents.

Par suite de l'adoption du projet de loi, la proposition de loi de M. Taminiaux et consorts est devenue sans objet.

Les Rapporteurs, *Le Président,*
Hugo VANDENBERGHE. Paul HATRY.
Maxime STROOBANT.
Jacques LAVERGE.

CONCORDANTIETABEL

Ontwerp aangenomen door de Senaat	Ontwerp overgezonden door de Kamer van volksvertegenwoordigers [Doc. Senaat nr. 1086-1 (1993-1994) 18 mei 1994]
Art. 1	—
Art. 2	Art. 1 (gewijzigd)
Art. 3	Art. 2
Art. 4	—
Art. 5	Art. 3
Art. 6	—
Art. 7	—
Art. 8	—
Art. 9	Art. 4
Art. 10	Art. 5 (gewijzigd)
Art. 11	Art. 6 (gewijzigd)
Art. 12	Art. 7 (gewijzigd)
Art. 13	Art. 8
Art. 14	Art. 9 (gewijzigd)
Art. 15	Art. 10 (gewijzigd)
Art. 16	Art. 11 (gewijzigd)
Art. 17	Art. 12 (gewijzigd)
Art. 18	—
Art. 19	Art. 13 (gewijzigd)
Art. 20	Art. 14 (gewijzigd)
Art. 21	Art. 15
Art. 22	Art. 16
Art. 23	Art. 17
Art. 24	Art. 18 (gewijzigd)
Art. 25	Art. 19 (gewijzigd)
Art. 26	Art. 20
Art. 27	Art. 21
Art. 28	Art. 22
Art. 29	—
Art. 30	Art. 23
Art. 31	—
Art. 32	—
Art. 33	—
Art. 34	Art. 24
Art. 35	—
Art. 36	—
Art. 37	Art. 25 (gewijzigd)
Art. 38	—
Art. 39	—
Art. 40	Art. 26 (gewijzigd)
Art. 41	Art. 27
Art. 42	Art. 28
Art. 43	Art. 29
Art. 44	Art. 30
Art. 45	Art. 31
Art. 46	Art. 32 (gewijzigd)
Art. 47	Art. 33 (gewijzigd)

TABLE DE CONCORDANCE

Projet adopté par le Sénat	Projet transmis par la Chambre des représentants [Doc. Sénat n° 1086-1 (1993-1994) 18 mai 1994]
Art. 1	—
Art. 2	Art. 1 (modifié)
Art. 3	Art. 2
Art. 4	—
Art. 5	Art. 3
Art. 6	—
Art. 7	—
Art. 8	—
Art. 9	Art. 4
Art. 10	Art. 5 (modifié)
Art. 11	Art. 6 (modifié)
Art. 12	Art. 7 (modifié)
Art. 13	Art. 8
Art. 14	Art. 9 (modifié)
Art. 15	Art. 10 (modifié)
Art. 16	Art. 11 (modifié)
Art. 17	Art. 12 (modifié)
Art. 18	—
Art. 19	Art. 13 (modifié)
Art. 20	Art. 14 (modifié)
Art. 21	Art. 15
Art. 22	Art. 16
Art. 23	Art. 17
Art. 24	Art. 18 (modifié)
Art. 25	Art. 19 (modifié)
Art. 26	Art. 20
Art. 27	Art. 21
Art. 28	Art. 22
Art. 29	—
Art. 30	Art. 23
Art. 31	—
Art. 32	—
Art. 33	—
Art. 34	Art. 24
Art. 35	—
Art. 36	—
Art. 37	Art. 25 (modifié)
Art. 38	—
Art. 39	—
Art. 40	Art. 26 (modifié)
Art. 41	Art. 27
Art. 42	Art. 28
Art. 43	Art. 29
Art. 44	Art. 30
Art. 45	Art. 31
Art. 46	Art. 32 (modifié)
Art. 47	Art. 33 (modifié)

Ontwerp aangenomen door de Senaat	Ontwerp overgezonden door de Kamer van volksvertegenwoordigers [Doc. Senaat nr. 1086-1 (1993-1994) 18 mei 1994]
—	—
Art. 48	Art. 34
Art. 49	Art. 35
Art. 50	Art. 36
Art. 51	Art. 37
Art. 52	Art. 38
Art. 53	Art. 39 (gewijzigd)
Art. 54	—
Art. 55	Art. 40 (gewijzigd)
Art. 56	Art. 41
Art. 57	Art. 42
Art. 58	—
Art. 59	Art. 43
Art. 60	Art. 44
Art. 61	—
Art. 62	—
Art. 63	Art. 45
Art. 64	Art. 46 (gewijzigd)
Art. 65	Art. 47 (gewijzigd)
Art. 66	Art. 48
Art. 67	Art. 49
Art. 68	Art. 50
Art. 69	Art. 51 (gewijzigd)
Art. 70	Art. 52
Art. 71	Art. 53
Art. 72	Art. 54 (gewijzigd)
Art. 73	Art. 55 (gewijzigd)
Art. 74	—
Art. 75	—
Art. 76	—
Art. 77	—
Art. 78	Art. 56 (gewijzigd)
Art. 79	Art. 57 (gewijzigd)
Art. 80	Art. 58 (gewijzigd)
Art. 81	—
Art. 82	Art. 59
Art. 83	Art. 60 (gewijzigd)
Art. 84	Art. 61 (gewijzigd)
Art. 85	Art. 62 (gewijzigd)
Art. 86	—
Art. 87	Art. 63
Art. 88	Art. 64
Art. 89	—
Art. 90	—
Art. 91	Art. 65 (gewijzigd)
Art. 92	—
Art. 93	—
Art. 94	—
Art. 95	Art. 66
Art. 96	—
Art. 97	—

Projet adopté par le Sénat	Projet transmis par la Chambre des représentants [Doc. Sénat n° 1086-1 (1993-1994) 18 mai 1994]
—	—
Art. 48	Art. 34
Art. 49	Art. 35
Art. 50	Art. 36
Art. 51	Art. 37
Art. 52	Art. 38
Art. 53	Art. 39 (modifié)
Art. 54	—
Art. 55	Art. 40 (modifié)
Art. 56	Art. 41
Art. 57	Art. 42
Art. 58	—
Art. 59	Art. 43
Art. 60	Art. 44
Art. 61	—
Art. 62	—
Art. 63	Art. 45
Art. 64	Art. 46 (modifié)
Art. 65	Art. 47 (modifié)
Art. 66	Art. 48
Art. 67	Art. 49
Art. 68	Art. 50
Art. 69	Art. 51 (modifié)
Art. 70	Art. 52
Art. 71	Art. 53
Art. 72	Art. 54 (modifié)
Art. 73	Art. 55 (modifié)
Art. 74	—
Art. 75	—
Art. 76	—
Art. 77	—
Art. 78	Art. 56 (modifié)
Art. 79	Art. 57 (modifié)
Art. 80	Art. 58 (modifié)
Art. 81	—
Art. 82	Art. 59
Art. 83	Art. 60 (modifié)
Art. 84	Art. 61 (modifié)
Art. 85	Art. 62 (modifié)
Art. 86	—
Art. 87	Art. 63
Art. 88	Art. 64
Art. 89	—
Art. 90	—
Art. 91	Art. 65 (modifié)
Art. 92	—
Art. 93	—
Art. 94	—
Art. 95	Art. 66
Art. 96	—
Art. 97	—

Ontwerp aangenomen door de Senaat	Ontwerp overgezonden door de Kamer van volksvertegenwoordigers [Doc. Senaat nr. 1086-1 (1993-1994) 18 mei 1994]
—	—
Art. 98	—
Art. 99	—
Art. 100	—
Art. 101	—
Art. 102	—
Art. 103	—
Art. 104	—
Art. 105	—
Art. 106	—
Art. 107	—
Art. 108	—
Art. 109	—
Art. 110	Art. 67
Art. 111	Art. 68 (gewijzigd)
Art. 112	—
Art. 113	Art. 69 (gewijzigd)

Projet adopté par le Sénat	Projet transmis par la Chambre des représentants [Doc. Sénat n° 1086-1 (1993-1994) 18 mai 1994]
—	—
Art. 98	—
Art. 99	—
Art. 100	—
Art. 101	—
Art. 102	—
Art. 103	—
Art. 104	—
Art. 105	—
Art. 106	—
Art. 107	—
Art. 108	—
Art. 109	—
Art. 110	Art. 67
Art. 111	Art. 68 (modifié)
Art. 112	—
Art. 113	Art. 69 (modifié)

INHOUD

	Blz.
I. Inleidende uiteenzetting van de Vice-Eerste minister en minister van Economische Zaken	2
1. Inleiding	2
2. Tabel tot aanduiding van de oorsprong van de bepalingen vervat in het ontwerp 1086 van de Senaat	6
3. Richtlijn 92/101/E.E.G. van 23 november 1992 tot wijziging van de tweede richtlijn	8
4. Problematiek van de goedkeurings- en voorkoopclausules	12
5. Uitsluitingsregeling	16
II. Voorafgaande opmerkingen	19
III. Bespreking	19
Artikel 1 (nieuw) (art. 1 van de aangenomen tekst)	19
Artikel 1 (art. 2 van de aangenomen tekst)	20
Artikel 2 (art. 3 van de aangenomen tekst)	26
Artikel 2*bis* (nieuw)	27
Artikel 2*ter* (nieuw) (art. 4 van de aangenomen tekst)	27
Artikel 3 (art. 5 van de aangenomen tekst)	28
Artikel 3*bis* (nieuw) (art. 6 van de aangenomen tekst)	28
Artikelen 3*ter* tot 23 (art. 7 tot 30 van de aangenomen tekst)	29
Wijzigingen aangebracht in de bepalingen betreffende de naamloze vennootschappen	29
1. Algemene bespreking	29
2. Artikelsgewijze bespreking	31
Artikel 3*ter* (nieuw) (art. 7 van de aangenomen tekst)	31
Artikel 3*quater* (nieuw) (art. 8 van de aangenomen tekst)	33
Artikel 4 (art. 9 van de aangenomen tekst)	37
Artikel 4*bis* (nieuw)	38
Artikel 5 (art. 10 van de aangenomen tekst)	41
Artikel 6 (art. 11 van de aangenomen tekst)	58
1) Eerste gedachtenwisseling	58
2) Hoorzitting met de heer Duplat	61
A. Uiteenzetting van de heer Duplat	61
B. Gedachtenwisseling	62
3) Verdere bespreking van het artikel	64
Artikel 7 (art. 12 van de aangenomen tekst)	72
1) Hoorzitting met de heer Duplat	72
A. Uiteenzetting van de heer Duplat	72
B. Gedachtenwisseling	73
2) Bespreking van het artikel	76

SOMMAIRE

	Pages
I. Exposé introductif du Vice-Premier ministre et ministre des Affaires économiques	2
1. Introduction	2
2. Tableau servant à indiquer l'origine des dispositions contenues dans le projet 1086 du Sénat	6
3. Directive 92/101/C.E.E. du 23 novembre 1992 modifiant la deuxième directive	8
4. Problématique des clauses d'agrément et des clauses de préemption	12
5. Procédure d'exclusion	16
II. Remarques préalables	19
III. Discussion	19
Article 1er (nouveau) (art. 1er du texte adopté)	19
Article 1er (art. 2 du texte adopté)	20
Article 2 (art. 3 du texte adopté)	26
Article 2*bis* (nouveau)	27
Article 2*ter* (nouveau) (art. 4 du texte adopté)	27
Article 3 (art. 5 du texte adopté)	28
Article 3*bis* (nouveau) (art. 6 du texte adopté)	28
Articles 3*ter* à 23 (art. 7 à 30 du texte adopté)	29
Modifications apportées aux dispositions relatives aux sociétés anonymes	29
1. Discussion générale	29
2. Discussion des articles	31
Article 3*ter* (nouveau) (art. 7 du texte adopté)	31
Article 3*quater* (nouveau) (art. 8 du texte adopté)	33
Article 4 (art. 9 du texte adopté)	37
Article 4*bis* (nouveau)	38
Article 5 (art. 10 du texte adopté)	41
Article 6 (art. 11 du texte adopté)	58
1) Premier échange de vues	58
2) Audition de M. Duplat	61
A. Exposé de M. Duplat	61
B. Échange de vues	62
3) Suite de la discussion de l'article	64
Article 7 (art. 12 du texte adopté)	72
1) Audition de M. Duplat	72
A. Exposé de M. Duplat	72
B. Échanges de vues	73
2) Discussion de l'article	76

	Blz.
Artikel 8 (art. 13 van de aangenomen tekst)	81
Artikel 9 (art. 14 van de aangenomen tekst)	81
Artikel 10 (art. 15 van de aangenomen tekst)	83
Artikel 10*bis* (nieuw)	83
Artikel 11 (art. 16 van de aangenomen tekst)	84
Artikel 12 (art. 17 van de aangenomen tekst)	91
1) Uiteenzetting van de minister . .	91
2) Eerste gedachtenwisseling	94
— Artikel 60, § 1: « strijdig belang »	94
— Artikel 60, § 1: « belang van financiële aard »	98
— Opdracht van de revisoren . .	99
— Artikel 60, § 2	102
— Artikel 60, § 3	103
— Artikel 60, § 4	107
3) Hoorzitting met de heer Duplat . .	108
A. Uiteenzetting van de heer Duplat	108
B. Gedachtenwisseling	110
4) Tweede gedachtenwisseling en tekstvoorstel van de minister in de vorm van een werkstuk	116
5) Nieuw tekstvoorstel van de minister in de vorm van een werkstuk . .	149
Artikel 12*bis* (nieuw) (art. 18 van de aangenomen tekst)	162
Artikel 13 (art. 19 van de aangenomen tekst)	165
1) Hoorzitting met de heer Duplat . .	165
A. Uiteenzetting van de heer Duplat	165
B. Gedachtenwisseling	166
2) Bespreking	168
Artikel 14 (art. 20 van de aangenomen tekst)	176
Artikel 15 (art. 21 van de aangenomen tekst)	177
Artikel 16 (art. 22 van de aangenomen tekst)	177
Artikel 17 (art. 23 van de aangenomen tekst)	184
Artikel 18 (art. 24 van de aangenomen tekst)	184
Artikel 19 (art. 25 van de aangenomen tekst)	189
Artikelen 20 en 21 (art. 26 en 27 van de aangenomen tekst)	194
Artikel 22 (art. 28 van de aangenomen tekst)	195
Artikel 22*bis* (art. 29 van de aangenomen tekst)	202
Artikel 23 (art. 30 van de aangenomen tekst)	202
Artikel 23*bis* (art. 31 van de aangenomen tekst) .	204
Artikelen 23*ter* en 23*quater* (art. 32 en 33 van de aangenomen tekst)	204
Artikel 24 (art. 34 van de aangenomen tekst) .	205
Artikel 24*bis* (nieuw) (art. 35 van de aangenomen tekst)	205
Artikel 24*ter* (nieuw) (art. 36 van de aangenomen tekst)	206
Artikel 25 (art. 37 van de aangenomen tekst) .	209
Artikel 25*bis* (nieuw) (art. 38 van de aangenomen tekst)	210

	Pages
Article 8 (art. 13 du texte adopté) . . .	81
Article 9 (art. 14 du texte adopté) . . .	81
Article 10 (art. 15 du texte adopté) . . .	83
Article 10*bis* (nouveau)	83
Article 11 (art. 16 du texte adopté) . . .	84
Article 12 (art. 17 du texte adopté) . . .	91
1) Exposé du ministre	91
2) Premier échange de vues	94
— Article 60, § 1er: « intérêt opposé »	94
— Article 60, § 1er: « intérêt de nature financière »	98
— Mission des réviseurs	99
— Article 60, § 2	102
— Article 60, § 3	103
— Article 60, § 4	107
3) Audition de M. Duplat	108
A. Exposé de M. Duplat	108
B. Échange de vues	110
4) Deuxième échange de vues et proposition de texte du ministre en forme de document de travail	116
5) Nouvelle proposition de texte du ministre sous forme de document de travail	149
Article 12*bis* (nouveau) (art. 18 du texte adopté)	162
Article 13 (art. 19 du texte adopté) . . .	165
1) Audition de M. Duplat	165
A. Exposé de M. Duplat	165
B. Échange de vues	166
2) Discussion	168
Article 14 (art. 20 du texte adopté) . . .	176
Article 15 (art. 21 du texte adopté) . . .	177
Article 16 (art. 22 du texte adopté) . . .	177
Article 17 (art. 23 du texte adopté) . . .	184
Article 18 (art. 24 du texte adopté) . . .	184
Article 19 (art. 25 du texte adopté) . . .	189
Articles 20 et 21 (art. 26 et 27 du texte adopté)	194
Article 22 (art. 28 du texte adopté) . . .	195
Article 22*bis* (art. 29 du texte adopté) . .	202
Article 23 (art. 30 du texte adopté) . . .	202
Article 23*bis* (art. 31 du texte adopté)	204
Articles 23*ter* et 23*quater* (art. 32 et 33 du texte adopté)	204
Article 24 (art. 34 du texte adopté)	205
Article 24*bis* (nouveau) (art. 35 du texte adopté)	205
Article 24*ter* (nouveau) (art. 36 du texte adopté)	206
Article 25 (art. 37 du texte adopté)	209
Article 25*bis* (nouveau) (art. 38 du texte adopté)	210

	Blz.
Artikelen 26 tot 44 (art. 40 tot 60 van de aangenomen tekst)	211
— Wijziging van de bepalingen betreffende de coöperative vennootschappen	211
— Sociale economie	211
1. Inleidende uiteenzetting van de minister	211
2. Inleidende opmerking	216
3. Bespreking van de artikelen van het ontwerp betreffende coöperative vennootschappen	216
Artikel 26 (art. 40 van de aangenomen tekst)	216
Artikel 27 (art. 41 van de aangenomen tekst)	218
Artikel 28 (art. 42 van de aangenomen tekst)	218
Artikelen 29 tot 31 (art. 43 tot 45 van de aangenomen tekst)	218
Artikel 32 (art. 46 van de aangenomen tekst)	218
Artikel 33 (art. 47 van de aangenomen tekst)	220
Artikelen 34 en 35 (art. 48 en 49 van de aangenomen tekst)	222
Artikel 36 (art. 50 van de aangenomen tekst)	222
Artikelen 37 en 38 (art. 51 en 52 van de aangenomen tekst)	223
Artikel 39 (art. 53 van de aangenomen tekst)	223
Artikel 39*bis* (nieuw) (art. 54 van de aangenomen tekst)	224
Artikel 40 (art. 55 van de aangenomen tekst)	224
Artikel 41 (art. 56 van de aangenomen tekst)	225
Artikel 42 (art. 57 van de aangenomen tekst)	225
Artikel 42*bis* (nieuw) (art. 58 van de aangenomen tekst)	227
Artikel 43 (art. 59 van de aangenomen tekst)	227
Artikel 44 (art. 60 van de aangenomen tekst)	228
4. Bespreking van het voorstel van wet op de vennootschappen met een sociaal oogmerk, de vennootschappen ter ondersteuning van de vennootschappen met een sociaal oogmerk en de verenigingen van vennootschappen met een sociaal oogmerk (van de heer Taminiaux c.s.)	229
I. Inleidende uiteenzetting van een commissielid	229
II. Standpunt van de Regering	232
III. Algemene bespreking	237
IV. Bespreking door de werkgroep	249
1) Teksten voorgelegd aan de werkgroep	249
a) Amendementen van de heren Taminiaux en Vancrombruggen die ertoe strekken in het wetsontwerp overgezonden door de Kamer van volksvertegenwoordigers nieuwe artikelen in te voegen met betrekking tot de vennootschappen met een sociaal oogmerk	249
b) Werkstuk van de Regering tot oprichting van vennootschappen met een sociaal oogmerk	258

	Pages
Articles 26 à 44 (art. 40 à 60 du texte adopté)	211
— Modification des dispositions relatives aux sociétés coopératives	211
— Économie sociale	211
1. Exposé introductif du ministre	211
2. Remarque préliminaire	216
3. Discussion des articles du projet qui concerne les sociétés coopératives	216
Article 26 (art. 40 du texte adopté)	216
Article 27 (art. 41 du texte adopté)	218
Article 28 (art. 42 du texte adopté)	218
Articles 29 à 31 (art. 43 à 45 du texte adopté)	218
Article 32 (art. 46 du texte adopté)	218
Article 33 (art. 47 du texte adopté)	220
Articles 34 et 35 (art. 48 et 49 du texte adopté)	222
Article 36 (art. 50 du texte adopté)	222
Articles 37 et 38 (art. 51 et 52 du texte adopté)	223
Article 39 (art. 53 du texte adopté)	223
Article 39*bis* (nouveau) (art. 54 du texte adopté)	224
Article 40 (art. 55 du texte adopté)	224
Article 41 (art. 56 du texte adopté)	225
Article 42 (art. 57 du texte adopté)	225
Article 42*bis* (nouveau) (art. 58 du texte adopté)	227
Article 43 (art. 59 du texte adopté)	227
Article 44 (art. 60 du texte adopté)	228
4. Discussion de la proposition de loi sur les sociétés d'intérêt social, les sociétés de promotion d'intérêt social et les unions de sociétés d'intérêt social (de M. Taminiaux et consorts)	229
I. Exposé introductif par un commissaire	229
II. Position du Gouvernement	232
III. Discussion générale	237
IV. Discussion par le groupe de travail	249
1) Textes soumis au groupe de travail	249
a) Amendements de MM. Taminiaux et Vancrombruggen visant à insérer de nouveaux articles relatifs aux sociétés d'intérêt social dans le projet de loi transmis par la Chambre des représentants	249
b) Document de travail du Gouvernement visant à créer des sociétés d'intérêt social	258

	Blz.
2) Uiteenzetting van de minister . .	262
3) Bespreking	267
4) Tweede tekstvoorstel van de minister en bespreking	270
5) Derde tekstvoorstel van de minister en bespreking	280
V. Bespreking door de commissie van de amendementen ingediend tot besluit van de werkzaamheden van de werkgroep	343
A. Samenvatting door de voorzitter-rapporteur van de werkgroep voor de commissie	343
B. Standpunt van de minister . . .	345
C. Raadpleging van de Raad van State over de door de werkgroep voorbereide amendementen	348
D. Bespreking van en stemming over de amendementen	349
A) Amendement tot invoeging van een artikel 1 (nieuw) vóór het bestaande artikel 1 van het wetsontwerp (art. 1 van de aangenomen tekst)	352
B) Amendement op artikel 1 van het wetsontwerp (art. 2 van de aangenomen tekst)	353
C) Amendement op artikel 2 van het wetsontwerp (art. 3 van de aangenomen tekst)	353
D) Amendement dat ertoe strekt een artikel 2*bis* in te voegen in het wetsontwerp	353
E) Amendement dat ertoe strekt een artikel 3*bis* in te voegen in het wetsontwerp (art. 6 van de aangenomen tekst)	354
F) Amendement dat ertoe strekt een artikel 22*bis* in te voegen in het wetsontwerp (art. 29 van de aangenomen tekst)	354
G) Amendement dat ertoe strekt een artikel 23*bis* in te voegen in het wetsontwerp (art. 31 van de aangenomen tekst)	354
H) Amendement dat ertoe strekt een artikel 25*bis* in te voegen in het wetsontwerp (art. 39 van de aangenomen tekst)	354
I) Amendement op artikel 26 van het wetsontwerp (art. 40 van de aangenomen tekst)	354
J) Amendement op artikel 32 van het wetsontwerp (art. 46 van de aangenomen tekst)	354
K) Amendement dat ertoe strekt een artikel 42*bis* in te voegen in het wetsontwerp (art. 58 van de aangenomen tekst)	355
L) Amendement dat ertoe strekt een artikel 44*bis* in te voegen in het wetsontwerp (art. 61 van de aangenomen tekst)	355

	Pages
2) Exposé du ministre	262
3) Discussion	267
4) Deuxième proposition de texte du ministre et discussion	270
5) Troisième proposition de texte du ministre et discussion	280
V. Discussion par la commission des amendements déposés au terme des travaux du groupe de travail	343
A. Synthèse du président-rapporteur du groupe de travail à l'attention de la commission	343
B. Point du vue du ministre	345
C. Consultation du Conseil d'État concernant les amendements préparés par le groupe de travail . . .	348
D. Discussion et vote des amendements	349
A) Amendement insérant un article 1er (nouveau) avant l'article 1er du projet de loi (art. 1er du texte adopté)	352
B) Amendement relatif à l'article 1er du projet de loi (art. 2 du texte adopté)	353
C) Amendement relatif à l'article 2 du projet de loi (art. 3 du texte adopté)	353
D) Amendement visant à insérer un article 2*bis* dans le projet de loi	353
E) Amendement visant à insérer un article 3*bis* dans le projet de loi (art. 6 du texte adopté) . . .	354
F) Amendement visant à insérer un article 22*bis* dans le projet de loi (art. 29 du texte adopté) . .	354
G) Amendement visant à insérer un article 23*bis* dans le projet de loi (art. 31 du texte adopté) . .	354
H) Amendement visant à insérer un article 25*bis* dans le projet de loi (art. 39 du texte adopté) . .	354
I) Amendement relatif à l'article 26 du projet de loi (art. 40 du texte adopté)	354
J) Amendement relatif à l'article 32 du projet de loi (art. 46 du texte adopté)	354
K) Amendement visant à insérer un article 42*bis* dans le projet de loi (art. 58 du texte adopté) . .	355
L) Amendement visant à insérer un article 44*bis* dans le projet de loi (art. 61 du texte adopté) . .	355

	Blz.
M) Amendement dat ertoe strekt een artikel 62*bis* in te voegen in het wetsontwerp (art. 86 van de aangenomen tekst)	356
N) Amendement dat ertoe strekt de artikelen 66*octies* tot 66*decies* in te voegen in het wetsontwerp (art. 97, 99 en 100 van de aangenomen tekst)	356
O) Amendement dat ertoe strekt een artikel 66*undecies* in te voegen in het wetsontwerp (art. 101 van de aangenomen tekst)	356
P) Amendement dat ertoe strekt de artikelen 66*bis* tot 66*septies* in te voegen in het wetsontwerp (art. 104 tot 109 van de aangenomen tekst)	362
Q) Amendement dat ertoe strekt een artikel 68*bis* in te voegen in het wetsontwerp (art. 112 van de aangenomen tekst)	362
Artikel 44*bis* (nieuw) (art. 61 van de aangenomen tekst)	362
Artikel 44*ter* (nieuw) (art. 62 van de aangenomen tekst)	362
Artikelen 45 tot 54 (art. 63 tot 72 van de aangenomen tekst)	363
Voortzetting van het wetgevend werk van de wet van 29 juni 1993 betreffende de fusie en de splitsing van vennootschappen	363
A) Fusie door overneming	363
Artikel 45 (art. 63 van de aangenomen tekst)	363
Artikel 45*bis* (nieuw) (art. 64 van de aangenomen tekst)	363
Artikel 46 (art. 64 van de aangenomen tekst)	367
Artikel 47 (art. 65 van de aangenomen tekst)	367
Artikel 48 (art. 66 van de aangenomen tekst)	368
Artikel 49 (art. 67 van de aangenomen tekst)	371
B) Splitsing door overneming	371
Artikel 50 (art. 68 van de aangenomen tekst)	371
Artikel 51 (art. 69 van de aangenomen tekst)	372
Artikel 52 (art. 70 van de aangenomen tekst)	377
Artikel 53 (art. 71 van de aangenomen tekst)	377
Artikel 54 (art. 72 van de aangenomen tekst)	381
Artikel 55 (art. 73 van de aangenomen tekst)	395
Gerechtelijke ontbinding van niet meer actieve vennootschappen	395

	Pages
M) Amendement visant à insérer un article 62*bis* dans le projet de loi (art. 86 du texte adopté)	356
N) Amendement visant à insérer des articles 66*octies* à 66*decies* dans le projet de loi (art. 97, 99 et 100 du texte adopté)	356
O) Amendement visant à insérer un article 66*undecies* dans le projet de loi (art. 101 du texte adopté)	356
P) Amendement visant à insérer les articles 66*bis* à 66*septies* dans le projet de loi (art. 104 à 109 du texte adopté)	362
Q) Amendement visant à insérer un article 68*bis* dans le projet de loi (art. 112 du texte adopté)	362
Article 44*bis* (nouveau) (art. 61 du texte adopté)	362
Article 44*ter* (nouveau) (art. 62 du texte adopté)	362
Articles 45 à 54 (art. 63 à 72 du texte adopté)	363
Continuation de l'œuvre législative contenue dans la loi du 29 juin 1993, relative aux fusions et scissions de sociétés	363
A) Fusion par absorption	363
Article 45 (art. 63 du texte adopté)	363
Article 45*bis* (nouveau) (art. 64 du texte adopté)	363
Article 46 (art. 64 du texte adopté)	367
Article 47 (art. 65 du texte adopté)	367
Article 48 (art. 66 du texte adopté)	368
Article 49 (art. 67 du texte adopté)	371
B) Scission par absorption	371
Article 50 (art. 68 du texte adopté)	371
Article 51 (art. 69 du texte adopté)	372
Article 52 (art. 70 du texte adopté)	377
Article 53 (art. 71 du texte adopté)	377
Article 54 (art. 72 du texte adopté)	381
Article 55 (art. 73 du texte adopté)	395
De la dissolution judiciaire des sociétés qui ne sont plus actives	395

	Blz.
Artikelen 55*bis* tot 55*quinquies* (nieuw) (art. 74 tot 78 van de aangenomen tekst)	402
1) Artikel 55*bis* (nieuw) voorgesteld door de Regering (art. 76 van de aangenomen tekst)	402
2) Artikelen 55*bis* tot 55*quater* (nieuw) voorgesteld door de heer Cannaerts (art. 74, 76 en 77 van de aangenomen tekst)	404
3) Artikel 55*ter* (nieuw) voorgesteld door de heer Vandenberghe (art. 75 van de aangenomen tekst)	409
4) Artikel 55*quater* (nieuw) voorgesteld door de Regering (art. 77 van de aangenomen tekst)	410
5) Artikel 55*quinquies* (nieuw) voorgesteld door de heer Vandenberghe (art. 77 van de aangenomen tekst)	410
Artikelen 56 en 57 (art. 78 en 79 van de aangenomen tekst)	411
Minderheidsaandeelhouders	411
Artikel 56 (art. 78 van de aangenomen tekst)	412
Artikel 57 (art. 79 van de aangenomen tekst)	437
Artikel 58 (art. 80 van de aangenomen tekst)	441
1. Eerste gedachtenwisseling	441
2. Hoorzitting met de heer Duplat	444
A. Uiteenzetting van de heer Duplat	444
B. Gedachtenwisseling	444
3. Verdere bespreking van het artikel	446
Artikel 58*bis* (nieuw) (art. 81 van de aangenomen tekst)	455
Artikel 59 (art. 82 van de aangenomen tekst)	456
Artikelen 60 tot 62 (art. 83 tot 85 van de aangenomen tekst)	457
Strafbepalingen	457
Artikel 60 (art. 83 van de aangenomen tekst)	458
Artikel 61 (art. 84 van de aangenomen tekst)	459
Artikel 62 (art. 85 van de aangenomen tekst)	459
Artikel 62*bis* (nieuw) (art. 86 van de aangenomen tekst)	460
Artikel 63 (art. 87 van de aangenomen tekst)	460
Artikel 64 (art. 88 van de aangenomen tekst)	460
Registratie-, hypotheek- en griffierechten	460
Artikelen 64*bis* tot 65*ter* (art. 89 tot 93 van de aangenomen tekst)	460
Wijziging van de wetten op het handelsregister, gecoördineerd op 20 juli 1964	460
Artikel 64*bis* (nieuw) (art. 89 van de aangenomen tekst)	460
Artikel 64*ter* (nieuw) (art. 90 van de aangenomen tekst)	461

	Pages
Articles 55*bis* à 55*quinquies* (nouveaux) (art. 74 à 78 du texte adopté)	402
1) Article 55*bis* (nouveau) proposé par le Gouvernement (art. 76 du texte adopté)	402
2) Articles 55*bis* à 55*quater* (nouveaux) proposés par M. Cannaerts (art. 74, 76 et 77 du texte adopté)	404
3) Article 55*ter* (nouveau) proposé par M. Vandenberghe (art. 75 du texte adopté)	409
4) Article 55*quater* (nouveau) proposé par le Gouvernement (art. 77 du texte adopté)	410
5) Article 55*quinquies* (nouveau) proposé par M. Vandenberghe (art. 77 du texte adopté)	410
Articles 56 et 57 (art. 78 et 79 du texte adopté)	411
Les actionnaires minoritaires	411
Article 56 (art. 78 du texte adopté)	412
Article 57 (art. 79 du texte adopté)	437
Article 58 (art. 80 du texte adopté)	441
1. Premier échange de vues	441
2. Audition de M. Duplat	444
A. Exposé de M. Duplat	444
B. Échange de vues	444
3. Suite de la discussion de l'article	446
Article 58*bis* (nouveau) (art. 81 du texte adopté)	455
Article 59 (art. 82 du texte adopté)	456
Articles 60 à 62 (art. 83 à 85 du texte adopté)	457
Dispositions pénales	457
Article 60 (art. 83 du texte adopté)	458
Article 61 (art. 84 du texte adopté)	459
Article 62 (art. 85 du texte adopté)	459
Article 62*bis* (nouveau) (art. 86 du texte adopté)	460
Article 63 (art. 87 du texte adopté)	460
Article 63 (art. 88 du texte adopté)	460
Droits d'enregistrement, d'hypothèque et de greffe	460
Articles 64*bis* à 65*ter* (art. 89 à 93 du texte adopté)	460
Modification des lois sur le registre de commerce, coordonnées le 20 juillet 1964	460
Article 64*bis* (nouveau) (art. 89 du texte adopté)	460
Article 64*ter* (nouveau) (art. 90 du texte adopté)	461

Blz.

Artikel 65 (art. 91 van de aangenomen tekst) 462
Artikel 65*bis* (nieuw) (art. 92 van de aangenomen tekst) 463
Artikel 65*ter* (nieuw) (art. 93 van de aangenomen tekst) 464
Artikel 65*quater* (nieuw) (art. 94 van de aangenomen tekst) 464
Wijziging van het Gerechtelijk Wetboek 464
Artikel 65*quinquies* (nieuw) . . . 466
Artikel 66 (art. 95 van de aangenomen tekst) 467
Wijziging van de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen 467
Artikelen 66*bis* tot 66*undecies* (nieuw) (art. 96 tot 109 van de aangenomen tekst) 467
1) Amendement dat ertoe strekt een artikel 66*bis* in te voegen in het wetsontwerp: wijziging van de wet van 21 februari 1985 tot hervorming van het bedrijfsrevisoraat (art. 96 van de aangenomen tekst) 467
2) Amendement dat ertoe strekt de artikelen 66*bis* tot 66*quater* (nieuw) in te voegen in het wetsontwerp: wijziging van de wet van 17 juli 1989 betreffende de economische samenwerkingsverbanden (art. 98, 102 en 103 van de aangenomen tekst) . . 470
3) Amendement dat ertoe strekt de artikelen 66*bis* tot 66*septies* (nieuw) in te voegen in het wetsontwerp (art. 104 tot 109 van de aangenomen tekst) . 474
4) Amendement dat ertoe strekt de artikelen 66*octies* tot 66*decies* in te voegen in het wetsontwerp (art. 97, 99 en 100 van de aangenomen tekst) . 474
5) Amendement dat ertoe strekt een artikel 66*undecies* in te voegen in het wetsontwerp (art. 101 van de aangenomen tekst) 474
Artikel 67 (art. 110 van de aangenomen tekst) 474
Codificatie 474
1. Eerste gedachtenwisseling 474
2. Hoorzitting met de heer Duplat . . 479
A. Uiteenzetting van de heer Duplat 479
B. Gedachtenwisseling 480
3. Hoorzitting met de heer Gelders . 481
A. Uiteenzetting van de heer Gelders 481
B. Gedachtenwisseling 491
4. Verdere bespreking van het artikel . 495
Artikel 68 (art. 111 van de aangenomen tekst) 496
Overgangsbepaling 496
Artikel 68*bis* (nieuw) (art. 112 van de aangenomen tekst) 498
Artikel 69 (art. 113 van de aangenomen tekst) 498
Inwerkingtreding 498

Pages

Article 65 (art. 91 du texte adopté) . 462
Article 65*bis* (nouveau) (art. 92 du texte adopté) 463
Article 65*ter* (nouveau) (art. 93 du texte adopté) 464
Article 65*quater* (nouveau) (art. 94 du texte adopté) 464
Modification du Code judiciaire 464
Article 65*quinquies* (nouveau) . . 466
Article 66 (art. 95 du texte adopté) . . . 467
Modification de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit 467
Articles 66*bis* à 66*undecies* (nouveaux) (art. 96 à 109 du texte adopté) . . . 467
1) Amendement tendant à introduire un article 66*bis* dans le projet de loi: modification de la loi du 21 février 1985 relative à la réforme du révisorat d'entreprises (art. 96 du texte adopté) 467
2) Amendement tendant à introduire des articles 66*bis* à 66*quater* (nouveaux) dans le projet de loi: modification de la loi du 17 juillet 1989 sur les groupements d'intérêt économique (art. 98, 102 et 103 du texte adopté) . . . 470
3) Amendement tendant à introduire des articles 66*bis* à 66*septies* (nouveaux) dans le projet de loi (art. 104 à 109 du texte adopté) 474
4) Amendement tendant à introduire des articles 66*octies* à 66*decies* dans le projet de loi (art. 97, 99 et 100 du texte adopté) 474
5) Amendement tendant à introduire un article 66*undecies* dans le projet de loi (art. 101 du texte adopté) 474
Article 67 (art. 110 du texte adopté) . . 474
Codification 474
1. Premier échange de vues 474
2. Audition de M. Duplat 479
A. Exposé de M. Duplat 479
B. Échange de vues 480
3. Audition de M. Gelders 481
A. Exposé de M. Gelders 481
B. Échange de vues 491
4. Suite de la discussion de l'article . 495
Article 68 (art. 111 du texte adopté) . . 496
Disposition transitoire 496
Article 68*bis* (nouveau) (art. 112 du texte adopté) 498
Article 69 (art. 113 du texte adopté) . . 498
Entrée en vigueur 498

	Blz.
Eindstemming	500
Concordantietabel	502

	Pages
Vote final	500
Tableau de concordance	502