

Chambre des Représentants de Belgique

SESSION ORDINAIRE 1993-1994 (*)

8 DÉCEMBRE 1993

PROPOSITION DE LOI

**modifiant les lois sur
les sociétés commerciales
coordonnées le 30 novembre 1935**

AMENDEMENTS

N° 100 DE M. THISSEN

(Sous-amendement à l'amendement n° 98, Doc. n° 1005/13)

Art. 9

1) Au point 1), au premier alinéa du § 2 proposé, à l'antépénultième ligne, entre les mots « évaluation motivée » et les mots « du préjudice » insérer les mots « le cas échéant ».

2) Insérer un point 1bis, libellé comme suit :

« 1bis) Insérer un § 2bis (nouveau) libellé comme suit :

« § 2bis. — Lorsque le conseil d'administration dans une société qui a désigné un commissaire-réviseur est appelé à prendre une décision dans une matière où il ne peut ignorer qu'un actionnaire a un intérêt financier direct ou indirect, celui-ci charge le commissaire-réviseur ou à défaut, un réviseur d'entreprises désigné par le conseil ou un expert-comptable désigné de la même manière et inscrit au tableau des experts-comptables externes de l'Institut des Experts-Comptables, de procéder à une évaluation motivée, le cas échéant, du préjudice né d'un traitement

Voir :

- 1005 - 92 / 93 :

— N° 1 : Proposition de loi de Mme Merckx-Van Goey et consorts.

— N° 2 à 14 : Amendements.

(*) Troisième session de la 48^e législature.

Belgische Kamer van Volksvertegenwoordigers

GEWONE ZITTING 1993-1994 (*)

8 DECEMBER 1993

WETSVOORSTEL

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

AMENDEMENTEN

N° 100 VAN DE HEER THISSEN

(Subamendement op amendement n° 98, Stuk n° 1005/13)

Art. 9

1) In 1), in de voorgestelde § 2, eerste lid, de woorden « met een gemotiveerde beoordeling » vervangen door de woorden « met een in voorkomend geval gemotiveerde beoordeling ».

2) Een 1bis invoegen, luidend als volgt :

« 1bis) Een § 2bis invoegen, luidend als volgt :

« § 2bis. — Wanneer de raad van bestuur van een vennootschap die een commissaris-revisor heeft aangesteld, een besluit moet nemen in een aangelegenheid waarbij een aandeelhouder onmiskenbaar een direct of indirect financieel belang heeft, belast die raad de commissaris-revisor of, bij ontstentenis daarvan, een door de raad aangewezen bedrijfsrevisor of een op dezelfde wijze aangewezen accountant die is ingeschreven op het tableau van de externe accountants van het Instituut der Accountants, met een in voorkomend geval gemotiveerde beoordeling van de

Zie :

- 1005 - 92 / 93 :

— N° 1 : Wetsvoorstel van mevrouw Merckx-Van Goey c.s.

— N° 2 tot 14 : Amendementen.

(*) Derde zitting van de 48^e zittingsperiode.

différencié des actionnaires dans le cadre de l'opération envisagée.

A la lumière de ces rapports respectifs, les conseils d'administration respectifs délibèrent et votent sur l'opération proposée.

Le recours à la procédure visée au présent paragraphe est mentionné au procès-verbal de la réunion desdits conseils d'administration.

Les rapports annuels respectifs des sociétés, visés à l'article 77, 4^{ème} alinéa, mentionnent : la nature de l'opération visée au 1^{er} alinéa, la décision du conseil et si elle était différente de la décision du conseil, les conclusions du rapport visé au 1^{er} alinéa du présent paragraphe. »

3) Au point 3, dans le § 6 proposé, à la première ligne, remplacer les mots « paragraphes 1^{er} et 2 » par les mots « paragraphes 1^{er}, 2 et 2bis ».

JUSTIFICATION

Le présent sous-amendement s'inscrit dans le cadre de l'article 9 tel qu'il est proposé par l'amendement n° 58.

Il vise cependant à préciser le champ d'application du § 2 de l'article 9 tel que proposé par l'amendement n° 58 et ce, notamment suite aux discussions liées à cet amendement et aux amendements n° 54 et 56.

L'amendement n° 58 comporte un double objet : il modifie le conflit d'intérêts personnels tel qu'il a été instauré par la loi du 18 juillet 1991 et il soumet à une procédure nouvelle les opérations effectuées entre sociétés d'un même groupe.

En matière de conflit personnel, l'amendement précité clarifie le régime actuel en limitant celui-ci aux conflits présentant un intérêt financier personnel, direct ou indirect et ce, à l'instar des amendements n° 54 et 56.

Le présent sous-amendement ne modifie en rien le régime instauré par le § 1^{er}.

Il faut cependant souligner que dans le cadre du § 1^{er} le cumul des qualités d'administrateur et d'actionnaire doit conduire au respect de la procédure prévue si l'opération donne à un administrateur, voire un actionnaire, un intérêt financier différent de celui de l'ensemble des actionnaires.

Il s'agit de l'objet du § 3 qui doit être pris en considération.

En matière de réglementation des opérations intragroupes, l'amendement n° 58 innove et rencontre de nouvelles situations.

Il s'inscrit notamment dans le cadre de l'article 5 de l'arrêté n° 64 du 10 novembre 1967 organisant le statut des sociétés à portefeuille qui n'a sans doute pas donné tous les résultats escomptés et notamment la protection des actionnaires minoritaires.

Ainsi l'hypothèse visée tend à objectiver certaines décisions prises à l'initiative d'une société mère à l'égard d'une filiale à laquelle participent aussi des actionnaires minoritaires : on demande, par exemple, à une société filiale qui dispose d'une certaine liquidité de racheter les titres déte-

schade die is ontstaan ten gevolge van de verschillende behandeling van de aandeelhouders in het raam van de beoogde verrichting.

In het licht van de respectieve verslagen beraadslagen en stemmen de respectieve raden van bestuur over de voorgestelde verrichting.

De naleving van de in deze paragraaf bedoelde procedure wordt vermeld in de notulen van de vergadering van de onderscheiden raden van bestuur.

De respectieve jaarverslagen van de vennootschappen bedoeld in artikel 77, vierde lid, vermelden : de aard van de in het eerste lid bedoelde verrichting, het besluit van de raad en, indien dit verschillend was van de besluiten van de andere raden, de conclusies van het in het eerste lid van deze paragraaf bedoelde verslag. »

3) In 3), in de voorgestelde § 6, eerste regel, de woorden « van de §§ 1 en 2 » vervangen door de woorden « van de §§ 1, 2 en 2bis ».

VERANTWOORDING

Dit subamendement past in het raam van artikel 9, zoals het wordt voorgesteld in amendement n° 58.

Het strekt er evenwel toe het toepassingsgebied van § 2 van artikel 9 te verduidelijken, zoals dit werd voorgesteld in amendement n° 58 en zulks, met name ingevolge de bespreking van dit amendement en van de amendementen n° 54 en 56.

Amendement n° 58 heeft een tweevoudig doel : het versoepelt de regeling van de belangenconflicten, zoals die werd ingesteld bij de wet van 18 juli 1991, en het stelt een nieuwe procedure in voor de verrichtingen tussen vennootschappen van een zelfde groep.

Inzake belangenconflicten brengt voornoemd amendement meer helderheid in de huidige regeling doordat het deze beperkt tot de conflicten waarmee een direct of indirect persoonlijk financieel belang gemoeid is, zoals reeds bepaald is in de amendementen n° 54 en 56.

Het onderhavige subamendement brengt geen wijziging aan in de door de eerste paragraaf ingestelde regeling.

Er zij echter aangestipt dat, in het raam van § 1, het samengaan van de hoedanigheid van bestuurder en aandeelhouder moet leiden tot het naleven van de vastgestelde procedure indien de verrichting aan de bestuurder of zelfs aan een aandeelhouder, een persoonlijk financieel belang oplevert dat verschilt van het belang van het geheel van de aandeelhouders.

Er moet rekening gehouden worden met het doel van § 3.

Inzake de regeling van intragroepsverrichtingen brengt amendement n° 58 vernieuwingen aan en komt het tegemoet aan nieuwe situaties.

Inzonderheid vindt het amendement zijn plaats binnen het kader van artikel 5 van het koninklijk besluit n° 64 van 10 november 1967 tot regeling van het statuut van de portefeuille-maatschappijen, dat wellicht niet heeft geleid tot alle verhoopte resultaten, inzonderheid de bescherming van de minderheidsaandeelhouders.

Bedoeling is een objectieve voorstelling te krijgen van bepaalde besluiten die op initiatief van een moedermaatschappij worden genomen ten aanzien van een dochteronderneming waarin tevens minderheidsaandeelhouders participeren. Zo kan een dochteronderneming die over be-

nus par la société mère au sein d'une filiale pour accroître les liquidités de la société mère; l'opération est intra-groupe, elle ne conduit pas nécessairement à un préjudice mais dans la mesure où il y a un traitement différencié d'actionnaires, il faut entourer l'opération de certaines conditions.

Le présent sous-amendement vise à préciser le champ d'application et la procédure de résolution de conflits au sein de groupe de sociétés et donc se limite essentiellement au § 2 de l'amendement n° 58.

Par rapport au § 2 de l'amendement n° 58, il existe plusieurs modifications.

Premièrement, à la différence de l'amendement n° 58, le § 2 nouveau tel que présenté par le sous-amendement prévoit une procédure propre et ne renvoie pas simplement aux mécanismes prévus au § 1^{er}.

L'opération visée au § 1^{er} de l'amendement n° 58 n'est pas identique à l'opération visée au § 2 qui est relatif notamment aux relations intra-groupe.

Ainsi, lorsqu'il y a une opération conclue entre deux sociétés d'un même groupe, les conseils d'administration respectifs chargent des experts de procéder à une évaluation motivée du préjudice né d'un traitement différencié des actionnaires dans le cadre de l'opération envisagée.

Le préjudice qui a été examiné par le réviseur ou l'expert-comptable doit être compris comme un préjudice né d'un traitement différencié des actionnaires. Le fait de conclure une opération avec un actionnaire n'est pas critiquable en soi, il faut cependant éclairer les conseils respectifs sur les conditions de l'opération par rapport aux conditions du marché s'il y a un préjudice né d'un traitement différencié.

Le traitement différencié doit conduire à un préjudice pour les autres actionnaires. Dans l'hypothèse inverse, il n'y a pas lieu d'appliquer la procédure. Le même raisonnement est valable pour le § 3.

Il ne s'agit donc pas du préjudice pouvant être défini comme étant la lésion d'un intérêt légitime moral ou matériel représentant un degré de stabilité tel qu'il a été défini notamment par la jurisprudence.

A la lumière de ces rapports, les conseils respectifs délibèrent et votent.

Il n'y a donc pas d'abstention à la délibération dans l'hypothèse des opérations intra-groupe.

La procédure visée au § 2 nouveau tel que proposé par le sous-amendement est mentionnée au procès-verbal de la réunion des conseils respectifs.

De plus, on impose à l'instar du § 1^{er} de l'amendement n° 58, l'information de l'assemblée générale, une fois l'an, par le biais du rapport de gestion.

Deuxièmement, à la différence de l'amendement n° 58, le § 2 (nouveau) du sous-amendement ne vise que les sociétés intragroupe dont l'une au moins est une société ayant fait ou faisant publiquement appel à l'épargne.

Troisièmement, l'amendement proposé supprime le *lettera b)* du § 2 de l'amendement n° 58. En effet, l'hypothèse visée par le *lettera b)* est rencontrée dans le cadre du sous-amendement.

paalde liquide middelen beschikt, worden verzocht de effecten die de moedermaatschappij in een andere dochteronderneming bezit, terug te kopen teneinde de liquide middelen van de moedermaatschappij te verhogen. Dat is een intragroepsverrichting die niet noodzakelijk iemand nadeel berokkent; toch moeten aan die verrichting een aantal voorwaarden worden gekoppeld omdat het om een verschillende behandeling van aandeelhouders gaat.

Dit subamendement strekt ertoe het toepassingsgebied en de procedure van de conflictenregeling binnen een vennootschapsgroep te verduidelijken en beperkt zich dus in hoofdzaak tot § 2 van amendement n° 58.

In § 2 van dit amendement n° 58 worden verschillende wijzigingen aangebracht.

In de eerste plaats, en anders dan in amendement n° 58, voorziet de nieuwe § 2, zoals voorgesteld in het subamendement, in een eigen procedure in plaats van enkel te verwijzen naar de mechanismen van § 1.

De verrichting bedoeld in § 1 van amendement n° 58 is niet dezelfde als de verrichting bedoeld in § 2, die meer bepaald de verhoudingen binnen een groep betreft.

Wanneer aldus een verrichting tot stand komt, gesloten tussen twee vennootschappen van eenzelfde groep, belasten de respectieve raden van bestuur deskundigen met een gemotiveerde beoordeling van de schade die is ontstaan ten gevolge van de verschillende behandeling van de aandeelhouders in het raam van de beoogde verrichting.

Onder de schade die wordt onderzocht door de revisor of de accountant, moet worden verstaan de schade die is ontstaan uit de verschillende behandeling van de aandeelhouders. Het aangaan van een verrichting met een aandeelhouder is op zich niet aanvechtbaar. Wel dienen de respectieve raden van bestuur ingelicht te worden over de voorwaarden van de verrichting ten opzichte van de heersende marktvoorwaarden, indien de verschillende behandeling schade doet ontstaan.

De verschillende behandeling moet de andere aandeelhouders in dat geval schade toebrengen. Zo niet, dan behoeft de procedure niet toegepast. Dezelfde redenering geldt voor § 3.

Het gaat derhalve niet om de schade die kan worden omschreven als de aantasting van een rechtmatig moreel of materieel belang dat een graad van stabiliteit vertegenwoordigt, zoals die met name door de rechtspraak is gedefinieerd.

De respectieve raden beraadslagen en stemmen in het licht van deze verslagen.

Er is dus geen sprake van onthouding bij de beraadslaging als het om een verrichting binnen een groep gaat.

Van de naleving van de procedure bepaald in de nieuwe § 2, zoals voorgesteld in het subamendement, wordt melding gemaakt in de notulen van de vergaderingen van de respectieve raden.

Daarenboven wordt, zoals in § 1 van amendement n° 58, de verplichting opgelegd om eenmaal per jaar de algemene vergadering hiervan op de hoogte te brengen door middel van het jaarverslag.

Ten tweede, en anders dan in amendement n° 58, beoogt de nieuwe § 2 van het subamendement slechts de vennootschappen binnen een groep waarvan ten minste één vennootschap een openbaar beroep op de beleggers doet of heeft gedaan.

Ten derde schrapt het voorgestelde amendement *letter b)* in § 2 van amendement n° 58. Het subamendement komt immers tegemoet aan de hypothese bedoeld in *letter b)*.

Enfin, le sous-amendement vise à l'instar de l'amendement n° 56, de ne pas faire appliquer les paragraphes 1 et 2 lorsque cela concerne une opération habituelle conclue aux conditions et sous les garanties normalement exigées par la société pour les opérations de même nature.

Le paragraphe 3 (*nouveau*) vise à réglementer ce qui était prévu notamment à l'amendement n° 54 tout en indiquant que les rapports des experts n'interviennent que si l'opération conduit à un préjudice né d'un traitement différencié des actionnaires dans le cadre de l'opération envisagée.

Enfin, on signalera que le présent amendement fait référence à la notion de sociétés qui ont désigné un commissaire-réviseur et ce, pour uniformiser les champs d'application des sociétés visées.

Le présent sous-amendement s'inscrit donc dans la problématique du traitement des conflits qui peuvent naître à l'occasion d'une transaction soit intra-groupe soit avec un actionnaire et la règle veut que l'on ne peut pas à l'occasion de ces actions favoriser une personne si elle est soit administrateur soit actionnaire de la société sans passer par une procédure adéquate.

R. THISSEN

N°101 DE M. KNOOPS

Art. 9quinquies (*nouveau*)

Insérer un article 9quinquies (*nouveau*), libellé comme suit :

« Art. 9quinquies. — *L'article 67 des mêmes lois coordonnées est complété par les alinéas suivants :*

« *Les décisions du conseil d'administration peuvent être prises, si les statuts l'autorisent, par consentement unanime des administrateurs, exprimé par écrit.*

Il ne pourra cependant pas être recouru à cette procédure pour l'arrêt des comptes annuels, l'utilisation du capital autorisé ou tout autre cas que les statuts entendraient excepter. »

E. KNOOPS

Evenals amendement n° 56 strekt het subamendement er ten slotte toe de §§ 1 en 2 geen toepassing te laten vinden wanneer het gebruikelijke verrichtingen betreft die tot stand worden gebracht onder de voorwaarden en met de waarborgen die de vennootschap normalerwijze voor gelijkaardige verrichtingen eist.

De nieuwe § 3 wil een regelgeving instellen voor wat met name amendement n° 54 in uitzicht stelt. Tevens wordt vermeld dat er slechts een verslag van deskundigen komt wanneer de verrichting schade toebrengt ten gevolge van een verschillende behandeling van de aandeelhouders in het raam van de bedoelde verrichting.

Ter afronding zij aangestipt dat dit amendement verwijst naar vennootschappen die een commissaris-revisor hebben aangesteld, teneinde het toepassingsgebied voor de betrokken vennootschappen eenvormig te maken.

Dit subamendement wil dus een regeling tot stand brengen voor geschillen die kunnen ontstaan naar aanleiding van een verrichting binnen de groep zelf dan wel met een aandeelhouder. In de regel mag iemand die bestuurder of aandeelhouder is, bij dergelijke verrichtingen niet worden bevoordeeld zonder een passende procedure in acht te nemen.

N° 101 VAN DE HEER KNOOPS

Art. 9quinquies (*nieuw*)

Een artikel 9quinquies (*nieuw*) invoegen, luidend als volgt :

« Art. 9quinquies. — *Artikel 67 van dezelfde gecoördineerde wetten wordt aangevuld met de volgende leden :*

« *Indien de statuten in die mogelijkheid voorzien, kunnen de besluiten van de raad van bestuur worden genomen bij eenparig schriftelijk akkoord van de bestuurders.*

Die procedure kan echter niet worden gevolgd voor de vaststelling van de jaarrekening, de uitvoering van het besluit in verband met het toegestane kapitaal of in elk ander geval dat door de statuten is uitgesloten. »