

Chambre des Représentants de Belgique

SESSION ORDINAIRE 1990-1991

24 JUILLET 1991

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**

AMENDEMENT

N° 14 DE M. DE CLERCK

Art. 6bis (nouveau)

**Insérer un article 6bis (nouveau), libellé
comme suit :**

« Art. 6bis. — *Un article 190ter, libellé comme
suit, est inséré dans les mêmes lois coordonnées :*

« Art. 190ter. — § 1^{er}. *L'actionnaire lésé dans
ses droits ou ses intérêts par le comportement d'un ou
plusieurs actionnaires, au point qu'on ne puisse plus
raisonnablement exiger de sa part qu'il demeure ac-
tionnaire, peut intenter une action en justice contre les
autres actionnaires afin d'obtenir le rachat de ses
actions.*

*Un ou plusieurs actionnaires détenant séparément
ou conjointement des actions représentant au moins
30 % du capital investi peuvent exiger en justice d'un
actionnaire dont le comportement nuit aux intérêts de
la société au point de ne plus pouvoir être raisonna-
blement toléré en tant qu'actionnaire qu'il cède ses
actions aux demandeurs.*

Voir :

- 1214 - 89 / 90 :

- N° 1 : Projet de loi.
- N° 2 : Amendements.
- N° 3 : Avis du Conseil d'Etat.
- N° 4 : Amendements.

Belgische Kamer van Volksvertegenwoordigers

GEWONE ZITTING 1990-1991

24 JULI 1991

WETSONTWERP

**tot wijziging, wat de fusies en
splitsingen van vennootschappen
betreft, van de wetten op de
handelsvennootschappen,
gecoördineerd op 30 november 1935**

AMENDEMENT

N° 14 VAN DE HEER DE CLERCK

Art. 6bis (nieuw)

**Een artikel 6bis (nieuw) invoegen, luidend
als volgt :**

« Art. 6bis. — *In dezelfde gecoördineerde wetten
wordt een artikel 190ter ingevoegd luidend als volgt :*

Art. 190ter. — § 1. *Een aandeelhouder die door
de gedragingen van één of meer aandeelhouders zoda-
nig in zijn rechten of belangen wordt geschaad dat
men in redelijkheid niet kan vergen dat hij verder
aandeelhouder blijft, kan van die medeaandeelhou-
ders in rechte vorderen dat zijn aandelen worden
overgenomen.*

*Eén of meer aandeelhouders, die alleen of geza-
menlijk aandelen bezitten die ten minste 30 % van het
geplaatste kapitaal vertegenwoordigen, kunnen van
een aandeelhouder die door zijn gedragingen de be-
langen van de vennootschap op zo'n ernstige wijze
schendt dat hij in redelijkheid niet langer als aan-
deelhouder kan worden geduld, in rechte vorderen
dat hij zijn aandelen aan de eisers overdraagt.*

Zie :

- 1214 - 89 / 90 :

- N° 1 : Wetsontwerp.
- N° 2 : Amendementen.
- N° 3 : Advies Raad van State.
- N° 4 : Amendementen.

§ 2. *L'action est introduite auprès du président du tribunal de commerce du siège de la société, siégeant comme en référé.*

§ 3. *Si le juge déclare fondée l'action intentée sur la base du § 1^{er} et que les parties ne peuvent s'accorder sur le prix des actions, il désigne un ou plusieurs experts qui le conseillent sur la valeur réelle des actions à céder.*

Les experts agissent conformément aux articles 962 e.s. du Code judiciaire.

Ils accomplissent leur mission dans les deux mois de leur désignation par le juge.

Le cas échéant, le juge peut ordonner la suspension de tous les droits liés aux actions à transférer.

§ 4. *Le juge fixe le prix et les modalités du transfert et du paiement dans le mois du dépôt au greffe du rapport d'expertise définitif.*

§ 5. *La reprise s'effectue au pro rata du nombre d'actions détenues par chacun, à moins qu'un droit de préemption soit prévu dans les statuts ou qu'il en ait été convenu autrement.*

§ 6. *Si les statuts ou une convention conclue entre les actionnaires prévoient un droit de préemption, les actions à transférer peuvent être achetées par les actionnaires qui y sont autorisés en vertu des statuts ou de la convention susvisée, au prix fixé conformément au § 4.*

§ 7. *L'actionnaire dont les actions sont transférées en vertu du § 1^{er}, premier alinéa, a le droit de réclamer la dissolution de la société s'il n'obtient pas paiement du prix fixé par le juge.*

§ 8. *Le présent article s'applique aux sociétés de personnes à responsabilité limitée et aux sociétés anonymes ne faisant pas ou n'ayant pas fait publiquement appel à l'épargne.*

§ 9. *Les actions intentées en vertu du présent article ne sont pas recevables si les statuts ou une convention conclue entre les actionnaires prévoient une procédure pour le règlement des litiges entre les actionnaires, à moins que cette procédure s'avère inopérante. »*

JUSTIFICATION

Le droit belge actuel n'offre aux actionnaires minoritaires qu'un nombre restreint de moyens pour faire valoir leurs droits et intérêts. C'est ainsi qu'ils ont le droit de convoquer l'assemblée générale à condition qu'ils représentent 20 % du capital social. A l'occasion de l'assemblée générale annuelle, l'actionnaire minoritaire peut exprimer son point de vue, examiner les informations qui lui sont fournies et interroger les administrateurs et les commissaires au sujet du rapport annuel et des points figurant à l'ordre du jour.

L'action minoritaire, qui fut supprimée en 1913, a récemment été rétablie pour les SA et les SPRL. Les actionnaires minoritaires qui détiennent des titres représentant

§ 2. *De vordering wordt ingesteld bij de voorzitter van de rechtbank van koophandel waar de zetel van de vennootschap is gevestigd, zetelend zoals in kort geding.*

§ 3. *Indien de rechter de op grond van § 1 ingestelde vordering gegrond verklaart, en de partijen het niet eens zijn over de prijs van de aandelen, benoemt hij één of meer deskundigen, die hem over de reële waarde van de over te dragen aandelen adviseren.*

De deskundigen handelen overeenkomstig artikel 962 e.v. van het Gerechtelijk Wetboek.

Zij voeren hun opdracht uit binnen de twee maanden nadat zij door de rechter zijn aangesteld.

In voorkomend geval kan de rechter bevelen dat alle rechten, verbonden aan de over te dragen aandelen, worden geschorst.

§ 4. *De rechter stelt de prijs en de modaliteiten van de levering en betaling vast binnen een maand nadat het definitief deskundigenverslag ter griffie is neergelegd.*

§ 5. *De overname geschiedt naar evenredigheid van ieders aandelenbezit, tenzij een recht van verkoop is voorzien of anders werd overeengekomen.*

§ 6. *Indien de statuten of een aandeelhoudersovereenkomst een recht van voorkoop voorzien, kunnen de over te dragen aandelen, tegen de overeenkomstig § 4 bepaalde prijs, worden aangekocht door de aandeelhouders die daarop krachtens de statuten of de aandeelhoudersovereenkomst aanspraak kunnen maken.*

§ 7. *De aandeelhouder, wiens aandelen op grond van § 1, eerste lid, worden overgedragen, is gerechtigd de ontbinding van de vennootschap te vorderen, wanneer de prijs niet wordt betaald zoals door de rechter vastgesteld.*

§ 8. *Dit artikel is van toepassing op de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid en op de naamloze vennootschappen die geen publiek beroep op het spaarwezen doen of hebben gedaan.*

§ 9. *De op grond van dit artikel ingestelde vorderingen zijn niet ontvankelijk indien de statuten of een aandeelhoudersovereenkomst een regeling bevatten voor de oplossing van geschillen tussen aandeelhouders, tenzij gebleken is dat met toepassing van deze regeling geen oplossing kan worden verkregen. »*

VERANTWOORDING

In het huidige Belgische recht beschikken de minderheidsaandeelhouders slechts over een beperkt aantal middelen om hun rechten en belangen te laten gelden. Zo hebben zij het recht de algemene vergadering bijeen te roepen, op voorwaarde dat ze 20 % van het maatschappelijk kapitaal vergenwoordigen. Ter gelegenheid van de jaarlijkse algemene vergadering kan de minderheidsaandeelhouder zijn stem laten horen, de informatie raadplegen die hem naar aanleiding daarvan ter beschikking wordt gesteld en de bestuurders en commissarissen onderwerpen over het jaarverslag of de agendapunten.

Recentelijk werd de minderheidsvordering, die in 1913 werd afgeschaft, opnieuw ingevoerd voor de NV's en BVBA's. Minderheidsaandeelhouders die effecten bezitten

au moins 1 % (dans une SA) ou 10 % (dans une SPRL) des droits de vote peuvent intenter, pour les compte de la société, une action sociale contre les administrateurs (*nouveaux articles 66bis à 66quater, nouvel article 132bis*).

Le droit belge ne comporte cependant pas encore de véritable règlement en ce qui concerne la résolution de conflits internes et ce, contrairement aux droits néerlandais, suisses et allemands.

Les conflits internes entre actionnaires se produisent avec le plus d'acuité dans les PME, dont la structure a le plus souvent un caractère familial. Il n'est pas rare que des litiges surgissent entre les actionnaires ordinaires et ceux qui s'occupent de la gestion, ce qui entrave considérablement le processus de décision. Il n'est pas rare non plus que de tels problèmes entraînent finalement la reprise de la société par des tiers.

Quelques adaptations ont récemment été apportées au règlement régissant les opérations du Fonds de participation (arrêté ministériel du 1^{er} juillet 1991, *Moniteur belge* du 5 juillet 1991) en ce qui concerne le financement de la transmission d'entreprises.

Il conviendrait de profiter de ce que d'importantes modifications sont apportées aux lois sur les sociétés commerciales en ce qui concerne la réglementation en matière de fusions et de scissions, pour inscrire dans la loi le règlement des litiges.

Cet amendement vise d'une part à permettre à l'actionnaire qui s'estime gravement lésé par tous les autres actionnaires ou par certains d'entre eux d'intenter une action en justice contre les autres actionnaires afin d'obtenir le rachat de ses actions (*reprise forcée*) et ce, au prorata du nombre d'actions que détient chacun de ces défendeurs.

Par ailleurs, l'actionnaire qui, par son comportement, que ce soit ou non en qualité d'actionnaire, lèse gravement les intérêts de la société, peut être obligé par d'autres actionnaires à leur céder ses actions contre paiement (*cession forcée*). Il est toutefois nécessaire, à cet effet, que les actionnaires requérants détiennent séparément ou conjointement des actions représentant au moins 30 % du capital investi; il ne doit cependant exister entre les actionnaires requérants aucun lien autre que celui qui les unit dans leur action conjointe en justice. L'action peut donc également être intentée contre un actionnaire majoritaire.

Cette procédure de règlement ne doit en tout état de cause être considérée que comme un *remède ultime* qui ne serait appliqué qu'à des conflits entre actionnaires ne pouvant être réglés à l'amiable.

C'est la raison pour laquelle il a été fait en sorte que l'on ne puisse recourir trop aisément à cette procédure. Par ailleurs, les conditions imposées n'étant pas trop strictes, la procédure de règlement peut également être appliquée dans des sociétés familiales.

L'action en transfert ou en reprise est soumise au président du tribunal de commerce statuant en référé.

Le droit de vote afférent aux actions à transférer peut être suspendu au cours de la procédure.

Il faut souligner que, durant cette période, tant les experts désignés que le juge compétent sont tenus de respecter certains délais.

Le reprise est proportionnelle au portefeuille d'actions de chacun des actionnaires, sauf si les statuts ou une convention entre actionnaires prévoient un droit de préemption ou s'il en a été convenu autrement entre les

die ten minste 1 % (in een NV) of 10 % (in een BVBA) van de stemrechten vertegenwoordigen of ten minste 50 miljoen frank waard zijn, kunnen voor rekening van de vennootschap tegen de bestuurders een vennootschapsvordering instellen (*nieuwe artt. 66bis tot 66quater, nieuw artikel 132bis*).

Een echte regeling voor het oplossen van interne geschillen kent het Belgische recht evenwel nog niet, dit in tegenstelling tot het Nederlandse, Zwitserse en Duitse recht.

Interne conflicten tussen aandeelhouders stellen zich het scherpst bij de KMO's, die voor een groot gedeelte op familiale structuren gebaseerd zijn. Niet zelden ontstaan geschillen tussen de gewone aandeelhouders en zij die zich met het management inlaten, waardoor het beslissingsproces aanzienlijk wordt bemoeilijkt. Niet zelden leiden dergelijke problemen uiteindelijk tot een overname in vreemde handen.

Recentelijk werden enkele aanpassingen voorzien in het reglement van de verrichtingen van het Participatiefonds (ministerieel besluit van 1 juli 1991, *Belgisch Staatsblad* van 5 juli 1991) met betrekking tot de financiering van de overdracht van ondernemingen.

Nu ook belangrijke wijzigingen worden aangebracht aan de wet op de handelsvennootschappen, met name de regeling inzake fusies en splitsingen, is dit een gelegenheid bij uitstek om ook de geschillenregeling wettelijk te regelen.

In dit amendement wordt enerzijds voorzien dat de aandeelhouder die zich door alle andere of welbepaalde aandeelhouders ernstig gedwarsboemd voelt, de mogelijkheid krijgt om in rechte van de andere aandeelhouders te vorderen dat zij zijn aandelen tegen betaling overnemen (*gedwongen overname*), en dit in verhouding tot het aantal aandelen dat elk van deze verweerders reeds bezit.

Anderzijds kunnen aandeelhouders van een welbepaalde aandeelhouder die door zijn gedragingen — al dan niet in de hoedanigheid van aandeelhouder — het belang van de vennootschap ernstig schaadt, vorderen dat hij zijn aandelen tegen betaling aan hen overdraagt (*gedwongen overdracht*). Daartoe is evenwel vereist dat de aandeelhouders-eisers alleen of gezamenlijk aandelen bezitten die ten minste 30 % van het geplaatste kapitaal vertegenwoordigen; tussen de eisende aandeelhouders moet evenwel geen andere band bestaan dan het feit gezamenlijk in rechte op te treden. De vordering kan dus ook tegen een meerderheidsaandeelhouder worden ingesteld.

Het is alleszins de bedoeling deze geschillenregeling slechts als een *ultiem remedium* te beschouwen en ze slechts als techniek aan te bieden wanneer tegenstellingen tussen aandeelhouders niet in der minne op te lossen zijn.

Daarom wordt de toegang tot de procedure niet al te gemakkelijk gemaakt. Anderzijds worden de eisen niet al te hoog gesteld, zodat de regeling ook in familiale vennootschappen kan worden gehanteerd.

De vordering tot overdracht of overname wordt voorgelegd aan de voorzitter van de rechtbank van koophandel, zetelend zoals in kort geding.

Tijdens de procedure kan het stemrecht, verbonden aan de over te dragen aandelen, worden geschorst.

Op te merken is dat in deze periode zowel de aangestelde deskundigen als de bevoegde rechter aan bepaalde termijnen zijn gebonden.

De overname geschiedt naar evenredigheid van ieders aandelenbezit, tenzij in de statuten of een aandeelhoudersovereenkomst een recht van voorkoop is voorzien of anderszins wordt overeengekomen onder de betrokken aandeelhou-

actionnaires intéressés. Si les statuts ou une convention entre actionnaires prévoient un droit de préemption, les actionnaires disposent du délai convenu, qui peut être de trois mois au maximum, pour racheter les actions au prix fixé par l'expert.

Une réglementation analogue figure dans la législation néerlandaise (art. 335 e.s. de la NBW), étant entendu que cette procédure est plus compliquée et est dès lors plus dissuasive.

Le principe de l'« Ausschluss » est également inscrit dans la législation allemande pour les actionnaires de la société en nom collectif et de la société en commandite; la législation suisse prévoit une procédure identique pour les sociétés à responsabilité limitée.

La réglementation proposée diffère de la réglementation sur le rachat en ce qu'elle suppose l'existence d'un conflit au sein de la société, un comportement préjudiciable d'un ou plusieurs des actionnaires, sans que ceux qui demandent le transfert doivent nécessairement détenir la plupart des actions.

Par ailleurs, la réglementation en matière de litiges permet aussi à un actionnaire de faire reprendre ses actions et de quitter la société sans devoir en requérir la dissolution. »

ders. Is een voorkooprecht voorzien in de statuten of een aandeelhoudersovereenkomst, dan beschikken de aandeelhouders over de overeengekomen duur, die maximum drie maanden kan bedragen, om de aandelen aan de door de deskundige vastgestelde prijs over te kopen.

Een soortgelijke regeling vinden wij eveneens terug in de Nederlandse wetgeving (art. 335 e.v. NBW), weze het dat deze procedure ingewikkelder is en derhalve een meer ontradende functie heeft.

Ook in de Duitse wetgeving vindt men voor de aandeelhouders van de vennootschap onder firma naam en de commanditaire vennootschap het principe van de « Ausschluss » terug; de Zwitserse wetgeving kent eenzelfde procedure voor vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid.

De voorgestelde regeling verschilt hierin van de zogenaamde « uitkoopregeling » dat ze in wezen een conflict binnen de vennootschap veronderstelt, een hinderlijk gedrag van één of meer aandeelhouders, zonder dat zij die de overdracht vragen noodzakelijkerwijze de overgrote meerderheid van de aandelen moeten bezitten.

Anderzijds opent de geschillenregeling ook de mogelijkheid dat een aandeelhouder zijn aandelen doet overnemen, en de vennootschap kan verlaten, zonder de ontbinding ervan te moeten vorderen ».

S. DE CLERCK