

Chambre des Représentants de Belgique

SESSION ORDINAIRE 1990-1991

26 SEPTEMBRE 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**

AMENDEMENTS

N° 15 DE M. DE CLERCK ET CONSORTS

Article 1^{er}

A l'article 174/2, § 2, proposé, remplacer le point g) par la disposition suivante :

« g) « les émoluments spéciaux attribués le cas échéant aux commissaires-réviseurs ou les émoluments attribués aux réviseurs d'entreprises ou aux experts-comptables inscrits au tableau des experts-comptables externes de l'Institut des Experts Comptables chargés de la rédaction du rapport prévu à l'article 174/3 ». »

JUSTIFICATION

A plusieurs reprises, le projet de loi prévoit l'intervention obligatoire du commissaire-réviseur de la société ou, pour les sociétés qui n'ont pas dû en nommer, d'un réviseur d'entreprises désigné par l'organe de gestion de la société en cause.

Cette intervention se justifie par la nécessité de garantir, tant aux actionnaires/associés des sociétés appelées à fusionner ou à se scinder qu'aux tiers intéressés, le caractè-

Voir :

- 1214 - 89 / 90 :

- N° 1 : Projet de loi.
- N° 2 : Amendements.
- N° 3 : Avis du Conseil d'Etat.
- N° 4 et 5 : Amendements.

Belgische Kamer van Volksvertegenwoordigers

GEWONE ZITTING 1990-1991

26 SEPTEMBER 1991

WETSONTWERP

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

AMENDEMENTEN

N° 15 VAN DE HEER DE CLERCK c.s.

Artikel 1

In het voorgestelde artikel 174/2, § 2, het punt g) vervangen door de volgende bepaling :

« g) de bijzondere bezoldiging die in voorkomend geval wordt toegekend aan de commissarissen-revisoren of de bezoldiging toegekend aan de bedrijfsrevisoren of aan de accountants ingeschreven in het register der externe accountants van het Instituut der Accountants die belast zijn met het in artikel 174/3 bedoelde verslag ».

VERANTWOORDING

Herhaaldelijk voorziet het ontwerp in de verplichte tussenkomst van de commissaris-revisor van de vennootschap of, voor de vennootschappen die er geen hebben moeten benoemen, van een bedrijfsrevisor aangeduid door het bestuursorgaan van de vennootschap.

Deze tussenkomst is gerechtvaardigd door de noodzaak om de aandeelhouders/vennoten van de te fusioneren of te splitsen vennootschap(pen) voldoende zekerheid te bieden

Zie :

- 1214 - 89 / 90 :

- N° 1 : Wetsontwerp.
- N° 2 : Amendementen.
- N° 3 : Advies Raad van State.
- N° 4 en 5 : Amendementen.

re complet et fidèle des situations comptables à établir dans le cadres des opérations de fusion et de scission.

Les membres qui proposent les amendements ci-après sont d'avis que l'expert-comptable inscrit au tableau des experts-comptables externes de l'Institut des Experts Comptables sont tout aussi à même de remplir ces missions que les réviseurs d'entreprises.

Le Législateur en est d'ailleurs, d'une manière générale, lui aussi convaincu ainsi qu'il résulte de l'adoption des amendements relatifs à l'intervention « en parallèle » des experts-comptables et des réviseurs d'entreprises dans le cadre des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (Projet de loi 1107 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 et Projet de loi portant des dispositions sociales diverses).

Pareilles missions font en effet partie intégrante des missions de l'expert-comptable telles qu'elles ont été définies par l'article 78 de la loi du 21 février 1985.

Les amendements proposés ci-après ont pour objectif de permettre à l'expert-comptable de partager avec le réviseur d'entreprises les activités pour lesquelles les experts sont spécialement préparés et formés. Ils ont également pour but de permettre à l'expert-comptable indépendant d'offrir dans un esprit de saine concurrence un même service que celui qui doit ou devrait être offert par un réviseur dans le cas où la société n'a pas dû désigner de commissaire.

Les amendements visent également à écarter toute tentation que pourrait avoir un professionnel « parachuté » dans l'entreprise à un moment-clé de son existence pour offrir les mêmes services (tenue de comptabilité, vérification et redressement des documents comptables) que ceux prestés par l'expert-comptable et partant, évincer celui-ci d'une manière incidente et déloyale.

La tentation des petits cabinets de réviseurs d'entreprises de profiter des missions spéciales qui leur sont confiées par la loi est en effet aujourd'hui renforcée par la concentration de la majorité des mandats de commissaires dans les mains de quelques gros cabinets dont la majorité viennent d'Outre-mer, ne laissant aux petits cabinets belges indépendants qu'un reliquat de mandats de contrôle insuffisants pour survivre.

Par ailleurs, l'article 52 du Traité de Rome prévoit la suppression des restrictions à la liberté d'établissement des ressortissants d'un Etat membre sur le territoire d'un autre Etat membre.

La directive 89/48 CEE du 21 décembre 1988 vise à atteindre cet objectif par un système général de reconnaissance des diplômes d'enseignement supérieur qui sanctionnent des formations professionnelles d'une durée minimale de 3 ans.

A noter que le terme « diplôme » recouvre également, au sens de la directive, la notion de tout titre attestant les qualifications professionnelles requises pour accéder à une profession réglementée, ce qui a notamment pour effet de faire entrer les experts-comptables et réviseurs d'entreprises dans le champ d'application de la directive.

En conséquence, tous les professionnels de la comptabilité de n'importe quel Etat de la CEE, pour autant que leur profession bénéficie de la reconnaissance légale dans leur pays d'origine, doivent avoir la possibilité d'exercer leur profession en Belgique, moyennant deux restrictions :

aangaande de volledigheid en de betrouwbaarheid van de in het kader van deze operaties op te maken boekhoudstaten.

De indieners van de hierna volgende amendementen zijn de mening toegedaan dat deze opdrachten met dezelfde waarborgen aan de accountant, ingeschreven in het register der externe accountants van het Instituut der Accountants, kunnen toevertrouwd worden.

Zoals blijkt uit de aanvaarding van de amendementen met betrekking tot de gelijkaardige tussenkomst van accountant en bedrijfsrevisor in het kader van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (Ontwerp van wet 1107 tot wijziging van de wetten betreffende 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 en het Ontwerp van wet houdende diverse sociale bepalingen) deelt de Wetgever deze overtuiging.

De opdrachten in kwestie maken in feite deel uit van de werkzaamheden van de accountant zoals gedefinieerd door artikel 78 van de wet van 21 februari 1985.

De hierna voorgestelde amendementen hebben als doel de accountant net als de bedrijfsrevisor toe te laten die opdrachten op zich te nemen waarvoor hij in het bijzonder werd opgeleid. Tevens willen zij de zelfstandige accountant toelaten om in een geest van gezonde concurrentie dezelfde diensten aan te bieden als de revisor in geval de vennootschap niet verplicht was een commissaris te benoemen.

De amendementen willen eveneens elke eventuele bekoring wegnemen van de beroepsbeoefenaar die in de onderneming « gearachuteerd » werd op een sleutelmoment in haar bestaan, om dezelfde diensten aan te bieden als de accountant (het voeren van de boekhouding, het verifiëren en corrigeren der boekhoudstukken), waardoor deze laatste op deloyale wijze zou verdrongen worden.

De verleiding voor sommige revisorenkantoren om te profiteren van de bijzondere opdrachten die hen door de wet werden toevertrouwd wordt momenteel in de hand gewerkt door de concentratie van de meeste commissarismandaten in handen van enkele grote kantoren waarvan de meeste bovendien van overzeese oorsprong zijn. Op deze wijze blijven er voor de kleine zelfstandige Belgische kantoren niet voldoende controlemandaten over om van te leven.

In dit verband is artikel 52 van het Verdrag van Rome, dat de opheffing van de beperkingen op de vrijheid van vestiging van de onderdanen van de ene Lidstaat op het grondgebied van een andere Lidstaat vooropstelt, zeer belangrijk.

De richtlijn 89/48 EG van 21 december 1988 wil deze doelstelling realiseren door middel van een algemeen systeem van erkenning van diploma's van hoger onderwijs met een beroepsopleiding van minimum 3 jaar.

Het dient opgemerkt dat de term « diploma » in de zin van de richtlijn tevens betrekking heeft op elke titel die de beroepskwalificaties vereist voor de toegang tot een gereguleerd beroep, attesteert, wat als gevolg heeft dat ook de accountant en de bedrijfsrevisor onder toepassing van de richtlijn vallen.

Dit betekent dat alle beroepsbeoefenaars op boekhoudkundig vlak van gelijk welke EG-Lidstaat, voor zover hun beroep wettelijk erkend werd in hun land van oorsprong en onder voorbehoud van de twee hierna volgende beperkingen, de mogelijkheid moet worden geboden hun beroep in België uit te oefenen :

1) Le pays d'accueil peut exiger que le demandeur prouve une expérience professionnelle lorsque la durée de la formation dont il fait état est inférieure d'au moins un an à celle requise dans le pays d'accueil.

2) Lorsque les activités professionnelles réglementées portent sur des matières substantiellement différentes de celles couvertes par les titres dont le demandeur fait état, le pays d'accueil peut imposer soit l'accomplissement d'un stage, soit une épreuve d'aptitude.

Moyennant le respect de ces conditions, le professionnel concerné obtient le droit de porter le titre professionnel réglementé dans le pays d'accueil.

Or, il se trouve que la distinction, parmi les professionnels reconnus de la comptabilité, entre ceux qui sont habilités à contrôler les comptes des entreprises et les autres, est une distinction propre à la Belgique.

En effet, dans les autres Etats membres, soit il existe un seul professionnel habilité notamment à contrôler les comptes des entreprises, soit il existe deux professions distinctes comme en Belgique mais sans qu'il y ait incompatibilité entre l'exercice des deux professions. Ainsi par exemple, en France, les commissaires aux comptes, seuls habilités à contrôler les comptes des entreprises sont presque tous des experts-comptables, non habilités en cette dernière qualité à pratiquer le contrôle des comptes.

Des considérations qui précèdent, il résulte que l'ouverture des frontières sur la base de la directive européenne relative à la reconnaissance mutuelle des diplômes va poser en Belgique, si l'on n'y prend garde, des problèmes insurmontables, eu égard à la distinction unique en Europe entre réviseurs d'entreprises (habilités à contrôler les comptes) et experts-comptables (professionnels reconnus sur la base des mêmes compétences techniques et soumis à une déontologie au moins aussi sévère que celle applicable aux réviseurs d'entreprises, mais non habilités à contrôler certains états comptables).

Par exemple, un « chartered accountant » britannique, respectant les conditions prévues par la directive, pourra exercer sa profession en Belgique et donc également et notamment effectuer les missions spéciales de contrôle des comptes attribuées aux réviseurs d'entreprises alors que son confrère belge, expert-comptable, disposant de la même formation et des mêmes compétences ne le pourra pas !

La seule manière de prévenir cette grave distorsion de concurrence est de permettre aux experts-comptables d'effectuer comme leurs confrères, réviseurs d'entreprises, les missions de contrôle ponctuelles telles qu'elles sont, par ailleurs à juste titre, prévues dans le présent projet.

Il faut encore souligner que la situation actuelle crée une distorsion de concurrence unique en Europe. En effet, à un niveau de formation égale, le réviseur d'entreprises profite de son intervention obligatoire dans l'entreprise pour obtenir d'elle un certain nombre de missions qui relèvent de la compétence « naturelle » de l'expert-comptable.

Il n'est pas question, pour rétablir des règles de concurrence normale, de faire en sorte que ces « missions naturelles » de l'expert-comptable fassent l'objet d'un monopole qui exclurait de son champ les réviseurs d'entreprises dont les compétences tant légales que techniques ne peuvent être mises en doute, mais bien de mettre, dans les faits, sur pied d'égalité deux professions de même niveau et soumises à des règles déontologiques identiques.

Des travaux parlementaires relatifs au projet 1107 précité (Doc. Sénat, n° 1107/3, pp. 210 et ss.), il ressort en effet

1) de l'ontvangende Lidstaat mag van de aanvrager verlangen dat hij beroepservaring aantoon, wanneer de duur van de opleiding waarvan hij melding maakt ten minste één jaar korter is dan die welke in de ontvangende Lidstaat vereist is;

2) wanneer de gereglementeerde beroepswerkzaamheden betrekking hebben op vakgebieden die wezenlijk verschillen van die welke worden bestreken door de titels waarop de aanvrager zich baseert, kan de ontvangende Lidstaat eisen dat de aanvrager ofwel een stage doorloopt, ofwel een bekwaamheidsproef aflegt.

Onder voorbehoud van deze voorwaarden verkrijgt de betrokken beroepsbeoefenaar dan het recht de gereglementeerde titel te voeren in de ontvangende Lidstaat.

Nu blijkt echter dat het onderscheid tussen de boekhoudpractici die gerechtigd zijn controlewerkzaamheden te verrichten en de gewone boekhouders, een typisch Belgische aangelegenheid is.

In de andere Lidstaten immers bestaat er ofwel een beroepsbeoefenaar die deze controletaken verricht, ofwel bestaan er twee afzonderlijke beroepsgroepen zoals in België, maar dan zonder onverenigbaarheid tussen beide. In Frankrijk bijvoorbeeld zijn de « commissaires aux comptes » — die een exclusief monopolie hebben op de controle van de rekeningen der ondernemingen — bijna allen accountants die in deze hoedanigheid niet over het monopolie beschikken.

Uit deze overwegingen volgt dat de opening der grenzen op basis van de Europese richtlijn betreffende de wederzijdse erkenning van diploma's, in België voor onoverbrugbare problemen kan zorgen, gezien het in Europa unieke onderscheid tussen bedrijfsrevisoren (gerechtigd alle rekeningen te controleren) en accountants (erkend op basis van dezelfde technische bekwaamheden en onderworpen aan een deontologie die minstens even streng is, doch niet gerechtigd bepaalde boekhoudstaten te controleren).

Zo zou bijvoorbeeld een Britse « chartered accountant » die de door de richtlijn bepaalde voorwaarden naleeft, zijn beroep in België kunnen uitoefenen en dus tevens de bijzondere controlewerkzaamheden van de bedrijfsrevisor kunnen verrichten terwijl zijn Belgische collega-accountant die over dezelfde vorming en bekwaamheden beschikt daarvan uitgesloten zou worden.

Dergelijke ernstige verstoring van de concurrentie kan enkel vermeden worden wanneer de accountants worden gemachtigd om net als hun confraters bedrijfsrevisoren, de bijzondere door het ontwerp bepaalde controleopdrachten op zich te nemen.

Bovendien moet benadrukt worden dat de huidige situatie op zich al een verstoring van de concurrentie met zich brengt die uniek is in Europa. Ondanks een identiek opleidingsniveau maakt de bedrijfsrevisor gebruik van de gevallen van verplichte tussenkomst in de onderneming om van haar een aantal opdrachten te bekomen die tot het « natuurlijke » domein van de accountant behoren.

Om de concurrentieverhouding te normaliseren is geenszins vereist dat deze « natuurlijke opdrachten » exclusief toevertrouwd worden aan de accountant, met uitsluiting van de bedrijfsrevisor — wiens wettelijke bevoegdheid en technische bekwaamheid overigens niet in het minst wordt betwijfeld —, maar wel dat de twee beroepsgroepen van hetzelfde niveau en onderworpen aan dezelfde deontologie op gelijke voet geplaatst worden.

Uit de voorbereidende werken bij voormeld wetsontwerp 1107 (Stuk Senaat, n° 1107/3, blz. 210 e.v.) blijkt

à suffisance que si le réviseur d'entreprises est apparu jusqu'il y a peu, aux yeux du législateur, comme le seul professionnel habilité à certifier la sincérité des documents comptables émanant de certaines sociétés commerciales, c'est parce que la profession d'expert-comptable a été reconnue avec quelque trente années de retard par rapport à celle de réviseur d'entreprises et qu'au moment où le législateur a décidé de soumettre les comptes des grandes entreprises au contrôle de professionnels spécialement habilités à cette fin, c'est exclusivement parce que, la profession d'expert-comptable était, sur le plan de la reconnaissance légale, trop jeune pour pouvoir être prise en considération.

Mais comme il a été admis lors des discussions relatives au projet 1107, cette profession a mûri et il serait incohérent de ne pas poursuivre dans la voie visant à situer progressivement les professions de réviseur d'entreprises et d'expert-comptable à un même niveau de compétence légale.

Cette volonté du législateur était déjà exprimée dans l'exposé des motifs de la loi de 1985.

C'est pourquoi, il paraît impératif aux auteurs des amendements proposés que ceux-ci soient pris en compte et transcrits dans le droit positif belge afin que celui-ci reste cohérent et s'inscrive harmonieusement dans le cadre européen.

N° 16 DE M. DE CLERCK ET CONSORTS

Article 1^{er}

Apporter les modifications suivantes à l'article 174/3 proposé :

1) Au § 2, remplacer les premier et deuxième alinéas par les dispositions suivantes :

« Dans chaque société, un rapport écrit sur le projet de fusion est établi soit par le commissaire-réviseur, soit, lorsqu'il n'y a pas de commissaire-réviseur, par un réviseur d'entreprises ou par un expert-comptable inscrit au tableau des experts-comptables externes de l'Institut des Experts Comptables désigné par les administrateurs ou les gérants.

Le commissaire-réviseur, le réviseur ou l'expert-comptable désigné doit notamment déclarer si, à leur avis, le rapport d'échange est ou non pertinent et raisonnable. ».

2) Au § 2, remplacer le cinquième alinéa par la disposition suivante :

« Le commissaire-réviseur, le réviseur d'entreprises ou l'expert-comptable peut prendre connaissance sans déplacement de tout document utile à l'accomplissement de leur mission.

Ils peuvent obtenir auprès des sociétés qui fusionnent toutes les explications ou informations et procéder à toutes les vérifications qui leur paraissent nécessaires. »

JUSTIFICATION

cf. justification de l'amendement n° 15.

immers clairement dat wanneer de bedrijfsrevisor in de ogen van de wetgever tot voor kort beschouwd werd als de enige beroepsbeoefenaar die gerechtigd is om de echtheid te attesteren van de boekhoudingsstukken van bepaalde handelsvennootschappen, dit te wijten is aan het feit dat het accountantsberoep pas dertig jaar later dan dat van de bedrijfsrevisoren erkend werd. Dat de wetgever heeft beslist de jaarrekening van de grote ondernemingen te onderwerpen aan de controle van speciaal daartoe bevoegde beroepsbeoefenaars, is uitsluitend te wijten aan het feit dat het beroep van accountant op het vlak van de wettelijke erkenning nog al te jong was om in aanmerking genomen te worden.

Maar zoals reeds tijdens de besprekingen van het ontwerp 1107 werd bevestigd, heeft dit beroep zich verder ontwikkeld en zou het nu weinig coherent zijn de ingeslagen weg — het geleidelijk op hetzelfde niveau plaatsen van de accountant en de bedrijfsrevisor voor wat hun wettelijke bevoegdheid aangaat — te verlaten.

Deze wil van de Wetgever kwam reeds tot uitdrukking in de memorie van toelichting bij de wet van 1985.

Daarom, en opdat het Belgisch recht een coherent geheel zou blijven en zou passen in het Europees kader, achten de auteurs van de ingediende amendementen het noodzakelijk deze in overweging te nemen en vervolgens op te nemen in het Belgisch positief recht.

N° 16 VAN DE HEER DE CLERCK c.s.

Artikel 1

In het voorgestelde artikel 174/3 de volgende wijzigingen aanbrengen :

1) In § 2, het eerste en tweede lid vervangen door de volgende bepalingen :

« In elke vennootschap wordt een schriftelijk verslag over het fusievoorstel opgesteld hetzij door de commissaris-revisor, hetzij, wanneer er geen commissaris-revisor is, door een bedrijfsrevisor of door een accountant ingeschreven in het register der externe accountants van het Instituut der Accountants, die de bestuurders of de zaakvoerders hebben aangewezen.

De commissaris-revisor, of de aangewezen revisor of accountant moet inzonderheid verklaren of de ruilverhouding naar zijn mening al dan niet redelijk is. »

2) In § 2, het vijfde lid vervangen door de volgende bepaling :

« De commissaris-revisor, de bedrijfsrevisor of de accountant kunnen ter plaatse kennis nemen van alle documenten die dienstig zijn voor de vervulling van hun taak.

Zij zijn gerechtigd van de vennootschappen die bij de fusie betrokken zijn te verlangen dat hen alle ophelderingen en inlichtingen worden verstrekt. Zij zijn tevens gerechtigd alle controles te verrichten die zij nodig achten. »

VERANTWOORDING

cf. verantwoording bij amendement n° 15.

N° 17 DE M. DE CLERCK ET CONSORTS

Article 1^{er}

A l'article 174/15 proposé, remplacer le deuxième alinéa par la disposition suivante :

« Chaque actionnaire ou associé de la société absorbée peut, de même, exercer une action en responsabilité contre les commissaires-réviseurs, le réviseur ou l'expert-comptable qui ont établi le rapport visé à l'article 174/3, § 2, pour les dommages subis par suite d'une faute commise par ceux-ci dans l'accomplissement de leur mission. »

N° 18 DE M. DE CLERCK ET CONSORTS

Article 1^{er}

A l'article 174/18 proposé, remplacer le § 2 par la disposition suivante :

« § 2. Quelle que soit la forme de la nouvelle société, la constitution de celle-ci doit, à peine de nullité, être constatée par acte authentique. Cet acte reproduit les conclusions du rapport du commissaire-réviseur, du réviseur d'entreprises ou de l'expert-comptable, visé à l'article 174/3, § 2. »

N° 19 DE M. DE CLERCK ET CONSORTS

Art. 2

A l'article 174/27, § 2 proposé, remplacer le point g) par la disposition suivante :

« g) les émoluments spéciaux attribués le cas échéant aux commissaires-réviseurs ou les émoluments attribués aux réviseurs d'entreprises ou aux experts-comptables chargés de la rédaction du rapport prévu à l'article 174/29. »

N° 20 DE M. DE CLERCK ET CONSORTS

Art. 2

A l'article 174/43 proposé, remplacer le deuxième alinéa par la disposition suivante :

« Chaque actionnaire ou associé de la société scindée peut, de même, exercer une action en responsabilité contre les commissaires-réviseurs, le réviseur ou l'expert-comptable qui ont établi le rapport visé à l'article 174/29, § 2, pour les dommages subis par suite d'une faute commise par ceux-ci dans l'accomplissement de leur mission. »

N° 17 VAN DE HEER DE CLERCK c.s.

Artikel 1

In het voorgestelde artikel 174/15, het tweede lid vervangen door de volgende bepaling :

« Iedere aandeelhouder of vennoot van de overgenomen vennootschap kan insgelijks tegen de commissarissen-revisoren, de revisor of de accountant die het in artikel 173/3, § 2, bedoelde verslag hebben opgesteld, een aansprakelijkheidsvordering instellen voor de schade die hij heeft geleden ten gevolge van een fout die zij bij het vervullen van hun taak hebben begaan. »

N° 18 VAN DE HEER DE CLERCK c.s.

Artikel 1

In het voorgestelde artikel 174/18, § 2 vervangen door de volgende bepaling :

« § 2. Ongeacht de rechtsvorm van de nieuwe vennootschap moet haar oprichting op straffe van nietigheid bij authentieke akte worden vastgesteld. In die akte worden de conclusies van het in artikel 174/3, § 2, bedoelde verslag van de commissaris-revisor, de bedrijfsrevisor of de accountant overgenomen. »

N° 19 VAN DE HEER DE CLERCK c.s.

Art. 2

In het voorgestelde artikel 174/27, § 2, het punt g) vervangen door de volgende bepaling :

« g) de bijzondere bezoldiging die in voorkomend geval wordt toegekend aan de commissarissen-revisoren of de bezoldiging toegekend aan de bedrijfsrevisoren of aan de accountants die belast zijn met het opstellen van het artikel 174/29 bedoelde verslag. »

N° 20 VAN DE HEER DE CLERCK c.s.

Art. 2

In het voorgestelde artikel 174/43, het tweede lid vervangen door de volgende bepaling :

« Iedere aandeelhouder of vennoot van de gesplitste vennootschap kan insgelijks tegen de commissarissen-revisoren, de revisor of de accountant die het in artikel 174/29, § 2, bedoelde verslag hebben opgesteld, een aansprakelijkheidsvordering instellen voor de schade die hij heeft geleden ten gevolge van een fout die zij bij het vervullen van hun taak hebben begaan. »

N° 21 DE M. DE CLERCK ET CONSORTS

Art. 2

A l'article 174/46 proposé, remplacer le § 2 par la disposition suivante :

« § 2. *Quelle que soit la forme de la nouvelle société, la constitution de celle-ci doit, à peine de nullité, être constatée par acte authentique. Cet acte reproduit les conclusions du rapport du commissaire-réviseur, du réviseur d'entreprises ou de l'expert-comptable, visé à l'article 174/29, § 2.* »

N° 22 DE M. EERDEKENS, MME ONKELINX ET M. DAERDEN

Article 1^{er}

A l'article 174/10 proposé, au § 2, compléter le premier alinéa par ce qui suit :

« *En outre dans les sociétés de personnes (SNC, SCS, SC et SPRL) la qualité d'associé de la société absorbante n'est conférée que du consentement des associés statuant en assemblée générale dans les conditions statutaires prévues.* »

La société absorbante ne participe pas dans ce cas au vote de l'assemblée générale. »

JUSTIFICATION

Le projet de loi soumis à la Chambre des Représentants relatif aux fusions et scissions de sociétés vise à assurer la transposition dans la législation belge de la troisième Directive européenne du 9 octobre 1978 et de la sixième Directive du 17 décembre 1982.

Dans le cas bien précis des fusions par absorption, l'exposé des motifs prévoit expressément ce qui suit : « *La conséquence la plus importante de la fusion est bien évidemment la transmission universelle du patrimoine. Cette transmission qui concerne l'ensemble du patrimoine englobera même les contrats conclus intuitu personae. Cette transmission s'opère « de plein droit », donc sans qu'aucun acte juridique autre que la fusion elle-même ne soit requise des sociétés en cause.* » (Doc. n° 1214/1, p. 14).

Relevons d'emblée que ledit projet de loi va au-delà des impositions prescrites par les directives européennes. En effet, ces dernières ont traité d'une manière bien précise aux sociétés anonymes. Toutefois, cette extension du champ d'application n'est pas prohibée par le droit européen en l'occurrence.

A notre sens, il n'est pas tenu compte des spécificités de certaines formes de sociétés pour régler la question de l'opposabilité aux tiers des conséquences des fusions et scissions de sociétés. L'article 174/10, § 1^{er}, du projet dispo-

N° 21 VAN DE HEER DE CLERCK c.s.

Art. 2

In het voorgestelde artikel 174/46, § 2 vervangen door de volgende bepaling :

« § 2. *Ongeacht de rechtsvorm van de nieuwe vennootschap moet haar oprichting op straffe van nietigheid bij authentieke akte worden vastgesteld. In die akte worden de conclusies van het in artikel 174/29, § 2, bedoelde verslag van de commissaris-revisor, de bedrijfsrevisor of de accountant opgenomen.* »

S. DE CLERCK
P. BEAUFAYS
L. ONKELINX

N° 22 VAN DE HEER EERDEKENS, MEVR. ONKELINX EN DE HEER DAERDEN

Artikel 1

Het voorgestelde artikel 174/10, § 2, eerste lid, aanvullen met wat volgt :

« *In de personenvennootschappen (vennootschap onder firma, gewone commanditaire vennootschap, coöperatieve vennootschap en besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid) wordt de hoedanigheid van vennoot van de overnemende vennootschap bovendien pas toegekend indien de vennoten in algemene vergadering en volgens de in de statuten bepaalde voorwaarden daarin toestemmen.* »

In dat geval neemt de overnemende vennootschap niet aan de stemming in de algemene vergadering deel. »

VERANTWOORDING

Het aan de Kamer van Volksvertegenwoordigers voorgelegde wetsontwerp betreffende de fusies en splitsingen van vennootschappen heeft tot doel de derde Europese richtlijn van 9 oktober 1978 en de zesde richtlijn van 17 december 1982 in de Belgische wetten op te nemen.

Specifiek voor de fusie door overneming bepaalt de memorie van toelichting uitdrukkelijk dat « *het voornaamste gevolg van de fusie uiteraard de overgang van de algemeenheid van het vermogen is. Deze overgang die betrekking heeft op het gehele vermogen omvat zelfs de intuitu personae-contracten. Die overgang geschiedt « van rechtswege », dus zonder dat enige andere rechtshandeling dan de eigenlijke fusie van de betrokken vennootschappen is vereist.* » (Stuk n° 1214/1, blz. 14).

Eerst en vooral zij erop gewezen dat dit ontwerp verder gaat dan de voorschriften van de Europese richtlijnen. Die voorschriften zijn immers onmiskenbaar voor de naamloze vennootschappen bestemd. Het Europese recht lijkt een dergelijke uitbreiding van het toepassingsgebied evenwel niet te verbieden.

Ons inziens is geen rekening gehouden met de specifieke kenmerken van bepaalde vennootschapsvormen bij de regeling van de tegenwerpbaarheid aan derden van de gevolgen van de fusies en splitsingen van vennootschap-

se que « la fusion entraîne de plein droit et simultanément les effets suivants :

- 1° les sociétés absorbées cessent d'exister;
- 2° les actionnaires ou associés des sociétés absorbées deviennent actionnaires ou associés de la société absorbante;
- 3° *l'ensemble du patrimoine actif et passif de chaque société absorbée est transféré à la société absorbante* ».

Le projet de loi est muet en ce qui concerne les effets juridiques qui résultent d'une fusion lorsque la société absorbée était elle-même associée d'une autre société de personnes où *l'intuitu personae* est un élément essentiel du contrat et de l'association sous forme sociétaire.

Cet amendement permettrait de rencontrer le respect de la volonté des tiers lorsque *l'intuitu personae* a été l'élément essentiel du contrat de société, comme c'est le cas pour les sociétés de personnes. Une telle précision n'irait pas à l'encontre des directives européennes.

N° 23 DE M. EERDEKENS, MME ONKELINX ET M. DAERDEN

Article 1^{er}

Compléter l'article 174/10, proposé par un § 3, libellé comme suit :

« § 3. *La présente disposition n'est opposable aux personnes morales de droit public que du consentement de celles-ci.* »

JUSTIFICATION

L'article 174/10 règle la question de l'opposabilité aux tiers des conséquences des fusions et scissions de sociétés. Ainsi, il dispose que « la fusion entraîne de plein droit et simultanément les effets suivants :

- 1° les sociétés absorbées cessent d'exister;
- 2° les actionnaires ou associés des sociétés absorbées deviennent actionnaires ou associés de la société absorbante;
- 3° *l'ensemble du patrimoine actif et passif de chaque société absorbée est transféré à la société absorbante* ».

Le projet de loi est muet en ce qui concerne les effets juridiques qui résultent d'une fusion lorsque la société absorbée était elle-même associée d'une personne morale de droit public où *l'intuitu personae* est un élément essentiel du contrat.

Pour rappel doctrine et jurisprudence s'accordent aujourd'hui pour considérer qu'un contrat est réputé *intuitu personae* lorsque la personne du contractant est intégrée dans l'objet même du contrat : soit que le contrat n'ait d'autre objet que cette personne et son habileté particulière, soit que la considération de cette personne fût la cause de l'engagement du cocontractant. « La considération de la personne du contractant affecte donc la structure même du

pen. Artikel 174/10, § 1, van het ontwerp bepaalt dat « de fusie van rechtswege en gelijktijdig de volgende rechtsgevolgen heeft :

- 1° de overgenomen vennootschappen houden op te bestaan;
- 2° de aandeelhouders of vennoten van de overgenomen vennootschappen worden aandeelhouders of vennoten van de overnemende vennootschap;
- 3° *het gehele vermogen van iedere overgenomen vennootschap, zowel rechten als verplichtingen, gaat over op de overnemende vennootschap.* »

Het ontwerp zwijgt echter in alle talen over de juridische gevolgen van een fusie indien de overgenomen vennootschap zelf vennoot was van een andere personenvennootschap, waar het *intuitu personae*-karakter een wezenlijke voorwaarde is van de vennootschapsovereenkomst en van de vereniging in vennootschapsvorm.

Dit amendement biedt de mogelijkheid om ook de wensen van derden te respecteren indien het *intuitu personae*-karakter een wezenlijke voorwaarde is van de vennootschapsovereenkomst, zoals voor de personenvennootschappen het geval is. Die precisering druist bovendien niet in tegen de Europese richtlijnen.

N° 23 VAN DE HEER EERDEKENS, MEVR. ONKEI.NX EN DE HEER DAERDEN

Artikel 1

Het voorgestelde artikel 174/10 aanvullen met een § 3, luidend als volgt :

« § 3. *Deze bepaling kan slechts aan publiekrechtelijke rechtspersonen worden tegengeworpen indien zij daarin toestemmen.* »

VERANTWOORDING

Artikel 174/10 regelt de tegenwerpbaarheid aan derden van de gevolgen van fusies en splitsingen van vennootschappen. Zo bepaalt het artikel dat « de fusie (...) van rechtswege en gelijktijdig de volgende rechtsgevolgen heeft :

- 1° de overgenomen vennootschappen houden op te bestaan;
- 2° de aandeelhouders of vennoten van de overgenomen vennootschappen worden aandeelhouders of vennoten van de overnemende vennootschap;
- 3° *het gehele vermogen van iedere overgenomen vennootschap, zowel rechten als verplichtingen, gaat over op de overnemende vennootschap.* »

Het ontwerp zwijgt echter in alle talen over de juridische gevolgen van een fusie indien de overgenomen vennootschap zelf vennoot was van een publiekrechtelijke rechtspersoon, waar het *intuitu personae*-karakter een wezenlijke voorwaarde is van de vennootschapsovereenkomst.

Er zij aan herinnerd dat rechtsleer en rechtspraak het er tegenwoordig over eens zijn dat een vennootschapscontract als een *intuitu personae*-overeenkomst moet worden beschouwd indien de persoon van de contractant integraal deel uitmaakt van het voorwerp van de overeenkomst. Dat betekent ofwel dat de overeenkomst uitsluitend betrekking heeft op die persoon en zijn specifieke kennis of vaardigheid, of dat precies de persoon de reden vormt waarom

contrat : tout changement de personne provoque la disparition de la force obligatoire du contrat, en raison de l'absence de fongibilité des personnes considérées dans leurs qualités originales. L'incessibilité de ces contrats participe de l'essence du contrat » (Aynes, L., *La cession du contrat*, Economica, 1984, pp. 235-236).

Ainsi, le décès d'une partie entraînant la disparition de cette partie, met fin au contrat et éteint les droits et obligations des deux parties. L'ayant cause universel de la partie décédée ne recueille dès lors ni droit ni obligation de ce contrat auquel il ne devient pas partie.

Qu'en est-il en cas de fusion par absorption dans la conception de la troisième directive ? Ainsi que le consacre l'article 3 de la directive, la société absorbée est *dissoute* tandis que tout son patrimoine est transféré à une *autre* société, la société absorbante. Il y a donc changement de personne.

Puisqu'il y a disparition du contractant avec lequel a été conclu le contrat *intuitu personae*, celui-ci prend fin. La doctrine assimile la fusion à une transmission universelle et c'est pourquoi, comme dans le cas précité du décès d'une personne physique, la fusion entraîne le transfert de tout le patrimoine. Mais ce patrimoine ne comprend pas le contrat *intuitu personae* qui a pris fin du fait de la disparition du contractant. Dès lors, ce contrat ne sera pas transféré (Voyez Van Ommeslaghe, P., « La transmission des obligations en droit positif belge », in *La transmission des obligations*, Travaux des IX^e Journées d'études juridiques Jean Dabin, Bruylant, 1980, pp. 178 à 187, sp. p. 184; Coppens et 't Kint, « Le transfert des créances, *ibidem*, pp. 435-436. Pour des applications de ces principes à la fusion, voyez : Anvers, 6 mai 1975, *JCB*, 1976, p. 43; Bruxelles, 5 octobre 1988, *RDC*, 1989, p. 883).

L'on remarquera qu'en raisonnant de la sorte, l'on ne porte nullement atteinte au principe de la transmission universelle : ce contrat n'existant plus, il ne figure pas dans le patrimoine à transmettre.

Le présent projet modifie explicitement les thèses actuelles ainsi, dans le cas bien précis des fusions par absorption, l'exposé des motifs prévoit expressément ce qui suit : « La conséquence la plus importante de la fusion est bien évidemment la transmission universelle du patrimoine. Cette transmission qui concerne l'ensemble du patrimoine englobera même les contrats conclus *intuitu personae*. Cette transmission s'opère « de plein droit », donc sans qu'aucun acte juridique autre que la fusion elle-même ne soit requise des sociétés en cause. » (Doc. n° 1214/1, p. 14).

Il est, dès lors, impératif de prévoir pour les personnes morales de droit public, associées d'une société absorbée un traitement particulier quant à l'opposabilité des effets d'une fusion-scission d'un de leurs cocontractants.

Les personnes morales de droit public, en raison de leur nature même, ne peuvent se voir imposer un autre partenaire par l'effet d'une fusion-scission que celui qu'elles avaient initialement et délibérément choisi.

de medecontractant de verbintenissen aangaat. Het feit dat rekening wordt gehouden met de persoon van de contractant heeft dus gevolgen voor de structuur van de overeenkomst : indien de contractant een andere persoon wordt, verliest de overeenkomst haar bindende kracht, aangezien zij precies vanwege de specifieke kennis of vaardigheid van de persoon werd gesloten en de persoon in die zin dus onvervangbaar is. De onoverdraagbaarheid van dergelijke contracten behoort dus tot het wezen van het contract. (Aynes, L. *La cession du contrat*, Economica, 1984, blz. 235-236).

Indien door het overlijden van een der partijen een einde komt aan zijn bestaan, vervalt het contract en gaan de rechten en plichten van beide partijen teniet. De algemene rechtverkrijgende van de overleden partij erft dus noch de rechten noch de plichten van deze overeenkomst waarvan hij geen partij wordt.

Wat gebeurt er volgens de derde richtlijn in geval van fusie door overname ? Artikel 3 van de richtlijn bekrachtigt dat de overgenomen vennootschap wordt *ontbonden* en het vermogen van die vennootschap in zijn geheel op een *andere* vennootschap, de overnemende vennootschap, overgaat. Er is dus verandering van persoon.

Aangezien de contractant waarmee de *intuitu personae*-overeenkomst werd gesloten, in dat geval verdwijnt, komt aan het contract een einde. De rechtsleer stelt een fusie gelijk aan een algehele overgang en dat is de reden waarom, zoals bij het overlijden van een natuurlijke persoon, bij een fusie het vermogen in zijn geheel overgaat. Dat vermogen bevat evenwel niet de *intuitu personae*-overeenkomst, die teniet is gegaan omdat de contractant is verdwenen. Die overeenkomst gaat bijgevolg niet over (vergelijk daartoe ook Van Ommeslaghe, P., « La transmission des obligations en droit positif belge » in *La transmission des obligations*, Travaux des IX^e Journées d'études juridiques Jean Dabin, Bruylant, 1980, blz. 178 tot 187, sp. blz. 184; Coppens en 't Kint, « Le transfert des créances, *ibidem*, blz. 435-436. Zie voor de toepassing van deze beginselen op de fusie : Antwerpen, 6 mei 1975, *JCB*, 1976, blz. 43; Brussel, 5 oktober 1988, *RDC*, 1989, blz. 883).

Er zij op gewezen dat die redenering op geen enkel ogenblik raakt aan het beginsel dat het vermogen in zijn geheel moet overgaan. De overeenkomst bestaat immers niet meer en kan dus geen deel meer uitmaken van het vermogen dat moet overgaan.

Het ontwerp wijzigt uitdrukkelijk de huidige stellingen. In het specifieke geval van fusie door overname bepaalt de memorie van toelichting immers uitdrukkelijk dat « het voornaamste gevolg van de fusie uiteraard de overgang van de algemeenheid van het vermogen is. Deze overgang die betrekking heeft op het gehele vermogen omvat zelfs de *intuitu personae*-contracten. Die overgang geschiedt « van rechtswege », dus zonder dat enige andere rechtshandeling dan de eigenlijke fusie van de betrokken vennootschappen is vereist. » (Stuk n° 1214/1, blz. 14).

Bijgevolg moet voor de publiekrechtelijke rechtspersonen die vennoot van een overgenomen vennootschap zijn, in een bijzondere behandeling worden voorzien wat de tegenwerpbaarheid van de gevolgen van een fusie of splitsing van een van hun medecontractanten betreft.

De publiekrechtelijke rechtspersonen kunnen, precies vanwege het feit dat ze publiekrechtelijke rechtspersonen zijn, niet gedwongen worden om als gevolg van een fusie of splitsing een andere partner te aanvaarden dan degene die zij oorspronkelijk zelf hadden gekozen.

L'amendement proposé prévoit l'agrément de la société absorbante par les personnes morales de droit public afin de pouvoir maintenir la relation contractuelle initiale.

N° 24 DE M. EERDEKENS, MME ONKELINX ET M. DAERDEN

Article 1^{er}

A l'article 174/10 proposé, compléter au § 1^{er}, premier alinéa, le 3° par ce qui suit :

« à l'exception des contrats *intuitu personae* ».

JUSTIFICATION

Il n'est pas évident d'affirmer que la troisième directive a délibérément imposé aux états membres d'intégrer dans leurs droits le principe du transfert automatique des contrats *intuitu personae* en cas de fusion de sociétés anonymes, de telle sorte que le législateur belge ne serait pas obligé d'adopter ce principe.

En l'absence de clause d'incessibilité convenue au contrat, la règle du transfert des contrats *intuitu personae* peut entraîner des conséquences inacceptables pour un tiers à la fusion.

Elles tiennent au caractère essentiel et déterminant du choix d'un cocontractant au moment de la conclusion d'un contrat même de nature privée.

Madame Laga (« Enige bedenkingen omtrent fusie en de overgang van *intuitu personae*-overeenkomsten », Liber Amicorum Jan Ronse 1986, p. 237) fait ainsi observer qu'une application radicale de la règle du transfert des contrats *intuitu personae* en cas de fusion sans accord du cocontractant donnera très vraisemblablement lieu à des difficultés qui ne trouveront pas leur solution dans la directive.

L'auteur cite l'exemple de deux entreprises commerciales qui fondent une association en participation.

Ce faisant, elles concluent manifestement un contrat *intuitu personae* : la personnalité de chacun des associés est déterminante tant au moment de la conclusion de l'accord que durant toute l'existence de l'association.

Dans la thèse de la transmission universelle et absolue sans exception pour les contrats *intuitu personae*, lorsque l'un des associés est absorbé par une autre société, cette dernière société, en sa qualité de société absorbante, prendra automatiquement la place de la société absorbée dans l'association en participation.

Or, il se trouve des circonstances où la poursuite de l'association en participation avec la société absorbante sera tout à fait impensable et inconcevable pour l'associé cocontractant, ne fût-ce que par exemple, parce qu'il est en concurrence directe avec la société absorbante.

L'on ne peut admettre que le tiers cocontractant doive subir de façon impuissante la fusion décidée sans son consentement.

L'auteur signale que des solutions tirées des principes de l'exécution de bonne foi des conventions ou de la théorie

Het voorgestelde amendement bepaalt dat de publiek-rechtelijke rechtspersonen moeten instemmen met de overnemende vennootschap, zodat de oorspronkelijke contractuele betrekkingen behouden kunnen blijven.

N° 24 VAN DE HEER EERDEKENS, MEVROUW ONKELINX EN DE HEER DAERDEN

Artikel 1

In het voorgestelde artikel 174/10, § 1, eerste lid, 3°, aanvullen met wat volgt :

« met uitzondering van de *intuitu personae*-overeenkomsten ».

VERANTWOORDING

Men kan niet zomaar stellen dat de derde richtlijn de Lid-Staten bewust verplicht om in hun rechtsstelsel het beginsel van de automatische overgang van de *intuitu personae*-overeenkomsten bij een fusie van naamloze vennootschappen op te nemen, waardoor de Belgische wetgever niet verplicht zou zijn dat beginsel goed te keuren.

Zonder een in de overeenkomst bepaald beding van onoverdraagbaarheid kan de regel van de overgang van de *intuitu personae*-overeenkomsten voor een derde die buiten de fusie staat, onaantvaardbare gevolgen hebben.

Die vloeien voort uit het wezenlijke en determinerende karakter van de keuze van een medecontractant op het ogenblik dat de overeenkomst wordt gesloten, al is die van privaatrechtelijke aard.

In « Enige bedenkingen omtrent fusie en de overgang van *intuitu personae*-overeenkomsten » (Liber Amicorum Jan Ronse 1986, blz. 237) schrijft Hilde Laga dat een radicale toepassing van de regel waarbij *intuitu personae*-overeenkomsten bij fusie overgaan zonder toestemming van de medecontractant, zeer waarschijnlijk aanleiding zal geven tot moeilijkheden waarvoor in de richtlijn geen oplossing vervat ligt.

De auteur geeft het voorbeeld van twee handelsvennootschappen die een vereniging bij wijze van deelneming oprichten.

Daardoor wordt duidelijk een *intuitu personae*-overeenkomst gesloten : zowel bij de oprichting als gedurende het hele voortbestaan van de vereniging is de persoon van elke vennoot van determinerend belang.

Wanneer een van de vennoten door een andere vennootschap wordt opgeslorpt, zal die vennootschap, in de veronderstelling van een algemene en absolute overgang van de *intuitu personae*-overeenkomsten zonder enige uitzondering, als overnemende vennootschap in de vereniging bij wijze van deelneming, automatisch de plaats innemen van de overgenomen vennootschap.

Er zijn evenwel omstandigheden waarin de voortzetting van de vereniging bij wijze van deelneming met de overnemende vennootschap voor de medecontractant-vennoot helemaal ondenkbaar en uitgesloten is, al was het maar omdat die laatste bijvoorbeeld een directe concurrent is van de overnemende vennootschap.

Het is onaantvaardbaar dat de derde-medecontractant machteloos moet toekijken op die fusie, die zonder zijn goedkeuring tot stand werd gebracht.

De auteur stelt dat oplossingen die resulteren uit de beginselen van uitvoering te goeder trouw van overeen-

de l'imprévision pourraient venir à son secours, mais moyennant des raisonnements juridiques compliqués.

Dans le même ordre d'idées, l'on peut également imaginer l'hypothèse de trois entreprises qui seraient actionnaires d'une société à parts égales, c'est-à-dire sans que l'une d'elles dispose d'une majorité imposant ses vues aux autres. Si deux de ces entreprises actionnaires fusionnent entre elles, la troisième, tiers par rapport à la fusion, se retrouvera dans une position minoritaire tout à fait inconfortable et inacceptable.

L'on pourrait multiplier les exemples de ce type.

Ils révéleront tous que le principe de la transmission automatique des contrats *intuitu personae* est difficilement conciliable avec la réalité de la vie des affaires et des relations industrielles et commerciales, domaine où justement l'*intuitu personae* ne s'apprécie pas de la même manière qu'en droit civil pur mais de façon plus large, en tenant compte des capacités économiques des parties, de la concurrence, de la place sur le marché, de la réputation, etc. (cf. Coppens et 't Kint, « Le transfert des créances, des dettes et des contrats dans les fusions de sociétés » in « La transmission des obligations, Travaux des neuvièmes journées d'études juridiques Jean Dabin 1980, p. 423 »).

En conclusion, l'on doit se demander s'il ne faut pas aller plus loin et remettre en cause le principe de la transmission universelle et absolue des contrats *intuitu personae*.

N° 25 DE M. EERDEKENS, MME ONKELINX ET M. DAERDEN

Article 1^{er}

A l'article 174/10 proposé, au § 1^{er}, compléter le premier alinéa par un 4°, libellé comme suit :

« 4° les parties peuvent, par leur convention, prévoir l'incessibilité des contrats *intuitu personae*. »

JUSTIFICATION

Si le législateur belge persistait dans le choix d'imposer le transfert des contrats *intuitu personae* en cas de fusion, il conviendrait de rappeler que ce transfert ne pourrait aller contre la volonté des parties qui auraient décidé de l'incessibilité de ces contrats.

En effet, rien n'interdit aux parties dans leurs relations contractuelles de prévoir telle ou telle disposition en cas de changement juridique de l'une d'elles, de modifications du contexte économique ou de la structure de l'actionnariat.

Ce type de clause est admis sans difficulté dans des accords de coopération ou de contrats à long terme dans lesquels il est courant de prévoir une renégociation en cas de changement de contrôle, par exemple de l'un des partenaires.

Si ces clauses sont admises dans des situations où il y a simplement changement de contrôle alors que la personnalité juridique elle-même reste la même, à plus forte raison

komsten of van de imprevisieeler nuttig kunnen zijn, maar dat zulks juridisch veel ingewikkelder wordt.

Men kan zich in dat verband voorts het geval indenken dat drie bedrijven voor gelijke delen aandeelhouder zijn van een vennootschap, dus zonder dat één ervan over een meerderheid beschikt waardoor het zijn zienswijze aan de andere vennoten kan opleggen. Wanneer twee van die bedrijven-aandeelhouders een fusie aangaan, zal het derde bedrijf (dat ten aanzien van de fusie een derde is) zich in een zeer moeilijke en onaanvaardbare minderheidspositie bevinden.

Men zou meer dergelijke voorbeelden kunnen aanhalen.

Uit wat voorafgaat blijkt dat het beginsel van de automatische overgang van de *intuitu personae*-overeenkomsten moeilijk te rijmen valt met de manier van werken in de zakenwereld en bij industriële en handelsbetrekkingen, waar men het *intuitu personae*-karakter op een andere manier beoordeelt dan in het louter burgerlijk recht : men vat het ruimer op, waarbij rekening wordt gehouden met de economische mogelijkheden van de partijen, de concurrentie, het marktaandeel, de reputatie enz. (zie Coppens en 't Kint, « Le transfert des créances, des dettes et des contrats dans les fusions de sociétés » in « La transmission des obligations », Travaux des neuvièmes journées d'études juridiques Jean Dabin 1980, blz. 423).

Concluderend mag men zich afvragen of het niet aangegeven is verder te gaan en het beginsel van de algemene en absolute overgang van de *intuitu personae*-overeenkomsten opnieuw ter sprake te brengen.

N° 25 VAN DE HEER EERDEKENS, MEVROUW ONKELINX EN DE HEER DAERDEN

Artikel 1

Het voorgestelde artikel 174/10, § 1, eerste lid, aanvullen met een 4°, luidend als volgt :

« 4° de partijen kunnen bij onderlinge overeenkomst bepalen dat de *intuitu personae*-overeenkomsten onoverdraagbaar zijn. »

VERANTWOORDING

Indien de Belgische wetgever verder opteert voor de overdracht van *intuitu personae*-overeenkomsten in geval van fusie, moet worden beklemtoond dat die overdracht niet mag ingaan tegen de door de partijen uitgesproken wil dat deze overeenkomsten onoverdraagbaar zijn.

Niets belet de partijen immers in hun contractuele betrekkingen een of andere bepaling in te voegen voor het geval waarin een der partijen een andere rechtsvorm aanneemt, dan wel voor het geval dat zich in de economische omstandigheden of in de samenstelling van de aandeelhouderskring wijzigingen mochten voordoen.

Dergelijke bedingen zijn toegestaan in het kader van samenwerkingsovereenkomsten of lange-termijncontracten waarin het gebruikelijk is te voorzien in nieuwe onderhandelings, indien bijvoorbeeld een van de partners in andere handen overgaat.

Als het toegestaan is in dergelijke bedingen te voorzien, wanneer alleen de samenstelling van de hoofdaandeelhouderskring verandert, terwijl de rechtsvorm zelf ongewij-

doit-on l'admettre lorsqu'il y a changement de personnalité juridique comme par exemple en cas de fusion.

L'attention du législateur mérite d'être attirée sur ce point et une référence expresse à la validité des clauses d'incessibilité donnerait au projet de loi plus de clarté.

N° 26 DE M. EERDEKENS, MME ONKELINX ET M. DAERDEN

Art. 2

A l'article 174/38 proposé, compléter le § 2 par ce qui suit :

« et § 3 ».

JUSTIFICATION

Cette correction s'impose suite à l'insertion d'un paragraphe 3 à l'article 174/10.

C. EERDEKENS
L. ONKELINX
M. DAERDEN

N° 27 DU GOUVERNEMENT

Article 1^{er}

A l'article 174/3 proposé, au § 1^{er}, supprimer l'alinéa 2.

N° 28 DU GOUVERNEMENT

Article 1^{er}

A l'article 174/3 proposé, § 2, remplacer l'alinéa 6 par la disposition suivante :

« Lorsque le rapport concerne une société absorbante ayant la forme de société anonyme, de société privée à responsabilité limitée ou de société coopérative à responsabilité limitée, les articles 34, § 2, 122, § 3, ou 147sexies ne s'appliquent pas. »

N° 29 DU GOUVERNEMENT

Article 1^{er}

A l'article 174/4 proposé, § 2, alinéa 1^{er}, 4°, remplacer les mots « et les sociétés coopératives » par les mots « et les sociétés coopératives à responsabilité limitée ».

zigt blijft, dan moet zulks a fortiori toegestaan zijn wanneer wijzigingen optreden in de rechtsvorm, zoals bijvoorbeeld bij fusies.

Het is wenselijk de wetgever daarop te wijzen; bovendien zou het wetsontwerp aan duidelijkheid winnen indien uitdrukkelijk werd verwezen naar de rechtsgeldigheid van bedingen inzake onoverdraagbaarheid.

N° 26 VAN DE HEER EERDEKENS, MEVROUW ONKELINX EN DE HEER DAERDEN

Art. 2

Het voorgestelde artikel 174/38, § 2, aanvullen met wat volgt :

« en § 3 ».

VERANTWOORDING

Deze rechtzetting vloeit voort uit de toevoeging van een § 3 aan artikel 174/10.

N° 27 VAN DE REGERING

Artikel 1

In het voorgestelde artikel 174/3, § 1, het tweede lid weglaten.

N° 28 VAN DE REGERING

Artikel 1

In het voorgestelde artikel 174/3, § 2, het zesde lid vervangen door de volgende bepaling :

« In een overnemende vennootschap die de rechtsvorm heeft van een naamloze vennootschap, van een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid of van een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid zijn de artikelen 34, § 2, 122, § 3, of 147sexies, niet van toepassing. »

N° 29 VAN DE REGERING

Artikel 1

In het voorgestelde artikel 174/4, § 2, eerste lid, 4°, de woorden « en de coöperatieve vennootschappen » vervangen door de woorden « en de coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid ».

N° 30 DU GOUVERNEMENT

Article 1^{er}

A l'article 174/6 proposé, § 1^{er}, alinéa 2, insérer les mots « à l'exception des sociétés coopératives qui sont visées par l'article 141, § 3, alinéa 1^{er} » **entre les mots** « dans les sociétés coopératives » **et les mots** « le droit de vote ».

N° 31 DU GOUVERNEMENT

Article 1^{er}

A l'article 174/6 proposé, § 3, alinéa 3, remplacer les mots « une société coopérative dont les associés ont une responsabilité limitée au montant de leur mise » **par les mots** « une société coopérative à responsabilité limitée ».

N° 32 DU GOUVERNEMENT

Article 1^{er}

Remplacer l'article 174/14 proposé, § 1^{er}, par la disposition suivante :

« § 1^{er}. Si la société absorbée 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 absorbée antérieurs à l'opposabilité aux tiers de l'acte de fusion conformément à l'article 10, § 4. »

N° 33 DU GOUVERNEMENT

Article 1^{er}

A l'article 174/14 proposé, § 2, remplacer les mots « une société coopérative dans laquelle la responsabilité des coopérateurs n'est pas limitée au montant de leur mise » **par les mots** « une société coopérative à responsabilité illimitée ».

N° 34 DU GOUVERNEMENT

Article 1^{er}

Supprimer l'article 174/14, § 3 proposé.

N° 30 VAN DE REGERING

Artikel 1

In het voorgestelde artikel 174/6, § 1, tweede lid, tussen de woorden « in de coöperatieve vennootschappen » **en de woorden** « is het stemrecht » **de woorden** « met uitzondering van de coöperatieve vennootschappen bedoeld bij artikel 141, § 3, eerste lid, » **invoeegen.**

N° 31 VAN DE REGERING

Artikel 1

In het voorgestelde artikel 174/6, § 3, derde lid, de woorden « een coöperatieve vennootschap is waarin de aansprakelijkheid van de vennoten beperkt is tot het bedrag van hun inbreng » **vervangen door de woorden** « een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid ».

N° 32 VAN DE REGERING

Artikel 1

Het voorgestelde artikel 174/14, § 1, vervangen door de volgende bepaling :

« § 1. Indien de overgenomen vennootschap een vennootschap onder firma is, een gewone commanditaire vennootschap, een commanditaire vennootschap op aandelen of 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 aansprakelijk voor de verbintenissen van de overgenomen vennootschap ontstaan voor het tijdstip vanaf hetwelk de akte van fusie volgens het bepaalde bij artikel 10, § 4, aan derden kan worden tegengeworpen. »

N° 33 VAN DE REGERING

Artikel 1

In het voorgestelde artikel 174/14, § 2, de woorden « een coöperatieve vennootschap waarin de aansprakelijkheid van de leden niet beperkt is tot het bedrag van hun inbreng » **vervangen door de woorden** « een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid ».

N° 34 VAN DE REGERING

Artikel 1

Het voorgestelde artikel 174/14, § 3, weglaten.

N° 35 DU GOUVERNEMENT

Article 1^{er}

Remplacer l'article 174/18, § 3 proposé, par la disposition suivante :

« § 3. *L'article 29bis, l'article 30, 11° et 15°, l'article 31, alinéa 2, deuxième phrase, et les articles 32 et 33 ne s'appliquent ni à la société anonyme ni, par dérogation à l'article 107 ou à l'article 147quater, à la société en commandite par actions ou à la société coopérative à responsabilité limitée qui est issue de la fusion.*

Par dérogation aux articles 120bis et 121, l'article 29bis ne s'applique pas à la société privée à responsabilité limitée qui est issue de la fusion. L'article 121, 8° et 12° ne s'applique pas non plus à cette société. »

N° 36 DU GOUVERNEMENT

Article 1^{er}

A l'article 174/19 proposé, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, supprimer les mots « l'article 174/8, § 2 ».

JUSTIFICATION

Les amendements proposés contiennent trois séries de modifications :

1. Les amendements n°s 27 et 28 traduisent la volonté de dispenser les sociétés absorbantes qui, du fait de la fusion, procèdent à une augmentation du capital souscrit en rémunération d'apports autres qu'en numéraire, de l'élaboration d'un rapport distinct sur ces apports. Une telle faculté est autorisée par la troisième directive. Le présent projet en faisait d'ores et déjà usage dans le cas de la fusion par constitution de nouvelles sociétés (voir article 174/18). Il n'y a pas de motif objectif d'être plus exigeant dans le cas de la fusion par absorption.

2. Les amendements n°s 29 à 35 sont purement techniques et découlent du changement apporté au régime des sociétés coopératives par la loi du 20 juillet 1991 portant des dispositions sociales et diverses.

3. La suppression de la référence à l'article 174/8, § 2, dans l'article 174/19 (voir amendement n° 36) s'impose pour sa part en raison de la contradiction existant entre cette disposition et l'article 174/22 selon lequel « la fusion est réalisée lorsque la nouvelle société est constituée ».

N° 37 DU GOUVERNEMENT

Art. 2

Remplacer l'article 174/29 proposé par la disposition suivante :

« Art. 174/29. — § 1^{er}. *Dans chaque société, l'organe chargé de l'administration établit un rapport*

N° 35 VAN DE REGERING

Artikel 1

Het voorgestelde artikel 174/18, § 3, vervangen door de volgende bepaling :

« § 3. *Artikel 29bis, artikel 30, 11° en 15°, artikel 31, tweede lid, tweede volzin, en de artikelen 32 en 33 zijn niet van toepassing op de naamloze vennootschap en evenmin, in afwijking van artikel 107 of van artikel 147quater, op de commanditaire vennootschap op aandelen of de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid die door de fusie tot stand zijn gekomen.*

In afwijking van de artikelen 120bis en 121, is artikel 29bis, niet van toepassing op de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid die door de fusie tot stand is gekomen. Artikel 121, 8° en 12°, is evenmin van toepassing op deze vennootschap. »

N° 36 VAN DE REGERING

Artikel 1

In het voorgestelde artikel 174/19, § 1, eerste lid, de woorden « artikel 174/8, § 2 » weglaten.

VERANTWOORDING

De voorgestelde amendementen bevatten drie reeksen wijzigingen :

1. De amendementen n°s 27 en 28 brengen de wil tot uitdrukking om de overnemende vennootschappen die ingevolge de fusie overgaan tot een verhoging van het ingeschreven kapitaal als vergoeding voor de niet-geldelijke inbrengen, vrij te stellen van het opmaken van een afzonderlijk verslag betreffende die inbrengen. Een dergelijke mogelijkheid wordt geboden door de derde richtlijn. Dit ontwerp maakte daarvan reeds gebruik in het geval van de fusie door het oprichten van nieuwe vennootschappen (zie artikel 174/18). Er bestaat geen objectieve reden om strengere eisen te stellen in geval van fusie door overname.

2. De amendementen n°s 29 tot 35 zijn louter technisch van aard en zijn het gevolg van de wijziging die door de wet van 20 juli 1991 houdende sociale en diverse bepalingen in het stelsel van de coöperatieve vennootschappen is aangebracht.

3. De schrapping van de verwijzing naar artikel 174/8, § 2, in artikel 174/19 (zie amendement n° 36) is op zijn beurt noodzakelijk, gelet op de tegenstrijdigheid van die bepaling met artikel 174/22, waarin is bepaald dat de fusie is voltrokken zodra de nieuwe vennootschap is opgericht.

N° 37 VAN DE REGERING

Art. 2

Het voorgestelde artikel 174/29 vervangen door de volgende bepaling :

« Art. 174/29. — § 1. *In elke vennootschap stelt het bestuursorgaan een omstandig schriftelijk ver-*

écrit et circonstancié qui expose la situation patrimoniale des sociétés participant à la scission et qui explique et justifie, du point de vue juridique et économique, l'opportunité, les conditions, les modalités et les conséquences de la scission, les méthodes suivies pour la détermination du rapport d'échange des actions ou des parts, l'importance relative qui est donnée à ces méthodes, les valeurs auxquelles chaque méthode parvient, les difficultés éventuellement rencontrées, et le rapport d'échange proposé.

Lorsque la société absorbante est une société anonyme, une société privée à responsabilité limitée ou une société coopérative à responsabilité limitée, le rapport fait, en outre, mention du rapport visé selon le cas aux articles 34, § 2, 122, § 3 ou 147sexies; il indique aussi le greffe du tribunal de commerce où celui-ci doit être déposé.

§ 2. Dans chaque société, un rapport écrit sur le projet de scission est établi soit par le commissaire-réviseur, soit, lorsqu'il n'y a pas de commissaire-réviseur, par un réviseur d'entreprise désigné par les administrateurs ou les gérants.

Le commissaire-réviseur ou le réviseur d'entreprise désigné doivent notamment déclarer si, à leur avis, le rapport d'échange est ou non pertinent et raisonnable.

Cette déclaration doit au moins :

- a) indiquer les méthodes suivies pour la détermination du rapport d'échange proposé;
- b) indiquer si ces méthodes sont appropriées en l'espèce et mentionner les valeurs auxquelles chacune de ces méthodes conduisent, un avis étant donné sur l'importance relative donnée à ces méthodes dans la détermination de la valeur retenue.

Le rapport indique en outre les difficultés particulières d'évaluation s'il en existe.

Le commissaire-réviseur ou le réviseur d'entreprise désigné peut prendre connaissance sans déplacement de tout document utile à l'accomplissement de leur mission. Ils peuvent obtenir auprès des sociétés qui participent à la scission toutes les explications ou informations et procéder à toutes les vérifications qui leur paraissent nécessaires.

Lorsque le rapport concerne une société absorbante ayant la forme de société anonyme, de société privée à responsabilité limitée, ou de société coopérative à responsabilité limitée, il peut être établi par le commissaire-réviseur, ou par le réviseur d'entreprise qui a établi le rapport visé selon le cas aux articles 34, § 2, 122, § 3, ou 147sexies. »

slag op waarin de stand van het vermogen van de te fusioneren vennootschappen wordt uiteengezet en waarin tevens uit een juridisch en economisch oogpunt worden toegelicht en verantwoord : de wenselijkheid van de splitsing, de voorwaarden en de wijze waarop ze zal geschieden en de gevolgen ervan, de methoden volgens welke de ruilverhouding van de aandelen is vastgesteld, het betrekkelijk gewicht dat aan deze methoden wordt gehecht, de waardering waartoe elke methode komt, de moeilijkheden die zich eventueel hebben voorgedaan en de voorgestelde ruilverhouding.

Wanneer de overnemende vennootschap een naamloze vennootschap, een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid of een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid is, wordt in het verslag daarenboven melding gemaakt van het verslag bedoeld in artikel 34, § 2, artikel 122, § 3, of artikel 147sexies, naar gelang van het geval; het geeft ook aan bij welke griffie van de rechtbank van koop-handel dat verslag moet worden neergelegd.

§ 2. In elke vennootschap wordt een schriftelijk verslag over het splitsingsvoorstel opgesteld hetzij door de commissaris-revisor, hetzij, wanneer er geen commissaris-revisor is, door een bedrijfsrevisor die de bestuurders of de zaakvoerders hebben aangewezen.

De commissaris-revisor of de aangewezen bedrijfsrevisor moet inzonderheid verklaren of de ruilverhouding naar hun mening al dan niet redelijk is.

In deze verklaring moet ten minste worden aangegeven :

- a) volgens welke methoden de voorgestelde ruilverhouding is vastgesteld;
- b) of deze methoden in het gegeven geval passen en tot welke waardering elke gebruikte methode leidt; tevens moet een oordeel worden gegeven over het betrekkelijke gewicht dat bij de vaststelling van de in aanmerking genomen waarde aan deze methode is gehecht.

In het verslag worden bovendien de bijzondere moeilijkheden vermeld die er eventueel bij de waardering zijn geweest.

De commissaris-revisor of de aangewezen bedrijfsrevisor kan ter plaatse inzage nemen van alle stukken die dienstig zijn voor de vervulling van hun taak. Zij zijn gerechtigd van de vennootschappen die bij de splitsing betrokken zijn, te verlangen dat hen alle ophelderingen en inlichtingen worden verstrekt. Zij zijn tevens gerechtigd alle controles te verrichten die zij nodig achten.

In een overnemende vennootschap die de rechtsvorm heeft van een naamloze vennootschap, van een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid of van een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid mag het verslag worden opgesteld door de commissaris-revisor of door de bedrijfsrevisor die het verslag heeft opgemaakt bedoeld in artikel 34, § 2, artikel 122, § 3, of artikel 147sexies, naar gelang van het geval. »

N° 38 DU GOUVERNEMENT

Art. 2

A l'article 174/34 proposé, au § 2, alinéa 3, **remplacer les mots** « une société coopérative dont les associés ont une responsabilité limitée au montant de leur mise » **par les mots** « *une société coopérative à responsabilité limitée* ».

N° 39 DU GOUVERNEMENT

Art. 2

A l'article 174/42 proposé, **remplacer le § 1^{er} par la disposition suivante** :

« § 1^{er}. *Si la société scindée 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 scindée antérieurs à l'opposition aux tiers de l'acte de scission conformément à l'article 10, § 4.* »

N° 40 DU GOUVERNEMENT

Art. 2

A l'article 174/42, § 2 proposé, **remplacer les mots** « une société coopérative dans laquelle la responsabilité des coopérateurs n'est pas limitée au montant de leur mise » **par les mots** « *une société coopérative à responsabilité illimitée* ».

N° 41 DU GOUVERNEMENT

Art. 2

A l'article 174/42 proposé, **supprimer le § 3.**

N° 42 DU GOUVERNEMENT

Art. 2

Remplacer l'article 174/46, § 3 proposé par la disposition suivante :

« § 3. *L'article 29bis, alinéas 4 à 7, l'article 30, 15°, l'article 31, alinéa 2, deuxième phrase, et les articles 32 et 33 ne s'appliquent ni à la société anonyme ni,*

N° 38 VAN DE REGERING

Art. 2

In het voorgestelde artikel 174/34, § 2, derde lid, de woorden « een coöperatieve vennootschap is waarin de aansprakelijkheid van de vennoten beperkt is tot het bedrag van hun inbreng » **vervangen door de woorden** « *een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid is* ».

N° 39 VAN DE REGERING

Art. 2

In het voorgestelde artikel 174/42, § 1 vervangen door de volgende bepaling :

« § 1. *Indien de gesplitste vennootschap een vennootschap onder firma is, een gewone commanditaire vennootschap, een commanditaire vennootschap op aandelen of 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 aansprakelijk voor de verbintenissen van de gesplitste vennootschap ontstaan voor het tijdstip vanaf hetwelk de akte van splitsing volgens het bepaalde bij artikel 10, § 4, aan derden kan worden tegengeworpen.* »

N° 40 VAN DE REGERING

Art. 2

In het voorgestelde artikel 174/42, § 2, de woorden « een coöperatieve vennootschap waarin de aansprakelijkheid van de leden niet beperkt is tot het bedrag van hun inbreng » **vervangen door de woorden** « *een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid* ».

N° 41 VAN DE REGERING

Art. 2

In het voorgestelde artikel 174/42, § 3 weglaten.

N° 42 VAN DE REGERING

Art. 2

Het voorgestelde artikel 174/46, § 3 vervangen door de volgende bepaling :

« § 3. *Artikel 29bis, vierde tot zevende lid, artikel 30, 15°, artikel 31, tweede lid, tweede volzin, en de artikelen 32 en 33 zijn niet van toepassing op de*

par dérogation à l'article 107 ou à l'article 147quater, à la société en commandite par actions ou à la société coopérative à responsabilité limitée qui est issue de la scission.

Par dérogation aux articles 120bis et 121, l'article 29bis, alinéas 4 à 7, ne s'applique pas à la société privée à responsabilité limitée issue de la scission. L'article 121, 8°, ne s'applique pas non plus à cette société. »

N° 43 DU GOUVERNEMENT

Art. 2

A l'article 174/47, § 1^{er}, proposé supprimer les mots « l'article 174/36, § 2 ».

N° 44 DU GOUVERNEMENT

Art. 2

Remplacer l'article 174/47, § 3 proposé par la disposition suivante :

« § 3. Lorsque l'une au moins des sociétés bénéficiaires a la forme de société anonyme, de société privée à responsabilité limitée ou de société coopérative à responsabilité limitée, le rapport prévu à l'article 174/29, § 2, peut être établi par les commissaires-reviseurs ou par le réviseur d'entreprise qui a établi le rapport visé à l'article 29bis, à l'article 120bis ou à l'article 147quater. »

JUSTIFICATION

1. Contrairement à la troisième directive, la sixième directive ne permet pas de dispenser les sociétés bénéficiaires de faire élaborer, le cas échéant, un rapport d'expert sur les apports autres qu'en numéraire. L'amendement rectifie le texte quelque peu imprécis sur ce point.

2. Pour les autres modifications, on peut se référer à la justification donnée dans le commentaire de l'article 1^{er}.

N° 45 DU GOUVERNEMENT

Art. 4bis (nouveau)

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

« Art. 4bis. — Un article 147nonies, rédigé comme suit, est inséré dans les mêmes lois coordonnées :

naamloze vennootschap en evenmin, in afwijking van artikel 107 of van artikel 147quater, op de commanditaire vennootschap op aandelen of de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid die door de splitsing tot stand zijn gekomen.

In afwijking van de artikelen 120bis en 121, is artikel 29bis, vierde tot zevende lid, niet van toepassing op de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid die door de splitsing tot stand is gekomen. Artikel 121, 8°, is evenmin van toepassing op deze vennootschap. »

N° 43 VAN DE REGERING

Art. 2

In het voorgestelde artikel 174/47, § 1, de woorden « artikel 174/36, § 2 » weglaten.

N° 44 VAN DE REGERING

Art. 2

Het voorgestelde artikel 174/47, § 3 vervangen door de volgende bepaling :

« § 3. Wanneer een van de verkrijgende vennootschappen de rechtsvorm heeft van een naamloze vennootschap, van een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid of van een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, kan het verslag voorgeschreven in artikel 174/29, § 2, voor zover het verwijst naar artikel 3, § 2, worden opgesteld door de commissarissen-revisoren of door de bedrijfsrevisor die het in artikel 29bis, in artikel 120bis of in artikel 147quater bedoelde verslag heeft opgesteld. »

VERANTWOORDING

1. In tegenstelling tot de derde richtlijn biedt de zesde richtlijn niet de mogelijkheid de verkrijgende vennootschappen vrij te stellen van het doen opmaken, in voorkomend geval, van een deskundigenverslag betreffende de niet-geldelijke inbrengen. Het amendement verbetert de tekst die op dit punt weinig precies was.

2. Met betrekking tot de andere wijzigingen kan worden verwezen naar de verantwoording in de commentaar bij artikel 1.

N° 45 VAN DE REGERING

Art. 4bis (nieuw)

Een artikel 4bis (nieuw) invoegen, luidend als volgt :

« Art. 4bis. — Een artikel 147nonies, luidend als volgt, wordt in dezelfde gecoördineerde wetten ingevoegd :

Art. 147nonies. — Les articles 72 et 72bis, § 1^{er}, sont applicables par analogie en cas de réduction de la partie fixe du capital social.

Toutefois, l'article 72bis, § 1^{er}, ne s'applique pas aux réductions du capital en vue de compenser une perte subie ou en vue de constituer une réserve pour couvrir une perte prévisible.

La réserve constituée pour couvrir une perte prévisible ne peut excéder 10 % du capital souscrit après réduction. Cette réserve ne peut, sauf en cas de réduction ultérieure du capital, être distribuée aux associés; elle ne peut être utilisée que pour compenser des pertes subies ou pour augmenter le capital par incorporation de réserves.

Dans les cas visés à l'alinéa 2, la partie fixe du capital peut être réduite en dessous du montant fixé à l'article 147bis. Cependant, la réduction en dessous de ce montant ne sortit ses effets qu'à partir du moment où intervient une augmentation portant le montant de la partie fixe du capital à un niveau au moins égal au montant fixé à l'article 147bis. »

JUSTIFICATION

Aucune disposition relative aux conditions dans lesquelles peut être effectuée une réduction de capital dans les sociétés coopératives à responsabilité limitée ne figure dans le nouveau régime instauré par la loi du 20 juillet 1991 à l'égard de ces sociétés. L'amendement proposé vise à remédier à cette lacune en transposant le système de protection des associés et des tiers déjà existant dans les sociétés anonymes et les sociétés privées à responsabilité limitée.

N° 46 DU GOUVERNEMENT

Art. 4ter (nouveau)

Insérer un article 4ter (nouveau) libellé comme suit :

« Art. 4ter. — A l'article 158 des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 5 décembre 1984 et remplacé par la loi du 20 juillet 1991, le 3° est supprimé ».

JUSTIFICATION

L'article 65 est déjà rendu applicable aux sociétés coopératives à responsabilité limitée par l'article 147octies nouveau. Il va de soi cependant qu'il ne trouvera à s'appliquer que dans l'hypothèse où les statuts n'ont pas fait usage de la faculté de ne pas nommer de commissaire (application de l'article 64, § 2, alinéa 1^{er}, dans le cas des petites sociétés). La mention de l'article 65 à l'article 158 est ambiguë dans la mesure où elle pourrait laisser croire qu'un rapport

Art. 147nonies. — De artikelen 72 en 72bis, § 1, zijn van overeenkomstige toepassing in geval van vermindering van het vaste gedeelte van het maatschappelijk kapitaal.

Artikel 72bis, § 1, is evenwel niet van toepassing op de kapitaalverminderingen ter aanzuivering van een geleden verlies of om een reserve te vormen tot dekking van een voorzienbaar verlies.

De reserve die wordt gevormd om een voorzienbaar verlies te dekken, mag niet hoger zijn dan 10 % van het geplaatste kapitaal. Behalve in geval van een latere vermindering van het kapitaal mag deze reserve niet aan de vennoten worden uitgekeerd; ze mag slechts worden aangewend voor de aanzuivering van geleden verlies of tot verhoging van het kapitaal door omzetting van reserves.

In de in het tweede lid bedoelde gevallen mag het vaste gedeelte van het kapitaal worden verminderd tot beneden het in artikel 147bis vastgestelde bedrag. Zodanige vermindering heeft eerst gevolg op het ogenblik dat het vaste gedeelte van het kapitaal verhoogd wordt tot een niveau dat ten minste even hoog is als het in artikel 147bis vastgestelde bedrag. »

VERANTWOORDING

In de nieuwe regeling die door de wet van 20 juli 1991 betreffende de coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid wordt ingevoerd, komt geen enkele bepaling voor die betrekking heeft op de voorwaarden waaronder in die vennootschappen een kapitaalvermindering kan plaatsvinden. Het voorgestelde amendement strekt ertoe die leemte op te vullen door de regeling inzake de bescherming van vennoten en derden over te nemen die reeds bestaat in de naamloze vennootschappen en de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid.

N° 46 VAN DE REGERING

Art. 4ter (nieuw)

Een artikel 4ter (nieuw) invoegen, luidend als volgt :

« Art. 4ter. — In artikel 158 van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 5 december 1984 en vervangen door de wet van 20 juli 1991, wordt het 3° geschrapt ».

VERANTWOORDING

Artikel 65 is krachtens het nieuwe artikel 147octies reeds van toepassing op de coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid. Het spreekt evenwel vanzelf dat het slechts zal worden toegepast ingeval de statuten niet voorzien in de mogelijkheid om geen commissaris te benoemen (toepassing van artikel 64, § 2, eerste lid, in verband met de kleine vennootschappen). De vermelding van artikel 65 in artikel 158 is dubbelzinnig aangezien zij

de commissaire est toujours exigé pour les sociétés coopératives à responsabilité limitée.

Cette mention étant redondante, il apparaît dès lors préférable de la supprimer.

N° 47 DU GOUVERNEMENT

Art. 4quater (nouveau)

Insérer un article 4quater (nouveau) libellé comme suit :

« Art. 4quater. — Un article 158bis, rédigé comme suit, est inséré dans les mêmes lois coordonnées :

Art. 158bis. — L'article 103 est applicable par analogie si, par suite de perte, l'actif net est réduit à un montant inférieur, selon le cas, à la moitié de la partie fixe du capital social ou au quart de la partie fixe du capital social.

Les gérants assument les obligations et la responsabilité imposées par cette disposition aux administrateurs.

Lorsque l'actif net est réduit à un montant inférieur à 250 000 francs, tout intéressé peut demander au tribunal la dissolution de la société. Le tribunal peut, le cas échéant, accorder à la société un délai en vue de régulariser sa situation. »

JUSTIFICATION

La protection du capital social des sociétés coopératives à responsabilité limitée ne pourra être effective que si des sanctions appropriées sont prévues.

Le Gouvernement estime dès lors souhaitable de transposer au cas de ces sociétés les possibilités d'obtenir la dissolution de la société lorsque l'actif net est réduit à un niveau trop bas, déjà prévues en ce qui concerne les sociétés anonymes et les sociétés privées à responsabilité limitée (voir les articles 103, 104 et 140).

N° 48 DU GOUVERNEMENT

Art. 5bis (nouveau)

Insérer un article 5bis (nouveau) libellé comme suit :

« Art. 5bis. — A l'article 173, alinéa 4, des mêmes lois coordonnées, inséré par la loi du 6 mars 1973 et remplacé par la loi du 20 juillet 1991, les mots « à ce montant » sont remplacés par les mots « au montant de leur mise ».

de veronderstelling mogelijk maakt dat met betrekking tot de coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid nog steeds een verslag van de commissaris is vereist.

Aangezien die vermelding derhalve overbodig is, lijkt het wenselijk ze te schrappen.

N° 47 VAN DE REGERING

Art. 4quater (nieuw)

Een artikel 4quater (nieuw) invoegen, luidend als volgt :

« Art. 4quater. — Een artikel 158bis, luidend als volgt, wordt in dezelfde gecoördineerde wetten ingevoegd :

Art. 158bis. — Artikel 103 is van overeenkomstige toepassing indien ingevolge een verlies het netto-actief verminderd wordt tot een bedrag dat, naar gelang van het geval, lager ligt dan de helft van het vaste gedeelte van het maatschappelijk kapitaal of dan een vierde van het vaste gedeelte van het maatschappelijk kapitaal.

De zaakvoerders hebben dezelfde verplichtingen en aansprakelijkheid als die welke door bedoelde bepaling opgelegd is aan de bestuurders.

Wanneer het netto-actief gedaald is tot beneden het bedrag van 250 000 frank, kan iedere belanghebbende de ontbinding van de vennootschap voor de rechtbank vorderen. In voorkomend geval kan de rechtbank aan de vennootschap een termijn toestaan om haar toestand te regulariseren. »

VERANTWOORDING

Het maatschappelijk kapitaal van de coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid zal slechts op doeltreffende wijze kunnen worden beschermd indien in passende straffen wordt voorzien.

De Regering heeft het dan ook wenselijk geacht om ook voor deze vennootschappen de mogelijkheid te bieden de ontbinding van de vennootschap te verkrijgen wanneer het netto-actief tot een te laag niveau wordt teruggebracht, zoals dat reeds het geval is voor de naamloze vennootschappen en de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid (zie de artikelen 103, 104 en 140).

N° 48 VAN DE REGERING

Art. 5bis (nieuw)

Een artikel 5bis (nieuw) invoegen, luidend als volgt :

« Art. 5bis. — In artikel 173, vierde lid, van dezelfde gecoördineerde wetten, ingevoegd bij de wet van 6 maart 1973 en vervangen door de wet van 20 juli 1991, worden de woorden « tot dat bedrag » vervangen door de woorden « tot het bedrag van hun inbreng ».

JUSTIFICATION

Il s'agit de rectifier une erreur purement rédactionnelle.

N° 49 DU GOUVERNEMENT

Art. 6

A l'article 190bis, § 1^{er}, 2° proposé, insérer les mots « ou sur base de la loi du 4 décembre 1990 relative aux opérations financières et aux marchés financiers » entre les mots « les offres publiques d'acquisition » et les mots « ont été exercés ».

JUSTIFICATION

Comme l'article 9 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, l'article 35, § 3, de la loi du 4 décembre 1990 relative aux opérations financières et aux marchés financiers instaure un cas particulier d'annulabilité d'une décision de l'assemblée générale.

Le raisonnement relatif à la loi du 2 mars 1989 exposé dans le commentaire de l'article 10 (voir exposé des motifs, pages 36 et 37) peut être transposé tel quel à ce cas d'annulabilité prévu par la loi du 4 décembre 1990.

N° 50 DU GOUVERNEMENT

Art. 10bis (nouveau)

Insérer un article 10bis (nouveau), libellé comme suit :

« Art. 10bis. — A l'article 8 de la loi du 12 juillet 1989 portant diverses mesures d'application du règlement (CEE) n° 2137/85 du Conseil du 25 juillet 1985 relatif à l'institution d'un groupement européen d'intérêt économique, sont apportées les modifications suivantes :

1° le § 2, alinéa 3, est remplacé par la disposition suivante :

« Dans les trente jours de leur approbation, les comptes annuels ainsi qu'un document contenant les nom, prénoms, profession et domicile du ou des gérants en fonction, sont déposés à la Banque Nationale de Belgique par les soins du ou des gérants ».

2° le § 4 est remplacé par la disposition suivante :

« § 4. L'article 80, alinéas 3 à 9, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales modifié par les lois des 24 mars 1978, 5 décembre 1984 et 18 juillet 1991, est applicable aux documents visés au § 2 ».

VERANTWOORDING

Het betreft hier de rechtzetting van een louter redactionele vergissing.

N° 49 VAN DE REGERING

Art. 6

In het voorgestelde artikel 190bis, § 1, 2°, tussen de woorden « openbare overnameaanbiedingen » en het woord « indien » de woorden « of krachtens de wet van 4 december 1990 op de financiële transacties en de financiële markten » invoegen.

VERANTWOORDING

Zoals artikel 9 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, voorziet artikel 35, § 3, van de wet van 4 december 1990 op de financiële transacties en de financiële markten in een bijzonder geval van nietigverklaring van een besluit van de algemene vergadering.

De redenering gevolgd in verband met de wet van 2 maart 1989, uiteengezet in de commentaar bij artikel 10 (zie memorie van toelichting, blz. 36 en 37) kan met betrekking tot het geval van nietigverklaring bedoeld in de wet van 4 december 1990 zonder meer worden overgenomen.

N° 50 VAN DE REGERING

Art. 10bis (nieuw)

Een artikel 10bis (nieuw) invoegen, luidend als volgt :

« Art. 10bis. — In artikel 8 van de wet van 12 juli 1989 houdende verscheidene maatregelen tot toepassing van de verordening (EEG) n° 2137/85 van de Raad van 25 juli 1985 tot instelling van Europese economische samenwerkingsverbanden worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° § 2, derde lid, wordt vervangen door de volgende bepaling :

« Binnen dertig dagen te rekenen van de goedkeuring ervan moeten de jaarrekeningen, alsook een stuk met de naam, voornamen, beroep en woonplaats van de zaakvoerder of de zaakvoerders worden ingediend bij de Nationale Bank van België, zulks door tussenkomst van de zaakvoerder of de zaakvoerders ».

2° § 4 wordt vervangen door de volgende bepaling :

« § 4. Artikel 80, derde tot negende lid, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, gewijzigd bij de wetten van 24 maart 1978, 5 december 1984 en 18 juli 1991, is van toepassing op de stukken bedoeld in § 2 ».

JUSTIFICATION

La loi du 18 juillet 1991 qui a modifié les lois coordonnées sur les sociétés commerciales a réformé le régime de dépôt et de publicité des comptes annuels. Dorénavant ceux-ci seront déposés à la Banque Nationale qui transmettra le texte des mentions d'une part au greffe du tribunal de commerce concerné, d'autre part au *Moniteur belge* pour publication. L'amendement proposé étend ce système aux comptes annuels des groupements européens d'intérêt économique.

N° 51 DU GOUVERNEMENT

Art. 10ter (nouveau)

Insérer un article 10ter (nouveau) libellé comme suit :

« Art. 10ter. — A l'article 14 de la loi du 17 juillet 1989 sur les groupements d'intérêt économique, sont apportées les modifications suivantes :

1° le § 1^{er}, alinéa 3, est remplacé par la disposition suivante :

« Dans les trente jours de leur approbation, les comptes annuels ainsi qu'un document contenant les nom, prénoms, profession et domicile du ou des gérants en fonction, sont déposés à la Banque Nationale de Belgique par les soins du ou des gérants ».

2° le § 3 est remplacé par la disposition suivante :

« § 3. L'article 80, alinéas 3 à 9, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, modifié par les lois des 24 mars 1978, 5 décembre 1984 et 18 juillet 1991, est applicable aux documents visés au paragraphe 1^{er} ».

JUSTIFICATION

L'amendement, qui concerne les groupements d'intérêt économique, est identique à celui prévu à l'article 10bis pour les groupements européens d'intérêt économique.

N° 52 DU GOUVERNEMENT

Art. 10quater (nouveau)

Insérer un article 10quater (nouveau) libellé comme suit :

« Art. 10quater. — L'article 35, § 3, alinéa 2, de la loi du 4 décembre 1990 relative aux opérations financières et aux marchés financiers est abrogé. »

VERANTWOORDING

De wet van 18 juli 1991 tot wijziging van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, heeft tevens een hervorming tot stand gebracht in de regeling betreffende de indiening en openbaarmaking van de jaarrekeningen. Voortaan worden die stukken ingediend bij de Nationale Bank die de tekst van de vermeldingen enerzijds doet toekomen aan de betrokken rechtbank van koophandel, anderzijds aan het *Belgisch Staatsblad* met het oog op de bekendmaking ervan. Het voorgestelde amendement breidt die regeling uit tot de jaarrekeningen van de Europese economische samenwerkingsverbanden.

N° 51 VAN DE REGERING

Art. 10ter (nieuw)

Een artikel 10ter(nieuw) invoegen, luidend als volgt :

« Art. 10ter. — In artikel 14 van de wet van 17 juli 1989 betreffende de economische samenwerkingsverbanden worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° § 1, derde lid, wordt vervangen door de volgende bepaling :

« Binnen dertig dagen te rekenen van de goedkeuring ervan moeten de jaarrekeningen, alsook een stuk met de naam, voornamen, beroep en woonplaats van de zaakvoerder of de zaakvoerders worden ingediend bij de Nationale Bank van België, zulks door tussenkomst van de zaakvoerder of de zaakvoerders ».

2° § 3 wordt vervangen door de volgende bepaling :

« § 3. Artikel 80, derde tot negende lid, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, gewijzigd bij de wetten van 24 maart 1978, 5 december 1984 en 18 juli 1991, is van toepassing op de stukken bedoeld in § 1. ».

VERANTWOORDING

Het amendement dat betrekking heeft op de economische samenwerkingsverbanden is identiek aan dat omschreven in artikel 10bis betreffende de Europese economische samenwerkingsverbanden.

N° 52 VAN DE REGERING

Art. 10quater (nieuw)

Een artikel 10quater (nieuw) invoegen, luidend als volgt :

« Art. 10quater. — Artikel 35, § 3, tweede lid, van de wet van 4 december 1990 op de financiële transacties en de financiële markten wordt opgeheven. »

JUSTIFICATION

Cette abrogation est la conséquence logique de la modification de l'article 6, telle qu'elle est explicitée ci-dessus.

Le Ministre de la Justice,

M. WATHELET

N° 53 DE MME MERCKX-VAN GOEY

Article 1^{er}

A l'article 174/4, § 1^{er}, proposé, remplacer le deuxième alinéa par ce qui suit :

« A leur requête, une copie des documents visés à l'alinéa premier est adressée sans frais aux actionnaires et aux associés. »

JUSTIFICATION

L'obligation d'informer les actionnaires et associés, prescrite par l'article 174, § 1^{er}, nous paraît excessive. L'envoi de tous ces documents constitue une lourde contrainte pour toutes les sociétés.

Il nous paraît dès lors préférable d'adopter la formule contenue dans la directive, qui prévoit expressément l'envoi sur demande desdits documents (article 11, 3°).

N° 54 DE MME ONKELINX

Article 1^{er}

A l'article 174/4, § 1^{er}, proposé, remplacer le premier alinéa par ce qui suit :

« Dans chaque société, le projet de fusion et les rapports prévus à l'article 174/3 ainsi que la possibilité réservée aux actionnaires et aux associés d'obtenir lesdits documents sans frais, sont annoncés dans l'ordre du jour de l'assemblée générale appelée à se prononcer sur le projet de fusion. »

L. ONKELINX

N° 55 DE M. HERMANS ET DE MME MERCKX-VAN GOEY

Article 1^{er}

A) Compléter l'article 174/6, § 3, premier alinéa, 2°, c), proposé, par les mots « à responsabilité illimitée ».

B) A l'article 174/6, § 3, proposé, supprimer le troisième alinéa.

VERANTWOORDING

Die opheffing is het logische gevolg van de wijziging van artikel 6, zoals die hiervoren uitdrukkelijk is geformuleerd.

De Minister van Justitie,

M. WATHELET

N° 53 VAN MEVR. MERCKX-VAN GOEY

Artikel 1

In het voorgestelde artikel 174/4, § 1, het tweede lid, vervangen door de volgende bepaling :

« Op zijn verzoek krijgt elke aandeelhouder of vennoot er kosteloos een afschrift van toegezonden. »

VERANTWOORDING

De in artikel 174, § 1 voorgeschreven informatieverplichting lijkt zeer verregaand. Het toesturen van al deze teksten is een zware verplichting voor alle vennootschappen.

De formule van de richtlijn, die uitdrukkelijk een toezending op aanvraag voorziet (artikel 11, 3°), lijkt verkieslijk.

T. MERCKX-VAN GOEY

N° 54 VAN MEVR. ONKELINX

Artikel 1

Het voorgestelde artikel 174/4, § 1, eerste lid, vervangen door wat volgt :

« In elke vennootschap worden het fusievoorstel en de verslagen bedoeld in artikel 174/3, alsmede de mogelijkheid voor de aandeelhouders en vennoten om de genoemde stukken kosteloos te verkrijgen, vermeld in de agenda van de algemene vergadering die zich over het fusievoorstel moet uitspreken. »

N° 55 VAN DE HEER HERMANS EN MEVR. MERCKX-VAN GOEY

Artikel 1

A) Het voorgestelde artikel 174/6, § 3, eerste lid, 2°, c) aanvullen met de woorden « met onbeperkte aansprakelijkheid ».

B) In het voorgestelde artikel 174/6, § 3, het derde lid weglaten.

JUSTIFICATION

Adaptation à la nouvelle loi sur les sociétés coopératives.

VERANTWOORDING

Aanpassing aan de nieuwe wet betreffende de coöperatieve vennootschappen.

P. HERMANS
T. MERCKX-VAN GOEY
