

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

12 décembre 2019

PROPOSITION DE LOI

**portant transposition de la directive (UE)
2017/828 du Parlement européen et du
Conseil du 17 mai 2017 modifiant la
directive 2007/36/CE en vue de promouvoir
l'engagement à long terme des actionnaires,
et portant des dispositions en matière de
société et d'association**

**AVIS DU CONSEIL D'ÉTAT
N° 66.666/2/AG DU 10 DÉCEMBRE 2019**

Voir:

Doc 55 **0553/ (S.E. 2019):**

001: Proposition de loi de Mme Dierick.
002: Amendements.

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

12 december 2019

WETSVOORSTEL

**tot omzetting van Richtlijn (EU) 2017/828
van het Europees Parlement en de
Raad van 17 mei 2017 tot wijziging van
Richtlijn 2007/36/EG wat het bevorderen
van de langetermijnbetrokkenheid van
aandeelhouders betreft, en houdende
vennootschaps- en verenigingsbepalingen**

**ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE
NR. 66.666/2/AV VAN 10 DECEMBER 2019**

Zie:

Doc 55 **0553/ (B.Z. 2019):**

001: Wetsvoorstel van mevrouw Dierick.
002: Amendementen.

01154

N-VA	: Nieuw-Vlaamse Alliantie
Ecolo-Groen	: Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales – Groen
PS	: Parti Socialiste
VB	: Vlaams Belang
MR	: Mouvement Réformateur
CD&V	: Christen-Democratisch en Vlaams
PVDA-PTB	: Partij van de Arbeid van België – Parti du Travail de Belgique
Open Vld	: Open Vlaamse liberalen en democraten
sp.a	: socialistische partij anders
cdH	: centre démocrate Humaniste
DéFI	: Démocrate Fédéraliste Indépendant
INDEP-ONAFH	: Indépendant - Onafhankelijk

Abréviations dans la numérotation des publications:		Afkorting bij de numering van de publicaties:	
DOC 55 0000/000	Document de la 55 ^e législature, suivi du numéro de base et numéro de suivi	DOC 55 0000/000	Parlementair document van de 55 ^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer
QRVA	Questions et Réponses écrites	QRVA	Schriftelijke Vragen en Antwoorden
CRIV	Version provisoire du Compte Rendu Intégral	CRIV	Voorlopige versie van het Integraal Verslag
CRABV	Compte Rendu Analytique	CRABV	Beknopt Verslag
CRIV	Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes)	CRIV	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen)
PLEN	Séance plénière	PLEN	Plenum
COM	Réunion de commission	COM	Commissievergadering
MOT	Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)	MOT	Moties tot besluit van interpellaties (beigegekleurig papier)

Le 22 octobre 2019, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Président de la Chambre des représentants à communiquer un avis, dans un délai de trente jours prorogé à quarante-cinq jours¹, sur une proposition de loi 'portant transposition de la directive (UE) 2017/828 du Parlement européen et du Conseil du 17 mai 2017 modifiant la directive 2007/36/CE en vue de promouvoir l'engagement à long terme des actionnaires, et portant des dispositions en matière de société et d'association', déposée par M^{me} Leen DIERICK (*Doc. parl.*, Chambre, 2019, n° 55-0553/001).

La proposition, à l'exception de ses articles 1^{er}, 49 et 50, a été examinée par la deuxième chambre le 19 novembre 2019. La chambre était composée de Pierre VANDERNOOT, président de chambre, Patrick RONVAUX et Christine HOREVOETS, conseillers d'État, Marianne DONY, assesseur, et Béatrice DRAPIER, greffier.

Le rapport a été présenté par Xavier DELGRANGE, premier auditeur chef de section.

Henri CULOT, appelé en qualité d'expert sur la base de l'article 82 des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973, a également présenté un rapport.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de Pierre VANDERNOOT.

Les articles 1^{er}, 49 et 50 de la proposition ont été examinés par l'assemblée générale le 26 novembre 2019. L'assemblée générale était composée de Jacques JAUMOTTE, président du Conseil d'État, Marnix VAN DAMME, Jo BAERT, Pierre VANDERNOOT et Martine BAGUET, présidents de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH, Chantal BAMPS, Jeroen VAN NIEUWENHOVE, Bernard BLERO, Wouter PAS, Wanda VOGEL, Koen MUYLLE, Patrick RONVAUX et Christine HOREVOETS, conseillers d'État, Jan VELAERS, Christian BEHRENDT, Marianne DONY et Bruno PEETERS, assessseurs, et Gregory DELANNAY, greffier en chef.

Le rapport a été présenté par Xavier DELGRANGE et Kristine BAMS, premiers auditeurs chefs de section.

Henri CULOT, appelé en qualité d'expert sur la base de l'article 82 des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973, a également présenté un rapport.

David DE ROY et Kaat LEUS, conseillers d'État, ont également été entendus en qualité d'experts, mais sans participer au délibéré de l'assemblée générale.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de Jacques JAUMOTTE et Pierre VANDERNOOT.

¹ Cette prorogation résulte de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973, qui dispose que le délai de trente jours est prorogé à quarante-cinq jours dans le cas où l'avis est donné par l'assemblée générale en application de l'article 85.

Op 22 oktober 2019 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de voorzitter van de Kamer van volksvertegenwoordigers verzocht binnen een termijn van dertig dagen verlengd tot vijfenveertig dagen¹ een advies te verstrekken over een wetsvoorstel 'tot omzetting van richtlijn (EU) 2017/828 van het Europees Parlement en de Raad van 17 mei 2017 tot wijziging van richtlijn 2007/36/EG wat het bevorderen van de langetermijnbetrokkenheid van aandeelhouders betreft, en houdende vennootschaps- en verenigingsbepalingen', ingediend door mevrouw Leen DIERICK (*Parl.St.*, Kamer, 2019, nr. 55-0553/001).

Het voorstel is, met uitzondering van de artikelen 1, 49 et 50, door de tweede kamer onderzocht op 19 november 2019. De kamer was samengesteld uit Pierre VANDERNOOT, kamervoorzitter, Patrick RONVAUX en Christine HOREVOETS, staatsraden, Marianne DONY, assessor, en Béatrice DRAPIER, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Xavier DELGRANGE, eerste auditeur-afdelingshoofd.

Henri CULOT, die als expert opgeroepen is op grond van artikel 82 van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft eveneens verslag uitgebracht.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Pierre VANDERNOOT.

De artikelen 1, 49 et 50 van het voorstel zijn door de algemene vergadering onderzocht op 26 november 2019. De algemene vergadering was samengesteld uit Jacques JAUMOTTE, voorzitter van de Raad van State, Marnix VAN DAMME, Jo BAERT, Pierre VANDERNOOT en Martine BAGUET, kamervoorzitters, Wilfried VAN VAERENBERGH, Chantal BAMPS, Jeroen VAN NIEUWENHOVE, Bernard BLERO, Wouter PAS, Wanda VOGEL, Koen MUYLLE, Patrick RONVAUX en Christine HOREVOETS, staatsraden, Jan VELAERS, Christian BEHRENDT, Marianne DONY en Bruno PEETERS, assessoren, en Gregory DELANNAY, hoofdgriffier.

Het verslag is uitgebracht door Xavier DELGRANGE en Kristine BAMS, eerste auditeurs-afdelingshoofd.

Henri CULOT, die als expert opgeroepen is op grond van artikel 82 van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft eveneens verslag uitgebracht.

David DE ROY en Kaat LEUS, staatsraden, zijn eveneens gehoord als expert, maar hebben niet deelgenomen aan de beraadslaging van de algemene vergadering.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Jacques JAUMOTTE en Pierre VANDERNOOT.

¹ Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2^o, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, waarin wordt bepaald dat de termijn van dertig dagen verlengd wordt tot vijfenveertig dagen in het geval waarin het advies gegeven wordt door de algemene vergadering met toepassing van artikel 85.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 10 décembre 2019.

*

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2^o, des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation limite son examen au fondement juridique de la proposition², à la compétence de l'auteur de l'acte ainsi qu'à l'accomplissement des formalités préalables, conformément à l'article 84, § 3, des lois coordonnées précitées.

Sur ces trois points, la proposition appelle les observations suivantes.

Mode de saisine du Conseil d'État

La méthode consistant à ce qu'un ou plusieurs parlementaires dépose, sous la forme d'une proposition de loi, un texte qui a manifestement été préparé par les services du gouvernement a pour effet qu'un certain nombre de formalités préalables ne doivent pas être accomplies, ce qui n'est pas de nature à garantir la qualité de la législation³.

La circonstance que le gouvernement est en affaires courantes ne le prive évidemment pas de la faculté de déposer des projets de loi puisque ceux-ci ne peuvent être adoptés que du consentement du Parlement⁴.

La Cour constitutionnelle a formulé l'observation suivante, applicable *mutatis mutandis*, à la proposition examinée:

"B.6.3. Le législateur peut décider de régler lui-même une matière qu'il a attribuée au Roi et que la Constitution ne Lui a pas réservée, les articles 37 et 107 de la Constitution n'étant pas applicables à l'INAMI. En matière de statut des agents des parastataux, cette façon de procéder a toutefois pour effet que certaines formalités qui sont imposées en cas de règlement par arrêté royal ne peuvent être appliquées. En l'espèce, il s'agit de l'avis du comité général de gestion de l'INAMI, de l'accord des ministres de la Fonction publique et du Budget et de l'avis de la section de législation du Conseil d'État.

² † S'agissant d'une proposition de loi, on entend par "fondement juridique" la conformité aux normes supérieures.

³ En ce sens, voir l'avis n° 44.588/2 donné le 20 juin 2008 sur une proposition devenue le décret de la Communauté française du 18 juillet 2008 'visant à réguler les inscriptions des élèves dans le 1^{er} degré de l'enseignement secondaire et à favoriser la mixité sociale au sein des établissements scolaires' (Doc. parl., Parl. Comm. fr., 2007-2008, n° 552/1, pp. 2 à 10, <http://www.raadvst-consetat.be/dbx/avis/44588.pdf>).

⁴ Comme le rappellent Chr. BEHRENDT et M. VRANCKEN, "la finalité de la notion des affaires courantes est donc bien la protection du Parlement face à l'action de l'Exécutif, tout en assurant la continuité du service public" (*Principes de Droit constitutionnel belge*, Bruxelles, la Charte, 2019, p. 329).

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 10 december 2019.

*

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 2^o, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, beperkt de afdeling Wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voornoemde gecoördineerde wetten haar onderzoek tot de rechtsgrond van het voorstel,² de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat die drie punten betreft, geeft het voorstel aanleiding tot de volgende opmerkingen.

Wijze waarop de Raad van State is geadieerd

De handelwijze waarbij een of meerdere parlementsleden een tekst die overduidelijk door de diensten van de regering is voorbereid, indienen in de vorm van een wetsvoorstel, heeft als gevolg dat een aantal voorafgaande vormvereisten niet horen te worden vervuld, wat geen garantie biedt voor de kwaliteit van de wetgeving.³

De omstandigheid dat de regering in lopende zaken is, betekent uiteraard niet dat ze geen wetsontwerpen kan indienen, aangezien die enkel kunnen worden aangenomen mits het Parlement ze heeft goedgekeurd.⁴

Het Grondwettelijk Hof heeft de volgende opmerking gemaakt, die *mutatis mutandis* ook op het voorliggende voorstel van toepassing is:

"B.6.3. De wetgever kan beslissen een aangelegenheid die hij aan de Koning heeft opgedragen en die Hem niet door de Grondwet is voorbehouden, zelf te regelen, nu de artikelen 37 en 107 van de Grondwet niet van toepassing zijn op het RIZIV. Inzake het statuut van de ambtenaren van de parastatale instellingen leidt de gevolgde werkwijze echter ertoe dat een aantal vormvereisten die bij de regeling door een koninklijk besluit zijn opgelegd, niet kunnen worden toegepast. In casu gaat het om het advies van het algemeen beheerscomité van het RIZIV, om het akkoord van de ministers van Ambtenarenzaken en van Begroting en om het advies van de afdeling wetgeving van de Raad van State.

² † Aangezien het om een wetsvoorstel gaat, wordt onder "rechtsgrond" de overeenstemming met hogere rechtsnormen verstaan.

³ Zie in die zin advies 44.588/2, op 20 juni 2008 gegeven over een voorstel dat heeft geleid tot het decreet van de Franse Gemeenschap van 18 juli 2008 'tot regeling van de inschrijvingen van de leerlingen in de eerste graad van het secundair onderwijs en tot bevordering van de sociale gemengdheid binnen de schoolinrichtingen' (Parl. St. Fr. Parl. 2007-08, nr. 552/1, 2-10, <http://www.raadvst-consetat.be/dbx/adviezen/44588.pdf>).

⁴ Zoals Chr. BEHRENDT en M. VRANCKEN opmerken, "la finalité de la notion des affaires courantes est donc bien la protection du Parlement face à l'action de l'Exécutif, tout en assurant la continuité du service public" (*Principes de Droit constitutionnel belge*, Brussel, La Charte, 2019, 329).

B.6.4. Ces formalités constituant une garantie pour les fonctionnaires concernés, le législateur ne pourrait régler lui-même, dans le seul but de les éluder, la matière qu'il a attribuée⁵.

Tableaux de transposition

Le Président de la Chambre a communiqué un tableau de transposition fourni par le cabinet du ministre de la Justice.

Comme le rappellent les *Principes de technique législative* établis par la section de législation du Conseil d'État, il convient d'établir deux tableaux de transposition:

"191. Établissez deux tableaux de transposition.

191.1. Pour contrôler qu'une directive est transposée correctement et complètement, établissez un tableau de correspondance entre les (subdivisions des) articles de la directive et les (subdivisions des) articles de l'acte de transposition que vous rédigez. Mentionnez également dans ce tableau:

a) les (subdivisions des) articles de la directive qui ont éventuellement déjà été transposés, en correspondance avec les actes de droit interne et les (subdivisions des) articles qui ont procédé à cette transposition;

b) les (subdivisions des) articles de la directive qui doivent encore être transposés par une autre autorité.

191.2. Pour pouvoir lire chaque article de l'acte de transposition à la lumière des exigences de la directive, établissez aussi un tableau de correspondance entre les (subdivisions des) articles de l'acte de transposition et les (subdivisions des) articles de la directive [...].

193. Lorsque la directive est transposée par un acte législatif, joignez les tableaux de transposition au projet législatif. Ces tableaux sont très utiles non seulement pour l'assemblée législative saisie de ce projet mais aussi pour les destinataires des règles:

a) ils permettent à l'assemblée législative de se prononcer en connaissance de cause sur le choix des moyens mis en œuvre par l'auteur du projet pour atteindre le résultat exigé par la directive;

b) ils permettent d'éviter que l'exercice du droit d'amendement n'excède les limites du pouvoir d'appréciation que le droit européen laisse aux États membres;

c) ils permettent d'éviter que l'assemblée législative n'envisage de compléter la transposition par l'adoption de dispositions qui existent déjà dans l'ordre juridique interne ou qui relèvent de la compétence d'une autre autorité;

⁵ C.C., 10 juillet 2002, n° 129/02.

B.6.4. Aangezien die vormvereisten voor de betrokken ambtenaren een waarborg vormen, zou de wetgever de aangelegenheid die hij heeft opgedragen, niet zelf kunnen regelen, enkel en alleen om ze te omzeilen.⁵

Omzettingstabellen

De voorzitter van de Kamer heeft een omzettingstabel bezorgd waarvoor het kabinet van de minister van Justitie heeft gezorgd.

Zoals wordt vermeld in de *Beginselen van de wetgevings-techniek*, opgesteld door de afdeling Wetgeving van de Raad van State, dient in twee omzettingstabellen te worden voorzien:

"191. Maak twee omzettingstabellen op.

191.1. Om te controleren of een richtlijn correct en volledig wordt omgezet, maak een concordantietabel op met de (onderdelen van de) artikelen van de richtlijn en van de er mee overeenstemmende (onderdelen van de) artikelen van de door u opgestelde tekst die in de omzetting voorziet. Vermeld eveneens in deze tabel:

a) de artikelen van de richtlijn die eventueel reeds zijn omgezet, alsmede de overeenstemmende teksten van intern recht en de artikelen waarbij de richtlijn is omgezet;

b) de artikelen van de richtlijn die door een andere instantie nog moeten worden omgezet.

191.2. Om ieder artikel van de tekst die in de omzetting voorziet te kunnen lezen in het licht van de vereisten van de richtlijn, maak eveneens een concordantietabel op met de (onderdelen van de) artikelen van de tekst die in de omzetting voorziet en de (onderdelen van de) artikelen van de richtlijn. (...)

193. Indien de richtlijn omgezet wordt door een wetgevende tekst, voeg dan de omzettingstabellen bij het ontwerp van wetgevende tekst. Deze tabellen zijn zeer nuttig, niet alleen voor de wetgevende vergadering die dat ontwerp behandelt, maar ook voor degene voor wie die regelgeving bestemd is:

a) de wetgevende vergadering kan zich met kennis van zaken uitspreken omtrent de keuze van de middelen die de steller van het ontwerp wenst aan te wenden om het door de richtlijn vereiste resultaat te verkrijgen;

b) deze tabellen kunnen ervoor zorgen dat de uitoefening van het amenderingsrecht de grenzen niet te buiten gaat van de beoordelingsbevoegdheid die het Europese recht aan de lidstaten toekent;

c) ze kunnen eveneens verhinderen dat de wetgevende vergadering naar aanleiding van de omzetting zou overwegen bepalingen toe te voegen die reeds bestaan in de interne rechtsorde of die tot de bevoegdheid van een andere overheid behoren;

⁵ GwH 10 juli 2002, nr. 129/02.

d) ils permettent aux destinataires des règles législatives de connaître leur origine”⁶.

Comme le rappelle la section de législation,

“Afin que la Chambre des représentants puisse se prononcer en connaissance de cause sur le choix des moyens que le gouvernement lui propose de mettre en œuvre et éviter que l’exercice du droit d’amendement prévu par l’article 76 de la Constitution excède les limites du pouvoir d’appréciation que le droit européen reconnaît aux États membres, les deux tableaux dont il vient d’être question devraient être annexés au projet de loi, ce qui assurera également une compréhension plus aisée du texte par les destinataires de la loi en projet”⁷.

Par un courriel du 4 novembre 2019, l’auditeur-rapporteur a demandé à la députée désignée par le Président de la Chambre comme mandataire en application de l’article 98, n° 1, alinéa 2, du Règlement de la Chambre, d’établir les tableaux de transposition de la manière rappelée ci-dessus, sans réponse de sa part.

Formalités préalables

L’article 36, paragraphe 4, du règlement (UE) n° 2016/679 du Parlement européen et du Conseil du 27 avril 2016 ‘relatif à la protection des personnes physiques à l’égard du traitement des données à caractère personnel et à la libre circulation de ces données, et abrogeant la directive 95/46/CE (règlement général sur la protection des données)’ prévoit une obligation de consulter l’autorité de contrôle, en l’occurrence l’Autorité de protection des données visée dans la loi du 3 décembre 2017 ‘portant création de l’Autorité de protection des données’, dans le cadre de l’élaboration d’une proposition de mesure législative devant être adoptée par un parlement national, ou d’une mesure réglementaire fondée sur une telle mesure législative, qui se rapporte au traitement.

Dans la mesure où certaines dispositions de la proposition, notamment ses articles 4 à 10 et 27, nécessitent un traitement de données à caractère personnel, le législateur veillera au respect de cette disposition.

⁶ *Principes de technique législative - Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, www.raadvst-consetat.be, onglet “Technique législative”, recommandations n°s 191 à 193.

⁷ Avis n° 57.881/4 donné le 16 septembre 2015 sur un avant-projet devenu la loi du 4 mai 2016 ‘portant des dispositions diverses en matière d’asile et de migration et modifiant la loi du 15 décembre 1980 sur l’accès au territoire, le séjour, l’établissement et l’éloignement des étrangers et la loi du 12 janvier 2007 sur l’accueil des demandeurs d’asile et de certaines autres catégories d’étrangers’ (*Doc. parl.*, Chambre, 2015-2016, n° 1696/1, pp. 133 à 137, <http://www.raadvst-consetat.be/dbx/avis/57881.pdf>).

d) degene voor wie de wetgevende regels bestemd is, kan aldus de oorsprong ervan nagaan.”⁶

De afdeling Wetgeving heeft het volgende opgemerkt:

“Om de Kamer van volksvertegenwoordigers in staat te stellen zich met kennis van zaken uit te spreken over de keuze van de middelen die de regering haar voorstelt aan te wenden en om te voorkomen dat de uitoefening van het recht van amendement, vervat in artikel 76 van de Grondwet, de grenzen overschrijdt van de beoordelingsbevoegdheid die het Europees recht aan de lidstaten laat, zouden de twee tabellen die zonet ter sprake zijn gekomen bij het wetsontwerp moeten worden gevoegd, wat er tevens voor zal zorgen dat de adressaten van de ontworpen wet de tekst beter kunnen begrijpen.”⁷

Met een e-mail van 4 november heeft de auditeur-rapporteur het Kamerlid dat met toepassing van artikel 98, nr. 1, tweede lid, van het reglement van de Kamer door de voorzitter van de Kamer is aangewezen als gemachtigde, verzocht om omzettingstabellen op te stellen zoals hierboven vermeld. Dat verzoek is onbeantwoord gebleven.

Voorafgaande vormvereisten

Artikel 36, lid 4, van verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 ‘betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van richtlijn 95/46/EG (algemene verordening gegevensbescherming)’ schrijft voor dat “bij het opstellen van een voorstel voor een door een nationaal parlement vast te stellen wetgevingsmaatregel, of een daarop gebaseerde regelgevingsmaatregel in verband met verwerking”, de toezichthoudende autoriteit wordt geraadpleegd, *in casu* de Gegevensbeschermingsautoriteit bedoeld in de wet van 3 december 2017 ‘tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit’.

In zoverre sommige bepalingen van het voorstel, met name de artikelen 4 tot 10 en 27, ertoe nopen dat persoonsgegevens worden verwerkt, moet de wetgever erop toezien dat die bepaling in acht wordt genomen.

⁶ *Beginnelen van de wetgevingstechniek - Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, www.raadvst-consetat.be, tab “Wetgevingstechniek”, aanbevelingen 191 tot 193.

⁷ Advies 57.881/4, op 16 september 2015 gegeven over een voorontwerp dat heeft geleid tot de wet van 4 mei 2016 ‘houdende diverse bepalingen inzake asiel en migratie en tot wijziging van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen en de wet van 12 januari 2007 betreffende de opvang van asielzoekers en van bepaalde andere categorieën van vreemdelingen’ (*Parl. St.* Kamer 2015-16, nr. 1696/001, 133-137, <http://www.raadvst-consetat.be/dbx/adviezen/57881.pdf>).

Examen de la proposition

Dispositif

Titre II - Transposition de la directive n° 2017/828

L'article 3^{septies} de la directive n° 2007/36/CE du Parlement européen et du Conseil du 11 juillet 2007 'concernant l'exercice de certains droits des actionnaires de sociétés cotées', tel que modifié par la directive (UE) n° 2017/828 du Parlement européen et du Conseil du 17 mai 2017 'modifiant la directive 2007/36/CE en vue de promouvoir l'engagement à long terme des actionnaires' (ci-après, respectivement: "la directive n° 2007/36/CE" et "la directive (UE) n° 2017/828"), n'a pas été transposé, comme le confirme le tableau de transposition.

La proposition sera amendée sur ce point.

Art. 3

1. Cet article ne semble pas transposer l'article 3^{octies}, paragraphe 1, b), de la directive n° 2007/36/CE.

2. Cet article ne semble pas non plus transposer l'article 3^{nonies}, paragraphe 2, de la directive n° 2007/36/CE.

Art. 6

1. À l'article 29/2, § 1^{er}, 1°, proposé de la loi du 2 mai 2007 'relative à la publicité des participations importantes dans des émetteurs dont les actions sont admises à la négociation sur un marché réglementé et portant des dispositions diverses', il y a lieu de remplacer la référence à "l'article 4, paragraphe 1, point 1), de la directive 2014/65/UE du Parlement européen et du Conseil du 15 mai 2014 concernant les marchés d'instruments financiers et modifiant la directive 2002/92/CE et la directive 2011/61/UE" par une référence à la disposition de droit belge assurant la transposition de ce texte.

2. L'attention du législateur est attirée sur le fait que l'article 29/2, § 2, proposé de la même loi du 2 mai 2007 rend les articles 29/3 à 29/6 proposés applicables aux actions de sociétés cotées sur un marché réglementé établi ou opérant dans un État membre, quel que soit le lieu du siège social de la société cotée, alors que l'article 1^{er}, 1), d), de la directive (UE) n° 2017/828 ne vise que les sociétés cotées qui ont leur siège social dans un État membre.

Il appartient au législateur de vérifier si une telle extension du champ d'application du dispositif envisagé par la directive correspond à son intention.

3. Pour plus de clarté et pour assurer la transposition fidèle de l'article 3^{sexies} de la directive n° 2007/36/CE, les mots "même s'ils n'ont en Belgique ni leur siège social ni leur

Onderzoek van het voorstel

Dispositief

Titel II - Omzetting van richtlijn 2017/828

Artikel 3^{septies} van de richtlijn 2007/36/EG van het Europees Parlement en de Raad van 11 juli 2007 'betreffende de uitoefening van bepaalde rechten van aandeelhouders in beursgenoteerde vennootschappen', zoals gewijzigd bij richtlijn (EU) 2017/828 van het Europees Parlement en de Raad van 17 mei 2017 'tot wijziging van richtlijn 2007/36/EG wat het bevorderen van de langetermijnbetrokkenheid van aandeelhouders betreft' (hierna respectievelijk "richtlijn 2007/36/EG" en "richtlijn (EU) 2017/828" genoemd), is niet omgezet, zoals uit de omzettingstabel blijkt.

Het voorstel moet op dat punt verbeterd worden.

Art. 3

1. Dit artikel lijkt artikel 3^{octies}, lid 1, b), van richtlijn 2007/36/EG niet om te zetten.

2. Het artikel lijkt ook artikel 3^{nonies}, lid 2, van richtlijn 2007/36/EG niet om te zetten.

Art. 6

1. In het voorgestelde artikel 29/2, § 1, 1°, van de wet van 2 mei 2007 'op de openbaarmaking van belangrijke deelnemingen in emittenten waarvan aandelen zijn toegelaten tot de verhandeling op een gereglementeerde markt en houdende diverse bepalingen' dient de verwijzing naar "artikel 4, lid 1, punt 1, van richtlijn 2014/65/EU van het Europees Parlement en de Raad van 15 mei 2014 betreffende markten voor financiële instrumenten en tot wijziging van richtlijn 2002/92/EG en richtlijn 2011/61/EU" te worden vervangen door een verwijzing naar de bepaling van Belgisch recht waarbij die tekst wordt omgezet.

2. De wetgever wordt er attent op gemaakt dat het voorgestelde artikel 29/2, § 2, van dezelfde wet van 2 mei 2007 de voorgestelde artikelen 29/3 tot 29/6 toepasselijk maakt op de aandelen van vennootschappen die op een in een lidstaat gelegen of werkzame gereglementeerde markt zijn genoteerd, ongeacht waar de statutaire zetel van de genoteerde vennootschap zich bevindt, terwijl artikel 1, 1), d), van richtlijn (EU) 2017/828 enkel betrekking heeft op de beursgenoteerde vennootschappen wier statutaire zetel zich in een lidstaat bevindt.

De wetgever dient na te gaan of het wel zijn bedoeling is dat de werkingssfeer van de tekst zoals die in de richtlijn is gesteld, dusdanig wordt verruimd.

3. Om de tekst duidelijker te maken en met het oog op een getrouwe omzetting van artikel 3^{sexies} van richtlijn 2007/36/EG, zouden de woorden "ook al bevindt hun statutaire zetel

administration centrale” pourraient être ajoutés à l'article 29/2, § 2, proposé de la loi du 2 mai 2007.

Art. 7

1. Dans la version française de l'article 29/3, § 1^{er}, alinéa 2, de la loi du 2 mai 2007, les mots “est en mesure d'obtenir” seront remplacés par les mots “peut obtenir” afin que la phrase exprime une règle dispositive et non une simple constatation.

2. L'article 29/3, § 1^{er}, alinéa 3, proposé de la même loi omet de viser le prestataire de services, contrairement à l'article 3*bis*, paragraphe 3, alinéa 2, de la directive n° 2007/36/CE.

Le dispositif sera complété.

3. À l'article 29/3, § 2, alinéa 1^{er}, proposé de la loi précitée du 2 mai 2007, le mot “article” sera remplacé par le mot “titre” car le traitement de données est organisé par la totalité du titre II/1 proposé.

Art. 11

Le texte français serait formulé plus clairement comme suit:

“Les articles 224 et 224/1 s'appliquent *mutatis mutandis* aux sociétés d'investissement”.

Art. 13

L'article 224/1, § 1^{er}, proposé de la loi du 3 août 2012 ‘relative aux organismes de placement collectif qui répondent aux conditions de la directive 2009/65/CE et aux organismes de placement en créances’ se réfère à des “accords visés [...] à l'article 96/2 de la loi du 27 octobre 2006 relative au contrôle des institutions de retraite professionnelle”.

Or, l'article 96/2 précité ne mentionne aucun type d'accord.

Le dispositif sera corrigé.

La même observation s'applique aux articles 16, 20 et 26 de la proposition.

Art. 17

Il est fait référence à un article 47/2, qui n'existe pas.

noch hun hoofdkantoor zich in België” kunnen worden toegevoegd aan het voorgestelde artikel 29/2, § 2, van de wet van 2 mei 2007.

Art. 7

1. In de Franse tekst van artikel 29/3, § 1, tweede lid, van de wet van 2 mei 2007 moeten de woorden “est en mesure d'obtenir” vervangen worden door de woorden “peut obtenir”, zodat de zin een regel uitdrukt in plaats van een gewone vaststelling.

2. In het voorgestelde artikel 29/3, § 1, derde lid, van dezelfde wet ontbreekt de vermelding van de dienstverlener, in tegenstelling tot artikel 3*bis*, lid 3, tweede alinea, van richtlijn 2007/36/EG.

Het dispositief moet worden aangevuld.

3. In het voorgestelde artikel 29/3, § 2, eerste lid, van de voornoemde wet van 2 mei 2007 moeten de woorden “dit artikel” worden vervangen door de woorden “deze titel”, aangezien de gegevensverwerking wordt geregeld bij heel de voorgestelde titel II/1.

Art. 11

De Franse tekst zou duidelijker zijn indien hij als volgt zou luiden:

“Les articles 224 et 224/1 s'appliquent *mutatis mutandis* aux sociétés d'investissement”.

Art. 13

Het voorgestelde artikel 224/1, § 1, van de wet van 3 augustus 2012 ‘betreffende de instellingen voor collectieve belegging die voldoen aan de voorwaarden van richtlijn 2009/65/EG en de instellingen voor belegging in schuldvorderingen’ verwijst naar “in artikel 96/2 van de wet van 27 oktober 2006 betreffende het toezicht op de instellingen voor bedrijfspensioenvoorziening bedoelde overeenkomsten”.

In het voornoemde artikel 96/2 wordt echter geen enkele soort overeenkomst vermeld.

Het dispositief moet worden verbeterd.

Dezelfde opmerking geldt voor de artikelen 16, 20 en 26 van het voorstel.

Art. 17

Er wordt verwezen naar een niet-bestaand artikel 47/2.

Le dispositif sera corrigé pour viser vraisemblablement l'article 72/2.

Art. 19

1. Pour assurer la transposition complète de l'article 30*octies*, paragraphe 2, alinéa 1^{er}, de la directive n° 2007/36/CE, l'article 75/1, § 3, proposé de la loi du 25 avril 2014 'relative au statut et au contrôle des établissements de crédit et des sociétés de bourse' doit préciser que les informations publiées doivent l'être sur le site internet de l'établissement de crédit et qu'elles doivent être accessibles gratuitement.

2. Dans la version française de l'article 75/1, § 3, alinéa 2, proposé de la loi du 25 avril 2014, les mots "ne doit pas comprendre" seront, pour plus de clarté, remplacés par les mots "peut exclure".

La même observation vaut pour l'article 24 de la proposition (article 101/1, § 2, alinéa 2, proposé de la loi du 13 mars 2016 'relative au statut et au contrôle des entreprises d'assurance ou de réassurance').

Art. 24

1. À l'article 101/1, § 2, alinéa 1^{er}, proposé de la loi du 13 mars 2016, les mots "décrivant la manière dont elles intègrent l'engagement des actionnaires dans leur stratégie d'investissement et" seront ajoutés après les mots "une politique d'engagement" pour assurer la transposition complète de l'article 30*cties*, paragraphe 1, a), 1^{re} phrase, de la directive n° 2007/36/CE.

2. À l'article 101/1, § 2, alinéa 3, proposé de la même loi du 13 mars 2016, il faut vraisemblablement, à deux reprises, viser les gestionnaires d'organismes de placement collectif alternatif (OPCA) et non les gestionnaires d'organismes de placement collectif (OPC).

3. Pour assurer la transposition complète de l'article 30*cties*, paragraphe 2, alinéa 1^{er}, de la directive n° 2007/36/CE, l'article 101/1, § 2, proposé de la loi précitée du 13 mars 2016 doit préciser que les informations publiées doivent l'être sur le site internet de l'entreprise d'assurance ou de réassurance et qu'elles doivent être accessibles gratuitement.

Art. 25

Pour assurer la transposition complète de l'article 30*nonies*, paragraphe 3, alinéa 1^{er}, de la directive n° 2007/36/CE, l'article 101/2 proposé de la loi du 13 mars 2016 doit préciser que les informations publiées doivent l'être sur le site internet de l'entreprise d'assurance ou de réassurance, qu'elles doivent être accessibles gratuitement et qu'elles doivent être mises à jour annuellement, à moins qu'aucune modification importante ne soit intervenue.

Het dispositief moet worden verbeterd; wellicht wordt artikel 72/2 bedoeld.

Art. 19

1. Om ervoor te zorgen dat artikel 30*cties*, lid 2, eerste alinea, van richtlijn 2007/36/EG volledig omgezet wordt, moet in het voorgestelde artikel 75/1, § 3, van de wet van 25 april 2014 'op het statuut van en het toezicht op kredietinstellingen en beursvennootschappen' gepreciseerd worden dat de informatie openbaar gemaakt moet worden op de website van de kredietinstelling en gratis beschikbaar moet zijn.

2. In de Franse tekst van het voorgestelde artikel 75/1, § 3, tweede lid, van de wet van 25 april 2014 moeten de woorden "ne doit pas comprendre" duidelijkheidshalve vervangen worden door de woorden "peut exclure".

Dezelfde opmerking geldt voor artikel 24 van het voorstel (voorgesteld artikel 101/1, § 2, tweede lid, van de wet van 13 maart 2016 'op het statuut van en het toezicht op de verzekerings- of herverzekeringsondernemingen').

Art. 24

1. Om ervoor te zorgen dat artikel 30*cties*, lid 1, a), eerste zin, van richtlijn 2007/36/EG volledig omgezet wordt, moeten in het voorgestelde artikel 101/1, § 2, eerste lid, van de wet van 13 maart 2016 de woorden "waarin wordt beschreven hoe zij aandeelhoudersbetrokkenheid in hun beleggingsstrategie integreren" toegevoegd worden na de woorden "een betrokkenheidsbeleid".

2. In het voorgestelde artikel 101/1, § 2, derde lid, van dezelfde wet van 13 maart 2016 dient wellicht twee keer naar de beheerders van AICB's te worden verwezen in plaats van naar de beheerders van ICB's.

3. Om ervoor te zorgen dat artikel 30*cties*, lid 2, eerste alinea, van richtlijn 2007/36/EG volledig omgezet wordt, moet in het voorgestelde artikel 101/1, § 2, van de voornoemde wet van 13 maart 2016 gepreciseerd worden dat de informatie openbaar gemaakt moet worden op de website van de verzekerings- of herverzekeringsonderneming en gratis beschikbaar moet zijn.

Art. 25

Om ervoor te zorgen dat artikel 30*nonies*, lid 3, eerste alinea, van richtlijn 2007/36/EG volledig omgezet wordt, moet in het voorgestelde artikel 101/2 van de wet van 13 maart 2016 gepreciseerd worden dat de informatie openbaar gemaakt moet worden op de website van de verzekerings- of herverzekeringsonderneming, gratis beschikbaar moet zijn en jaarlijks geactualiseerd moet worden tenzij er geen materiële wijziging is.

Art. 27

Conformément à l'article 9ter, paragraphe 1, alinéa 2, c), de la directive n° 2007/36/CE, il y a lieu de compléter la phrase introductive de l'article 3:6, § 3, alinéa 3, 1°, a), proposé, du Code des sociétés et des associations par une référence à la disposition de droit belge qui transpose l'article 2, point 11), de la directive n° 2013/34/UE du Parlement européen et du Conseil du 26 juin 2013 'relative aux états financiers annuels, aux états financiers consolidés et aux rapports y afférents de certaines formes d'entreprises, modifiant la directive 2006/43/CE du Parlement européen et du Conseil et abrogeant les directives 78/660/CEE et 83/349/CEE du Conseil'.

Art. 28

1. Les dispositions de l'article 7:89/1 proposé du Code des sociétés et des associations doivent également s'appliquer lorsque la société cotée est dirigée par un administrateur unique.

À cet effet, deux renvois seront ajoutés dans l'article 7:101, § 1er, alinéa 1er, du Code des sociétés et des associations pour viser le cas où l'administrateur unique est dirigé par une administration moniste et celui où l'administrateur unique est dirigé par une administration duale.

2. À l'article 7:89/1, § 2, 6°, proposé du même Code, il sera renvoyé aux articles 7:100, § 5, 1°, et 7:120, § 5, 1° (au lieu de 7:100, § 5, a) et 7:120, § 5, a)).

Art. 31

1. L'article 9quater, paragraphe 6, a), de la directive n° 2007/36/CE permet d'exclure de la procédure de conflit d'intérêts les "transactions conclues entre la société [cotée] et ses filiales, pour autant qu'elles soient détenues en totalité ou qu'aucune autre partie liée de la société ne possède d'intérêt dans la filiale ou que le droit national prévoit une protection adéquate des intérêts de la société, de la filiale et de leurs actionnaires qui ne sont pas des parties liées, y compris des actionnaires minoritaires, dans le cadre de telles transactions".

Selon le commentaire de la disposition à l'examen, l'article 7:97, § 1er, alinéa 1er, proposé du Code des sociétés et des associations se fonde sur la troisième de ces conditions alternatives, à savoir l'existence en droit belge "d'une protection adéquate des intérêts de la société, de la filiale et de leurs actionnaires qui ne sont pas des parties liées". À cet égard, le commentaire de l'article ne mentionne aucune mesure de protection spécifiquement applicable aux situations de conflits d'intérêts mais se borne à citer des mécanismes généraux du

Art. 27

Overeenkomstig artikel 9ter, lid 1, tweede alinea, c), van richtlijn 2007/36/EG dient de voorgestelde inleidende zin van artikel 3:6, § 3, derde lid, 1°, a), van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen te worden aangevuld met een verwijzing naar de bepaling van Belgisch recht dat voorziet in de omzetting van artikel 2, punt 11), van richtlijn 2013/34/EU van het Europees Parlement en van de Raad van 26 juni 2013 'betreffende de jaarlijkse financiële overzichten, geconsolideerde financiële overzichten en aanverwante verslagen van bepaalde ondernemingsvormen, tot wijziging van richtlijn 2006/43/EG van het Europees Parlement en de Raad en tot intrekking van richtlijnen 78/660/EEG en 83/349/EEG van de Raad'.

Art. 28

1. De bepalingen van het voorgestelde artikel 7:89/1 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen moeten ook van toepassing zijn als de genoteerde vennootschap wordt geleid door één bestuurder.

Daartoe dient artikel 7:101, § 1, eerste lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen te worden aangevuld met twee verwijzingen: één naar het geval waarin de enige bestuurder wordt geleid door een monistisch bestuur en één naar het geval waarin de enige bestuurder wordt geleid door een duaal bestuur.

2. In het voorgestelde artikel 7:89/1, § 2, 6°, van hetzelfde Wetboek, moet worden verwezen naar de artikelen 7:100, § 5, 1°, en 7:120, § 5, 1° (in plaats van naar de artikelen 7:100, § 5, a), en 7:120, § 5, a)).

Art. 31

1. Artikel 9quater, lid 6, a), van richtlijn 2007/36/EG maakt het mogelijk om de "transacties tussen de [genoteerde] vennootschap en haar dochtermaatschappijen" vrij te stellen van de belangenconflictenprocedure, op voorwaarde dat die [dochtermaatschappijen] volledige eigendom zijn [van de vennootschap] of dat geen andere met de vennootschap verbonden partij een belang in de dochtermaatschappij heeft of dat het nationale recht bij dergelijke transacties adequate bescherming biedt voor de belangen van de vennootschap, van de dochtermaatschappij en van de aandeelhouders die geen verbonden partij zijn, met inbegrip van minderheidsaandeelhouders".

Volgens de toelichting bij deze bepaling is het voorgestelde artikel 7:97, § 1, eerste lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen gebaseerd op de derde alternatieve voorwaarde, namelijk het bestaan in het Belgisch recht van "een adequate bescherming [van] de belangen van de vennootschap, van de dochtermaatschappij en van de aandeelhouders die geen verbonden partij zijn". In dat verband vermeldt de toelichting bij het artikel geen enkele beschermende maatregel die specifiek van toepassing is op situaties

droit des sociétés comme la responsabilité des dirigeants ou l'action sociale minoritaire.

Même s'il est exact que de tels mécanismes généraux peuvent être utilisés en cas d'abus commis à l'occasion d'une situation de conflit d'intérêts, il n'est pas certain qu'ils puissent être considérés comme suffisamment précis et efficaces ("adéquats") pour justifier une dérogation totale, s'agissant des opérations avec les filiales, au régime particulièrement strict imposé par la directive n° 2007/36/CE.

Le dispositif sera revu.

La même observation s'applique à l'article 7:116, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, proposé du Code des sociétés et des associations (article 33, 1°, de la proposition).

2. Au 1°, par souci de concision, les mots "l'application de la procédure qui est établie aux paragraphes 3, 4 et 4/1" seront remplacés par les mots "l'application de cette procédure".

La même observation vaut pour l'article 7:116, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, proposé du Code des sociétés et des associations (article 33, 1°, de la proposition).

3. Au 4° de la version française, dans le 3° proposé, les mots "les opérations" seront remplacés par les mots "aux opérations".

Dans la version néerlandaise, l'article "de" qui précède le mot "verrichtingen" sera omis.

4. Au 4°, le 5° proposé vise l'acompte sur dividendes mais non la technique, différente mais proche, de la délégation de pouvoirs à l'organe d'administration visée à l'article 5:141, alinéa 2, du Code des sociétés et des associations.

Si le législateur souhaitait, pour les sociétés à responsabilité limitée cotées, exempter les décisions prises en vertu de cette délégation de pouvoir des procédures en matière de conflit d'intérêts, la disposition idoine ne pourrait pas figurer dans le livre 7, uniquement consacré à la société anonyme; une extension de cette exemption aux sociétés à responsabilité limitée cotées écarterait toute difficulté éventuelle au regard des principes d'égalité et de non-discrimination.

5. Au 5°, dans l'alinéa 5 proposé, les mots "ou au cours du même exercice" doivent, pour une transposition complète de l'article 9^{quater}, paragraphe 8, de la directive n° 2007/36/CE, être insérés après les mots "douze mois". Il se peut en effet que l'exercice d'une société dure plus longtemps que douze mois.

La même observation s'applique à l'article 7:116, § 1^{er}, alinéa 5, proposé du Code des sociétés et des associations (article 33, 5°, de la proposition).

waarin zich een belangenconflict voordoet maar beperkt ze zich tot het aanhalen van algemene vennootschapsrechtelijke mechanismen zoals de aansprakelijkheid van de bestuurders of de minderheidsvordering.

Ook al klopt het dat dergelijke algemene mechanismen kunnen worden aangewend in geval van misbruik in het kader van een belangenconflict, het is twijfelachtig of ze voldoende nauwkeurig en doeltreffend ("adequaat") kunnen worden geacht om te rechtvaardigen dat bij verrichtingen met de dochtermaatschappijen volledig afgeweken wordt van de bijzonder strikte regeling van richtlijn 2007/36/EG.

Het dispositief moet worden herzien.

Dezelfde opmerking geldt voor het voorgestelde artikel 7:116, § 1, eerste lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (artikel 33, 1°, van het voorstel).

2. In punt 1° moeten ter wille van de bondigheid de woorden "de toepassing van de in de paragrafen 3, 4 en 4/1 vastgelegde procedure" worden vervangen door de woorden "de toepassing van die procedure".

Dezelfde opmerking geldt voor het voorgestelde artikel 7:116, § 1, eerste lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (artikel 33, 1°, van het voorstel).

3. In punt 4° moeten, in de Franse tekst van het voorgestelde punt 3°, de woorden "les opérations" worden vervangen door de woorden "aux opérations".

In de Nederlandse tekst dient het lidwoord "de" vóór het woord verrichtingen te worden geschrapt.

4. In punt 4° verwijst het voorgestelde punt 5° naar het interimdividend, maar niet naar de andere evenwel gelijksoortige techniek van de bevoegdheidsdelegatie aan het bestuursorgaan bedoeld in artikel 5:141, tweede lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen.

Indien de wetgever voornemens was om de beslissingen die krachtens deze bevoegdheidsdelegatie worden genomen, voor de genoteerde besloten vennootschappen vrij te stellen van de procedures inzake belangenconflicten, zou de geëigende bepaling niet mogen worden opgenomen in boek 7, dat uitsluitend betrekking heeft op de naamloze vennootschappen; een uitbreiding van die vrijstelling tot de genoteerde besloten vennootschappen zou alle eventuele moeilijkheden in het licht van het beginsel van gelijkheid en non-discriminatie voorkomen.

5. In punt 5° moeten in het voorgestelde vijfde lid, met het oog op een volledige omzetting van artikel 9 *quater*, lid 8, van richtlijn 2007/36/EG, de woorden "of in hetzelfde boekjaar" worden ingevoegd na de woorden "12 maanden". Het boekjaar van een onderneming kan immers langer dan twaalf maanden duren.

Dezelfde opmerking geldt voor het voorgestelde artikel 7:116, § 1, vijfde lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (artikel 33, 5°, van het voorstel).

6. Au 10°, dès lors qu'un rapport d'expert n'est pas obligatoire, il convient, à l'article 7:97, § 3, alinéa 2, troisième phrase, du Code des sociétés et des associations de remplacer les mots "Les remarques" par les mots "Le cas échéant, les remarques".

La même observation vaut pour l'article 7:116, § 3, alinéa 2, troisième phrase, du Code des sociétés et des associations, s'agissant des mots "Les observations" (article 33, 10°, de la proposition). Dans le texte français, la terminologie utilisée dans l'un et l'autre articles ("remarques" et "observations") gagnerait d'ailleurs à être harmonisée.

7. Au 11°, le dispositif proposé prévoit que, si tous les administrateurs sont impliqués, la décision ou l'opération est soumise à l'assemblée générale.

En l'absence d'autre précision, cette disposition n'est pas conforme à l'article 9*quater*, paragraphe 4, alinéa 3, de la directive n° 2007/36/CE, selon lequel, "[l]orsque la transaction avec des parties liées implique un dirigeant ou un actionnaire, ledit dirigeant ou actionnaire ne participe ni à l'approbation, ni au vote" (italiques ajoutés). En effet, en soumettant la décision ou l'opération à l'assemblée générale, à laquelle – en l'absence de toute disposition dérogatoire – tous les actionnaires peuvent voter, la disposition proposée n'empêche pas qu'un actionnaire impliqué puisse participer à l'approbation ou au vote.

Le dispositif sera revu sur ce point. À cet égard, l'article 7:193, § 1^{er}, alinéas 5 à 7, du Code des sociétés et des associations pourrait servir de source d'inspiration.

La même observation vaut pour l'article 7:116, § 4, alinéa 2, proposé du Code des sociétés et des associations (article 33, 11°, de la proposition).

8. L'ajout proposé au 11° crée une ambiguïté au sujet de la notion d'administrateur "impliqué".

Si l'on vise par là le cas d'un administrateur qui se trouve personnellement en situation de conflit d'intérêts, ce cas est déjà régi par l'article 7:96 du Code des sociétés et des associations, auquel l'article 7:97, § 4, alinéa 1^{er}, du même Code renvoie d'ailleurs explicitement. L'article 7:96 précité prévoit notamment que l'administrateur en situation de conflit d'intérêts ne participe ni à la délibération ni au vote et que, si tous les administrateurs sont en situation de conflit d'intérêts, la décision ou l'opération est soumise à l'assemblée générale.

Si cette acception doit être retenue, l'ajout proposé au 11° est inutile. Son maintien laisserait supposer que le législateur entend viser une situation autre que celle régie par l'article 7:96 précité ou, en d'autres termes, que la notion d'administrateur "impliqué" au sens de l'article 7:97 n'est pas identique à celle d'administrateur en situation de conflit d'intérêts au sens de

6. In punt 10° dienen in artikel 7:97, § 3, tweede lid, derde zin, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen de woorden "De opmerkingen van de expert worden" te worden vervangen door de woorden "In voorkomend geval worden de opmerkingen van de expert", aangezien een deskundigenverslag niet verplicht is.

Dezelfde opmerking geldt voor artikel 7:116, § 3, tweede lid, derde zin, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (artikel 33, 10°, van het voorstel). Het verdient overigens aanbeveling de terminologie die in de Franse tekst van die artikelen wordt gebruikt ("remarques" en "observations") eenvormig te maken.

7. In punt 11° stelt het voorgestelde dispositief dat wanneer alle bestuurders betrokken zijn, de beslissing of verrichting aan de algemene vergadering wordt voorgelegd.

Zonder nadere toelichting is die bepaling niet in overeenstemming met artikel 9*quater*, lid 4, alinea 3, van richtlijn 2007/36/EG, waarin wordt bepaald dat, "[i]ndien bij de transactie met de verbonden partij een bestuurder of een aandeelhouder betrokken is, de bestuurder of aandeelhouder niet [deelneemt] aan de goedkeuring of stemming" (eigen cursivering). Door de beslissing of de verrichting voor te leggen aan de algemene vergadering, waar – bij gebrek aan enige afwijkende bepaling – alle aandeelhouders mogen stemmen, belet de voorgestelde bepaling immers niet dat een aandeelhouder die bij de transactie betrokken is, deelneemt aan de goedkeuring of de stemming.

Het dispositief moet op dat punt herzien worden. Artikel 7:193, § 1, vijfde tot zevende lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen kan hierbij als inspiratiebron dienen.

Dezelfde opmerking geldt voor het voorgestelde artikel 7:116, § 4, tweede lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (artikel 33, 11°, van het voorstel).

8. De in punt 11° voorgestelde toevoeging creëert onduidelijkheid omtrent het begrip "betrokken" bestuurder.

Indien daarmee het geval wordt beoogd van een bestuurder die zich persoonlijk in een situatie bevindt waarin sprake is van een belangenconflict, is dat geval reeds geregeld in artikel 7:96 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, waarnaar artikel 7:97, § 4, eerste lid, van hetzelfde Wetboek trouwens uitdrukkelijk verwijst. Het voormelde artikel 7:96 bepaalt inzonderheid dat de bestuurder die zich bevindt in een situatie waarin sprake is van een belangenconflict niet mag deelnemen aan de beraadslaging noch aan de stemming en dat, wanneer alle bestuurders een belangenconflict hebben, de beslissing of de verrichting aan de algemene vergadering wordt voorgelegd.

Als die acceptatie moet worden gehanteerd, heeft de in punt 11° voorgestelde toevoeging geen zin. Het handhaven ervan zou de indruk wekken dat de wetgever daarmee een andere situatie bedoelt dan die welke wordt geregeld in het voornoemde artikel 7:96 of, met andere woorden, dat het begrip "betrokken" bestuurder in de zin van artikel 7:97 niet identiek is

l'article 7:96. Dans ce cas, le 11° doit être modifié afin qu'il ne vise plus l'administrateur impliqué (sans préjudice de l'observation n° 7 ci-dessus).

Si l'intention du législateur est de distinguer les deux notions, il convient d'explicitier ce que signifie l'"implication" d'un administrateur, au-delà du fait d'être lui-même en situation de conflit d'intérêts au sens de l'article 7:96 du Code des sociétés et des associations.

La même observation s'applique *mutatis mutandis* à l'article 7:116, § 4, alinéa 2, proposé du Code des sociétés et des associations (article 33, 11°, de la proposition).

9. Au 13°, au paragraphe 4/1, alinéa 1^{er}, proposé, les mots "visées aux paragraphes 1^{er} et 2" seront, pour plus de clarté, remplacés par les mots "auxquelles s'appliquent les paragraphes 1^{er} et 2".

La même observation s'applique à l'article 7:116, § 4/1, alinéa 1^{er}, proposé du Code des sociétés et des associations (article 33, 13°, de la proposition).

10. Au 13°, au paragraphe 4/1, alinéa 4, proposé, les mots "doit contenir" seront remplacés par les mots "contient".

La même observation vaut pour l'article 7:116, § 4/1, alinéa 4, proposé du Code des sociétés et des associations (article 33, 13°, de la proposition).

Art. 33

Au 4°, dans le texte français du 3° proposé, les mots "les décisions et les opérations" seront remplacés par les mots "aux décisions et aux opérations".

Art. 37

L'article 3undecies, paragraphe 4, de la directive n° 2007/36/CE prévoit que les règles qu'il contient s'appliquent aux "conseillers en vote qui n'ont ni leur siège social ni leur administration centrale dans l'Union et qui exercent leurs activités par l'intermédiaire d'une entité située dans l'Union".

L'article 7:146/1, § 2, proposé du Code des sociétés et des associations ne semble pas viser ce cas mais seulement ceux indiqués à l'article 1^{er}, paragraphe 2, b), de la directive précitée.

Le dispositif sera complété.

aan het begrip "bestuurder met een belangenconflictsituatie" in de zin van artikel 7:96. In dat geval moet punt 11° zodanig worden gewijzigd dat het niet langer verwijst naar de betrokken bestuurder (onverminderd opmerking nr. 7 hierboven).

Indien het de bedoeling van de wetgever is om een onderscheid te maken tussen de twee begrippen, dient te worden verduidelijkt wat wordt bedoeld met de "betrokkenheid" van een bestuurder, afgezien van het feit dat hij zich zelf in een situatie bevindt waarin sprake is van een belangenconflict in de zin van artikel 7:96 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen.

Dezelfde opmerking geldt *mutatis mutandis* voor het voorgestelde artikel 7:116, § 4, tweede lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (artikel 33, 11°, van het voorstel).

9. Ter wille van de duidelijkheid moeten in punt 13°, in de voorgestelde paragraaf 4/1, eerste lid, de woorden "bedoeld in paragrafen 1 en 2" vervangen worden door de woorden "waarop de paragrafen 1 en 2 van toepassing zijn".

Dezelfde opmerking geldt voor het voorgestelde artikel 7:116, § 4/1, eerste lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (artikel 33, 13°, van het voorstel).

10. In punt 13°, in de voorgestelde paragraaf 4/1, vierde lid, moeten de woorden "dient een overzicht te bevatten" vervangen worden door de woorden "bevat een overzicht".

Dezelfde opmerking geldt voor het voorgestelde artikel 7:116, § 4/1, vierde lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (artikel 33, 13°, van het voorstel).

Art. 33

In punt 4° moeten in de Franse tekst van het voorgestelde punt 3°, de woorden "les décisions et les opérations" vervangen worden door de woorden "aux décisions et aux opérations".

Art. 37

Artikel 3undecies, lid 4, van richtlijn 2007/36/EG bepaalt dat de daarin vervatte regels "van toepassing [zijn] op volmachtd adviseurs die hun statutaire zetel noch hun hoofdkantoor in de Unie hebben en die hun activiteiten uitvoeren via een vestiging in de Unie".

Het voorgestelde artikel 7:146/1, § 2, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen lijkt niet dat geval te beogen maar enkel de gevallen opgeven in artikel 1, lid 2, b), van de voornoemde richtlijn.

Het dispositief moet aangevuld worden.

Art. 41

Le remplacement, à l'article 1:14, § 2, 1° et 4°, du Code des sociétés et des associations, des mots "des actions, parts ou droits d'associés" par les mots "des titres" dans la version française et du mot "aandelen" par le mot "effecten", dans la version néerlandaise, est expliqué comme suit dans le commentaire de l'article:

"(Art. 1:14) La présente disposition corrige une imprécision. La notion de contrôle implique la prise en considération des droits de vote attachés non seulement aux actions, mais aussi à d'autres titres tels que les parts bénéficiaires. Le terme 'titres' renvoie à tous les droits auxquels sont attachés les droits de vote dans toutes les sociétés. La proposition rétablit ainsi la cohérence avec la terminologie utilisée à l'article 1:14, § 3, alinéa 2, et l'article 1:19, § 3".

L'attention du législateur est toutefois attirée sur les difficultés suivantes, qui concernent l'applicabilité concrète du régime de présomption irréfragable de contrôle organisé par l'article 1:14, § 2, du Code, tel que modifié par la disposition à l'examen:

a) le nombre de droits de vote attachés à l'ensemble des titres n'est pas déterminable *a priori* et est susceptible de varier d'une réunion à l'autre de l'assemblée générale, si l'on tient compte notamment des éléments suivants:

– le nombre de droits de votes attribués aux titulaires de parts bénéficiaires est susceptible d'être limité par l'effet de l'article 7:59, alinéas 2 et 3, du Code des sociétés et des associations;

– la disposition prévoyant que chaque action donne droit à une voix est supplétive (articles 5:42, alinéa 1^{er}, 6:41, alinéa 1^{er}, et 7:52 du Code des sociétés et des associations) et rien n'impose que le nombre exact de voix par action soit immuablement fixé par les statuts; le nombre de voix pourrait varier en fonction de paramètres ou de conditions que les statuts déterminent;

– dans certaines circonstances, les actions sans droit de vote peuvent néanmoins conférer le droit de vote (articles 5:47 et 7:57 du Code des sociétés et des associations).

Il résulte de ce qui précède que, s'agissant en tout cas de l'extension des éléments de référence permettant de mesurer la réalité d'un contrôle exercé sur une société à l'ensemble des titres en ce compris aux parts bénéficiaires, le critère proposé, s'il paraît pertinent dans un régime de présomption simple, crée de sérieuses difficultés d'application dans un régime de présomption irréfragable.

b) on peut douter que les parts ou droits d'associés dans les sociétés régies par le livre 4 du Code des sociétés et des

Art. 41

De vervanging, in artikel 1:14, § 2, 1° en 4°, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, van de woorden "des actions, parts ou droits d'associés" door de woorden "des titres" in de Franse tekst en het woord "aandelen" door het woord "effecten" in de Nederlandse tekst, wordt als volgt verantwoord in de toelichting bij het artikel:

"(Art. 1:14) Deze bepaling verbetert een onnauwkeurigheid. Voor het begrip controle dienen inderdaad niet enkel de stemrechten in aanmerking te worden genomen die verbonden zijn aan 'aandelen' maar ook deze die verbonden zijn aan andere effecten, zoals winstbewijzen. De term 'effecten' verwijst naar alle rechten waaraan stemrechten verbonden zijn, in alle vennootschappen. Het voorstel herstelt aldus ook de consistentie in de terminologie met artikel 1:14, § 3, tweede lid en in 1:19, § 3".

De aandacht van de wetgever wordt evenwel gevestigd op de volgende problemen met betrekking tot de concrete toepasbaarheid van het systeem van het onweerlegbare vermoeden van controle vastgelegd in artikel 1:14, § 2, van het Wetboek, zoals dat wordt gewijzigd bij de voorliggende bepaling:

a) het aantal stemrechten verbonden aan het totaal van de effecten kan niet *a priori* worden bepaald en kan variëren van algemene vergadering tot algemene vergadering, als rekening gehouden wordt met het volgende:

– het aantal stemrechten dat toegekend wordt aan de houders van winstbewijzen kan beperkt worden krachtens artikel 7:59, tweede en derde lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen;

– de bepaling die erin voorziet dat elk aandeel recht geeft op één stem, is een suppletieve bepaling (artikelen 5:42, eerste lid, 6:41, eerste lid, en 7:52 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen) en niets verplicht ertoe dat het exacte aantal stemmen per aandeel onveranderlijk vastgelegd wordt in de statuten; het aantal stemmen zou kunnen variëren naargelang van parameters of voorwaarden die in de statuten bepaald worden;

– in bepaalde omstandigheden kunnen de aandelen zonder stemrecht toch stemrecht opleveren (artikelen 5:47 en 7:57 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen).

Uit het voorgaande volgt dat, in ieder geval wat betreft het feit dat de referentie-elementen op basis waarvan kan worden nagegaan in welke mate effectief controle wordt uitgeoefend op een vennootschap, uitgebreid worden tot alle effecten, met inbegrip van de winstbewijzen, het voorgestelde criterium, hoewel het relevant lijkt in een stelsel van weerlegbaar vermoeden, aanleiding geeft tot grote moeilijkheden met betrekking tot de toepassing in een stelsel van onweerlegbaar vermoeden.

b) het valt te betwijfelen of de aandelen in de vennootschappen die vallen onder de regels vastgelegd in boek 4

associations soient considérées comme des titres⁸; ces parts ou droits d'associés ne sont plus expressément visés;

c) l'article 1:14 du Code des sociétés et des associations, avec ou sans la modification proposée, ne définit pas le contrôle d'une association ou d'une personne morale autre qu'une société⁹.

Art. 42

Dans le texte français, les mots en néerlandais seront omis.

Art. 48

Le paragraphe 3 proposé renvoie à l'article 2:40, § 2, du Code des sociétés et des associations alors que les alinéas 2 et 3 de ce paragraphe 2 n'ont vraisemblablement pas vocation à s'appliquer en cas d'annulation d'une décision de modification des statuts.

Le dispositif sera précisé.

Art. 49 et 50

1. Pour déterminer s'ils permettent de rencontrer l'objectif que l'auteur de la proposition de loi entend poursuivre, à savoir, selon leur commentaire, "éliminer tout doute quant à la compétence résiduelle du Conseil d'État en ce qui concerne la nullité des décisions des organes (et leur suspension) des autorités administratives qui revêtent la forme d'une personne morale"¹⁰, les articles 49 et 50, qui apportent des modifications aux articles 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations, doivent être resitués dans leur contexte.

2. Sous l'empire du Code des sociétés de 1999, l'article 64 de ce Code, établi par la loi du 7 mai 1999, disposait ce qui suit:

"Est frappée de nullité, la décision prise par une assemblée générale:

1° lorsque la décision prise est entachée d'une irrégularité de forme, si le demandeur prouve que cette irrégularité a pu avoir une influence sur la décision;

⁸ D. VAN GERVEN, *Handboek Vennootschappen – Algemeen deel*, Bruxelles, Larcier, 2016, p. 1022.

⁹ Il est en outre renvoyé sur ce point aux observations nos 2 à 4 formulées sous l'article 101 de la proposition.

¹⁰ *Doc. parl.*, Chambre, 2019, n° 55-0553/001, p. 27.

van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, beschouwd worden als effecten;⁸ die aandelen worden niet langer uitdrukkelijk beoogd;

c) in artikel 1:14 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen wordt, met of zonder de voorgestelde wijziging, geen definitie gegeven van de controle over een vereniging of een rechtspersoon die geen vennootschap zijn.⁹

Art. 42

In de Franse tekst moeten de Nederlandse woorden weggelaten worden.

Art. 48

In de voorgestelde paragraaf 3 wordt verwezen naar artikel 2:40, § 2, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, terwijl het tweede en het derde lid van die paragraaf 2 klaarblijkelijk niet bedoeld zijn om toepassing te vinden in geval van vernietiging van een beslissing tot wijziging van de statuten.

Het dispositief moet verduidelijkt worden.

Art. 49 en 50

1. De artikelen 49 en 50 van het voorstel, die wijzigingen aanbrengen in de artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, moeten in hun context geplaatst worden om uit te maken of daarmee de door de indienster van het wetsvoorstel beoogde doelstelling kan worden bereikt, namelijk, volgens de bespreking van deze bepalingen in de artikelsgewijze toelichting, "elke twijfel [uitsluiten] over de residuaire rechtsmacht van de Raad van State inzake de nietigverklaring van besluiten van organen (en hun opschorting) van de administratieve overheden die de vorm aannemen van een rechtspersoon".¹⁰

2. Onder de gelding van het Wetboek van vennootschappen van 1999 luidde artikel 64 van dat Wetboek, dat vastgesteld is bij de wet van 7 mei 1999, als volgt:

"Een besluit van de algemene vergadering is nietig:

1° wegens enige onregelmatigheid naar de vorm waardoor het genomen besluit is aangetast, indien de eiser aantoonde dat de begane onregelmatigheid het genomen besluit heeft kunnen beïnvloeden;

⁸ D. VAN GERVEN, *Handboek Vennootschappen – Algemeen deel*, Brussel, Larcier, 2016, 1022.

⁹ Met betrekking tot dat punt wordt bovendien verwezen naar de opmerkingen 2 tot 4 over artikel 101 van het voorstel.

¹⁰ *Parl.St.* Kamer 2019, nr. 55-0553/001, 27.

2° en cas de violation des règles relatives à son fonctionnement ou en cas de délibération sur une question étrangère à l'ordre du jour lorsqu'il y a intention frauduleuse;

3° lorsque la décision prise est entachée de tout autre excès de pouvoir ou de détournement de pouvoir;

4° lorsque des droits de vote qui sont suspendus en vertu d'une disposition légale non reprise dans le présent code, ont été exercés et que, sans ces droits de vote illégalement exercés, les quorums de présence ou de majorité requis pour les décisions d'assemblée générale n'auraient pas été réunis;

5° pour tout autre cause prévue dans le présent code”.

Quant à l'article 178, alinéa 1^{er}, du même Code, il prévoyait que

“[l]e tribunal de commerce prononce à la requête de tout intéressé la nullité d'une décision d'assemblée générale”.

De même, en vertu de l'article 179, § 1^{er}, du même Code,

“[l]'action en nullité est dirigée contre la société. Si des motifs graves le justifient, le demandeur en nullité peut solliciter en référé la suspension provisoire de l'exécution de la décision attaquée. L'ordonnance de suspension et le jugement prononçant la nullité produisent leurs effets à l'égard de tous”.

3.1. Étant donné que le contentieux potentiellement susceptible de surgir quant à la répartition des compétences entre la section du contentieux administratif du Conseil d'État et le tribunal de commerce (par la suite, le tribunal de l'entreprise) était relativement limité quant à son champ d'application, vu qu'il n'était susceptible de concerner que les seules décisions de l'assemblée générale d'une société, les cas dans lesquels la section du contentieux administratif du Conseil d'État a été expressément amenée à se prononcer sur sa compétence subsidiaire au sens de l'article 14 des lois ‘sur le Conseil d'État’, coordonnées le 12 janvier 1973, combiné avec la compétence des juridictions judiciaires, ont été relativement rares¹¹.

3.2. Il peut être déduit des arrêts rendus à ce propos que l'article 178 du Code des sociétés conférait une large compétence aux juridictions de l'ordre judiciaire, en l'espèce le tribunal de commerce, pour connaître des litiges relatifs aux décisions prises par l'assemblée générale d'une société, mais sans que puisse en être inféré que la compétence subsidiaire de la section du contentieux administratif du Conseil d'État, en

¹¹ Voir notamment: C.E., 21 juin 2013, n° 224 013, Le conseil médical du centre hospitalier régional du Val de Sambre et consorts; 20 mars 2015, n° 230 590, Commune de Quévy; 6 décembre 2016, n° 236 676, Commune d'Orp-Jauche et 21 septembre 2018, n° 242 403, Commune de Woluwé-Saint-Lambert et Commune d'Auderghem.

2° in geval van schending van de regels betreffende de werkwijze van de algemene vergaderingen of in geval van beraadslaging en besluit over een aangelegenheid die niet op de agenda voorkomt, wanneer er bedrieglijk opzet is;

3° wegens enige andere overschrijding van bevoegdheid of wegens misbruik van bevoegdheid;

4° wanneer stemrechten werden uitgeoefend die opgeschort zijn krachtens een wettelijke bepaling die niet in dit wetboek is opgenomen en, buiten deze onwettig uitgeoefende stemrechten, het aanwezigheids- of meerderheidsquorum vereist voor de beslissingen ter algemene vergadering niet zou zijn bereikt;

5° wegens enige andere in dit wetboek vermelde reden.”

Artikel 178, eerste lid, van hetzelfde Wetboek luidde zinnigzins als volgt:

“De rechtbank van koophandel spreekt op verzoek van elke belanghebbende de nietigheid uit van een besluit van de algemene vergadering.”

Evenzo bepaalde artikel 179, § 1, van hetzelfde Wetboek het volgende:

“De vordering tot nietigverklaring wordt tegen de vennootschap ingesteld. Indien daartoe gewichtige redenen zijn, kan de eiser tot nietigverklaring de voorlopige opschorting van de uitvoering van het bestreden besluit in kort geding vorderen. De beschikking tot opschorting en het vonnis van nietigverklaring hebben gevolg ten aanzien van allen.”

3.1. Aangezien het contentieux dat eventueel kon ontstaan over de verdeling van de bevoegdheden over de afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State en de rechtbank van koophandel (nadien de ondernemingsrechtbank), vrij beperkt was wat de werkingssfeer ervan betreft, daar het enkel betrekking kon hebben op de besluiten van de algemene vergadering van een vennootschap, zijn er relatief weinig gevallen geweest waarin de afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State zich uitdrukkelijk heeft moeten uitspreken over haar subsidiaire bevoegdheid in de zin van artikel 14 van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, gezien in samenhang met de bevoegdheid van de gewone rechtbanken.¹¹

3.2. Uit de arresten die in dat verband gewezen zijn, kan afgeleid worden dat artikel 178 van het Wetboek van vennootschappen voor de justitiële gerechten, *in casu* voor de rechtbank van koophandel, voorzorg in een ruime bevoegdheid om kennis te nemen van de geschillen betreffende besluiten van de algemene vergadering van een vennootschap, zonder dat daaruit evenwel opgemaakt kan worden dat de subsidiaire

¹¹ Zie onder meer RvS 21 juni 2013, nr. 224 013, Le conseil médical du centre hospitalier régional du Val de Sambre c.s.; 20 maart 2015, nr. 230 590, Commune de Quévy; 6 december 2016, n° 236 676, Commune d'Orp-Jauche; 21 september 2018, nr. 242 403, Gemeente Sint-Lambrechts-Woluwe en gemeente Oudergem.

application de l'article 14 des lois coordonnées 'sur le Conseil d'État', s'en trouvait par principe exclue.

À cet égard, il peut être relevé que le législateur, lorsqu'il a adopté l'article 178 du Code des sociétés, n'a jamais énoncé de manière certaine, ni lors de son adoption ni lors de son application, que cette disposition dérogeait aux compétences de principe de la section du contentieux administratif du Conseil d'État.

3.3. Les considérations qui précèdent valent non seulement pour l'article 178, alinéa 1^{er}, mais aussi, *mutatis mutandis*, pour l'article 179, § 1^{er}, du Code des sociétés. Dans la suite du présent avis, lorsqu'il est question de l'article 178, alinéa 1^{er}, cela peut concerner aussi l'article 179, § 1^{er}, du Code des sociétés.

4.1. C'est dans le contexte décrit au point 3 ci-dessus que les articles 64, 178 et 179, § 1^{er}, et du Code des sociétés ont été remplacés par les articles 2:42, 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations, introduit par la loi du 23 mars 2019 'introduisant le Code des sociétés et des associations et portant des dispositions diverses'.

4.2. *L'article 2:42 du Code des sociétés et des associations dispose qu'*

"[e]st frappée de nullité, la décision prise par un organe d'une personne morale ou par l'assemblée générale des obligataires:

1° lorsque cette décision a été adoptée de manière irrégulière, si le demandeur prouve que cette irrégularité a pu avoir une influence sur la délibération ou le vote ou a été commise dans une intention frauduleuse;

2° en cas d'abus de droit, d'abus, d'excès ou détournement de pouvoir;

3° lorsque des droits de vote ont été exercés alors qu'ils étaient suspendus en vertu d'une disposition légale non reprise dans le présent code et que, sans ces droits de vote illégalement exercés, les conditions de quorum ou de majorité requis pour les décisions d'assemblée générale n'auraient pas été réunis;

4° pour toute autre cause prévue dans le présent code".

L'article 2:44, alinéa 1^{er}, du même Code, prévoit que

"[l]e tribunal de l'entreprise prononce la nullité d'une décision à la requête de la personne morale ou d'une personne qui a intérêt au respect de la règle de droit méconnue".

Quant à l'article 2:46, première phrase, du même Code, il énonce que,

bevoegdheid waarover de afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State met toepassing van artikel 14 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State beschikt daardoor principieel uitgesloten was.

In dat verband kan erop gewezen worden dat de wetgever, toen hij artikel 178 van het Wetboek van vennootschappen aangenomen heeft, noch bij de aanneming, noch bij de toepassing ervan ooit stellig beweerd heeft dat met die bepaling afgeweken werd van de principiële bevoegdheden van de afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State.

3.3. Bovenstaande overwegingen gelden niet alleen voor artikel 178, eerste lid, maar ook, *mutatis mutandis*, voor artikel 179, § 1, van het Wetboek van vennootschappen. Wat verderop in dit advies gezegd wordt met betrekking tot artikel 178, eerste lid, van het Wetboek van vennootschappen, kan ook voor artikel 179, § 1, van dat Wetboek opgaan.

4.1. In de context die beschreven is in bovenstaand punt 3 zijn de artikelen 64, 178 en 179, § 1, van het Wetboek van vennootschappen vervangen door de artikelen 2:42, 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, dat ingevoegd is bij de wet van 23 maart 2019 'tot invoering van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en houdende diverse bepalingen'.

4.2. Artikel 2:42 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen luidt als volgt:

"Een besluit van een orgaan van een rechtspersoon of van de algemene vergadering van obligatiehouders is nietig:

1° wegens enige onregelmatigheid in de wijze waarop een besluit tot stand komt, indien de eiser aantoonde dat de begane onregelmatigheid hetzij de beraadslaging of de stemming heeft kunnen beïnvloeden, hetzij met bedrieglijk opzet is begaan;

2° wegens rechtsmisbruik, misbruik, overschrijding of afwending van bevoegdheid;

3° wanneer stemrechten werden uitgeoefend die opgeschort zijn krachtens een wettelijke bepaling die niet in dit wetboek is opgenomen en, buiten deze onwettig uitgeoefende stemrechten, het aanwezigheids- of meerderheidsquorum vereist voor de besluiten ter algemene vergadering niet zou zijn bereikt;

4° wegens enige andere in dit wetboek vermelde reden."

Artikel 2:44, eerste lid, van hetzelfde Wetboek luidt als volgt:

"De ondernemingsrechtbank spreekt de nietigheid van een besluit uit op verzoek van de rechtspersoon of een persoon die belang heeft bij de naleving van de rechtsregel die niet is nagekomen."

Artikel 2:46, eerste zin, van hetzelfde Wetboek, zijnerzijds, luidt als volgt:

“[d]ans les cas qu’il estime urgents, le président du tribunal de l’entreprise peut, à la requête de la personne morale ou d’une personne qui a intérêt au respect de la règle de droit méconnue, ordonner en référé la suspension d’une décision si les moyens invoqués peuvent justifier *prima facie* l’annulation de la décision attaquée”.

4.3. Le commentaire de l’article 2:41 du projet, devenu 2:42 du Code, précise ce qui suit:

“Cet article correspond à l’article 64 C. Soc. moyennant les modifications suivantes.

Alors que l’article 64 ne portait que sur la nullité des décisions des assemblées générales de sociétés, le nouvel article est d’application à toutes les décisions des organes des personnes morales. Sont notamment des organes: l’assemblée générale statutaire ou prévue par la loi ou, si une assemblée générale n’est pas légalement obligatoire, l’ensemble des associés, actionnaires ou membres qui décident à l’unanimité; l’organe d’administration, à savoir toute personne ou collège doté d’un pouvoir d’administration ou de représentation; l’administrateur provisoire désigné par le juge; le liquidateur ou le collège de liquidateurs. Ne sont entre autres pas des organes: le commissaire; les mandataires; les membres individuels d’organes d’administration collégiaux sans pouvoir de représentation; l’assemblée générale des obligataires. Tant les décisions des organes unipersonnels que celles des organes polycéphales sont susceptibles d’être annulées.

Bien que l’assemblée générale des obligataires ne soit pas un organe, les règles relatives à la nullité des décisions et votes lui sont également rendues applicables moyennant les adaptations nécessaires”¹².

Le commentaire de l’article 2:43 du projet, devenu 2:44 du Code, énonce ce qui suit:

“Ce texte précise la portée de l’article 178 C. Soc.

L’action en nullité peut tout d’abord être introduite par la personne morale. Ensuite l’action en nullité ne peut être introduite que par une personne qui a un intérêt au respect de la règle de droit méconnue. Cela vise au premier chef les associés, actionnaires, obligataires et membres des sociétés ou associations, mais aussi les membres des organes d’administration.

Conformément à la jurisprudence et la doctrine dominante, les tiers, tels que les créanciers ou les membres du personnel, n’ont pas intérêt au respect des règles de droit relatives à la forme des résolutions des personnes morales. Un créancier dont les droits de recours sont lésés par une résolution, peut intenter une action en nullité contre celle-ci par la voie oblique ou intenter une action paulienne contre l’opération qui lui porte frauduleusement préjudice, si les conditions de ces actions sont remplies.

¹² Doc. parl., Chambre, 2017-2018, n° 54-3119/1, pp. 52 et 53.

“In gevallen die hij spoedeisend acht, kan de voorzitter van de ondernemingsrechtbank, op vordering van de rechtspersoon of een persoon die belang heeft bij de naleving van de niet nagekomen rechtsregel, in kort geding de opschorting van een besluit bevelen indien de aangevoerde middelen de nietigverklaring van het bestreden besluit *prima facie* kunnen verantwoorden.”

4.3. In de toelichting bij artikel 2:41 van het ontwerp, dat geleid heeft tot artikel 2:42 van het Wetboek, staat het volgende:

“Dit artikel stemt overeen met artikel 64 W.Venn. met de volgende wijzigingen.

Waar even genoemd artikel 64 enkel betrekking had op de nietigheid van besluiten van algemene vergaderingen van vennootschappen is het nieuwe artikel van toepassing op alle besluiten van organen van rechtspersonen. Zijn onder andere organen: de statutaire of wettelijk ingerichte algemene vergadering of, indien een algemene vergadering niet wettelijk is verplicht, de gezamenlijke vennoten, aandeelhouders of leden die bij unanimiteit beslissen; het bestuursorgaan, d.i. elke persoon of elk college met bestuurs- of vertegenwoordigingsbevoegdheid; de door de rechter aangestelde voorlopig bewindvoerder; de vereffenaar of het college van vereffenaars. Zijn onder meer geen organen: de commissaris; lasthebbers; afzonderlijke leden van collegiale bestuursorganen zonder vertegenwoordigingsbevoegdheid; de algemene vergadering van obligatiehouders. Zowel de besluiten van éénhoofdige als van meerhoofdige organen zijn voor nietigverklaring vatbaar.

Hoewel de algemene vergadering van obligatiehouders geen orgaan is, worden de regels betreffende nietigheid van besluiten en stemmen met de nodige aanpassingen ook op deze algemene vergadering van toepassing verklaard.”¹²

De toelichting bij artikel 2:43 van het ontwerp, dat geleid heeft tot artikel 2:44 van het Wetboek, luidt als volgt:

“Dit artikel preciseert de reikwijdte van artikel 178 W.Venn.

Vooreerst kan de rechtspersoon de nietigheidsvordering instellen. Daarnaast kan de nietigheidsvordering slechts worden ingesteld door een persoon die een belang kan aantonen bij de naleving van de geschonden rechtsregel. Daarmee worden in de eerste plaats de vennoten, aandeelhouders, obligatiehouders en leden van vennootschappen en verenigingen, maar ook de leden van bestuursorganen bedoeld.

Conform de heersende rechtspraak en rechtsleer hebben derden, zoals schuldeisers of werknemers, geen belang bij de naleving van rechtsregels over de vorm van besluiten van rechtspersonen. Een schuldeiser die door een besluit in zijn verhaalsrechten wordt benadeeld, kan een nietigheidsvordering tegen dat besluit via zijdelingse weg brengen of kan een pauliaanse vordering instellen tegen de verrichting die hem bedrieglijk benadeelt, indien de voorwaarden voor die vorderingen zijn vervuld.

¹² Parl.St. Kamer 2017-18, nr. 54-3119/1, 52 en 53.

Il est précisé pour le même motif au troisième alinéa que les actionnaires de la société ne peuvent invoquer la nullité d'une décision de l'assemblée générale des obligataires¹³.

4.4. Pour l'essentiel, les articles 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations, tels qu'issus de la loi du 23 mars 2019, étendent la portée des articles 178, alinéa 1^{er}, et 179, § 1^{er}, du Code des sociétés à l'ensemble des personnes morales régies par ce Code, et non plus exclusivement aux sociétés commerciales, et font entrer dans leur champ d'application les actes de l'ensemble des organes des personnes morales, et non plus exclusivement ceux de leurs assemblées générales. Il s'ensuit que l'étendue de la compétence expressément conférée au tribunal de l'entreprise est restée identique à celle auparavant conférée au tribunal de commerce, mais que c'est l'ampleur des litiges susceptibles d'être dorénavant portés, sur la base de cette compétence, devant le tribunal l'entreprise qui a été considérablement accrue.

Le législateur, lorsqu'il a adopté les articles 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations, tels qu'issus de la loi du 23 mars 2019, n'a donc pas entendu étendre la compétence du tribunal de l'entreprise au contentieux de tous les actes de l'ensemble des organes des personnes morales au détriment de la compétence subsidiaire du Conseil d'État au sens de l'article 14 des lois coordonnées 'sur le conseil d'État' lorsque les personnes morales concernées sont également des autorités administratives¹⁴.

Aucun élément des travaux préparatoires à la loi du 23 mars 2019 ne permet, en tout état de cause, de fonder l'intention du législateur en ce sens.

Il y a donc lieu de considérer que, par l'adoption des articles 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations, le législateur a entendu maintenir la compétence subsidiaire du Conseil d'État de connaître des recours en annulation et des demandes de suspension des actes des autorités administratives, même lorsque celles-ci sont régies quant à leur fonctionnement par le Code des sociétés et des associations et ce, lorsque sont réunies les conditions d'application des articles 14, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, et 17 des lois coordonnées 'sur le Conseil d'État'.

5.1. Il n'en reste pas moins qu'il a été avancé dans la doctrine, notamment par référence à la jurisprudence précitée¹⁵,

¹³ *Ibid.*, pp. 54 et 55.

¹⁴ Même si, selon une lecture de l'article 178 du Code des sociétés, dont l'objet était circonscrit au contentieux, limité en pratique, des actes des assemblées générales des sociétés, en ce compris aux actes des assemblées générales des autorités administratives auxquelles le Code des sociétés était applicable, une telle extension aurait pu être envisagée.

¹⁵ Voir la note de bas de page n° 9.

Om dezelfde reden wordt in het derde lid nader bepaald dat aandeelhouders de nietigheid van een besluit van de algemene vergadering van obligatiehouders niet kunnen innemen.¹³

4.4. In hoofdzaak wordt bij de artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, zoals ze voortkomen uit de wet van 23 maart 2019, de draagwijdte van de artikelen 178, eerste lid, en 179, § 1, van het Wetboek van vennootschappen uitgebreid tot alle rechtspersonen die onder dat Wetboek vallen, zodat de regeling niet langer uitsluitend voor handelsvennootschappen geldt, en wordt het toepassingsgebied van die artikelen verruimd tot de handelingen van alle organen van rechtspersonen, zodat daaronder niet langer uitsluitend de handelingen van de algemene vergaderingen van rechtspersonen ressorteren. Daaruit volgt dat de omvang van de bevoegdheid die uitdrukkelijk aan de ondernemingsrechtbank opgedragen wordt, nog steeds dezelfde is als die van de bevoegdheid welke vroeger aan de rechtbank van koophandel opgedragen was, maar dat het aantal geschillen dat voortaan op grond van die bevoegdheid voor de ondernemingsrechtbank gebracht kunnen worden aanzienlijk toegenomen is.

Ten tijde van de aanneming van de artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, zoals zij voortkomen uit de wet van 23 maart 2019, heeft de wetgever dan ook niet de bedoeling gehad om de bevoegdheid van de ondernemingsrechtbank uit te breiden tot de beslechting van geschillen over iedere handeling van alle organen van de rechtspersonen ten nadele van de subsidiaire bevoegdheid van de Raad van State in de zin van artikel 14 van de gecoördineerde wetten wanneer de rechtspersonen in kwestie tevens administratieve overheden zijn.¹⁴

Hoe dan ook wijst niets in de parlementaire voorbereiding van de wet van 23 maart 2019 erop dat de wetgever iets in die zin bedoelde.

Er dient dan ook van uitgegaan te worden dat de wetgever bij het aannemen van de artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen de bedoeling had de subsidiaire bevoegdheid van de Raad van State om kennis te nemen van de beroepen tot nietigverklaring en de vorderingen tot schorsing van de handelingen van administratieve overheden, te handhaven, zelfs indien deze voor hun werking vallen onder het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, wanneer voldaan is aan de voorwaarden voor de toepassing van de artikelen 14, § 1, eerste lid, 1^o, en 17 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State.

5.1. Dat neemt niet weg dat in de rechtsleer, inzonderheid met verwijzing naar de voornoemde rechtspraak,¹⁵ gesteld is

¹³ *Ibid.*, 54 en 55.

¹⁴ Ook al had een dergelijke uitbreiding overwogen kunnen worden volgens een uitlegging van artikel 178 van het Wetboek van vennootschappen, waarvan het onderwerp niet ruimer was dan het – in de praktijk – beperkte contentieux inzake de handelingen van de algemene vergaderingen van vennootschappen, met inbegrip van de handelingen van de algemene vergaderingen van de administratieve overheden waarop het Wetboek van vennootschappen van toepassing was.

¹⁵ Zie voetnoot 9.

que l'entrée en vigueur du Code des sociétés et des associations aurait eu pour effet de réduire au profit du tribunal de l'entreprise la compétence subsidiaire qui est attribuée au Conseil d'État au contentieux objectif¹⁶, ce qui n'a toutefois pas été l'intention du législateur, ainsi qu'il vient d'être exposé.

5.2. C'est en vue de résoudre ces difficultés d'interprétation que les articles 49 et 50 de la proposition de loi sont conçus.

5.3. Concrètement, selon leur commentaire, les articles 49 et 50 visent, par la modification qu'ils apportent aux articles 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations, à "éliminer tout doute quant à la compétence résiduelle du Conseil d'État en ce qui concerne la nullité des décisions des organes (et leur suspension) des autorités administratives qui revêtent la forme d'une personne morale"¹⁷.

Pour ce faire, les articles 2:44 et 2:46 seraient complétés d'une introduction précisant que la compétence du tribunal de l'entreprise est exclue "si la décision de l'organe de la personne morale constitue également un acte ou un règlement d'une autorité administrative, au sens de l'article 14, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o[,] des lois coordonnées sur le Conseil d'État du 12 janvier 1973".

6. Il est admissible qu'en présence des doutes récemment émis sur la portée des articles 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations, tels qu'issus de la loi du 23 mars 2019, le législateur s'efforce, également dans un souci de sécurité juridique, d'anticiper la survenance de contestations possibles à cet égard et de mieux faire ressortir de ces dispositions son intention réelle lorsqu'il les a adoptées.

Toutefois, dès lors que l'intention poursuivie est bien, comme c'était déjà le cas lors de l'adoption de la loi du 23 mars 2019, de n'apporter aucune modification à la répartition des compétences respectives du Conseil d'État et des juridictions de l'ordre judiciaire telle qu'elle existait au moment de l'entrée en vigueur du Code des sociétés et des associations, la section de législation observe que les articles 49 et 50 de la proposition de loi examinée ne traduisent pas suffisamment cette intention et pourraient même être interprétés comme allant au-delà de celle-ci.

En effet, les modifications introduites par ces articles 49 et 50 dans les articles 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations pourraient être interprétées comme ayant pour effet d'étendre la compétence de la section du contentieux administratif du Conseil d'État à des actes qui auparavant

dat de inwerkingtreding van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen tot gevolg gehad zou hebben dat de subsidiaire bevoegdheid die aan de Raad van State wordt toegekend op het vlak van het objectief contentieux ingeperkt zou zijn in het voordeel van de ondernemingsrechtbank,¹⁶ wat zoals zo-even uiteengezet is, evenwel niet de bedoeling geweest is van de wetgever.

5.2. De artikelen 49 en 50 van het wetsvoorstel strekken ertoe een oplossing te bieden voor die interpretatiemoeilijkheden.

5.3. Concreet, volgens hun toelichting, beogen de artikelen 49 en 50, met de wijzigingen die daarbij worden aangebracht in de artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, "elke twijfel uit te sluiten over de residuaire rechtsmacht van de Raad van State inzake de nietigverklaring van besluiten van organen (en hun opschorting) van de administratieve overheden die de vorm aannemen van een rechtspersoon".¹⁷

Daartoe zouden de artikelen 2:44 en 2:46 aangevuld worden met een inleidende zin waarin gepreciseerd wordt dat de bevoegdheid van de ondernemingsrechtbank uitgesloten is "wanneer het besluit van het orgaan van de rechtspersoon tevens een akte of reglement van een administratieve overheid, in de zin van artikel 14, § 1, eerste lid, 1^o[,] van de Gecoördineerde wetten op de Raad van State van 12 januari 1973, uitmaakt".

6. Het kan aanvaard worden dat de wetgever, geconfronteerd met onlangs geuite twijfels aangaande de strekking van de artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, zoals die voortvloeien uit de wet van 23 maart 2019, eveneens ter wille van de rechtszekerheid, tracht het ontstaan van eventuele betwistingen in dat verband te voorzien en uit die bepalingen beter de werkelijke bedoeling naar voren te doen komen die hij had op het ogenblik dat hij ze aangenomen heeft.

Aangezien evenwel het wel degelijk niet de bedoeling is om, zoals dat reeds het geval was toen de wet van 23 maart 2019 is aangenomen, wijzigingen aan te brengen in de verdeling van de respectieve bevoegdheden van de Raad van State en de rechtbanken van de rechterlijke orde zoals die bestond op het ogenblik van de inwerkingtreding van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, merkt de afdeling Wetgeving op dat de artikelen 49 en 50 van het voorliggende wetsvoorstel die bedoeling niet op afdoende wijze weergeven en dat ze zelfs aldus geïnterpreteerd kunnen worden dat ze verder reiken dan die bedoeling.

De wijzigingen die bij de artikelen 49 en 50 aangebracht worden in de artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen zouden immers aldus geïnterpreteerd kunnen worden dat ze tot gevolg hebben dat ze de bevoegdheid van de afdeling Bestuursrechtspraak van

¹⁶ Voir T. COEN, "De weerslag van de inwerkingtreding van de artikelen 2:44 en 2:46 WVV op de rechtsmacht van de Raad van State", *R.W.*, 2019-2020, n° 8, pp. 287 à 297.

¹⁷ *Doc. parl.*, Chambre, 2019, n° 55-0553/001, p. 27.

¹⁶ Zie T. COEN, "De weerslag van de inwerkingtreding van de artikelen 2:44 en 2:46 WVV op de rechtsmacht van de Raad van State", *R.W.*, 2019-20, nr. 8, 287-297.

¹⁷ *Parl.St.* Kamer 2019, nr. 55-0553/001, 27.

relevaient des compétences du tribunal de l'entreprise puisque, dorénavant et dans cette interprétation, le Conseil d'État serait rendu compétent pour connaître de l'annulation d'une décision de l'organe d'une personne morale chaque fois qu'une telle décision constitue également un acte ou un règlement d'une autorité administrative au sens de l'article 14, § 1^{er}, 1^o, des lois coordonnées 'sur le Conseil d'État', ce que manifestement l'auteur de la proposition n'a pas voulu.

Par ailleurs, si les articles concernés du Code des sociétés et des associations étaient modifiés dans le sens envisagé par les articles 49 et 50 de la proposition, l'objectif d'assurer davantage la sécurité juridique ne serait pas non plus rencontré étant donné que les dispositions proposées pourraient générer des interprétations *a contrario* d'autres dispositions attributives de compétences à des juridictions judiciaires, interprétations dont on ne mesure pas la portée¹⁸.

7.1. Pour atteindre le but poursuivi par l'auteur de la proposition, à savoir s'assurer que les dispositions du Code des sociétés et des associations introduites par la loi du 23 mars 2019 restent bien sans effet quant à la répartition des compétences entre le Conseil d'État et les juridictions judiciaires – en l'espèce, le tribunal de l'entreprise –, la meilleure voie à choisir par le législateur est celle de l'adoption d'une disposition interprétative¹⁹ des articles 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations visant à donner à ces dispositions le sens que, dès leur adoption, le législateur a voulu leur conférer et qu'elles pouvaient raisonnablement recevoir, en l'espèce le sens selon lequel l'adoption de ces articles n'a rien modifié aux règles préexistantes de répartition des compétences entre juridictions, sans que, par cette interprétation authentique, il soit porté atteinte à la volonté claire du législateur d'en arriver à un même régime pour les décisions de l'assemblée générale et pour les décisions des organes d'administration.

Conformément à la jurisprudence de la Cour constitutionnelle²⁰, une telle loi interprétative sortit ses effets à la date d'entrée en vigueur des dispositions législatives qu'elle

de Raad van State uitbreiden tot handelingen die voorheen vielen onder de bevoegdheid van de ondernemingsrechtbank, aangezien de Raad van State voortaan volgens die interpretatie bevoegd zou zijn om uitspraak te doen over de nietigverklaring van een besluit van het orgaan van een rechtspersoon telkens wanneer een dergelijk besluit eveneens een handeling of een reglement vormt die uitgaat van een administratieve overheid in de zin van artikel 14, § 1, 1^o, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, wat de steller van het wetsvoorstel klaarblijkelijk niet gewenst heeft.

Als de artikelen in kwestie van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen gewijzigd zouden worden in de zin die bedoeld wordt in de artikelen 49 en 50 van het voorstel, zou bovendien het doel om meer rechtszekerheid te bieden ook niet bereikt worden aangezien de voorgestelde bepalingen aanleiding zouden kunnen geven tot interpretaties *a contrario* van andere bepalingen waarbij bevoegdheid verleend wordt aan gewone rechtscolleges, interpretaties waarvan de draagwijdte niet te bepalen valt.¹⁸

7.1. Om het doel te bereiken dat de steller van het voorstel nastreeft, namelijk bewerkstelligen dat de bepalingen van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen die ingevoegd zijn bij de wet van 23 maart 2019 zonder gevolg blijven wat betreft de verdeling van de bevoegdheden over de Raad van State en de gewone rechtscolleges – *in casu* de ondernemingsrechtbank –, neemt de wetgever het best een interpretatieve bepaling¹⁹ aan met betrekking tot de artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen die ertoe strekt aan die bepalingen de betekenis te geven die de wetgever, bij het aannemen ervan, eraan heeft willen geven en die ze redelijkerwijze konden krijgen, *in casu* de betekenis volgens welke het aannemen van die artikelen niets gewijzigd heeft aan de reeds bestaande regels inzake de verdeling van de bevoegdheden over rechtscolleges, zonder dat met die authentieke interpretatie afbreuk wordt gedaan aan de duidelijke wens van de wetgever om te komen tot een zelfde stelsel voor de besluiten van de algemene vergaderingen en de besluiten van bestuursorganen.

Overeenkomstig de rechtspraak van het Grondwettelijk Hof²⁰ heeft een dergelijke interpretatieve wet uitwerking op de datum van de inwerkingtreding van de wetsbepalingen

¹⁸ En outre, les modifications proposées appellent une interrogation quant à la cohérence interne du Code des sociétés et des associations qui résulterait de ces modifications dans la mesure où, au-delà des dispositions générales des articles 2:44 à 2:48 du Code, la section de législation relève que d'autres cas d'annulation ou de suspension de décisions sont prévus par le même Code sans être modifiés par la proposition de loi, notamment les articles 2:34, 2:39, 2:113, § 4, 2:114, § 4, 3:58, § 4, 3:92, 12:19, 12:20 et 13:7 du Code. Il convient que le législateur s'assure que ces dispositions, de par la spécificité des actes ou opérations qu'elles visent, ne posent pas les mêmes difficultés que celles actuellement soulevées par la doctrine au sujet des articles 2:44 et 2:46 du même Code. Il est renvoyé sur ce dernier point à l'observation n° 7.5 du présent avis.

¹⁹ Voir l'article 84 de la Constitution.

²⁰ Voir, parmi d'autres arrêts, C.C., 21 juin 2006, n° 102/2006 et C.C., 15 décembre 2011, n° 188/2011.

¹⁸ Bovendien doen de voorgestelde wijzigingen een vraag rijzen in verband met de interne samenhang van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen ten gevolge van die wijzigingen, aangezien de afdeling Wetgeving opmerkt dat er, los van de algemene bepalingen van de artikelen 2:44 tot 2:48 van het Wetboek, in hetzelfde Wetboek andere gevallen van nietigverklaring of schorsing beoogd worden die niet gewijzigd worden bij het wetsvoorstel, met name in de artikelen 2:34, 2:39, 2:113, § 4, 2:114, § 4, 3:58, § 4, 3:92, 12:19, 12:20 en 13:7 van het Wetboek. De wetgever dient er zich van te vergewissen dat die bepalingen, gelet op de specificiteit van de handelingen of verrichtingen die daarin beoogd worden, niet dezelfde problemen opleveren als die welke momenteel opgeworpen worden in de rechtsleer met betrekking tot de artikelen 2:44 en 2:46 van hetzelfde Wetboek. Wat dat laatste punt betreft, wordt verwezen naar opmerking 7.5 van dit advies.

¹⁹ Zie artikel 84 van de Grondwet.

²⁰ Zie, naast andere arresten, GwH 21 juni 2006, nr. 102/2006, en GwH 15 december 2011, nr. 188/2011.

interprète et le juge devra l'appliquer aux litiges dont il serait éventuellement saisi, ce qui, pour ce motif également, constitue une solution plus opérante quant à l'objectif poursuivi que celle consistant à modifier les articles 2:44 et 2:46 du Code. En effet, à la différence d'une loi interprétative, une loi modificative, quant à sa prise d'effet, ne fait pas corps avec la loi qu'elle modifie.

Enfin, l'existence des difficultés d'interprétation dont il est fait état ci-avant, de même que l'interrogation survenue en doctrine à la suite de l'adoption des articles 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations, permettent de considérer comme remplie en l'espèce l'exigence selon laquelle le recours à une telle loi n'est admissible que si le texte que le législateur entend interpréter est peu clair et susceptible d'interprétations en sens divers²¹. À cet effet, l'on se trouve donc bien face à une disposition interprétative du fait qu'elle tend à conférer auxdits articles le sens que, dès leur adoption, le législateur a voulu leur donner et qu'ils pouvaient raisonnablement recevoir²². Toujours selon la Cour constitutionnelle, une disposition interprétative peut avoir pour objet de "remédier à l'insécurité juridique née des interprétations divergentes" d'un texte législatif²³.

Au regard de ce qui a été exposé ci-avant, ces conditions sont bien réunies en l'espèce.

7.2. Cette loi interprétative devrait également veiller à ne pas mettre en cause l'applicabilité des dispositions législatives d'attribution spéciale de compétences à la section du

die zij interpreteert en zal de rechter haar moeten toepassen op de geschillen waarover hij in voorkomend geval uitspraak moet doen, hetgeen, ook om die reden, een werkzaamere oplossing is ten aanzien van het nagestreefde doel dan die waarbij de artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek gewijzigd worden. In tegenstelling tot een interpretatieve wet vormt een wijzigingswet, wat de uitwerking ervan betreft, immers geen geheel met de wet die ze wijzigd.

Ten slotte staan zowel de bovenvermelde interpretatieproblemen als de vraag die in de rechtsleer wordt gesteld ten gevolge van het aannemen van de artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, toe om er in dit geval van uit te gaan dat voldaan is aan het vereiste dat het gebruik van een dergelijke wet alleen toegestaan is als de tekst die de wetgever wenst te interpreteren, onduidelijk is en op verschillende manieren kan worden geïnterpreteerd.²¹ We hebben hier dus wel degelijk te maken met een interpretatieve bepaling, aangezien ze ertoe strekt aan de voornoemde artikelen de betekenis te geven die de wetgever, bij het aannemen ervan, eraan heeft willen geven en die ze redelijkerwijze konden krijgen.²² Nog steeds volgens het Grondwettelijk Hof kan een interpretatieve bepaling tot doel hebben "de rechtsonzekerheid te verhelpen die was ontstaan ingevolge uiteenlopende interpretaties" van een wettekst.²³

In het licht van wat hiervoor is uiteengezet, is in dit geval aan die voorwaarden voldaan.

7.2. Deze interpretatieve wet zou ook moeten verzekeren dat geen afbreuk wordt gedaan aan de toepasselijkheid van de wettelijke bepalingen waarbij specifiek bevoegdheden

²¹ Voir en ce sens plusieurs avis de la section de législation du Conseil d'État, notamment l'avis n° 34.153/VR donné le 12 décembre 2002 sur une proposition de loi 'interprétative de l'article 7, alinéa 1^{er}, de la loi du 16 juin 1993 relative à la répression des violations graves du droit international humanitaire' (*Doc. parl.*, Sénat, 2002-2003, n° 2-1255/2), l'avis n° 46.403/1 donné le 10 avril 2009 sur un avant-projet de loi-programme (*Doc. parl.*, Chambre, 2008-2009, n° 1967/1, pp. 49 à 51), l'avis n° 50.005/2/V donné le 10 août 2011 sur une proposition de loi 'interprétative de l'article 304 du Code judiciaire' (*Doc. parl.*, Chambre, 2010-2011, n° 53-1416/5, pp. 1 à 11) et l'avis n° 52.210/4 donné le 7 novembre 2012 sur un avant-projet devenu le décret du 7 mars 2013 interprétatif des articles 35, § 1^{er}, alinéa 2, 40, § 7, alinéa 3, 93, § 1^{er}, alinéa 2, et 95, § 7, alinéa 3, du décret du 11 mars 1999 relatif au permis d'environnement, modifiés par le décret-programme du 3 février 2005 de relance économique et de simplification administrative' (*Doc. parl.*, Parl. wall., 2012-2013, n° 750/1, pp. 7 et 8).

²² Parmi d'autres arrêts de la Cour constitutionnelle: C.C., 8 mai 2019, n° 65/2019, n° B.3.

²³ *Ibid.*, B.5.1.

²¹ Zie in dat verband verschillende adviezen van de afdeling Wetgeving van de Raad van State, inzonderheid advies 34.153/VR gegeven op 12 december 2002 over een voorstel van wet 'tot interpretatie van artikel 7, eerste lid, van de wet van 16 juni 1993 betreffende de bestraffing van ernstige schendingen van het internationaal humanitair recht' (*Parl. St.* Senaat 2002-03, nr. 2-1255/2), advies 46.403/1, gegeven op 10 april 2009 over een voorontwerp van programmawet (*Parl. St.* Kamer 2008-09, nr. 1967/1, 49 tot 51), advies 50.005/2/V, gegeven op 10 augustus 2011 over een voorstel van interpretatieve wet 'betreffende artikel 304 van het Gerechtelijk Wetboek' (*Parl. St.* Kamer 2010-11, nr. 53-1416/5, 1 tot 11) en advies 52.210/4, gegeven op 7 november 2012 over een voorontwerp dat geleid heeft tot het decreet van het Waals Gewest van 7 maart 2013 'tot verklaring van de artikelen 35, § 1, tweede lid, 40, § 7, derde lid, 93, § 1, tweede lid, en 95, § 7, derde lid, van het decreet van 11 maart 1999 betreffende de milieuvergunning, gewijzigd bij het programmadecreet van 3 februari 2005 betreffende de economische heropleving en de administratieve vereenvoudiging' (*Parl. St.* W.Parl., 2012-13, nr. 750/1, 7 en 8).

²² Zie onder andere het arrest van het Grondwettelijk Hof: GwH 8 mei 2019, nr. 65/2019, B.3.

²³ *Ibid.*, B.5.1.

contentieux administratif du Conseil d'État²⁴ ou à toute autre juridiction administrative²⁵ ou judiciaire²⁶, ce qui est également nécessaire pour que le *statu quo* voulu par l'auteur de la proposition soit pleinement réalisé.

Sur ce point, les modifications qu'il est envisagé d'apporter aux articles 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations n'évitent pas cet écueil dès lors qu'elles pourraient être lues comme conférant une compétence complète à la section du contentieux administratif du Conseil d'État au contentieux ordinaire de légalité en dépit de ces dispositions d'attribution spéciale de compétence à d'autres juridictions.

7.3. Il est enfin peu adéquat d'évoquer, dans les textes modificatifs proposés pour les articles 2:44 et 2:46, non seulement les "acte[s]" mais aussi les "règlement[s]" des autorités administratives, la notion d'"acte" couvrant celle de "règlement".

7.4. Compte tenu de ce qui précède, le Conseil d'État croit utile qu'afin d'assurer, tout comme c'est l'intention de l'auteur de la proposition de loi, la sécurité juridique en évitant de futures contestations juridiques à ce sujet, de même que pour des raisons de clarté et de facilité d'accès à la législation, de suggérer, que les articles 49 et 50 de la proposition de loi soient omis et de proposer, dans les termes suivants, la rédaction

worden toegewezen aan de afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State²⁴ of aan elk ander administratief²⁵ of gewoon²⁶ rechtscollege, wat ook noodzakelijk is om ervoor te zorgen dat de door de indiener van het voorstel gewenste *status quo* volledig wordt bereikt.

Met de wijzigingen die in de artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen worden aangebracht, kan dat niet worden bereikt, aangezien ze aldus zouden kunnen worden uitgelegd dat ze aan de afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State een volledige bevoegdheid inzake het gewone wettigheidscontentieux toekennen, ondanks die bepalingen die specifiek bevoegdheden toekennen aan andere rechtscolleges.

7.3. Tot slot heeft het weinig zin om het in de wijzigingsteksten die voor de artikelen 2:44 en 2:46 worden voorgesteld, zowel te hebben over de "akte[n]", als over de "reglement[en]" van de administratieve overheden, aangezien het begrip "reglement" onder het begrip "akte" valt.

7.4. Gelet op het voorgaande acht de Raad van State het nuttig om, teneinde – zoals dat ook de bedoeling is van de indiener van het voorstel – in het belang van de rechtszekerheid toekomstige betwistingen in rechte op dit vlak te vermijden en ter wille van de duidelijkheid en toegankelijkheid van de wetgeving, voor te stellen om de artikelen 49 en 50 van het wetsvoorstel te schrappen en om een autonome wet tot

²⁴ Voir par exemple la compétence expressément réservée à la section du contentieux administratif du Conseil d'État par les articles 14, 15 et 24, alinéa 1^{er}, 1^o, de la loi du 17 juin 2013 'relative à la motivation, à l'information et aux voies de recours en matière de marchés publics, de certains marchés de travaux, de fournitures et de services et de concessions; les divers recours expressément ouverts devant cette même section par les articles 36/22, 1^o à 35^o, d'une part, et 36/45, § 2, d'autre part, de la loi du 22 février 1998 'fixant le statut organique de la Banque nationale de Belgique'; la compétence également attribuée à cette même section par l'article 122 de la loi du 2 août 2002 'relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers'.

²⁵ Voir par exemple l'article 43 du décret de la Région flamande du 24 février 2017 'betreffende onteigening voor het algemeen nut' qui rend le Raad voor Vergunningsbetwistingen compétent pour connaître des recours dirigés contre des arrêtés définitifs d'expropriation, ces derniers pouvant avoir été adoptés par une autorité administrative constituée sous une forme sociétale.

²⁶ Voir par exemple l'article 36/21 de la loi du 22 février 1998 'fixant le statut organique de la Banque nationale de Belgique', en application duquel un recours est ouvert auprès de la Cour des marchés contre toute décision de la Banque infligeant une amende administrative et le recours ouvert auprès de la Cour des marchés par l'article 123 de la loi du 2 août 2002 'relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers'; l'article 578, 1^o, du Code judiciaire conférant au tribunal du travail compétence pour connaître des contestations relatives aux contrats de louage de travail, y compris celles qui ont trait à la violation d'un secret d'affaires commise pendant la durée de ces contrats.

²⁴ Zie bijvoorbeeld de bevoegdheid die bij de artikelen 14, 15 en 24, eerste lid, 1^o, van de wet van 17 juni 2013 'betreffende de motivering, de informatie en de rechtsmiddelen inzake overheidsopdrachten, bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten en concessies' uitdrukkelijk is voorbehouden aan de afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State; de verschillende mogelijkheden om bij diezelfde afdeling beroep in te stellen waarin uitdrukkelijk is voorzien bij de artikelen 36/22, 1^o tot 35^o enerzijds en artikel 36/45, § 2 anderzijds, van de wet van 22 februari 1998 'tot vaststelling van het organiek statuut van de Nationale Bank van België'; de bevoegdheid die eveneens aan diezelfde afdeling is opgedragen bij artikel 122 van de wet van 2 augustus 2002 'betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten'.

²⁵ Zie bijvoorbeeld artikel 43 van het decreet van het Vlaamse Gewest van 24 februari 2017 "betreffende onteigening voor het algemeen nut", dat de Raad voor Vergunningsbetwistingen de bevoegdheid verleent om kennis te nemen van de beroepen tegen definitieve onteigeningsbesluiten, die vastgesteld kunnen zijn door een bestuurlijke overheid die opgericht is in de vorm van een vennootschap.

²⁶ Zie bijvoorbeeld artikel 36/21 van de wet van 22 februari 1998 'tot vaststelling van het organiek statuut van de Nationale Bank van België', met toepassing waarvan een beroep wordt ingesteld bij het Marktenhof tegen elke beslissing van de Bank waarbij een administratieve boete wordt opgelegd en het beroep dat wordt ingesteld bij het Marktenhof op grond van artikel 123 van de wet van 2 augustus 2002 'betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten'; artikel 578, 1^o, van het Gerechtelijk Wetboek waarbij aan de Arbeidsrechtbank de bevoegdheid wordt verleend om kennis te nemen van geschillen inzake arbeidsovereenkomsten, met inbegrip van die welke betrekking hebben op de schending van een bedrijfsgeheim die tijdens de duur van die overeenkomsten heeft plaatsgevonden.

d'une loi autonome à caractère interprétatif des dispositions concernées du Code des sociétés et des associations²⁷:

“Proposition de loi interprétative de diverses dispositions du Code des sociétés et des associations en ce qui concerne l'attribution de compétences juridictionnelles prévues par ces dispositions.

Article 1^{er}. La présente loi règle une matière visée à l'alinéa 78 de la Constitution²⁸.

Art. 2. Les articles 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations, introduits par la loi du 23 mars 2019 introduisant le Code des sociétés et des associations et portant des dispositions diverses, sont interprétés en ce sens qu'ils ne portent pas préjudice:

1° à la compétence subsidiaire de la section du contentieux administratif du Conseil d'État pour connaître du recours, soit en annulation soit en référé administratif, dirigé contre un acte administratif unilatéral adopté par un organe de la personne morale au sens du Code des sociétés et des associations, qui est une autorité administrative, et ce au sens de l'article 14, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1°, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973;

2° à l'application des dispositions législatives d'attribution spéciale de compétence à la section du contentieux administratif du Conseil d'État ou à toute autre juridiction administrative ou judiciaire pour connaître du litige”.

7.5. Il appartient aussi au législateur d'examiner à cette occasion si cette loi interprétative ne devrait pas dépasser le seul cadre des articles 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations.

Plusieurs autres dispositions de ce Code, notamment les articles 2:34, 2:39, 2:113, § 4, 2:114, § 4, 3:58, § 4, 3:92, 12:19, 12:20 et 13:7, envisagent en effet la compétence d'annulation ou de suspension du tribunal de l'entreprise à l'égard de certains actes des organes des personnes morales.

²⁷ Étant de portée interprétative, cette loi produirait par ailleurs ses effets à la même date que celle de l'adoption des articles 2.44 et 2.46 du Code des sociétés et des associations, tandis que la proposition de loi à l'examen entrera en vigueur aux différentes dates prévues par son article 176.

²⁸ L'article 2 de la proposition de loi interprétative a en effet trait notamment à la compétence du Conseil d'État au sens de l'article 78, § 1^{er}, 4°, de la Constitution. Par ailleurs, le retrait des articles 49 et 50 de la proposition de loi soumise pour examen a pour conséquence que l'article 1^{er} de cette proposition peut continuer à viser l'article 74 de la Constitution. Par contre, le maintien de ces articles, sous la forme de dispositions modificatives, aurait pour effet que l'article 1^{er} de la proposition de loi devrait être revu en précisant quels sont les articles de cette proposition qui relèvent de l'article 74 de la Constitution et quels sont les articles de cette proposition (en l'espèce, les articles 49 et 50) qui relèvent de l'article 78 de la Constitution.

interpretatie van de betrokken bepalingen van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen te redigeren met het volgende opschrift²⁷:

“Voorstel van wet tot interpretatie van diverse bepalingen van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen waarbij rechtsprekende bevoegdheden worden verleend

Artikel 1. Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.²⁸

Art. 2. De artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, ingevoerd bij de wet van 23 maart 2019 tot invoering van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en houdende diverse bepalingen, worden aldus geïnterpreteerd dat ze geen afbreuk doen aan:

1° de subsidiaire bevoegdheid van de afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State om kennis te nemen van hetzij een beroep tot nietigverklaring, hetzij een administratief kort geding tegen een eenzijdige bestuurshandeling van een orgaan van een rechtspersoon in de zin van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, die een administratieve overheid is in de zin van artikel 14, § 1, eerste lid, 1°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

2° de toepassing van de wettelijke bepalingen waarbij specifiek aan de afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State of aan elk ander bestuurlijk of gewoon rechtscollege de bevoegdheid wordt toegekend om kennis te nemen van het geschil”.

7.5. De wetgever dient daarbij ook na te gaan of die interpretatieve wet zich wel moet beperken tot de artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen.

Verschillende andere bepalingen van dat wetboek, met name de artikelen 2:34, 2:39, 2:113, § 4, 2:114, § 4, 3:58, § 4, 3:92, 12:19, 12:20 en 13:7, hebben immers betrekking op de bevoegdheid van de ondernemingsrechtbank om bepaalde handelingen van de organen van de rechtspersonen nietig te verklaren of op te schorten.

²⁷ Aangezien het om een interpretatieve wet gaat, zou ze bovendien terugwerken tot de datum waarop de artikelen 2.44 en 2.46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen zijn aangenomen, terwijl het voorliggende wetsvoorstel in werking zal treden op de verschillende datums die worden vastgesteld in artikel 176 ervan.

²⁸ Artikel 2 van het voorstel van interpretatieve wet heeft immers onder meer betrekking op de bevoegdheid van de Raad van State in de zin van artikel 78, § 1, 4°, van de Grondwet. Bovendien heeft het intrekken van de artikelen 49 en 50 van het voorliggende wetsvoorstel tot gevolg dat artikel 1 ervan kan blijven verwijzen naar artikel 74 van de Grondwet. Worden die artikelen daarentegen gehandhaafd in de vorm van wijzigingsbepalingen, dan zou dit tot gevolg hebben dat artikel 1 van het wetsvoorstel aldus zou moeten worden herzien dat daarin vermeld wordt welke artikelen van dat voorstel onder artikel 74 van de Grondwet vallen en welke artikelen van dat voorstel (*in casu* de artikelen 49 en 50) onder artikel 78 van de Grondwet vallen.

En limitant la portée d'une loi interprétative aux seuls articles 2:44 et 2:46 du Code des sociétés et des associations, celle-ci pourrait susciter une lecture *a contrario* selon laquelle l'interprétation de ces dispositions ne vaudrait pas pour les autres dispositions pertinentes du même Code à objet analogue.

Si l'intention du législateur est d'éviter anticipativement une telle lecture *a contrario*, l'article 2 proposé ci-dessus pourrait être complété par un second alinéa, rédigé comme suit:

"Pour autant que de besoin, les autres dispositions du Code des sociétés et des associations qui concernent également l'octroi d'une compétence juridictionnelle doivent aussi être interprétées comme indiqué à l'alinéa 1^{er}".

Art. 51

S'il est exact que, dans la version française de l'article 2:51 du Code des sociétés et des associations, la notion de "mandat" est impropre dans ce contexte et gagne à être remplacée par celle de "mission", à l'instar de la version néerlandaise de cette disposition, elle apparaît aussi dans de nombreux autres articles du Code des sociétés et des associations et ce, tant dans la version française que dans la version néerlandaise, qui devraient être alors révisés dans le même sens. Il s'agit notamment des articles 2:9, § 2, 7°, a), 2:10, § 2, 7°, b), 2:32, alinéa 2, 2:50, 2:54, 2:55, 2:84, alinéa 3, 2:119, alinéa 2, 2:139, 3:12, § 1^{er}, 9°, 4:8, 4:9, 4:28, 5:70 à 5:72, 6:58 à 6:60, 7:85 à 7:89, 7:101, § 4, 7:105, § 4, 7:108, 7:118, 7:120, § 5, 9:6, 9:24, § 2, alinéa 2, 2°, et 11:6, alinéa 2, de ce Code.

La même problématique se pose pour le commissaire (articles 3:58, § 4, 3:61, l'intitulé de la section 3 qui précède, 3:62, 3:65, 3:66, 3:75, 3:80, 3:88, alinéa 3, 3:91, 3:92, 3:94, 3:96, 7:99, § 4, 6°, alinéa 2, et 7:119, § 4, 6°, alinéa 2, du même Code).

Art. 61

1. Le texte français de l'article 2:113, § 3/1, alinéa 3, proposé du Code des sociétés et des associations prévoit un délai d'un an pour interjeter appel alors que le texte néerlandais correspondant prévoit un délai d'un mois.

Les deux versions linguistiques doivent être mises en concordance.

La même observation s'applique à l'article 62 de la proposition.

2. Dans le texte français de l'article 2:113, § 3/1, alinéa 4, proposé, le mot "dirigés" doit être ajouté entre les mots "tierce opposition" et le mot "contre" pour aligner le texte sur celui

Indien de strekking van een interpretatieve wet beperkt zou worden tot de artikelen 2:44 en 2:46 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, zou dat kunnen leiden tot een lezing *a contrario* volgens welke de interpretatie van die bepalingen niet zou gelden voor de andere relevante bepalingen van hetzelfde wetboek die een soortgelijke strekking hebben.

Indien de wetgever van het wetsvoorstel een dergelijke lezing *a contrario* bij voorbaat wil vermijden, zou het hierboven voorgestelde artikel 2 kunnen worden aangevuld met een tweede lid, dat als volgt geredigeerd is:

"Voor zover nodig moeten ook de andere bepalingen van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen die eveneens betrekking hebben op de toekenning van een rechtsprekende bevoegdheid, worden geïnterpreteerd zoals aangegeven in het eerste lid."

Art. 51

Hoewel het juist is dat het begrip "mandat" in de Franse tekst van artikel 2:51 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen niet adequaat is in de context en naar het voorbeeld van de Nederlandse tekst van deze bepaling beter vervangen kan worden door het begrip "mission", komt het, en dat zowel in de Franse als de Nederlandse tekst, ook voor in talrijke andere artikelen van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, die dan in dezelfde zin herzien zouden moeten worden. Het gaat, wat de Franse tekst betreft, met name om de artikelen 2:9, § 2, 7°, a), 2:10, § 2, 7°, b), 2:32, tweede lid, 2:50, 2:54, 2:55, 2:84, derde lid, 2:119, tweede lid, 2:139, 3:12, § 1, 9°, 4:8, 4:9, 4:28, 5:70 tot 5:72, 6:58 tot 6:60, 7:85 tot 7:89, 7:101, § 4, 7:105, § 4, 7:108, 7:118, 7:120, § 5, 9:6, 9:24, § 2, tweede lid, 2°, en 11:6, tweede lid, van dat Wetboek.

Hetzelfde probleem stelt zich met betrekking tot de commissaris (zie, wat de Franse tekst betreft, artikel 3:58, § 4, 3:61, het opschrift van afdeling 3 dat voorafgaat, 3:62, 3:65, 3:66, 3:75, 3:80, 3:88, derde lid, 3:91, 3:92, 3:94, 3:96, 7:99, § 4, 6°, tweede lid, en 7:119, § 4, 6°, tweede lid, van hetzelfde Wetboek).

Art. 61

1. De Franse tekst van het voorgestelde artikel 2:113, § 3/1, derde lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen voorziet in een termijn van een jaar om hoger beroep in te stellen, terwijl de overeenkomstige Nederlandse tekst in een termijn van een maand voorziet.

Beide taalversies moeten met elkaar in overeenstemming gebracht worden.

Dezelfde opmerking dient bij artikel 62 van het voorstel gemaakt te worden.

2. In de Franse tekst van het voorgestelde artikel 2:113, § 3/1, vierde lid, moet het woord "dirigés" ingevoegd worden tussen de woorden "tierce opposition" en het woord "contre" teneinde

de l'article 2:75, § 2, alinéa 1^{er}, du Code des sociétés et des associations.

La même observation s'applique à l'article 62 de la proposition.

Art. 64

La version française de l'article 64 établirait un texte plus clair de l'article 2:129, § 1^{er}, alinéa 2, et § 3, du Code des sociétés et des associations si, plutôt que de remplacer les mots "celle-ci" par les mots "celui-ci", le texte proposé était, comme dans la version néerlandaise, rédigé comme suit:

"l'assemblée générale de l'ASBL ou l'organe désigné par les statuts de l'ASBL".

Art. 65

1. Au 1^o, pour une bonne intégration dans le texte existant, les mots à insérer sont "de l'ASBL ou à la réunion de l'organe désigné par les statuts de l'ASBL".

2. Au 2^o, pour une bonne intégration dans le texte existant, les mots à insérer sont "de l'ASBL ou l'organe désigné par les statuts de l'ASBL".

Art. 66

Dans un souci de clarté et pour aligner le texte proposé sur celui de l'article 2:105, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, du Code des sociétés et des associations, les mots "après celle-ci" doivent aussi être remplacés par les mots "après la clôture" dans la version française de l'article 2:138, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, proposé du Code des sociétés et des associations.

Art. 67

Dans le texte français, il convient d'ajouter l'adjectif "générale" entre les mots "assemblée" et "des obligataires" afin que le texte à insérer dans l'article 2:143, § 4, alinéa 2, du Code des sociétés et des associations se lise comme suit: "ou de l'assemblée générale des obligataires d'une société".

Art. 74

Au 1^o, plutôt que d'imposer un organe d'administration collégial, le législateur pourrait envisager de rendre applicable à la société à responsabilité limitée cotée la règle qui figure à l'article 7:101, § 1^{er}, alinéa 2, du Code des sociétés et des associations.

die tekst af te stemmen op die van artikel 2:75, § 2, eerste lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen.

Dezelfde opmerking dient bij artikel 62 van het voorstel gemaakt te worden.

Art. 64

Door de Franse tekst van artikel 64 zou een duidelijker tekst van artikel 2:129, § 1, tweede lid, en § 3, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen ontstaan indien de woorden "celle-ci" daarin niet vervangen zouden worden door de woorden "celui-ci", maar de voorgestelde tekst, zoals in de Nederlandse versie, als volgt gesteld zou worden:

"l'assemblée générale de l'ASBL ou l'organe désigné par les statuts de l'ASBL."

Art. 65

1. Met het oog op een goede integratie in de bestaande tekst moeten de in te voegen woorden in de bepaling onder 1^o als volgt gesteld worden: "van de vzw of op de vergadering van het door de statuten aangewezen orgaan van de IVZW".

2. Met het oog op een goede integratie in de bestaande tekst moeten de in te voegen woorden in de bepaling onder 2^o als volgt gesteld worden: "van de vzw of van het door de statuten aangewezen orgaan van de IVZW".

Art. 66

Duidelijkheidshalve en teneinde de voorgestelde tekst af te stemmen op die van artikel 2:105, § 1, eerste lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen dienen in de Franse tekst van het voorgestelde artikel 2:138, § 1, eerste lid, van dat Wetboek de woorden "après celle-ci" bovendien vervangen te worden door de woorden "après la clôture".

Art. 67

In de Franse tekst dient het woord "générale" ingevoegd te worden tussen de woorden "assemblée" en "des obligataires" opdat de tekst die in artikel 2:143, § 4, tweede lid, ingevoegd moet worden als volgt luidt: "ou de l'assemblée générale des obligataires d'une société".

Art. 74

In punt 1^o, zou de wetgever, in plaats van te bepalen dat het bestuursorgaan een collegiaal orgaan moet zijn, kunnen overwegen de regel die vervat is in artikel 7:101, § 1, tweede lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen toepasselijk te verklaren op de genoteerde besloten vennootschap.

À défaut, il se créerait une différence de traitement entre les sociétés anonymes cotées et les sociétés à responsabilité limitée cotées que le législateur devrait être en mesure de justifier au regard des principes d'égalité et de non-discrimination.

Art. 78

Dans un souci de clarté et pour aligner le texte de l'article 5:50 du Code des sociétés et des associations sur celui des articles 6:47 et 7:62 du même Code, on pourrait aussi abroger le mot "nominatives".

L'autorisation d'émettre des obligations nominatives ou dématérialisées résulte en effet déjà de l'article 5:18, alinéa 2, du Code des sociétés et des associations, avec lequel la modification proposée introduit une redondance.

Art. 84

La seconde modification proposée à l'article 120 de la proposition devrait s'appliquer également à la version française de l'article 5:91, alinéa 2, du Code des sociétés et des associations afin que les dispositions applicables à la société à responsabilité limitée et à la société anonyme soient identiques, sauf à pouvoir justifier cette différence.

Art. 86

L'ajout proposé au 2° serait mieux formulé comme suit:

"Si, conformément à l'article 5:137, § 2, l'organe d'administration a émis de nouvelles actions sans modifier immédiatement les statuts, il informe l'établissement de la réalisation de l'opération. L'établissement permet aux personnes habilitées à engager la société de disposer du compte spécial. Dans la constatation authentique des émissions d'actions de l'exercice visée à l'article 5:137, § 2, deuxième phrase, le notaire indique, pour chaque apport en numéraire, si l'obligation de versement sur le compte spécial a été respectée".

Art. 87

1. En rendant l'article 5:120, § 2, du Code des sociétés et des associations applicable à l'émission d'actions par l'organe d'administration, la proposition ne clarifie pas la question de savoir si l'organe d'administration pourrait être autorisé à accepter des apports supplémentaires sans émission d'actions nouvelles. Il ajoute même une ambiguïté supplémentaire sur ce point.

In het andere geval zou er tussen genoteerde naamloze vennootschappen en genoteerde besloten vennootschappen een verschil in behandeling ontstaan dat door de wetgever verantwoord zou moeten kunnen worden in het licht van de beginselen van gelijkheid en non-discriminatie.

Art. 78

Duidelijkheidshalve en teneinde de tekst van artikel 5:50 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen af te stemmen op die van de artikelen 6:47 en 7:62 van hetzelfde Wetboek, zou men ook de woorden "op naam" kunnen weglaten.

Dat zowel obligaties op naam als gedematerialiseerde obligaties uitgegeven mogen worden blijkt immers reeds uit artikel 5:18, tweede lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, van welke bepaling de voorgestelde wijziging een nodeloze herhaling vormt.

Art. 84

Wat de Franse tekst betreft van artikel 5:91, tweede lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, zou de tweede wijziging die voorgesteld wordt in artikel 120 van het voorstel eveneens in dat artikel aangebracht moeten worden opdat de bepalingen die op de besloten vennootschap van toepassing zijn en die welke voor de naamloze vennootschap gelden identiek zijn, tenzij dat verschil verantwoord kan worden.

Art. 86

De toevoeging die in punt 2° voorgesteld wordt, zou beter als volgt gesteld worden:

"Indien het bestuursorgaan overeenkomstig artikel 5:137, § 2, nieuwe aandelen uitgegeven heeft zonder meteen de statuten te wijzigen, brengt het de instelling ervan op de hoogte dat die verrichting uitgevoerd is. De instelling staat de personen die bevoegd zijn om de vennootschap te verbinden toe om over de bijzondere rekening te beschikken. In de authentieke vaststelling van de uitgifte van aandelen van het boekjaar bedoeld in artikel 5:137, § 2, tweede zin, vermeldt de notaris voor elke inbreng in geld of de verplichting om die inbreng op de bijzondere rekening te storten nageleefd is."

Art. 87

1. Doordat artikel 5:120, § 2, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen daarbij van toepassing verklaard wordt op de uitgifte van aandelen door het bestuursorgaan, schept het voorstel geen duidelijkheid over de vraag of het bestuursorgaan gemachtigd zou kunnen worden bijkomende inbrengen te aanvaarden zonder nieuwe aandelen uit te geven. Door het voorstel ontstaat zelfs bijkomende verwarring op dit punt.

Le dispositif sera clarifié.

2. S'il est cohérent que l'article 5:130, § 2, du Code des sociétés et des associations, tel qu'il est rédigé actuellement, ne s'applique pas lorsque l'émission d'actions est décidée par l'organe d'administration, le législateur est invité à se demander si, sur la base du même principe, il ne faudrait pas préciser qu'il n'y a pas de dérogation au droit de préférence lorsqu'il n'y a pas de doute que tous les actionnaires y ont renoncé, qu'ils le fassent au moment de la décision d'émission ou qu'ils l'aient fait préalablement dans le cadre de la préparation de celle-ci, ce qui permettrait d'appliquer le même principe à l'émission d'actions par l'organe d'administration.

Art. 89

La même modification devrait être insérée aux articles 6:117, alinéa 2, et, *mutatis mutandis*, 7:214 du Code des sociétés et des associations.

Art. 92

Pour la cohérence du dispositif, il serait souhaitable d'aligner le texte proposé sur celui figurant à l'article 5:156 proposé du Code des sociétés et des associations (article 93 de la proposition) et aux articles 6:121, alinéa 1^{er}, et 6:122, alinéa 2, du Code des sociétés et des associations, en le rédigeant comme suit:

“En pareil cas, les délais visés à l'article 5:154, § 1^{er}, alinéa 2, 1° et 2°, ne sont pas d'application”.

La même correction sera faite à l'article 6:123, § 3, du Code des sociétés et des associations.

Art. 93

Dans le texte français, les mots “1° et 2°” seront remplacés par les mots “1° et 2°”.

Art. 95 et 96

L'article 6:56, alinéa 2, proposé du Code des sociétés et des associations vise les restrictions statutaires à la cessibilité des actions, alors que l'alinéa 1^{er} du même article vise des “conventions” limitant la cessibilité des titres.

Ainsi formulé, le dispositif ne semble pas cohérent, à l'inverse de celui de l'article 5:67 du Code des sociétés et des associations (en tenant compte de la modification découlant de l'article 80 de la proposition), dont l'alinéa 1^{er} vise non

Het dispositief moet verduidelijkt worden.

2. Hoewel artikel 5:130, § 2, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, zoals het thans luidt, logischerwijs niet van toepassing is wanneer door het bestuursorgaan besloten wordt tot de uitgifte van aandelen, wordt de wetgever verzocht om na te gaan of op grond van hetzelfde beginsel niet gepreciseerd zou moeten worden dat er geen sprake is van een afwijking van het voorkeurrecht wanneer er geen twijfel over bestaat dat alle aandeelhouders daarvan afstand gedaan hebben, ongeacht of ze dat gedaan hebben toen tot de uitgifte van aandelen besloten is dan wel vooraf in het kader van de voorbereiding van dat besluit, wat het mogelijk zou maken hetzelfde principe toe te passen op de uitgifte van aandelen door het bestuursorgaan.

Art. 89

Deze wijziging zou ook in artikel 6:117, tweede lid, en, *mutatis mutandis*, in artikel 7:214 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen aangebracht moeten worden.

Art. 92

Om voor samenhang in het dispositief te zorgen zou het beter zijn de voorgestelde tekst af te stemmen op die welke vervat is in het voorgestelde artikel 5:156 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (artikel 93 van het voorstel) en in de artikelen 6:121, eerste lid, en 6:122, tweede lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, door die tekst als volgt te stellen:

“In dit geval zijn de termijnen als bedoeld in artikel 5:154, § 1, tweede lid, 1° en 2°, niet van toepassing.”

Dezelfde correctie moet aangebracht worden in artikel 6:123, § 3, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen.

Art. 93

In de Franse tekst moeten de woorden “1° et 2°” vervangen worden door de woorden “1° et 2°”.

Art. 95 en 96

Het voorgestelde artikel 6:56, tweede lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen heeft betrekking op de statutaire beperkingen op de overdraagbaarheid van aandelen, terwijl het eerste lid van datzelfde artikel betrekking heeft op “overeenkomsten” ter beperking van de overdraagbaarheid van effecten.

Zoals het dispositief gesteld is, lijkt het niet coherent, in tegenstelling tot dat van artikel 5:67 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (rekening houdend met de wijziging die voortvloeit uit artikel 80 van het voorstel),

seulement les restrictions conventionnelles mais aussi celles qui résultent des statuts ou des conditions d'émission.

Le législateur est invité à aligner les deux textes afin de maintenir ou de rétablir la cohérence du Code des sociétés et des associations.

Art. 100

Comme l'indique le commentaire des articles, l'objectif de la proposition est d'aligner le texte de l'article 7:31 du Code des sociétés et des associations sur celui de l'article 7:29 du même Code.

Le législateur est invité à se demander si, outre les ajouts proposés, d'autres modifications ne devraient pas être opérées à l'article 7:31 précité afin de rétablir la cohérence des deux textes et le bon fonctionnement d'un registre de titres nominatifs.

Ainsi, par exemple, le nombre total de parts bénéficiaires émises par la société et, le cas échéant, le nombre total par classe, ainsi que les nom et domicile (pour les personnes physiques) et la dénomination, le siège et le numéro d'immatriculation (pour les personnes morales) des titulaires de parts bénéficiaires, devraient figurer dans le registre. La déclaration de cession électronique pourrait aussi être rendue applicable aux parts bénéficiaires nominatives.

Le législateur pourrait aussi adapter, dans le même esprit, les articles 5:27, 6:26 et 7:32 du Code des sociétés et des associations.

Art. 101

1. Dans son avis n° 63.906/2/V donné le 13 septembre 2018 sur le projet devenu la loi du 23 mars 2019 'introduisant le Code des sociétés et des associations et portant des dispositions diverses' et sur des amendements à ce projet de loi, la section de législation a indiqué qu'autoriser l'instauration du droit de vote double moyennant une majorité plus faible que celle normalement requise pour la modification des statuts implique des différences de traitement "dénudées de justification raisonnable entre actionnaires et entre sociétés, [qui] sont contraires aux principes d'égalité et de non-discrimination, tels qu'ils résultent notamment des articles 10 et 11 de la Constitution, combinés ou non au principe de confiance légitime, et [qui] sont en outre incompatibles avec le droit aux biens tel qu'il résulte notamment de l'article 1^{er} du Premier

waarvan het eerste lid niet alleen betrekking heeft op beperkingen krachtens overeenkomsten, maar ook op beperkingen die voortvloeien uit de statuten of de uitgiftevoorwaarden.

De wetgever wordt verzocht de twee teksten op elkaar af te stemmen teneinde de interne samenhang van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen te behouden of te herstellen.

Art. 100

Zoals in de artikelsgewijze toelichting wordt vermeld, is het de bedoeling met het voorstel de tekst van artikel 7:31 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen af te stemmen op die van artikel 7:29 van hetzelfde Wetboek.

De wetgever wordt verzocht na te gaan of, bovenop de voorgestelde aanvullingen, niet nog andere wijzigingen aangebracht zouden moeten worden in het voormelde artikel 7:31 teneinde de samenhang tussen die twee teksten te herstellen en ervoor te zorgen dat het register van de effecten op naam goed functioneert.

Zo bijvoorbeeld zouden het totaal aantal winstbewijzen die door de vennootschap uitgegeven zijn en, in voorkomend geval, het totaal aantal per klasse, alsook de naam en voornaam (voor de natuurlijke personen) en de naam, zetel en identificatienummer (voor de rechtspersonen) van de houders van winstbewijzen in het register opgenomen moeten worden. De elektronische verklaring van overdracht zou eveneens op de winstbewijzen op naam van toepassing verklaard kunnen worden.

De wetgever zou ook de artikelen 5:27, 6:26 en 7:32 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen in dezelfde zin kunnen aanpassen.

Art. 101

1. In haar advies 63.906/2/V, dat ze op 13 september 2018 gegeven heeft over het ontwerp dat geleid heeft tot de wet van 23 maart 2019 'tot invoering van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en houdende diverse bepalingen' en over amendementen op dat wetsontwerp, heeft de afdeling Wetgeving te kennen gegeven dat de mogelijkheid die geboden wordt om het dubbel stemrecht in te voeren op basis van een kleinere meerderheid dan die welke normaliter vereist is voor het wijzigen van de statuten leidt tot verschillen in behandeling "tussen aandeelhouders en vennootschappen, waarvoor geen redelijke verantwoording voorhanden is, [die] in strijd (zijn) met de beginselen van gelijkheid en non-discriminatie, zoals die onder meer voortvloeien uit de artikelen 10 en 11 van de Grondwet, al dan niet in combinatie met het beginsel

protocole additionnel à la Convention européenne des droits de l'homme"²⁹.

La disposition alors soumise à l'examen de la section de législation, qui est devenue l'article 7:53 du Code des sociétés et des associations, fixait une majorité *minimale* qui devait être atteinte pour modifier les statuts en vue d'instaurer le droit de vote double. Cette disposition n'interdisait pas aux statuts des sociétés concernées de prévoir une majorité plus forte, de manière à garantir, nonobstant l'assouplissement légal, une protection adéquate des actionnaires minoritaires.

Il est en effet unanimement admis que les lois sur les sociétés qui fixent les majorités requises aux assemblées générales n'interdisent pas les clauses statutaires ayant pour objet de renforcer la majorité prévue par la loi³⁰.

La proposition tend à modifier ce principe pour le cas précis de l'instauration du droit de vote double dans les statuts de sociétés cotées, de manière à interdire à ces sociétés, dans ce seul cas de figure, de prévoir dans leurs statuts une majorité plus protectrice que les deux tiers prévus par la loi.

Si la proposition est adoptée, cette interdiction s'appliquera non seulement aux dispositions statutaires qui préexistaient à l'entrée en vigueur du Code des sociétés et des associations et qui avaient donc été rédigées à une époque où une modification des statuts à la majorité des deux tiers n'était pas prévue par la loi, mais aussi aux dispositions statutaires qui seraient introduites postérieurement et en connaissance de cause afin de protéger les actionnaires minoritaires.

La proposition est ainsi de nature à aggraver les atteintes aux droits de certains actionnaires et la discrimination que la section de législation a mises en lumière dans son avis précité.

Dès lors que la protection des actionnaires minoritaires se trouve affectée par un dispositif au caractère impératif, il se crée ainsi également une restriction à la liberté d'association des intéressés, qui doit aussi pouvoir être justifiée.

van gewettigd vertrouwen, en [die] bovendien onverenigbaar (zijn) met het recht op het ongestoord genot van eigendom zoals dat onder meer voortvloeit uit artikel 1 van het eerste aanvullend protocol van het Europees Verdrag voor de rechten van de mens."²⁹

De bepaling die toen om advies aan de afdeling Wetgeving voorgelegd was en die artikel 7:53 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen geworden is, voorzag in een *minimale* meerderheid die gehaald moest worden voor het wijzigen van de statuten met het oog op de invoering van het dubbel stemrecht. Krachtens die bepaling was het de vennootschappen in kwestie niet verboden om in hun statuten een ruimere meerderheid te vereisen teneinde, ondanks de wettelijke versoepeling, te zorgen voor een passende bescherming van de minderheidsaandeelhouders.

Er wordt immers algemeen aanvaard dat de wetten op de vennootschappen waarbij bepaald wordt welke meerderheid er in de algemene vergadering vereist is geen verbod inhouden van statutaire bedingen die ertoe strekken een ruimere meerderheid te vereisen dan die waarin de wet voorziet.³⁰

Voorliggend voorstel strekt ertoe dat principe voor het specifieke geval van het invoeren van het dubbel stemrecht in de statuten van genoteerde vennootschappen aldus te wijzigen dat het voor die vennootschappen alleen in dit geval verboden wordt om in hun statuten een meerderheid te eisen die meer bescherming biedt dan de tweederdemeerderheid waarin de wet voorziet.

Indien dit voorstel aangenomen wordt, zal dat verbod niet alleen gelden voor de statutaire bepalingen die reeds bestonden voor de inwerkingtreding van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en die dus opgesteld waren toen de wet niet voorzag in een wijziging van de statuten met een tweederdemeerderheid, maar ook voor de statutaire bepalingen die naderhand en met kennis van zaken ingevoegd zouden zijn ter bescherming van de minderheidsaandeelhouders.

Het voorstel kan er zodoende toe leiden dat de rechten van bepaalde aandeelhouders nog meer aangetast worden en dat de discriminatie waarop de afdeling Wetgeving in haar voornoemd advies gewezen heeft nog toeneemt.

Aangezien de bescherming van de minderheidsaandeelhouders aangetast wordt door een dispositief dat dwingend van aard is, ontstaat daardoor ook een beperking van de vrijheid van vereniging van de betrokkenen, wat eveneens verantwoord moet kunnen worden.

²⁹ Observation n° 3 formulée sous l'article 31 du projet (*Doc. parl.*, Chambre, 2017-2018, n° 54-3119/007, pp. 28 à 30).

³⁰ M. COIPEL, "Dispositions communes à toutes les sociétés – Dispositions de droit civil et commercial applicables aux actes de sociétés", *Rép. not.*, t. XII, Bruxelles, Larcier, 1982, n° 425, p. 261; Ch. RESTEAU, *Traité des sociétés anonymes*, t. II, 3^e éd., Bruxelles, Swinnen, 1982, pp. 476 et 477; F. DE BAUW, *Les assemblées générales dans les sociétés anonymes*, Bruxelles, Bruylant, 1996, p. 160; Fr. HELLEMANS, *De algemene vergadering*, Kalmthout, Biblio, 2001, pp. 632 à 636.

²⁹ Opmerking 3 bij artikel 31 van het ontwerp (*Parl. St.* Kamer 2017-18, nr. 54-3119/007, 28 tot 30).

³⁰ M. COIPEL, "Dispositions communes à toutes les sociétés – Dispositions de droit civil et commercial applicables aux actes de sociétés", *Rép. not.*, deel XII, Brussel, Larcier, 1982, nr. 425, p. 261; Ch. RESTEAU, *Traité des sociétés anonymes*, deel II, 3^e éd., Brussel, Swinnen, 1982, 476 en 477; F. DE BAUW, *Les assemblées générales dans les sociétés anonymes*, Brussel, Bruylant, 1996, 160; Fr. HELLEMANS, *De algemene vergadering*, Kalmthout, Biblio, 2001, 632 tot 636.

Il y a lieu d'observer en outre que, si l'instauration du droit de vote double peut se faire à la majorité des deux tiers, aucune disposition légale ne déroge à la règle générale de la majorité des trois quarts (article 7:153, alinéa 4, du Code des sociétés et des associations) lorsqu'il s'agit de supprimer le droit de vote double pour en revenir au principe d'une voix par action. Ceci confirme le caractère discriminatoire du dispositif en question.

2. Au 3°, l'article 7:53, § 2, alinéa 4, proposé du Code des sociétés et des associations introduit l'idée de contrôle d'une personne morale.

Le Code des sociétés et des associations ne définit pas le contrôle d'une personne morale autre qu'une société (voir l'article 1:14 du Code des sociétés et des associations et l'observation formulée sous l'article 41 de la proposition).

Le commentaire de l'article indique à cet égard qu'il faut appliquer, *mutatis mutandis*, l'article 1:14 du Code des sociétés et des associations. Cette indication n'est pas suffisante eu égard à l'importance des enjeux. Il conviendrait à tout le moins qu'une disposition légale le confirme et que soient précisés les critères à appliquer pour déterminer le contrôle d'une entité autre qu'une société, sachant qu'il peut s'agir d'une entité de droit belge ou de droit étranger, d'une association, d'une fondation ou encore d'une personne morale d'un autre type.

3. Au 3°, l'article 7:53, § 2, alinéa 3, vise le changement de contrôle d'une société, quelle que soit la raison du changement de contrôle, alors que l'alinéa 4 proposé vise le changement de contrôle d'une personne morale (qui peut être une société ou une personne morale d'un autre type) uniquement "à l'occasion d'une cession de certificats [...]".

La justification de cette différence de traitement dans des situations pourtant analogues n'apparaît pas; elle est donc susceptible de constituer une discrimination contraire aux articles 10 et 11 de la Constitution.

4. Plus généralement, l'article 7:53, § 2, tel que modifié par la proposition, vise le transfert d'actions et le changement de contrôle lorsque (i) l'actionnaire est une personne physique ou (ii) l'actionnaire est une société ou encore (iii) les actions ont été certifiées et l'émetteur des certificats (qui est donc aussi l'actionnaire) est une personne morale, sans viser les autres cas où l'actionnaire est une association, une fondation ou une autre personne morale.

Daarenboven dient erop gewezen te worden dat het dubbel stemrecht weliswaar bij een tweederdemeerderheid ingevoerd kan worden, maar geen enkele wetsbepaling een afwijking inhoudt van de algemene regel van de drievierdemeerderheid (artikel 7:153, vierde lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen) wanneer het de bedoeling is om af te stappen van het dubbel stemrecht en terug te keren naar het principe van een stem per aandeel. Dat alles bevestigt dat het dispositief in kwestie een discriminatie inhoudt.

2. In punt 3°, wordt in het voorgestelde artikel 7:53, § 2, vierde lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen het idee van de controle over een rechtspersoon ingevoerd.

Het Wetboek van vennootschappen en verenigingen voorziet niet in een definitie van de controle over een rechtspersoon tenzij het om een vennootschap gaat (zie artikel 1:14 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en de opmerking die gemaakt is onder artikel 41 van dit voorstel).

In de toelichting bij dit artikel wordt in dat verband te kennen gegeven dat artikel 1:14 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen "per analogie toegepast" dient te worden. Met die vermelding kan niet volstaan worden, gelet op de grote belangen die hierbij op het spel staan. Op zijn minst zou een en ander in een wetsbepaling bevestigd moeten worden, terwijl gepreciseerd zou moeten worden welke criteria toegepast moeten worden om vast te stellen wie controle uitoefent over een entiteit die geen vennootschap is, gelet op het feit dat het kan gaan om een entiteit naar Belgisch recht of naar buitenlands recht, om een vereniging, een stichting of om een rechtspersoon van een ander type.

3. In verband met punt 3°, dient erop gewezen te worden dat artikel 7:53, § 2, derde lid, betrekking heeft op de wijziging van de controle over een vennootschap ongeacht de reden voor de wijziging van de controle, terwijl het voorgestelde vierde lid betrekking heeft op de wijziging van de controle over een rechtspersoon (die een vennootschap of een rechtspersoon van een ander type kan zijn), maar alleen "naar aanleiding van een overdracht van certificaten (...)".

Hoe die verschillende behandeling in nochtans analoge situaties verantwoord wordt, is niet duidelijk; ze kan dan ook een discriminatie opleveren die strijdig is met de artikelen 10 en 11 van de Grondwet.

4. Meer in het algemeen heeft artikel 7:53, § 2, zoals het bij dit voorstel gewijzigd wordt, betrekking op de overdracht van aandelen en op de wijziging van de controle wanneer (i) de aandeelhouder een natuurlijke persoon is of (ii) de aandeelhouder een vennootschap is ofwel (iii) de aandelen gecertificeerd zijn en de uitgever van de certificaten (die dus ook de aandeelhouder is) een rechtspersoon is, maar heeft het geen betrekking op de andere gevallen waarin de aandeelhouder een vereniging, een stichting of een andere rechtspersoon is.

Il faudrait aussi tenir compte du fait que la chaîne de contrôle des sociétés cotées peut comprendre tant des sociétés que des personnes morales d'autres types.

Un dispositif s'appliquant à tous les cas de figure concevables et prévoyant des règles identiques, sauf si les spécificités d'un cas justifient de lui appliquer des règles différentes, serait de nature à éviter les risques de contrariété avec les normes supérieures.

Art. 102

Pour clarifier l'idée que les mots "au moins" se rapportent au nombre de voix et pas aux "cas suivants", le texte français pourrait être rédigé comme suit:

"[...] les actions sans droit de vote donnent néanmoins droit à au moins une voix par action dans les cas suivants".

Dans ce cas, la version française de l'article 5:47, § 1^{er}, du Code des sociétés et des associations doit être modifié dans le même sens.

Art. 103

Pour maintenir la cohérence du Code des sociétés et des associations, la même modification que celle proposée par l'article 103 doit être insérée aux articles 5:69, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, et 7:82, § 2, alinéa 1^{er}, du Code des sociétés et des associations.

Art. 104

Il y a lieu d'écrire, dans la version française de l'article 104, que, dans l'article 7:86 du Code des sociétés et des associations, les mots "dont les actions sont cotées" sont remplacés par les mots "dont les titres sont cotés".

Art. 107

La même modification que celle proposée par l'article 107 doit être insérée aux articles 7:100, § 2, alinéa 2, et 7:120, § 2, du Code des sociétés et des associations afin que la même règle s'applique dans les sociétés anonymes dotées d'une administration duale.

Art. 108

1. Pour distinguer plus clairement le cas où l'administrateur unique est une société anonyme dotée d'une administration moniste de celui où elle est dotée d'une administration duale, la formulation suivante pourrait être adoptée pour la rédaction

Er zou eveneens rekening gehouden moeten worden met het feit dat bij genoteerde vennootschappen de controleketen zowel vennootschappen als rechtspersonen van een ander type kan bevatten.

Een dispositief dat geldt voor alle denkbare gevallen en dat voorziet in identieke regels, tenzij de specifieke kenmerken van een geval een gegronde reden opleveren om daarop andere regels toe te passen, zou de risico's van strijdigheid met de hogere rechtsnormen kunnen voorkomen.

Art. 102

Ter verduidelijking van het idee dat de woorden "au moins" betrekking hebben op het aantal stemmen en niet op de "cas suivants" zou de Franse tekst als volgt gesteld kunnen worden:

"(...) les actions sans droit de vote donnent néanmoins droit à au moins une voix par action dans les cas suivants".

In dat geval dient de Franse tekst van artikel 5:47, § 1, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen eveneens in die zin gewijzigd te worden.

Art. 103

Teneinde de interne samenhang van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen te behouden, dient dezelfde wijziging als die welke voorgesteld wordt in artikel 103 ingevoegd te worden in de artikelen 5:69, § 1, eerste lid, en 7:82, § 2, eerste lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen.

Art. 104

In de Franse tekst van artikel 104 moet geschreven worden dat, in artikel 7:86, vierde lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, de woorden "dont les actions sont cotées" vervangen moeten worden door de woorden "dont les titres sont cotés".

Art. 107

Dezelfde wijziging als die welke voorgesteld wordt in artikel 107 moet ingevoegd worden in de artikelen 7:100, § 2, tweede lid, en 7:120, § 2, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, zodat dezelfde regel geldt voor de naamloze vennootschappen met een duaal bestuur.

Art. 108

1. Om een duidelijker onderscheid te kunnen maken tussen het geval waarbij de enige bestuurder een naamloze vennootschap is met een monistisch bestuur en het geval waarbij deze vennootschap een duaal bestuur heeft, zou de

de l'article 7:101, § 1^{er}, alinéas 2 à 4, proposé du Code des sociétés et des associations:

"[...] Dans une société cotée ou lorsqu'une disposition légale impose une administration collégiale, l'administrateur unique doit être une société anonyme administrée par un organe collégial.

Si l'administrateur unique est une société anonyme avec une administration moniste, les articles 7:89, 7:89/1, 7:90, 7:91, 7:92, alinéas 1^{er}, 2 et 3, 7:93 et 7:94 s'appliquent par analogie à l'administrateur unique. La section 1^{re} s'applique à son organe d'administration et à ses membres, à l'exception de l'article 7:96.

Si l'administrateur unique est une société anonyme avec une administration duale, les articles 7:89, 7:89/1, 7:90, 7:91, 7:92, alinéas 1^{er}, 2 et 3, 7:93 et 7:94 s'appliquent par analogie à l'administrateur unique. La section 3 s'applique à son conseil de surveillance et à son conseil de direction ainsi qu'à leurs membres, à l'exception de l'article 7:115. [...]".

2. Il est renvoyé à l'observation n° 1 formulée sous l'article 28 de la proposition.

Art. 109

1. Pour distinguer plus clairement le cas où l'administrateur unique est une société anonyme dotée d'une administration moniste de celui où elle est dotée d'une administration duale, la formulation suivante pourrait être adoptée pour la rédaction de l'article 7:102, § 1^{er}, alinéa 2, proposé du Code des sociétés et des associations:

"[...] l'article 7:96 en cas d'administration moniste ou l'article 7:117 en cas d'administration duale sont d'application. Lorsque tous les membres de l'organe d'administration de l'administrateur unique appelé à statuer sur le conflit d'intérêts ont un intérêt opposé, la décision ou l'opération est soumise à l'assemblée générale; en cas d'approbation de la décision ou de l'opération par celle-ci, l'organe d'administration, ou, en cas d'administration duale, le conseil de direction, peut l'exécuter".

2. Lorsque le dispositif prévoit une approbation par l'assemblée générale, il ne précise pas s'il s'agit de l'assemblée générale de la société administrée ou de celle de la société qui est administrateur unique. L'analogie avec les articles 7:96, § 1^{er}, alinéa 3, deuxième phrase, et 7:102, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, laisse penser qu'il faut opter pour la première interprétation.

Il convient de préciser le dispositif en ce sens.

volgende formulering gebruikt kunnen worden bij de redactie van het voorgestelde artikel 7:101, § 1, tweede tot vierde lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen:

"(...) In een genoteerde vennootschap of wanneer een wettelijke bepaling een collegiaal bestuur vereist, moet de enige bestuurder een naamloze vennootschap zijn met collegiaal bestuur.

Als de enige bestuurder een naamloze vennootschap is met een monistisch bestuur, zijn de artikelen 7:89, 7:89/1, 7:90, 7:91, 7:92, eerste, tweede en derde lid, 7:93 en 7:94 van overeenkomstige toepassing op de enige bestuurder. Afdeling 1 is, met uitzondering van artikel 7:96 ervan, van toepassing op het bestuursorgaan en de leden ervan.

Als de enige bestuurder een naamloze vennootschap is met een duaal bestuur, zijn de artikelen 7:89, 7:89/1, 7:90, 7:91, 7:92, eerste, tweede en derde lid, 7:93 en 7:94, van overeenkomstige toepassing op de enige bestuurder. Afdeling 3 is, met uitzondering van artikel 7:115, van toepassing op zijn raad van toezicht en op zijn directieraad en op de leden daarvan. (...)".

2. Er wordt verwezen naar opmerking 1 bij artikel 28 van het voorstel.

Art. 109

1. Om een duidelijker onderscheid te kunnen maken tussen het geval waarbij de enige bestuurder een naamloze vennootschap is met een monistisch bestuur en het geval waarbij deze vennootschap een duaal bestuur heeft, zou de volgende formulering gebruikt kunnen worden bij de redactie van het voorgestelde artikel 7:102, § 1, tweede lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen:

"(...) is artikel 7:96 in het geval van een monistisch bestuur of artikel 7:117 in het geval van een duaal bestuur van toepassing. Wanneer alle leden van het bestuursorgaan van de enige bestuurder die uitspraak moet doen over het belangenconflict een strijdig belang hebben, dan wordt de beslissing of de verrichting aan de algemene vergadering voorgelegd; ingeval de algemene vergadering de beslissing of de verrichting goedkeurt, kan het bestuursorgaan, of, wanneer het gaat om een duaal bestuur, de directieraad, ze uitvoeren".

2. Daar waar in het dispositief voorzien wordt in een goedkeuring door de algemene vergadering, wordt niet gepreciseerd of het gaat om de algemene vergadering van de bestuurde vennootschap of om die van de vennootschap die enige bestuurder is. De analogie met de artikelen 7:96, § 1, derde lid, tweede zin, en 7:102, § 1, eerste lid, lijkt erop te wijzen dat geopteerd moet worden voor de eerste interpretatie.

Het dispositief moet in die zin worden gepreciseerd.

Art. 118

Le texte proposé devrait vraisemblablement viser également les compagnies financières et les compagnies financières mixtes, par souci de cohérence avec les articles qui précèdent.

Art. 119

Le texte proposé devrait viser également les titulaires de parts bénéficiaires, qui sont aussi mentionnés à l'article 7:135, alinéa 1^{er}, du Code des sociétés et des associations.

Art. 123

Pour rétablir la cohérence du Code des sociétés et des associations, le mot "remplacées" devrait être remplacé dans la version française par le mot "substituées", utilisé à l'article 5:127 du Code des sociétés et des associations.

Art. 126

Les modifications à apporter à l'article 7:204, § 3, du Code des sociétés et des associations seraient mieux rédigées en y remplaçant les mots "de décès ou d'invalidité du bénéficiaire ou du conjoint" par les mots "de décès ou d'invalidité du bénéficiaire, du conjoint ou du cohabitant légal".

Art. 130

La portée de l'article 7:231 proposé du Code des sociétés et des associations par rapport à l'article 2:70 du même Code n'est pas claire: soit elle vise à exclure, pour la société anonyme, la dissolution de plein droit prévue aux articles 2:70, alinéa 1^{er}, 2^o, et 2:72 du même Code, soit elle vise à préciser que la dissolution volontaire prévue aux articles 2:70, alinéa 1^{er}, 1^o, et 2:71 de ce Code requiert de respecter les formalités et les quorums prévus pour la modification des statuts.

Le dispositif doit être clarifié, ce qui peut aussi se faire moyennant une abrogation des articles 7:230, alinéa 3, et 7:231 du Code des sociétés et des associations et l'insertion des conditions de décision requises dans l'article 2:71 du même Code.

La même observation s'applique *mutatis mutandis* aux articles 5:157, alinéa 3, et 6:125, alinéa 3, du Code des sociétés et des associations.

Art. 118

Ter wille van de samenhang met de voorgaande artikelen lijkt in de voorgestelde tekst ook verwezen te moeten worden naar de financiële holdings en de gemengde financiële holdings.

Art. 119

In de voorgestelde tekst zou ook verwezen moeten worden naar de houders van winstbewijzen, die ook vermeld worden in artikel 7:135, eerste lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen.

Art. 123

Om de interne samenhang van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen te herstellen zou in de Franse tekst het woord "remplacées" vervangen moeten worden door het woord "substituées", dat ook gebezigd wordt in artikel 5:127 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen.

Art. 126

Om aan te geven welke wijzigingen aangebracht moeten worden in artikel 7:204, § 3, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen, zou het beter zijn te stellen dat daarin de woorden "zijn overlijden of dat van zijn echtgenoot, zijn invaliditeit van de betrokkene of van zijn echtgenoot" vervangen moeten worden door de woorden "zijn overlijden of dat van zijn echtgenoot of zijn wettelijk samenwonende partner, invaliditeit van de betrokkene, van zijn echtgenoot of zijn wettelijk samenwonende partner".

Art. 130

De draagwijdte van het voorgestelde artikel 7:231 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen is niet duidelijk in het licht van artikel 2:70 van hetzelfde Wetboek: ofwel strekt het ertoe uit te sluiten dat een naamloze vennootschap van rechtswege wordt ontbonden, zoals bepaald wordt in de artikelen 2:70, eerste lid, 2^o, en 2:72 van hetzelfde Wetboek, ofwel strekt het ertoe te preciseren dat de vrijwillige ontbinding bedoeld in de artikelen 2:70, eerste lid, 1^o, en 2:71 van dat Wetboek, veronderstelt dat de vormvereisten en de quorums die gelden voor de wijziging van de statuten in acht dienen te worden genomen.

Het dispositief moet verduidelijkt worden, hetgeen ook gedaan kan worden door de artikelen 7:230, derde lid, en 7:231 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen op te heffen en door de beslissingsvoorwaarden in te voegen die opgelegd worden in artikel 2:71 van hetzelfde Wetboek.

Dezelfde opmerking geldt *mutatis mutandis* voor de artikelen 5:157, derde lid, en 6:125, derde lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen.

Art. 135

La même modification que celle proposée par l'article 135 devrait être faite aux articles 10:11, alinéa 1^{er}, et 11:15, alinéa 1^{er}, du Code des sociétés et des associations.

Art. 139 et 140

Les deux modifications proposées introduisent une redondance. Une seule des deux suffit; l'autre doit être omise.

La même observation s'applique aux articles 146 et 147 de la proposition.

Art. 145

Selon l'article 1:8, § 1^{er}, du Code des sociétés et des associations,

"[l']apport est l'acte par lequel une personne met quelque chose à disposition d'une société à constituer ou d'une société existante pour en devenir associé ou accroître sa part d'associé, et dès lors participer aux bénéfices".

Une opération assimilée à la fusion au sens de l'article 12:7 du Code des sociétés et des associations est une opération qui implique certes un transfert de "quelque chose" à une société, mais elle ne se fait toutefois pas pour en devenir associé ni pour accroître sa part d'associé. Aucune action n'est émise à cette occasion. L'actif de la société absorbante n'est pas augmenté: un de ses actifs – à savoir les actions de la société absorbée – est simplement remplacé par d'autres actifs, à savoir le patrimoine de la société absorbée.

Il n'y a donc pas d'apport lors d'une opération assimilée à la fusion, que la société absorbante soit une société à responsabilité limitée, une société coopérative ou une société anonyme. En conséquence, même en l'absence de disposition spécifique à ce sujet, les règles concernant les apports en nature (articles 5:133, 6:110 et 7:197 du Code des sociétés et des associations) ne s'appliquent pas.

Comme l'indique le commentaire de l'article, il n'y a pas non plus d'augmentation de capital lorsque cette opération est réalisée par une société anonyme en tant que société absorbante, de sorte que, même en l'absence de disposition spécifique à ce sujet, l'article 7:179 du Code des sociétés et des associations ne s'applique pas. L'article 12:53, § 2, du Code des sociétés et des associations dans sa version actuelle le confirme toutefois expressément. Si la société absorbante est une société à responsabilité limitée ou une société coopérative, les articles 5:121 et 6:108, § 2, du Code des sociétés et des associations ne s'appliquent pas davantage car il n'y a pas de

Art. 135

Dezelfde wijziging als die welke voorgesteld wordt in artikel 135 zou ook aangebracht moeten worden in de artikelen 10:11, eerste lid, en 11:15, eerste lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen.

Art. 139 en 140

De twee voorgestelde wijzigingen zijn redundant. Men kan volstaan met een van beide; de andere dient dan te vervallen.

Deze opmerking geldt eveneens voor de artikelen 146 en 147 van het voorstel.

Art. 145

Artikel 1:8, § 1, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen luidt als volgt:

"De inbreng is de handeling waarbij een persoon iets ter beschikking stelt van een op te richten of een bestaande vennootschap, met het oogmerk vennoot ervan te worden of zijn aandeel in de vennootschap te vergroten, en derhalve deel te nemen in de winst."

Een rechtshandeling die gelijkgesteld wordt met fusie als bedoeld in artikel 12:7 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen is een handeling die weliswaar de overdracht van "iets" naar een vennootschap veronderstelt, maar die rechtshandeling wordt niet verricht om vennoot te worden noch om het aandeel als vennoot te doen toenemen. Er worden daarbij geen aandelen uitgegeven. Het actief van de overnemende vennootschap wordt niet verhoogd: een van haar activa - namelijk de aandelen van de overgenomen vennootschap - wordt gewoon vervangen door andere activa, te weten het vermogen van de overgenomen vennootschap.

Er is dus geen inbreng bij een rechtshandeling die gelijkgesteld wordt met fusie, ongeacht of de overnemende vennootschap een besloten vennootschap, een coöperatieve vennootschap of een naamloze vennootschap is. Zelfs bij ontstentenis van een specifieke bepaling in dat verband, zijn de regels inzake de inbrengen *in natura* (artikelen 5:133, 6:110 en 7:197 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen) bijgevolg niet van toepassing.

Zoals in de toelichting bij het artikel wordt gesteld, is er ook geen kapitaalsverhoging wanneer die rechtshandeling verricht wordt door een naamloze vennootschap die als overnemende vennootschap handelt, zodat, zelfs bij ontstentenis van enige specifieke bepaling in dat verband, artikel 7:179 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen niet van toepassing is. In de huidige versie van artikel 12:53, § 2, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen wordt dit evenwel uitdrukkelijk bevestigd. Indien de overnemende vennootschap een besloten of een coöperatieve vennootschap is, zijn de artikelen 5:121 en 6:108, § 2, van het Wetboek van

nouveaux apports ni d'émission de nouvelles actions. Ceci ne fait toutefois pas l'objet d'une confirmation dans l'article 12:53.

Le législateur peut, pour éviter tout doute, préciser que ces articles ne s'appliquent pas, même si son silence n'impliquerait pas qu'ils s'appliquent. Mais il est alors souhaitable qu'il vise toutes les dispositions concernées, en l'espèce les six articles précités, pour éviter de susciter des interprétations *a contrario*, *a fortiori* dans un contexte où l'application de l'une de ces dispositions était précédemment expressément exclue alors qu'elle ne l'est plus dans le texte proposé.

La même observation s'applique, *mutatis mutandis*, à l'article 153, 1°, de la proposition.

Art. 152

La référence à l'article 6 de la loi du 3 août 2012 est superflue et sera supprimée.

Art. 157

1. À l'article 14:3, alinéa 3, du Code des sociétés et des associations, les mots "ou société coopérative" doivent aussi être abrogés car cette société n'a pas de capital.

2. Au 2°, le législateur est invité à s'interroger s'il ne devrait pas viser également la société européenne et la société coopérative européenne, comme à l'article 14:3, alinéa 2, proposé du Code des sociétés et des associations.

3. À l'article 14:3, alinéa 3, du Code des sociétés et des associations, les mots "ne pourront être supérieurs" seront, eu égard à la modification proposée, remplacés par les mots "ne pourra être supérieur".

Titre II – Modification de diverses lois

Ce titre doit être renuméroté en un chapitre II du titre III.

Art. 171

Si la modification proposée au 2° est adoptée, l'article 3*bis*, § 2, alinéa 3, de la loi du 2 avril 1962 'relative à la Société fédérale de Participations et d'Investissement et les sociétés régionales d'investissement' n'aura plus de sens et doit donc être abrogé.

vennootschappen en verenigingen ook niet van toepassing aangezien er geen nieuwe inbrengen zijn en er ook geen nieuwe aandelen worden uitgegeven. Het voorgaande wordt evenwel niet bevestigd in artikel 12:53.

Om alle twijfel in dat verband te vermijden kan de wetgever preciseren dat die artikelen niet van toepassing zijn, zelfs al zou het feit dat hij daarover niets zou zeggen niet betekenen dat ze wel van toepassing zouden zijn. Het zou dan evenwel aanbeveling verdienen dat hij alle bepalingen in kwestie zou vermelden, *in casu* de zes voornoemde artikelen, om interpretaties *a contrario* te vermijden, *a fortiori* in een context waarbij de toepassing van één van die bepalingen voordien uitdrukkelijk uitgesloten was, terwijl dit niet meer zo is in de voorgestelde tekst.

Dezelfde opmerking geldt, *mutatis mutandis*, voor artikel 153, 1°, van het voorstel.

Art. 152

De verwijzing naar artikel 6 van de wet van 3 augustus 2012 is overbodig en dient te vervallen.

Art. 157

1. In artikel 14:3, derde lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen moeten de woorden "of een coöperatieve vennootschap" ook worden geschrapt, aangezien die vennootschap geen kapitaal heeft.

2. Met betrekking tot de bepaling onder punt 2° wordt de wetgever verzocht na te gaan of hij niet ook melding zou moeten maken van de Europese vennootschap en de Europese coöperatieve vennootschap, zoals in het voorgestelde artikel 14:3, tweede lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen.

3. In de Franse tekst van artikel 14:3, derde lid, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen moeten de woorden "ne pourront être supérieurs" in het licht van de voorgestelde wijziging vervangen worden door de woorden "ne pourra être supérieur".

Titel II – Wijzigingen aan diverse wetten

Deze titel moet worden hernoemd als een hoofdstuk II van titel III.

Art. 171

Wanneer de wijziging voorgesteld in de bepaling onder 2° wordt aangenomen, wordt artikel 3*bis*, § 2, derde lid, van de wet van 2 april 1962 'betreffende de Federale Participatie- en Investeringsmaatschappij en de gewestelijke investeringsmaatschappijen' zinloos en moet het dus worden opgeheven.

Art. 172

1. Le législateur est invité à se demander s'il ne faut pas, à l'article 39, § 2, alinéa 2, proposé de la loi du 23 mars 2019 'introduisant le Code des sociétés et des associations et portant des dispositions diverses' (article 172, 1°, de la proposition), régler aussi le cas des sociétés momentanées visées à l'article 47 du Code des sociétés, dont l'appellation devrait se lire "société simple".

2. À l'article 172, 2°, l'ajout proposé tend à clarifier que l'article 39, § 2, alinéa 3 (actuel alinéa 2), ne s'applique qu'aux sociétés coopératives à responsabilité limitée qui répondent à la définition de l'article 6:1 du Code des sociétés et des associations, la situation des autres sociétés coopératives étant régie par l'article 41 de la loi du 23 mars 2019.

Il résulte du commentaire de cet article que, dans ces sociétés, le capital et la réserve légale ne disparaîtront que lors de leur transformation de plein droit en sociétés à responsabilité limitée le 1^{er} janvier 2024.

Si telle est l'intention, il faut élargir l'exception qui figure à l'article 41, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, cinquième tiret, de la loi du 23 mars 2019 précité pour viser, outre le livre 5, titres 5 et 6, du Code des sociétés et des associations, le titre 1^{er} de ce livre 5.

Art. 173

Dans la version française du 2°, il convient de préciser, comme dans la version néerlandaise, que c'est l'alinéa 2 (qui devient l'alinéa 3) de l'article 39, § 2, de la loi du 23 mars 2019 qui est applicable par analogie.

Art. 176

1. À l'alinéa 1^{er}, il convient d'ajouter l'article 10, qui est intrinsèquement lié aux articles 4 à 9, parmi les dispositions entrant en vigueur le 3 septembre 2020.

2. Au même alinéa 1^{er}, la référence à l'article 36 semble erronée. La proposition a probablement voulu viser l'article 35.

Art. 172

1. De wetgever zou zich moeten afvragen of in het voorgestelde artikel 39, § 2, tweede lid, van de wet van 23 maart 2019 tot invoering van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en houdende diverse bepalingen (artikel 172, 1°, van het voorstel), niet ook het geval moet worden geregeld van de tijdelijke handelsvennootschappen waarvan sprake is in artikel 47 van het Wetboek van vennootschappen, en waarvan de benaming gelezen zou moeten worden als "de maatschappij".

2. De toevoeging die in artikel 172, 2°, wordt voorgesteld, wil duidelijk maken dat artikel 39, § 2, derde lid (het huidige tweede lid), alleen van toepassing is op de coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid die onder de definitie van artikel 6:1 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen vallen, terwijl de toestand van de andere coöperatieve vennootschappen wordt geregeld bij artikel 41 van de wet van 23 maart 2019.

Uit de toelichting bij dat artikel blijkt dat het kapitaal en de wettelijke reserve van die vennootschappen pas zullen verdwijnen wanneer die vennootschappen op 1 januari 2024 van rechtswege tot vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid worden omgevormd.

Als dat de bedoeling is, moet de uitzondering vermeld in artikel 41, § 1, eerste lid, vijfde streepje, van de voornoemde wet van 23 maart 2019 worden uitgebreid zodat ze niet alleen op boek 5, titels 5 en 6, van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen betrekking heeft, maar ook op titel 1 van dat boek 5.

Art. 173

In de Franse tekst van de bepaling onder 2° moet, zoals in de Nederlandse tekst het geval is, nader worden aangegeven dat de bepaling die van overeenkomstige toepassing is, het tweede lid (dat het derde lid wordt) van artikel 39, § 2, van de wet van 23 maart 2019 is.

Art. 176

1. In het eerste lid moet bij de bepalingen die op 3 september 2020 in werking treden, ook artikel 10 worden vermeld, dat intrinsiek verbonden is met de artikelen 4 tot 9.

2. In datzelfde eerste lid lijkt verkeerdelijk naar artikel 36 te worden verwezen. Wellicht is het de bedoeling dat verwezen wordt naar artikel 35.

3. Dans la version française, il y a lieu d'écrire "la présente loi" plutôt que "cette loi".

Le greffier,

Béatrice DRAPIER

Le greffier en chef,

Gregory DELANNAY

Le président,

Pierre VANDERNOOT

*Le président
du Conseil d'État,*

Jacques JAUMOTTE

3. In de Franse tekst dient men "la présente loi" te schrijven in plaats van "cette loi".

De griffier,

Béatrice DRAPIER

De hoofdgriffier,

Gregory DELANNAY

De voorzitter,

Pierre VANDERNOOT

*De voorzitter
van de Raad van State,*

Jacques JAUMOTTE