

Chambre des Représentants de Belgique

SESSION EXTRAORDINAIRE 1991-1992 (*)

23 SEPTEMBRE 1992

PROJET DE LOI

**modifiant, en ce qui concerne les
fusions et les scissions de sociétés, les
lois sur les sociétés commerciales
coordonnées le 30 novembre 1935**

RAPPORT

**FAIT AU NOM DE LA COMMISSION
CHARGÉE DES PROBLÈMES
DE DROIT COMMERCIAL
ET ÉCONOMIQUE (1)**

**PAR
M. POTY**

(1) Composition de la Commission :

Président : Mme Merckx-Van Goye.

A. — Titulaires :		B. — Suppléants :	
C.V.P.	MM. De Clerck (S.), Desmet, Mmes Merckx-Van Goye, Nelis-Van Liedekerke, M. Schuermans.	MM. Cauwenberghs, Dupré, Pinxten, Vandendriessche, Vankeirs-bilck, Van Parys.	
P.S.	MM. Canon, Eerdeken, Gilles, Poty.	MM. Biefnot, Burgeon (W.), Tomas, Walry, N.	
S.P.	MM. Landuyt, Van der Mae-len, Van der Sande.	MM. Chevalier, Dielens, Swennen, N.	
P.V.V.	MM. Berben, Platteau, Ver-wilghen.	MM. Beysen, Bril, Vautmans, Ver-gote.	
P.R.L.	MM. de Clippele, Knoop.	MM. Kubla, Simonet, Mme Sten-gers.	
P.S.C.	MM. Hiance, Thissen.	MM. Charlier (Ph.), Detremmerie, Mme de T'Serclaes.	
Ecolo/Agalev	MM. De Vlieghe, Morael.	MM. Dallons, Simons, Mme Vogels.	
VI.	Mme Dillen.	MM. Annemans, Van Nieuwenhuy-sen.	
Blok		MM. Caudron, Olaerts.	
V.U.	M. Coveliers.		

Voir :

- 491 - 91/92 (S.E.) : N° 1.

— N° 2 à 4 : Amendements.

Voir également :

— N° 6 : Texte adopté par la Commission.

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

Belgische Kamer van Volksvertegenwoordigers

BUITENGEWONE ZITTING 1991-1992 (*)

23 SEPTEMBER 1992

WETSONTWERP

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

VERSLAG

**NAMENS DE COMMISSIE
BELAST MET DE PROBLEMEN
INZAKE HANDELS- EN ECONOMISCH
RECHT (1)**

**UITGEBRACHT DOOR
DE HEER POTY**

(1) Samenstelling van de Commissie :

Voorzitter : Mevr. Merckx-Van Goye.

A. — Vaste leden :		B. — Plaatsvervangers :	
C.V.P.	HH. De Clerck (S.), Desmet, Mevr. Merckx-Van Goye, Nelis-Van Liedekerke, H. Schuermans.	HH. Cauwenberghs, Dupré, Pinxten, Vandendriessche, Vankeirs-bilck, Van Parys.	
P.S.	HH. Canon, Eerdeken, Gilles, Poty.	HH. Biefnot, Burgeon (W.), Tomas, Walry, N.	
S.P.	HH. Landuyt, Van der Mae-len, Van der Sande.	HH. Chevalier, Dielens, Swennen, N.	
P.V.V.	HH. Berben, Platteau, Ver-wilghen.	HH. Beysen, Bril, Vautmans, Ver-gote.	
P.R.L.	HH. de Clippele, Knoop.	HH. Kubla, Simonet, Mevr. Sten-gers.	
P.S.C.	HH. Hiance, Thissen.	HH. Charlier (Ph.), Detremmerie, Mevr. de T'Serclaes.	
Ecolo/Agalev	HH. De Vlieghe, Morael.	HH. Dallons, Simons, Mevr. Vogels.	
VI.	Mevr. Dillen.	HH. Annemans, Van Nieuwenhuy-sen.	
Blok		HH. Caudron, Olaerts.	
V.U.	H. Coveliers.		

Zie :

- 491 - 91/92 (B.Z.) : N° 1.

— N° 2 tot 4 : Amendementen.

Zie ook :

— N° 6 : Tekst aangenomen door de Commissie.

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

TABLE DES MATIERES

	Page
I — Exposé introductif du Vice-Premier Ministre et Ministre de la Justice et des Affaires économiques	3
II — Discussion générale	
A. Les contrats conclus intuitu personae	16
B. Les missions et les compétences des réviseurs d'entreprises et des experts comptables	17
1. Exposé du problème	17
2. Audition	19
3. Echange de vues	36
III — Discussion des articles	
— Remarque préalable	44
— Avis du Conseil Supérieur du Revisorat d'Entreprises (émis au cours de la discussion de l'article 174/2)	48
IV — Annexe :	
Avis de la Commission des Finances	82

*
* *

Texte adopté par la Commission
(voir Doc. n° 491/6).

MESDAMES, MESSIEURS,

L'examen de ce projet de loi avait déjà été entamé au cours de la précédente législature, à savoir le 4 juin, les 2 et 12 juillet et le 26 septembre 1991.

Le 25 juin 1991, au cours de la discussion, le Gouvernement a présenté des amendements visant à modifier le Code des impôts sur les revenus. A la demande de votre Commission, la commission des Finances a rendu le 10 juillet 1991, un avis (voir annexe) sur ces amendements (n°s 1 à 5), qui ont toutefois été retirés par la suite (voir remarque préalable au début de la discussion des articles).

Frappé de caducité à la suite de la dissolution du Parlement le 18 octobre 1991, le projet de loi a été relevé de caducité par la loi du 28 mars 1992 portant diverses dérogations à l'article 1^{er} de la loi du 3 mars 1977 relative aux effets de la dissolution des Chambres législatives à l'égard des projets et propositions de loi antérieurement déposés.

Le 21 avril 1992, la commission a décidé de recommencer entièrement l'examen du projet, qui a dès lors été réexaminé le 15 mai, les 1^{er} et 19 juin et les 2 et 6 juillet 1992.

INHOUD

	Blz.
I — Inleidende uiteenzetting van de Vice-Eerste Minister en Minister van Justitie en van Economische Zaken	3
II — Algemene bespreking	
A. Intuitu Personae gesloten overeenkomsten	16
B. Taken en bevoegdheden van bedrijfsrevisoren en accountants	17
1. Probleemstelling	17
2. Hoorzitting	19
3. Gedachtenwisseling	36
III — Artikelsgewijze bespreking	
— Voorafgaande opmerking	44
— Advies van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat (deel van de bespreking van art. 174/2)	48
IV — Bijlage :	
Advies van de Commissie voor de Financiën	82

*
* *

Tekst aangenomen door de Commissie
(zie Stuk nr. 491/6).

DAMES EN HEREN,

De bespreking van dit wetsontwerp werd reeds aangevat tijdens de vorige zittingsperiode, namelijk op 4 juni, 2 en 12 juli en 26 september 1991.

De regering heeft op 25 juni 1991 in de loop van de bespreking amendementen ingediend tot wijziging van het Wetboek van de inkomstenbelastingen. Over die amendementen (n°s 1 tot 5) werd op 10 juli 1991 door de Commissie voor de Financiën op vraag van uw Commissie een advies uitgebracht (zie bijlage). Deze amendementen werden later evenwel ingetrokken (zie voorafgaande opmerking bij het begin van de artikelsgewijze bespreking).

Door de ontbinding van het Parlement op 18 oktober 1991 verviel echter het wetsontwerp. Bij de wet van 28 maart 1992 houdende verscheidene afwijkingen van artikel 1 van de wet van 3 maart 1977 betreffende de gevolgen van de ontbinding van de Wetgevende Kamers ten aanzien van de vroeger ingediende ontwerpen en voorstellen van wet werd het wetsontwerp van caduciteit ontheven.

Op 21 april 1992 besliste de commissie de bespreking van het ontwerp ab initio te hervatten. Het werd verder besproken op 15 mei, 1 en 19 juni, en 2 en 6 juli 1992.

I. — EXPOSE INTRODUCTIF DU VICE-PREMIER MINISTRE ET MINISTRE DE LA JUSTICE ET DES AFFAIRES ECONOMIQUES

1. Définition et notion de la fusion et de la scission de sociétés

Le projet de loi qui est soumis au Parlement a pour objectif essentiel d'adapter notre législation nationale à deux directives du Conseil des Communautés européennes portant respectivement sur les fusions et les scissions des sociétés anonymes.

Ainsi, le projet de loi modifie, en ce qui concerne les fusions et les scissions de sociétés, les lois sur les sociétés commerciales coordonnées le 30 novembre 1935.

En droit belge actuel, ni la fusion de sociétés, ni la scission de sociétés ne sont réglementées. Les opérations peuvent toutefois être réalisées et se virent d'ailleurs reconnues sur le plan fiscal ou dans certaines réglementations particulières.

Ainsi, en vertu de l'article 4 de l'arrêté royal n° 185 du 9 juillet 1935 sur le contrôle des banques et le régime des émissions de titres et valeurs, toute fusion de banques est à peine de nullité subordonnée à l'autorisation de la Commission bancaire et financière. La fusion dans le domaine des entreprises d'assurance fait aussi l'objet d'un contrôle, à l'initiative de l'Office de Contrôle des Assurances dans le cadre de l'article 27 de la loi du 9 juillet 1975 sur le contrôle des entreprises d'assurance.

Le projet du Gouvernement règle la problématique des fusions et scissions en distinguant ces deux types d'hypothèses.

1.1. *La fusion par absorption ou par constitution d'une société nouvelle*

La fusion par absorption est l'opération par laquelle une ou plusieurs sociétés transfèrent à une autre société, par suite d'une dissolution sans liquidation, l'intégralité de leur patrimoine, activement et passivement, moyennant l'attribution à leurs actionnaires ou à leurs associés d'actions ou de parts de la société absorbante et le cas échéant d'une soulte en espèces, ne dépassant pas 20 % de la valeur nominale des actions ou parts attribuées, ou à défaut de valeur nominale, de leur pair comptable.

De cette définition, il résulte que les caractéristiques de la fusion par absorption sont au nombre de quatre :

a) l'existence préalable de deux ou plusieurs sociétés;

I. — INLEIDING VAN DE VICE-EERST MINISTER EN MINISTER VAN JUSTITIE EN VAN ECONOMISCHE ZAKEN

1. Definitie en concept van de fusie en de splitsing van vennootschappen

Het bij de Kamer ingediende wetsontwerp heeft als hoofddoel de Belgische wetgeving in overeenstemming te brengen met twee richtlijnen van de Raad van de Europese Gemeenschappen betreffende de fusie, respectievelijk de splitsing van naamloze vennootschappen.

Zo wijzigt dit wetsontwerp de op 30 november 1935 gecoördineerde wetten betreffende de handelsvennootschappen wat betreft de fusies en de splitsingen van vennootschappen.

Het Belgisch recht bevat nog geen voorschriften inzake fusie of splitsing van vennootschappen. Dergelijke verrichtingen zijn echter mogelijk, en op fiscaal vlak en in een aantal bijzondere reglementeringen zijn ze aanvaard.

Zo is op grond van artikel 4 van het koninklijk besluit n° 185 van 9 juli 1935 op de bankcontrole en het uitgifteregime voor titels en effecten, iedere bankfusie op straffe van nietigheid aan de voorafgaande vergunning van de Commissie voor het Bank- en Financieuzen onderworpen. In de verzekeringssector zijn fusies eveneens aan controle onderworpen, en wel op initiatief van de Controledienst voor de Verzekeringen in het kader van artikel 27 van de wet van 9 juli 1975 betreffende de controle der verzekeringsondernemingen.

In het door de regering ingediende wetsontwerp wordt de problematiek van de fusies en splitsingen geregeld vertrekkende van deze twee basisverrichtingen.

1.1. *Fusie door overneming of door oprichting van een nieuwe vennootschap*

Fusie door overneming is de rechtshandeling waarbij het gehele vermogen van een of meer vennootschappen, zowel de rechten als de verplichtingen, als gevolg van ontbinding zonder vereffening op een andere vennootschap overgaat tegen uitreiking van aandelen in de overnemende vennootschap aan de aandeelhouders of vennoten van de overgenomen vennootschap of vennootschappen, eventueel met een bijbetaling in geld die niet meer mag bedragen dan 20 % van de nominale waarde of, bij gebreke van een nominale waarde, van de fractiewaarde van de uitgereikte aandelen.

Uit deze definitie komen vier kenmerken van de fusie door overneming naar voren :

a) het bestaan van twee of meer vennootschappen;

b) le transfert de l'ensemble du patrimoine, activement et passivement, de la ou des sociétés absorbées à la société absorbante.

Il s'agit là d'une caractéristique essentielle et fondamentale de la fusion : l'entreprise de la société absorbée se poursuit, sans solution de continuité, dans la société absorbante.

Une fusion est donc une opération différente d'un simple apport ou d'une simple vente : « Les associés de la société absorbée, en votant la fusion, n'ont entendu ni mettre fin à l'activité sociale, ni répartir l'actif entre eux, après paiement des créanciers. Leur volonté de collaboration active en vue d'un but commun persiste. Elle prend une dimension nouvelle, un cadre plus large. La société absorbée conserve ses éléments constitutifs essentiels. Elle a changé son nom, son objet, peut-être sa forme, mais ces modifications n'entraînent pas sa disparition. Elle se retrouve, avec tous ses biens et tous ses membres, au sein de la société absorbante » (P. Coppens et F. T'Kint, « Le transfert des créances, des dettes et des contrats dans les fusions de sociétés », dans *La transmission des obligations*, Trav. des IXes Journées d'études juridiques Jean Dabin, Bruxelles, Bruylant, 1980, p. 425);

c) la dissolution sans liquidation de la ou des sociétés absorbées.

Il est clair que si tout le patrimoine de la société absorbée est transféré à la société absorbante, il n'y a rien à liquider. Cette caractéristique propre de la fusion a une grande importance sur le raisonnement fiscal que devra tenir à terme le législateur fiscal;

d) l'attribution aux actionnaires ou associés de la ou des sociétés absorbées d'actions ou de parts de la société absorbante et éventuellement d'une soule en espèces ne dépassant pas un pourcentage déterminé, à savoir 20 %.

Il est évident que les opérations avec soule de plus de 20 % ne peuvent donner lieu au transfert de la totalité du patrimoine de la société à une autre société sans liquidation.

Les quatre caractéristiques de la fusion par absorption sont importantes dans la mesure où la fusion comporte des effets spécifiques et aura à terme un régime fiscal adéquat.

Par conséquent, il y a toute une série d'opérations qu'on ne pourra qualifier de fusion au sens du projet du Gouvernement, au nombre desquelles, on peut citer :

- l'apport d'une branche d'activité;
- l'opération par laquelle une société « sans actif net » est absorbée par une autre société;

b) de overdracht van het gehele vermogen, zowel de rechten als de verplichtingen, van de overgenomen vennootschap of vennootschappen aan de overnemende vennootschap.

Dit is een wezenlijk en fundamenteel kenmerk van de fusie : het bedrijf van de overgenomen vennootschap wordt zonder onderbreking in de overnemende vennootschap voortgezet.

Een fusie verschilt derhalve van een loutere inbreng of verkoop : « Dat de vennoten van de overgenomen vennootschap hun goedkeuring aan de fusie hechten, betekent niet dat zij het voornemen hebben de bedrijvigheid van de vennootschap te staken, of de activa na betaling van de schuldeisers onder elkaar te verdelen. Hun wil om samen te werken met het oog op een gemeenschappelijk doel blijft bestaan, doch neemt nieuwe vormen en een ruimer kader aan. De essentiële bestanddelen van de overgenomen vennootschap worden gehandhaafd. Ofschoon haar naam, haar maatschappelijk doel, en mogelijk haar vorm verandert, resulteren deze wijzigingen niet in de verdwijning van de vennootschap. Zij gaat met haar gehele vermogen en al haar leden in de overnemende vennootschap op. » (P. Coppens en F. T'Kint « Le transfert des créances, des dettes et des contrats dans les fusions de sociétés », in *La transmission des obligations*, Trav. des IXes Journées d'études juridiques Jean Dabin, Bruxelles, Bruylant, 1980, blz. 425);

c) de ontbinding zonder vereffening van de overgenomen vennootschap of vennootschappen.

Ofschoon het vermogen van de overgenomen vennootschap aan de overnemende vennootschap wordt overgedragen, is het duidelijk dat er niets te vereffenen is. Dit typische kenmerk van de fusie is van groot belang voor de fiscale argumentatie die de wetgever op belastinggebied op termijn zal moeten hanteren;

d) de toewijzing van aandelen in de overnemende vennootschap aan de aandeelhouders of vennoten van de overgenomen vennootschap of vennootschappen, eventueel met een bijbetaling in geld die een bepaald percentage, met name 20 %, niet mag overschrijden.

Het spreekt vanzelf dat de verrichtingen met bijbetaling van meer dan 20 % niet kunnen leiden tot de overdracht van het gehele vermogen van een vennootschap aan een andere vennootschap, zonder dat tot vereffening wordt overgegaan.

De vier kenmerken van de fusie door overneming zijn van belang, aangezien de fusie specifieke gevolgen heeft en op lange termijn onder een passende belastingregeling zal vallen.

Dientengevolge worden een aantal verrichtingen in de zin van het wetsontwerp niet als fusie aange merkt, waaronder :

- de inbreng van een bedrijfstak;
- de verrichting waarbij een vennootschap « zonder netto-actief » door een andere vennootschap wordt overgenomen;

- le transfert du patrimoine social d'une société moyennant une somme d'argent;
- l'apport de l'actif brut d'une société à une autre société;

- l'opération par laquelle une société transfère à une autre l'intégralité de son patrimoine moyennant l'attribution d'une soulte en espèces supérieure à 20 %. Dans ce cas, le tribunal peut prononcer la nullité de la fusion fictive.

1.2. *La fusion par constitution d'une nouvelle société* est l'opération par laquelle plusieurs sociétés transfèrent à une nouvelle société qu'elles constituent, par suite de leur dissolution sans liquidation, l'intégralité de leur patrimoine, activement et passivement, moyennant l'attribution à leurs actionnaires ou à leurs associés, d'actions ou de parts de la nouvelle société et le cas échéant, d'une soulte en espèces ne dépassant pas 20 % de la valeur nominale ou à défaut, de leur pair comptable.

Outre les quatre caractéristiques reprises ci-avant, il y a lieu d'y ajouter bien entendu les formalités propres à la constitution d'une société nouvelle, qui est subordonnée à un ensemble de conditions prévues par le présent projet.

2. La scission par absorption ou par constitution de sociétés nouvelles

2.1. *La scission par absorption* est l'opération par laquelle une société transfère à plusieurs sociétés par suite de sa dissolution sans liquidation, l'intégralité de son patrimoine, activement et passivement, moyennant l'attribution aux actionnaires ou associés de la société scindée d'actions ou parts des sociétés bénéficiaires des apports résultant de la scission, ci-après dénommées « sociétés bénéficiaires » et, le cas échéant, d'une soulte en espèces ne dépassant pas 20 % de la valeur nominale des actions, ou à défaut, de leur pair comptable.

Le projet donne donc à l'opération de scission par absorption, à l'instar de la fusion, des caractéristiques propres qui sont au nombre de quatre :

- a) existence préalable de plus de deux sociétés;
- b) transfert de la totalité du patrimoine à des sociétés existantes;
- c) dissolution sans liquidation de la société scindée;
- d) rétribution aux associés de la société scindée par des actions et le cas échéant par une soulte déterminée qui ne peut être supérieure à 20 %.

Comme la fusion, la scission doit être soigneusement distinguée d'autres opérations : ainsi par exemple, ne constituent pas une opération de scis-

- de la cession de la totalité du patrimoine d'une société à une autre société moyennant une somme d'argent;

- de la cession de l'actif brut d'une société à une autre société;

- de la cession par laquelle une société transfère à une autre l'intégralité de son patrimoine moyennant l'attribution d'une soulte en espèces supérieure à 20 %. In dat geval kan de rechtbank de fictieve fusie nietig verklaren.

1.2. *Fusie door oprichting van een nieuwe vennootschap* is de rechtshandeling waarbij het gehele vermogen van verscheidene vennootschappen, zowel de rechten als de verplichtingen, als gevolg van ontbinding zonder vereffening op een nieuwe door hen opgerichte vennootschap overgaat tegen uitreiking van aandelen in de nieuwe vennootschap aan de aandeelhouders of vennoten van de verdwijnende vennootschappen, eventueel met een bijbetaling in geld die niet meer mag bedragen dan 20 % van de nominale waarde of, bij gebreke van een nominale waarde, van de fractiewaarde van de uitgereikte aandelen.

Bij de bovengenoemde vier kenmerken komen uiteraard de specifieke vormvereisten met betrekking tot de oprichting van een nieuwe vennootschap, die door dit wetsontwerp aan een aantal voorwaarden wordt onderworpen.

2. Splitsing door overneming of door oprichting van nieuwe vennootschappen

2.1. *Splitsing door overneming* is de rechtshandeling waarbij het gehele vermogen van een vennootschap, zowel de rechten als de verplichtingen, als gevolg van haar ontbinding zonder vereffening, op verscheidene vennootschappen overgaat tegen uitreiking aan de aandeelhouders of vennoten van de gesplitste vennootschap, van aandelen van de vennootschappen die delen in het gesplitste vermogen, hierna « verkrijgende vennootschappen » te noemen, eventueel met een bijbetaling in geld die niet meer mag bedragen dan 20 % van de nominale waarde of, bij gebreke van een nominale waarde, van de fractiewaarde van de uitgereikte aandelen.

Net als de fusie, heeft de splitsing door overneming overeenkomstig dit wetsontwerp vier specifieke kenmerken :

- a) het bestaan van meer dan twee vennootschappen;
- b) overdracht van het gehele vermogen aan bestaande vennootschappen;
- c) ontbinding zonder vereffening van de gesplitste vennootschap;
- d) betaling aan de vennoten van de gesplitste vennootschap in de vorm van aandelen, eventueel met bijbetaling van ten hoogste 20 %.

Net als bij de fusie moet een duidelijk onderscheid worden gemaakt met een aantal andere rechtshandelingen, die niet als splitsing kunnen worden aan-

sion l'apport de branches d'activités à plusieurs sociétés sans qu'il y ait disparition de la société qui effectue l'apport ou encore, l'opération réalisée avec une soule de plus de 20 %.

2.2. *La scission par constitution de nouvelles sociétés* est l'opération par laquelle une société transfère à plusieurs sociétés qu'elle constitue par suite de sa dissolution sans liquidation, l'intégralité de son patrimoine activement et passivement, moyennant l'attribution aux actionnaires ou associés de la société scindée d'actions ou parts des sociétés bénéficiaires et, le cas échéant, d'une soule en espèces ne dépassant pas 20 % de la valeur nominale des actions ou parts attribuées, ou à défaut de valeur nominale, de leur pair comptable.

Ainsi, la société qui se scinde peut transférer son patrimoine non pas à des sociétés existantes mais à des sociétés nouvellement constituées dans le but de recevoir ce patrimoine.

Du point de vue juridique, l'opération ne présentera pas de difficultés particulières. La situation des actionnaires ou associés sera comparable à celle qui est la leur en cas de scission par absorption.

On notera d'autre part que tant au niveau de la fusion qu'au niveau de la scission, le projet prévoit que la fusion ou la scission peut être opérée entre sociétés dont l'une est au moins en liquidation ou en faillite pourvu qu'elles n'aient pas encore commencé la répartition de leurs actifs entre leurs actionnaires ou associés.

3. Aspects procéduraux et formels de la fusion

Plusieurs aspects liés à la problématique des fusions seront brièvement examinés et notamment les points suivants :

- conditions de validité de l'opération de fusion;
- effets de la fusion;
- le transfert des créances, des dettes et des contrats dans les fusions de sociétés;
- régime de la responsabilité;
- le régime de la nullité.

3.1. Conditions de validité de l'opération de fusion

3.1.1. Un même objet, une même nationalité, une même forme

- La société absorbante ou la société nouvelle, à défaut d'objet social identique ou complémentaire

gemerkt, zoals bijvoorbeeld : de inbreng van bedrijfstakken in verschillende vennootschappen, zonder dat de vennootschap die de inbreng doet, verdwijnt, of nog de rechtshandeling met bijbetaling van meer dan 20 %.

2.2. *Splitsing door oprichting van nieuwe vennootschappen* is de rechtshandeling waarbij het gehele vermogen van een vennootschap, zowel de rechten als de verplichtingen, als gevolg van ontbinding zonder vereffening op verscheidene nieuwe door haar opgerichte vennootschappen overgaat tegen uitreiking aan de aandeelhouders of vennoten van de gesplitste vennootschap van aandelen van de verkrijgende vennootschappen eventueel met een bijbetaling in geld die niet meer mag bedragen dan 20 % van de nominale waarde of, bij gebreke van een nominale waarde, van de fractiewaarde van de uitgereikte aandelen.

De vennootschap die tot splitsing overgaat, mag haar vermogen dus niet overdragen aan bestaande vennootschappen, doch wel aan vennootschappen die pas zijn opgericht met het doel dit vermogen te verkrijgen.

Uit juridisch oogpunt levert deze rechtshandeling geen bijzondere moeilijkheden op. De aandeelhouders of vennoten bevinden zich in een situatie die vergelijkbaar is met die welke ontstaat ten gevolge van de splitsing door overneming.

Zowel inzake fusies als splitsingen zij voorts aangestipt dat het ontwerp zulks mogelijk maakt voor vennootschappen waarvan één ten minste in vereffening is of in staat van faillissement verkeert, mits zij nog geen begin hebben gemaakt met de verdeling van hun vermogen onder hun aandeelhouders of vennoten.

3. Procedurele en formele aspecten van de fusie

Hierna volgt een bondig overzicht van een aantal aspecten van de fusieproblematiek, waarbij de volgende punten aan bod komen :

- geldigheidsvoorwaarden van de fusieverrichting;
- gevolgen van de fusie;
- de overdracht van schuldvorderingen, schulden en overeenkomsten bij fusie van vennootschappen;
- aansprakelijkheidsregeling;
- nietigheidsregeling.

3.1. Geldigheidsvoorwaarden van de fusieverrichting

3.1.1. Hetzelfde maatschappelijk doel, dezelfde nationaliteit en dezelfde rechtsvorm

- De overnemende vennootschap of de nieuwe vennootschap moet, overeenkomstig artikel 70 van

devra conformément à l'article 70 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales modifier son objet social.

— La plupart des auteurs enseignent, au sujet de la situation actuelle, que la fusion n'est possible qu'entre sociétés de même nationalité. En effet, ils font un commentaire strict de l'article 70 des mêmes lois coordonnées qui indique que l'assemblée générale « a, sauf disposition contraire, le droit d'apporter des modifications aux statuts, mais sans pouvoir changer l'un des éléments essentiels de la société, à l'exception... ».

On considère la « nationalité » d'une société comme un des éléments essentiels que l'assemblée ne pourrait modifier.

Cependant, on indiquera que la loi fiscale reconnaît la possibilité d'une fusion d'une société belge avec une société étrangère tout au moins lorsque la société belge est la société absorbante.

D'autre part, on rappellera que la Commission a présenté en janvier 1985 une proposition de directive concernant les fusions transfrontalières des sociétés anonymes.

— Dans de nombreux cas, il faudra opérer une transformation préalable si les deux sociétés qui vont fusionner sont de type juridique différent.

Cependant le projet prévoit des règles spécifiques pour les fusions qui interviennent au sein de sociétés de personnes qui ne conduisent pas une transformation de la société au sens de l'article 173 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

3.1.2. Procédure

Une opération de fusion contient des éléments de procédure relativement stricts tant au niveau du projet de fusion (1), qu'au niveau du devoir d'information des actionnaires (2), qu'au niveau du rôle de l'assemblée générale (3), qu'au niveau de la publicité (4).

Projet de fusion

Un des éléments essentiels dans la procédure de réalisation d'une fusion est l'élaboration par les organes de direction des sociétés qui fusionnent d'un document appelé « projet de fusion » qui contiendra les éléments caractéristiques de l'opération.

Le projet de fusion mentionne au moins :

- a) la forme, la dénomination, l'objet et le siège social des sociétés appelées à fusionner;
- b) le rapport d'échange des actions ou parts et, le cas échéant, le montant de la soulte;
- c) les modalités de remise des actions ou parts de la société absorbante;

de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, haar maatschappelijk doel wijzigen indien dit doel niet identiek of aanvullend is.

— De meeste auteurs stellen aangaande de huidige toestand dat een fusie alleen tussen vennootschappen van dezelfde nationaliteit mogelijk is. Zij geven immers een strikte interpretatie aan artikel 70 van dezelfde gecoördineerde wetten luidens hetwelk de algemene vergadering « tenzij anders is bepaald, het recht heeft om wijzigingen aan te brengen in de statuten, zonder evenwel een van de essentiële elementen van de vennootschap te mogen veranderen, behoudens... ».

De « nationaliteit » van een vennootschap is een van de essentiële elementen die de algemene vergadering niet zou kunnen veranderen.

Er zij evenwel aangestipt dat de fiscale wetgeving erkent dat een Belgische vennootschap mag fuseren met een buitenlandse vennootschap, op voorwaarde echter dat de Belgische vennootschap de overnemen- de vennootschap is.

Voorts zij aangestipt dat de Commissie van de Europese Gemeenschappen in januari 1985 een voorstel van richtlijn heeft voorgelegd aangaande de grensoverschrijdende fusies van naamloze vennootschappen.

— Wanneer de twee vennootschappen die voornemens zijn te fuseren, een verschillende rechtsvorm hebben, zal in tal van gevallen vooraf een omzetting moeten worden doorgevoerd.

Het ontwerp voorziet echter in specifieke regels voor fusies binnen personenvennootschappen die geen omzetting van de vennootschap meebrengen in de zin van artikel 173 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

3.1.2. Procedure

Een fusieverrichting gaat gepaard met relatief stringente procedureregels, aangaande zowel het fusievoorstel (1), als de informatieplicht tegenover de aandeelhouders (2), als de rol van de algemene vergadering (3), als de openbaarmaking (4).

Fusievoorstel

Een van de voornaamste aspecten van de procedure voor de totstandkoming van een fusie is het opmaken, door de leidinggevende organen van de te fuseren vennootschappen, van een stuk dat « fusievoorstel » wordt genoemd en waarin de bijzonderste gegevens van de verrichting opgenomen zijn.

In het fusievoorstel worden ten minste vermeld :

- a) de rechtsvorm, de naam, het doel en de zetel van de te fuseren vennootschappen;
- b) de ruilverhouding van de aandelen en, in voorkomend geval, het bedrag van de bijbetaling;
- c) de wijze waarop de aandelen in de overnemen- de vennootschap worden uitgereikt;

d) la date à partir de laquelle ces actions ou parts donnent le droit de participer aux bénéfices ainsi que toute modalité relative à ce droit;

e) la date à partir de laquelle les opérations de la société absorbée sont considérées du point de vue comptable comme accomplies pour le compte de la société absorbante;

f) les droits assurés par la société absorbante aux actionnaires ou aux associés des sociétés absorbées, qui ont des droits spéciaux, ainsi qu'aux porteurs de titres autres que les actions, ou les mesures proposées à leur égard;

g) les émoluments spéciaux attribués le cas échéant aux commissaires-réviseurs ou les émoluments attribués aux réviseurs d'entreprise chargés de la rédaction du rapport prévu à l'article 174/3;

h) tous avantages particuliers attribués aux membres des organes d'administration des sociétés appelées à fusionner.

Le projet de fusion doit donc être consigné dans un acte écrit et doit six semaines au moins avant l'assemblée générale appelée à se prononcer sur la fusion, être déposé au greffe du tribunal de commerce par chacune des sociétés qui fusionnent. Le dépôt de fusion au greffe du tribunal de commerce entraîne automatiquement la publication aux annexes du *Moniteur belge* d'une mention de ce dépôt.

Comme le souligne la doctrine, le projet de fusion n'est générateur par lui-même d'autres effets juridiques que d'obliger les organes d'administration qui l'ont mis au point, à le soumettre à leur assemblée respective.

Information aux actionnaires

Selon les auteurs de la directive, les informations contenues dans le projet de fusion ne sont pas suffisantes pour informer correctement les actionnaires. En conséquence, à l'instar de la directive, le projet impose d'une part un rapport détaillé du conseil d'administration, d'autre part un rapport de contrôle par des experts, et enfin une procédure d'actualisation de l'information.

Premièrement, le projet impose à l'organe chargé de l'administration de rédiger un rapport écrit exposant la situation des différentes sociétés en cause et la justification de l'opération.

Deuxièmement, le projet confie à des experts la vérification approfondie de certaines modalités de l'opération et notamment des méthodes de détermination du rapport d'échange.

Troisièmement, le projet prévoit une procédure d'actualisation de l'information dans la mesure où un temps assez long peut s'écouler entre l'établissement du projet de fusion et le moment où les assemblées se réunissent. Ainsi, si pendant cette période, le patri-

d) de datum vanaf welke deze aandelen recht geven te delen in de winst, alsmede elke bijzondere regeling betreffende dit recht;

e) de datum vanaf welke de handelingen van de overgenomen vennootschap boekhoudkundig geacht worden te zijn verricht voor rekening van de overnemende vennootschap;

f) de rechten die de overnemende vennootschap toekent aan de aandeelhouders of vennoten van de overgenomen vennootschappen, die bijzondere rechten hebben, alsook aan de houders van andere effecten dan aandelen, of de jegens hen voorgestelde maatregelen;

g) de bijzondere bezoldiging die in voorkomend geval wordt toegekend aan de commissarissen-revisoren of de bezoldiging toegekend aan de bedrijfsrevisoren die belast zijn met het opstellen van het in artikel 174/3 bedoelde verslag;

h) ieder bijzonder voordeel toegekend aan de leden van de bestuursorganen van de te fuseren vennootschappen.

Het fusievoorstel moet derhalve in een schriftelijke akte worden vastgelegd en het moet door elke vennootschap die bij de fusie is betrokken, uiterlijk zes weken voor de algemene vergadering die zich over de fusie moet uitspreken, ter griffie van de rechtbank van koophandel worden neergelegd. Die neerlegging van het fusievoorstel heeft automatisch tot gevolg dat een desbetreffende mededeling in de bijlagen tot het *Belgisch Staatsblad* wordt bekendgemaakt.

Volgens de rechtsleer heeft het fusievoorstel zelf geen andere juridische gevolgen dan de verplichting voor de bestuursorganen die het voorstel hebben uitgewerkt, om het aan hun respectieve vergadering voor te leggen.

Informatieverstrekking aan de aandeelhouders

De auteurs van de Europese richtlijn stellen dat in het fusievoorstel onvoldoende informatie verstrekt wordt om de aandeelhouders correct voor te lichten. Net als de richtlijn verplicht het ontwerp tot enerzijds een omstandig verslag van de raad van bestuur, anderzijds een controleverslag van deskundigen en, ten slotte, een actualiseringsprocedure van de informatie.

Het ontwerp legt vooreerst aan het bestuursorgaan de verplichting op een schriftelijk verslag op te stellen waarin de staat van het vermogen van de verschillende betrokken vennootschappen wordt uiteengezet en de verrichting wordt verantwoord.

Voorts draagt het ontwerp aan deskundigen de grondige controle op van bepaalde aspecten van de verrichting, inzonderheid de methoden op grond waarvan de ruilverhouding is vastgesteld.

Ten derde bepaalt het ontwerp een actualiseringsprocedure van de informatie aangezien er een vrij lange periode kan verlopen tussen het ogenblik waarop het fusievoorstel wordt opgesteld en de datum van de algemene vergaderingen van de betrok-

moine de l'une des sociétés vient à connaître une modification importante, il peut s'indiquer de modifier les rapports d'échange prévus dans le projet de fusion afin d'éviter un glissement de valeur qui serait préjudiciable aux associés de l'une ou de plusieurs des sociétés concernées par la fusion.

Le dispositif prévu consiste en des mesures d'information en deux volets :

— d'une part, une information est prévue lorsqu'il se produit une modification importante du patrimoine de la société absorbante;

— d'autre part, une information est prévue lorsqu'il se produit une modification importante du patrimoine de la société absorbée.

Le dispositif ne tranche pas quant aux conséquences à tirer, en terme des rapports d'échanges, de la modification patrimoniale intervenue. Ceci relève de la compétence de l'assemblée générale de la ou des sociétés concernées.

Quatrièmement, le projet s'efforce de rendre aussi effective que possible l'information des actionnaires ou associés; à cet effet, il impose l'envoi du projet de fusion et des rapports précités aux associés qui ont accompli les formalités requises par les statuts pour être admis à l'assemblée.

L'assemblée générale

Premièrement, la décision de fusion relève toujours de la compétence de l'assemblée générale des sociétés qui connaissent une telle assemblée en raison de l'importance de la fusion pour chacune d'elles.

En conséquence, la fusion ne pourra plus s'opérer par la technique du capital autorisé.

Cette décision sera prise à la majorité prévue à l'article 70 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales; à savoir trois quarts des voix et en présence des titulaires de titres représentant au moins la moitié du capital social pour la première assemblée.

Deuxièmement, dans chaque société participant à la fusion, le procès-verbal de l'assemblée général qui décide la fusion est, à peine de nullité, établie par acte authentique. Le notaire devra constater l'existence apparente des conditions légales de la fusion et la régularité formelle des actes accomplis en vue de réaliser la fusion.

La valeur probante des constatations faites au sujet de la légalité interne des actes de fusion sera donc susceptible de preuve contraire et il ne sera pas nécessaire de recourir à la procédure d'inscription en faux comme ce serait le cas pour des mentions qui, dans un acte notarié, bénéficient de l'authenticité.

ken vennootschappen. Indien zich gedurende deze periode een belangrijke wijziging voordoet in het vermogen van een van de vennootschappen, kan het aangewezen zijn de in het fusievoorstel vermelde ruilverhoudingen te wijzigen, teneinde een waardeverschuiving te voorkomen die nadeel zou kunnen berokkenen aan de vennoten van een of meer bij de fusie betrokken vennootschappen.

De bepaling legt informatieverstreking in twee gevallen op :

— enerzijds is informatieverstreking verplicht wanneer zich een belangrijke wijziging voordoet in het vermogen van de overnemende vennootschap;

— anderzijds is informatieverstreking verplicht wanneer zich een belangrijke wijziging voordoet in het vermogen van de overgenomen vennootschap.

Het ontwerp spreekt zich niet uit over de conclusies die inzake ruilverhoudingen uit de wijziging in het vermogen getrokken moeten worden. Dat behoort tot de bevoegdheid van de algemene vergadering van de betrokken vennootschap of vennootschappen.

Ten vierde wil het ontwerp de informatieverstreking aan de aandeelhouders of vennoten zo doelmatig mogelijk maken; het ontwerp bepaalt dat het fusievoorstel en de bovenvermelde verslagen moeten worden toegezonden aan de vennoten die voldoen aan de door de statuten voorgeschreven formaliteiten om tot de vergadering te worden toegelaten.

Algemene vergadering

In de eerste plaats behoort de beslissing tot fusie altijd tot de bevoegdheid van de algemene vergadering van de vennootschappen die een dergelijke vergadering kennen, en zulks wegens het belang dat de fusie voor elk van hen heeft.

Bijgevolg mag de fusie niet langer verricht worden via de techniek van het toegestane kapitaal.

De beslissing wordt voortaan genomen met de in artikel 70 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen bepaalde meerderheid, met name drievierde van de stemmen en mits de op de eerste vergadering aanwezige houders van effecten ten minste de helft van het maatschappelijk kapitaal vertegenwoordigen.

Ten tweede worden in elke vennootschap die de fusie aangaat, de notulen van de algemene vergadering waarin tot de fusie wordt besloten, op straffe van nietigheid opgesteld bij authentieke akte. De notaris moet vaststellen of de wettelijke voorwaarden tot fusie daadwerkelijk vervuld zijn en of de handelingen met het oog op die totstandbrenging van de fusie formeel volgens de regels zijn verricht.

Daarom ook zal het bewijs van de vaststellingen die aangaande de interne wettigheid van de fusiehandelingen zijn gedaan, gelden tot het tegenbewijs is geleverd; het zal dus niet nodig zijn de valsheidsprocedure toe te passen, zoals wel het geval zou zijn voor de vermeldingen waarvan de authenticiteit in een notariële akte wordt vastgesteld.

Troisièmement, la fusion entraînera le plus souvent une modification des statuts de la société absorbante dans la mesure où il y a une augmentation de capital.

La publicité

La publicité des actes constatant la décision de fusion prise par les assemblées générales et les actes modifiant les statuts de la société absorbante sont organisés conformément aux articles 10 et 12 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales. Cette publicité est importante pour l'opposabilité aux tiers.

La réforme apporte deux nouveautés par rapport à la directive :

— le projet prévoit l'obligation de publier simultanément les actes dans les 15 jours du dépôt de l'acte constatant la décision de fusion prise par l'assemblée générale qui s'est réunie en dernier lieu;

— d'autre part, il est prévu que la société absorbante peut procéder elle-même aux formalités de publicité concernant la ou les sociétés absorbées.

3.2. Effets de la fusion

La fusion entraîne de plein droit et simultanément les effets suivants :

1° les sociétés absorbées cessent d'exister;

2° les actionnaires ou associés des sociétés absorbées deviennent actionnaires ou associés de la société absorbante ou de la nouvelle société;

3° l'ensemble du patrimoine actif et passif de chaque société absorbée est transféré à la société absorbante ou à la société nouvelle.

La fusion ne sera opposable qu'à partir du jour de la publication par extrait de la décision des assemblées.

La conséquence la plus importante de la fusion est bien évidemment la transmission universelle du patrimoine; cette transmission universelle qui concerne l'ensemble du patrimoine englobera même les contrats conclus *intuitu personae*. Cette transmission s'opère « de plein droit » sans qu'aucun acte juridique autre que la fusion elle-même ne soit requis des sociétés en cause.

Le texte du projet admet, cependant, une exception pour les transferts de droits réels immobiliers, en considération des règles fondamentales de la publicité immobilière. Ce transfert n'est opposable aux tiers que moyennant l'accomplissement des formalités prévues par les lois spéciales en la matière.

Ten derde zal de fusie meestal een wijziging van de statuten van de overnemende vennootschap tot gevolg hebben, voor zover er een kapitaalverhoging plaatsheeft.

Openbaarmaking

De openbaarmaking van de akten houdende vaststelling van het besluit tot fusie dat door de algemene vergaderingen is genomen en van de akten tot wijziging van de statuten van de overnemende vennootschap, geschiedt overeenkomstig de artikelen 10 en 12 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen. Die openbaarmaking is van belang om de desbetreffende rechtshandelingen te kunnen tegenwerpen aan derden.

Ten opzichte van de Europese richtlijn voert de hervorming twee nieuwigheden in :

— het ontwerp voorziet in de verplichting om de akten gelijktijdig bekend te maken binnen vijftien dagen na de neerlegging van de akte houdende vaststelling van het besluit tot fusie dat door de laatst gehouden algemene vergadering is genomen;

— voorts wordt bepaald dat de overnemende vennootschap zelf de formaliteiten inzake openbaarmaking betreffende de overgenomen vennootschap(pen) kan verrichten.

3.2. Gevolgen van de fusie

De fusie heeft van rechtswege en gelijktijdig de volgende rechtsgevolgen :

1° de overgenomen vennootschappen houden op te bestaan;

2° de aandeelhouders of vennoten van de overgenomen vennootschappen worden aandeelhouders of vennoten van de overnemende of van de nieuwe vennootschap;

3° het gehele vermogen van iedere overgenomen vennootschap, zowel rechten als verplichtingen, gaat over op de overnemende vennootschap.

De fusie kan aan derden niet worden tegengeworpen dan vanaf de dag dat zij bij uittreksel van het besluit van de algemene vergaderingen is bekendgemaakt.

Het voornaamste gevolg van de fusie is uiteraard de overgang onder algemene titel van het vermogen; die overgang onder algemene titel, welke op het gehele vermogen slaat, omvat zelfs de *intuitu personae* gesloten overeenkomsten. Die overdracht geschiedt « van rechtswege » zonder dat van de betrokken vennootschappen enige andere rechtshandeling dan de fusie zelf geëist wordt.

De tekst van het ontwerp staat evenwel een uitzondering toe voor de overdracht van onroerende zakelijke rechten, gelet op de fundamentele regels betreffende de openbaarmaking inzake onroerende goederen. Die overdracht kan alleen aan derden worden tegengeworpen mits de bij de desbetreffende bijzondere wetten vereiste formaliteiten vervuld zijn.

Les effets de la fusion sont excessivement importants et le point suivant de l'exposé le confirmera.

3.3. *Le transfert des créances, des dettes et des contrats dans les fusions de sociétés*

3.3.1. Le transfert des créances

De par la qualification qui est donnée à l'opération de fusion, le projet de réforme consacre le principe que, par l'effet de la fusion, tous les droits, biens et obligations de la société absorbée sont de plein droit transférés à la société absorbante en ce compris les droits et obligations essentiellement attachés à la personne de la société absorbée.

Néanmoins, le projet du Gouvernement prévoit un système élaboré de protection des créanciers.

La directive européenne fait, en effet, obligation aux Etats membres en des termes généraux de « prévoir un système de protection des intérêts des créanciers des sociétés qui fusionnent pour les créances nées antérieurement à la publication du projet de fusion et non encore échues au moment de cette publication ».

Le projet prévoit qu'au plus tard dans les deux mois de la publication aux annexes du *Moniteur belge* des actes constatant la décision de fusion, les créanciers de chacune des sociétés qui fusionnent dont la créance est antérieure à cette publication et n'est pas encore échue, peuvent exiger une « sûreté », nonobstant toute convention contraire.

La société absorbante et le cas échéant, la société absorbée peuvent chacune écartier cette demande en payant la créance à sa valeur après déduction de l'escompte.

Le projet prévoit une procédure judiciaire en cas de défaut d'accord ou si le créancier n'est pas payé.

On notera que la solution retenue par le présent projet est plus protectrice pour les créanciers que le prescrit de la troisième directive puisque d'une part, elle couvre les créances nées avant la publication des décisions de fusion et non uniquement les créances nées avant la publication du projet de fusion. D'autre part, elle postpose le délai dans lequel les créanciers peuvent faire valoir leurs droits en le faisant courir au moment de la publication des actes constatant la décision de fusion.

Enfin, on peut préciser que le projet vise tous les types de créanciers, en ce compris les obligataires.

Dat de gevolgen van die fusie uiterst belangrijk zijn, wordt in het volgende gedeelte van de uiteenzetting bevestigd.

3.3. *De overdracht van schuldvorderingen, schulden en overeenkomsten bij fusie van vennootschappen*

3.3.1. Overdracht van de schuldvorderingen

Gelet op de aard van de fusieverrichting huldigt het ontwerp het beginsel dat, als gevolg van de fusie, alle rechten, goederen en verplichtingen van de overgenomen vennootschap van rechtswege overgaan op de overnemende vennootschap, met inbegrip van de rechten en verplichtingen die in wezen aan de persoon van de overgenomen vennootschap verbonden zijn.

Het regeringsontwerp regelt niettemin uitvoerig de bescherming van de schuldeisers.

De Europese richtlijn legt aan de Lid-Staten immers de in algemene termen gestelde verplichting op « een passende bescherming te bieden van de belangen der schuldeisers van de vennootschappen die een fusie aangaan, wier vorderingen voor de openbaarmaking van het fusievoorstel zijn ontstaan en ten tijde van die openbaarmaking nog niet opeisbaar zijn ».

Het ontwerp bepaalt dat uiterlijk binnen twee maanden na de bekendmaking in de bijlagen tot het *Belgisch Staatsblad* van de akten houdende vaststelling van het besluit tot fusie, de schuldeisers van elke gefusioneerde vennootschap wier vordering ontstaan is voor die bekendmaking en nog niet is vervallen, « zekerheid » kunnen eisen niettegenstaande enig hiermee strijdig beding.

De overnemende vennootschap en, in voorkomend geval, de overgenomen vennootschap kunnen elk deze rechtsoverdracht afweren door de schuldvordering te voldoen tegen haar waarde, na aftrek van het disconto.

Indien geen overeenstemming wordt bereikt of indien de schuldeiser geen voldoening heeft gekregen, wordt het geschil volgens het ontwerp door het gerecht beslecht.

Er zij opgemerkt dat de in het ontwerp voorgestelde regeling de schuldeisers beter beschermt, dan zulks het geval is met wat in de derde richtlijn bepaald wordt, aangezien zij enerzijds de schuldvorderingen omvat die voor de bekendmaking van de besluiten tot fusie en niet alleen de schuldvorderingen die voor de bekendmaking van het fusievoorstel zijn ontstaan. Anderzijds verschuift zij de termijn waarin de schuldeisers hun rechten kunnen doen gelden, door hem pas te doen ingaan op het ogenblik van de bekendmaking van de akten houdende vaststelling van het fusiebesluit.

Ten slotte kan worden aangestipt dat het ontwerp op alle soorten van schuldeisers doelt, met inbegrip van de obligatiehouders.

3.3.2. Le transfert des dettes

La société absorbante est tenue du passif de la société absorbée, même au-delà de l'actif qu'elle recueille. Comme nous l'avons déjà indiqué, les débiteurs des sociétés absorbées ou fusionnantes deviennent débiteurs de la société absorbante ou de la société nouvelle sans que ce transfert doive donner lieu à notification. Les formalités liées à l'article 1690 du Code civil ne sont pas prescrites. Celles-ci ne sont pas nécessaires en raison de la transmission à titre universel que réalise la fusion et qui a pour effet que la personne du créancier originaire se prolonge dans la personne du successeur.

Ainsi comme l'indiquent les auteurs précités : « Si la fusion est un transfert de patrimoine, les dettes de la société absorbée ne disparaissent pas. Elles sont simplement transférées. Sans doute, le débiteur originaire est-il remplacé par un nouveau débiteur. Mais l'opération s'inscrit dans le cadre du transfert d'une universalité et n'implique donc pas novation. C'est bien la même dette au paiement de laquelle s'oblige la société absorbante. Toutes les caractéristiques subsistent. Elle conserve ses garanties et son privilège éventuel. En réalité, il n'y a pas novation, car la société absorbante continue la société absorbée. Le changement est en réalité formel » (Ibidem).

3.3.3. Le transfert des contrats

Dans la plupart des cas, le projet de fusion spécifiera que la société absorbante s'oblige à poursuivre l'exécution des contrats conclus par la société absorbée.

En matière de contrat de travail, la matière est réglée par la convention n° 32bis du 7 juin 1985 rendue obligatoire par l'arrêté royal du 25 juillet 1985.

3.4. Le régime de la responsabilité

La directive oblige les législations nationales à organiser un régime de responsabilité civile envers les actionnaires de la société absorbée ou des sociétés fusionnantes :

— premièrement, des membres du conseil d'administration de la société absorbée ou des sociétés fusionnantes pour les fautes commises lors de la préparation et de la réalisation de la fusion;

3.3.2. Overdracht van de schulden

De overnemende vennootschap moet instaan voor de passiva van de overgenomen vennootschap en dat geldt zelfs voor het gedeelte dat de door haar verkregen activa overtreft. Zoals gezegd worden de schuldenaars van de overgenomen of fusionerende vennootschappen schuldenaars van de overnemende vennootschap of van de nieuwe vennootschap zonder dat van die overdracht kennis hoeft te worden gegeven. De in artikel 1690 van het Burgerlijk Wetboek opgelegde formaliteiten hoeven niet te worden vervuld. Ze zijn niet noodzakelijk omwille van de overdracht onder algemene titel die door de fusie wordt gerealiseerd en die tot gevolg heeft dat de persoon van de oorspronkelijke schuldeiser voortgezet wordt door de persoon van de opvolger.

De voornoemde auteurs hebben daaromtrent het volgende aangestipt : « Als de fusie een overdracht van vermogen is, verdwijnen de schulden van de overgenomen vennootschap niet maar worden ze gewoon overgedragen. Al kan men ongetwijfeld stellen dat de oorspronkelijke schuldenaar door een nieuwe schuldenaar vervangen wordt, toch ligt een en ander in de lijn van de overdracht van een algemeenheid en gaat het dus niet om een schuldvernieuwing. Het gaat wel degelijk om dezelfde schuld tot de betaling waarvan de overnemende vennootschap zich verbindt. Alle kenmerken van die schuld blijven bestaan en de desbetreffende zekerheden en eventuele voorrechten blijven onaangetast. In werkelijkheid is er geen schuldvernieuwing, want de overnemende vennootschap is de voortzetting van de overgenomen vennootschap en de verandering is eigenlijk maar formeel » (Ibidem).

3.3.3. Overdracht van de overeenkomsten

In de meeste gevallen wordt in het fusievoorstel aangegeven dat de overnemende vennootschap zich ertoe verplicht de uitvoering van de door de overgenomen vennootschap aangegane overeenkomsten voort te zetten.

Op het stuk van arbeidsovereenkomst wordt de aangelegenheid geregeld door de overeenkomst nr. 32bis van 7 juni 1985 die door het koninklijk besluit van 25 juli 1985 algemeen verbindend werd verklaard.

3.4. De aansprakelijkheidsregeling

De Europese richtlijn verplicht de nationale wetgevingen tot het organiseren van een regeling inzake civielrechtelijke aansprakelijkheid ten aanzien van de aandeelhouders van de overgenomen vennootschap of van de fusionerende vennootschappen :

— ten eerste de aansprakelijkheid van de leden van de raad van bestuur van de overgenomen vennootschap of van de gefusioneerde vennootschappen wegens fouten die leden ervan bij de voorbereiding en de totstandkoming van de fusie begaan hebben;

— deuxièmement, des experts chargés d'établir le rapport de vérification dont il a été question précédemment, à raison des fautes commises dans l'accomplissement de leur mission.

En conséquence, au niveau du droit belge, le projet prévoit que les actionnaires ou associés de la société absorbée peuvent poursuivre individuellement et exercer contre les administrateurs ou gérants de cette société une action en responsabilité pour obtenir la réparation du préjudice qu'ils auraient subi par suite d'une faute commise lors de la préparation et de la réalisation de la fusion.

3.5. *Le régime de la nullité*

Le présent projet prévoit essentiellement la nullité dans quatre cas :

— en cas de violation des règles relatives au fonctionnement des assemblées générales ou en cas de délibération sur une question étrangère à l'ordre du jour lorsqu'il y a intention frauduleuse;

— lorsque des droits de vote suspendus sur base de la loi du 2 mars 1989 relative à la publicité des participations importantes dans les sociétés cotées en bourse et réglementant les offres publiques d'acquisition ont été exercés si, sans les droits de vote illégalement exercés, les quorums de présence ou de majorité requis pour lesdites décisions n'auraient pas été réunis;

— pour toute autre irrégularité de forme entachant la décision prise mais seulement dans les cas où le demandeur prouve que l'irrégularité commise a pu avoir une influence sur la décision prise;

— pour toute autre cause d'excès de pouvoir ou pour cause de détournement de pouvoir.

Cette nouvelle disposition du droit des sociétés a une portée générale dépassant les opérations de fusion et de scission.

La nullité ne peut pas être invoquée par celui qui a voté en faveur de la décision attaquée ou qui, expressément ou tacitement, a renoncé à se prévaloir de l'irrégularité, sauf s'il s'agit de la violation d'une règle d'ordre public.

Le tribunal de commerce prononcera, à la requête de tout intéressé, la nullité d'une décision de l'assemblée générale.

4. *La scission*

La scission peut être considérée comme la réalisation de deux ou plusieurs fusions « partielles » et il est donc normal de retrouver dans la sixième directive l'essentiel des mécanismes de réalisation de la fusion : projet de scission, obligation d'information des actionnaires par le biais du rapport du conseil d'administration, du rapport des experts et de l'actualisation de ces informations, décisions par

— ten tweede de aansprakelijkheid van de deskundigen die belast zijn met het opstellen van het bovenvermelde verslag wegens fouten die zij bij het vervullen van hun taak hebben begaan.

Op het vlak van het Belgisch recht bepaalt het ontwerp bijgevolg dat elke aandeelhouder of vennoot van de overgenomen vennootschap afzonderlijk tegen de bestuurders of zaakvoerders van die vennootschap een aansprakelijkheidsvordering kan instellen voor de vergoeding van de schade die hij heeft geleden ten gevolge van een bij de voorbereiding en de totstandkoming van de fusie begane fout.

3.5. *De nietigheidsregeling*

Het ontwerp voorziet in de nietigheid hoofdzakelijk in vier gevallen :

— in geval van overtreding 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;

— wanneer stemrechten werden uitgeoefend die opgeschort zijn krachtens de wet van 2 maart 1989 op de openbaarmaking van belangrijke deelnemingen in ter beurze genoteerde vennootschappen en tot reglementering van openbare overnameaanbiedingen indien, buiten de onwettig uitgeoefende stemrechten, het aanwezigheids- of meerderheidsquorum vereist voor genoemde beslissingen niet is bereikt;

— wegens enige andere onregelmatigheid naar de vorm waardoor het genomen besluit is aangetast maar alleen in de gevallen waarin de eiser aantoonde dat de begane onregelmatigheid het genomen besluit heeft kunnen beïnvloeden;

— wegens enige andere overschrijding van bevoegdheid of wegens misbruik van bevoegdheid.

Die nieuwe bepaling van het vennootschapsrecht heeft een algemene strekking die verder reikt dan de fusie- en splitsingsverrichtingen.

Nietigheid kan niet worden ingeroepen door degene die voor het bestreden besluit heeft gestemd of die uitdrukkelijk of stilzwijgend ervan heeft afgezien zich daarop te beroepen, tenzij het om een overtreding van een regel van openbare orde gaat.

De rechtbank van koophandel kan op verzoek van om het even welke belanghebbende de nietigheid van een besluit van de algemene vergadering uitspreken.

4. *Splitsing*

De splitsing kan worden beschouwd als de totstandkoming van twee of meer « gedeeltelijke » fusies. Het is dan ook normaal dat in de zesde richtlijn de voornaamste regelingen voor de totstandkoming van de fusie voorkomen, met name het voorstel tot splitsing, verplichte informatieverstrekking aan de aandeelhouders via het verslag van de raad van bestuur, het deskundigenverslag en de actualisering

le recours à l'assemblée générale et mesures de publicité.

A l'instar de la fusion, la scission entraîne de plein droit et simultanément les effets suivants :

- a) la société scindée cesse d'exister;
- b) les associés de la société scindée deviennent associés d'une ou plusieurs des sociétés bénéficiaires et ce, conformément à la répartition prévue au projet de scission;
- c) l'intégralité du patrimoine actif et passif de la société scindée est transférée aux sociétés bénéficiaires et ce, conformément à la répartition prévue dans le projet de scission.

En ce qui concerne les éléments non prévus ou oubliés dans le projet de scission, la répartition se fera pour l'actif au prorata des éléments recueillis et pour le passif, les sociétés bénéficiaires en seront solidairement responsables.

Cette solution est la plus avantageuse pour les créanciers. Elle a d'une part été estimée nécessaire en raison de la difficulté pour les créanciers de localiser la société qui est devenue débitrice à leur égard. Elle est en outre la plus apte à les protéger contre les oublis volontaires du passif. Les créanciers ne se verront pas de cette façon obligés de diriger leur recours contre plusieurs sociétés bénéficiaires mais pourront choisir le débiteur le plus solvable. Le régime de responsabilité est identique à ce qui est prévu pour les fusions et la situation des créanciers, des débiteurs et des contractants également.

Néanmoins, il y a lieu d'insister sur une particularité propre à l'opération de scission.

En effet, la directive n'exige pas que les actionnaires ou associés de la société scindée se voient attribuer des actions ou parts de chacune des sociétés bénéficiaires proportionnellement à leurs droits dans le capital de la société.

Ainsi, si une société A se scinde en deux sociétés B et C auxquelles elle apporte respectivement 40 % et 60 % de son patrimoine, la directive n'exige pas que les titres attribués à un actionnaire supposé détenir 10 % des titres de la société A, en contrepartie de ses actions, soient constitués de 10 % des titres émis par la société B en contrepartie des 40 % reçus et de 10 % des titres émis par la société C en contrepartie des 60 % reçus. Certains actionnaires pourront donc se voir attribuer une majorité de titres d'une société bénéficiaire tandis que d'autres se verront attribuer une majorité de titres d'une autre société bénéficiaire.

van de informatie, besluiten die worden genomen door de algemene vergadering, alsmede maatregelen inzake openbaarmaking.

Naar het voorbeeld van de fusie heeft de splitsing van rechtswege en gelijktijdig de volgende rechtsgevolgen :

- a) de gesplitste vennootschap houdt op te bestaan;
- b) de vennoten van de gesplitste vennootschap worden vennoten van een of meer verkrijgende vennootschappen, overeenkomstig de in het splitsingsvoorstel vermelde verdeling;
- c) het gehele vermogen van de gesplitste vennootschap, zowel rechten als verplichtingen, gaat over op de verkrijgende vennootschappen en zulks overeenkomstig de verdeling volgens het splitsingsvoorstel.

Wat de gegevens betreft die niet in het splitsingsvoorstel vermeld zijn of erin vergeten werden, gebeurt de verdeling, wat de rechten betreft, naar rata van de verkregen bestanddelen en, wat de verplichtingen betreft, zijn de verkrijgende vennootschappen hoofdelijk aansprakelijk.

Dat is de voordeligste oplossing voor de schuldeisers. Zij werd noodzakelijk geacht omdat de schuldeisers de vennootschap die te hunnen opzichte schuldenaar geworden is, moeilijk zullen kunnen situeren. Bovendien is zij de meest geëigende om hen tegen het opzettelijk « vergeten » van verplichtingen te beschermen. De schuldeisers zullen aldus niet langer genoopt zijn zich tegen verscheidene verkrijgende vennootschappen te richten, maar zij zullen de meest vermogende schuldenaar kunnen kiezen. De aansprakelijkheidsregeling is dezelfde als die waarin voor de fusies voorzien is. Dat geldt ook voor de schuldeisers, de schuldenaars en de contracterende partijen.

Er zij niettemin gewezen op een bijzonder aspect van de splitsingsverrichting.

De Europese richtlijn legt immers niet de verplichting op dat de aan de aandeelhouders of vennoten van de gesplitste vennootschap toegekende aandelen van elk van de verkrijgende vennootschappen evenredig moeten zijn aan hun rechten in het kapitaal van de vennootschap.

Een en ander kan worden geïllustreerd aan de hand van het voorbeeld waarbij een vennootschap A zich opsplitst in twee vennootschappen B en C, waarin zij respectievelijk 40 % en 60 % van haar vermogen inbrengt. In dat geval vereist de richtlijn niet dat een aandeelhouder die bijvoorbeeld 10 % van de aandelen van vennootschap A bezit, als tegenprestatie wordt vergoed met 10 % van de aandelen die vennootschap B in ruil voor de inbreng van 40 % uitgeeft, plus 10 % van de aandelen die vennootschap C in ruil voor de inbreng van 60 % uitgeeft. Het is dus niet uitgesloten dat sommige aandeelhouders een meerderheid van de aandelen van een van de verkrijgende vennootschappen toegewezen krijgen, terwijl andere aandeelhouders een meerderheid van de aandelen van een andere verkrijgende vennootschap ontvangen.

La directive n'exige pas non plus que chaque actionnaire de la société scindée devienne finalement actionnaire de chacune des sociétés bénéficiaires, et il pourrait donc se produire dans l'hypothèse citée plus haut, qu'un actionnaire de la société A ait son apport rétribué en totalité par des actions d'une seule des deux sociétés, B ou C.

5. Conclusion

Le projet de loi modifiant les lois coordonnées sur les sociétés commerciales, en ce qui concerne les fusions et scissions de sociétés instaure une nouveauté en droit positif belge : lesdites opérations ne doivent plus être conclues dans le cadre d'une liquidation mais dans l'esprit d'une continuation de l'esprit social fusionné, scindé ou absorbé au sein de la nouvelle société qui en constitue l'ayant droit.

Op grond van de richtlijn is evenmin vereist dat iedere aandeelhouder van de gesplitste vennootschap uiteindelijk ook aandeelhouder van iedere verkrijgende vennootschap wordt. In het hierboven gegeven voorbeeld is het dus mogelijk dat de inbreng van een aandeelhouder van vennootschap A geheel wordt vergoed met aandelen van slechts één van de twee nieuwe vennootschappen, B of C.

5. Conclusie

Het wetsontwerp tot wijziging van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen wat de fusies en splitsingen van vennootschappen betreft, brengt een nieuwigheid in het Belgisch positief recht : de genoemde rechtshandelingen hoeven niet langer in het kader van een vereffening te worden verricht, doch kunnen worden gesteld met het oog op de voortzetting van het maatschappelijk doel van de gefuseerde, gesplitste of overgenomen vennootschappen in de nieuwe vennootschap, die de rechtverkrijgende ervan wordt.

II. — DISCUSSION GENERALE

A. CONTRATS INTUITU PERSONAE

Un membre attire l'attention sur un certain nombre de problèmes que peut poser la transmission de plein droit de l'ensemble du patrimoine de la société absorbée ou scindée à la ou aux sociétés absorbantes ou nouvellement constituées ou aux sociétés bénéficiaires. Ce patrimoine englobe en effet tous les contrats, en ce compris les contrats conclus *intuitu personae* en raison de la qualité de la personne du cocontractant.

L'intervenant peut toutefois difficilement accepter que ces contrats soient transférés en même temps que le patrimoine contre la volonté d'une des parties aux contrats. La personne du cocontractant constituait en effet un élément essentiel du contrat. Un tel transfert automatique sera source d'insécurité juridique.

Concrètement, des problèmes se poseront surtout dans les sociétés de personnes, et notamment dans les coopératives, où la personne de l'associé a une importance capitale pour l'établissement du contrat de société, et plus particulièrement encore dans les petites sociétés.

Un cas particulier concerne les personnes morales de droit public. Peut-on s'imaginer qu'une autorité se voit imposer, au sein par exemple d'une intercommunale mixte, un partenaire privé parce que la société avec laquelle elle avait initialement conclu un contrat est absorbée dans le cadre d'une opération de fusion ? L'intervenant estime que cette autorité doit pouvoir, en toutes circonstances, choisir elle-même ses partenaires, et ce dans l'intérêt général.

L'intervenant rappelle que des amendements ont été présentés dès la législature précédente en vue d'apporter une solution aux divers problèmes soulevés par les contrats *intuitu personae*.

Ces amendements visent, d'une part, à exclure les contrats *intuitu personae* de la cession de l'universalité du patrimoine ou à permettre de stipuler l'incessibilité par contrat, et prévoient, d'autre part, que, dans les sociétés de personnes, la qualité d'associé de la société absorbante ne peut être conférée qu'avec le consentement des associés statuant en assemblée générale. Ils prévoient enfin que les effets juridiques de la fusion ne sont pas opposables aux personnes morales de droit public.

Le membre se déclare du reste disposé à rechercher en commission d'autres solutions aux problèmes soulevés.

Un autre membre se demande si le Gouvernement ne pourrait élaborer une réglementation distincte

II. — ALGEMENE BESPREKING

A. INTUITU PERSONAE-OVEREENKOMSTEN

Een lid wijst op een aantal problemen die kunnen rijzen in verband met de overgang van rechtswege bij fusie of splitsing van het gehele vermogen van de opgeslorpte of gesplitste vennootschap op de overnemende of nieuw opgerichte vennootschap respectievelijk op de verkrijgende vennootschappen. Dit vermogen omvat immers alle overeenkomsten, met inbegrip van de overeenkomsten die *intuitu personae*, met het oog op de hoedanigheid van de persoon van de medecontractant, worden gesloten.

Spreker kan echter bezwaarlijk aanvaarden dat laatstgenoemde overeenkomsten tegen de wil van één van de bij de overeenkomst betrokken partijen samen met het vermogen worden overgedragen. De persoon van de tegenpartij was immers voor de andere partij een essentieel bestanddeel van het contract. Zulk een automatische overdracht zal rechtsonzekerheid met zich brengen.

Concreet zullen zich vooral in personenvennootschappen en met name in coöperatieven, waar de persoon van de vennoot van doorslaggevend belang is voor de totstandkoming van de vennootschapsovereenkomst, problemen kunnen voordoen, en dan vooral in kleine vennootschappen.

Een bijzonder toepassingsgeval betreft de publiekrechtelijke rechtspersonen. Kan men zich indenken dat een overheid zich bijvoorbeeld in een gemengde intercommunale een ongewenste privé-partner laat opdringen, omdat de vennootschap met wie zij oorspronkelijk een overeenkomst had gesloten door een fusie opgeslorpt wordt ? Spreker is integendeel de mening toegedaan dat die overheid haar partners in alle omstandigheden zelf moet kunnen kiezen, en dit met het oog op het algemeen belang.

Hij verwijst naar de amendementen die reeds tijdens de vorige zittingsperiode werden ingediend om aan de diverse aspecten van het vraagstuk van de *intuitu personae*-overeenkomsten een oplossing te geven.

Die amendementen beogen, enerzijds, de *intuitu personae*-contracten uit te sluiten van de overdracht van de algemeenheid van het vermogen of het mogelijk te maken in overeenkomsten de onoverdraagbaarheid te bedingen, anderzijds, voorzien zij in een bepaling luidens welke de hoedanigheid van vennoot van de overnemende vennootschap in de personenvennootschappen pas wordt toegekend indien de vennoten in een algemene vergadering daarmee instemmen, en maken zij de rechtsgevolgen van de fusie niet tegenwerpelijk aan publiekrechtelijke rechtspersonen.

Het lid verklaart zich overigens bereid om in de commissie eventueel naar andere oplossingen voor de geschetste problemen te zoeken.

Een ander lid vraagt zich af of de regering, omdat zij verder gaat dan de richtlijnen door de fusies en

pour les sociétés autres que les sociétés anonymes, puisqu'il va au-delà des exigences des directives en fixant des règles en matière de fusion et de scissions non seulement pour les sociétés anonymes, mais aussi pour toutes les autres formes de sociétés.

Le Vice-Premier Ministre répond que la transmission de plein droit de l'ensemble du patrimoine de la société absorbée ou scindée constitue une caractéristique essentielle de la fusion ou de la scission. Les troisième et sixième directives européennes n'autorisent aucune dérogation à ce principe.

Le Vice-Premier Ministre fait également observer que les directives ne concernent pas seulement les sociétés anonymes, mais également des sociétés constituées sous une autre forme juridique et qu'elles ne font pas de distinction entre les sociétés de personnes et les sociétés de capitaux. Cette distinction est d'ailleurs très relative et elle n'est pas toujours très claire.

Les directives ne distinguent pas non plus les personnes morales de droit public des autres personnes. On ne peut donc prévoir aucune réglementation dérogatoire dans ce domaine : ce serait créer discrimination.

En outre, la notion essentielle sur laquelle portent les amendements, à savoir la notion de contrat *intuitu personae*, n'est pas précisée, bien qu'elle soit d'un usage très délicat dans la pratique.

Enfin, il faut également savoir que si, pour certaines sociétés, le transfert du patrimoine n'inclut pas tous les contrats, le transfert des contrats autres que les contrats *intuitu personae* n'aura pas non plus, pour ces sociétés, les mêmes conséquences juridiques, étant donné qu'il n'y aura pas transfert de l'intégralité du patrimoine.

Le président ainsi que plusieurs membres insistent auprès du Vice-Premier Ministre pour qu'une solution adéquate soit trouvée à ce problème. Il ne suffit pas, à cet égard, de renvoyer simplement aux directives.

B. LES MISSIONS ET LES COMPETENCES DES REVISEURS D'ENTREPRISES ET DES EXPERTS COMPTABLES

1. Exposé du problème

Un membre aborde la question des amendements visant à permettre qu'en cas de fusion ou de scission d'une société, le rapport de contrôle puisse également être établi, sans qu'intervienne un commissaire-reviseur, par un expert comptable inscrit au tableau des experts comptables externes de l'Institut des Experts Comptables et pas seulement par un réviseur d'entreprises (amendements n^{os} 15 à 21 de M. De Clerck).

L'intervenant propose que l'on procède, avant d'examiner ces amendements, à l'audition de représentants des catégories professionnelles concernées

splitsingen niet alleen voor de naamloze vennootschappen, maar voor alle vennootschappen te regelen, voor die andere vennootschappen geen aparte regeling kan uitwerken.

De Vice-Eerste Minister antwoordt dat de overgang van rechtswege van het gehele vermogen van de opgeslorpte of gesplitste vennootschap een essentieel kenmerk is van de fusie of de splitsing. De derde en zesde Europese richtlijn laten niet toe van dit principe af te wijken.

De Vice-Eerste Minister merkt ook op dat in de richtlijnen niet alleen sprake is van naamloze vennootschappen, maar ook van vennootschappen met een andere rechtsvorm en dat het onderscheid tussen zogenaamde personenvennootschappen en kapitaalvennootschappen er niet in voorkomt. Dat onderscheid is trouwens zeer betrekkelijk en kan niet altijd duidelijk worden bepaald.

Evenmin maken de richtlijnen een onderscheid tussen publiekrechtelijke rechtspersonen en andere. Bijgevolg kan men op dat vlak geen afwijkende regeling invoeren. Dat zou een discriminatie betekenen.

Tevens wordt de centrale notie waarnaar in de amendementen wordt verwezen, namelijk de notie van contract « *intuitu personae* » niet nader omschreven, ofschoon die notie in de praktijk zeer moeilijk te hanteren is.

Ten slotte dient men er zich ook rekenschap van te geven dat als voor bepaalde vennootschappen die overdracht van het vermogen niet geldt voor alle overeenkomsten, voor die vennootschappen de overdracht van de andere contracten die geen contracten *intuitu personae* zijn ook andere rechtsgevolgen heeft, aangezien er dan geen overdracht van het gehele vermogen zal zijn.

De voorzitter en verscheidene leden dringen er bij de Vice-Eerste Minister op aan dat voor die problematiek een geschikte oplossing zou worden gezocht. Een loutere verwijzing naar de richtlijnen kan ter zake niet volstaan.

B. DE TAKEN EN BEVOEGDHEDEN VAN DE BEDRIJFSREVISOREN EN DE ACCOUNTANTS

1. Probleemstelling

Een lid brengt de amendementen ter sprake die ertoe strekken het mogelijk te maken dat het opstellen van het controleverslag bij fusie of splitsing van een vennootschap zonder commissaris-revisor ook kan gebeuren door een accountant ingeschreven in het register der externe accountants van het Instituut der Accountants, en niet alleen door een bedrijfsrevisor (amendementen n^{os} 15 tot 21 van de heer De Clerck).

Spreker stelt voor, vooraleer die amendementen te bespreken, een hoorzitting te organiseren met de vertegenwoordigers van de betrokken beroepsate-

ainsi qu'à celle du président du Conseil supérieur du Ravisat d'Entreprises, l'organe consultatif indépendant compétent en la matière.

Depuis longtemps déjà, des voix s'élèvent pour que l'on délimite clairement les missions et les compétences des représentants de ces deux professions et que l'on précise également quelles sont les missions qu'ils peuvent se partager et quelles sont celles qui doivent éventuellement demeurer réservées à une seule de ces professions. Depuis belle lurette également, on annonce qu'un débat sur le fond du problème sera organisé au Parlement.

Si l'objectif n'est nullement de régler l'ensemble de ces problèmes à l'occasion du présent débat, il y a toutefois une question qu'il faut trancher dans le cadre du projet à l'examen à savoir : qui établira le rapport de contrôle en cas de fusion ou de scission ?

L'intervenant estime toutefois qu'il serait utile de connaître le point de vue des intéressés non seulement sur le projet à l'examen, mais également sur la question dans son ensemble, de manière à ce que la Commission puisse éventuellement prendre, en se référant à un cadre général, une décision qui tienne compte dès à présent de l'évolution probable de ces deux professions. L'intervenant estime que cette consultation est possible sans pour cela retarder outre mesure l'examen du projet dont le Gouvernement a demandé qu'il se fasse dans les meilleurs délais.

L'intervenant suivant appuie cette proposition. Ce problème doit en effet être résolu, bien que la discussion du projet de loi à l'examen ne constitue pas le cadre le plus approprié à cet effet. S'ils souhaitent conserver l'exclusivité des missions de certification, les Réviseurs d'entreprises ne peuvent plus se livrer en outre, directement ou indirectement, à des activités qui sont du ressort des experts comptables, des comptables, des conseillers fiscaux, etc. Le membre dénonce à cet égard des situations douteuses qui sont dues à l'existence de liens entre certains grands bureaux de Réviseurs et des bureaux d'experts comptables. L'intervenant estime également qu'il serait peut-être possible d'élaborer dès à présent une solution partielle dans le cadre du projet de loi à l'examen. On ne pourra cependant pas remettre sans cesse à plus tard le débat sur le fond du problème.

Un autre membre estime par contre qu'on ne doit pas lancer aujourd'hui un débat qui sortira inévitablement du cadre du projet de loi à l'examen. La commission peut se borner à opérer un choix provisoire, puisqu'en définitive, le projet de loi requiert l'urgence.

Le premier intervenant réplique qu'en ce qui le concerne, l'audition peut avoir lieu à bref délai et qu'elle ne doit pas nécessairement être longue.

Le membre rappelle qu'il s'agit uniquement pour l'instant de trouver une solution à un problème qui est apparu dans le cadre de l'examen du projet. Si l'on veut éviter tout conflit avec les catégories professionnelles concernées, il serait préférable de les consulter pour connaître leur position.

gorieën en met de voorzitter van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat, een onafhankelijk adviesorgaan dat ter zake bevoegd is.

De vraag naar de precieze afbakening van de taken en de bevoegdheden van de beide beroepen, en met name ook de vraag welke taken zij met elkaar kunnen delen en welke taken eventueel aan elk beroep eigen moeten blijven, wordt reeds lang gesteld. Sedert geruime tijd ook wordt over dat probleem in het Parlement een grondig debat in het vooruitzicht gesteld.

Het is evenwel geenszins de bedoeling dat geheel van problemen nu te regelen. Wel moet in het raam van dit wetsontwerp in elk geval over één punt een beslissing worden genomen : wie zal bij fusies en splitsingen het controleverslag opstellen ?

Toch ware het volgens spreker nuttig het standpunt van de betrokkenen niet alleen over dit specifieke wetsontwerp, maar over het hele vraagstuk te vernemen, zodat de commissie haar beslissing aan een algemeen kader kan toetsen en zo mogelijk een beslissing kan nemen die met de te verwachten ontwikkeling van de beide beroepen nu reeds rekening houdt. Dat kan volgens spreker zonder daardoor de door de regering gevraagde spoedige afhandeling van het wetsontwerp in het gedrang te brengen.

De volgende spreker steunt dit voorstel. Er is inderdaad een probleem dat moet worden opgelost, ofschoon de bespreking van dit wetsontwerp daartoe wellicht niet de meest geschikte gelegenheid is. Als de bedrijfsrevisoren wensen dat de opdrachten van certificering aan hun voorbehouden blijven, dan kan het niet langer dat zij zich bovendien rechtstreeks of onrechtstreeks nog met activiteiten inlaten die tot het werkterrein van accountants, boekhouders, belastingconsulenten enz. behoren. Het lid verwijst in dat verband naar bedenkelijke toestanden, die het gevolg zijn van de bindingen die sommige grote revisorenkantoren hebben met kantoren van accountants. Ook is het wellicht mogelijk om nu in dit wetsontwerp een gedeeltelijke oplossing uit te werken. Men zal echter ook de discussie over de grond van de zaak niet kunnen blijven uitstellen.

Een ander lid pleit er daarentegen voor nu geen discussie op gang te brengen die onvermijdelijk het kader van dit wetsontwerp te buiten zal gaan. De commissie kan zich beperken tot een voorlopige keuze. Tenslotte gaat het om een spoedeisend wetsontwerp.

De eerste spreker repliceert daarop dat de hoorzitting wat hem betreft, op korte termijn kan plaatsvinden en niet veel tijd in beslag hoeft te nemen.

Het lid herhaalt dat nu alleen een oplossing moet worden gevonden voor een probleem dat binnen het raam van dit wetsontwerp is gerezen. Wil men conflicten met de betrokken beroepscategorieën vermijden dan kan men hen het best over hun standpunt raadplegen.

La commission décide enfin à l'unanimité de procéder à l'audition des présidents du Conseil de l'Institut des Réviseurs d'Entreprises, du Conseil de l'Institut des Experts Comptables, du Conseil supérieur du Rectorat d'Entreprises et de la Commission bancaire et financière avant de poursuivre la discussion générale.

2. Auditions

1. *Exposé de M. R. Eeckhout, président du Conseil de l'Institut des réviseurs d'entreprises*

Considérations générales

La mission principale du réviseur consiste à certifier des documents financiers et comptables. Ses compétences lui permettent également d'accomplir d'autres tâches, dans le respect, cela va de soi, des règles déontologiques qui ont été établies de commun accord avec tous les intéressés. La crédibilité des opinions professionnelles du réviseur dépend en effet de sa déontologie et de son indépendance.

Les missions de l'Institut des Réviseurs d'Entreprises (organisation professionnelle dont le fonctionnement est intégralement financé au moyen des contributions de ses membres), sont de deux natures : d'une part, l'Institut assure la formation des candidats réviseur et la formation permanente des réviseurs titulaires, et, d'autre part, il exerce une surveillance préventive par un contrôle confraternel et exerce un pouvoir répressif par l'intermédiaire d'une commission de discipline dans laquelle siègent des magistrats.

L'Institut s'efforce en outre d'améliorer la qualité des prestations et ce, notamment, dans une perspective européenne. Les réviseurs belges doivent en effet acquérir une bonne renommée et être compétitifs tant en Belgique que sur le plan international. Cela vaut aussi bien pour les petits bureaux de réviseurs que pour les grands.

Position du Conseil de l'Institut des Réviseurs d'Entreprises à l'égard du projet de loi relatif aux fusions et scissions de sociétés

Le Conseil propose de réserver aux réviseurs d'entreprises les missions de certification, c'est-à-dire les missions consistant à rendre un avis indépendant sur la fiabilité et l'authenticité d'informations financières et comptables.

Les experts comptables sont en effet avant tout, contrairement aux réviseurs d'entreprises, les conseillers des entreprises. Leur tâche consiste à assister les entreprises dans la préparation d'opérations comptables et financières et dans l'établissement des états y afférents.

De commissie beslist ten slotte eenparig, vooraleer de algemene bespreking voort te zetten, een hoorzitting te houden met de voorzitters van de Raad van het Instituut der Bedrijfsrevisoren, van de Raad van het Instituut der Accountants, van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat en van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen.

2. Hoorzittingen

1. *Uiteenzetting van de heer R. Eeckhout, voorzitter van de Raad van het Instituut der Bedrijfsrevisoren*

Algemene beschouwingen

De voornaamste opdracht van de revisor bestaat in het certificeren van financiële en boekhoudkundige stukken. Zijn deskundigheid stelt hem tevens in staat andere, bijkomende taken te vervullen, vanzelfsprekend met eerbiediging van de deontologische regels die in overleg met alle belanghebbende derden werden vastgesteld. De geloofwaardigheid van de professionele opinies van de revisor staat of valt immers met zijn deontologie en met name met zijn onafhankelijkheid.

De opdrachten van de beroepsorganisatie van de revisoren, het Instituut der Bedrijfsrevisoren (een organisatie waarin de werking volledig door de bijdragen van haar leden wordt gefinancierd), zijn tweërlei : enerzijds verzorgt het Instituut de opleiding van de kandidaat-revisoren en de permanente vorming van de revisoren-titularissen, anderzijds oefent het via confraternale controle een preventief toezicht uit en treedt het beteugelend op via een tuchtcommissie, waarin magistraten zitting hebben.

Voorts streeft het Instituut ernaar de kwaliteit van de dienstverlening te verbeteren en dit mede vanuit een Europees perspectief. De Belgische revisoren moeten inderdaad een goede faam verwerven en zowel op het Belgische als het internationale vlak kunnen concurreren. Dit geldt zowel voor de kleine als voor de grote revisorenkantoren.

Standpunt van de Raad van het Instituut der Bedrijfsrevisoren ten aanzien van het wetsontwerp betreffende de fusies en splitsingen van vennootschappen

De Raad stelt voor de certificeringsopdrachten, met andere woorden de opdrachten die het uitspreken van een onafhankelijk oordeel behelzen over de betrouwbaarheid en de echtheid van financiële en boekhoudkundige informatie, aan de bedrijfsrevisoren voor te behouden.

De accountants zijn immers, in tegenstelling tot de bedrijfsrevisoren, hoofdzakelijk de raadgevers van de ondernemingen. Hun taak bestaat erin de ondernemingen bij te staan bij de voorbereiding van boekhoudkundige en financiële verrichtingen en bij het opstellen van de desbetreffende staten.

La répartition des missions entre les réviseurs d'entreprises et les experts comptables en fonction de la taille de l'entreprise, qui est par exemple aussi proposée aux Pays-Bas, ne se justifie pas en vue d'une réduction du coût, car dans les cas où les mêmes conditions de compétence, d'indépendance et de responsabilité sont exigées, le coût des missions accomplies serait identique. Les missions de contrôle, au même titre que les missions accomplies dans le cadre de fusions et de scissions doivent enfin être considérées comme une spécialisation.

Dans la plupart des Etats de la Communauté européenne, il existe dès lors une spécialisation en contrôle légal. L'article 10 de la troisième directive (78/855/CEE) et l'article 8 de la sixième directive (82/891/CEE) prévoient d'ailleurs que des experts indépendants doivent être désignés ou autorisés par les pouvoirs publics ou par le juge.

En ce qui concerne les différences de *statut*, les points suivants doivent être pris en considération :

1. Tous les réviseurs d'entreprises sont inscrits au tableau après avoir réussi les examens requis. La plupart des experts comptables sont en revanche inscrits en vertu d'une mesure transitoire et sans avoir présenté les examens.

2. Il n'a été établi de règles déontologiques concernant l'indépendance dans l'accomplissement de missions de certification que pour les réviseurs d'entreprises seulement.

3. Les réviseurs d'entreprises sont personnellement responsables, même s'ils exercent leur profession dans le cadre d'une société, alors que les experts comptables ne sont pas soumis à un tel régime.

4. Seuls les réviseurs d'entreprises prêtent un serment prescrit par la loi.

5. Les règles relatives aux normes et aux procédures de contrôle et les règles relatives au Conseil supérieur du révisorat d'entreprises ne s'appliquent qu'aux réviseurs.

6. Les experts comptables peuvent être administrateurs de sociétés commerciales, ce que les réviseurs ne peuvent jamais être.

7. Les experts comptables peuvent créer des sociétés professionnelles constituées sous forme de société anonyme, ce que les réviseurs ne peuvent pas faire.

8. Il existe une limite d'âge pour l'accès à la profession de réviseur, pas pour les experts comptables.

Toutes ces différences touchant aux conditions d'exercice de ces deux professions impliquent que celles-ci ne sont pas sur un pied d'égalité sur le plan de la concurrence.

Le Conseil rappelle en outre que la *loi du 21 février 1985* relative à la réforme du révisorat d'entreprises est le fruit d'un accord qui doit être respecté.

Il serait dangereux d'apporter d'autres modifications à la loi sans consulter préalablement ceux qui

De verdeling van de opdrachten tussen bedrijfsrevisoren en accountants naar gelang van de grootte van de onderneming, die bijvoorbeeld ook in Nederland wordt voorgesteld, is dan ook niet verantwoord, zelfs als dit betekent dat in situaties waarin dezelfde waarborgen inzake bekwaamheid, onafhankelijkheid en verantwoordelijkheid van een beroepsbeoefenaar vereist worden, ook de kosten verbonden aan de door hem uitgevoerde opdrachten dezelfde zullen zijn. Ten slotte moeten controleopdrachten, zoals de opdrachten in het kader van fusies en splitsingen, worden gezien als een specialisatie.

In de meeste landen van de Europese Gemeenschap treft men dan ook een specialisatie in wettelijke controleopdrachten aan. Overigens bepalen de artikelen 10 respectievelijk 8 van de derde (78/855/EEG) respectievelijk de zesde richtlijn (82/891/EEG) dat onafhankelijke deskundigen door de overheid of de rechter moeten worden aangewezen of toegelaten.

Wat de verschillen in *statuut* betreft, zijn de volgende punten aan te stippen :

1. Alle bedrijfsrevisoren zijn ingeschreven in het register na de vereiste examens te hebben afgelegd. De meerderheid van de accountants daarentegen werd bij wijze van overgangsmaatregel zonder examens ingeschreven.

2. Alleen voor bedrijfsrevisoren bestaan de nodige deontologische regels inzake onafhankelijkheid bij certificeringsopdrachten.

3. Revisoren zijn persoonlijk aansprakelijk, zelfs wanneer zij hun beroep uitoefenen in vennootschapsverband, terwijl de accountants niet aan een soortgelijke regeling zijn onderworpen.

4. Alleen de bedrijfsrevisoren leggen een wettelijke eed af.

5. De regels betreffende de normen en de procedures van toezicht en de regels betreffende de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat zijn alleen op de revisoren van toepassing.

6. De accountants kunnen bestuurders in handelsvennootschappen zijn, de revisoren niet.

7. De accountants kunnen professionele vennootschappen in de vorm van een naamloze vennootschap oprichten, de revisoren mogen dat niet.

8. Er bestaan leeftijdsbeperkingen voor de toelating tot het beroep van revisor, voor de accountants niet.

Al deze verschillen in de voorwaarden waaronder de beide beroepen worden uitgeoefend, brengen mee dat zij in termen van concurrentie niet op gelijke voet staan.

Voorts herinnert de Raad eraan dat de *wet van 21 februari 1985* tot hervorming van het bedrijfsrevisoraat het gevolg is van een akkoord, dat dan ook moet worden geëerbiedigd.

Het zou gevaarlijk zijn verdere wijzigingen in de wet aan te brengen zonder vooraf de initiatiefnemers

en ont été les inspirateurs. A cet égard, l'orateur rappelle le rôle joué par le Conseil central de l'économie.

En guise de conclusion, il souligne que le Conseil n'entend pas adopter une attitude négative à l'égard de l'Institut des Experts Comptables et est disposé à discuter de toute modification de la législation existante. Le Conseil estime toutefois que le projet de loi à l'examen ne constitue peut-être pas le cadre le plus adéquat pour modifier cette législation.

L'intérêt général doit en tout cas être préservé, ce qui suppose que l'on prévoie des garanties en matière de qualification, d'indépendance et de responsabilité des membres de la profession qui sont chargés du contrôle.

2. Exposé de M. Van Oostveldt, ancien président du Conseil de l'Institut des Reviseurs d'entreprises

M. Van Oostveldt rappelle qu'au cours des travaux parlementaires préparatoires concernant la loi du 21 février 1985, la notion de certification a été définie comme suit : « Certifier veut dire affirmer que la fidélité et la sincérité d'une donnée ont été contrôlées » (Doc. Chambre n° 552/35 (1982-1983), p. 15).

C'est en ce sens que le réviseur a une responsabilité *erga omnes*. Il fait un rapport qui peut être consulté par toute personne intéressée.

Aussi importe-t-il également, eu égard au caractère public de cette profession, d'établir la distinction entre la fonction de conseil et la fonction de certification.

Ces deux activités ne peuvent en effet aller de pair. Le réviseur est le spécialiste en matière de certification et ce n'est qu'en ordre subsidiaire que le législateur lui a donné en 1985 la possibilité de prodiguer des conseils.

La certification des comptes annuels est obligatoire dans toutes les grandes sociétés. Dans les PME par contre il n'est pas requis de désigner un commissaire. Le réviseur n'y intervient que pour l'exécution d'un nombre limité de missions prévues par la loi.

A cet égard, il convient de souligner l'importance de leur action en tant qu'experts indépendants, par exemple en cas d'apport en nature et de transformation. Ce sont là deux exemples de moments critiques dans la vie des PME, qui résultent souvent d'événements familiaux. Il est également fait appel au réviseur d'entreprises au moment où la PME devient une grande entreprise et où elle doit désigner un commissaire-réviseur.

Enfin, il convient d'attirer l'attention sur un problème spécifique. Lorsqu'une même personne est à la fois membre de l'Institut des Reviseurs d'Entreprises et de l'Institut des Experts Comptables, et qu'elle commet une infraction à l'occasion de la transformation d'une société (une tâche que le réviseur partage avec l'expert-comptable externe), cette personne

te raadplegen. In dat verband wordt verwezen naar de rol van de Centrale Raad voor het Bedrijfsleven.

Bij wijze van conclusie wordt onderstreept dat de Raad geen negatieve houding ten aanzien van het Instituut der Accountants wenst aan te nemen. De Raad is bereid elke wijziging in de bestaande wettelijke regeling te bespreken. Nochtans meent hij dat dit wetsontwerp daarvoor wellicht niet het meest geschikte kader is.

Het algemeen belang moet hoe dan ook veilig worden gesteld. Dat kan alleen gebeuren door in waarborgen te voorzien omtrent de bekwaamheid, de onafhankelijkheid en de verantwoordelijkheid van de beroepsbeoefenaars die met controletaken zijn belast.

2. Uiteenzetting van de heer K. Van Oostveldt, gewezen voorzitter van de Raad van het Instituut der Bedrijfsrevisoren

De heer Van Oostveldt herinnert aan de definitie die tijdens de parlementaire voorbereiding van de wet van 21 februari 1985 aan het begrip certificeren werd gegeven : « Certificeren betekent tot uitdrukking brengen dat een gegeven naar zijn getrouwheid en oprechtheid werd gecontroleerd » (Stuk Kamer n° 552/35 (1982-1983), blz. 15).

In die zin heeft de revisor een verantwoordelijkheid *erga omnes*. Hij maakt een verslag dat ter inzage ligt voor elke belanghebbende.

Daarom is het ook dermate belangrijk dat met het oog op die publieke functie het raadgeven wordt onderscheiden van het certificeren. Beide activiteiten kunnen immers niet samengaan.

De revisor is de specialist in de certificering en slechts in bijkomende orde heeft de wetgever hem in 1985 de mogelijkheid gegeven om ook raadgevingen te verstrekken.

Het certificeren van de jaarrekeningen is verplicht in de grote ondernemingen. De KMO's daarentegen zijn niet verplicht een commissaris aan te wijzen. De revisor treedt daar uitsluitend op voor een beperkt aantal opdrachten waarin de wet voorziet.

In dit verband moet het belang worden onderstreept van zijn optreden als onafhankelijk deskundige, bijvoorbeeld bij inbrengen in natura en bij omzettingen. Dat zijn twee voorbeelden van crisismomenten in het leven van de KMO's, die vaak het gevolg zijn van familiale gebeurtenissen. Daarnaast wordt ook een beroep gedaan op de bedrijfsrevisor op het ogenblik dat de KMO een grote onderneming wordt en een commissaris-revisor moet aanwijzen.

Ten slotte wordt nog gewezen op een specifiek probleem. Indien een zelfde persoon zowel lid is van het Instituut der Bedrijfsrevisoren als van het Instituut der Accountants is het thans mogelijk dat, wanneer die persoon bij een omzetting van een vennootschap (een taak die de revisor deelt met de externe accountant) een inbreuk begaat, beide Instituten be-

peut très bien, à l'heure actuelle, relever des instances disciplinaires des deux instituts et donc encourir deux sanctions.

3. Exposé de M. R. Krockaert, président du Conseil de l'Institut des Experts Comptables

L'intervenant fait observer qu'il pourrait être déduit de l'exposé des intervenants précédents que le réviseur est en fait un expert-comptable qui exerce un mandat et que les réviseurs souhaitent conserver le monopole légal qu'ils exercent à l'égard de certains mandats.

Pour ce qui est des différences invoquées en ce qui concerne le degré d'indépendance, il faut souligner qu'elles ne concernent que certains experts comptables qui exercent leur profession dans les liens d'un contrat de travail. Une distinction doit en effet être faite entre, d'une part, les experts comptables et les réviseurs qui travaillent pour leur compte ou le compte d'un bureau d'experts comptables ou de réviseurs et, d'autre part, les experts-comptables qui sont employés par une entreprise. Un cinquième des membres de l'Institut se trouvent dans cette dernière situation, mais ils n'échappent pas pour autant aux règles déontologiques qui sont applicables à l'ensemble de la profession. Ils sont soumis au même contrôle que les experts comptables indépendants.

En ce qui concerne les experts comptables qui exercent un mandat d'administrateur dans une société, il faut souligner qu'ils ne peuvent le faire qu'avec l'autorisation de l'Institut et dans des circonstances exceptionnelles. Les experts comptables ne peuvent en tout cas jamais exercer la fonction de gérant.

Il faut également rappeler que ce sont les mêmes magistrats qui siègent dans les commissions de discipline des deux Instituts.

L'intervenant ajoute enfin que l'Institut des Experts Comptables y consent lui aussi des efforts importants pour assurer la formation de ses membres.

4. Exposé de M. Vande Lanotte, ancien président du Conseil de l'Institut des Experts Comptables

Il y a lieu avant tout de souligner qu'il ne faut pas donner l'impression qu'il existe des divergences de vues entre l'Institut des Experts Comptables et l'Institut des Réviseurs d'Entreprises.

Il faut ensuite considérer quels étaient les objectifs que s'était assignés le législateur lors de l'élaboration de la loi de 19

5. Ces objectifs concernaient, au premier chef, l'information destinée aux entreprises et au public.

En 1985, le législateur a désigné à juste titre l'expert comptable comme étant la personne qui doit jouer un rôle à cet égard au sein des petites et moyennes entreprises.

voegd zijn om een tuchtsanctie uit te spreken en dat de betrokken persoon twee verschillende sancties oploopt.

3. Uiteenzetting van de heer R. Krockaert, Voorzitter van de Raad van het Instituut der Accountants

Spreker merkt op dat men uit de uiteenzettingen van de vorige spreker zou kunnen afleiden dat de revisor in feite een accountant is met een mandaat en dat de revisoren het wettelijk monopolie dat zij over bepaalde mandaten hebben, wensen te behouden.

In verband met de aangehaalde verschillen in onafhankelijkheid, moet worden aangestipt dat deze alleen gelden voor bepaalde accountants die hun beroep in dienstverband uitoefenen. Er moet inderdaad een onderscheid worden gemaakt tussen accountants en revisoren die zelfstandig zijn of verbonden aan een kantoor van accountants of revisoren, en accountants die als werknemer verbonden zijn aan een bedrijf. Twintig procent van de leden van het Instituut verkeren in dit laatste geval. Ook zij ontsnappen echter geenszins aan de deontologische regels die gelden voor het beroep in zijn geheel. Zij zijn aan hetzelfde toezicht onderworpen als de zelfstandige accountants.

Wat de accountants betreft die in een vennootschap een mandaat van bestuurder vervullen, moet worden opgemerkt dat dit pas kan na uitdrukkelijke toestemming van het Instituut en in uitzonderlijke omstandigheden. Accountants kunnen in elk geval nooit zaakvoerder zijn.

Voorts zij eraan herinnerd dat in de tuchtcommissies van beide Instituten dezelfde magistraten zitting hebben.

Ten slotte voegt spreker hieraan toe dat ook het Instituut der Accountants belangrijke inspanningen inzake vorming levert.

4. Uiteenzetting van de heer Vande Lanotte, gewezen voorzitter van de Raad van het Instituut der Accountants

Vooraf moet worden onderstreept dat niet de indruk mag worden gewekt als zou er tussen het Instituut der Accountants en het Instituut der Bedrijfsrevisoren onenigheid bestaan.

Vervolgens moet worden nagegaan welke doelstellingen de wetgever met de wet van 1985 heeft nagestreefd.

Die doelstellingen hebben in de eerste plaats betrekking op informatie, bestemd voor de onderneming en voor het maatschappelijk verkeer.

De wetgever heeft in 1985 de accountant terecht aangewezen als de persoon die in dat verband in de kleine en middelgrote ondernemingen een rol heeft te vervullen.

s. Les faits prouvent que l'expert-comptable peut jouer ce rôle, ce que garantissent par ailleurs ses exigences auxquelles il doit satisfaire en matière de qualification professionnelle

e. Les diplômes requis et les matières imposées, tant par la loi du 21 février 1985 que par la huitième directive (84/253/CEE), sur lesquelles il faut présenter un examen de qualification professionnelle, sont du reste identiques pour les candidats-reviseurs et pour les experts comptables. En un mot, les reviseurs et les experts comptables sont sur un pied d'égalité pour ce qui est des connaissances et des qualifications

s. Il est vrai, en outre, que l'expert comptable est également un conseiller pour les entreprises et particulièrement pour les entreprises familiales et les petites et moyennes entreprises. Etant familiarisé depuis des années avec l'entreprise et sa direction, l'expert comptable est toutefois également la personne indiquée pour prendre en charge d'autres tâches de la P

E. En ce qui concerne la double appartenance, il est vrai que des problèmes se sont posés. La situation est confuse et on pourrait rechercher de nouvelles solutions dans ce domaine

. De quelles tâches s'agit-il en cas de fusions et de scissions

? En cas de fusions et de scissions, il faut établir le rapport d'échange, qui intéresse en premier lieu les actionnaires. Les tiers sont moins concernés par ce rapport, étant donné qu'ils conservent un droit de recours à l'égard de la société absorbée. Il s'agit donc plutôt d'une matière interne de la société, de sorte que cette tâche peut être accomplie tant par l'expert comptable que par le réviseur

r. L'indépendance signifie dans ce contexte que l'expert-comptable ou le réviseur ne peut avoir de liens avec la société juste avant ou juste après une opération de fusion. Il appartient aux deux instituts d'y veiller et de fixer les conditions permettant l'exercice correct des deux professions

s. On peut conclure en affirmant qu'un réviseur est en fait un expert comptable qui s'est spécialisé. Il exerce un mandat, tout comme l'avocat qui est désigné comme curateur

r. Il faut dès lors se demander si le maintien de deux instituts se justifie encore à long terme. Étant donné que le nombre de mandats de réviseur n'augmente plus et continuera encore à diminuer par suite des fusions, il est possible d'offrir ainsi de nouvelles perspectives aux jeunes reviseurs

Dat de accountant die rol kan vervullen, blijkt uit de feiten, maar wordt ook gewaarborgd door de bekwaamheidsvereisten waaraan hij moet voldoen.

Overigens zijn de vereiste diploma's en de vakken, opgelegd zowel door de wet van 21 februari 1985 als door de achtste richtlijn (84/253/EEG), waarover een bekwaamheidsexamen moet worden afgelegd dezelfde voor kandidaat-revisoren als voor accountants. Kortom, qua bekwaamheid en deskundigheid staan revisoren en accountants op gelijke voet.

Daarnaast is het juist dat de accountant ook de raadgever is van de ondernemingen, vooral van de familiale ondernemingen en de KMO's. Door zijn jarenlange vertrouwdschap met de onderneming en met de leiding ervan is de accountant echter ook de geschikte persoon om andere taken voor de KMO op zich te nemen.

Wat het dubbele lidmaatschap betreft, hebben er zich inderdaad problemen voorgedaan. De toestand is verward en men zou op dat stuk inderdaad naar nieuwe oplossingen moeten zoeken.

Over welke taken gaat het bij fusies en splitsingen ?

Bij *fusies en splitsingen* moet een ruilverhouding worden vastgelegd die in de eerste plaats de aandeelhouders aanbelangt. De derden zijn daar minder bij betrokken, aangezien zij ten aanzien van de overgenomen vennootschap een verhaalrecht blijven hebben. Het gaat dus eerder om een interne aangelegenheid van de vennootschap, zodat zowel de accountant als de revisor kunnen optreden.

Onafhankelijkheid betekent in deze context dat de accountant of de revisor onmiddellijk voor of na een fusieverrichting geen bindingen met de vennootschap heeft. Het is de taak van de beide Instituten daarop toe te zien en de voorwaarden te creëren voor een correcte uitoefening van beide beroepen.

De conclusie kan zijn dat een revisor eigenlijk een accountant is die zich in een bepaalde richting heeft gespecialiseerd. Hij oefent een mandaat uit, net zoals een advocaat die aangesteld werd als curator.

Dit impliceert meteen dat men zich moet beraden over de vraag of op lange termijn nog wel twee instituten bewaard moeten blijven. Rekening houdend met het feit dat het aantal mandaten van revisor niet meer toeneemt en door fusies nog zal verminderen, kunnen aldus voor de jonge revisoren nieuwe perspectieven worden geopend.

5. Exposé de M.-F. Vanistendael, ancien président du Conseil supérieur du Revisorat d'Entreprise

1. Exposé du problème

e(1) L'octroi de missions légales aux réviseurs d'entreprises et aux experts comptables dans le cadre de fusions de sociétés a suscité une discussion au cours de l'examen du projet de loi sur les fusions de sociétés. Cette discussion est tout à fait étrangère à l'objet proprement dit du projet à l'examen, à savoir les fusions et scissions de sociétés. Si ce problème a surgi, c'est que les décisions prises en matière de fusions et de scissions de sociétés peuvent avoir une incidence décisive sur les rapports ultérieurs et fondamentaux entre la profession d'expert comptable et celle de réviseur d'entreprises, car, en l'absence d'un débat de fond, elles risquent de placer les intérêts devant des faits accomplis. Le but de la présente intervention est dès lors d'exposer les problèmes sous-jacents aux rapports entre ces groupes professionnels afin qu'un débat de fond puisse être organisé le plus rapidement possible.

2. But de l'intervention

n(2) Le but de la présente intervention est d'attirer l'attention des membres de la commission chargée des problèmes de droit commercial et économique sur le fait qu'en prenant une décision dans le cadre du projet de loi à l'examen, on risque de figer définitivement les rapports entre les réviseurs d'entreprises et les experts comptables. Il est en d'autres mots recommandé d'organiser un débat de fond sur les rapports entre ces deux professions dans notre société avant de se prononcer sur l'octroi de missions aux réviseurs et experts comptables dans le cadre de fusions et de scissions de sociétés.

3. Compétences égales mais fonctions différentes des experts comptables et des réviseurs

a. Similitudes de compétences

s(3) Le problème fondamental dans les rapports entre les professions d'expert comptable et de réviseur d'entreprises réside dans le fait qu'elles présentent à la fois de grandes similitudes en matière de savoir-faire et de compétence et de grandes dissimilitudes en ce qui concerne leurs fonctions et rôles respectifs dans la société.

é.(4) Il convient de souligner que les experts comptables et les réviseurs d'entreprises possèdent pratiquement le même savoir-faire et les mêmes compétences, à quelques nuances près. Le programme d'admission est en effet identique pour les deux professions et le niveau des examens d'admission est également identique. L'accès aux deux professions

5. Uiteenzetting van de heer F. Vanistendael, gewezen voorzitter van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat

1. Probleemstelling

(1) Naar aanleiding van de bespreking van de wet inzake fusies van vennootschappen is er een betwisting ontstaan over het toevertrouwen van wettelijke opdrachten in verband met de fusies van vennootschappen aan bedrijfsrevisoren, respectievelijk accountants. Deze betwisting staat volledig buiten de eigenlijke inzet van dit ontwerp, namelijk de fusies en splitsingen van vennootschappen. De reden hiervoor is dat de beslissingen die genomen worden ter zake van fusies en splitsingen van vennootschappen van beslissende invloed kunnen zijn op de latere en fundamentele verhoudingen tussen de beroepen van accountant en bedrijfsrevisor, omdat zij zonder een debat ten gronde, aanleiding kunnen geven tot het vestigen van voldongen feiten. De bedoeling van deze uiteenzetting is dan ook de onderliggende problemen in de verhoudingen tussen deze beroepsgroepen bloot te leggen ten einde zo spoedig mogelijk een debat ten gronde mogelijk te maken.

2. Strekking van deze uiteenzetting

(2) De strekking van deze uiteenzetting bestaat erin de aandacht van de leden van de commissie belast met de problemen inzake handels- en economisch recht te vestigen op het gevaar dat, door in het kader van het huidige wetsontwerp een beslissing te nemen, de verhouding tussen bedrijfsrevisoren en accountants in een vast patroon wordt gegoten. Het is met andere woorden een oproep om vooraleer zich uit te spreken over het toekennen van opdrachten aan revisoren en accountants in verband met fusies en splitsingen van vennootschappen, eerst een debat ten gronde te houden over de verhouding tussen deze twee beroepen in onze maatschappij.

3. Gelijke competentie en verschillende functie van accountants en bedrijfsrevisoren

a. Gelijkenissen in competentie

(3) Het grondprobleem in de verhouding tussen de beroepen van accountant en revisor ligt in het feit dat beide beroepen zeer grote gelijkenissen vertonen inzake vaardigheden en competentie, maar dat zij grote verschillen vertonen inzake de functie of rol die zij moeten vervullen in het maatschappelijk verkeer.

(4) Inzake vaardigheid en competentie moet duidelijk gesteld worden dat deze praktisch dezelfde is voor accountants en bedrijfsrevisoren op enkele nuances na. Het toelatingsprogramma is voor beide beroepen inderdaad hetzelfde en het niveau waarop de toelatingsexamens worden afgenomen is eveneens identiek. Bovendien komen voor beide beroepen

ns est en outre réservé aux porteurs d'un diplôme universitaire ou d'un diplôme équivalent, ou à des personnes qui ont au moins présenté un examen d'entrée au niveau universitaire. Force est dès lors de constater que les deux professions se valent en ce qui concerne le type et le niveau de compétence

e.(5) L'Institut des Reviseurs d'Entreprises éme à cet égard des réserves uniquement en ce qui concerne les experts comptables qui ont accédé à la profession par le biais du régime transitoire. La plupart des experts comptables qui exercent actuellement la profession ont en effet accédé à celle-ci par le biais du régime transitoire, qui ne prévoyait aucun examen spécifique, de sorte qu'une partie importante des professionnels inscrits actuellement à l'Institut des Experts Comptables sont des personnes qui n'ont pas eu de formation universitaire ou équivalente, mais qui ont été autorisées à exercer la profession en raison de leur expérience. L'Institut des Reviseurs d'Entreprises voit dans ces différences de conditions d'admission une différence de fait qui se traduit aujourd'hui au niveau de l'exercice de la profession

(6) Quelle que soit l'attitude que l'on adopte à cet égard, il faut en tout cas admettre qu'il existe une similitude absolue de compétence et de savoir-faire entre les reviseurs d'entreprises et les experts-comptables admis en vertu du nouveau régime. La différence de fait relevée par l'Institut des Reviseurs d'Entreprises au niveau de l'exercice de la profession n'est que provisoire et est appelée à disparaître au fil du temps

b. Différences de fonction

n(7) L'Institut des Experts Comptables souligne que le rôle que peut jouer l'expert comptable dans la société est identique à celui du réviseur d'entreprises. A cet égard, l'accent est mis sur le fait que la déontologie des deux professions est en grande partie la même

e.(8) Cet avis n'est pas tout à fait exact, car il existe une différence de tradition sur le plan de la déontologie. L'Institut des Reviseurs d'Entreprises a élaboré progressivement sa déontologie depuis 35 ans à la lumière de l'expérience, tandis que l'Institut des Experts Comptables commence actuellement à appliquer sa nouvelle déontologie. En outre, l'Institut des Reviseurs d'Entreprises est soumis au contrôle du Conseil supérieur du Rectorat d'Entreprises, un contrôle qui ne s'applique pas à l'Institut des Experts Comptables

s.(9) Le rôle social que les experts comptables et les reviseurs d'entreprises sont appelés respectivement à jouer est également tout à fait différent. L'expert comptable est le conseiller par excellence de l'entreprise. Etant donné qu'il est étroitement impliqué dans l'établissement et le contrôle des comptes de cette dernière, il est le premier à pouvoir signaler

alleen houders van een universitair of daarmee gelijkgesteld diploma, of personen die ten minste een toelatingsexamen op universitair niveau hebben afgelegd, in aanmerking. Inzake de aard en het niveau van de deskundigheid moet men dan ook zeggen dat beide beroepen aan elkaar gelijk zijn.

(5) Vanuit het Instituut der Bedrijfsrevisoren wordt hierbij een voorbehoud gemaakt uitsluitend ten aanzien van de accountants die door de overgangsregeling tot het beroep zijn toegelaten. Het grootste gedeelte van de accountants die op dit ogenblik het beroep uitoefenen, zijn inderdaad onder de overgangsregeling tot het beroep toegelaten. Deze overgangsregeling hield geen eigenlijk examen in, zodat op dit ogenblik een belangrijk deel van de bij het Instituut der Accountants aangesloten beroepsbeoefenaars bestaat uit personen die geen universitaire of daarmee gelijkgestelde opleiding hebben gehad, maar die op grond van hun ervaring tot het beroep zijn toegelaten. Het Instituut der Bedrijfsrevisoren ziet in deze verschillen van toelatingsvoorwaarden een *de facto* verschil dat op dit ogenblik bestaat in het niveau van de beroepsuitoefening.

(6) Wat ook de houding is die men hier tegenover aanneemt, in ieder geval moet worden gesteld dat principieel en ook *de facto* voor de accountants die onder het nieuwe regime zijn toegelaten er volstrekte gelijkenis in competentie en vaardigheden bestaat tussen accountants en revisoren. Het feitelijke onderscheid in de uitoefening van het beroepsniveau dat door het Instituut van de Bedrijfsrevisoren terecht wordt gepercipieerd, gaat om een overgangsprobleem dat zichzelf in de loop van de tijd zal opheffen.

b. Verschillen in functie

(7) Het Instituut der Accountants beklemtoont dat de rol die de accountant kan vervullen in het maatschappelijk verkeer dezelfde is als die van de bedrijfsrevisor. Hierbij wordt beklemtoond dat de deontologie van beide beroepen grotendeels gelijkend is.

(8) Deze stelling gaat niet volledig op, omdat in de deontologie een verschil bestaat in traditie. Het Instituut der Bedrijfsrevisoren heeft sedert 35 jaar zijn deontologie langzamerhand proefondervindelijk opgebouwd, terwijl het Instituut der Accountants op dit ogenblik begint met de toepassing van zijn nieuwe deontologie. Bovendien is het Instituut der Bedrijfsrevisoren onderworpen aan het toezicht van de Hoge raad voor het Bedrijfsrevisoraat, toezicht dat niet van toepassing is op het Instituut der Accountants.

(9) De maatschappelijke rol en functie die enerzijds de accountants en anderzijds de bedrijfsrevisoren dienen te spelen is eveneens volstrekt verschillend. De accountant is bij uitstek de eerste raadsman van de onderneming. Omdat hij nauw betrokken is bij het opstellen en controleren van de rekeningen van de onderneming, kan hij als eerste de problemen

au chef d'entreprise les problèmes qui se posent et à pouvoir également proposer des solutions. Connaissant les rouages de l'entreprise mieux que quiconque, il en connaît toutes les forces et les faiblesses. Il est le premier défenseur des intérêts de l'entreprise et de son chef.

f.(10) C'est précisément en raison de cette connaissance intime de l'entreprise que l'expert comptable est tout à fait inapte à remplir la fonction de contrôleur externe de l'entreprise que le législateur a attribuée au réviseur d'entreprises. La fonction de ce dernier est de veiller aux intérêts de la société, c'est-à-dire, aux intérêts des actionnaires, des créanciers et des travailleurs de l'entreprise à travers son rôle au sein du conseil d'entreprise. Pour pouvoir représenter comme il se doit les intérêts de la société, le réviseur d'entreprises doit être tout à fait indépendant de l'entreprise. Or, cette indépendance est précisément impossible s'il s'est étroitement identifié à l'entreprise en établissant et en assurant le suivi de la comptabilité et en conseillant l'entreprise pour tous les problèmes économiques qui se posent à elle. C'est la raison pour laquelle il existe une incompatibilité totale entre la fonction de conseiller de l'entreprise, généralement remplie par un expert comptable, et celle de défenseur de la société qui est impartie au réviseur.

Les connaissances théoriques et pratiques requises pour l'exercice de ces deux fonctions présentent de grandes similitudes et ces compétences peuvent aussi bien être exercées par un réviseur que par un expert comptable. Il faut toutefois établir une nette distinction lorsqu'il s'agit de préciser la nature des fonctions respectives de l'expert comptable et du réviseur.

4. Rôle ambigu du statut des experts comptables et des réviseurs d'entreprises dans la loi de 1985

5(11) Lors de l'élaboration de la loi de 1985, le législateur a adopté une position ambiguë en ne réglant pas clairement la question des rapports entre réviseurs et experts comptables.

(12) La loi de 1985 établit une nette distinction entre l'Institut des Experts Comptables et l'Institut des Réviseurs d'Entreprises. Les deux professions ont été regroupées au sein de deux instituts distincts, dotés chacun d'une mission propre et le monopole des missions de contrôle externe a été attribué aux réviseurs d'entreprises. L'Institut des Réviseurs d'Entreprises a été placé sous le contrôle du Conseil supérieur du Rëvisorat d'Entreprises, ce qui n'a pas été le cas pour l'Institut des Experts Comptables.

(13) D'autre part, la loi a prévu expressément la possibilité de collaborer pour les experts comptables et les réviseurs. La loi permettait en effet la création de sociétés interprofessionnelles par des experts comptables et des réviseurs et permettait aux révi-

seurs de collaborer avec les experts comptables dans la gestion de l'entreprise. Cette collaboration était encouragée par le législateur. En outre, le législateur a signalé que l'expert comptable et le réviseur pouvaient collaborer pour la gestion de l'entreprise. Le législateur a également signalé que l'expert comptable et le réviseur pouvaient collaborer pour la gestion de l'entreprise. Le législateur a également signalé que l'expert comptable et le réviseur pouvaient collaborer pour la gestion de l'entreprise.

(10) Het is precies deze nauwe vertrouwdschap met de onderneming, die de accountant volledig ongeschikt maakt om de rol van externe controleur waar te nemen die door de wetgever aan de bedrijfsrevisoren is toevertrouwd. De functie van de bedrijfsrevisor is te waken over de belangen van het maatschappelijk verkeer. Dit houdt in de belangen van de aandeelhouders, de belangen van de schuldeisers en de belangen van de werknemers in de onderneming via zijn rol in de ondernemingsraad. Ten einde de belangen van het maatschappelijk verkeer naar behoren te kunnen vertegenwoordigen, dient de bedrijfsrevisor zich volstrekt onafhankelijk van de onderneming op te stellen. Dit is precies onmogelijk wanneer hij zich nauw met de onderneming heeft geïdentificeerd bij het opstellen en begeleiden van de boekhouding en het adviseren in al haar bedrijfseconomische problemen. Vandaar dat de functie van adviseur van de onderneming, die meestal door de accountant wordt waargenomen, en de functie van revisor als verdediger van het maatschappelijk verkeer totaal onverenigbaar zijn.

De kundigheden en vaardigheden die vereist zijn voor het uitoefenen van deze twee functies vertonen grote gelijkenissen en deze kundigheden kunnen dus zowel door een revisor als door een accountant worden uitgeoefend. Evenwel bij het bepalen welke functie de accountant respectievelijk de bedrijfsrevisor speelt, moet er een duidelijk onderscheid worden gemaakt.

4. Dubbelzinnige rol van het statuut van de accountants en bedrijfsrevisoren in de wet van 1985

(11) Bij het opstellen van de wet van 1985 heeft de wetgever een dubbelzinnige positie ingenomen, door niet duidelijk stelling te nemen in de verhouding tussen revisoren enerzijds, en accountants anderzijds.

(12) In de wet van 1985 werd duidelijk een onderscheid gemaakt tussen het Instituut der Accountants en het Instituut der Bedrijfsrevisoren. De beroepen werden in twee gescheiden instituten ondergebracht, ieder met een eigen opdracht en een monopolie voor externe controle-opdrachten aan de bedrijfsrevisoren. Het Instituut der Bedrijfsrevisoren werd onder toezicht geplaatst van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat, terwijl dit niet het geval was voor het Instituut der Accountants.

(13) Aan de andere kant werd in de wet de mogelijkheid van samenwerking tussen accountants en bedrijfsrevisoren uitdrukkelijk ingeschreven. Dit blijkt uit de mogelijkheid die de wet openhield om interprofessionele vennootschappen tussen bedrijfs-

seurs d'entreprises d'exercer subsidiairement certaines activités propres aux experts comptables.

(14) Certains éléments structurels de la loi de 1985 dénotent donc une unité entre les deux professions, tandis que d'autres établissaient clairement une distinction entre elles. La seule chose qui n'était pas claire en 1985 était la question de savoir sur quels points portaient respectivement cette unité et cette séparation des deux professions. Dans ces circonstances, le Conseil supérieur du Revisorat d'Entreprises a dès lors jugé nécessaire d'indiquer clairement dès le départ que l'appartenance à l'Institut des Experts Comptables était incompatible avec l'appartenance à l'Institut des Reviseurs d'Entreprises, et ce, afin d'éviter que la séparation des deux professions voulue par le législateur, ne s'estompe d'emblée.

5. Evolution future des deux professions

(15) Il faudra également tenir compte à l'avenir de l'évolution de la profession dans les autres pays de la Communauté européenne. La nette distinction qui existe en Belgique entre les experts comptables et les contrôleurs ou réviseurs externes ne se retrouve pas dans la plupart des Etats membres de la Communauté. Cette différence résulte du fait que la législation belge confère un pouvoir spécial aux réviseurs au sein des conseils d'entreprise.

(16) Trois positions différentes peuvent être adoptées dans le débat sur les rapports futurs entre les deux professions :

a. Une position extrême, selon laquelle les professions d'expert comptable et de réviseur doivent rester distinctes et le réviseur ne doit assumer que les missions de contrôle strictement légales;

b. Une position intermédiaire, selon laquelle les professions d'expert comptable et de réviseur sont conciliables en ce qui concerne les compétences respectives, mais une distinction nette et stricte doit être faite en ce qui concerne leur fonction ou leur rôle dans la société;

c. Une autre position extrême, selon laquelle les professions d'expert comptable et de réviseur sont permutable et aucune distinction ne doit être faite.

(17) Le point de vue selon lequel les professions d'expert comptable et de réviseur doivent être strictement scindées et le réviseur ne doit accomplir que des missions de contrôle externe légales est défendu par une majorité au sein du mouvement syndical. Ce point de vue tient compte de l'indépendance dont le réviseur d'entreprises doit faire preuve à l'égard de l'entreprise où il est désigné lorsqu'il doit défendre les intérêts des travailleurs au conseil d'entreprise. L'expérience a en effet montré qu'un rapprochement trop étroit entre des fonctions consistant à conseiller les entreprises et des missions légales peut compro-

visoren en accountants op te richten, en uit de mogelijkheid voor bedrijfsrevisoren om in bijkomende orde ook bepaalde activiteiten van accountants uit te oefenen.

(14) Bepaalde structurele elementen in de wet van 1985 wijzen dus op een eenheid tussen de twee beroepen, terwijl andere elementen duidelijk wezen op een scheiding van de beroepen. Alleen was het in 1985 niet duidelijk op welke punten deze eenheid en deze scheiding respectievelijk betrekking hadden. In de gegeven omstandigheden heeft de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat het dan ook nodig geoordeeld om van in het begin duidelijk te stellen dat het lidmaatschap van het Instituut der Accountants en dit van de bedrijfsrevisoren niet verenigbaar waren, dit om te beletten dat de scheiding die door de wetgever was gewild van in het begin ongedaan zou worden gemaakt.

5. Toekomstige evolutie van de twee beroepen

(15) Naar de toekomst toe dient ook rekening te worden gehouden met de evolutie van het beroep in de andere landen van de Europese Gemeenschap. De strikte scheiding die bij ons bestaat tussen accountants aan de ene kant en externe controleurs of revisoren aan de andere kant vindt men in de meeste Lid-Staten van de Gemeenschap niet terug. Dit heeft te maken met het feit dat in de Belgische wetgeving aan de revisoren ook nog een bijzondere bevoegdheid werd toegekend inzake ondernemingsraden.

(16) In het debat over de toekomstige verhoudingen tussen de twee beroepen kan men drie verschillende posities onderscheiden :

a. een externe positie die stelt dat de beroepen van accountant en revisor gescheiden moeten blijven en dat het beroep van revisor beperkt moet worden tot louter wettelijke controle-opdrachten;

b. een tussenpositie die stelt dat de beroepen van accountant en revisor verenigbaar zijn wat hun competentie betreft, maar dat er een duidelijk en strikt onderscheid gemaakt moet worden ten aanzien van de functie of rol die zij vervullen in het maatschappelijk verkeer;

c. een andere extreme stelling die stelt dat de beroepen van accountant en revisor zonder meer verwisselbaar zijn en dat geen onderscheid moet worden gemaakt.

(17) De stelling dat de beroepen van accountant en revisor strikt gescheiden moeten worden en dat het beroep van revisor zich moet beperken tot wettelijke externe controle-opdrachten is het standpunt dat verdedigd wordt door een groot gedeelte van de vakbeweging. Deze stelling houdt verband met de onafhankelijkheid die de bedrijfsrevisor moet betonen ten aanzien van de onderneming waarin hij is aangesteld, wanneer hij de belangen van de werknemers moet behartigen in de ondernemingsraad. Deze stelling steunt op de ervaring dat een te grote verplechting van adviesfuncties voor ondernemingen en

mettre l'indépendance avec laquelle doivent être accomplir les missions légales.

(18) La thèse intermédiaire, qui veut que les activités d'expert comptable et de reviseur soient compatibles mais que leurs fonctions doivent être nettement séparées, c'est-à-dire qu'il convient d'opérer une distinction entre la fonction qui consiste à défendre la société et celle qui consiste à défendre les intérêts de l'entreprise, a été exposée ci-dessus. Ces deux fonctions peuvent être exercées par des personnes ayant la même formation et le même diplôme.

(19) La thèse selon laquelle il n'y a pas lieu d'opérer de distinction entre l'expert comptable et le reviseur débouche nécessairement sur la conclusion qu'il est absurde de créer deux instituts et qu'une seule profession suffit par conséquent.

(20) Le Conseil supérieur du Revisorat d'Entreprises s'est longuement penché sur l'avenir de ces deux professions, mais sans prendre publiquement position à ce sujet, parce qu'il s'attendait à ce que la Communauté européenne arbitre le débat entre les Etats membres. Rien de tel ne s'est toutefois produit au cours du premier mandat du Conseil supérieur du Revisorat d'Entreprises. Aussi n'est-il plus possible d'attendre que des initiatives soient prises au niveau européen et convient-il que le législateur belge lève définitivement l'ambiguïté qui pèse sur les options qu'il a prises en 1985.

(21) A cet égard, la solution pourrait consister à rendre à nouveau compatibles les professions d'expert comptable et de reviseur et à mettre ainsi l'accent sur l'identité des professions en ce qui concerne la compétence, mais à opérer une distinction entre la défense des intérêts des entreprises, qui constituerait le domaine privilégié de l'expert comptable, et la défense des intérêts de la société (travailleurs, créanciers et actionnaires), qui serait du ressort exclusif du reviseur d'entreprises.

(22) Il convient de rejeter catégoriquement une répartition des tâches qui est parfois préconisée et qui consiste à considérer que l'expert comptable contrôle de préférence les petites entreprises et le reviseur, les grandes entreprises. La différence entre la compétence de l'expert comptable et celle du reviseur — qui sont d'ailleurs identiques — ne se situe pas au niveau de la taille des entreprises, mais au niveau des fonctions qu'ils exercent. Il importe de protéger la société, en l'occurrence les actionnaires minoritaires et les créanciers, également lorsqu'il s'agit de petites entreprises. Si les reviseurs jouent actuellement un rôle prépondérant dans les grandes entreprises, tandis que les experts comptables sont mieux représentés dans les petites entreprises, c'est plutôt en raison de la distinction qui était traditionnellement opérée entre les reviseurs d'entreprises,

wettelijke opdrachten de onafhankelijke uitoefening van wettelijke opdrachten in het gedrang zou kunnen brengen.

(18) De tussenstelling die stelt dat er tussen accountants en revisoren verenigbaarheid bestaat wat de activiteiten betreft, maar dat er een duidelijke scheiding moet zijn wat hun functies betreft, namelijk dat een onderscheid moet worden gemaakt tussen de functies die bestaan in het verdedigen van het maatschappelijk verkeer aan de ene kant en het behartigen van belangen van de onderneming aan de andere kant, werd hierboven uiteengezet. Beide functies kunnen worden uitgeoefend door mensen met dezelfde opleiding en diploma.

(19) De stelling dat er geen onderscheid moet gemaakt worden tussen accountant en revisor leidt tot de noodzakelijke conclusie dat het geen zin heeft twee instituten op te richten en dat men bijgevolg met één beroep kan volstaan.

(20) De Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat heeft over de toekomst van deze twee beroepen uitvoerig beraad gehouden zonder evenwel hierover publiekelijk stelling te nemen. De reden hiervoor is dat men verwachtte dat de Europese Gemeenschap in de debatten tussen de Lid-Statens stelling zou kunnen nemen. Gedurende de eerste termijn van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat is dit evenwel niet gebeurd. Vandaar dat het niet langer mogelijk is te wachten op Europese initiatieven en dat de Belgische wetgever de dubbelzinnigheid van de opties die hij genomen heeft in 1985 definitief moet opheffen.

(21) Het oplossen van deze dubbelzinnigheid zou erin kunnen bestaan de twee beroepen van accountant en bedrijfsrevisor opnieuw verenigbaar te maken en aldus wat de competentie betreft, de identiteit van de beroepen te beklemtonen, maar ook een onderscheid te maken tussen enerzijds de belangenbehartiging voor ondernemingen die het bevoorrechte domein zou zijn van de accountantsfunctie en anderzijds het behartigen van de belangen van het maatschappelijk verkeer (werknemer, schuldeisers en aandeelhouders), die het uitsluitend domein zouden zijn van de bedrijfsrevisor.

(22) Een werkverdeling die wel eens wordt voorgesteld als zou de accountant bij voorkeur de controleur zijn van de kleine ondernemingen en de revisor deze van de grote ondernemingen, moet ten stelligste worden verworpen. De scheidingslijn ligt in de functies die ze uitoefenen. Ook voor kleine ondernemingen is het belangrijk dat het maatschappelijk verkeer, in dit geval de minderheidsaandeelhouders en de schuldeisers worden beschermd. Wel is het zo dat op dit ogenblik *de facto* de revisoren een overwegende rol spelen in grotere ondernemingen, terwijl accountants beter vertegenwoordigd zijn in de kleine ondernemingen, maar dit heeft eerder te maken met het traditioneel onderscheid in competentieniveau dat vroeger bestond tussen de bedrijfsrevisoren die reeds sinds 1957 georganiseerd waren in een wettelijk instituut en de accountants die als zodanig wettelijk

qui, dès 1957, s'étaient organisés au sein d'un institut reconnu par la loi, et les experts comptables, qui n'étaient pas agréés et dont la profession n'était pas soumise à des conditions d'accès.

La répartition actuelle du travail entre petites et grandes entreprises repose dès lors sur une différence historique de niveau de compétence. Ainsi qu'il a été souligné plus haut, cette différence historique de niveau de compétence a toutefois tendance à disparaître, étant donné que, depuis l'entrée en vigueur du nouveau régime, on n'observe plus aucune différence de niveau de compétence entre les deux professions. C'est la raison pour laquelle la distinction entre la fonction d'expert comptable et celle de réviseur d'entreprises devrait se situer à un autre niveau.

6. Conclusion générale

(23) Il ressort de ce qui précède que les rapports entre les experts comptables et les réviseurs d'entreprises doivent faire l'objet d'un débat de fond, au cours duquel le législateur devra préciser les options de la loi de 1985. Tant que ce débat n'aura pas eu lieu et que des options n'auront pas été définies en la matière, il ne paraît guère opportun de rendre certaines fonctions de contrôle, réservées jusqu'ici aux réviseurs, accessibles aux experts comptables. L'autorisation accordée aux experts comptables d'intervenir en cas de fusions et de scissions se situera dans le droit fil des interventions déjà admises en matière de transformations et aurait pour conséquence que les deux fonctions se confondraient totalement, sans qu'un quelconque contrôle social efficace puisse encore être exercé. La législation actuelle ne soumet en effet l'expert comptable à aucun contrôle social, tel que celui qui est organisé par le Conseil supérieur du Revisorat d'Entreprises. Même s'il était soumis à ce contrôle social, il serait très difficile d'établir la distinction entre le moment où il intervient en tant que conseiller de l'entreprise et celui où il agit en qualité de contrôleur externe désigné par la loi.

(24) Une dernière remarque s'impose enfin en ce qui concerne une troisième profession qui n'est pas visée par le projet de loi sur les fusions, à savoir la profession de conseiller fiscal. Cette profession devrait être organisée d'urgence, parce que les formations d'expert comptable et de réviseur d'entreprises ne dispensent pas actuellement toutes les compétences nécessaires pour pouvoir maîtriser toutes les facettes de la profession de conseiller fiscal. La formation d'expert comptable et de réviseur d'entreprises comporte en effet toute une série de matières touchant à l'expertise comptable et au contrôle externe, mais un seul cours de droit fiscal, ce qui est tout à fait insuffisant pour pouvoir exercer la profession de conseiller fiscal. En outre, s'il est vrai que le conseiller fiscal partage certaines compétences économiques

niet waren erkend en voor wie er ook geen toelatingsvoorwaarden tot het beroep bestonden.

De huidige werkverdeling tussen kleinere en grotere ondernemingen steunt dus op een historisch bestaand verschil in competentieniveau. Zoals hierboven werd aangetoond, is dit historisch verschil in competentieniveau evenwel een voorbijgaand verschijnsel en is in de nieuwe regeling geen enkel verschil in competentieniveau tussen beide beroepen te bemerken. Het is om die reden dat de scheidingslijn tussen de accountantsfunctie aan de ene kant en de revisorenfunctie aan de andere kant dan ook anders zou moeten worden getrokken.

6. Algemene conclusie

(23) Uit de bovenstaande beschouwingen volgt dat de verhouding tussen accountants en revisoren het voorwerp moet uitmaken van een grondig debat, waarbij de wetgever de opties van de wet van 1985 scherper stelt dan tot nu toe het geval was. Zolang dit debat niet heeft plaatsgehad, en zolang de opties in dit verband niet duidelijk zijn genomen, lijkt het niet wenselijk bepaalde controlefuncties die tot nu toe aan de revisoren werden voorbehouden ook open te stellen voor accountants. Het openstellen van de tussenkomsten van accountants bij fusies en splitsingen zal verder in de lijn liggen bij de tussenkomsten die reeds werden toegestaan in verband met omvormingen en zouden leiden tot een patroon waarbij de twee functies volledig zouden worden vermengd, zonder dat hier ook nog enige doeltreffende maatschappelijke controle zou kunnen worden uitgeoefend. In de huidige stand van de wetgeving is de accountant immers niet onderworpen aan enige maatschappelijke controle zoals die is georganiseerd in de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat. Zelfs wanneer hij aan deze maatschappelijke controle zou worden onderworpen, zou het heel moeilijk zijn om het onderscheid te maken tussen het moment waarop hij optreedt als adviseur van de onderneming, en het moment waarop hij optreedt als externe controleur door de wet aangesteld.

(24) Tot slot moet er nog een opmerking worden gemaakt over een derde beroep dat niet in het geding is in het wetsontwerp betreffende de fusies, met name het beroep van belastingconsulent. Dit beroep zou dringend moeten worden georganiseerd, omdat de beroepen van accountant en revisor op dit ogenblik onvoldoende competentie bieden om de hele schaal van kundigheden van het beroep van belastingconsulent te bestrijken. Inderdaad, in de opleiding van accountant en bedrijfsrevisor is een hele reeks vakken opgenomen met betrekking tot accountancy en externe controle, maar slechts één vak belastingrecht, wat totaal onvoldoende is als opleiding tot het beroep. Bovendien omvat de hele schaal van de bevoegdheden van de belastingconsulent een reeks economische vaardigheden waarvoor de accountant en de revisoren wel in aan-

avec l'expert comptable et le reviseur, il possède également une série de compétences juridiques portant essentiellement sur des constructions juridiques et des procédures avec l'administration, domaines dans lesquels la formation des experts comptables ou des reviseurs est, à quelques notables exceptions près, totalement insuffisante. Ces compétences juridiques pourraient être exercées par un avocat. Toutefois, si les avocats spécialisés en fiscalité sont de plus en plus nombreux, le contribuable particulier et les petites entreprises éprouvent néanmoins encore le besoin de s'adresser à des conseillers fiscaux spécialisés qui sont à même de les aider dans les aspects économiques et juridiques de leurs problèmes fiscaux.

6. *Exposé de M. K. Geens, Président du Conseil supérieur du revisorat d'entreprises*

L'intervenant fait observer que la très récente publication de l'arrêté de nomination (*au Moniteur belge* du 13 mai) du Conseil supérieur du revisorat d'entreprises nouvellement composé a contraint celui-ci à se prononcer seulement de manière très provisoire sur l'opportunité de confier également à un expert comptable les missions de révision qui doivent être assumées par un réviseur d'entreprises dans le cas d'une fusion. Le Conseil espère qu'il pourra donner ultérieurement un avis plus circonstancié.

*
* *

M. Geens rappelle tout d'abord que le conseil supérieur a pour mission de veiller par la voie d'avis, à ce que les missions de révision que la loi confie aux reviseurs d'entreprises soient exercées dans le respect de l'intérêt général et des exigences de la vie sociale (article 101 de la loi du 21 février 1985 relative à la réforme du revisorat d'entreprises).

La mission du Conseil supérieur risque fort d'être remise en question si sa compétence n'est pas étendue aux experts comptables, à présent que la loi du 18 juillet 1991 autorise l'expert comptable à accomplir nombre de missions qui étaient jusqu'ici réservées aux reviseurs d'entreprises.

Il s'agit en effet des mêmes missions et du même intérêt général ou social et seule la personne qui preste les services en question est différente.

Il est impossible de faire dépendre les garanties qui doivent être accordées aux justiciables à l'occasion des missions de révision, du titre du professionnel — que ce soit un reviseur d'entreprises ou un expert comptable — qui donne lesdites garanties.

merking komen, maar ook een reeks juridische vaardigheden die vooral betrekking hebben op juridische constructies en procedures met de administratie, waarvoor op dit ogenblik de opleiding van accountants en revisoren enkele zeer goede uitzonderingen niet te na gesproken, volstrekt onvoldoende is. Deze juridische vaardigheden inzake juridische constructies en procedures zouden kunnen worden waargenomen door het beroep van advocaat. Ondanks het feit dat in het advocatenberoep de fiscaliteit een zeer hoge vlucht heeft genomen, blijkt *de facto* en met name voor de individuele belastingplichtige en de kleinere ondernemingen, dat er nog behoefte bestaat aan een gespecialiseerd beroep van belastingconsulent dat deze onderneming kan bijstaan in de economische maar ook in de juridische aspecten van fiscale problemen.

6. *Uiteenzetting van de heer K. Geens, voorzitter van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat*

Spreker wijst er op dat de publikatie van het zeer recente benoemingsbesluit in het *Belgisch Staatsblad* van 13 mei van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat in zijn nieuwe samenstelling de Raad ertoe heeft genoopt niet meer dan een zeer voorlopig oordeel uit te spreken over de vraag of het wenselijk is dat de controlefuncties die bij een fusie moeten worden waargenomen evenzeer zouden kunnen worden toevertrouwd aan een accountant als aan een bedrijfsrevisor. De Raad hoopt op een later tijdstip een meer omstandig advies te kunnen uitbrengen.

*
* *

Allereerst herinnert de heer Geens eraan dat de Hoge Raad tot taak heeft om er, door het verlenen van adviezen, over te waken dat de controle-opdrachten die de wet toevertrouwt aan de bedrijfsrevisoren zouden worden uitgeoefend in het algemeen belang en met inachtneming van de vereisten van het maatschappelijk verkeer (artikel 101 van de wet van 21 februari 1985 tot hervorming van het bedrijfsrevisoraat).

Meteen blijkt hoezeer de opdracht van de Hoge Raad in het gedrang komt, wanneer zijn bevoegdheid niet wordt uitgebreid tot de accountants, nu de vervulling van vele van die taken door de wet van 18 juli 1991 ook voor de accountant werd mogelijk gemaakt.

Het gaat immers over dezelfde taken en over hetzelfde algemeen belang of maatschappelijk verkeer, alleen de persoon die de dienst verricht, is verschillend.

De waarborgen die aan de rechtsonderhorigen bij de uitvoering van dergelijke controle-opdrachten moeten worden verleend, kunnen onmogelijk afhankelijk gesteld worden van de titel van de beroepsbeoefenaar die ze verstrekt (een bedrijfsrevisor dan wel een accountant).

La qualité doit être régie par les mêmes normes de contrôle, l'indépendance et la responsabilité par les mêmes règles légales et déontologiques.

Cela implique :

1° que l'organe consultatif qu'est le Conseil supérieur, doit pouvoir jouer son rôle tant en ce qui concerne les normes de contrôle et les règles déontologiques de l'IRE qu'en ce qui concerne celles de l'IEC, dans la mesure toutefois où cela s'avère nécessaire en raison du type de missions de révision dont les deux professions sont chargées.

2° qu'hormis les cas où l'approbation du Gouvernement est requise, l'autorité consultative du Conseil supérieur constitue à l'égard des Conseils des deux Instituts la seule garantie d'uniformité des normes et des règles; on peut également se demander à cet égard s'il peut encore être dérogé de manière illimitée aux avis donnés par le Conseil supérieur aux deux Instituts ou à l'un de ceux-ci. Il paraît à tout le moins souhaitable de limiter les possibilités de dérogation des deux instituts dans le cas où ces avis sont rendus à l'unanimité par le Conseil supérieur et concernent des matières qui sont de la compétence des deux professions.

3° que pour la préparation de tels avis, qui sont d'une importance cruciale, il faut organiser une concertation aussi large que possible entre le Conseil supérieur et les deux Instituts représentés par leurs présidents.

*
* *

L'orateur pense pouvoir affirmer au nom de tous ses membres que le Conseil Supérieur est prêt à jouer ce rôle moteur et unificateur dans la mesure où il disposera des moyens matériels nécessaires à le faire, ce qui n'a malheureusement pas été le cas jusqu'ici.

Si le législateur répond par l'affirmative à la question de savoir s'il convient de faire partager les nouvelles compétences de contrôle en matière de fusion et de scission par les réviseurs d'entreprise et les experts comptables, il serait peut-être préférable de développer d'abord une vision globale sur le rôle et la complémentarité, voire l'identité des deux professions.

Sinon on risque de parvenir à des anomalies, même des contradictions entre la nouvelle législation et la législation existante.

La compétence asymétrique du Conseil supérieur n'en est qu'un exemple. Les incompatibilités légales qui régissent la profession du réviseur et qui ne régissent pas celle de l'expert comptable en sont un deuxième et pas le dernier.

On ne peut pas perdre de vue que le niveau d'une profession ne dépend pas seulement des conditions

De qualité doit être régie par les mêmes normes de contrôle, l'indépendance et la responsabilité par les mêmes règles légales et déontologiques.

Dit impliceert dat :

1° het adviserend orgaan dat de Hoge Raad is, zijn rol zowel moet kunnen spelen met betrekking tot de controlenormen en de deontologische regels van het IBR als met betrekking tot die van het IDAC, althans in zoverre dit noodzakelijk gemaakt wordt door de identiteit van de controle-opdrachten waarmee beide beroepen gelast zijn.

2° behoudens in de gevallen waarin de goedkeuring van de regering vereist is, de adviserende autoriteit van de Hoge Raad ten aanzien van de Raden van beide Instituten de enige garantie is voor eenvormigheid van normen en regels; in die mate kan men zich ook afvragen of van adviezen die door de Hoge Raad aan één van beide of beide Instituten verleend werden, nog onbeperkt zou mogen worden afgeweken. Op zijn minst in zoverre deze adviezen unaniem werden uitgebracht en betrekking hebben op materies die door beide beroepen mogen behartigd worden, lijkt het aangewezen de mogelijkheden tot afwijking van de betrokken Instituten te beperken.

3° ter voorbereiding van dergelijke cruciale adviezen het ruimst mogelijke overleg dient te worden georganiseerd tussen de Hoge Raad en de beide Instituten, vertegenwoordigd door hun voorzitters.

*
* *

Spreker meent in naam van alle leden te mogen bevestigen dat de Hoge Raad bereid is om als drijvende en eenheidscheppende kracht op te treden mits hem de daartoe nodige materiële middelen worden aangereikt, wat jammer genoeg tot nu toe niet het geval geweest is.

Indien de wetgever bevestigend antwoordt op de vraag of het geraden is om de bedrijfsrevisoren en de accountants bij de uitoefening van de nieuwe controlebevoegdheden op het vlak van de fusies en de splitsingen te betrekken, zou het wellicht de voorkeur verdienen om eerst een algemene visie op de rol en de complementariteit en zelfs op de identiteit van die beide beroepen uit te werken.

Gebeurt dat niet, dan zouden abnormale toestanden en zelfs tegenstrijdigheden tussen de nieuwe en de bestaande wetgeving kunnen ontstaan.

De asymmetrische bevoegdheid van de Hoge Raad is daarvan slechts een voorbeeld. De wettelijke onverenigbaarheden waaraan het beroep van revisor en niet dat van accountant onderworpen is, zijn er een tweede en alleszins niet het laatste voorbeeld van.

Men mag niet vergeten dat het niveau van een beroep niet alleen afhangt van de voorwaarden waar-

d'admission, mais aussi des conditions dans lesquelles elle est exercée.

A supposer même que les conditions d'admission sont identiques pour deux professions, il est évident qu'une différence dans les conditions d'exercice pourrait avoir des conséquences néfastes, du point de vue de la concurrence et du point de vue de la qualité, et donc du point de vue de l'intérêt général.

En émettant cette objection de procédure, le Conseil Supérieur ne prend aucune position quant au fond. Ceux qui diraient que le désir du Conseil de voir les questions impliquées bien étudiées reviendrait à un ralentissement du processus d'intégration des deux professions ont tort. Il est très bien possible d'étudier des questions de fond à très court terme, et le Conseil Supérieur ne craint pas l'efficacité. Ce qu'il craint, c'est la vitesse aveugle, qui mène à des conséquences incontournables, même quand elles n'ont pas été considérées d'avance. Ce qu'il propose, c'est de pouvoir participer à l'étude des problèmes d'intégration dans de brefs délais et avec toute l'énergie qu'on leur doit.

Ainsi les arguments d'internationalisation et de déontologie qui sont énumérés par M. S. De Clerck dans son amendement n° 15 (Doc. n° 1214/6 - 90/91) et qui plaident en faveur de l'attribution simultanée des compétences en matière de fusion et de scission aux réviseurs et aux experts comptables, ont un grand poids. Néanmoins leur valeur s'étend sur toute la problématique, et elle n'est donc pas restreinte aux seuls problèmes de fusions.

*
* *

Afin de mieux comprendre les choses, l'intervenant juge utile de remonter dans l'histoire au-delà de 1985.

Le législateur a créé la profession de réviseur d'entreprise par la loi du 22 juillet 1953 et, selon sa conception, il s'agissait exclusivement d'une profession chargée d'une mission de contrôle, même s'il a été envisagé, à un moment donné, de dénommer les titulaires de la nouvelle profession « réviseur comptable ». Bien qu'il fût prévu de recruter essentiellement parmi les experts comptables, ceux-ci ont été laissés de côté lors du recrutement.

Sans vouloir se prononcer sur l'opportunité de cette conception, il faut souligner que le législateur de 1953 a pris, au stade de l'exécution, deux initiatives moins heureuses.

Il a tout d'abord limité l'intervention obligatoire du réviseur en tant que commissaire aux sociétés qui avaient fait publiquement appel à l'épargne. Le législateur démontrait ainsi que sa conception procédait d'une préoccupation d'avant-guerre, qui est aussi à la base de la création de la Commission bancaire et du

onder men tot dat beroep kan worden toegelaten, maar ook van de voorwaarden waaronder men het mag uitoefenen.

Zelfs in de onderstelling dat de toelatingsvoorwaarden voor beide beroepen precies dezelfde zijn, ligt het voor de hand dat een verschil op het gebied van de uitoefeningsvoorwaarden uit een concurrentie- en een kwaliteitsoogpunt en dus uit het oogpunt van het algemeen belang noodlottige gevolgen zou kunnen hebben.

Als de Hoge Raad dat procedurebezwaar oppert, neemt hij geen standpunt in over de grond van de zaak. Degenen die zouden beweren dat de wens van de Raad om de daarmee verband houdende vraagstukken aan een diepgaand onderzoek te onderwerpen, voor beide beroepen een vertraging van het integratieproces zou betekenen, hebben ongelijk. Het is zeer goed mogelijk om de kwesties ten gronde op zeer korte termijn te behandelen. De Hoge Raad is niet bang voor doeltreffendheid, maar wel voor een te snel en onbesuisd optreden dat onontwijkbare consequenties zal hebben, zelfs al werd daar niet vooraf rekening mee gehouden. De Raad stelt wel voor om zo spoedig mogelijk en met de daartoe vereiste veerkracht bij de studie van de integratieproblemen te kunnen worden betrokken.

De door de heer S. De Clerck in zijn amendement n° 15 (Stuk n° 1214/6 - 90/91) aangevoerde argumenten met betrekking tot de internationalisering en de plichtenleer en die pleiten voor een gelijktijdige toekenning aan de revisoren en de accountants van de bevoegdheden inzake fusie en splitsing, leggen veel gewicht in de schaal. Zij gelden echter voor de gehele problematiek en blijven dus niet beperkt tot de fusieproblemen.

*
* *

Om een en ander beter in te schatten, lijkt het spreker de moeite om verder terug te gaan in de geschiedenis dan 1985.

Bij de wet van 22 juli 1953 heeft de wetgever het beroep van bedrijfsrevisor gecreëerd en in die conceptie ging het om een zuiver controleberoep — ook al werd op een bepaald ogenblik overwogen om het nieuwe beroep « boekhoudrevisor » te dopen. Hoewel hoofdzakelijk zou gerecruteerd worden uit accountants, werd dat beroep bij de recrutering helemaal terzijde gelaten.

Zonder op de opportuniteit van dit concept in te gaan, dient opgemerkt te worden dat de wetgever van 1953 bij de uitvoering ervan tweemaal minder gelukkig ingreep.

Ten eerste beperkte hij de verplichte tussenkomst van de revisor als commissaris tot die vennootschappen die een publiek beroep op het spaarwezen hadden gedaan. Aldus gaf de wetgever te kennen dat zijn concept schatplichtig was aan de vooroorlogse bekommernis die men ook terug vindt in de oprichting

révisorat bancaire (1935). Mais on n'avait peut-être pas suffisamment tenu compte du fait qu'il n'y avait pas suffisamment de sociétés publiques pour assurer le développement d'une nouvelle profession.

Ensuite, en 1953, on a quelque peu perdu de vue la loi du 20 septembre 1948 relative aux conseils d'entreprise. A l'article 15 de cette loi, il avait déjà été fait mention du reviseur d'entreprises, qui assisterait le conseil dans le traitement des informations que l'employeur devait communiquer au conseil d'entreprise. Bien que l'on ait encore eu, en 1953, l'intention de confier cette tâche aux reviseurs d'entreprises, il n'en a rien été dans la pratique, étant donné notamment que l'on n'a pas réglé le problème de l'unité de contrôle. On en trouve un témoignage particulièrement cruel dans l'arrêté royal du 27 novembre 1973 portant réglementation des informations économiques et financières à fournir aux conseils d'entreprise : l'article 34 prévoit que les parties représentées au sein du conseil d'entreprise ont la faculté de demander l'assistance d'un expert, mais il ne mentionne même plus le reviseur d'entreprises.

Dans la loi du 21 février 1985, les deux erreurs ont été rectifiées, de sorte que l'option de faire du révisorat une profession chargée spécifiquement d'une mission de contrôle, qui n'avait pu être vraiment concrétisée pendant 30 ans, put devenir réalité :

- l'intervention obligatoire d'un reviseur en tant que commissaire ne fut plus limitée aux sociétés qui avaient fait publiquement appel à l'épargne, mais fut à présent étendue à toutes les grandes sociétés qui ne sont pas autorisées à présenter des comptes annuels abrégés, même si elles n'ont pas fait publiquement appel à l'épargne;

- l'unité de contrôle au sein de l'assemblée générale et du conseil d'entreprise fut réalisée en garantissant qu'un seul et même reviseur d'entreprise intervienne pour les deux organes.

La profession d'expert comptable a été réglementée en 1985, mais la vocation fondamentale du reviseur en tant que contrôleur n'a pas été remise en cause : il a conservé le monopole des tâches de contrôle. C'est ce choix fait dès 1953 et confirmé en 1985 qui a été implicitement remis en cause par la loi du 18 juillet 1991 et l'amendement précité de M. De Clerck qui prévoient une certaine extension des tâches de contrôle dans le chef de l'expert comptable.

Le Conseil supérieur estime que l'on ne peut en aucun cas s'engager plus avant dans cette voie avant d'avoir étudié les possibilités d'un rapprochement plus poussé entre les deux professions. Or, cela suppose une extension des compétences du Conseil supérieur.

7. Audition de M. J.-L. Duplat, président de la Commission bancaire et financière

1. La loi du 21 février 1985, qui a réformé le révisorat et conféré un statut légal aux experts comptables, a établi une distinction entre :

van de Bankcommissie en het bankrevisoraat (1935). Maar wellicht had men niet genoeg aandacht voor het feit dat er onvoldoende publieke vennootschappen waren om een nieuw beroep leefbaar te houden.

Vervolgens verloor men in 1953 de wet van 20 september 1948 inzake de ondernemingsraden enigszins uit het oog. In het artikel 15 van die wet werd reeds gewag gemaakt van de bedrijfsrevisor die de raad zou bijstaan bij de verwerking van de informatie die de werkgever aan de ondernemingsraad moest meedelen. Hoewel het in 1953 nog de bedoeling was de bedrijfsrevisoren ook voor deze taak in te schakelen, kwam daar in de praktijk weinig van in huis, onder andere omdat men de eenheid van controle niet regelde. Dit blijkt biezonder pijnlijk uit het koninklijk besluit van 27 november 1973 betreffende de economische en financiële inlichtingen die aan de ondernemingsraad moeten worden meegedeeld : in artikel 34 wordt aan de partijen in de ondernemingsraad de kans gegeven om de bijstand van een deskundige te verzoeken, maar naar de bedrijfsrevisor wordt er zelfs niet meer verwezen.

In de wet van 21 februari 1985 werden beide vergissingen rechtgezet, zodat de keuze voor het revisoraat als specifiek controleberoep die dertig jaar lang niet echt waar gemaakt werd, realiteit kon worden :

- de verplichte tussenkomst van een revisor als commissaris werd niet langer beperkt tot de vennootschappen die een openbaar beroep op het spaarwezen hadden gedaan, maar werd nu uitgebreid tot alle grote vennootschappen die geen verkorte jaarrekening mogen opmaken, ook indien ze geen openbaar beroep op het spaarwezen hadden gedaan;

- de eenheid van controle in de algemene vergadering en de ondernemingsraad werd verwezenlijkt door te verzekeren dat één bedrijfsrevisor ten behoeve van beide organen zou optreden.

Daarnaast werd in 1985 het beroep van accountant gereguleerd, maar de fundamentele roeping van de revisor als controleur werd niet in vraag gesteld : de controletaken bleven zijn exclusief monopolie. Het is die reeds in 1953 gemaakte, en in 1985 voltooide keuze die impliciet in vraag werd gesteld in de wet van 18 juli 1991 en in het genoemde amendement De Clerck, door een zekere uitbreiding van de controletaken in hoofde van de accountant.

De Hoge Raad is van oordeel dat deze weg in geen geval verder kan bewandeld worden, voordat een studie aangaande de mogelijkheid van een verdere toenadering tussen beide beroepen is gemaakt. Daartoe is een uitbreiding van de bevoegdheid van de Hoge Raad onontbeerlijk.

7. Hoorzitting met de heer J.-L. Duplat, voorzitter van de Commissie voor het Bank- en Financieuzen

1. De wet van 21 februari 1985, waarbij het bedrijfsrevisoraat werd hervormd en een wettelijk statuut ingevoerd voor de accountants, onderscheidt :

— d'une part, les fonctions exercées en exécution des dispositions légales ou réglementaires, visant la protection de l'intérêt public, fonctions réservées aux réviseurs d'entreprises, et,

— d'autre part, les fonctions d'intérêt privé, en matière de gestion administrative et comptable des entreprises, pour lesquelles le législateur a entendu créer un statut garantissant la compétence de ceux qui offrent de tels services; ces fonctions sont réservées aux experts comptables.

2. Dans les travaux préparatoires de la loi précitée (Doc. Chambre n° 552/1-82/83, p. 37), il était déjà reconnu que les liens entre la profession de réviseur d'entreprises et celle d'expert comptable sont extrêmement étroits, qu'il s'indique que ces deux professions ne soient pas séparées par des cloisons étanches et que l'une et l'autre de ces professions ont un rôle important à jouer et une synergie mutuelle à développer dans l'élaboration des normes de révision et dans l'étude des problèmes d'intérêt commun. La distinction entre ces professions se fait en termes de fonction et d'intensité relative de l'intérêt général ou des intérêts privés qui s'y rattachent et non sur la base d'une hiérarchie de compétence.

3. La loi du 21 février 1985 a expressément prévu que la fonction d'expert comptable peut être exercée soit dans les liens d'un contrat de travail ou d'une fonction rémunérée par les pouvoirs publics (experts comptables internes), soit à titre d'indépendant (experts comptables externes). La loi ne fait aucune distinction entre ces deux cadres juridiques d'exercice de la profession, ni sous l'angle des compétences, ni sous celui des aptitudes.

Une distinction a cependant été opérée par :

— l'inscription à un tableau distinct, destiné à l'information des tiers, des experts comptables qui, à titre principal ou à titre accessoire, exercent leurs activités en qualité d'indépendant (registre des experts comptables externes, article 79 et 80 de la loi);

— l'établissement d'incompatibilités pour les experts comptables externes, ainsi que d'un règlement de discipline (article 81 de la loi);

— l'octroi d'un monopole pour l'accomplissement de certaines activités aux experts comptables externes (article 82 de la loi).

L'article 82 dispose en effet que les experts comptables « inscrits au tableau des experts comptables externes », sont seuls habilités à exercer habituellement ou à offrir d'exercer les activités visées à l'article 78, §§ 1^{er} et 2, de la loi du 21 février 1985, ainsi que les missions visées à l'article 64, § 2, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (représentation de l'associé exerçant son droit de contrôle individuel).

— enerzijds, de functies waarvan de uitoefening wettelijk of reglementair is geregeld en die de bescherming van het algemeen belang tot doel hebben, welke functies aan de bedrijfsrevisoren zijn voorbehouden en,

— anderzijds, de functies van particulier belang die worden uitgeoefend in het kader van het administratief en boekhoudkundig beheer van ondernemingen, waarvoor de wetgever een statuut heeft willen invoeren dat de nodige waarborgen zou bieden inzake bekwaamheid van de betrokken beroepsbeoefenaars; deze functies zijn voorbehouden aan de accountants.

2. Bij de parlementaire voorbereiding van voornoemde wet (Stuk Kamer n° 552/1-82/83, blz. 37), was reeds uitdrukkelijk gesteld dat er nauwe banden bestaan tussen het beroep van bedrijfsrevisor en dat van accountant, dat beide beroepen beter niet resoluut van elkaar worden gescheiden en dat zowel het ene als het andere beroep een belangrijke rol te spelen hebben en in elkaars verlengde liggen als het erom gaat controlenormen uit te werken en problemen van gemeenschappelijk belang te bestuderen. Het onderscheid tussen beide beroepen wordt gemaakt op grond van de functie en de relatieve intensiteit van de eraan verbonden algemene of particuliere belangen, niet op grond van een bekwaamheidshiërarchie.

3. De wet van 21 februari 1985 heeft uitdrukkelijk bepaald dat de functie van accountant mag worden uitgeoefend hetzij in het kader van een arbeidsovereenkomst, of als een door de overheid bezoldigde functie (interne accountants), hetzij als zelfstandige (externe accountants). De wet maakt in rechte geen onderscheid tussen beide uitoefeningsvormen, zomin qua bevoegdheid, als qua bekwaamheid.

Niettemin werd een specifieke regeling ingevoerd voor volgende punten :

— de inschrijving op een afzonderlijke lijst die kan worden ingezien door derden, van accountants die hun werkzaamheden als zelfstandig hoofd- of bijberoep uitoefenen (register van de externe accountants, artikelen 75, 79 en 80 van de wet);

— de invoering van een onverenigbaarheidsregeling voor externe accountants en van een tuchtreglement (artikel 81 van de wet);

— de instelling van een monopolie voor de externe accountants voor bepaalde opdrachten (artikel 82 van de wet).

Artikel 82 bepaalt inderdaad dat enkel de personen die zijn ingeschreven in het register van externe accountants, gerechtigd zijn om geregeld de in artikel 78, 1° en 2°, van de wet van 21 februari 1985 bedoelde werkzaamheden evenals de opdrachten bedoeld in artikel 64, § 2, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (vertegenwoordiging van de vennoot voor de uitoefening van zijn individueel controlerecht) uit te voeren of zulks aan te bieden.

Le monopole de l'exercice des activités visées à l'article 78, §§ 1^{er} et 2, est partagé avec les réviseurs d'entreprises. Le monopole de représentation de l'associé exerçant sont droit de contrôle individuel est exclusif.

4. Depuis la loi du 21 février 1985, l'exercice de la profession de réviseur d'entreprises n'est plus attaché au statut social d'indépendant. La loi autorise maintenant un réviseur d'entreprises à s'engager dans les liens d'un contrat d'emploi envers un autre réviseur d'entreprises. Le cas échéant, cette qualité d'employé devra être mentionnée au tableau des membres (article 40 de la loi du 21 février 1985) qui insère un nouvel article 7bis dans la loi du 22 juillet 1953 créant l'Institut des Réviseurs d'Entreprises). Le réviseur — employé n'agit pas en son nom propre : il agit en qualité de salarié pour compte et sous l'autorité, la direction et la surveillance de son employeur. Lui-même ne pourra dès lors être nommé commissaire de société.

5. C'est en application de la réglementation attribuant un monopole d'expert comptable externe (d'où la formule « inscrit au tableau des experts comptables externes de l'Institut des Experts Comptables ») que dans la loi du 18 juillet 1991 modifiant les lois sur les sociétés commerciales coordonnées le 30 novembre 1935 dans le cadre de l'organisation transparente du marché des entreprises et des offres publiques d'acquisition, le législateur a énuméré de nouvelles compétences, partagées avec le réviseur d'entreprises, au profit de l'expert comptable externe et ce « afin d'obtenir une plus grande équivalence entre les missions qui sont confiées à un expert comptable » (Doc. Sénat n° 1107/3-90/91, p. 207).

A la lumière de la législation du 18 juillet 1991, l'on peut aujourd'hui s'interroger sur les raisons empêchant les experts comptables inscrits au tableau des experts comptables externes, de vérifier, en ce qui concerne les sociétés n'ayant pas de commissaire-réviseur, les apports en nature, les fusions ou les scissions, et d'évaluer les entreprises pour déterminer la contre-valeur des apports et ce à la lumière des premiers résultats positifs dans l'application de la loi du 18 juillet 1991 octroyant aux experts comptables externes les missions précitées.

La qualité des nombreux rapports que l'orateur a personnellement pu voir, établis par les experts comptables externes notamment et plus particulièrement dans le cadre de la transformation de la forme juridique de sociétés commerciales (articles 166 et 167 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales) est indéniable et d'un très haut niveau. Ceci est notamment dû à la très grande vigilance de l'Institut des Experts comptables qui a le souci de veiller à l'extrême qualification de ses membres.

Het monopolie voor de uitoefening van de in artikel 78, 1° en 2°, bedoelde werkzaamheden delen zij met de bedrijfsrevisoren. Het monopolie om de vennoot voor de uitoefening van zijn individueel controlerecht te vertegenwoordigen is hun exclusief toegevoegd.

4. Sinds de wet van 21 februari 1985 is de uitoefening van het beroep van bedrijfsrevisor niet langer gebonden aan het sociaal statuut van zelfstandige. De wet staat voortaan een bedrijfsrevisor toe om zich bij een andere bedrijfsrevisor als werknemer te verbinden door een arbeidsovereenkomst. In voorkomend geval moet zijn hoedanigheid als werknemer dan in de ledenlijst worden vermeld (artikel 40 van de wet van 21 februari 1985 dat een nieuw artikel 7bis invoegt in de wet van 22 juli 1953 houdende oprichting van een Instituut der Bedrijfsrevisoren). De revisor als werknemer treedt dan niet in eigen naam op : hij treedt op als loontrekkende voor rekening, op gezag, onder de leiding en het toezicht van zijn werkgever. Hijzelf kan dus niet worden aangesteld als vennootschapscommissaris.

5. In het kader van de tenuitvoerlegging van de reglementering die een monopolie verleent aan de externe accountant (vandaar de formule « ingeschreven in het register van de externe accountants bij het Instituut der Accountants ») heeft de wetgever in de wet van 18 juli 1991 « tot wijziging van de wetten betreffende de handelsvennootschappen gecoördineerd op 30 november 1935 in het kader van een doorzichtige organisatie van de markt van de ondernemingen en van de openbare overnameaanbiedingen », voor de externe accountants een aantal nieuwe bevoegdheden ingeschreven die zij delen met de bedrijfsrevisoren, « om een grotere gelijkheid te bereiken tussen de taken die aan de bedrijfsrevisor worden opgedragen en die welke aan de accountant worden opgedragen » (Stuk Senaat n° 1107/3-90/91, blz. 207).

Te oordelen naar de eerste positieve resultaten met de toepassing van de wetgeving van 18 juli 1991 kan men zich thans afvragen waarom eigenlijk de accountants die zijn ingeschreven in het register van externe accountants, voor vennootschappen zonder commissaris-revisor niet zouden kunnen instaan voor de controle op de inbrengen in natura, de fusies of de splitsingen, alsook voor de waardering van ondernemingen om de tegenwaarde vast te stellen van de inbrengen, welke opdrachten door voornoemde wet aan de externe accountants werden toegewezen.

De vele verslagen die spreker al heeft kunnen inkijken en die werden opgesteld door externe accountants, inzonderheid in het kader van de omzetting van handelsvennootschappen (artikelen 166 en 167 van de vennootschapswet) getuigen van een onberispelijke kwaliteit en van een bijzonder hoog niveau. Daar zit de bijzonder grote waakzaamheid van het Instituut der Accountants ongetwijfeld voor iets tussen, een Instituut dat overigens zorgvuldig waakt over de doorgedreven kwalificatie van zijn leden.

6. La question centrale est dès lors de savoir s'il ne faut pas aujourd'hui s'orienter vers une réforme de la loi de 1985 et ce dans une perspective globale intégrant notamment le contexte européen et international, le fait que l'Institut des Experts comptables comprend des experts comptables internes et des experts comptables externes et entend ne pas se départir de cette dualité et que le groupement dans un même ordre pose des problèmes en matière d'incompatibilité, d'association et d'exercice d'activités dans les domaines adjacents ou connexes.

7. Dans le cadre du Conseil supérieur du Revisor d'Entreprises, il conviendrait sans doute aussi de clarifier le rôle des reviseurs, leur déontologie, la surveillance du mode d'exercice de leur mission, etc.

8. Il paraît infiniment souhaitable à l'orateur de recommander à la Chambre des représentants d'aborder la réforme de la loi de 1985 dans sa globalité et dans sa cohérence et d'éviter des prises de position ou des décisions ponctuelles qui ne pourraient que rendre plus difficile une réforme souhaitée de la loi de 1985.

L'orateur termine en soulignant le caractère délicat de son audition dans la mesure où en sa qualité de président de la Commission bancaire et financière, il se doit de signaler que la Commission n'a pas de compétence légale en la matière mais qu'il a entendu ne pas se soustraire à la convocation qui lui a été adressée dans la mesure où notamment dans l'exercice d'autres missions qui lui ont été confiées, il songe plus particulièrement à la présidence de la Commission d'agrération des entrepreneurs, il a pu, là aussi, apprécier la très haute tenue des rapports établis par les experts comptables externes appelés, comme on le sait, dans le cadre de la loi du 20 mars 1991 et des arrêtés d'exécution des 26 et 27 septembre 1991, à exercer diverses missions délicates qui, jusqu'avant la réforme de 1991, étaient du ressort exclusif des reviseurs d'entreprises.

3. Echange de vues

A quels experts doivent être confiées les missions spéciales de contrôle prévues par la législation en cas de fusions et de scissions ?

La question essentielle qui se dégage des exposés des experts est de savoir s'il est exact que l'expert comptable est plus attaché aux intérêts de son client, alors que le reviseur agit plutôt dans l'intérêt général, et, quels sont exactement, dans le cadre du projet de loi à l'examen, les intérêts en jeu en cas de fusions et de scissions.

Le rapport de contrôle prévu à l'article 174/3, § 2, du projet à l'examen s'adresse-t-il aussi aux personnes extérieures à la société impliquée dans la fusion ou toute la procédure de fusion doit-elle plutôt être considérée comme une question interne, qui n'intéresse que la société et ses actionnaires ?

6. De kernvraag is dan ook of de tijd niet rijp is om een hervorming van de wet van 1985 te overwegen, weliswaar in een ruimer perspectief, met een Europese en een internationale dimensie waarbij ook rekening wordt gehouden met het feit dat het Instituut der Accountants zowel interne als externe accountants telt en deze dualiteit wenst te handhaven als ook met de problemen die deze groepering binnen een zelfde orde doet rijzen inzake onverenigbaarheid, associatie en uitoefening van de werkzaamheden in nevensectoren of verwante gebieden.

7. In het kader van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat zou het wellicht ook nuttig zijn de rol van de revisoren, hun beroepsethiek, het toezicht op de wijze waarop zij hun opdracht uitvoeren enz., nader toe te lichten.

8. Het lijkt spreker uiterst wenselijk er bij de Kamer van Volksvertegenwoordigers op aan te sturen een begin te maken met de hervorming van de wet van 1985 in haar geheel en van alle deelaspecten en daarbij al te enge stellingnamen of beslissingen te vermijden die de gewenste hervorming alleen maar zouden bemoeilijken.

Tot slot wenst spreker de aandacht te vestigen op het uiterst delicate aspect van zijn uiteenzetting. Als voorzitter van de Commissie voor het Bank- en Financieelwezen moet hij er immers op wijzen dat de Commissie ter zake geen enkele wettelijke bevoegdheid heeft. Toch heeft hij de uitnodiging aanvaard, onder meer omdat hij in het kader van andere opdrachten die hem zijn toevertrouwd — zoals het voorzitterschap van de Commissie voor de Erkenning van Aannemers — zelf heeft kunnen vaststellen hoe onberispelijk de kwaliteit is van de verslaggeving door de externe accountants, aan wie, zoals bekend, in het kader van de wet van 20 maart 1991 en van de uitvoeringsbesluiten van 26 en 27 september 1991, een aantal delicate opdrachten werden toevertrouwd die voorheen exclusief aan de bedrijfsrevisoren waren voorbehouden.

3. Gedachtenwisseling

Aan welke deskundigen moeten de bijzondere controleopdrachten waarin de wetgeving inzake fusies en splitsingen voorziet worden toevertrouwd ?

De kernvraag die uit de uiteenzettingen van de deskundigen naar voren is gekomen is de volgende : is het inderdaad zo dat de accountant meer de belangen van zijn cliënt te behartigen heeft, terwijl de revisor eerder optreedt in het algemeen belang, en, binnen het kader van dit wetsontwerp, welke belangen staan nu precies bij fusies en splitsingen op het spel ?

Richt het controleverslag, bedoeld in artikel 174/3, § 2, van dit wetsontwerp, zich ook tot derden buiten de bij de fusie betrokken vennootschap of moet de hele fusieprocedure veeleer worden beschouwd als een interne aangelegenheid die alleen de vennootschap en haar aandeelhouders aanbelangt ?

Un membre demande à cet égard si ce rapport n'est pas établi uniquement pour l'assemblée générale qui doit se prononcer sur la fusion. Ce rapport de contrôle ne peut en effet être consulté par le public et d'autres garanties sont prévues pour les créanciers.

On peut se demander à cet égard s'il faut rechercher, à l'heure actuelle, une solution globale au problème des missions des réviseurs d'entreprises et des experts comptables. Ou la commission peut-elle se contenter de faire un choix limité dans le cadre du projet à l'examen et espérer que sa décision sera conciliable avec l'évolution future ?

Plusieurs membres invitent les experts concernés à faire assez rapidement des suggestions au législateur concernant le cadre légal dans lequel les différentes missions spéciales de contrôle pourraient être accomplies de manière optimale.

M. Vanistendael rappelle qu'il faut maintenir une distinction fonctionnelle entre la profession de réviseur d'entreprise et celle d'expert comptable et souligne à nouveau que l'intérêt général commande le maintien d'une fonction entourée de toutes les garanties requises en matière de déontologie.

Les milieux syndicaux craignent par exemple qu'au cas où le réviseur d'entreprises agirait également en tant que conseiller de l'entreprise, il s'identifierait à l'entreprise au point de ne plus posséder l'indépendance nécessaire pour pouvoir encore s'acquitter de sa mission de certification à l'égard du conseil d'entreprise.

L'intervenant estime que l'établissement d'un rapport de fusion constitue une intervention du réviseur dans une procédure privée au profit de l'intérêt général.

Cette intervention revêt une grande importance du fait que les actionnaires, les créanciers et les travailleurs ont tous intérêt à ce que les chiffres soient exacts, afin de pouvoir tirer les conclusions qui s'imposent.

L'intervenant propose à la Commission de réserver sa décision sur ce point et se déclare disposé à collaborer, le cas échéant, à l'élaboration d'une solution quant au fond.

Sans se prononcer sur le fond de la question, *M. Geens* met une nouvelle fois en garde contre toute précipitation. Il fait notamment observer que les apports en nature, par exemple, ne font actuellement l'objet d'aucun contrôle de la part des experts comptables, lesquels se verraient toutefois confier désormais des missions de contrôle en cas de fusion de petites sociétés.

On perd toutefois de vue en l'occurrence qu'il existe aussi une fusion qui n'est pas réglée par le droit et qui implique un apport en nature sans qu'il y ait eu une décision de fusion. Est-il concevable que l'expert comptable puisse intervenir dans le premier cas et non dans le second ?

Il y a là un genre de discordance qu'il convient d'éviter.

In dat verband vraagt *een lid* zich af of dat verslag niet enkel en alleen wordt opgesteld ten behoeve van de algemene vergadering die zich over de fusie moet uitspreken. Tenslotte wordt het controleverslag niet ter inzage van het publiek gelegd en is er ten aanzien van de schuldeisers in andere waarborgen voorzien.

Daarbij rijst de vraag of thans een oplossing ten gronde over het geheel van de opdrachten van bedrijfsrevisoren en accountants moet worden nagestreefd. Of kan de commissie in het kader van dit wetsontwerp een beperkte keuze maken en hopen dat haar beslissing met de toekomstige ontwikkelingen verenigbaar zal zijn ?

Verscheidene leden nodigen alleszins de betrokkenen deskundigen uit om de wetgever op korte termijn een aantal suggesties te doen over het wettelijk kader waarbinnen de diverse bijzondere controleopdrachten optimaal kunnen worden vervuld.

De heer Vanistendael herhaalt zijn standpunt met betrekking tot de functionele scheidingslijn die tussen het beroep van revisor en van accountant te trekken is en onderstreept nogmaals dat met het oog op het algemeen belang het behoud van een functie die met de nodige waarborgen inzake deontologie is omgeven, onontbeerlijk is.

In vakbondskringen bijvoorbeeld bestaat de vrees dat wanneer de bedrijfsrevisor zich ook als raadgever van de onderneming zou opstellen, hij zich zodanig met het bedrijf zou identificeren, dat hij niet meer voldoende onafhankelijk zou zijn om nog aan certificering ten behoeve van de ondernemingsraad te kunnen doen.

Bij het opstellen van een fusieverslag gaat het volgens spreker om een ingrijpen van de revisor in een privé-procedure ten bate van het openbaar belang.

Dat ingrijpen is uitermate belangrijk omdat zowel de aandeelhouders, de schuldeisers als de werknemers er belang bij hebben dat de cijfers kloppen, zodat zij er de gepaste conclusies uit kunnen trekken.

Spreker stelt de Commissie voor om nu geen beslissing ad hoc te nemen en verklaart zich bereid desgewenst aan de uitwerking van een oplossing ten gronde mee te werken.

Zonder zich over de grond van de zaak uit te spreken, waarschuwt *de heer Geens* nogmaals voor overhaasting. Op dit ogenblik worden inbrengen in natura niet gecontroleerd door accountants, maar men zou nu bij fusies van kleine vennootschappen wel controletaken aan accountants toevertrouwen.

Daarbij verliest men echter uit het oog dat er ook een niet-juridisch geregelde fusie bestaat, waarbij zonder fusiebesluit, een inbreng in natura wordt gedaan. Kan men zich voorstellen dat de accountant in het ene geval wel mag optreden, maar in het andere geval niet ?

Dat is het soort van tegenstrijdigheden dat moet worden vermeden.

M. Duplat renvoie à son exposé. Il estime qu'il faut prendre tout le temps nécessaire pour procéder à la réforme fondamentale de la loi de 1985, ce qui ne doit pas pour autant empêcher le législateur d'appliquer ses décisions de juillet 1991 aux opérations de fusion et scission, dans les sociétés qui n'ont pas de commissaire-reviseur, d'autant plus que ce régime donne satisfaction dans la pratique et qu'il s'inscrit dans l'évolution au niveau européen.

L'évolution dans la perspective européenne

Un membre demande aux experts de commenter l'évolution sur le plan européen.

M. Vanistendael conseille de ne pas attendre les décisions de la Commission européenne. Il existe au sein de la Communauté européenne d'énormes différences en ce qui concerne l'organisation des diverses professions concernées et la Commission européenne semble ne pas vouloir faire office d'arbitre dans cette matière. A l'ouverture des frontières, les professions soumises aux règles déontologiques les plus laxistes pourraient dès lors bien évincer celles qui auront établi les règles déontologiques les plus strictes. Le législateur belge serait donc bien inspiré d'élaborer une réglementation propre.

M. Duplat estime que les directives de la Communauté européenne ont été parfaitement traduites dans la loi de 1985. L'évolution chez nos voisins, en particulier en France et aux Pays-Bas, permet de supposer que la Belgique va elle aussi s'orienter vers l'organisation d'un institut unique des réviseurs d'entreprises et des experts comptables qui comportera une section spécialisée en matière de certification.

Déontologie

Un membre demande quel est le fondement légal des différentes règles déontologiques.

En ce qui concerne les différences au niveau de la déontologie, *M. Geens* déclare que lorsqu'il a accordé le monopole des missions de contrôle aux réviseurs en 1985, le législateur a prévu plus d'incompatibilités et de règles déontologiques pour les titulaires de cette profession que pour les experts comptables.

Si l'on décidait à présent de confier aussi certaines tâches de contrôle aux experts comptables, il faudrait également soumettre ces derniers aux mêmes règles strictes en matière de déontologie. Le Conseil supérieur du Revisorat d'Entreprises devrait alors au moins pouvoir émettre un avis sur tout projet de règlement déontologique proposé par l'Institut des Experts comptables. L'uniformité des règles est en effet aussi importante que celle de la jurisprudence.

M. Eeckhout partage ce point de vue et déclare que le code de conduite est primordial.

De heer Duplat verwijst naar zijn uiteenzetting. Hij pleit ervoor om zich de nodige tijd te gunnen voor een grondige hervorming van de wet van 1985. Dat hoeft de wetgever echter niet te beletten om zijn beslissingen van juli 1991 door te trekken naar de fusie- en splitsingsverrichtingen in ondernemingen waar er geen commissaris-revisor is, te meer daar deze regeling in de praktijk voldoening schenkt en past in de evolutie op Europees vlak.

De ontwikkelingen in Europees perspectief

Een lid vraagt de deskundigen om toelichting bij de ontwikkelingen op Europees vlak.

De heer Vanistendael raadt aan om niet te wachten op de beslissingen van de Europese Commissie. Er bestaan binnen de Europese Gemeenschap zeer grote verschillen inzake de organisatie van de diverse in aanmerking komende beroepen en de Europese Commissie lijkt in deze aangelegenheid niet te willen arbitrerende. Het gevaar is niet denkbeeldig dat bij het openstellen van de grenzen de beroepen met de zwakste deontologie die beroepen met de strengste deontologie uit de markt zullen verdrijven. De Belgische wetgever doet er dan ook goed aan een eigen regeling uit te werken.

De heer Duplat is van oordeel dat de richtlijnen van de Europese Gemeenschap in de wet van 1985 perfect werden vertolkt. De ontwikkelingen in de ons omringende landen, in het bijzonder in Frankrijk en Nederland, geven echter ook duidelijk aan dat ook België in de richting van één instituut voor revisoren en accountants zal evolueren, waarbinnen dan een specialisatie inzake certificering zal bestaan.

Deontologie

Een lid wenst van de deskundigen te vernemen wat de wettelijke basis is voor de verschillende deontologische regelingen.

In verband met de deontologische verschillen verklaart *de heer Geens* dat de wetgever in 1985, toen de revisor voor hem nog de enige controlerend deskundige was, ten aanzien van dit beroep meer onverenigbaarheden en deontologische bepalingen in de wet heeft opgenomen dan ten aanzien van dat van accountant.

Wanneer men vandaag een aantal controletaken ook aan accountants toevertrouwt, dan zou men dezelfde stricte regels ook op hen van toepassing moeten maken. De Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat zal dan ook op zijn minst een advies moeten kunnen uitbrengen over elk ontwerp van reglement van plichtenleer dat door het Instituut der Accountants wordt voorgesteld. Eenvormigheid van regels is immers zeker zo belangrijk als eenvormigheid van rechtspraak.

De heer Eeckhout treedt deze stelling bij en beklemtoont dat de gedragscode op de eerste plaats komt.

La menace d'une procédure disciplinaire ne constitue qu'un complément nécessaire en la matière.

M. Vande Lanotte fait observer que l'arrêté royal approuvant le code de déontologie de l'Institut des experts comptables n'a pas encore été pris. L'intervenant fait en outre observer que l'Institut des Experts comptables ne voit aucune objection à être soumis au contrôle du Conseil supérieur du Revisorat d'Entreprises, bien au contraire; cela contribuerait en effet à l'uniformisation de la déontologie, des procédures disciplinaires et des normes de contrôle.

L'indépendance du reviseur d'entreprises

Un membre insiste auprès du président de l'Institut des Reviseurs d'Entreprises pour qu'une action plus énergique soit menée en vue de préserver l'indépendance des reviseurs d'entreprises. Le même membre demande si les grands bureaux de reviseurs ne sont pas surreprésentés au sein de l'Institut.

M. Eeckhout répond que les problèmes d'indépendance concernent tous les professionnels même s'ils sont plus souvent discutés dans le contexte des grands bureaux de reviseurs et d'experts comptables. Une augmentation de la taille de ces bureaux est toutefois inévitable, du moins si les bureaux belges de reviseurs souhaitent rester compétitifs sur le marché européen. Il existe d'ailleurs aussi des équipes multiprofessionnelles chez nos voisins.

Il faut par ailleurs se garder d'une conception trop formaliste de l'indépendance. Il s'agit en fin de compte surtout d'avoir une juste conception des choses.

Le travail en équipes multiprofessionnelles présente même un avantage supplémentaire : il réunit divers spécialistes qui peuvent profiter de leurs connaissances réciproques.

En ce qui concerne la composition du comité exécutif de l'Institut, l'intervenant précise que l'on se tourne également vers les représentants des petits et moyens bureaux, mais que l'essentiel est de trouver des personnes disposées à consacrer du temps et de l'énergie à ces fonctions.

Le même membre demande s'il est sain de lier la cotisation destinée à financer le fonctionnement de l'Institut au chiffre d'affaires de la société. Cette formule n'accorde-t-elle pas une influence démesurée aux grands bureaux ?

M. Eeckhout répond que cette formule lui paraît être le mécanisme de financement le plus équitable. Si l'on veut disposer de personnel compétent et assurer une formation convenable, il faut à tout le moins pouvoir disposer des moyens nécessaires.

L'indépendance de l'expert comptable

Un membre demande combien d'experts comptables ont obtenu de leur Institut l'autorisation de

De dreiging met een tuchtrechtelijke procedure is slechts de noodzakelijke aanvulling daarop.

De heer Vande Lanotte merkt op dat het koninklijk besluit ter bekrachtiging van de plichtenleer van het Instituut der Accountants nog niet is genomen. Voorts onderstreept spreker dat het Instituut der Accountants er niet het minste bezwaar tegen heeft om onder de controle van de Hoge Raad van het Bedrijfsrevisoraat te vallen, wel integendeel. Dat kan inderdaad de eenvormigheid van de deontologie, de tuchtprocedures en de controlenormen alleen maar ten goede komen.

De onafhankelijkheid van de bedrijfsrevisor

Een lid dringt er bij de voorzitter van het Instituut der Bedrijfsrevisoren op aan dat krachtadiger zou worden opgetreden om de onafhankelijkheid van de revisoren te vrijwaren. Hetzelfde lid vraagt zich ook af of de grote revisorenkantoren binnen het Instituut niet oververtegenwoordigd zijn.

De heer Eeckhout antwoordt daarop dat de problemen inzake onafhankelijkheid alle beroepsbeoefenaars aanbelangen, ook al worden zij meer besproken in het kader van de grote kantoren, zowel kantoren van revisoren als accountantskantoren. Schaalvergroting is evenwel onvermijdelijk, tenminste als de Belgische revisorenkantoren hun concurrentiepositie op de Europese markt willen behouden. In de ons omringende landen bestaan er immers ook multiprofessioneel samengestelde equipes.

Men mag het begrip onafhankelijkheid overigens niet te formalistisch opvatten. Het gaat uiteindelijk vooral om een correcte ingesteldheid.

Het werken in multiprofessioneel verband heeft zelfs nog een bijkomend voordeel : diverse specialisten worden samengebracht en kunnen elkaars kennis benutten.

Wat de samenstelling van het uitvoerend comité van het Instituut betreft, verduidelijkt spreker dat ook vertegenwoordigers van de middelgrote en kleine kantoren worden aangezocht, maar dat het er vooral op aan komt bestuursleden te vinden die bereid zijn om tijd en energie in die functies te willen investeren.

Hetzelfde lid stelt ook de vraag of het hanteren van het omzetcijfer van de vennootschap als berekeningsbasis voor de bijdrage aan de werking van het Instituut wel gezond is. Is de invloed van de grote kantoren op die manier niet overdreven groot ?

De heer Eeckhout repliceert dat dit hem het meest billijke financieringsmechanisme lijkt. Wil men over deskundig personeel beschikken en zorgen voor een degelijke vorming, dan moeten daar alleszins de nodige middelen voor worden verzameld.

De onafhankelijkheid van de accountant

Een lid wenst te vernemen hoeveel accountants van hun Instituut een machtiging hebben gekregen

devenir administrateur d'une société et dans quels cas une telle autorisation est accordée.

M. Vande Lanotte répond que l'Institut a accordé 142 autorisations. Dans de nombreux cas, il s'agit de sociétés gérant un patrimoine familial. L'autorisation ne peut être obtenue qu'après que des informations ont été fournies concernant l'administration et les activités de la société en question.

En ce qui concerne l'indépendance des experts comptables, *M. Krockaert* précise encore qu'il est souhaitable, selon l'Institut, qu'un expert comptable externe qui intervient dans une société dans le cadre d'une mission spéciale, n'ait assumé aucune fonction dans cette société au cours des deux années qui précèdent et qu'il n'en assume aucune pendant les deux années qui suivent son intervention.

Les commissions disciplinaires

Un membre demande combien de sanctions ont été infligées depuis l'entrée en vigueur de la loi du 21 février 1985.

M. Van Oostveldt répond que pour les reviseurs, la commission disciplinaire a été saisie de 59 cas au cours de la période 1957-1988 et qu'elle a prononcé 2 radiations et 10 suspensions. Au cours des années 1989-1991, il y a eu 53 cas, ayant donné lieu à 5 radiations et 11 suspensions; depuis 1991 enfin, 11 cas ont été soumis à la commission disciplinaire, qui ne s'est pas encore prononcée à ce sujet.

M. Van Oostveldt fait observer incidemment que l'identité des reviseurs sanctionnés ne peut être révélée. La sanction ne peut même pas être communiquée au plaignant. Le législateur belge considère en effet que la communication de la sanction constitue une peine supplémentaire.

M. Krockaert précise, au nom de l'Institut des Experts comptables, que 63 radiations pour violation des règles déontologiques ont été prononcées au cours des trois dernières années.

L'orateur signale d'ailleurs qu'il existe, au sein de l'Institut, une commission confraternelle chargée d'examiner les rapports établis dans le cadre des missions spéciales qui sont également confiées aux experts comptables externes depuis l'entrée en vigueur de la loi du 18 juillet 1991.

Un autre membre revient au problème des doubles sanctions. Celles-ci ne peuvent-elles être évitées qu'en réservant les missions de contrôle à une seule catégorie professionnelle et en ne maintenant qu'un seul institut ou y a-t-il d'autres solutions ?

M. Vande Lanotte précise qu'il existe, à l'heure actuelle, deux commissions disciplinaires, une pour les experts comptables et une pour les reviseurs, composées chacune de deux représentants de la profession et d'un magistrat, lequel siège dans les deux commissions. La création d'une chambre spéciale, qui serait composée d'un expert comptable, d'un reviseur et d'un magistrat et qui siégerait chaque fois

om bestuurder van een vennootschap te worden en in welke gevallen een dergelijke machtiging wordt verleend.

De heer Vande Lanotte antwoordt dat het Instituut 142 machtigingen heeft verleend. In vele gevallen gaat het om vennootschappen die een familiaal patrimonium beheren. Een machtiging kan pas worden verkregen nadat inlichtingen zijn verstrekt omtrent het bestuur van de vennootschap in kwestie en haar activiteiten.

Met betrekking tot de onafhankelijkheid van de accountants geeft *de heer Krockaert* voorts nog als wens van het Instituut te kennen dat een extern accountant telkens wanneer hij in een vennootschap optreedt in het kader van een bijzondere opdracht, hij tijdens de twee jaren die daaraan voorafgaan en de twee jaren die daarop volgen geen enkele functie bij die vennootschap zou vervullen.

De tuchtcommissies

Een lid vraagt hoeveel sancties sedert de inwerkingtreding van de wet van 21 februari 1985 werden getroffen.

Bij de revisoren zijn er, aldus *de heer Van Oostveldt*, in de periode 1957-1988, 59 gevallen voor de tuchtcommissie gebracht, die aanleiding hebben gegeven tot 2 schrappingen en 10 schorsingen. Tijdens de jaren 1989-1991 waren er 53 gevallen, en ten gevolge daarvan 5 schrappingen en 11 schorsingen; sedert 1991 ten slotte werden 11 gevallen aanhangig gemaakt waarover nog geen uitspraak werd gedaan.

Terloops merkt *de heer Van Oostveldt* op dat de identiteit van de gesanctioneerden niet openbaar mag worden gemaakt. De sanctie kan zelfs niet aan de klager worden meegedeeld. De bekendmaking van de sanctie wordt door de Belgische wetgever immers als een bijkomende straf beschouwd.

De heer Krockaert voegt daar voor het Instituut der Accountants aan toe dat de jongste drie jaar 63 schrappingen wegens schending van de deontologische regels werden uitgesproken.

Overigens wijst spreker op het bestaan binnen het Instituut van een confraternale commissie belast met het onderzoek van de verslagen opgesteld in het kader van de bijzondere opdrachten die sedert de wet van 18 juli 1991 ook aan de externe accountants werden toevertrouwd.

Een ander lid gaat dieper in op het probleem van de dubbele sancties. Kunnen die alleen worden vermeden door het behoud van slechts één beroepscategorie belast met controletaken en één instituut of zijn er ander oplossingen ?

De heer Vande Lanotte verduidelijkt dat er op dit ogenblik twee tuchtcommissies bestaan, een voor accountants en een voor revisoren, die elk zijn samengesteld uit twee vertegenwoordigers van het beroep en een magistraat, die in beide gevallen dezelfde is. Een oplossing voor het probleem van de dubbele sancties zou erin kunnen bestaan dat een bijzondere kamer zetelt telkens wanneer de beklaagde het dub-

que le prévenu aurait la double qualité, pourrait constituer une solution au problème des doubles sanctions.

Concentration de différentes activités au sein d'une société

Un membre aborde le problème de la concentration d'activités de natures diverses (comptabilité, expertise comptable, révisorat, conseils fiscaux, etc.) au sein d'une seule et même société.

L'intervenant insiste pour que l'on remédie à certaines anomalies qui sont apparues à cet égard, et ce par l'élaboration de règles applicables tant aux bureaux belges qu'aux bureaux étrangers.

M. Van Oostveldt fait observer qu'un conseil d'entreprise, par exemple, peut vérifier, sur la base de la dénomination commune sous laquelle différentes activités sont exercées, si le réviseur exerce des activités professionnelles en dehors de ses missions de contrôle.

M. Duplat partage les préoccupations de l'intervenant. Il souligne l'existence de certaines interférences entre les activités de sociétés qui, bien que juridiquement indépendantes, ont manifestement des intérêts communs.

L'intervenant a d'ailleurs dénoncé certaines situations inadmissibles à l'Institut des Réviseurs d'Entreprises et à l'Institut des Experts comptables. C'est ainsi qu'il n'est pas rare que lors d'une restructuration d'une entreprise moyenne, une expertise comptable soit réalisée par une société qui a des liens avec le réviseur qui devra être désigné après la restructuration par l'entreprise, qui n'est désormais plus une entreprise moyenne, et que les honoraires de ce réviseur soient fixés à l'occasion même de la restructuration.

Ce type de problème pourra toutefois être réglé au sein de l'Institut des Réviseurs d'Entreprises, qui aura éventuellement recueilli l'avis du Conseil du Révisorat d'Entreprises.

Concentration de mandats

Un membre demande aux représentants de l'Institut des Réviseurs d'Entreprises combien de mandats les dix principaux réviseurs exercent à l'heure actuelle dans notre pays.

Combien de réviseurs exercent leur profession dans les liens d'un contrat de travail et combien en tant qu'indépendant ?

En ce qui concerne la répartition des mandats, M. Van Oostveldt répond que les mandats de commissaire-réviseur représentent 63 % des honoraires perçus par les cabinets en 1990. Les autres missions légales, apports en nature, etc. représentent 19 %. La répartition des réviseurs entre les bureaux se présente comme suit : il y a en Belgique environ dix bureaux comptant chacun plus de dix réviseurs. Les six plus grands bureaux occupent 302 réviseurs sur

bel lidmaatschap heeft. Daarin zouden een accountant, een revisor en een magistraat zitting hebben.

Concentratie van verschillende activiteiten binnen een vennootschapsverband

Een lid brengt de concentratie van verschillende activiteiten van diverse aard (boekhouding, accountancy, revisoraat, fiscale raadgeving, enz.) binnen een zelfde vennootschapsverband ter sprake.

Spreker dringt erop aan dat bepaalde scheefgegroeide situaties zouden worden rechtgetrokken. Deze regeling moet zowel voor Belgische als voor internationale kantoren gelden.

De heer Van Oostveldt wijst erop dat bijvoorbeeld een ondernemingsraad via de gemeenschappelijke naam waaronder verschillende activiteiten worden uitgeoefend kan nagaan of de revisor naast controle-taken nog andere beroepsactiviteiten heeft.

De heer Duplat deelt de bezorgdheid van het lid. Spreker wijst op het bestaan van een aantal interferenties tussen activiteiten van vennootschappen die juridisch misschien wel onafhankelijk zijn, maar die duidelijk gemeenschappelijke belangen hebben.

Spreker heeft in dat verband het bestaan van een aantal onaanvaardbare toestanden aan het Instituut der Bedrijfsrevisoren en aan het Instituut der Accountants gesignaleerd. Zo gebeurt het bijvoorbeeld dat bij de herstructurering van een middelgrote onderneming, een accountantsonderzoek wordt uitgevoerd door een vennootschap die bindingen heeft met de revisor die na de herstructurering door die onderneming, die nu niet langer een middelgrote onderneming is, zal moeten worden aangewezen en dat de kosten van die revisor ter gelegenheid van de herstructurering reeds wordt vastgesteld.

Dergelijke problemen kunnen evenwel binnen het Instituut der Bedrijfsrevisoren worden geregeld, eventueel na een advies van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat.

Concentratie van mandaten

Een lid wenst van de vertegenwoordigers van het Instituut der Bedrijfsrevisoren te vernemen hoeveel mandaten op dit ogenblik in ons land vervuld worden door de tien belangrijkste revisoren.

Hoeveel revisoren oefenen hun beroep uit in dienstverband en hoeveel als zelfstandige ?

Wat de verdeling van de mandaten betreft, antwoordt de heer Van Oostveldt dat de mandaten van commissaris-revisor 63 % vertegenwoordigen van de honoraria die de bedrijfsrevisoren in 1990 hebben ontvangen. De overige wettelijke opdrachten, inbrengen in natura, enz., vertegenwoordigen 19 %. De verdeling van de revisoren over de kantoren is als volgt : Er zijn ongeveer tien kantoren in België met meer dan tien revisoren. De zes grootste kantoren

un total de 852 exerçant en leur nom personnel ou comme représentant de la société de réviseurs dont ils sont associés, 5 096 mandats de commissaire sur un total de 15 430. Parmi ces réviseurs, il y a aussi bien des employés que des indépendants.

L'orateur fait toutefois observer qu'il ne faut pas s'arrêter au nombre de mandats. Dans une grande entreprise, une prestation comme le contrôle du compte annuel, qui doit être fournie dans un temps très court, nécessite 2 000 heures-homme. Dans une petite entreprise, la même prestation peut être limitée à 40 heures-homme. Les réviseurs travaillant dans des bureaux ne comptant pratiquement qu'une seule personne exercent généralement de nombreux mandats dans plusieurs petites entreprises. Il faut aussi tenir compte de l'existence d'associations de réviseurs. La plus grande compte plus de nonante-huit réviseurs, employés et associés. Les mandats de ces associations sont exercés au nom de la société par des représentants, ce qui peut expliquer les malentendus concernant la concentration excessive de mandats.

Responsabilité professionnelle

Un membre demande s'il existe des différences entre les réviseurs d'entreprises et les experts comptables en ce qui concerne la responsabilité professionnelle.

M. Van Oostveldt répond que la responsabilité du réviseur d'entreprise et de sa société est illimitée alors que, lorsqu'un expert comptable effectue une mission légale pour le compte de sa société, seule la responsabilité de cette dernière est illimitée. Cette différence est due à une lacune de la législation.

M. Vande Lanotte ne nie pas cette différence, mais fait observer que l'expert comptable risque en fait plus que le réviseur d'entreprises d'être attaqué pour faute professionnelle. Il répond en effet de toutes les conséquences, y compris les plus extrêmes de ses avis, alors que le réviseur ne répond que d'une certification consciencieuse *a posteriori*.

Rétribution des réviseurs d'entreprises et des experts comptables

Répondant à la question d'un membre concernant le coût d'une prestation fournie par un réviseur ou un expert comptable dans le cadre, par exemple, d'une fusion ou d'une scission, *M. Eeckhout* précise que la rétribution est déterminée par le marché et dépend évidemment de la qualité de la prestation. La rétribution demandée pour l'exercice d'un mandat légal de commissaire-réviseur doit de toute manière être soumise à l'approbation de l'assemblée générale de la société.

Un autre membre fait observer que la rétribution devrait être réglée par la déontologie.

vertegenwoordigen 302 revisoren op een totaal van 852, met 5 096 mandaten van commissaris, uitgeoefend in eigen naam of in naam van de revisorenvennootschap waaraan ze verbonden zijn, op een totaal van 15 430. Onder die revisoren zijn er zowel bedienden als zelfstandigen.

Spreker merkt evenwel op dat men zich niet mag blindstaren op het aantal mandaten. In een grote onderneming vergt een prestatie zoals de controle van de jaarrekening, die op zeer korte termijn moet worden geleverd, 2 000 manuren; in een kleine onderneming kan die prestatie beperkt zijn tot 40 manuren. Vaak hebben revisoren die bijna in eenmanskantoren werken heel wat mandaten in vele kleine ondernemingen. Men dient ook rekening te houden met het bestaan van revisorenmaatschappen. De grootste maatschap telt meer dan achtennegentig revisoren, bedienden en vennoten samen. De mandaten van deze maatschappen worden in naam van de vennootschap uitgeoefend door vertegenwoordigers, wat het misverstand omtrent een te hoge concentratie van mandaten kan verklaren.

Beroepsaansprakelijkheid

Een lid wenst te vernemen welke verschillen er tussen de revisor en de accountant bestaan inzake aansprakelijkheid voor hun beroepshandelingen.

De heer Van Oostveldt antwoordt dat de bedrijfsrevisor en zijn vennootschap onbeperkt aansprakelijk zijn. Wanneer daarentegen een accountant een wettelijke opdracht in naam van zijn vennootschap vervult, dan is alleen die vennootschap onbeperkt aansprakelijk. Dat verschil vloeit voort uit een lacune in de wetgeving.

De heer Vande Lanotte ontkent niet dat dit verschil bestaat maar wijst er toch op dat de accountant in feite een groter risico loopt dan de bedrijfsrevisor om wegens een beroepsfout te worden aangesproken. Hij is immers aansprakelijk voor alle, ook de meest verstrekende gevolgen van zijn adviezen, terwijl de revisor slechts instaat voor een zorgvuldige certificering achteraf.

De bezoldiging van de bedrijfsrevisoren en accountants

Op vraag van *een lid* naar de kostprijs per prestatie die door een revisor of een accountant zou worden geleverd naar aanleiding van bijvoorbeeld een fusie of een splitsing, antwoordt *de heer Eeckhout* dat de bezoldigingen worden bepaald door de markt en uiteraard afhankelijk zijn van de kwaliteit van de geleverde prestatie. De bezoldiging voor de uitoefening van een mandaat van commissaris-revisor moet alleszins door de algemene vergadering van de vennootschap worden goedgekeurd.

Een ander lid merkt op dat de bezoldiging tevens deel zou moeten uitmaken van de deontologie.

M. Krockaert précise qu'il existe des tarifs pour les experts comptables. Lorsque des honoraires sont jugés trop élevés, un recours peut être introduit auprès de la commission d'arbitrage de l'Institut, qui est présidée par un magistrat.

En conclusion de l'audition, le Vice-Premier Ministre et Ministre de la Justice et des Affaires économiques signale qu'il a posé de manière informelle les quatre questions suivantes au Conseil supérieur du Revisorat d'Entreprises.

1. Le Conseil supérieur est-il favorable à une extension de ses compétences aux experts comptables ?

2. Ne faudrait-il pas revoir le mécanisme de financement du Conseil supérieur ?

3. Ne devrait-on pas permettre au président du Conseil de l'Institut des Reviseurs d'Entreprises et au président du Conseil de l'Institut des Experts comptables (en cas d'extension de compétences) d'assister à certaines réunions du Conseil supérieur ?

4. La dernière question concernait la proposition visant à obliger le Ministre à motiver toute décision qui s'écarterait d'avis rendus par le Conseil supérieur dans des matières touchant à la déontologie.

Le Conseil supérieur a répondu par l'affirmation à toutes ces questions au cours de sa réunion du 14 mai 1992.

Néanmoins le Ministre a l'intention de demander formellement un avis écrit au Conseil supérieur du revisorat sur l'ensemble de la problématique précitée. Il précise aussi qu'il demandera au Conseil de recevoir une délégation des deux instituts, pour qu'il puisse entendre leurs points de vue respectifs.

En ce qui concerne la composition de la commission de discipline, le Vice-Premier Ministre signale que l'arrêté royal concernant ce point sera bientôt publié au *Moniteur belge*.

Au cours de la discussion des articles, il a été décidé de demander à nouveau l'avis du Conseil supérieur du Revisorat d'Entreprises (voir la discussion de l'article 1^{er} / Artikel 174/3).

De heer Krockaert voegt hier aan toe dat er voor de accountants tarieven bestaan. Wanneer iemand zijn beklag maakt over een honorarium dat naar zijn oordeel te hoog ligt, dan kan hij beroep aantekenen bij de arbitragecommissie van het Instituut, die wordt voorgezeten door een magistraat.

Tot besluit van de hoorzitting deelt de Vice-Eerste Minister en Minister van Justitie en Economische Zaken mee dat hij op informele wijze de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat de volgende vier vragen heeft gesteld.

1. Is de Hoge Raad voorstander van een uitbreiding van zijn bevoegdheid tot de accountants ?

2. Moet het financieringsmechanisme van de Hoge Raad niet worden herzien ?

3. Moet aan de voorzitter van de Raad van het Instituut der Bedrijfsrevisoren en aan de voorzitter van de Raad van het Instituut der Accountants (in geval van bevoegdheidsuitbreiding) niet de mogelijkheid worden gegeven om aan bepaalde vergaderingen van de Hoge Raad deel te nemen ?

4. De laatste vraag betrof het voorstel dat de Minister telkens wanneer hij afwijkt van adviezen die de Hoge Raad verstrekt over aangelegenheden die de plichtenleer betreffen, deze afwijkende beslissingen zou motiveren.

De Hoge Raad heeft tijdens zijn vergadering van 14 mei 1992 op al deze vragen positief geantwoord.

Niettemin heeft de Minister de intentie om formeel de Hoge Raad voor het bedrijfsrevisoraat om een schriftelijk advies te verzoeken over het geheel van de voornoemde problematiek. Hij deelt ook mee dat hij aan de Raad zal vragen een delegatie van beide Instituten te ontvangen, zodat de Raad geïnformeerd wordt over hun respectievelijke standpunten.

Wat de samenstelling van de tuchtcommissie betreft, kondigt de Vice-Eerste Minister aan dat het koninklijk besluit dienaangaande eerstdaags in het *Belgisch Staatsblad* zal worden bekendgemaakt.

Tijdens de artikelsgewijze bespreking werd beslist om nogmaals het advies van de Hoge Raad voor het bedrijfsrevisoraat te vragen (zie de bespreking van artikel 1 / Artikel 174/3).

III. — DISCUSSION DES ARTICLES

Remarque préalable

Le Ministre des Finances déclare que les amendements tendant à modifier le Code des impôts sur les revenus, qui ont été présentés au projet au cours de la session précédente, sont retirés (*amendements n^{os} 1 à 5 du Gouvernement*).

Les amendements en question ne peuvent être maintenus tels quels, et ce pour des raisons, se rapportant à la forme et au contenu.

En ce qui concerne le fond, il faut savoir que le cadre légal a été modifié par la loi du 23 octobre 1991 transposant en droit belge la Directive du Conseil des Communautés européennes du 23 juillet 1990 concernant le régime fiscal commun applicable aux sociétés mères et filiales. Par ailleurs, en ce qui concerne la forme, il faut tenir compte du code des impôts sur les revenus 1992 tel qu'il a été coordonné par l'arrêté royal du 10 avril 1992.

Le Ministre des Finances fait également observer que la directive du Conseil des Communautés européennes du 23 juillet 1990 concernant le régime fiscal commun applicable aux fusions, scissions, apports d'actifs et échanges d'actions intéressent des sociétés d'Etats membres différents, qui doit être transposée dans la législation belge, ne concerne que les fusions et scissions transfrontalières.

Le projet de loi à l'examen ne régit toutefois que les fusions et scissions de sociétés de droit belge, conformément à la troisième directive (78/855/CEE) et à la sixième directive (82/891/CEE).

D'autre part, la proposition de directive qui devrait constituer le fondement, au regard du droit des sociétés, du régime fiscal applicable aux fusions et aux fusions transfrontalières n'a pas encore été adoptée, ce qui rend difficile l'organisation du régime fiscal des fusions d'un point de vue pratique.

*
* *

Un membre déplore que le projet de loi à l'examen n'ait pas été déposé beaucoup plus tôt. Une fois de plus, la Belgique n'a pas transposé des directives européennes en temps voulu. Force est en outre de constater que bien qu'il en ait eu largement le temps, le Gouvernement n'a pas encore réussi à élaborer une réglementation fiscale.

III. — ARTIKELSGEWIJZE BESPREKING

Voorafgaande opmerking

De Minister van Financiën deelt mee dat de amendementen tot wijziging van het Wetboek van de inkomstenbelastingen die tijdens de vorige zittingsperiode op het wetsontwerp werden ingediend, worden ingetrokken (*amendementen van de regering n^{os} 1 tot 5*).

Voormelde amendementen kunnen in hun huidige vorm niet worden gehandhaafd, en wel om redenen van formele, respectievelijk inhoudelijke aard

Ten gronde moet rekening worden gehouden met een gewijzigd wettelijk kader, dit ten gevolge van de wet van 23 oktober 1991 tot omzetting in het Belgisch recht van de Richtlijn van de Raad van de Europese Gemeenschappen van 23 juli 1990 betreffende de gemeenschappelijke fiscale regeling voor moedermaatschappijen en dochterondernemingen. Verder moet, wat de vorm betreft, rekening worden gehouden met het Wetboek van de Inkomstenbelastingen 1992 zoals het werd gecoördineerd bij koninklijk besluit van 10 april 1992.

De Minister van Financiën merkt ook op dat de Richtlijn van de Raad van de Europese Gemeenschappen van 23 juli 1990 betreffende de gemeenschappelijke fiscale regeling van fusies, splitsingen, inbreng van activa en aandelen met betrekking tot vennootschappen uit verschillende Lid-Staten (90/434/EEG), die in de Belgische wetgeving moet worden omgezet, uitsluitend de grensoverschrijdende fusies en splitsingen betreft.

Onderhavig wetsontwerp regelt echter conform de derde (78/855/EEG) en zesde (82/891/EEG) Richtlijn slechts de fusies en splitsingen van vennootschappen naar Belgisch recht.

Anderzijds is het voorstel van Richtlijn die de vennootschapsrechtelijke grondslag zou moeten vormen waarop de fiscale regeling voor fusies en voor grensoverschrijdende fusies kan steunen, nog niet aangenomen, hetgeen de regeling van het belastingstelsel voor fusies uit een praktisch oogpunt bemoeilijkt.

*
* *

Een lid betreurt dat dit wetsontwerp niet veel eerder werd ingediend. Eens te meer heeft België Europese richtlijnen niet tijdig ten uitvoer gelegd. Bovendien moet worden vastgesteld dat de regering, ofschoon zij daartoe ruimschoots de tijd heeft gehad, er nog niet in is geslaagd een fiscale regeling uit te werken.

Article 1^{er}

Art. 174/1

Le Vice-Premier Ministre attire l'attention sur le fait que, dans le cadre du régime fiscal ultérieur des fusions et scissions, la soulte en espèces dont il est question au § 1^{er} sera peut-être ramenée à un dixième de la valeur nominale ou du pair comptable des actions ou parts, comme le prescrit la Directive européenne concernant le régime fiscal commun applicable aux fusions, scissions, apports d'actifs et échanges d'actions intéressant des sociétés d'Etats membres différents (90/434/CEE).

La commission décide de remplacer chaque fois, dans le texte néerlandais du projet de loi, le mot « bijbetaling » par le mot « opleg ».

Elle donne la préférence à ce dernier terme, dont l'usage s'est imposé en droit belge.

Le texte néerlandais du § 3, premier alinéa, est mis en concordance avec le texte français.

*
* *

L'article 174/1, ainsi modifié, est adopté à l'unanimité.

Art. 174/2

M. De Clerck présente un amendement (n° 15) tendant à ajouter, au § 2, g), les experts comptables externes à la liste des personnes pouvant prétendre à des émoluments spéciaux. Cet amendement s'inscrit dans la ligne des amendements (n° 16 à 21) présentés aux articles suivants, qui prévoient que dans les sociétés où il n'y a pas de commissaire-reviseur, le rapport écrit sur le projet de fusion (article 174/3, § 2), peut être établi non seulement par un reviseur d'entreprises, mais aussi par un expert comptable inscrit au tableau des experts comptables externes de l'Institut des experts comptables.

Le principe général qui sous-tend cette série d'amendements a déjà été discuté au cours d'une audition s'inscrivant dans le cadre de la discussion générale. Cette question avait également été abordée à l'occasion de l'examen de la loi du 18 juillet 1991 modifiant les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935, dans le cadre de l'organisation transparente du marché des entreprises et des offres publiques d'acquisition.

Selon M. De Clerck, l'auteur des amendements, il conviendrait de savoir si le problème qui a été délimité au cours de la discussion générale doit à présent être examiné plus avant ou si l'on peut, en revanche, appliquer la méthode qui a été suivie pour la loi du

Artikel 1

Art. 174/1

De Vice-Eerste Minister vestigt er de aandacht op dat het bedrag van de bijbetaling in geld waarvan sprake in § 1, in het raam van de latere fiscale regeling van de fusies en splitsingen wellicht op een tiende van de nominale waarde of van de fractiewaarde zal worden gebracht, zoals de Europese Richtlijn betreffende de gemeenschappelijke fiscale regeling voor fusies, splitsingen, inbreng van activa en aandelenruil met betrekking tot vennootschappen uit verschillende Lid-Staten (90/434/EEG) voorschrijft.

De commissie beslist het woord « bijbetaling » in de Nederlandse tekst van het wetsontwerp telkens te vervangen door het woord « opleg ».

Zij geeft de voorkeur aan deze laatste, in het Belgische recht ingeburgerde term.

In § 3, eerste lid, wordt de Nederlandse tekst met de Franse in overeenstemming gebracht.

*
* *

Het aldus verbeterde artikel 174/1 wordt eenparig aangenomen.

Art. 174/2

De heer De Clerck heeft op dit artikel een amendement n° 15 ingediend. Dit strekt ertoe in § 2, g) de externe accountants toe te voegen aan de lijst van personen die aanspraak kunnen maken op een bijzondere bezoldiging. Deze aanvulling is een gevolg van de amendementen n°s 16 tot 21 op volgende artikelen die ertoe strekken in vennootschappen waar geen commissaris-revisor is, niet alleen aan een bedrijfsrevisor maar ook aan een accountant ingeschreven in het register der externe accountants van het Instituut der Accountants de bevoegdheid toe te kennen om het schriftelijk verslag over het voorstel tot fusie op te stellen (artikel 174/3, § 2).

De stelling die aan deze reeks van amendementen ten grondslag ligt, werd reeds besproken tijdens een hoorzitting die deel uitmaakt van de algemene bespreking. Het debat daarover werd ook reeds gedeeltelijk gevoerd ter gelegenheid van de bespreking van de wet van 18 juli 1991 tot wijziging van de wetten betreffende de handelsvennootschappen gecoördineerd op 30 november 1935 in het kader van een doorzichtige organisatie van de markt van de ondernemingen en van de openbare overname-aanbiedingen.

Volgens de heer De Clerck, indiener van de amendementen, rijst de vraag of de problematiek die in de algemene bespreking reeds werd omschreven nu grondig moet worden onderzocht. Of kan daarentegen verder de methode worden gevolgd die gebruikt

18 juillet 1991 et qui consiste à prendre une décision chaque fois qu'un projet de loi concret oblige à faire un choix.

L'intervenant estime qu'il faut à présent être conséquent et continue donc à défendre ses amendements.

L'audition que la Commission a consacrée aux tâches et aux compétences des réviseurs d'entreprises et des experts comptables a apporté des arguments supplémentaires en faveur de l'adoption de ces amendements. Il en est en effet ressorti que les professions de réviseur d'entreprises et d'expert-comptable ont tendance à se rapprocher. Certains ont même préconisé la création d'une seule profession et d'un seul Institut qui la représente. Une spécialisation serait possible dans le cadre de cette profession.

La question est de savoir si l'établissement d'un rapport de fusion constitue une mission *erga omnes* (dans l'intérêt général) ou une mission qui n'est accomplie qu'au profit de certains particuliers.

La distinction entre grandes et petites sociétés est à cet égard pertinente. On peut en effet admettre que dans une grande société, dans laquelle un commissaire-réviseur doit obligatoirement être désigné et est donc présent, la fusion est une opération complexe qui a une portée plus générale.

L'expert comptable paraît toutefois être la personne indiquée pour intervenir en cas de fusion de deux petites sociétés, et ce, d'autant plus que selon l'intervenant, le rapport de fusion constitue un document interne. C'est pourquoi il ne doit être déposé qu'au siège de la société. Une procédure distincte est d'ailleurs prévue en vue de sauvegarder les droits des créanciers.

L'intervenant renvoie en outre à la justification de ses amendements, qui explique aussi comment la distorsion de concurrence entre le réviseur d'entreprises et l'expert comptable se situe au niveau européen.

Un autre intervenant déplore que le débat sur les réviseurs d'entreprises et les experts comptables ait été ouvert dans le cadre du projet de loi à l'examen. Le membre fait observer qu'il semble en effet y avoir un rapprochement entre les deux professions, mais constate que la législation en la matière n'a pas encore été adaptée. Les garanties légales qui permettraient de mettre sur un même pied les réviseurs d'entreprises et les experts comptables font donc toujours défaut. On ne peut pas non plus dire que tous les experts comptables soient à l'heure actuelle aussi compétents que les réviseurs d'entreprises. L'intervenant propose dès lors de ne pas amender le projet de loi maintenant. Tant qu'une solution globale n'aura pas été élaborée, les missions de certification et, par conséquent, l'établissement du rapport de fusion devront être confiés exclusivement aux réviseurs d'entreprises.

werd voor de wet van 18 juli 1991, namelijk het stapsgewijze nemen van beslissingen telkens wanneer een concreet wetsontwerp tot een keuze noopt.

Spreker is de mening toegedaan dat nu een consequente houding moet worden aangenomen en blijft bijgevolg zijn amendementen verdedigen.

De hoorzitting die de commissie over de taken en de bevoegdheden van de bedrijfsrevisor en de accountant heeft gehouden, heeft ten gunste van de aanneming van de amendementen nog bijkomende argumenten aangereikt. Daaruit is immers gebleken dat de beroepen van bedrijfsrevisor en accountant naar elkaar toegroeien. Er gingen zelfs stemmen op om te komen tot één beroep en één Instituut dat dat beroep vertegenwoordigt. Binnen dat beroep zou men zich dan kunnen specialiseren.

De vraag die thans rijst is of het opstellen van het fusieverslag een opdracht *erga omnes* (in het algemeen belang) is of een opdracht die alleen ten behoeve van bepaalde particulieren wordt vervuld.

In dat verband doet het onderscheid tussen grote en kleine vennootschappen wel degelijk ter zake. Men kan inderdaad aanvaarden dat in een grote onderneming, waar verplicht een commissaris-revisor moet worden aangewezen en dus reeds aanwezig is, de fusie een complexe aangelegenheid is met ook een algemenere draagwijdte.

Wanneer echter twee kleine vennootschappen fuseren, dan blijkt de accountant de meest geschikte persoon te zijn. Te meer daar volgens spreker het fusieverslag een intern stuk is. Het moet daarom ook alleen op de zetel van de vennootschap worden neergelegd. Ten aanzien van de schuldeisers is overigens in een aparte procedure ter vrijwaring van hun rechten voorzien.

Spreker verwijst nog naar de tekst van de verantwoording bij de amendementen, waar de verstoring van de concurrentie tussen de bedrijfsrevisor en de accountant ook vanuit Europees perspectief wordt toegelicht.

Een volgende spreker betreurt dat naar aanleiding van dit wetsontwerp het debat over de bedrijfsrevisoren en accountants werd geopend. Het lid wijst erop dat het zich inderdaad laat aanzien dat de beide beroepen naar elkaar toegroeien, maar stelt anderzijds vast dat de wetgeving ter zake nog niet werd aangepast. De nodige wettelijke waarborgen voor een gelijkschakeling tussen bedrijfsrevisoren en accountants ontbreken dus nog. Men kan ook niet zeggen dat alle accountants thans even bekwaam zijn als de bedrijfsrevisoren. Spreker is er dan ook voorstander van het wetsontwerp nu niet te amenderen. Zolang geen oplossing voor de gehele problematiek is uitgewerkt, moeten de opdrachten van certificering en bijgevolg ook het opstellen van het fusieverslag aan de bedrijfsrevisoren voorbehouden blijven.

Un autre membre insiste sur le fait qu'il ne s'agit pas, en l'occurrence, d'une mission de certification.

En ce qui concerne la compétence des experts comptables, il est vrai que certains des experts comptables exerçant leur activité à l'heure actuelle ont profité de la mesure transitoire prévue dans la loi du 21 février 1985 relative à la réforme du revisorat d'entreprises. Ils n'ont en effet pas dû satisfaire aux conditions fixées par la loi en matière d'accès à la profession. Ce problème va toutefois se résoudre avec le temps. L'intervenant rappelle que le président de la Commission bancaire et financière a attiré l'attention, lors de l'audition, sur la qualité des rapports établis par les experts comptables externes.

Un membre appuie les amendements et partage le point de vue de l'intervenant précédent.

Le Ministre des Finances fait observer qu'il ne faut tout de même pas oublier que le rapport de fusion intéresse également le fisc.

Un membre réplique que c'est précisément le rôle de l'expert comptable de prendre contact avec le fisc au nom de la société.

A la question de savoir si ce rôle ne met pas en péril l'indépendance de l'expert comptable, le membre répond que l'indépendance repose essentiellement sur une attitude correcte. En outre, le professionnel est responsable de ses erreurs.

Un autre membre souligne l'importance de l'indépendance et le besoin de prévoir suffisamment de garanties permettant de la sauvegarder.

Le Vice-Premier Ministre répète que ces amendements impliquent que l'on prenne des mesures complémentaires :

1. élargissement de la compétence du Conseil supérieur du revisorat d'entreprises à l'Institut des experts comptables. La composition paritaire (employeurs et travailleurs) du Conseil supérieur pourrait toutefois demeurer inchangée;
2. révision du mode de financement du Conseil supérieur, qui, par analogie avec le mécanisme en vigueur pour la Commission bancaire et financière, pourrait consister à faire contribuer l'Institut des réviseurs d'entreprises et l'Institut des experts comptables aux frais de fonctionnement du Conseil supérieur;
3. faire en sorte que les présidents des Instituts concernés puissent être entendus;
4. l'obligation, pour le Ministre compétent, de motiver explicitement sa décision de déroger aux avis émis à l'unanimité par le Conseil supérieur en ce qui concerne les règles déontologiques ou les normes de contrôle.

Le Vice-Premier Ministre fait observer que la concrétisation de ces quatre points requiert la modification de la législation sur le revisorat d'entreprises.

Een ander lid merkt eerst en vooral op dat het hier zijns inziens niet gaat om een opdracht van certificering.

Wat de bekwaamheid van de accountants betreft, is het weliswaar zo dat een aantal van de huidige accountants van de overgangsmaatregel die in de wet van 21 februari 1985 tot hervorming van het Bedrijfsrevisoraat is voorzien, gebruik hebben gemaakt. Zij hebben inderdaad niet moeten voldoen aan de door de wet gestelde vereisten van toelating tot het beroep. Dat is evenwel een uitdovend probleem. Spreker herinnert eraan dat de voorzitter van de Commissie voor het Bank- en Financieuzen op de hoorzitting gewezen heeft op de kwaliteit van de door externe accountants opgestelde verslagen.

Een lid steunt de amendementen en sluit zich aan bij de vorige spreker.

De Minister van Financiën merkt op dat toch niet mag worden vergeten dat het fusieverslag ook de fiscus aanbelangt.

Een lid repliceert dat het juist de rol van de accountant is om in naam van de vennootschap in contact te treden met de fiscus.

Op de vraag of het vervullen van die rol de onafhankelijkheid van de accountant niet in het gedrang brengt, antwoordt het lid dat onafhankelijkheid vooral neerkomt op een correcte houding. Daarenboven is de beroepsbeoefenaar aansprakelijk voor zijn fouten.

Een ander lid benadrukt het belang van de onafhankelijkheid en van voldoende waarborgen om ze te kunnen handhaven.

De Vice-Eerste Minister herhaalt dat deze amendementen bijkomende maatregelen noodzakelijk maken :

1. de uitbreiding van de bevoegdheid van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat tot het Instituut der Accountants. De paritaire samenstelling (werkgevers en werknemers) van de Hoge Raad zou echter ongewijzigd blijven;
2. de herziening van de financieringswijze van de Hoge Raad, die er naar analogie van het mechanisme dat van kracht is met betrekking tot de Commissie voor het Bank- en Financieuzen zou kunnen in bestaan dat het Instituut der Bedrijfsrevisoren en het Instituut der Accountants zouden bijdragen in de werkingskosten van de Hoge Raad;
3. in de mogelijkheid te voorzien dat de voorzitters van de betrokken Instituten zouden worden gehoord;
4. de verplichting voor de bevoegde Minister om wanneer hij afwijkt van adviezen die door de Hoge Raad betreffende deontologische aangelegenheden of controlenormen eenparig worden aangenomen, deze afwijking uitdrukkelijk te motiveren.

De Vice-Eerste Minister wijst erop dat met het oog op het verwezenlijken van deze 4 punten wijzigingen in de wetgeving op het bedrijfsrevisoraat dienen te worden aangebracht.

En ce qui concerne les amendements de M. De Clerck, le *Vice-Premier Ministre* propose à la Commission de demander à bref délai l'avis du Conseil Supérieur du Revisorat d'Entreprises.

La Commission marque son accord sur cette proposition.

*
* *

Avis du Conseil supérieur du revisorat d'entreprises

Le 2 juin 1992, le président de la Commission a demandé l'avis du Conseil supérieur du revisorat d'entreprises sur les amendements de M. De Clerck.

Le 25 juin 1992, le Conseil supérieur a rendu l'avis suivant :

« L'amendement du député De Clerck vise à permettre de confier à un expert comptable les missions obligatoires de contrôle en cas de fusion et de scission pour lesquelles en vertu du projet de loi ne peut être fait appel qu'à un reviseur d'entreprises.

En vertu de l'article 101 de la loi du 21 février 1985, la mission du Conseil supérieur du revisorat d'Entreprises est de veiller à ce que les missions de révision que la loi confie aux reviseurs d'entreprises soient exercées dans le respect de l'intérêt général et des exigences de la vie sociale.

Le législateur a, par les lois des 18 et 20 juillet 1991, déjà confié aux experts comptables externes une série de missions de contrôle légal qui jusqu'alors ressortissaient du monopole exclusif des reviseurs d'entreprises. L'avis du Conseil Supérieur ne fut pas demandé à cette occasion.

Immédiatement après, le Conseil Supérieur soumit au Gouvernement la question de l'élargissement de sa compétence à la profession d'expert comptable.

Cette question fut réitérée par la voix de son président sortant ainsi que par celle de son nouveau président au cours du « hearing » parlementaire tenu le 15 mai dernier.

L'amendement De Clerck vise précisément l'octroi d'une nouvelle mission de contrôle spéciale à l'expert comptable externe. Quoique la compétence du Conseil Supérieur n'a pas encore été élargie, l'avis demandé entre dans sa compétence légale. L'amendement concerne en effet indubitablement une mission de contrôle *typiquement* révisorale, de sorte que le Conseil Supérieur est tenu de vérifier si l'octroi de cette mission à des experts comptables externes peut être faite sans porter atteinte à l'intérêt général et en tenant compte des exigences de la vie sociale.

Le 18 juin dernier le président de l'Institut des reviseurs d'entreprises et le président de l'Institut des experts comptables chacun accompagné d'une

Wat de amendementen van de heer De Clerck betreft, stelt de *Vice-Eerste Minister* aan de Commissie voor om op korte termijn het advies te vragen van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat.

De Commissie stemt hiermee in.

*
* *

Advies van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat

Op 2 juni 1992 heeft de voorzitter van de Commissie de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat om een advies over de amendementen van de heer De Clerck verzocht.

De Hoge Raad heeft op 25 juni 1992 het hiernavolgende advies uitgebracht :

« Het amendement van volksvertegenwoordiger De Clerck strekt ertoe de verplichte controle-opdrachten bij fusie en splitsing waarvoor luidens het regeringsontwerp enkel een beroep zou kunnen gedaan worden op een bedrijfsrevisor, mogelijk ook aan een accountant toe te vertrouwen.

Luidens artikel 101 van de wet van 21 februari 1985 bestaat de taak van de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat erin erover te waken dat het algemeen belang en de vereisten van het maatschappelijk verkeer zouden in acht genomen worden bij de vervulling van de controle-opdrachten die aan de bedrijfsrevisor werden toevertrouwd.

De Kamers hebben in de wetten van 18 en 20 juli 1991 reeds een aantal wettelijke controle-opdrachten aan de externe accountant toevertrouwd die tot dan toe het exclusief monopolie van de revisoren uitmaakten. Bij die gelegenheid werd het advies van de Hoge Raad echter niet gevraagd.

Onmiddellijk nadien reeds drong de Hoge Raad bij de regering aan op een uitbreiding van zijn bevoegdheid tot het beroep van accountant.

De Hoge Raad heeft zijn vraag herhaald bij monde van zijn uittreedende en zijn nieuwe voorzitter gedurende de parlementaire hoorzitting die gehouden werd op 15 mei jongstleden.

In het amendement — De Clerck wordt precies de toebedeling van een nieuwe bijzondere controle-opdracht aan externe accountants voorgesteld. Hoewel de bevoegdheid van de Hoge Raad nog niet werd uitgebreid, kadert het gevraagde advies in zijn wettelijke bevoegdheid. Het amendement betreft inderdaad een typisch révisorale controle-opdracht zodat de Hoge Raad dient na te gaan of het toebedelen van deze opdracht aan de externe accountants kan geschieden zonder schade aan het algemeen belang, en met inachtneming van de vereisten van het maatschappelijk verkeer.

Op 18 juni hoorde de voltallige Hoge Raad achtereenvolgens de voorzitters van de Instituten der Bedrijfsrevisoren en der Accountants — telkens verge-

délégation émanant du Conseil de leur Institut furent entendus par le Conseil Supérieur siégeant au complet au sujet d'un éventuel rapprochement plus important des deux professions et au sujet de l'amendement proposé par le Député De Clerck.

Dans l'avis unanime qui suit, le Conseil Supérieur se limitera à ce dernier point. Le Conseil souhaite tout d'abord procéder à l'examen de l'amendement proposé du point de vue formel de la cohésion interne des lois coordonnées sur les sociétés commerciales. Comme cela a déjà été mentionné, la législation relative aux sociétés a, en juillet 1991, pris un tournant dans le prolongement duquel cet amendement doit être situé.

Le Conseil vérifiera ensuite si les conditions pour un élargissement des missions légales des experts comptables sont remplies et en particulier si la compétence des professionnels concernés et l'indépendance dans l'exercice de leur fonction sont suffisamment garanties.

Il en ressortira que l'élargissement des compétences du Conseil Supérieur à la profession d'expert comptable constitue une condition *sine qua non* si le législateur veut s'engager plus avant dans la voie qu'il a choisie.

*
* *

1. Cohésion interne de la législation en matière de sociétés commerciales

1. Si l'on tente de combiner les modifications apportées aux lois coordonnées sur les sociétés commerciales par la loi du 21 février 1985 avec celles apportées par les lois des 18 et 20 juillet 1991, on ne peut que constater que le législateur, en matière de sociétés commerciales, a confié au reviseur essentiellement des missions dans les grandes entreprises et à l'expert comptable surtout des missions dans les petites et moyennes entreprises ⁽¹⁾.

Le contrôle périodique des comptes est, depuis la loi du 21 février 1985, le monopole exclusif des réviseurs dans les grandes entreprises, aussi bien au profit de l'assemblée générale qu'à celui du conseil d'entreprise.

Dans les petites et moyennes entreprises dans lesquelles il n'y a pas de conseil d'entreprise, le contrôle périodique des comptes annuels est effectué par les associés individuels qui ne peuvent que se faire assister par un expert comptable (article 64, § 2, dernier alinéa LCSC).

Si un expert comptable externe ou un reviseur d'entreprises vérifie ou corrige les comptes annuels d'une telle petite ou moyenne entreprise, ses coor-

zeld van een delegatie uit hun Raad — aangaande een eventuele verdere toenadering tussen beide beroepen en aangaande het voorgestelde amendement — De Clerck.

In het navolgend *unaniem* advies zal de Hoge Raad zich beperken tot het laatste punt. Hij wenst vooreerst het voorgestelde amendement te onderzoeken vanuit de formele invalshoek van de interne samenhang van de Handelsvennootschappenwet. Zoals reeds werd aangestipt, heeft de vennootschapswetgeving immers in juli 1991 een wending genomen in het verlengde waarvan dit amendement moet gesitueerd worden.

Daarna zal de Hoge Raad nagaan of de voorwaarden voor een uitbreiding van de wettelijke opdrachten van de accountant vervuld zijn, en met name of de competentie van de betrokken beroepsbeoefenaars en de onafhankelijkheid van hun functievervulling voldoende gewaarborgd zijn.

Daaruit zal blijken dat, indien de Kamers willen verdergaan op de ingeslagen weg, de uitbreiding van de bevoegdheid van de Hoge Raad tot het beroep van accountant een *conditio sine qua non* vormt.

*
* *

1. Interne samenhang van de vennootschapswetgeving

1. Poogt men de wijzigingen in de Handelsvennootschappenwet die zijn aangebracht bij wet van 21 februari 1985, in verband te brengen met die welke zijn aangebracht bij de wetten van 18 en 20 juli 1991, dan valt op dat de vennootschapswetgever aan de bedrijfsrevisor hoofdzakelijk opdrachten in grote ondernemingen heeft toevertrouwd, en aan de accountant vooral opdrachten in kleine en middelgrote ondernemingen ⁽¹⁾.

De periodieke controle van de jaarrekening is sedert de wet van 21 februari 1985 het exclusieve monopolie van de revisoren in de grote ondernemingen, zowel ten behoeve van de algemene vergadering als van de ondernemingsraad.

In de kleine en middelgrote ondernemingen waar geen ondernemingsraad is, wordt de periodieke controle van de jaarrekening overgelaten aan de individuele vennoten die zich daarbij enkel kunnen laten assisteren door een accountant (artikel 64, § 2, tweede lid Venn. W.).

Indien een externe accountant of een bedrijfsrevisor in dergelijke kleine of middelgrote onderneming de jaarrekening verifieert of corrigeert, moeten zijn

⁽¹⁾ Dans la loi sur les sociétés commerciales, ne sont assujetties au contrôle révisoral que les sociétés qui ont pris la forme d'une SA, d'une SPRL ou d'une SC à responsabilité limitée. Les entreprises qui ont pris une autre forme de société ne sont pas visées dans l'avis.

⁽¹⁾ In de Handelsvennootschappenwet worden enkel die ondernemingen aan revisorale controle onderworpen die de vorm hebben aangenomen van een NV, een BVBA of een CV met beperkte aansprakelijkheid. De ondernemingen die een andere vennootschapsvorm hebben aangenomen, worden in het advies niet geviseerd.

données doivent, depuis la loi du 18 juillet, être reprises et déposées avec les comptes annuels (article 80, alinéa 2 LCSC).

Par opposition au contrôle périodique des comptes annuels, les missions de contrôle occasionnelles doivent en règle générale toujours être effectuées par un expert externe, aussi bien dans les grandes entreprises que dans les petites et moyennes entreprises.

Seules les missions de contrôle relatives à la modification de l'objet social et à la distribution d'un acompte sur dividendes constituent à cet égard une exception : elles doivent seulement être effectuées dans les sociétés anonymes dans lesquelles il y déjà obligatoirement un commissaire, c'est-à-dire dans les grandes entreprises qui ont pris la forme d'une SA (articles 70bis et 77ter LCSC).

Les autres missions de contrôle occasionnelles doivent toujours être effectuées par un expert, indépendamment de la taille de l'entreprise sociétaire. Jusqu'il y a peu, ces missions de contrôle ressortissaient du monopole exclusif de reviseur d'entreprises.

2. Comme cela a été relevé, l'amendement De Clerck se situe dans le prolongement d'une série d'amendements approuvés par le législateur à l'occasion de l'élaboration des lois des 18 et 20 juillet 1991 portant modifications des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Sur base de ces amendements, les missions occasionnelles visées par les articles 34bis (droit de préférence), 60 (conflit d'intérêt) et 167 (transformation) des lois coordonnées sur les sociétés commerciales ne pourront plus être confiées uniquement à un reviseur d'entreprises mais pourront aussi être confiées à un expert comptable.

Ces amendements n'ont eu d'effet qu'en ce qui concerne les sociétés commerciales qui peuvent être considérées comme petites ou moyennes au sens de la législation comptable, c'est-à-dire les entreprises ayant la faculté d'établir et de publier leurs comptes sous forme abrégée (article 12 de la loi du 17 juillet 1975).

La même conclusion pourra être tirée au sujet de la mission occasionnelle en cas de fusion si l'amendement De Clerck est approuvé.

En effet, dans les grandes entreprises, il est obligatoire de confier la fonction de commissaire à un reviseur d'entreprises et elles font dès lors appel à lui pour les missions occasionnelles, comme le contrôle en cas de fusion.

Le choix entre un reviseur d'entreprises et un expert comptable externe n'existe vraiment que dans les petites et moyennes entreprises dans lesquelles aucun reviseur d'entreprises ne doit être nommé commissaire et dans lesquelles le plus souvent, il n'est pas fait usage de la faculté d'en nommer un.

Les missions de contrôle occasionnelles dans les grandes entreprises sont donc effectuées par le commissaire. Dans la mesure où les événements concernés (ex. transformation) donnent lieu à la diffusion d'informations économiques et financières occasionnelles au conseil d'entreprise, le même reviseur d'en-

coördinaten sedert de wet van 18 juli 1991 vermeld en neergelegd worden samen met de jaarrekening (artikel 80, 2° Venn. W.)

In tegenstelling tot de periodieke controle op de jaarrekening, moeten de occasionele controle-opdrachten in de regel altijd door een externe deskundige worden uitgevoerd, zowel in grote als in kleine en middelgrote ondernemingen.

Alleen de controle-opdracht en bij wijziging van het doel en uitkering van een interim-dividend vormen daarop een uitzondering : zij moeten enkel worden verricht in de naamloze vennootschappen waar reeds een commissaris is, d.i. in de grote ondernemingen die de vorm van een naamloze vennootschap hebben aangenomen (artikelen 70bis en 77ter Venn. W.)

De andere occasionele controle-opdrachten daarentegen moeten steeds worden uitgevoerd door een deskundige, ongeacht de grootte van de vennootschap. Tot voor kort behoorden zij tot het exclusieve monopolie van de bedrijfsrevisor.

2. Zoals gezegd ligt het amendement – De Clerck in het verlengde van een reeks amendementen die door de Kamers aangenomen werden bij de voorbereiding van de wetten van 18 en 20 juli 1991 tot wijziging van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Op grond van deze amendementen kunnen de occasionele opdrachten bedoeld in artikel 34bis (voorkeurrecht), artikel 60 (belangenconflict) en bij artikel 167 (omzetting) voortaan niet alleen meer aan een bedrijfsrevisor, maar ook aan een accountant worden toevertrouwd.

Deze amendementen sorteerden enkel effect voor de handelsvennootschappen die als een kleine of middelgrote onderneming kunnen worden beschouwd in de zin van de boekhoudwetgeving, dat wil zeggen ondernemingen die hun jaarrekening in verkorte vorm mogen opmaken en publiceren (artikel 12 van de wet van 17 juli 1975).

Dezelfde gevolgtrekking kan worden gemaakt voor de occasionele opdracht bij fusie indien het amendement – De Clerck aangenomen wordt.

Aangezien het in grote ondernemingen verplicht is een bedrijfsrevisor te belasten met de commissarisfunctie, zullen zij ook op hem een beroep doen voor de occasionele opdrachten, zoals de controle bij fusie.

De keuze tussen een bedrijfsrevisor en een externe accountant bestaat enkel in de kleine en middelgrote ondernemingen waar geen bedrijfsrevisor tot commissaris moet aangewezen worden, en waar meestal ook geen gebruik gemaakt wordt van de faculteit om er een aan te stellen.

De occasionele controle-opdrachten in grote ondernemingen zullen dus uitgevoerd worden door de commissaris. In de mate waarin de betrokken gebeurtenissen (bijvoorbeeld omzetting) aanleiding geven tot het verstrekken van occasionele economische en financiële informatie aan de ondernemingsraad, zal

treprises agira aussi dans ce contexte-là (article 15^{ter} de la loi du 20 septembre 1948 et article 25 de l'arrêté royal du 27 novembre 1973).

3. Dans les petites et moyennes entreprises, on a donc, pour la plupart des missions occasionnelles, déjà le choix effectif entre un reviseur d'entreprises et un expert comptable mais pas encore pour la fusion, l'apport en nature et le quasi-apport.

Du point de vue formel de la cohésion interne de la législation en matière de sociétés commerciales, on peut légitimement se demander pourquoi, du moins pour les petites et moyennes entreprises, les autres missions de contrôle occasionnelles et en particulier celles en cas de fusion et en cas d'apport en nature ne seraient pas partagées entre les reviseurs d'entreprises et les experts comptables externes.

En Commission du Sénat « ad hoc » concernant les sociétés commerciales, il fut certes décidé lors des discussions préalables à la loi du 18 juillet 1991 que les missions relatives à la transformation, à la fusion et aux (quasi) apport en nature devaient être exclus du monopole partagé et c'est pourquoi jusqu'à présent elles ressortissaient de la compétence exclusive des reviseurs d'entreprises ⁽²⁾.

Mais dans une autre Commission du Sénat, celle de la Justice, il fut décidé au cours des discussions préalables à la loi du 20 juillet 1991 relative aux sociétés coopératives de confier la mission de contrôle en cas de transformation à l'expert comptable externe ⁽³⁾.

4. Des missions occasionnelles de contrôle qui aussi bien dans les petites et les moyennes entreprises que dans les grandes entreprises doivent être effectuées par un expert reconnu légalement, une seule implique un examen limité : à savoir en cas de conflit d'intérêt (art. 60 LCSC).

Dans cette hypothèse, la nature des pièces à contrôler fait qu'il est inutile pour le reviseur d'entreprises ou l'expert comptable de se prononcer sur l'image fidèle des fonds propres, de la structure financière ou des résultats. L'étendue des travaux de contrôle rendrait un tel avis d'ailleurs injustifié ⁽⁴⁾.

5. Les autres missions exigent de l'expert qu'il se prononce sur la valeur donnée à l'entreprise par l'organe social compétent et donc au sujet de l'exactitude, du caractère complet et de la fidélité des comptes présentés.

En cas de transformation d'une société, cette évaluation est très importante en ce qui concerne notamment l'indication du capital au passif du bilan de la société non encore constituée.

dezelfde bedrijfsrevisor ook daar optreden (artikel 15^{ter} van de wet van 20 september 1948 en artikel 25 van het koninklijk besluit van 27 november 1973).

3. In kleine en middelgrote ondernemingen heeft men voor de meeste occasionele opdrachten dus reeds de effectieve keuze tussen een bedrijfsrevisor en een externe accountant, maar nog niet voor de fusie, de inbreng in natura en de quasi-inbreng.

Vanuit het formele standpunt van de interne samenhang van de vennootschapswetgeving dient de vraag gesteld waarom, althans in de kleine en middelgrote ondernemingen, de andere occasionele controle-opdrachten wel, en die bij fusie en bij inbreng in natura niet zouden worden gedeeld door bedrijfsrevisor en externe accountant.

In de Senaatscommissie « ad hoc » Handelsvennootschappen werd bij de besprekingen voorafgaand aan de wet van 18 juli 1991 beslist dat de opdrachten inzake omzetting, fusie en (quasi-)inbreng in natura moesten worden uitgezonderd van het gedeeld monopolie zodat ze vooralsnog het exclusieve terrein bleven van de bedrijfsrevisoren ⁽²⁾.

In een andere Senaatscommissie, namelijk die voor Justitie werd echter bij de bespreking voorafgaand aan de wet van 20 juli 1991 inzake de Coöperatieve Vennootschap beslist de controle-opdracht bij omzetting evenzeer toe te vertrouwen aan de externe accountant ⁽³⁾.

4. Van de occasionele controle-opdrachten die zowel in kleine, middelgrote als grote ondernemingen door een wettelijk erkend deskundige moeten worden uitgevoerd is er één die slechts een beperkte verificatie vooronderstelt, namelijk die bij belangenconflict (art. 60 Venn.W.).

In dit geval maakt de aard van de te controleren stukken het overbodig voor de bedrijfsrevisor of de externe accountant om zich uit te spreken over het getrouwe beeld van het vermogen, de financiële positie of de resultaten. De reikwijdte van de controlewerkzaamheden zou dergelijke uitspraak trouwens ongewettigd maken ⁽⁴⁾.

5. De andere opdrachten nopen de deskundige er steeds toe zich uit te spreken over de waarde die door het bevoegde vennootschapsorgaan aan de onderneming gegeven werd, en dus over de juistheid, volledigheid en getrouwheid van de voorgelegde rekeningen.

Bij omzetting van een vennootschap is deze waardering onder andere zeer belangrijk met het oog op het kapitaalcijfer dat op het passief van de omgevormde onderneming zal geboekt worden.

⁽²⁾ Rapport Verhaegen-Bayenet, Doc. Parlementaire, Sénat, 1990-1991, n° 1107/3, pp. 221-222.

⁽³⁾ Rapports Arts, Doc. parlementaire, Sénat, 1990-1991, n° 1374/8, p. 48-49.

⁽⁴⁾ Cette remarque vaut également pour les missions dont le commissaire doit s'acquitter sur base des articles 70bis et 77ter des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

⁽²⁾ Verslag Verhaegen-Bayenet, Parl. St., Senaat, 1990-1991, n° 1107/3, blz. 221-222.

⁽³⁾ Verslag Arts, Parl. St., Senaat, 1990-1991, n° 1374/8, blz. 48-49.

⁽⁴⁾ Deze bemerking geldt evenzeer voor de opdrachten die de commissaris op grond van artt. 70bis en 77ter Venn. W. moet waarnemen.

Ainsi, il est essentiel pour les futurs créanciers d'une société en nom collectif transformée en société anonyme que ce chiffre soit correct ⁽⁵⁾.

En cas d'apport en nature, de quasi-apport, de fusion et de suppression ou de limitation du droit de préférence, l'expert ne doit pas seulement se prononcer sur la valeur de l'entreprise mais en outre sur l'équivalence entre le nouvel apport sur la valeur de l'entreprise mais en outre sur l'équivalence entre le nouvel apport et celui de l'entreprise. Est donc ainsi non seulement influencé le lien entre la société et ses créanciers mais aussi la relation entre les actionnaires anciens et nouveaux.

Compte tenu du fait que la mission de contrôle en cas de fusion ne diffère pas fondamentalement de celle effectuée en cas de transformation et de suppression ou de limitation du droit de préférence, le Conseil supérieur ne voit pas pourquoi la première mission ne pourrait pas être confiée à un expert comptable externe alors que les deux autres pourraient l'être.

6. En outre, on peut se demander pourquoi, maintenant qu'une étape supplémentaire est franchie, le monopole partagé devrait être limité aux fusions et ne pourrait être élargi aux apports en nature et aux quasi-apports.

Ceci n'est pas évident parce que dans l'état actuel de notre législation, c'est-à-dire avant l'approbation du projet de loi relatif aux fusions, il doit nécessairement être fait usage, pour chaque fusion, de la technique de l'apport en nature.

La fusion juridique qui est introduite par le projet de loi n° 1214 rend inutile, il est vrai, l'étape de l'apport en nature.

Il y a lieu cependant de s'attendre à ce qu'à côté de la fusion juridique, d'autres techniques de concentration d'entreprises seront utilisées à l'avenir qui impliqueront l'utilisation de l'apport en nature.

En cas d'approbation sans réserves de l'amendement De Clercq, l'expert comptable ne pourra intervenir dans ces formes classiques de concentration d'entreprise et le pourra en cas de « nouvelle » fusion juridique. La nature de l'intervention et la compétence exigée sont pourtant identiques.

7. Il peut être conclu provisoirement que si la reconnaissance de missions de contrôle en cas de transformation et de suppression du droit de préférence à l'expert comptable externe dans les petites et moyennes entreprises a été fondée, la logique commande d'étendre cette approche aux missions en cas de fusion ou d'apport en nature.

2. La compétence et le contrôle de la qualité

8. Pour qu'il soit justifié de confier des missions occasionnelles dans les petites et moyennes entrepri-

⁽⁵⁾ Les créanciers dont les droits sont antérieurs à la transformation peuvent continuer à invoquer la responsabilité illimitée des associés.

Zo is het voor de toekomstige schuldeisers ⁽⁵⁾ van een in NV omgezette VOF van cruciaal belang dat dit cijfer correct is.

Bij inbreng in natura, quasi-inbreng, fusie en uitsluiting of beperking van het voorkeurrecht, moet de deskundige zich niet alleen uitspreken over de waarde van de onderneming, maar daarbij aansluitend over de waardeverhouding tussen de nieuwe inbreng en die van de onderneming. Niet alleen de verhouding tussen de vennootschap en haar schuldeisers, maar ook de verhouding tussen de bestaande en de nieuwe aandeelhouders wordt hierdoor beïnvloed.

Gelet op het feit dat de controle-opdracht bij fusie niet wezenlijk verschilt van die bij omzetting en uitsluiting van voorkeurrecht, ziet de Hoge Raad niet in waarom de eerstgenoemde opdracht niet en de laatstgenoemde wel aan de externe accountant zouden kunnen worden toevertrouwd.

6. Bovendien kan men zich afvragen waarom, nu een volgende stap overwogen wordt, het gedeelde monopolie slechts tot de fusie, en niet tot de inbreng in natura en de quasi-inbreng zou worden uitgebreid.

Dit is niet evident omdat in de huidige stand van onze wetgeving, dat wil zeggen voor de goedkeuring van het wetsontwerp inzake fusies, bij elke fusie noodzakelijkerwijze gebruik moet worden gemaakt van de techniek van de inbreng in natura.

De juridische fusie die door wetsontwerp 1214 wordt ingevoerd, maakt de tussenstap van de inbreng in natura weliswaar overbodig.

Het valt evenwel te verwachten dat buiten de juridische fusie, in de toekomst ook nog andere technieken van bedrijfsconcentratie zullen worden gebezigd die wel lopen over de inbreng in natura.

Bij ongewijzigde goedkeuring van het amendement-De Clerck zal de accountant bij deze klassieke vormen van bedrijfsconcentratie niet kunnen tussenkomen, en bij de « nieuwe » juridische fusie wel. De aard van de tussenkomst en de gevraagde competentie zijn nochtans identiek.

7. Als *voorlopig* besluit kan dus worden gesteld dat indien de toekenning in kleine en middelgrote ondernemingen van de controle-opdrachten bij omvorming en uitsluiting van voorkeurrecht aan de externe accountant gerechtvaardigd is geweest, de logica gebiedt de lijn door te trekken naar de opdrachten bij fusie, en wellicht ook die bij inbreng in natura.

2. Competentie en kwaliteitscontrole

8. Opdat de toebedeling van occasionele controle-opdrachten in kleine en middelgrote ondernemingen

⁽⁵⁾ De schuldeisers wier vordering dateert van voor de omzetting, kunnen blijven rekenen op de onbeperkte aansprakelijkheid van de vennoten.

ses à des experts comptables externes, encore faut-il que l'on puisse être assuré qu'ils disposent de la même indépendance que celles des réviseurs d'entreprises afin qu'ils puissent mener ces tâches à bien.

Il y a lieu d'observer que conformément aux mesures transitoires prévues par la loi du 21 février 1985, des personnes ont pu par le passé aux deux professions alors même qu'elles ne remplissaient pas les conditions légales d'accès ⁽⁶⁾ ⁽⁷⁾.

Compte tenu de ce que la profession d'expert comptable n'a été réglementée pour la première fois qu'en 1985, il est évident que la proportion de personnes qui bénéficient de cette mesure transitoire est par rapport au nombre de professionnels concernés plus importante chez les experts comptables que chez les réviseurs d'entreprises ⁽⁸⁾.

9. Pour l'avenir, il doit être constaté que les conditions d'accès aux deux professions ont le même contenu.

Ainsi, en ce qui concerne l'accès au stage, ce sont les mêmes diplômes universitaires ou assimilés de type long qui sont pris en considération pour décider si quelqu'un est admis à l'examen d'entrée ou non ⁽⁹⁾.

Jusqu'au 30 juin 1995, certains diplômes par des établissements agréés de type court entrent encore en ligne de compte ⁽¹⁰⁾ ⁽¹¹⁾.

L'accès aux deux professions est accordé après un stage similaire et un examen de fin de stage comparable ⁽¹²⁾.

⁽⁶⁾ Pour les réviseurs, artt. 62-65 de la loi du 21 février 1985 exécutés par l'arrêté royal du 15 mai 1985 (*Moniteur belge* du 30 mai 1985).

⁽⁷⁾ Pour les experts comptables, art. 99 de la loi du 21 février 1985 exécuté par l'arrêté royal du 14 juin 1985 (*Moniteur belge* du 22 juin 1985).

⁽⁸⁾ Sur environ 800 réviseurs en 1991, il y en a plus ou moins 220 qui ont bénéficié de la disposition transitoire de 1985. Chez les experts comptables, il y eut sur environ 11 000 demandes, plus de 40 % de refus. Il y a depuis lors environ 100 personnes par an qui sont admises au stage d'expert comptable.

⁽⁹⁾ Art. 4, 3^e de la loi du 22 juillet 1953 et art. 72, 3^e de la loi du 21 février 1985.

⁽¹⁰⁾ Arrêté royal du 10 novembre 1990 concernant les diplômes des candidats experts comptables (*Moniteur belge* du 29 novembre 1990); Art. 13 de l'arrêté royal du 13 octobre 1987 concernant le stage du candidat réviseur d'entreprises (*Moniteur belge* du 23 décembre 1987).

⁽¹¹⁾ A l'article 13 du règlement de stage de l'IRE, il est encore fait référence à une ancienne liste de diplômes contenue dans un arrêté royal du 10 janvier 1980. Un arrêté royal est en préparation par lequel dans le règlement de stage de l'IRE, il serait renvoyé à l'arrêté royal du 10 novembre 1990 de sorte que les diplômes de type court qui furent reconnus par l'arrêté royal du 10 novembre 1990 pour les experts comptables vaudraient aussi pour les réviseurs. Le Conseil Supérieur a, déjà le 20 juin 1991, recommandé qu'à cette occasion le titre de l'arrêté royal du 10 novembre 1990 soit étendu aux réviseurs (arrêté royal du 10 novembre 1990 concernant les diplômes des candidats experts comptables et des candidats réviseurs). Il doit d'ailleurs être remarqué qu'il s'agit d'un régime transitoire qui vient à expiration en 1995.

⁽¹²⁾ Art. 3, 5^e de la loi du 22 juillet 1953 et art. 72, 5^e de la loi du 21 février 1985.

aan de externe accountants gerechtvaardigd zij, moet men ervan verzekerd zijn dat zij over dezelfde competentie en dezelfde onafhankelijkheid beschikken als de bedrijfsrevisoren om deze taken tot een goed einde te brengen.

Naar het verleden toe dient opgemerkt dat ingevolge de overgangsmaatregelen die vervat lagen in de wet van 21 februari 1985, tot beide beroepen personen werden toegelaten die niet voldeden aan de wettelijke toegangsvoorwaarden ⁽⁶⁾ ⁽⁷⁾.

Vermits het beroep van accountant in 1985 voor het eerst gereguleerd werd, ligt het voor de hand dat de fractie van de personen die deze overgangsmaatregel genieten in termen van het totaal aantal beroepsbeoefenaars, bij de accountants groter is dan bij de bedrijfsrevisoren ⁽⁸⁾.

9. Naar de toekomst toe moet worden vastgesteld dat de toelatingsvoorwaarden tot beide beroepen dezelfde inhoud hebben.

Bij de toegang tot de stage zijn het dezelfde universitaire of daarmee gelijkgestelde diploma's van het lange type die in aanmerking worden genomen om te beslissen of iemand wordt toegelaten tot het toegangsexamen of niet ⁽⁹⁾.

Tot 30 juni 1995 komen ook nog bepaalde diploma's afgeleverd door erkende instellingen van het korte type in aanmerking ⁽¹⁰⁾ ⁽¹¹⁾.

De toegang tot beide beroepen wordt verleend na een soortgelijke stage en een vergelijkbaar eindstage-examen ⁽¹²⁾.

⁽⁶⁾ Voor de revisoren, artt. 62-65 van de wet van 21 februari 1985, uitgevoerd bij koninklijk besluit van 15 mei 1985 (*Belgisch Staatsblad* van 30 mei 1985).

⁽⁷⁾ Voor de accountants, art. 99 van de wet van 21 februari 1985, uitgevoerd bij koninklijk besluit van 14 juni 1985 (*Belgisch Staatsblad* van 22 juni 1985).

⁽⁸⁾ Van de ongeveer 800 revisoren in 1991 zijn er ongeveer 220 die de overgangsmaatregel van 1985 genoten. Bij de accountants werden er van ongeveer 11 000 aanvragen tot toelating onder de overgangsmaatregelen in 1985-86, meer dan 40 % geweigerd. Er worden sedertdien ongeveer 100 personen per jaar toegelaten tot de stage van accountant.

⁽⁹⁾ Art. 4, 3^e van de wet van 22 juli 1953 en art. 72, 3^e van de wet van 21 februari 1985.

⁽¹⁰⁾ Koninklijk besluit van 10 november 1990 betreffende de diploma's van de kandidaat-accountants, *Belgisch Staatsblad* van 29 november 1990; art. 13 van het koninklijk besluit van 13 oktober 1987 betreffende de stage van de kandidaat-bedrijfsrevisoren, *Belgisch Staatsblad* van 23 december 1987.

⁽¹¹⁾ In art. 13 van het stagereglement IBR wordt nog verwezen naar een verouderde diplomalist vervat in een koninklijk besluit van 10 januari 1980. Een koninklijk besluit is in voorbereiding waardoor in het stagereglement IBR zou verwezen worden naar het koninklijk besluit van 10 november 1990 zodat de diploma's van het korte type die erkend werden bij koninklijk besluit van 10 november 1990 voor de accountants ook zouden gelden voor de revisoren. De Hoge Raad adviseerde reeds op 20 juni 1991 om bij die gelegenheid de titel van het koninklijk besluit van 10 november 1990 uit te breiden naar de revisoren (koninklijk besluit van 10 november 1990 betreffende de diploma's van kandidaat-accountants en kandidaat-revisoren). Overigens dient benadrukt dat het een overgangsregime betreft dat verstrijkt in 1995.

⁽¹²⁾ Art. 3, 5^e van de wet van 22 juli 1953 en art. 72, 5^e van de wet van 21 februari 1985.

10. Le Conseil Supérieur souhaite insister sur le fait que les commissions de stage dans les deux professions devraient veiller activement à ce que les stagiaires aient suffisamment d'occasions durant leur formation de mettre en oeuvre eux-mêmes la méthode des missions de contrôle spéciales.

Il n'est donc pas indiqué de confier des stagiaires à un maître de stage qui, dans sa pratique professionnelle, n'est que rarement confronté à des missions spéciales de contrôle.

11. Il est aussi utile de rappeler que la compétence n'est pas un droit qui reste acquis grâce à la bonne formation dont on a bénéficié.

Il est donc essentiel que les deux Instituts — comme c'est le cas jusqu'à présent — continuent à contraindre leurs membres à la formation permanente et au recyclage.

12. L'élaboration de normes de qualité et un contrôle de qualité sont d'un intérêt primordial et doivent être établis sur une base comparable.

Ainsi, très récemment, l'Institut des Reviseurs d'Entreprises a soumis au Conseil Supérieur un projet de norme « révision limitée » qui vise spécifiquement les missions spéciales et légales de contrôle (ex : contrôle de la situation intermédiaire en cas de modification d'objet social).

Presque simultanément, le Conseil Supérieur a appris qu'une Commission spéciale « rapports spéciaux » avait été mise en place au sein de l'Institut des Experts Comptables et qu'elle veillait à la qualité de tous les rapports spéciaux confiés par la loi du 18 juillet 1991 aux experts comptables.

Compte tenu de ce qu'il s'agit des mêmes missions spéciales, il va de soi que le Conseil Supérieur ne peut fonctionner convenablement que s'il peut conseiller dans le même sens les deux professions en ce qui concerne les normes de contrôle et de contrôle confraternel.

3. L'indépendance des professionnels

13. Il ne suffit pas que la compétence des reviseurs d'entreprises et des experts comptables soit du même niveau. Compte tenu de ce que le professionnel doit, dans le cadre des missions de contrôle spéciales, veiller au respect de l'intérêt général en tenant compte des exigences de la vie sociale, l'indépendance des deux catégories professionnelles doit être garantie de la même manière.

Lors de l'adaptation de la législation en matière de sociétés commerciales en 1985 à l'occasion de la réforme du revisorat (loi du 21 février 1985), le législateur a fixé deux règles précises relatives à l'indépendance.

1° le commissaire d'une société ne peut dans la même entreprise accepter aucune autre fonction, mandat ou mission (par exemple : comptabilité, fiscalité) qui serait de nature à mettre en cause l'indé-

10. De Hoge Raad wenst te benadrukken dat de stagecommissies in beide beroepen er actief op moeten toezien dat de stagiairs voldoende kansen krijgen gedurende hun opleiding om zich de methode van de bijzondere controle-opdrachten eigen te maken.

Het is dus niet aangewezen stagiairs toe te wijzen aan een stagemeeester die in zijn beroepspraktijk veeleer zelden met bijzondere controle-opdrachten in aanraking komt.

11. Het is tevens van belang te beklemtonen dat competentie geen recht is dat verworven blijft dank zij de goede opleiding die men genoten heeft.

Het is wezenlijk dat beide Instituten hun leden, zoals dat momenteel al geschiedt, blijven verplichten tot permanente vorming en bijscholing.

12. Ook de kwaliteitsnormering en de kwaliteitscontrole zijn doorslaggevend en moeten op vergelijkbare leest geschoeid worden.

Zo werd zeer recent door het Instituut der Bedrijfsrevisoren aan het advies van de Hoge Raad een ontwerp-norm « beperkt nazicht » onderworpen die specifiek bedoeld is voor de bijzondere wettelijke controle-opdrachten (bijvoorbeeld controle op tussentijdse staat bij wijziging van het maatschappelijk doel).

Ongeveer gelijktijdig vernam de Hoge Raad dat binnen het Instituut der Accountants een Speciale Commissie « bijzondere verslagen » werkzaam is die waakt over de kwaliteit van alle bij de wet van 18 juli 1991 ook aan accountants toevertrouwde bijzondere verslagen.

Aangezien het om dezelfde bijzondere opdrachten gaat, spreekt het vanzelf dat de Hoge Raad maar goed kan functioneren indien hij beide beroepen op het stuk van de controlenormen en de confraternele controle in dezelfde zin kan adviseren.

3. Onafhankelijkheid van de beroepsbeoefenaars

13. Het volstaat niet dat gegarandeerd wordt dat de competentie van bedrijfsrevisoren en accountants van hetzelfde niveau is. Gelet op het feit dat de beroepsbeoefenaar bij de occasionele controle-opdrachten het algemeen belang moet behartigen met inachtneming van de vereisten van het maatschappelijk verkeer, dient ook de onafhankelijkheid van beide categorieën beroepsbeoefenaars op dezelfde manier gewaarborgd te worden.

Bij aanpassing van de vennootschapswetgeving ingevolge de hervorming van het bedrijfsrevisoraat bij de wet van 21 februari 1985, stelde de wetgever twee duidelijke regels inzake onafhankelijkheid voorop :

1° de vennootschapscommissaris mag in dezelfde onderneming geen enkele andere taak, mandaat of opdracht (bijvoorbeeld boekhouding, fiscaliteit) aanvaarden die van die aard zou zijn dat een onafhanke-

pendance de l'exercice de sa fonction (article 64bis LCSC).

2° si le commissaire accomplit néanmoins une autre mission particulière dans la même entreprise parce qu'elle n'est pas de nature à mettre en cause son indépendance, elle ne peut faire l'objet d'émoluments spéciaux que pour autant qu'il soit rendu compte dans le rapport de gestion de leur objet ainsi que de la rémunération y afférente (article 64ter LCSC).

14. Le législateur même a considéré que l'accomplissement d'une mission spéciale de contrôle légal (par exemple : apport en nature) dans la même entreprise n'est pas de nature à mettre en cause l'indépendance du reviseur.

Dans les grandes entreprises, c'est toujours le commissaire qui est chargé de ces missions spéciales par les lois coordonnées sur les sociétés commerciales. Les émoluments spéciaux du commissaire pour de telles missions de contrôle spéciales sont bien évidemment soumises aux conditions de la justification reprises à l'article 64ter déjà mentionné des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Le législateur a en outre, implicitement aussi, fait le raisonnement inverse et décidé que l'accomplissement de la fonction du commissaire n'est pas de nature à mettre en cause l'indépendance du reviseur concerné lorsqu'il est demandé, dans la même entreprise, de s'acquitter de missions spéciales de contrôle (par exemple : apport en nature, modification de l'objet social).

15. Il n'existe aucune disposition légale qui garantisse de la même façon l'indépendance du reviseur d'entreprises ou de l'expert comptable qui, dans une petite ou moyenne entreprise dans laquelle aucun commissaire n'a été désigné, corrige ou vérifie les comptes ou remplit une mission spéciale de contrôle légal (par exemple : en cas de fusion).

Il est évident au regard des normes belges que l'expert comptable externe ou le reviseur d'entreprises ne pourra accepter aucune mission spéciale ou procéder à la vérification de la comptabilité dans une petite ou moyenne entreprise dans laquelle il a tenu la comptabilité ou organisé la fiscalité. Des normes déontologiques uniformes pour les deux professions sont cependant nécessaires dans la mesure où d'aus- si hauts standards n'existent pas au plan international.

Plus délicate déjà est la situation dans laquelle l'expert comptable externe ou le reviseur d'entreprises se limite à la correction ou à la vérification des comptes annuels d'une petite ou moyenne entreprise. Dans ce cas, il n'est pas aisé de déterminer si, et moyennant quelles conditions, cet expert comptable externe ou reviseur peut encore effectuer des missions de contrôle spéciales, telle celle en matière de fusion, dans la même entreprise.

Le législateur n'a prévu il est vrai à cet égard aucune disposition qui soit comparable à celles que

lijke taakuitoefening in het gedrang komt (artikel 64bis Venn.W.);

2° indien de vennootschapscommissaris in dezelfde onderneming toch een bijzondere opdracht vervult omdat ze niet van die aard is dat ze zijn onafhankelijkheid in het gedrang kan brengen, kan zij slechts het voorwerp uitmaken van een afzonderlijke bezoldiging voor zover het jaarverslag verantwoording verstrekt over het voorwerp van die werkzaamheid en de eraan verbonden vergoeding (artikel 64ter Venn.W.).

14. De wetgever zelf heeft de vervulling van een bijzondere wettelijke controle-opdracht (bijvoorbeeld inbreng in natura) geacht niet van die aard te zijn dat ze de onafhankelijkheid van de commissaris in dezelfde onderneming in het gedrang kan brengen.

In de grote ondernemingen is het immers de commissaris die in de Handelsvennootschappenwet met deze occasionele opdrachten belast werd. Wel zal de afzonderlijke bezoldiging van de commissaris voor dergelijke bijzondere controle-opdrachten onderworpen zijn aan de voorwaarden van verantwoording die vervat liggen in het zonet vermelde artikel 64ter Venn.W.

De wetgever heeft derhalve ook impliciet de omgekeerde redenering gevolgd en geoordeeld dat de vervulling van de commissarisfunctie niet van die aard is dat ze de onafhankelijkheid van de betrokken bedrijfsrevisor in het gedrang kan brengen wanneer hij in dezelfde onderneming wordt gevraagd om bijzondere controle-opdrachten waar te nemen (bijvoorbeeld inbreng in natura, wijziging doel).

15. Er bestaat geen wettelijke regeling die in dezelfde zin de onafhankelijkheid beheerst van de bedrijfsrevisor of van de accountant die in een kleine of middelgrote onderneming waar geen commissaris werd aangesteld de jaarrekening verifieert of corrigeert, of die er een bijzondere wettelijke controle-opdracht (bijvoorbeeld bij fusie) vervult.

Het is naar Belgische normen evident dat de externe accountant of bedrijfsrevisor in de kleine of middelgrote onderneming waarin hij voordien de boekhouding gevoerd of de fiscaliteit georganiseerd heeft, geen bijzondere opdrachten zal mogen waarnemen, of niet zal mogen overgaan tot de verificatie van de boekhouding. Toch is hier nood aan deontologische regels die voor de beide beroepen uniform zijn, omdat internationaal niet steeds dezelfde hoge standaarden worden opgelegd.

Delicater is reeds de situatie waarin de externe accountant of bedrijfsrevisor zich beperkt tot de correctie of tot de verificatie van de jaarrekening van een kleine of middelgrote onderneming. In dat geval is niet duidelijk of, en onder welke voorwaarden deze externe accountant of bedrijfsrevisor nog bijzondere controle-opdrachten, zoals die inzake fusie mag waarnemen in dezelfde ondernemingen.

De wetgever heeft hier inderdaad in geen bepalingen voorzien die vergelijkbaar zijn met die welke

l'on trouve aux articles 64bis et 64ter des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Plus délicat encore est le cas dans lequel une entreprise a bien un conseil d'entreprise, mais pas de commissaire ⁽¹³⁾. Dans ce cas l'information économique et financière à procurer au conseil d'entreprise est vérifiée par un reviseur d'entreprises. Mais la direction de l'entreprise peut faire appel à un autre reviseur d'entreprises ou à un expert comptable externe pour une mission occasionnelle.

16. Il va de soi que ces lacunes peuvent être comblées par des règles déontologiques. Et tant l'Institut des Reviseurs d'Entreprises que l'Institut des Experts Comptables préparent à l'heure actuelle un règlement déontologique qui sera ultérieurement promulgué par arrêté royal.

On devrait aussi envisager de régler la responsabilité d'un expert comptable comme celle d'un reviseur d'entreprises dans le cas particulier où il remplit une mission de contrôle au nom d'une société ⁽¹⁴⁾.

L'unité dans toutes ces règles est d'une importance fondamentale maintenant que le législateur a partiellement confié aux deux professions les mêmes missions.

Le Conseil Supérieur du Revisorat d'Entreprises ne peut, hélas en l'état actuel du droit, assurer cette unité dans la mesure où seules la réglementation et la normalisation de la profession de reviseur d'entreprises sont soumises à sa compétence d'avis.

4. Elargissement de la compétence du Conseil Supérieur

a) Lignes de force

17. Le risque existe donc que deux professionnels dépendant d'instituts différents, s'acquitteraient de la même mission légale de contrôle mais seraient soumis à des normes déontologiques différentes.

C'est pourquoi est formulée ci-après une proposition de modification du statut et de la compétence du Conseil Supérieur, dont on trouvera le détail *infra sub b)* et *c)* et dont les lignes de force sont les suivantes :

— la compétence du Conseil Supérieur est étendue à l'Institut des Experts Comptables;

⁽¹³⁾ C'est notamment le cas si une SA, une SPRL ou une SC à responsabilité limitée qui comptait auparavant plus de 100 travailleurs et était sur cette base seulement une grande entreprise voit le nombre des travailleurs passer à un chiffre inférieur à 100, mais supérieur à 50. Dans ce cas l'obligation d'avoir un conseil d'entreprise subsiste, mais un commissaire ne doit plus être désigné.

⁽¹⁴⁾ La société de reviseurs doit, pour chaque mission de contrôle, désigner un associé ou un gérant comme représentant permanent qui est personnellement responsable avec la société, aussi bien au plan civil et pénal que disciplinaire (article 33 de la loi du 22 juillet 1953 tel que remplacé par l'article 67 de la loi du 21 février 1985).

men terugvindt in artikel 64bis en artikel 64ter Venn.W.

Nog delicaat is het geval waarin een onderneming wel een ondernemingsraad, maar geen commissaris heeft ⁽¹³⁾. In dat geval moet de financiële en economische informatie ten behoeve van de ondernemingsraad geverifieerd worden door een bedrijfsrevisor. Maar de ondernemingsleiding kan voor een occasionele opdracht een beroep doen op een ander bedrijfsrevisor of op een extern accountant.

16. Uiteraard kunnen deze lacunes verholpen worden door deontologische regels. En zowel het Instituut der Bedrijfsrevisoren als het Instituut der Accountants bereiden op dit ogenblik een deontologisch reglement voor dat uiteindelijk bij koninklijk besluit zal worden uitgevaardigd.

Men zou ook moeten overwegen de aansprakelijkheid van de accountant op dezelfde wijze te regelen als die van de bedrijfsrevisor in het bijzondere geval dat hij een controle-opdracht vervult namens een vennootschap ⁽¹⁴⁾.

De eenheid van al deze regels is van fundamenteel belang nu de wetgever beide beroepen gedeeltelijk met dezelfde taken heeft belast.

De Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat kan in de huidige stand van het recht helaas niet borg staan voor deze eenheid, omdat enkel de reglementering en de normering van het beroep van bedrijfsrevisor aan zijn adviesbevoegdheid onderworpen is.

4. Uitbreiding van de bevoegdheid van de Hoge Raad

a) Krachtlijnen

17. Aldus ontstaat het risico dat twee beroepsbeoefenaars die horen tot een verschillend Instituut, dezelfde wettelijke controle-opdrachten gaan vervullen, maar onderworpen zijn aan verschillende deontologische regels.

Daarom wordt een voorstel tot wijziging van het statuut en de bevoegdheid van de Hoge Raad gedaan, waarvan men het detail *sub b)* en *c)* vindt, en waarvan de krachtlijnen de volgende zijn :

— de bevoegdheid van de Hoge Raad wordt uitgebreid tot het Instituut der Accountants;

⁽¹³⁾ Dit is onder andere het geval indien een NV, BVBA of CV voorheen meer dan 100 werknemers had en enkel op die grond een grote onderneming was, en haar werknemersaantal nu gedaald is tot een cijfer beneden 100, maar boven 50. In dat geval blijft de verplichting van een ondernemingsraad gelden, maar moet geen commissaris meer worden aangesteld.

⁽¹⁴⁾ De revisorenvennootschap moet voor elke controle-opdracht een vennoot of zaakvoerder tot vaste vertegenwoordiger aanstellen die hoofdelijk met de vennootschap aansprakelijk is, zowel op burgerrechtelijk, strafrechtelijk als tuchtrechtelijk gebied (artikel 33 van de wet van 22 juli 1953, zoals vervangen bij artikel 67 van de wet van 21 februari 1985).

— dans la mesure où l'unité de certaines normes déontologiques ou de contrôle est nécessaire, les Conseils des deux Instituts ne peuvent déroger aux avis du Conseil Supérieur;

— une concertation permanente est en conséquence établie entre le Conseil Supérieur d'une part et les deux Instituts d'autre part;

— le Conseil Supérieur peut déposer plainte à charge d'un professionnel auprès des Instituts;

— les moyens jusqu'ici très insuffisants du Conseil Supérieur seront élargis; c'est pourquoi est donnée au Roi la possibilité d'imposer une certaine contribution aux Instituts.

b) *Nouveau texte de l'article 101 de la loi du 21 février 1985*

18. La proposition du Conseil Supérieur consiste à modifier l'article 101 de la loi du 21 février 1985 de la manière suivante :

§ 1^{er}. Il est créé un « Conseil Supérieur du Revisorat d'Entreprises et de l'Expertise Comptable », dénommé ci-après le Conseil Supérieur. *Le Conseil Supérieur est un organisme autonome dont le siège est à Bruxelles.*

Le Conseil Supérieur a pour mission de contribuer, par la voie d'avis ou de recommandations, émis d'initiative ou sur demande et adressés au Gouvernement, à l'Institut des Reviseurs d'Entreprises ou à l'Institut des Experts Comptables, à ce que les missions que la loi confie au reviseur d'entreprises et à l'expert comptable ainsi que les activités d'expert comptable, soient exercées dans le respect de l'intérêt général et des exigences de la vie sociale. Ces avis ou recommandations auront trait entre autres à l'exercice des missions visées à l'article 15bis de la loi du 20 septembre 1948 portant organisation de l'économie.

Le Conseil Supérieur doit être consulté sur tout arrêté royal à prendre en exécution de la loi du 22 juillet 1953 créant l'Institut des Reviseurs d'Entreprises et en exécution de la loi du 21 février 1985 relative à la réforme du revisorat d'entreprise. *Le Gouvernement doit motiver de façon explicite toute dérogation à un avis unanime du Conseil Supérieur.*

Le Conseil Supérieur doit en outre être consulté sur toute décision de portée générale à prendre par le Conseil de l'Institut des Reviseurs d'Entreprises en application des articles 9, 10 et 18bis de la loi susvisée du 22 juillet 1953 et sur toute décision de portée générale à prendre par le Conseil de l'Institut des Experts Comptables en application de l'article 88 de la loi du 21 février 1985. *Les Conseils des deux Instituts ne peuvent déroger à un avis approuvé par la majorité des membres du Conseil Supérieur si l'avis est relatif à une matière concernant les deux professions. En ce qui concerne les avis relatifs à une matière ne concernant que l'une des deux professions, l'Ins-*

— in de mate dat de eenvormigheid van bepaalde deontologische of controlenormen vereist is, kunnen de Raden van beide Instituten niet afwijken van de adviezen van de Hoge Raad;

— bijgevolg wordt een permanent overleg ingebouwd tussen de Hoge Raad enerzijds en de beide Instituten anderzijds;

— de Hoge Raad kan klacht indienen op last van een beroepsbeoefenaar bij de Instituten;

— de tot dusver zeer ontoereikende middelen van de Hoge Raad worden verruimd; daartoe wordt aan de Koning de mogelijkheid gegeven een zekere bijdrage op te leggen aan de Instituten.

b) *Nieuwe tekst van artikel 101 van de wet van 21 februari 1985*

18. Het voorstel van de Hoge Raad bestaat erin artikel 101 van de wet van 21 februari 1985 als volgt te wijzigen :

§ 1. Er wordt een « Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat en voor de Accountancy » opgericht, hierna de Hoge Raad te noemen. *De Hoge Raad is een zelfstandig orgaan met zetel te Brussel.*

De Hoge Raad heeft tot taak, via het verstrekken, op eigen initiatief of op verzoek, van adviezen of aanbevelingen aan de regering of aan de Instituten der Bedrijfsrevisoren en der Accountants, ertoe bij te dragen dat bij de uitoefening van de opdrachten die de wet aan de bedrijfsrevisoren en de accountants toevertrouwt en bij de verrichting van de accountants-werkzaamheden, het algemeen belang en de vereisten van het maatschappelijk verkeer in acht worden genomen. Deze adviezen of aanbevelingen zullen onder meer betrekking hebben op de uitoefening van de opdrachten omschreven in artikel 15bis van de wet van 20 september 1948 houdende organisatie van het bedrijfsleven.

De Hoge Raad moet worden geraadpleegd voor elk koninklijk besluit te treffen ter uitvoering van de wet van 22 juli 1953 houdende oprichting van het Instituut der Bedrijfsrevisoren en van de wet van 21 februari 1985 tot hervorming van het Bedrijfsrevisoraat. *De regering moet elke afwijking van een unaniem advies van de Hoge Raad expliciet motiveren.*

De Hoge Raad moet eveneens worden geraadpleegd voor elke beslissing met een algemene strekking te treffen door de Raad van het Instituut der Bedrijfsrevisoren in toepassing van de artikelen 9, 10 en 18bis van genoemde wet van 22 juli 1953 en van elke beslissing met een algemene strekking te treffen door de Raad van het Instituut der Accountants in toepassing van artikel 88 van genoemde wet van 21 februari 1985. *De Raden van beide Instituten kunnen niet afwijken van een advies dat door een meerderheid in de Hoge Raad werd goedgekeurd, indien het advies betrekking heeft op een materie die beide beroepen kan aangaan. Van adviezen inzake*

titut concerné ne peut y déroger que moyennant motivation expresse.

Le Conseil Supérieur doit émettre les avis qui lui sont demandés dans les 6 mois. A défaut, il est supposé avoir émis un avis favorable.

§ 2. Le Conseil Supérieur organise une concertation permanente avec l'Institut des Reviseurs d'Entreprises et l'Institut des Experts Comptables. Il peut en conséquence constituer des groupes de travail avec les deux Instituts.

§ 3. Le Conseil Supérieur peut déposer plainte auprès de la Commission de discipline de l'Institut des Reviseurs d'Entreprises ou de l'Institut des Experts Comptables respectivement contre un ou plusieurs reviseurs d'entreprises ou experts comptables. La Commission concernée informe le Conseil Supérieur de la suite réservée à cette plainte.

§ 4. Le Conseil Supérieur est composé de sept membres nommés par le Roi, dont quatre sur une liste double présentée par le Conseil Supérieur de l'Economie et trois sur présentation du Ministre des Affaires Economiques et du Ministre des Finances. Leurs émoluments sont fixés par arrêté royal.

§ 5. Sur la proposition du Conseil Supérieur, le Roi arrête le règlement d'ordre intérieur du Conseil Supérieur par lequel le Ministère des Affaires économiques est chargé d'assurer le secrétariat et l'infrastructure du Conseil Supérieur. Les autres frais de fonctionnement du Conseil Supérieur sont supportés par l'Institut des Reviseurs d'Entreprises et par l'Institut des Experts Comptables de la façon et dans les limites que le Roi détermine.

c) Justification détaillée du texte proposé

1° Justification du paragraphe 1^{er} : élargissement de la compétence

19. L'élargissement de la compétence du Conseil Supérieur à la profession d'expert comptable est très logique compte tenu du fait que le législateur a confié à l'expert comptable, par les lois des 18 et 20 juillet 1991, une série de missions de contrôle jusque-là réservée exclusivement au réviseur et qu'il n'est pas exclu en outre que dans la nouvelle loi relative aux fusions la voie ainsi choisie soit à nouveau empruntée. Il est en outre souhaitable que pour des raisons budgétaires le Conseil Supérieur soit dans une certaine mesure autonome (voir § 5).

Il est proposé de se rapprocher de la formulation avancée par l'amendement Van den Bossche qui fut introduit à l'occasion de l'élaboration de la loi du 21 février 1985 ⁽¹⁵⁾. Ce faisant, la mission du Conseil Supérieur serait dorénavant de veiller à ce « que les missions que la loi confie au réviseur d'entreprises et

een materie die slechts één van beide beroepen betreft, kan het betrokken Instituut slechts afwijken mits uitdrukkelijke motivering.

De Hoge Raad moet elk advies dat hem gevraagd wordt verlenen binnen de zes maanden. Zoniet wordt hij geacht gunstig te adviseren.

§ 2. De Hoge Raad organiseert een permanent overleg met het Instituut der Bedrijfsrevisoren en het Instituut der Accountants. Daartoe kan hij werkgroepen oprichten samen met beide Instituten.

§ 3. De Hoge Raad kan bij de tuchtcommissie van het Instituut der Bedrijfsrevisoren, respectievelijk van het Instituut der Accountants klacht indienen tegen één of meer bedrijfsrevisoren, respectievelijk accountants. De betrokken commissie stelt de Hoge Raad in kennis van het gevolg dat aan deze klacht gegeven werd.

§ 4. De Hoge Raad is samengesteld uit zeven door de Koning benoemde leden, van wie er vier op een dubbeltal worden voorgedragen door de Centrale Raad voor het Bedrijfsleven en drie worden voorgedragen door de Minister van Economische Zaken en door de Minister van Financiën. Hun vergoeding wordt vastgesteld bij koninklijk besluit.

§ 5. Op voorstel van de Hoge Raad stelt de Koning het reglement van inwendige orde van de Hoge Raad vast, waarin het Ministerie van Economische Zaken wordt belast met de waarneming van zijn secretariaat en met de voorziening van ruimtelijke infrastructuur. De andere werkingskosten van de Hoge Raad worden gedragen door het Instituut der Bedrijfsrevisoren en door het Instituut der Accountants op de wijze en binnen de grenzen door de Koning bepaald.

c) Gedetailleerde verantwoording van de voorgestelde tekst

1° Verantwoording paragraaf 1 : uitbreiding bevoegdheid

19. De uitbreiding van de bevoegdheid van de Hoge Raad tot het Instituut der Accountants is zeer logisch gelet op het feit dat de wetgever een reeks controle-opdrachten die voorheen exclusief aan de revisor waren voorbehouden, ingevolge de wetten van 18 en 20 juli 1991 ook heeft toevertrouwd aan de accountant, terwijl het niet uitgesloten is dat in de nieuwe fusiewet wordt voortgegaan op de ingeslagen weg. Daarnaast is het wenselijk om budgettaire redenen de Hoge Raad in zekere mate te verzelfstandigen (zie § 5).

Voorgesteld wordt om zich bij de formulering te laten leiden door het amendement Van den Bossche dat reeds werd ingediend bij de voorbereiding van de wet van 21 februari 1985 ⁽¹⁵⁾. Zodoende zou de taak van de Hoge Raad er voortaan toe moeten bijdragen « dat bij de uitoefening van de opdrachten die de wet

⁽¹⁵⁾ Doc. parlementaire, Chambre, 1982-1983, n° 552/32.

⁽¹⁵⁾ Parl. St., Kamer, 1982-1983, n° 552/32.

à l'expert comptable ainsi que les activités d'expert comptable soient exercées dans le respect de l'intérêt général et des exigences de la vie sociale. »

La nouvelle dénomination du Conseil Supérieur serait dès lors : « Conseil Supérieur du Revisorat d'Entreprises et de l'Expertise Comptable » (CSRE) ou « Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat en de Accountancy » (HRBA).

20. Les règlements et normes qui doivent être soumis au Conseil supérieur sont visés par les dispositions suivantes :

— pour les reviseurs : les articles 9 (*nouveau*), 10 et 18bis de la loi du 22 juillet 1953;

— pour les experts comptables : l'article 88 de la loi du 21 février 1985 (*nouveau*).

L'article 88 est la disposition équivalente pour les experts comptables des articles 9, 10 et 18bis applicables aux reviseurs d'entreprises.

Il est en outre proposé de soumettre à la compétence d'avis du Conseil Supérieur la normalisation effectuée par l'Institut des Reviseurs d'Entreprises en matière d'honoraires (article 9 de la loi du 22 juillet 1953). Cette normalisation est évidemment d'intérêt général dans la mesure où la rémunération est liée à l'indépendance du reviseur : d'une part, ce montant ne peut être trop faible car le reviseur ne serait pas en mesure de remplir sa fonction, d'autre part, les honoraires ne peuvent pas être trop élevés car le reviseur ne serait plus alors indépendant de la société contrôlée.

21. Il est proposé en outre :

1) une obligation de motivation à imposer au Gouvernement lorsqu'il veut promulguer un arrêté royal qui va à l'encontre d'un avis unanime du Conseil Supérieur;

2) une interdiction de dérogation à imposer aux Instituts lorsqu'un avis a été émis à la majorité des voix par le Conseil Supérieur :

— au sujet d'une norme qui ne doit pas être ratifiée par le Roi (par exemple : article 18bis de la loi du 22 juillet 1953),

— ou qui, du point de vue de l'intérêt général et des exigences de la vie sociale doit être identique pour les deux professions (par exemple : norme relative à l'examen limité ou aux missions spéciales).

La contrepartie de ce renforcement de l'autorité du Conseil Supérieur est que chaque avis doit être émis dans un certain délai (maximum 6 mois).

2° Justification du paragraphe 2 : concertation permanente

22. L'inspiration sur ce point a été trouvée dans l'amendement Van den Brande, qui fut introduit au cours de l'élaboration de la loi du 21 février 1985 ⁽¹⁶⁾.

aan de bedrijfsrevisor en aan de accountant toevertrouwt, alsmede bij de verrichting van de accountantswerkzaamheden het algemeen belang en de vereisten van het maatschappelijk verkeer in acht worden genomen ».

De nieuwe benaming van de Hoge Raad zou dan worden : « Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat en de Accountancy » (HRBA) of « Conseil supérieur du Revisorat d'Entreprises et de l'Expertise Comptable » (CSRE).

20. De reglementen en normen die aan de Hoge Raad moeten worden voorgelegd, zijn diegene bedoeld :

— voor revisoren : in de artikelen 9 (*nieuw*), 10 en 18bis van de wet van 22 juli 1953;

— voor accountants : in artikel 88 van de wet van 21 februari 1985 (*nieuw*).

Artikel 88 is het equivalent voor de accountants van de artikelen 9, 10 en 18bis voor de revisoren.

Daarnaast wordt voorgesteld de normgeving van het Instituut der Bedrijfsrevisoren inzake honoraria (artikel 9 van de wet van 22 juli 1953) ook onder de adviesbevoegdheid van de Hoge Raad te brengen. Deze regelgeving is evident van algemeen belang omdat de honorering in hoge mate samenhangt met de onafhankelijkheid van de revisor : enerzijds mag dit bedrag niet te laag zijn, zodoende dat de revisor in staat is zijn functie naar behoren waar te nemen; anderzijds mag het honorarium niet te hoog zijn, zodoende dat het de revisor niet afhankelijk maakt van de gecontroleerde onderneming.

21. Voorgesteld wordt bovendien :

1) een motiveringsplicht op te leggen aan de Regering wanneer zij een koninklijk besluit wil uitvaardigen dat ingaat tegen een *unaniem* advies van de Hoge Raad;

2) een verbod tot afwijking op te leggen aan de Instituten wanneer een *meerderheidsadvies* voorligt van de Hoge Raad :

— nopens een norm die niet moet worden bekrachtigd door de Koning (bijvoorbeeld artikel 18bis van de wet van 22 juli 1953),

— die gelet op het algemeen belang en de vereisten van het maatschappelijk verkeer identiek moet zijn voor beide beroepen (bijvoorbeeld norm beperkt nazicht/speciale opdrachten).

De pendant van deze versterking van het gezag van de Hoge Raad is dat elk advies binnen een zekere termijn (maximum 6 maanden) moet verleend worden.

2° Verantwoording paragraaf 2 : permanent overleg

22. Hier wordt inspiratie gezocht in het amendement-Van den Brande, dat reeds werd ingediend bij de voorbereiding van de wet van 21 februari 1985 ⁽¹⁶⁾.

⁽¹⁶⁾ Doc. parlementaire, *Chambre*, 1982-1983, n° 552/2, p. 5.

⁽¹⁶⁾ Parl. St., *Kamer*, 1982-1983, n° 552/2, blz. 5.

Dans cet amendement était aussi prévue une concertation permanente avec les *deux* Instituts.

L'objectif poursuivi est de renforcer le rôle d'unification qui est réservé au Conseil Supérieur.

Ainsi, il pourrait être donné exécution à cette nouvelle disposition légale par une réunion mensuelle entre les présidents et les responsables de la gestion quotidienne des Instituts d'une part et du Conseil Supérieur d'autre part.

3° Justification du paragraphe 3 : droit de plainte en matière disciplinaire

23. Dans le même esprit d'unification, l'amendement Van den Brande déjà évoqué est repris dans la mesure où il introduisait explicitement la possibilité pour le Conseil Supérieur de déposer plainte auprès des instances disciplinaires et d'être tenu informé des suites données à la plainte.

4° Justification des paragraphes 4 et 5 : moyens de travail du Conseil Supérieur

24. Il va de soi que la composition du Conseil Supérieur n'est en rien modifiée par la proposition de paragraphe 4.

Il est seulement confirmé que la rémunération et les jetons de présence que les membres du Conseil Supérieur perçoivent sont soumis au contrôle du pouvoir exécutif.

25. L'objectif poursuivi par le paragraphe 5 proposé est de donner au Conseil Supérieur des moyens de travail plus importants que ceux dont il dispose jusqu'à présent et de le rendre simultanément « self-supporting ».

Au moment où la création d'un Conseil Supérieur du Revisorat d'Entreprises fut considérée pour la première fois, dans un avis du Conseil Central de l'Economie émis en 1972, il fut proposé que le fonctionnement du Conseil Supérieur soit pris en charge par les entreprises administrées.

Parce que la conception qu'a la loi du 21 février 1985 du Conseil Supérieur ne va pas aussi loin, il y a lieu plutôt de considérer que ce sont les Instituts qui sont les administrés.

Ceux-ci sont capables de fournir une contribution financière compte tenu de ce qu'ils ont ensemble plus de 8 000 membres cotisants.

A ce jour, les moyens dont dispose le Conseil Supérieur et qui sont à charge du budget du Ministère des Affaires Economiques sont largement insuffisants et ne permettent au Conseil Supérieur que de s'acquitter difficilement de ses missions.

Le Conseil Supérieur ne dispose ni d'un personnel scientifique, ni d'une infrastructure et ne peut faire appel au Service d'Organisation des Entreprises que pour des travaux de secrétariat. Afin de garantir son indépendance, il est souhaitable que le Conseil Supé-

Daarin werd ook al voorzien in een permanent overleg met *beide* Instituten.

De bedoeling bestaat erin de rol van unificatie te benadrukken die aan de Hoge Raad is voorbehouden.

Zo zou aan deze nieuwe wetsebepaling uitvoering kunnen worden gegeven door een maandelijks vergadering tussen de voorzitters en het dagelijks bestuur van de Instituten enerzijds en van de Hoge Raad anderzijds.

3° Verantwoording paragraaf 3 : klachtrecht in tuchtzaken

23. In dezelfde geest van unificatie wordt voormeld amendement Van den Brande eveneens overgenomen in zoverre het de mogelijkheid expliciteerde voor de Hoge Raad om klacht neer te leggen bij de tuchtinstanties, en geïnformeerd te worden over het eraan gegeven gevolg.

4° Verantwoording paragrafen 4 en 5 : werkmiddelen van de Hoge Raad

24. Uiteraard wordt met het voorstel van paragraaf 4 aan de samenstelling van de Hoge Raad niets gewijzigd.

Er wordt enkel bevestigd dat de vergoeding en zitpenningen die de leden van de Hoge Raad ontvangen, worden onderworpen aan de controle van de uitvoerende macht.

25. De bedoeling van de voorgestelde paragraaf 5 bestaat erin de Hoge Raad meer werkmiddelen te geven dan tot dusver het geval was, en hem terzelfdertijd self-supporting te maken.

Toen de oprichting van een Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisorat voor het eerst werd voorgesteld in een advies van de Centrale Raad voor het Bedrijfsleven in 1972, werd overwogen zijn financiering ten laste van de geadministreerde ondernemingen te leggen.

Omdat de conceptie van de Hoge Raad die naar voor komt uit de wet van 21 februari 1985 minder vergaand is, zijn het veeleer de Instituten die als geadministreerden moeten worden beschouwd.

Deze zijn in staat een financieringsinspanning te leveren, omdat zij samen meer dan 8 000 lidgeldplichtigen hebben.

Op dit ogenblik zijn de werkmiddelen waarover de Hoge Raad lastens de begroting van het Ministerie van Economische Zaken beschikt ruimschoots ontoereikend en zij laten hem slechts moeizaam toe zich te kwijten van zijn opdrachten.

De Hoge Raad beschikt over geen enkele wetenschappelijke staf of infrastructuur, en kan enkel voor secretariaatshulp beroep doen op de Dienst Bedrijfsorganisatie. Om zijn onafhankelijkheid te waarborgen, is het wenselijk dat de Hoge Raad zelfstandig

rieur puisse disposer de façon autonome de ses moyens de travail sous le contrôle du ministre de tutelle. »

*
* *

*Discussion de l'avis du Conseil supérieur du revisor
rat d'entreprises*

Un membre constate que, dans son avis, le Conseil supérieur arrive à la conclusion que si la reconnaissance de missions de contrôle en cas de transformation et de suppression du droit de préférence à l'expert comptable externe dans les petites et moyennes entreprises a été fondée, la logique commande d'étendre cette approche aux missions en cas de fusion ou d'apport en nature (point 7 de l'avis).

Le Conseil supérieur estime par ailleurs dans son avis que si les réviseurs d'entreprises et les experts-comptables externes se voient confier la même mission légale de contrôle, ils doivent être soumis aux mêmes normes déontologiques. Le Conseil supérieur propose dès lors que sa compétence soit étendue aux experts comptables, ce qui assurerait l'uniformité des règles déontologiques et des normes de contrôle.

C'est pourquoi le Conseil supérieur propose de modifier l'article 101 de la loi du 21 février 1985 relative à la réforme du revisorat d'entreprises.

Un autre membre constate également que le Conseil supérieur est favorable aux amendements de M. De Clerck. L'intervenant estime lui aussi qu'il est nécessaire de modifier la loi du 21 février 1985.

Le membre attire à cet égard l'attention sur les observations figurant aux points 13 à 16 de l'avis. Ces observations soulignent l'importance de prévoir des déontologies uniformes et des règles identiques en matière de responsabilité pour des professions qui exercent, en partie, les mêmes missions de contrôle.

L'intervenant suivant rappelle les situations qui ont été dénoncées au cours de l'audition, situations mettant en cause l'indépendance de certains réviseurs. Le Conseil supérieur devra également faire preuve de plus de vigilance à l'avenir à l'égard de telles pratiques.

Le Vice-Premier Ministre ajoute que les lacunes en matière de déontologie dont il est question dans l'avis concernent aussi bien les réviseurs d'entreprises que les experts comptables et portent sur les missions légales dans les PME. Le Conseil supérieur estime toutefois que ces lacunes peuvent être comblées à condition que si, par le biais d'un élargissement de ses compétences, le Conseil supérieur puisse garantir l'uniformité des règles déontologiques et des normes de contrôle.

over zijn werkmiddelen zou kunnen beschikken, onder controle van de voogdijminister. »

*
* *

*Bespreking van het advies van de Hoge Raad voor
het Bedrijfsrevisoraat*

Een lid stelt vast dat de Hoge Raad in zijn advies tot het *voorlopig* besluit komt dat indien de toekenning in kleine en middelgrote ondernemingen van de controle-opdrachten bij omvorming en uitsluiting van voorkeurrecht aan de externe accountant gerechtvaardigd is geweest, de logica gebiedt de lijn door te trekken naar de opdrachten bij fusie, en wellicht ook die bij inbreng in natura (paragraaf 7 van het advies).

Verderop in het advies maakt de Hoge Raad de gevolgtrekking dat wanneer bedrijfsrevisoren en externe accountants dezelfde wettelijke controle-opdrachten toegewezen krijgen, zij dan ook aan dezelfde deontologische regels moeten worden onderworpen. Daarom stelt de Hoge Raad voor zijn bevoegdheid uit te breiden tot de accountants. Aldus kan de uniformiteit van de deontologische regels en de controlenormen worden gewaarborgd.

Daarom doet de Hoge Raad een voorstel tot wijziging van artikel 101 van de wet van 21 februari 1985 tot hervorming van het bedrijfsrevisoraat.

Een ander lid stelt ook vast dat de Hoge Raad positief staat tegenover de amendementen van de heer De Clerck. Ook hij acht een wijziging van de wet van 21 februari 1985 noodzakelijk.

Het lid wijst in dat verband op de opmerkingen die in de paragrafen 13 tot 16 van het advies worden gemaakt. Zij tonen het belang aan van uniforme deontologieën en gelijke aansprakelijkheidsregels van beroepsbeoefenaars die gedeeltelijk met dezelfde controle-opdrachten worden belast.

Een volgende spreker herinnert aan de toestanden die tijdens de hoorzitting over deze problematiek werden aangeklaagd, waarbij de onafhankelijkheid van sommige revisoren in vraag gesteld werd. Ook ten aanzien van dergelijke praktijken zal de Hoge Raad in de toekomst waakzamer moeten zijn.

De Vice-Eerste Minister voegt daaraan toe dat de lacunes inzake deontologie waarvan sprake in het advies zowel betrekking hebben op bedrijfsrevisoren als op accountants en de wettelijke opdrachten in de KMO's betreffen. De Hoge Raad meent dat deze lacunes echter kunnen worden aangevuld wanneer de Hoge Raad via een bevoegdheidsuitbreiding de uniformiteit van de deontologische regels en van de controlenormen zal kunnen waarborgen.

L'avis a été adopté à l'unanimité par le Conseil supérieur, ce qui signifie que les employeurs et les travailleurs s'accordent sur ses termes. En outre, le Conseil supérieur a de nouveau entendu les instituts concernés après que ceux-ci eurent exposé à la commission leur point de vue sur les amendements de M. De Clerck et sur les missions et les compétences du réviseur d'entreprises et de l'expert comptable.

M. De Clerck présente ensuite un amendement n° 60 qui reprend le texte, légèrement modifié, proposé par le Conseil supérieur en vue de modifier l'article 101 de la loi du 21 février 1985.

Cet amendement, ainsi que le sous-amendement n° 61 de MM. Van der Maelen et Landuyt, seront examinés dans le cadre de la discussion de l'article 10quinquies (nouveau) (voir ci-après dans la présente discussion des articles).

*
* *

L'amendement n° 15 de M. De Clerck est adopté à l'unanimité.

L'article 174/2, ainsi modifié, est également adopté à l'unanimité.

Art. 174/3

Les amendements n°s 27 et 28 du Gouvernement prévoient que les sociétés absorbantes qui, par suite d'une fusion, procèdent à une augmentation du capital souscrit en contrepartie d'apports ne consistant pas en numéraire (en cas de fusion il s'agit en effet d'apports ne consistant pas en numéraire) sont dispensées de l'établissement d'un rapport distinct concernant ces apports.

Pour la justification de l'amendement n° 16 de M. De Clerck, il est renvoyé à l'examen de l'amendement n° 15 à l'article 174/2.

Quelques corrections grammaticales sont apportées au § 2, deuxième et cinquième alinéas, Les versions française et néerlandaise du deuxième alinéa du § 3 sont mises en concordance.

*
* *

Les amendements n°s 27 et 28 du Gouvernement sont adoptés à l'unanimité.

L'amendement n° 16 de M. De Clerck est également adopté à l'unanimité.

L'article 174/3, ainsi modifié, est également adopté à l'unanimité.

Art. 174/4

M. Poty présente un amendement n° 54 qui prévoit que dans l'ordre du jour de l'assemblée générale ap-

Het advies werd door de Hoge Raad eenparig aangenomen. Dat betekent dat werkgevers en werknemers er akkoord mee gaan. Bovendien heeft de Hoge Raad de betrokken Instituten nogmaals gehoord, nadat zij reeds in deze Commissie de gelegenheid hadden gekregen hun standpunt over de amendementen van de heer De Clerck en over de taken en de bevoegdheden van de bedrijfsrevisor en van de accountant uiteen te zetten.

De heer De Clerck dient daarop amendement n° 60 in, dat het tekstvoorstel van de Hoge Raad tot wijziging van artikel 101 van de wet van 21 februari 1985 overneemt, zij het met lichte wijzigingen.

Dit amendement en subamendement n° 61 van de heren Van der Maelen en Landuyt worden besproken bij artikel 10quinquies (nieuw) (zie verderop in de artikelsgewijze bespreking).

*
* *

Amendement n° 15 van de heer De Clerck wordt eenparig aangenomen.

Het aldus gewijzigde artikel 174/2 wordt eveneens eenparig aangenomen.

Art. 174/3

De amendementen n°s 27 en 28 van de Regering strekken ertoe de overnemende vennootschappen die ten gevolge van een fusie overgaan tot een verhoging van het ingeschreven kapitaal als vergoeding voor een niet-geldelijke inbrengen (het gaat bij fusie immers om een niet-geldelijke inbrengen) vrij te stellen van het opmaken van een afzonderlijk verslag betreffende die inbrengen.

Voor de toelichting bij het amendement n° 16 van de heer De Clerck wordt verwezen naar de bespreking van amendement n° 15 op artikel 174/2.

In § 2, tweede en vijfde lid, worden enkele grammaticale verbeteringen aangebracht. In § 3, tweede lid, worden de Nederlandse en de Franse tekst met elkaar in overeenstemming gebracht.

*
* *

De amendementen n°s 27 en 28 van de Regering worden eenparig aangenomen.

Ook amendement n° 16 van de heer De Clerck wordt eenparig aangenomen.

Het aldus gewijzigde artikel 174/3 wordt eveneens eenparig aangenomen.

Art. 174/4

De heer Poty heeft een amendement n° 54 ingediend. Het amendement strekt ertoe dat in de agen-

pelée à se prononcer sur le projet de fusion la possibilité qu'ont les actionnaires et les associés d'obtenir sans frais le projet de fusion et les rapports prévus à l'article 174/3 doit être annoncée.

L'amendement n° 53 de Mme Merckx-Van Goey est retiré.

L'amendement n° 29 du Gouvernement est d'ordre purement technique et découle des modifications que la loi du 20 juillet 1991 portant des dispositions sociales et diverses a apportées au régime des sociétés coopératives.

*
* *

L'amendement n° 54 de M. Poty et l'amendement n° 29 du Gouvernement sont adoptés à l'unanimité.

L'article 174/4, ainsi modifié, est également adopté à l'unanimité.

Art. 174/5

Cet article ne fait l'objet d'aucune observation et est adopté à l'unanimité.

Art. 174/6

Les amendements n°s 30 et 31 du Gouvernement et l'amendement n° 55 de Mme Merckx-Van Goey ont la même justification que l'amendement n° 29 présenté par le Gouvernement à l'article 174/4 : ils concernent en effet tous des modifications techniques rendues nécessaires par la réforme du régime applicable aux coopératives.

*
* *

Les amendements n°s 30 et 55 sont adoptés à l'unanimité. Par conséquent l'amendement n° 31 du Gouvernement devient sans objet.

L'article 174/6, ainsi modifié, est également adopté à l'unanimité.

Art. 174/7 à 174/9

Ces articles ne font l'objet d'aucune observation et sont adoptés à l'unanimité.

Art. 174/10

M. Eerdekens présente une série d'amendements à cet article, concernant les contrats *intuitu personae*. L'auteur renvoie à la discussion générale, dans le

da van de algemene vergadering die zich over het fusievoorstel moet uitspreken de mogelijkheid voor de aandeelhouders en vennoten om het fusievoorstel en de verslagen bedoeld in artikel 174/3 kosteloos te verkrijgen, wordt vermeld.

Amendement n° 53 van Mevr. Merckx-Van Goey wordt ingetrokken.

Amendement n° 29 van de regering is louter technisch van aard en is het gevolg van de wijzigingen die door de wet van 20 juli 1991 houdende sociale en diverse bepalingen in het stelsel van de coöperatieve vennootschappen werden aangebracht.

*
* *

Amendement n° 54 van de heer Poty en het amendement n° 29 van de Regering worden eenparig aangenomen.

Het aldus gewijzigde artikel 174/4 wordt eveneens eenparig aangenomen.

Art. 174/5

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt. Het wordt eenparig aangenomen.

Art. 174/6

De amendementen n°s 30 en 31 van de regering en n° 55 van Mevr. Merckx-Van Goey worden gemotiveerd op dezelfde gronden als amendement n° 29 van de regering op artikel 174/4, het gaat namelijk om technische wijzigingen ten gevolge van de gewijzigde regeling van toepassing op de coöperatieven.

*
* *

De amendementen n°s 30 en 55 worden eenparig aangenomen. Bijgevolg vervalt amendement n° 31 van de regering.

Het aldus gewijzigde artikel 174/6 wordt eveneens eenparig aangenomen.

Art. 174/7 tot 174/9

Over deze artikelen worden geen opmerkingen gemaakt. Zij worden eenparig aangenomen.

Art. 174/10

De heer Eerdekens heeft op dit artikel een aantal amendementen met betrekking tot de *intuitu personae*-overeenkomsten ingediend. De indiener verwijst

cadre de laquelle cette problématique a déjà été abordée.

L'amendement n° 24 de M. Eerdeken visé à prévoir, pour les contrats *intuitu personae*, une exception au principe du transfert de plein droit de l'ensemble du patrimoine de la société absorbée.

Le Vice-Premier Ministre souligne une nouvelle fois que cet article du projet revêt une importance capitale, car il détermine les effets juridiques de la fusion. L'exception que l'amendement n° 24 vise à prévoir concerne le troisième et principal effet juridique prévu par le § 1^{er}, 3°, de cet article, à savoir le transfert simultané de plein droit de l'ensemble du patrimoine actif et passif de la société absorbée à la société absorbante. Le projet de loi se conforme en cela à la directive européenne, qui ne prévoit pas non plus d'exception à ce sujet.

Le Vice-Premier Ministre souligne toutefois à cet égard que le projet de directive prévoyait initialement une exception pour les contrats *intuitu personae*. Le premier projet de loi (Doc. Chambre n° 387/1, 1979-1980, p. 398) qui visait à organiser les fusions prévoyait dès lors en son article 355 ce qui suit :

« Par l'effet de la fusion, tous les droits, biens et obligations de la société absorbée sont, de plein droit, transférés à la société absorbante, à l'exception des droits et obligations essentiellement attachés à la personne de la société absorbée ».

Le texte actuel de la directive n'autorise toutefois pas le législateur belge à déroger au principe précité.

La transmission universelle correspond en effet à la définition même du concept juridique de la fusion, qui doit être intégré au droit belge par la troisième directive. Une opération ne répondant pas à la définition de la fusion, ne sera évidemment pas non plus considérée comme telle pour les autres effets. Il convient de songer essentiellement à cet égard à la dissolution sans liquidation et à la neutralité fiscale qui y sera liée.

En ce qui concerne l'amendement n° 25 de M. Eerdeken tendant à inscrire dans la législation sur les fusions que les parties peuvent, par leur convention, prévoir l'incessibilité des contrats *intuitu personae*, le Vice-Premier Ministre précise que la législation sur les fusions n'interdit pas les clauses d'incessibilité. La disposition proposée est dès lors superflue. On pourrait en outre y voir, à tort, un argument *a contrario*.

L'amendement n° 22 de M. Eerdeken tend à compléter l'article 174/10, § 2, par une disposition prévoyant que dans les sociétés de personnes, la qualité d'associé de la société absorbante n'est conférée que du consentement des associés statuant en assemblée générale dans les conditions statutaires prévues. La

naar de algemene bespreking waar deze problematiek reeds werd toegelicht.

Amendement n° 24 van de heer Eerdeken strekt ertoe voor de overeenkomsten die *intuitu personae* zijn gesloten, in een uitzondering te voorzien op de overgang van rechtswege van het gehele vermogen van de overgenomen vennootschap.

De Vice-Eerste Minister onderstreept nogmaals dat dit artikel in het ontwerp van cruciaal belang is. Het regelt immers de rechtsgevolgen van de fusie. De uitzondering die het amendement n° 24 beoogt in te voeren, betreft het derde en belangrijkste rechtsgevolg dat in § 1, 3°, van dit artikel wordt bepaald : de gelijktijdige overgang van rechtswege van het gehele vermogen, actief en passief, van de overgenomen vennootschap op de overnemende vennootschap. Het wetsontwerp volgt hierin de desbetreffende Europese richtlijn, die ook in geen enkele uitzondering voorziet.

De Vice-Eerste Minister stipt in dat verband wel aan dat aanvankelijk in de ontwerpfase van de derde richtlijn wel een uitzondering voor de *intuitu personae*-overeenkomsten werd gemaakt. Het eerste wetsontwerp (Stuk Kamer n° 387/1, 1979-1980, blz. 398) dat de fusies beoogde te regelen, bepaalde dan ook in artikel 355 :

« De fusie heeft tot gevolg dat al de rechten, goederen en verplichtingen van de overgenomen vennootschap overgaan, met uitzondering van de rechten en verplichtingen die wezenlijk aan de persoon van de overgenomen vennootschap zijn verbonden. »

De huidige tekst van de Richtlijn laat de Belgische wetgever echter niet toe op dit punt af te wijken.

De overdracht onder algemene titel behoort immers tot de definitie zelf van de rechtsfiguur van de fusie die via de derde richtlijn in het Belgisch recht moet worden ingevoerd. Een verrichting die niet aan de toepassingsvoorwaarden van deze definitie voldoet, zal uiteraard ook niet voor de andere rechtsgevolgen als dusdanig worden beschouwd. Men denke daarbij eerst en vooral aan de ontbinding zonder vereffening en de fiscale neutraliteit die daaraan verbonden zal zijn.

Met betrekking tot het amendement n° 25 van de heer Eerdeken dat beoogt in de fusiewetgeving uitdrukkelijk te bepalen dat partijen bij overeenkomst kunnen bepalen dat *intuitu personae*-overeenkomsten onoverdraagbaar zijn, verduidelijkt de Vice-Eerste Minister dat de fusiewetgeving bedingen van niet-overdraagbaarheid niet verbiedt. Een dergelijke bepaling is derhalve overbodig. Daarenboven zou men er ten onrechte een argument *a contrario* kunnen uit afleiden.

Amendement n° 22 van de heer Eerdeken strekt ertoe het artikel 174/10, § 2, eerste lid aan te vullen met een bepaling volgens welke in personenvennootschappen de hoedanigheid van vennoot van de overnemende vennootschap pas wordt toegekend indien de vennoten in algemene vergadering en volgens in

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

Le Vice-Premier Ministre fait observer que la disposition proposée par cet amendement concerne également une des conséquences juridiques de la fusion. Le § 1^{er}, 2^o, de l'article à l'examen dispose en effet que les actionnaires ou associés des sociétés absorbées deviennent actionnaires ou associés de la société absorbante. Le Vice-Premier Ministre estime que le législateur belge ne peut pas limiter les conséquences juridiques de la fusion dans le sens proposé par cet amendement.

Un membre fait observer que la directive ne concerne que les sociétés anonymes. Il se demande si les conditions supplémentaires qu'entend imposer l'amendement sont effectivement en contradiction avec la directive, comme l'affirme le Vice-Premier Ministre.

Ces conditions ne valent en effet que pour les sociétés autres que les sociétés anonymes.

Le Vice-Premier Ministre répond qu'il faut éviter d'instaurer un droit des sociétés « à deux vitesses », qui soumettrait les sociétés appelées, de manière impropre, sociétés de personnes et les sociétés anonymes à des règles différentes. Il est d'ailleurs difficile de faire la distinction entre sociétés de personnes et sociétés de capitaux. Toutes les sociétés dont il est question dans le Code de commerce sont des sociétés de capitaux.

Un autre membre se rallie à l'argumentation du Vice-Premier Ministre. Il n'est pas partisan d'instaurer une réglementation distincte pour les sociétés de personnes et les sociétés de capitaux. Cela ne pourrait aboutir qu'à un usage impropre des formes de sociétés et à l'insécurité juridique.

L'amendement n° 23 de *M. Eerdekens* vise à limiter les effets juridiques de la fusion lorsque la société absorbée est elle-même associée d'une personne morale, en précisant que ces effets ne sont opposables aux personnes morales de droit public que du consentement de celles-ci.

Le Vice-Premier Ministre, appuyé en cela par un membre, estime que cette disposition introduirait une discrimination qui serait sanctionnée par la Cour de Justice des Communautés européennes. En outre, l'amendement ne précise pas la notion de personne morale de droit public.

Un autre membre estime qu'il faut établir une distinction entre les problèmes qui peuvent se poser en ce qui concerne les contrats *intuitu personae* et la problématique liée aux personnes morales de droit public. L'intervenant estime en effet que les problèmes ayant trait aux contrats *intuitu personae* peuvent difficilement être résolus dans le cadre du projet

de statuten bepaalde voorwaarden daarin toestemmen. In dat geval neemt de overnemende vennootschap niet aan de stemming in de algemene vergadering deel.

De Vice-Eerste Minister wijst erop dat ook de in dit amendement voorgestelde bepaling betrekking heeft op een van de rechtsgevolgen van de fusie. Paragraaf 1, 2^o, van het besproken artikel stelt immers dat de aandeelhouders of vennoten van de overgenomen vennootschappen van rechtswege en gelijktijdig aandeelhouders of vennoten worden van de overnemende vennootschap. De Vice-Eerste Minister is van oordeel dat de Belgische wetgever de rechtsgevolgen van de fusie niet in de door het amendement voorgestelde zin kan beperken.

Een lid wijst erop dat de Richtlijn alleen betrekking heeft op naamloze vennootschappen. Hij vraagt zich af of de bijkomende voorwaarden die het amendement oplegt wel in strijd zijn met de richtlijn, zoals de Vice-Eerste Minister beweert.

Zij worden immers enkel in andere vennootschappen dan de naamloze vennootschappen opgelegd.

Daarop antwoordt de *Vice-Eerste Minister* dat men een vennootschapsrecht met twee snelheden moet vermijden : één voor de vennootschappen die, oneigenlijk, personenvennootschappen worden genoemd, en een voor de naamloze vennootschappen. Het onderscheid tussen personen- en kapitaalvennootschappen kan overigens moeilijk worden gemaakt. Alle vennootschappen waarvan sprake in het Wetboek van Koophandel vallen onder het begrip kapitaalvennootschappen.

Een ander lid treedt de argumentatie van de Vice-Eerste Minister bij. Spreker is geen voorstander van een aparte regeling voor personen- en kapitaalvennootschappen. Uiteindelijk zou die alleen maar leiden tot oneigenlijk gebruik van vennootschapsvormen en tot rechtsonzekerheid.

Amendement n° 23 van de heer Eerdekens beoogt de rechtsgevolgen te beperken van een fusie ingeval de overgenomen vennootschap zelf vennoot was van een publiekrechtelijk rechtspersoon, door te bepalen dat deze gevolgen slechts aan publieke rechtspersonen kunnen worden tegengeworpen indien zij daarin toestemmen.

De Vice-Eerste Minister, hierin gesteund door een lid, is van oordeel dat men op die manier een discriminatie zou invoeren, die het Hof van Justitie van de Europese Gemeenschappen zou sanctioneren. Daarenboven wordt het begrip publiekrechtelijk rechtspersoon in het amendement in het vage gelaten.

Een ander lid is de mening toegedaan dat een onderscheid moet worden gemaakt tussen de problemen die kunnen rijzen in verband met de *intuitu personae*-contracten en de problematiek in verband met publiekrechtelijke rechtspersonen. Volgens spreker zijn de eerstgenoemde problemen binnen dit wetsontwerp moeilijk op te lossen, te meer daar het

de loi à l'examen, d'autant que cette notion n'est pas clairement définie dans les amendements.

L'intervenant comprend mieux les problèmes qui peuvent par exemple se poser au sein d'une intercommunale mixte. Lorsque, par exemple, un pouvoir local concède la distribution de fournitures d'utilité publique, telles que l'eau, l'électricité et le gaz, à une entreprise privée, il faudrait veiller, d'une manière ou d'une autre, à ce que cette autorité publique ait voie au chapitre en cas de fusion.

On pourrait envisager de prévoir dans les statuts des intercommunales mixtes qu'en cas de fusion d'un partenaire privé, l'autorité publique doit disposer d'un droit de codécision, du moins si ce partenaire privé est chargé de tâches d'intérêt général. La philosophie dont procède la création d'intercommunales mixtes ne peut pas être remise en question. L'intervenant rappelle encore à cet égard le débat qui a été consacré au problème de l'ancrage national ou régional de certaines entreprises et qui présente des similitudes avec ce problème.

Le Vice-Premier Ministre fait observer qu'il existe différentes définitions de la notion de personne morale de droit public et que l'adoption de l'amendement pourrait dès lors engendrer l'insécurité juridique. Qui plus est, la directive européenne interdit d'établir une distinction, dans la législation sur les fusions, selon que des personnes morales privées sont ou non parties à des conventions avec une personne morale de droit public.

Le Vice-Premier Ministre ne peut dès lors marquer son accord sur cet amendement.

En conclusion de la discussion de cet article, le Vice-Premier Ministre se déclare disposé à rechercher, avec la Commission, une solution aux problèmes soulevés par les amendements de M. Eerdeken, à l'occasion des modifications qui devront être apportées à la loi du 18 juillet 1991 modifiant les lois sur les sociétés commerciales coordonnées le 30 novembre 1935 dans le cadre de l'organisation transparente du marché des entreprises et des offres publiques d'acquisition.

Les amendements n^{os} 22, 23, 24 et 25 de M. Eerdeken sont ensuite retirés.

*
* *

L'article 174/10 est adopté à l'unanimité.

Art. 174/11

Cet article ne donne lieu à aucune observation et est approuvé à l'unanimité.

begrip *intuitu personae* in de amendementen niet precies wordt omschreven.

Spreker heeft meer begrip voor de moeilijkheden die zich bijvoorbeeld binnen een gemengde intercommunale kunnen voordoen. Wanneer een plaatselijk bestuur bijvoorbeeld de distributie van openbare nutsvoorzieningen zoals water, elektriciteit en gas uitbesteedt aan een particuliere onderneming, dan zou er op een of andere manier moeten voor gezorgd worden dat die overheid bij een eventuele fusie medezeggenschap heeft.

Men zou kunnen overwegen om in de statuten van de gemengde intercommunale te bepalen dat ingeval van fusie van een privé-partner, ten minste in zover die instaat voor de uitvoering van taken van openbaar belang, de overheid een medebeslissingsrecht zou hebben. De filosofie die aan het bestaan van de gemengde intercommunales ten grondslag ligt, mag niet op de helling worden gezet. Spreker verwijst in dit verband nog naar het debat dat wordt gevoerd rond de nationale of regionale verankering van bepaalde bedrijven en dat met dit vraagstuk gelijkenissen vertoont.

De Vice-Eerste Minister merkt op dat er voor het begrip publiekrechtelijk rechtspersoon verschillende definities bestaan, en dat mocht het amendement worden aanvaard, hierdoor rechtsonzekerheid zou ontstaan. Bovendien laat de Europese richtlijn niet toe voor de toepassing van de fusiewetgeving, een onderscheid te maken al naar gelang particuliere rechtspersonen al dan niet overeenkomsten sluiten met een publiekrechtelijk rechtspersoon.

De Vice-Eerste Minister kan dit amendement dan ook niet steunen.

Tot besluit van de bespreking van dit artikel verklaart de Vice-Eerste Minister zich bereid om ter gelegenheid van wetswijzigingen die moeten worden aangebracht in de wet van 18 juli 1991 tot wijziging van de wetten betreffende de handelsvennootschappen gecoördineerd op 30 november 1935 in het kader van een doorzichtige organisatie van de markt van de ondernemingen en van de openbare overname-aanbiedingen, samen met de commissie een oplossing te zoeken voor de door de amendementen van de heer Eerdeken opgeworpen problematiek.

Daarop worden de amendementen n^{rs} 22, 23, 24 en 25 van de heer Eerdeken ingetrokken.

*
* *

Artikel 174/10 wordt eenparig aangenomen.

Art. 174/11

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt. Het wordt eenparig aangenomen.

Art. 174/12

Le premier alinéa de cet article dispose que les créanciers de chacune des sociétés qui fusionnent, dont la créance est antérieure à la publication de la décision de fusion aux annexes du *Moniteur belge* et n'est pas encore échue, peuvent exiger une sûreté, nonobstant toute convention contraire.

Un membre demande si les créanciers peuvent exiger valablement une sûreté avant la publication de la décision de fusion aux annexes du *Moniteur belge*. Qu'advient-il en cas de contestation relative à la créance même ? Quels créanciers pourront exiger une sûreté : ceux de la société absorbée, ceux de la société absorbante ou les deux ?

Le Vice-Premier Ministre répond que la sûreté pourra exigée avant la publication au *Moniteur*, et ce même en cas de contestation de la créance.

Enfin, le Vice-Premier Ministre confirme que cet article s'applique à tous les créanciers.

Mme Merckx-Van Goy présente un amendement (n° 56) prévoyant que la disposition du premier alinéa n'est pas applicable aux institutions financières soumises au contrôle de la Commission bancaire et financière. Le contrôle de la Commission bancaire et financière offre en effet des garanties suffisantes à tous les créanciers.

La troisième directive prévoit du reste une exception pour les créanciers qui disposent déjà de garanties adéquates.

Le Vice-Premier Ministre ne voit pas d'objection à cet amendement. On peut cependant se demander si l'on ne devrait pas aussi prévoir une exception pour les sociétés d'assurances, puisque ce secteur est déjà soumis au contrôle de l'Office de contrôle des assurances.

Le texte néerlandais du premier alinéa est mis en concordance avec le texte français.

*
* *

L'amendement n° 56 de *Mme Merckx-Van Goy* est adopté à l'unanimité.

L'article 174/12 est également adopté à l'unanimité.

Art. 174/13

Cet article ne donne lieu à aucune observation sur le fond. Un certain nombre de corrections techniques sont apportées au texte néerlandais.

*
* *

Art. 174/12

In het eerste lid van dit artikel wordt voorgesteld dat de schuldeisers van elke gefusioneerde vennootschap wier vordering ontstaan is voor de bekendmaking van het fusiebesluit in de Bijlagen tot het *Belgisch Staatsblad* en nog niet is vervallen, zekerheid kunnen eisen, niettegenstaande enig hiermee strijdig beding uiterlijk binnen twee maanden na die bekendmaking.

Een lid vraagt of de schuldeisers geldig zekerheid kunnen eisen vóór de bekendmaking in de Bijlagen tot het *Belgisch Staatsblad*. Wat gebeurt er in geval van betwisting over de schuldvordering zelf ? Welke schuldeisers kunnen zekerheid eisen, de schuldeisers van de overgenomen vennootschap, van de overnemende vennootschap of beiden ?

De Vice-Eerste Minister antwoordt hierop dat ook vóór de bekendmaking zekerheid kan worden geëist. Ook in geval van betwisting over de schuldvordering kan zekerheid worden geëist.

Ten slotte bevestigt de Vice-Eerste Minister dat het artikel alle schuldeisers beoogt.

Mevr. Merckx-Van Goy heeft een amendement n° 56 ingediend dat de bepaling van het eerste lid niet van toepassing verklaart op de financiële instellingen die aan de controle van de Commissie voor het Bank- en Financieuzen) onderworpen zijn. De controle van de CBF inzake fusies van bankinstellingen biedt immers voldoende waarborgen voor alle schuldeisers.

De derde richtlijn laat trouwens een uitzondering toe voor gevallen waar de schuldeisers reeds over passende waarborgen beschikken.

De Vice-Eerste Minister heeft geen bezwaren tegen dit amendement. Weliswaar kan de vraag worden gesteld of niet ook voor de verzekeringsinstellingen in een uitzondering moet worden voorzien. Ook voor die sector bestaat er reeds een controle via de Controledienst voor de Verzekeringen.

De Nederlandse tekst van het eerste lid wordt met de Franse in overeenstemming gebracht.

*
* *

Amendement n° 56 van *Mevr. Merckx-Van Goy* wordt eenparig aangenomen.

Artikel 174/12 wordt eveneens eenparig aangenomen.

Art. 174/13

Over dit artikel worden inhoudelijk geen opmerkingen gemaakt. In de Nederlandse tekst worden een aantal technische verbeteringen aangebracht.

*
* *

L'article 174/13 est adopté à l'unanimité.

Art. 174/14

Le Gouvernement présente trois amendements (n^{os} 32 à 34) à cet article.

Pour leur justification, il est renvoyé à l'amendement n^o 29 : il s'agit de corrections techniques résultant des modifications qui ont été apportées aux dispositions régissant les sociétés coopératives.

*
* *

Les amendements n^{os} 32, 33 et 34 du Gouvernement sont adoptés à l'unanimité.

L'article 174/14, ainsi modifié, est adopté à l'unanimité.

Art. 174/15

M. De Clerck présente un amendement n^o 17, qui résulte de la modification que l'amendement n^o 15 du même auteur tend à apporter au texte proposé en vue de permettre que certaines tâches puissent également être confiées aux experts comptables externes.

*
* *

L'amendement n^o 17 de *M. De Clerck* est adopté à l'unanimité.

L'article, ainsi modifié, est également adopté à l'unanimité.

Art. 174/16 et 174/17

Ces articles ne donnent lieu à aucune observation sur le fond.

La version néerlandaise de l'article 174/16, § 4, est mise en concordance avec la formulation de l'article 174/8, § 2.

Les mots « tot stand gekomen » sont remplacés par le mot « voltrokken ».

A l'article 174/17, § 3, premier alinéa, le texte néerlandais est mis en concordance avec le texte français.

*
* *

Ces articles, ainsi modifiés, sont adoptés à l'unanimité.

Artikel 174/13 wordt eenparig aangenomen.

Art. 174/14

De Regering heeft op dit artikel drie amendementen n^{rs} 32 tot 34 ingediend.

Voor de toelichting wordt verwezen naar amendement n^r 29 : het gaat om technische aanpassingen ten gevolge van de wijzigingen die in het stelsel van de coöperatieven zijn aangebracht.

*
* *

De amendementen n^{rs} 32, 33 en 34 van de regering worden eenparig aangenomen.

Het aldus gewijzigde artikel 174/14 wordt eenparig aangenomen.

Art. 174/15

Een amendement n^r 17 werd ingediend door *de heer De Clerck*. Dit amendement vloeit voort uit de wijziging die het amendement n^r 15 van de heer De Clerck in de tekst beoogt aan te brengen en dat ertoe strekt het mogelijk te maken dat ook aan de externe accountants bepaalde taken worden toevertrouwd.

*
* *

Amendement n^r 17 van de heer De Clerck wordt eenparig aangenomen.

Het aldus gewijzigde artikel wordt eveneens eenparig aangenomen.

Art. 174/16 en 174/17

Over deze artikelen worden inhoudelijk geen opmerkingen gemaakt.

De Nederlandse tekst van artikel 174/16, § 4, wordt in overeenstemming gebracht met de bewoordingen van artikel 174/8, § 2.

De woorden « tot stand gekomen » worden vervangen door het woord « voltrokken ».

In artikel 174/17, § 3, eerste lid, wordt de Nederlandse tekst met de Franse in overeenstemming gebracht.

*
* *

Deze artikelen worden, aldus verbeterd, eenparig aangenomen.

Art. 174/18

M. De Clerck présente un amendement n° 18 et le Gouvernement un amendement n° 35.

L'amendement n° 18 s'inscrit dans la ligne des amendements n°s 15 et 16 présentés par M. De Clerck aux articles 174/2 et 174/3 et qui ont été adoptés.

Pour la justification de l'amendement n° 35, il est renvoyé à l'amendement n° 29. Il s'agit de dispositions techniques relatives aux sociétés coopératives.

Au § 2, une omission dans le texte néerlandais est rétablie.

*
* *

Les amendements n°s 18 et 35 et l'article 174/18, ainsi modifié, sont adoptés à l'unanimité.

Art. 174/19

Le Gouvernement a présenté un amendement (n° 36) à cet article. Le renvoi à l'article 174/8, § 2, est nécessaire en raison de la contradiction existant entre cette disposition et l'article 174/22, selon lequel la fusion est réalisée lorsque la nouvelle société est constituée.

Un renvoi erroné figurant à la deuxième ligne du § 1^{er} est rectifié.

*
* *

L'amendement n° 36 du Gouvernement est adopté à l'unanimité.

L'article 174/19, ainsi modifié, est également adopté à l'unanimité.

Art. 174/20 à 174/25

Ces articles ne donnent lieu à aucune observation et sont adoptés à l'unanimité.

Art. 2

Art. 174/26

Cet article ne donne lieu à aucune observation sur le fond.

Le texte néerlandais du § 3, premier alinéa, est mis en concordance avec le texte français.

*
* *

Art. 174/18

Een amendement n° 18 werd ingediend door de heer De Clerck en een amendement n° 35 door de Regering.

Het amendement n° 18 vloeit voort uit de amendementen n°s 15 en 16 van de heer De Clerck die werden aangenomen op artikel 174/2 en 174/3.

Voor de toelichting bij amendement n° 35 wordt verwezen naar amendement n° 29; het gaat om technische bepalingen inzake de coöperatieve vennootschappen.

In § 2 wordt een weglating in de Nederlandse tekst hersteld.

*
* *

De amendementen n°s 18 en 35 en het aldus gewijzigde artikel 174/18 worden eenparig aangenomen.

Art. 174/19

Op dit artikel werd een *Regeringsamendement n° 36* ingediend. De verwijzing naar artikel 174/8, § 2, is noodzakelijk, gelet op de tegenstrijdigheid van die bepaling met artikel 174/22, waarin is bepaald dat de fusie is voltrokken zodra de nieuwe vennootschap is opgericht.

Op de tweede regel van § 1 wordt een foutieve verwijzing rechtgezet.

*
* *

Amendement n° 36 van de Regering wordt eenparig aangenomen.

Het aldus gewijzigde artikel wordt eveneens eenparig aangenomen.

Art. 174/20 tot 174/25

Over deze artikelen worden geen opmerkingen gemaakt. Zij worden eenparig aangenomen.

Art. 2

Art. 174/26

Over dit artikel worden inhoudelijk geen opmerkingen gemaakt.

De Nederlandse tekst van § 3, eerste lid, wordt met de Franse tekst in overeenstemming gebracht.

*
* *

L'article 174/26, ainsi modifié, est adopté à l'unanimité.

Art. 174/27

M. De Clerck présente un amendement (n° 19), qui découle de la modification qui a été apportée aux articles 174/2 et 174/3 par les amendements n°s 15 et 16 du même auteur.

*
* *

L'amendement n° 19 est adopté à l'unanimité.
L'article 174/27, ainsi modifié, est également adopté à l'unanimité.

Art. 174/28

Cet article ne donne lieu à aucune observation et est adopté à l'unanimité.

Art. 174/29

Le Gouvernement présente un amendement (n° 37) à cet article.

Cet article se borne en effet à renvoyer à la disposition analogue qui s'applique en cas de fusion, à savoir l'article 174/3, §§ 1^{er} et 2.

Cet amendement vise à remplacer ce renvoi par un article approprié à la scission.

Contrairement à ce qui est prévu en cas de fusion, la société absorbante n'est pas dispensée, en cas de scission, de faire établir, le cas échéant, un rapport d'expertise concernant les apports autres qu'en numéraire. La sixième directive ne prévoit rien de tel.

M. De Clerck présente un sous-amendement (n° 62). L'amendement du Gouvernement doit être adapté, par analogie avec la modification qui a été apportée à l'article 174/3 par l'amendement n° 16 du même auteur.

*
* *

Le sous-amendement n° 62 de *M. De Clerck* et l'amendement n° 37 du Gouvernement sont adoptés à l'unanimité.

L'article 174/29, ainsi modifié, est également adopté à l'unanimité.

Art. 174/30 à 174/33

Ces articles ne font l'objet d'aucune observation sur le fond.

Het artikel 174/26 wordt, aldus verbeterd, eenparig aangenomen.

Art. 174/27

De heer De Clerck heeft op dit artikel een amendement n° 19 ingediend. Dit amendement vloeit voort uit de wijziging die door de amendementen n°s 15 en 16 van de heer De Clerck wordt aangebracht in de artikelen 174/2 en 174/3.

*
* *

Amendement n° 19 wordt eenparig aangenomen.
Het aldus gewijzigde artikel 174/27 wordt eveneens eenparig aangenomen.

Art. 174/28

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt. Het wordt eenparig aangenomen.

Art. 174/29

Op dit artikel wordt een amendement n° 37 ingediend door *de Regering*.

In het artikel wordt immers slechts verwezen naar de overeenkomstige bepaling in geval van fusie, artikel 174/3, §§ 1 en 2.

Bij dit amendement wordt een aan de splitsing aangepast artikel voorgesteld.

In tegenstelling tot wat bepaald is bij fusie, wordt de verkrijgende vennootschap bij splitsing niet vrijgesteld van het doen opmaken, in voorkomend geval, van een deskundigenverslag betreffende niet-geldelijke inbrengen. De zesde Richtlijn laat dit niet toe.

De heer De Clerck dient een subamendement n° 62 in. Het amendement van de regering moet ook worden aangepast naar analogie van de wijziging bij amendement n° 16 van dezelfde indiener aangebracht in artikel 174/3.

*
* *

Subamendement n° 62 van de heer De Clerck en amendement n° 37 van de regering worden eenparig aangenomen.

Het aldus gewijzigde artikel 174/29 wordt eveneens eenparig aangenomen.

Art. 174/30 tot 174/33

Over deze artikelen worden inhoudelijk geen opmerkingen gemaakt.

Le texte néerlandais de l'article 174/30, § 2, et de l'article 174/33, § 2, premier alinéa, est mis en concordance avec le texte français.

Une omission est réparée dans le texte néerlandais de l'article 174/32.

*
* *

Les articles 174/30 à 174/33 sont adoptés à l'unanimité.

Art. 174/34

Le Gouvernement présente un amendement (n° 38), pour la justification duquel il est renvoyé à l'amendement n° 29 présenté à l'article 174/4 : il s'agit en l'occurrence également d'une disposition technique concernant les sociétés coopératives.

*
* *

L'amendement n° 38 et l'article 174/34, ainsi modifié, sont adoptés à l'unanimité.

Art. 174/35 à 174/37

Ces articles ne font l'objet d'aucune observation sur le fond.

Le texte français de l'article 174/35, deuxième alinéa, et de l'article 174/37, premier alinéa, est mis en concordance avec le texte néerlandais.

Le texte néerlandais de l'article 174/36, § 1^{er}, est mis en concordance avec le texte français.

*
* *

Les articles 174/35 à 174/37 sont adoptés à l'unanimité.

Art. 174/38

*M. Eerdeken*s présente un amendement (n° 26) découlant de l'insertion d'un paragraphe 3 à l'article 174/10 proposé par l'amendement n° 23.

L'amendement est retiré étant donné que l'amendement de base a également été retiré.

*
* *

L'article 174/38 est adopté à l'unanimité.

In artikel 174/30, § 2, en artikel 174/33, § 2, eerste lid, wordt de Nederlandse tekst met de Franse tekst in overeenstemming gebracht.

In artikel 174/32 wordt een weglating in de Nederlandse tekst hersteld.

*
* *

De artikelen 174/30 tot 174/33 worden eenparig aangenomen.

Art. 174/34

Door de Regering werd een amendement n° 38 ingediend. Voor de toelichting wordt verwezen naar amendement n° 29 op artikel 174/4 : het gaat ook hier om een technische bepaling inzake de coöperatieve vennootschappen.

*
* *

Het amendement n° 38 en het aldus gewijzigde artikel 174/34 worden eenparig aangenomen.

Art. 174/35 tot 174/37

Over deze artikelen worden inhoudelijk geen opmerkingen gemaakt.

In artikel 174/35, tweede lid, en in artikel 174/37, eerste lid, wordt de Franse tekst met de Nederlandse tekst in overeenstemming gebracht.

De Nederlandse tekst van artikel 174/36, § 1, wordt met de Franse tekst in overeenstemming gebracht.

*
* *

De artikelen 174/35 tot 174/37 worden eenparig aangenomen.

Art. 174/38

Een amendement n° 26 werd ingediend door *de heer Eerdeken*s. Het amendement vloeit voort uit de toevoeging van een § 3 aan artikel 174/10 die met amendement n° 23 wordt beoogd.

Het amendement wordt ingetrokken aangezien het basisamendement eveneens werd ingetrokken.

*
* *

Artikel 174/38 wordt eenparig aangenomen.

Art. 174/39 à 174/41

Ces articles ne donnent lieu à aucune observation sur le fond.

Un certain nombre de corrections techniques sont apportées au texte français de l'article 174/41.

*
* *

Les articles 174/39 à 174/41 sont adoptés à l'unanimité.

Art. 174/42

Le Gouvernement a présenté trois amendements n^{os} 39 à 41. Il s'agit de dispositions techniques relatives aux sociétés coopératives. Pour la justification de ces amendements, il est renvoyé à l'amendement n^o 24 à l'article 174/4.

*
* *

Les amendements n^{os} 39 à 41 et l'article 174/42, ainsi modifié, sont adoptés à l'unanimité.

Art. 174/43

L'amendement n^o 20 de M. De Clerck découle de la modification apportée par les amendements n^{os} 15 et 16 de M. De Clerck aux articles 174/2 et 174/3.

*
* *

L'amendement et l'article 174/43, ainsi modifié, sont adoptés à l'unanimité.

Art. 174/44

Cet article ne donne lieu à aucune observation et est adopté à l'unanimité.

Art. 174/45

Cet article ne donne lieu à aucune observation.

Au § 3, le texte néerlandais est mis en concordance avec le texte français.

*
* *

L'article 174/45 est adopté à l'unanimité.

Art. 174/39 tot 174/41

Over deze artikelen worden inhoudelijk geen opmerkingen gemaakt.

In de Nederlandse tekst van artikel 174/41 worden een aantal technische verbeteringen aangebracht.

*
* *

De artikelen 174/39 tot 174/41 worden eenparig aangenomen.

Art. 174/42

Drie amendementen n^{rs} 39 tot 41 werden ingediend door de Regering. Voor de toelichting wordt verwezen naar amendement n^r 24 op artikel 174/4 : het gaat om technische bepalingen inzake de coöperatieve vennootschappen.

*
* *

De amendementen n^{rs} 39 tot 41 en het aldus gewijzigde artikel 174/42 worden eenparig aangenomen.

Art. 174/43

Amendement n^r 20 van de heer De Clerck vloeit voort uit de wijziging die met de amendementen n^{rs} 15 en 16 van de heer De Clerck in de artikelen 174/2 en 174/3 werden aangebracht.

*
* *

Het amendement en het aldus gewijzigde artikel 174/43 worden eenparig aangenomen.

Art. 174/44

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt. Het wordt eenparig aangenomen.

Art. 174/45

Dit artikel geeft geen aanleiding tot bespreking.

In § 3 wordt de Nederlandse tekst met de Franse tekst in overeenstemming gebracht.

*
* *

Artikel 174/45 wordt eenparig aangenomen.

Art. 174/46

M. De Clerck présente un amendement n° 21 qui est le corollaire des amendements n°s 15 et 16 présentés par le même auteur et adoptés précédemment.

L'amendement n° 42 du Gouvernement, relatif aux sociétés coopératives, constitue le prolongement logique de l'amendement n° 29 à l'article 174/4.

*
* *

Les amendements n°s 21 et 42 sont adoptés à l'unanimité.

L'article 174/46, ainsi modifié, est également adopté à l'unanimité.

Art. 174/47

Le Gouvernement présente deux amendements (n°s 43 et 44).

L'amendement n° 43 tend à supprimer les mots « l'article 174/36, § 2 » à l'article 174/47, § 1^{er}.

L'amendement n° 44 a trait à des dispositions techniques relatives aux sociétés coopératives. Il précise par ailleurs le texte en ce qui concerne l'élaboration d'un rapport d'expert sur les apports autres qu'en numéraire. Il convient cependant de supprimer les mots « pour zover het verwijst naar artikel 3, § 2 » dans la version néerlandaise de cet amendement.

*
* *

Les amendements n°s 43 et 44 du Gouvernement sont adoptés à l'unanimité.

L'article 174/47, ainsi modifié, est adopté à l'unanimité.

Art. 174/48 à 174/52

Ces articles ne donnent lieu à aucune observation. Les articles 174/48 à 174/52 sont adoptés à l'unanimité.

Art. 3

Cet article ne fait l'objet d'aucune observation et est adopté à l'unanimité.

Art. 4

Cet article ne donne lieu à aucune discussion et est adopté à l'unanimité.

Art. 174/46

Een amendement n° 21 werd ingediend door *de heer De Clerck*. Dit amendement vloeit voort uit de eerder aangenomen amendementen n°s 15 en 16 van dezelfde indiener.

Een Regeringsamendement n° 42, inzake de coöperatieve vennootschappen sluit aan bij amendement n° 29 op artikel 174/4.

*
* *

Amendement n° 21 en amendement n° 42 worden eenparig aangenomen.

Het aldus gewijzigde artikel 174/46 wordt eveneens eenparig aangenomen.

Art. 174/47

Twee amendementen n°s 43 en 44 werden ingediend door *de Regering*.

Het amendement n° 43 strekt ertoe in het artikel 174/47, § 1, de woorden « artikel 174/36, § 2 » weg te laten.

Amendement n° 44 betreft technische bepalingen inzake de coöperatieve vennootschappen; het amendement verduidelijkt tevens de tekst inzake het doen opmaken van een deskundigenverslag betreffende de eventuele niet-geldelijke inbrengen. In de Nederlandse tekst van dit amendement dienen evenwel de woorden « voor zover het verwijst naar artikel 3, § 2 » te worden weggelaten.

*
* *

De amendementen n°s 43 en 44 van de Regering worden eenparig aangenomen.

Het aldus gewijzigde artikel 174/47 wordt eenparig aangenomen.

Art. 174/48 tot 174/52

Over deze artikelen worden geen opmerkingen gemaakt. De artikelen 174/48 tot 174/52 worden eenparig aangenomen.

Art. 3

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt. Het wordt eenparig aangenomen.

Art. 4

Dit artikel wordt zonder bespreking eenparig aangenomen.

Art. 4bis (nouveau)

L'amendement n° 45 du Gouvernement tend à combler une lacune dans le régime instauré par la loi du 20 juillet 1991 en ce qui concerne les sociétés coopératives, en transposant dans ce régime le système de protection des associés et des tiers qui existe déjà pour les sociétés anonymes et les sociétés privées à responsabilité limitée en cas de réduction de capital.

*
* *

L'amendement n° 45 est adopté à l'unanimité et devient ainsi l'article 5 du texte adopté par la Commission.

Art. 4ter (nouveau)

L'amendement n° 46 du Gouvernement tend à supprimer le 3° de l'article 158 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, modifié par la loi du 5 décembre 1984 et remplacé par la loi du 20 juillet 1991.

La référence à l'article 65 y est superflue et ambiguë.

*
* *

L'amendement n° 46 est adopté à l'unanimité et devient ainsi l'article 6 du texte adopté par la Commission.

Art. 4quater (nouveau)

Le Gouvernement présente un amendement (n° 47) visant à insérer, dans les lois coordonnées sur les sociétés commerciales, un article 158bis permettant aux sociétés coopératives à responsabilité limitée d'obtenir la dissolution de la société lorsque l'actif net est réduit à un niveau trop bas. Les sociétés anonymes et les sociétés privées à responsabilité limitée disposent déjà de cette possibilité.

*
* *

L'amendement n° 47 est adopté à l'unanimité et devient ainsi l'article 7 du texte adopté par la Commission.

Art. 4bis (nieuw)

Dit Regeringsamendement n° 45 strekt ertoe een leemte in de wet van 20 juli 1991 betreffende de coöperatieve vennootschappen op te vullen, door de regeling inzake de bescherming van vennoten en derden bij kapitaalvermindering die bestaat in de naamloze vennootschappen en de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid over te nemen.

*
* *

Amendement n° 45 wordt eenparig aangenomen en wordt artikel 5 van de tekst aangenomen door de Commissie.

Art. 4ter (nieuw)

Dit amendement n° 46 van de Regering strekt ertoe in artikel 158 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, gewijzigd bij de wet van 5 december 1984 en vervangen door de wet van 20 juli 1991, het 3° te schrappen.

De vermelding aldaar van artikel 65 is overbodig en dubbelzinnig.

*
* *

Amendement n° 46 wordt eenparig aangenomen en wordt artikel 6 van de tekst aangenomen door de Commissie.

Art. 4quater (nieuw)

De Regering heeft een amendement n° 47 ingediend. Het strekt ertoe in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen een artikel 158bis in te voegen om de coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid de mogelijkheid te bieden de ontbinding van de vennootschap te verkrijgen wanneer het netto-actief tot een te laag niveau wordt teruggebracht. Dit is reeds het geval voor de naamloze vennootschappen en de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid.

*
* *

Amendement n° 47 wordt eenparig aangenomen en wordt artikel 7 van de tekst aangenomen door de Commissie.

Art. 4quinquies à 4septies (nouveaux)

Le Gouvernement présente trois amendements n^{os} 57 à 59 visant à apporter diverses modifications aux lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Après concertation avec la Commission, le Gouvernement retire ces amendements.

Art. 5

Cet article est adopté à l'unanimité et devient ainsi l'article 8 du texte adopté par la Commission.

Art. 5bis (nouveau)

L'amendement n^o 48 du Gouvernement tend à insérer un article 5bis (nouveau) visant, à l'article 173, alinéa 4, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, inséré par la loi du 6 mars 1973 et remplacé par la loi du 20 juillet 1991, à rectifier une erreur rédactionnelle et à mentionner expressément qu'il s'agit du montant de la mise.

*
* *

L'amendement n^o 48 est adopté à l'unanimité et devient ainsi l'article 9 du texte adopté par la Commission.

Art. 6

Le Gouvernement présente un amendement (n^o 49) visant à appliquer le raisonnement qui sous-tend cet article, en ce qui concerne l'article 9 de la loi du 2 mars 1989 relative à la publicité des participations importantes dans les sociétés cotées en Bourse et réglementant les offres publiques d'acquisition (cf. exposé des motifs, pp. 36 et 37, commentaire de l'article 10), à l'article 35, § 3, de la loi du 4 décembre 1990 relative aux opérations financières et aux marchés financiers, qui prévoit également un cas particulier d'annulation d'une décision de l'assemblée générale.

Une correction technique est apportée au § 4 du texte français (cf. avis du Conseil d'Etat, p. 64, commentaire de l'article 174/1, § 3).

*
* *

L'amendement n^o 49 du Gouvernement est adopté à l'unanimité.

Art. 4quinquies tot 4septies (nieuw)

De Regering heeft drie amendementen n^{os} 57 tot 59 ingediend, die strekken tot diverse wijzigingen in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Na overleg met de Commissie trekt de Regering deze amendementen in.

Art. 5

Dit artikel wordt eenparig aangenomen en wordt artikel 8 van de tekst aangenomen door de Commissie.

Art. 5bis (nieuw)

Een amendement n^o 48 van de Regering strekt ertoe een artikel 5bis in te voegen dat beoogt in artikel 173, vierde lid, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, ingevoegd bij de wet van 6 maart 1973 en vervangen door de wet van 20 juli 1991, een redactionele vergissing recht te zetten en uitdrukkelijk te vermelden dat het om het bedrag van de inbreng gaat.

*
* *

Amendement n^o 48 wordt eenparig aangenomen en wordt artikel 9 van de tekst aangenomen door de Commissie.

Art. 6

De Regering heeft een amendement n^o 49 ingediend. Dit amendement strekt ertoe de redenering die aan dit artikel ten grondslag ligt in verband met artikel 9 van de wet van 2 maart 1989 op de openbaarmaking van belangrijke deelnemingen in ter beurze genoteerde vennootschappen en tot reglementering van de openbare overname-aanbiedingen (zie Memorie van toelichting, blz. 36 en 37, commentaar bij artikel 10), ook toe te passen op artikel 35, § 3, van de wet van 4 december 1990 op de financiële transacties en de financiële markten, welk artikel eveneens in een bijzonder geval van nietigverklaring van een besluit van de algemene vergadering voorziet.

In § 4 van de Franse tekst wordt een tekstverbetering aangebracht (cf. Advies van de Raad van State, blz. 64, commentaar bij artikel 174/1, § 3).

*
* *

Amendement n^o 49 van de Regering wordt eenparig aangenomen.

L'article 6, ainsi modifié, est adopté à l'unanimité et devient ainsi l'article 10 du texte adopté par la Commission.

Art. 6bis (nouveau)

M. De Clerck présente un amendement (n° 14) visant à insérer un article 6bis (nouveau), qui tend à instaurer une procédure de règlement des conflits qui surgissent entre actionnaires.

L'amendement s'inspire essentiellement de la réglementation en vigueur aux Pays-Bas en la matière. Le but est que cette procédure ne soit appliquée que lorsque les conflits au sein de la société ne peuvent être réglés à l'amiable.

Des litiges peuvent surgir entre les actionnaires ordinaires et ceux qui s'occupent de la gestion de la société, surtout dans les petites et moyennes entreprises, et en particulier dans les entreprises ayant un caractère familial. Ces litiges peuvent porter préjudice aux intérêts de l'entreprise. Il n'est pas rare que l'entreprise soit finalement reprise par des tiers. Une telle reprise peut être évitée en recourant à la technique de la reprise forcée ou de la cession forcée. Selon cette technique, l'actionnaire lésé dans ses intérêts ou ses droits par un ou plusieurs autres actionnaires au point que l'on ne puisse plus raisonnablement exiger de sa part qu'il demeure actionnaire, peut demander que ses actions soient reprises.

L'action intentée en vue d'obtenir le rachat des actions est introduite auprès du président du tribunal de commerce, siégeant comme en référé. Si le juge déclare l'action fondée et que les parties ne peuvent s'accorder sur le prix des actions, le juge désigne un ou plusieurs experts qui rendent un avis sur la valeur des actions dans les deux mois.

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

Le mécanisme du règlement des conflits peut donc être mis en action tant par les actionnaires minoritaires que par les actionnaires majoritaires. Il peut en effet également arriver qu'une minorité d'actionnaires bloque une décision d'augmentation du capital, entravant dès lors le développement normal de la société.

En résumé, on peut dire que le règlement de conflits vise à clarifier, par le biais d'une procédure judiciaire, les rapports internes entre les actionnaires et, partant, à renforcer la société vis-à-vis du monde extérieur, et ce, d'une part, en excluant les actionnaires

Het aldus gewijzigde artikel 6 wordt eenparig aangenomen en wordt artikel 10 van de tekst aangenomen door de Commissie.

Art. 6bis (nieuw)

De heer De Clerck heeft een amendement n° 14 ingediend tot invoeging van een nieuw artikel 6bis dat ertoe strekt in de Belgische wetgeving een regeling ter beslechting van geschillen tussen aandeelhouders in te voeren.

Het amendement steunt hoofdzakelijk op de Nederlandse regeling ter zake. Het is de bedoeling dat op deze regeling slechts een beroep wordt gedaan wanneer de tegenstellingen binnen de vennootschap niet meer in der minne op te lossen zijn.

Vooraf in kleine en middelgrote ondernemingen, en in het bijzonder in ondernemingen met een familiale structuur, kunnen op een bepaald ogenblik problemen rijzen, bijvoorbeeld tussen de gewone aandeelhouders en de aandeelhouders die de leiding van de vennootschap op zich hebben genomen. De slagkracht van de onderneming komt daardoor in het gedrang. Vaak gaat de onderneming uiteindelijk zelfs in vreemde handen over. Dit kan worden vermeden door de techniek van de gedwongen overname of de gedwongen overdracht. Die techniek bestaat erin dat wanneer de belangen of rechten van een aandeelhouder door een of meer andere aandeelhouders zodanig worden geschaad dat men in redelijkheid niet van hem kan vergen dat hij verder aandeelhouder blijft, hij kan vorderen dat zijn aandelen worden overgenomen.

De vordering wordt ingesteld bij de voorzitter van de rechtbank van koophandel zetelend zoals in kort geding. Indien de rechter de vordering gegrond verklaart en de partijen het niet eens zijn over de prijs van de aandelen, dan wijst de rechter een of meer deskundigen aan die binnen twee maanden over de waarde van de aandelen advies uitbrengen.

Omgekeerd kunnen een of meer aandeelhouders die alleen of gezamenlijk aandelen bezitten die ten minste 30 % van het kapitaal vertegenwoordigen, wanneer een aandeelhouder de belangen van de vennootschap op zo'n ernstige wijze schaadt dat hij in redelijkheid niet langer als aandeelhouder kan worden geduld, vorderen dat die aandeelhouder zijn aandelen aan de eisers overdraagt.

Het mechanisme van de geschillenregeling kan dus zowel door de minderheids- als door de meerderheidsaandeelhouders in werking worden gesteld. Het kan immers ook gebeuren dat een minderheid van aandeelhouders bijvoorbeeld een beslissing tot kapitaalverhoging blokkeert, zodat de vennootschap in haar normale ontwikkeling wordt geremd.

Samenvattend kan worden gesteld dat de geschillenregeling door een gerechtelijke procedure tot klaarheid te brengen, beoogt de verhoudingen tussen de aandeelhouders binnen een vennootschap en aldus die vennootschap ook naar buiten uit te verster-

res qui nuisent aux intérêts de la société et, d'autre part, en permettant aux actionnaires lésés par la société de quitter celle-ci.

L'instauration d'un règlement des conflits inscrit en outre parfaitement dans le cadre de ce projet de loi, étant donné qu'il est fréquent que des actionnaires se retrouvent minoritaires à la suite d'une fusion.

Plusieurs membres appuient l'amendement.

Un membre demande si le règlement des litiges ne doit pas être limité aux sociétés de personnes. En effet, dans les sociétés anonymes, les litiges entre actionnaires peuvent généralement être résolus par la vente libre d'actions.

L'auteur répond que le but du règlement des litiges n'est pas de vendre des actions, mais de débloquent certaines situations susceptibles de se produire dans les sociétés.

Le Vice-Premier Ministre reconnaît que le but de l'amendement est louable, mais craint qu'il soit fait un usage abusif du règlement des litiges, comme d'ailleurs de l'action minoritaire prévue par la loi du 18 juillet 1991.

Le Vice-Premier Ministre émet en outre quelques réserves en ce qui concerne la procédure. Il remettra à ce sujet un note à la commission.

Après délibération en commission, *l'amendement n° 14 de M. De Clerck* est retiré. La commission estime qu'il convient que la discussion au sujet du règlement proposé soit poursuivie ultérieurement, dans le cadre d'un autre débat.

Art. 7 et 8

Les articles 7 et 8 sont adoptés à l'unanimité, sans discussion et deviennent ainsi les articles 11 et 12 du texte adopté par la Commission.

Art. 8bis à 8sexies

L'amendement n° 3 du Gouvernement tendant à insérer, sous un Chapitre II intitulé « Code des impôts sur les revenus », des articles 8bis à 8sexies (nouveaux), ainsi que les amendements n° 6 et 7 du Gouvernement, présentés comme sous-amendements à l'amendement n° 3, sont retirés (voir remarque préalable au début de la discussion des articles).

Deviennent par conséquent sans objet, les sous-amendements présentés à l'amendement n° 3, en l'occurrence *l'amendement n° 8 de M. Léonard* et les amendements n° 9 et 10 de M. Knoops.

L'avis rendu par la Commission des Finances au sujet de ces articles est repris en annexe.

ken. Dit gebeurt enerzijds door aandeelhouders die de vennootschap schade berokkenen uit te sluiten en anderzijds door aandeelhouders die door de vennootschap geschaad worden de mogelijkheid te bieden uit de vennootschap uit te treden.

Daarenboven is de invoeging van een geschillenregeling in dit wetsontwerp op zijn plaats. Vaak immers komen aandeelhouders ten gevolge van een fusie in een minderheidspositie terecht.

Verskillende leden steunen het amendement.

Een lid vraagt zich wel af of de geschillenregeling niet tot de personenvennootschappen moet worden beperkt. In de naamloze vennootschappen kunnen conflicten tussen aandeelhouders doorgaans immers worden opgelost door de vrije verkoop van aandelen.

De indiener antwoordt daarop dat de geschillenregeling niet het verhandelen van aandelen tot doel heeft, maar wel het deblokken van bepaalde toestanden die zich in de vennootschap kunnen voordoen.

De Vice-Eerste Minister is het met de strekking van het amendement eens. Wel vreest hij dat de geschillenregeling, zoals trouwens de door de wet van 18 juli 1991 ingevoerde minderheidsvordering, zou kunnen worden misbruikt.

Voorts heeft de Vice-Eerste Minister enkele bedenkingen in verband met de procedure. Daarover zal een nota worden voorgelegd.

Na overleg in de commissie wordt *amendement n° 14 van de heer De Clerck* ingetrokken. De commissie acht het opportuun de hier voorgestelde regeling op een later tijdstip en in een ander kader verder te bespreken.

Art. 7 en 8

De artikelen 7 en 8 worden zonder bespreking eenparig aangenomen en worden artikelen 11 en 12 van de tekst aangenomen door de Commissie.

Art. 8bis tot 8sexies

Amendement n° 3 van de Regering tot invoeging, onder een Hoofdstuk II met als opschrift « wetboek van de inkomstenbelastingen », van de artikelen 8bis tot 8sexies (nieuw), en de amendementen n° 6 en 7 van de regering, die subamendementen zijn op dit amendement n° 3, worden ingetrokken (zie de voorafgaande opmerking bij het begin van de artikelsgewijze bespreking).

Dientengevolge vervallen de op amendement n° 3 ingediende subamendementen : *amendement n° 8 van de heer Léonard* en ook de amendementen n° 9 en 10 van de heer Knoops.

Het advies dat door de Commissie voor de Financien over deze materie is uitgebracht, is opgenomen als bijlage.

Art. 9

L'amendement n° 4 du Gouvernement tendant à créer un Chapitre III intitulé « Dispositions diverses » est également retiré.

*
* *

L'article 9 est adopté à l'unanimité et devient ainsi l'article 13 du texte adopté par la Commission.

Art. 10

Cet article ne fait l'objet d'aucune observation et est adopté à l'unanimité. Il devient ainsi l'article 14 du texte adopté par la Commission.

Art. 10bis (nouveau)

L'amendement n° 50 du Gouvernement tendant à insérer un nouvel article 10bis, vise à étendre aux comptes annuels des groupements européens d'intérêt économique le régime de dépôt et de publicité des comptes annuels instauré par la loi du 18 juillet 1991 modifiant les lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

*
* *

L'amendement n° 50 est adopté à l'unanimité et devient ainsi l'article 15 du texte adopté par la Commission.

Art. 10ter (nouveau)

L'amendement n° 51 du Gouvernement tend à insérer un nouvel article 10ter. Le texte de cet amendement est analogue à celui de l'amendement n° 50 du Gouvernement tendant à insérer un nouvel article 10bis, mais concerne les groupements d'intérêt économique.

*
* *

L'amendement n° 51 est adopté à l'unanimité et devient ainsi l'article 16 du texte adopté par la Commission.

Art. 9

Amendement n° 4 van de Regering waardoor een Hoofdstuk III wordt ingevoerd met als opschrift « Diverse bepalingen », wordt eveneens ingetrokken.

*
* *

Artikel 9 wordt eenparig aangenomen en wordt artikel 13 van de tekst aangenomen door de Commissie.

Art. 10

Over dit artikel worden geen opmerkingen gemaakt. Het wordt eenparig aangenomen en wordt artikel 14 van de tekst aangenomen door de Commissie.

Art. 10bis (nieuw)

Amendement n° 50 van de Regering tot invoeging van een nieuw artikel 10bis strekt ertoe de regeling die de wet van 18 juli 1991 in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen heeft ingevoerd betreffende de neerlegging en de openbaarmaking van de jaarrekeningen uit te breiden tot de jaarrekeningen van de Europese economische samenwerkingsverbanden.

*
* *

Amendement n° 50 wordt eenparig aangenomen en wordt artikel 15 van de tekst aangenomen door de Commissie.

Art. 10ter (nieuw)

Amendement n° 51 van de Regering strekt ertoe een nieuw artikel 10ter in te voegen. De tekst ervan is analoog met de tekst van amendement n° 50 van de regering tot invoeging van een nieuw artikel 10bis, maar heeft betrekking op de economische samenwerkingsverbanden.

*
* *

Amendement n° 51 wordt eenparig aangenomen en wordt artikel 16 van de tekst aangenomen door de Commissie.

Art. 10quater (nouveau)

L'amendement n° 52 du Gouvernement découle de l'amendement n° 49 que le Gouvernement a présenté à l'article 6 et qui a été adopté.

*
* *

L'amendement n° 52 est adopté à l'unanimité et devient ainsi l'article 17 du texte adopté par la Commission.

Art. 10quinquies (nouveau)

L'amendement n° 60 de M. De Clerck vise à insérer un article 10 quinquies (nouveau). Cet article reprend presque intégralement le texte proposé par le Conseil supérieur du revisorat d'entreprises en remplacement du texte de l'actuel article 101 de la loi du 21 février 1985 (voir paragraphe 18 de l'avis).

Une modification est toutefois apportée au § 4. Il est proposé que dorénavant, une des quatre personnes présentées par le Conseil central de l'économie, peut siéger en tant que membre du Conseil supérieur, soit un représentant des petits et moyennes entreprises. Les missions légales de contrôle concernent en effet de plus en plus les PME. Ces missions seront accomplies par des experts-comptables externes, qui seront désormais placés sous le contrôle du Conseil supérieur. L'auteur de l'amendement estime dès lors qu'il se justifie parfaitement de modifier sa composition.

L'adoption de cet amendement permettra également au Conseil supérieur de mieux veiller à l'indépendance des réviseurs d'entreprises et des experts comptables.

Le Vice-Premier Ministre fait observer que l'amendement ne se borne pas à l'étude de la compétence du Conseil supérieur aux experts comptables; le Conseil supérieur deviendrait en effet autonome et son fonctionnement serait financé partiellement par l'Institut des réviseurs d'entreprises et par l'Institut des experts comptable.

Le Vice-Premier Ministre ne voit toutefois aucun inconvénient à ce que la loi du 21 février 1985 soit modifiée par le biais de cet amendement.

L'intervenant suivant formule quelques réserves.

Pourquoi faut-il garantir dans la loi la présence d'un représentant des PME, alors que ce n'est pas le cas pour les grandes entreprises ?

Le Vice-Premier Ministre estime également qu'il serait préférable de ne pas modifier la composition du Conseil supérieur. S'il existe un problème de représentativité, il doit être réglé au sein de la représentation du Conseil central de l'économie, qui est

Art. 10quater (nieuw)

Amendement n° 52 dat door de Regering werd ingediend, is het gevolg van de aanneming van amendement n° 49 van de regering op artikel 6.

*
* *

Amendement n° 52 wordt eenparig aangenomen en wordt artikel 17 van de tekst aangenomen door de Commissie.

Art. 10quinquies (nieuw)

Amendement n° 60 van de heer De Clerck strekt ertoe een nieuw artikel 10quinquies in te voegen. Dat artikel herneemt bijna volledig de tekst die de Hoge Raad voor het Bedrijfsrevisoraat heeft voorgesteld ter vervanging van de tekst van het huidige artikel 101 van de wet van 21 februari 1985 (zie paragraaf 18 van het advies).

In § 4 wordt echter een wijziging aangebracht. Er wordt voorgesteld dat voortaan een van de vier personen die door de Centrale Raad voor het Bedrijfsleven worden voorgedragen om als lid in de Hoge Raad zitting te hebben, een persoon zou zijn die de kleine en middelgrote ondernemingen kan vertegenwoordigen. Meer en meer immers zullen wettelijke controleopdrachten betrekking hebben op KMO's. Die zullen worden uitgevoerd door externe accountants die voortaan onder het toezicht van de Hoge Raad zullen staan. Een wijziging in de samenstelling lijkt de indiener van het amendement dan ook meer dan verantwoord.

Door aanneming van deze tekst zal ook de rol van de Hoge Raad als toezichthouder op de onafhankelijkheid van de bedrijfsrevisoren en de accountants in het algemeen worden versterkt.

De Vice-Eerste Minister wijst erop dat het amendement verder strekt dan de uitbreiding van de bevoegdheid van de Hoge Raad tot de accountants : de Hoge Raad wordt een autonome instelling en zijn werking zal gedeeltelijk door bijdragen van het Instituut der Bedrijfsrevisoren en het Instituut der Accountants worden gefinancierd.

De Vice-Eerste Minister heeft er echter geen bezwaar tegen dat de wet van 21 februari 1985 nu via dit amendement wordt gewijzigd.

Een volgende spreker maakt enig voorbehoud.

Waarom moet de aanwezigheid van een vertegenwoordiger van de KMO's in de wet worden gewaarborgd, terwijl dat voor de grote bedrijven niet het geval is ?

Ook de Vice-Eerste Minister meent dat aan de samenstelling van de Hoge Raad beter niet wordt geraakt. Als er een probleem van representativiteit bestaat dan moet dit worden geregeld binnen de vertegenwoordiging van de Centrale Raad voor het

composé paritairement de représentants des employeurs et des travailleurs.

MM. Van der Maelen et Landuyt présentent ensuite un amendement (n° 61). Ce sous-amendement tend à supprimer, dans l'amendement n° 60, les mots « dont un doit être un représentant des petites et moyennes entreprises ».

Un autre membre fait observer qu'au § 5 de l'amendement n° 60, le texte de la première phrase de la proposition du Conseil supérieur n'a pas été suivi. Le membre demande également pourquoi le Roi arrête le règlement d'ordre intérieur du Conseil supérieur, même si c'est sur proposition de ce dernier. Cette disposition n'est-elle pas contraire à celles du § 1^{er}, où il est dit notamment, que le Conseil supérieur est un organisme autonome ? Le membre préconise le maintien du texte de la proposition du Conseil supérieur.

L'auteur souligne au contraire que le texte de l'amendement est plus clair.

Le Vice-Premier Ministre ainsi qu'un autre membre partagent cet avis. C'est le Roi qui arrête le règlement d'ordre intérieur sur proposition du Conseil supérieur. La procédure est la même pour d'autres institutions comparables.

Le président donne ensuite lecture du texte actuel de l'article 101, § 3, de la loi du 21 février 1985 :

« Le Roi arrête le règlement d'ordre intérieur du conseil supérieur. Il fixe les modalités d'exécution du présent article... »

Dans le texte de l'amendement, on a donc ajouté les mots « sur proposition de celui-ci (du Conseil supérieur) ».

Un membre demande enfin des éclaircissements au Vice-Premier Ministre en ce qui concerne les émoluments dont il est question au § 4.

Le Vice-Premier Ministre précise que seul le président reçoit des émoluments équivalant à ceux alloués aux assesseurs au Conseil d'Etat. Les autres membres bénéficient de jetons de présence et une indemnité pour frais exposés.

*
* *

L'amendement n° 61 de *MM. Van der Maelen et Landuyt*, qui est un sous-amendement à l'amendement n° 60, est rejeté par 6 voix contre 6 et une abstention.

L'amendement n° 60 de *M. De Clerck* est adopté par 10 voix et 2 abstentions et devient ainsi l'article 18 du texte adopté par la Commission.

Bedrijfsleven, die paritair is samengesteld uit vertegenwoordigers van de werkgevers en de werknemers.

Daarop wordt een amendement n° 61 ingediend door de heren *Van der Maelen en Landuyt*. Het subamendement strekt ertoe in amendement n° 60 de woorden « één dubbelstal ervan dient te bestaan uit personen die de kleine en middelgrote ondernemingen kunnen vertegenwoordigen » te schrappen.

Een ander lid merkt op dat ook in § 5 van amendement n° 60 de tekst van de eerste volzin van het voorstel van de Hoge Raad niet werd gevolgd. Het lid stelt de vraag waarom de Koning het reglement van inwendige orde van de Hoge Raad vaststelt, al is het dan op voorstel van de Hoge Raad. Is dat niet strijdig met hetgeen bepaald is in § 1, namelijk dat de Hoge Raad een zelfstandige instelling is ? Het lid pleit ervoor de tekst van het voorstel van de Hoge Raad te behouden.

De indiener wijst er daarentegen op dat de tekst van het amendement duidelijker is.

De Vice-Eerste Minister en een ander lid zijn het hiermee eens. Het is de Koning die op voorstel van de Hoge Raad het reglement van inwendige orde vaststelt. Dat is ook zo geregeld voor andere vergelijkbare instellingen.

De voorzitter geeft vervolgens lezing van de tekst van het huidige artikel 101, § 3, van de wet van 21 februari 1985 :

« De Koning stelt het reglement van orde van de Hoge Raad vast. Hij stelt nadere regels vast voor de uitvoering van dit artikel. »

In het amendement werden dus de woorden « op voorstel van de Hoge Raad » toegevoegd.

Een lid vraagt de Vice-Eerste Minister ten slotte om verduidelijking inzake de bezoldiging waarvan sprake is in § 4.

De Vice-Eerste Minister antwoordt dat alleen de voorzitter een bezoldiging ontvangt, die gelijk is aan de bezoldiging van assessor bij de Raad van State. De overige leden ontvangen een presentiegeld en een kostenvergoeding.

*
* *

Amendement n° 61 van de heren *Van der Maelen en Landuyt*, subamendement op amendement n° 60, wordt verworpen met 6 tegen 6 stemmen en 1 onthouding.

Amendement n° 60 van de heer *De Clerck* wordt aangenomen met 10 stemmen en 2 onthoudingen en wordt artikel 18 van de tekst aangenomen door de Commissie.

Art. 11

Un membre demande pourquoi la loi n'entrera en vigueur que le premier jour du troisième mois qui suit celui au cours duquel elle aura été publiée au Moniteur belge.

Le Vice-Premier Ministre répond qu'il faudra prendre un certain nombre de mesures d'exécution après la publication. La principale de ces mesures concerne les normes de contrôle que l'Institut des réviseurs d'entreprises et l'Institut des experts comptables devront élaborer en ce qui concerne la mission particulière dont la loi en projet charge les réviseurs d'entreprises et les experts comptables externes.

L'amendement n° 5 du Gouvernement devient sans objet (voir supra la remarque préalable au début de la discussion des articles).

En conséquence, les amendements n°s 11, 12 et 13 de M. Knoops, qui sont des sous-amendements à cet amendement, sont également sans objet.

*
* *

L'article 11 est adopté à l'unanimité et devient ainsi l'article 19 du texte adopté par la Commission.

*
* *

Le projet de loi, ainsi modifié, tel qu'il est reproduit dans le document n° 491/6, est adopté à l'unanimité.

Le Rapporteur,

F. POTY

Le Président,

T. MERCKX-VAN GOEY

Art. 11

Een lid vraagt waarom deze wet eerst in werking treedt de eerste dag van de derde maand volgend op die gedurende welke zij in het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt.

De Vice-Eerste Minister antwoordt dat na de bekendmaking nog een aantal uitvoeringsmaatregelen dienen te worden genomen. De belangrijkste daarvan betreft de controlenormen die het Instituut der Bedrijfsrevisoren en het Instituut der Accountants zullen dienen uit te werken voor de bijzondere opdracht waarmee deze wet de bedrijfsrevisoren en de externe accountants belast.

Amendement n° 5 van de Regering vervalt (zie supra, de voorafgaande opmerking bij het begin van de artikelsgewijze bespreking).

Bijgevolg vervallen ook de amendementen n°s 11, 12 en 13 van de heer Knoops, die subamendementen zijn op dit amendement.

*
* *

Artikel 11 wordt eenparig aangenomen en wordt artikel 19 van de tekst aangenomen door de Commissie.

*
* *

Het aldus gewijzigde wetsontwerp zoals het is afgedrukt in stuk n° 491/6, wordt eenparig aangenomen.

De Rapporteur,

F. POTY

De Voorzitter,

T. MERCKX-VAN GOEY

ANNEXE

AVIS

émis le 10 juillet 1991 par la Commission des
Finances sur les
amendements du Gouvernement
(Doc. n° 1214/2)
(Rapporteur : M. van Weddingen)

I. — EXPOSE INTRODUCTIF DU MINISTRE DES FINANCES

« Le Gouvernement a déposé cinq amendements complétant le projet de loi en cours de discussion devant la Commission chargée des problèmes de droit commercial et économique, projet qui modifie les lois coordonnées sur les sociétés commerciales en matière de fusion et de scission (Doc. n° 1214/2 - 89/90).

Ce projet de loi régleme en droit belge les opérations de fusion et de scission. Jusqu'à présent, le Code de commerce était muet sur ce point. La pratique, toutefois, considérait les opérations de fusion et de scission comme des opérations de dissolution avec liquidation de la société, c'est-à-dire comme réalisant un partage entre les actionnaires de l'avoir de la société appelée à disparaître. Les 3^e et 6^e directives européennes ⁽¹⁾ obligent la Belgique à considérer dorénavant en droit des sociétés ces opérations comme des opérations de dissolution sans liquidation. Que signifie ceci? Que l'opération de fusion de deux sociétés se réalisera dans une continuité parfaite, la nouvelle société fusionnée reprenant tous les droits et obligations de la société disparue et les actionnaires de la société disparue devenant tout simplement et directement des actionnaires de la nouvelle société.

En droit fiscal, les fusions et scissions sont considérées également « de lege lata », c'est-à-dire sans modification législative, comme des opérations de partage, à l'instar de la pratique existant en matière de droit des sociétés, pratique modifiée comme déjà indiqué par le projet de loi.

Le Gouvernement a convenu qu'il s'imposait d'aligner le droit fiscal sur le droit des sociétés. Comment? En permettant que l'opération se réalise sous le régime de la neutralité fiscale, c'est-à-dire sans paiement immédiat d'impôt. En effet, il s'indique, à l'aube du grand marché européen, et tout particulièrement pour les petites et moyennes entreprises, de

⁽¹⁾ Troisième directive 78/855 du Conseil du 9 octobre 1978 concernant les fusions de sociétés anonymes.

Sixième directive 82/891 du Conseil du 17 décembre 1982 concernant les scissions de sociétés anonymes.

BIJLAGE

ADVIES

uitgebracht op 10 juli 1991 door de Commissie
voor de Financiën over de
Regeringsamendementen
(Stuk n° 1214/2)
(Rapporteur : de heer van Weddingen)

I. — INLEIDING VAN DE MINISTER VAN FINANCIEN

« De regering heeft vijf amendementen ingediend ter aanvulling van het wetsontwerp dat besproken wordt in de Commissie belast met de problemen inzake handels- en economisch recht. Door dit ontwerp worden de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen inzake fusie en splitsing gewijzigd (Stuk n° 1214/2 - 89/90).

Dit wetsontwerp regelt in het Belgische recht de fusie- en splitsingsverrichtingen. Tot nu toe repte het Wetboek van Koophandel er met geen woord over. In de praktijk evenwel werden fusie- en splitsingsverrichtingen beschouwd als ontbindingsverrichtingen met vereffening van de vennootschap, dat wil zeggen als een verdeling onder de aandeelhouders van het vermogen van de vennootschap die moet opgeheven worden. De 3de en 6de Europese richtlijnen ⁽¹⁾ verplichten België ertoe in het vennootschapsrecht deze verrichtingen voortaan te beschouwen als verrichtingen van ontbinding zonder vereffening. Wat betekent dit? Dat de fusie van twee vennootschappen verwezenlijkt zal worden in volstrekte continuïteit, waarbij de nieuwe gefusioneerde vennootschap alle rechten en plichten overneemt van de opgeheven vennootschap en de aandeelhouders van deze laatste eenvoudig en rechtstreeks aandeelhouders worden van de nieuwe vennootschap.

In het belastingrecht worden fusies en splitsingen eveneens beschouwd als « de lege lata », dat wil zeggen zonder wetgevende wijziging, als verdelingsverrichtingen, naar het voorbeeld van de bestaande praktijk inzake vennootschapsrecht, een praktijk die zoals eerder is gezegd door dit wetsontwerp gewijzigd wordt.

De regering is overeengekomen dat het nodig was het belastingrecht af te stemmen op het vennootschapsrecht. Hoe? Door het mogelijk te maken dat de verrichting tot stand wordt gebracht onder het stelsel van de fiscale neutraliteit, dit wil zeggen zonder onmiddellijke betaling van belasting. Aan de vooravond van de grote Europese eenheidsmarkt is het

⁽¹⁾ Derde Richtlijn 78/855 van de Raad van 9 oktober 1978 betreffende fusies van naamloze vennootschappen.

Zesde Richtlijn 82/891 van de Raad van 17 december 1982 betreffende splitsingen van naamloze vennootschappen.

ne pas entraver les réorganisations des sociétés belges par la déduction d'un impôt de liquidation. C'est cette intention que concrétisent les présents amendements.

Un triple objectif est ainsi poursuivi :

- assurer la continuité entre le droit des sociétés, l'impôt des sociétés et le droit d'enregistrement sur les apports en société ⁽²⁾;

- adapter en droit interne le volet de la directive européenne du 23 juillet 1990 concernant le régime fiscal applicable aux fusions et scissions, le second volet étant traité dans un autre projet actuellement soumis pour avis au Conseil d'Etat;

- revoir la loi du 22 décembre 1989, en instaurant un régime d'immunité fiscale sur les fusions et scissions de sociétés.

Sans vouloir entrer dans les détails, le Ministre désire cependant évoquer de manière plus approfondie trois points particuliers :

1. La disposition anti-abus de droit

Contrairement à ce que d'aucuns craignent, l'introduction d'une « mesure anti-abus de droit », assortie d'une possibilité de « ruling », n'aura pas pour effet d'autoriser le fisc à s'immiscer dans les choix économiques ou stratégiques des entreprises.

Selon une jurisprudence bien établie, l'administration ne peut pas s'ingérer dans la manière dont les entreprises sont gérées (Cas. 26 mars 1968, Pas., I, 913).

Le texte en projet ne vise qu'à atteindre les procédés juridiques qui, quoique licites en eux-mêmes, présentent un caractère anormal dont l'un des buts principaux ou manifestes est d'échapper à l'impôt. Son objet est de supprimer l'effet, au plan fiscal, de la décision de l'entreprise, pas la décision elle-même.

Il est à noter par ailleurs que le droit des sociétés oblige l'organe chargé de l'administration de la société partie à une opération de fusion ou de scission à établir préalablement à celle-ci, « un rapport écrit et circonstancié qui expose la situation patrimoniale des sociétés appelées à fusionner et qui explique et justifie, du point de vue juridique et économique, l'opportunité, les conditions, les modalités et les conséquences de la fusion... » (article 174/3 *nouveau* des lois coordonnées sur les sociétés commerciales).

immers aangewezen, in het bijzonder voor de kleine en middelgrote ondernemingen, de reorganisaties van Belgische vennootschappen niet in de weg te staan door ze op te zadelen met een vereffeningsbelasting. Deze bedoeling krijgt concreet vorm in deze amendementen.

Aldus wordt een driedelig doel nagestreefd :

- de continuïteit waarborgen tussen het vennootschapsrecht, de vennootschapsbelasting en het registratierecht op inbrengen in vennootschap ⁽²⁾;

- het hoofdstuk van de Europese richtlijn van 23 juli 1990 betreffende het belastingstelsel van toepassing op fusies en splitsingen van toepassing te maken in Belgisch recht. Het tweede hoofdstuk wordt behandeld in een ander ontwerp dat thans bij de Raad van State is voor advies;

- de wet van 22 december 1989 te herzien, door een stelsel van belastingvrijstelling in te voeren voor de fusies en splitsingen van vennootschappen.

Zonder in detail te willen treden, wenst de Minister toch nader in te gaan op drie welbepaalde punten :

1. De anti-misbruikbepaling

In tegenstelling tot wat sommigen vrezen zal de invoering van een « anti-misbruikmaatregel », gekoppeld aan een mogelijkheid tot « ruling », niet tot gevolg hebben dat de fiscus wordt gemachtigd om zich met de economische of strategische keuzen van de ondernemingen te bemoeien.

Volgens een vaste rechtspraak mag het bestuur zich niet bemoeien met de wijze waarop ondernemingen worden beheerd (Cass. 26 maart 1968, Pas. I, 913).

De tekst van het ontwerp beoogt alleen die juridische procédés te treffen die, hoewel ze op zich geoorloofd zijn, abnormaal van aard zijn en waarvan een van de hoofd- of kennelijke doelstellingen is belasting te ontlopen. Het doel is het fiscaal effect van de beslissing van de onderneming op te heffen en niet de beslissing zelf.

Er zij trouwens opgemerkt dat het vennootschapsrecht het bestuursorgaan van de bij een fusie of splitsingverrichting betrokken vennootschap verplicht voor deze verrichting, « een omstandig schriftelijk rapport » op te stellen, « waarin de stand van het vermogen van de te fuseren vennootschappen wordt uiteengezet en waarin tevens uit juridisch en economisch standpunt de wenselijkheid van de fusie, de voorwaarden en de wijze waarop ze zal geschieden en de gevolgen ervan, ... » (artikel 174/3 *nieuw* van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen) worden uitgelegd en verantwoord.

⁽²⁾ Le Code des droits d'enregistrement a déjà été adapté par la loi du 12 août 1985 pour appliquer la directive n° 335 du Conseil du 17 juillet 1969 concernant les impôts indirects frappant les rassemblements de capitaux.

⁽²⁾ Het Registratiewetboek werd reeds aangepast bij de wet van 12 augustus 1985 om Richtlijn 335 van de Raad van 17 juli 1969 betreffende de indirecte belastingen op het bijeenbrengen van het kapitaal toe te passen.

L'article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, nouveau du CIR n'est en ce sens que la continuation fiscale du prescrit de droit commun.

2. Le régime applicable aux sociétés absorbantes qui détiennent tout ou partie des actions ou parts de la société absorbée.

Le nouvel article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 4^o, du CIR, énonce comme condition à l'octroi de l'immunité fiscale que « les réserves immunisées existant dans le chef des sociétés absorbées ou scindées se retrouvent dans le chef des sociétés absorbantes, bénéficiaires ou nouvelles ». L'article 124, § 6, CIR nouveau accorde au Roi le pouvoir, notamment de préciser comment opérer en pratique le transfert des réserves immunisées lorsque la société absorbante ou bénéficiaire détient une participation dans la société absorbée ou scindée. Ce transfert des réserves immunisées pourra se concrétiser, dans certains cas, par une transformation de réserves taxables en réserves immunisées.

Lorsque les réserves taxables s'avèrent insuffisantes pour absorber le solde des réserves immunisées qui, sans ce mécanisme, disparaîtraient définitivement à l'occasion de l'opération, ce solde est soumis à l'impôt de répartition au moment de l'opération, à charge de la ou des sociétés dissoutes. Telle est la signification des mots « dans la mesure où » figurant à l'article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 4^o, CIR.

Un exemple permet d'illustrer ce qui précède. Il s'agit d'une fusion opérée par une société absorbante (B) qui détient 40 % du capital social de la société absorbée (A). B absorbe A. Les immobilisations de B comprennent une participation dans A (40 %) comptabilisée pour 300. L'actif immobilisé de A est apporté pour une valeur de 1 100, ce qui porte le total du bilan de A de 1 000 à 1 500. La participation de B dans A comptabilisée pour 300 vaut en conséquence 600 (1 500 x 40 %).

Bilan de la société A avant fusion

Actifs immobilisés	600	Capital	100
Actifs circulants	400	Réserves immunisées	200
		Réserves taxées	700
	1 000		1 000

Bilan de la société B avant fusion

Actifs immobilisés	1 200	Capital	500
dont		Réserves immunisées	300
- participation dans A	300	Réserves taxées	1 200
- autres	900		
Actifs circulants	800		
	2 000		2 000

Het nieuwe artikel 124, § 1, eerste lid, 3^o, van het WIB is in deze zin niet meer dan de fiscale voortzetting van wat voorgeschreven is in het gemeen recht.

2. Het stelsel van toepassing op de overnemende vennootschappen die alle of een deel van de aandelen of delen van de overgenomen vennootschappen bezitten.

Het nieuwe artikel 124, § 1, eerste lid, 4^o, van het WIB stelt als voorwaarde om belastingvrijstelling te krijgen dat « de vrijgestelde reserves die bij de overgenomen of gesplitste vennootschappen bestonden, worden teruggevonden bij de overnemende, de verkrijgende of de nieuw opgerichte vennootschappen ». Het nieuwe artikel 124, § 6, WIB geeft aan de Koning met name de bevoegdheid te verduidelijken hoe in de praktijk de overdracht gebeurt van de vrijgestelde reserves wanneer de overnemende of verkrijgende vennootschap aandelen bezit in de overgenomen of gesplitste vennootschap. In sommige gevallen zal deze overdracht van vrijgestelde reserves concreet kunnen worden gemaakt door een omvorming van belastbare reserves in vrijgestelde reserves.

Wanneer de belastbare reserves onvoldoende blijken om het saldo van de vrijgestelde reserves op te nemen, die zonder dit mechanisme voorgoed zouden verdwijnen naar aanleiding van de verrichting, wordt dit saldo onderworpen aan de verdelingsbelasting op het ogenblik van de verrichting, ten laste van de ontbonden vennootschap(pen). Dat is de betekenis van de woorden « in de mate waarin » uit artikel 124, § 1, eerste lid, 4^o, WIB.

Dit kan met een voorbeeld geïllustreerd worden. Het gaat om een fusie verricht door een overnemende vennootschap (B) die 40 % van het maatschappelijk kapitaal van de overgenomen vennootschap (A) bezit. B neemt A over. De activa van B omvatten een aandeel in A (40 %) dat voor 300 in de boekhouding ingeschreven is. De vaste activa van A worden ingebracht voor een waarde van 1 100, wat het totaal van de balans van A van 1 000 op 1 500 brengt. Het aandeel van B in A, geboekt voor 300, is bijgevolg 600 waard (1 500 x 40 %).

Balans van vennootschap A vóór fusie

Vaste activa	600	Kapitaal	100
Vlottende activa	400	Belastingvrije reserves	200
		Belaste reserves	700
	1 000		1 000

Balans van vennootschap B vóór fusie

Vaste activa	1 200	Kapitaal	500
waarvan		Belastingvrije reserves	300
- aandeel in A	300	Belaste reserves	1 200
- andere	900		
Vlottende activa	800		
	2 000		2 000

Bilan A et B après fusion

Actifs immobilisés (1 200-300) + 1 100	2 000	Capital 500 + 60 % (100)	560
Actifs circulants 800 + 400	1 200	Réserves immunisées 300 + 60 % (200) + 40 % (200)	500
		Réserves taxées 1 200 + 60 % (700) - 40 % (200)	1 540
		Plus-value constatée lors de la fusion [(1 500-1 000) x 60 %] + [(1 500 x 40 %) - 300]	600
			3 200

3. Recouvrement

Les articles 174/10, § 1^{er}, 3^o et 174/38, § 1^{er}, 3^o (*nouveaux*) des lois coordonnées sur les sociétés commerciales organisant de plein droit le transfert à titre universel des droits et obligations des sociétés absorbées ou scindées aux sociétés absorbantes, bénéficiaires ou nouvelles permettent, sans contestation possible, qu'en matière de recouvrement, l'impôt enrôlé dans le chef des sociétés appelées à disparaître puisse être recouvré dans le chef des sociétés bénéficiaires des apports.

Par ailleurs, dans le chef de ces dernières, tout prélèvement ultérieur opéré sur les réserves immunisées donne lieu à l'établissement de l'impôt suivant les règles du droit commun.

Cette mesure visant à combattre les abus de droit ainsi que la procédure de « ruling » n'entreront également en vigueur simultanément qu'au moment où les services seront suffisamment organisés pour pouvoir donner des avis dans des conditions acceptables. »

II. — DISCUSSION GENERALE

Un membre constate que les amendements n^{os} 1 à 5 du Gouvernement (Doc. n^o 1214/2) visent à assurer la neutralité fiscale de l'opération de fusion ou de scission. L'article 124 du Code des impôts sur les revenus (CIR) sera modifié de manière à assurer ladite neutralité (les réserves immunisées de la société apporteuse doivent se retrouver parmi les éléments de même nature de la société bénéficiaire de l'apport).

De la sorte, toute perte définitive de matière imposable est évitée et l'opération de fusion ou de scission ne donne pas lieu à un paiement immédiat d'impôt.

La transposition de la directive du Conseil du 23 juillet 1990 concernant le régime fiscal commun applicable aux fusions, scissions, apports d'actifs et échanges d'actions intéressant des sociétés d'Etats

Balans A en B na fusie

Vaste activa (1 200-300) + 1 100	2 000	Kapitaal 500 + 60 % (100)	560
Vlottende activa 800 + 400	1 200	Belastingvrije reserves 300 + 60 % (200) + 40 % (200)	500
		Belaste reserves 1 200 + 60 % (700) - 40 % (200)	1 540
		Meerwaarde vastge- steld bij de fusie [(1 500-1 000) x 60 %] + [(1 500 x 40 %) - 300]	600
			3 200

3. Invordering

De artikelen 174/10, § 1, 3^o en 174/38, § 1, 3^o (*nieuw*) van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen regelen van rechtswege de totale overdracht van de rechten en de plichten van de overgenomen of gesplitste vennootschappen aan de overnemende, verkrijgende of nieuwe vennootschappen en maken het mogelijk dat zonder enige mogelijke betwisting inzake inning de belasting uit hoofde van de op te heffen vennootschappen kan ingevorderd worden bij de vennootschappen die de inbrengen verkrijgen.

Overigens geeft elke verdere opneming in hoofde van deze laatste, op de vrijgestelde reserves aanleiding tot belastingheffing volgens de regels van het gemeen recht.

Ook deze maatregel ter bestrijding van rechtsmisbruik en de « ruling »-procedure zullen pas samen in werking treden op het ogenblik dat de diensten voldoende georganiseerd zijn om in behoorlijke omstandigheden advies te verstrekken. »

II. — ALGEMENE BESPREKING

Een lid constateert dat de amendementen n^{rs} 1 tot 5 van de regering (Stuk n^o 1214/2) ertoe strekken de fiscale neutraliteit van de transacties van fusie of splitsing te waarborgen. Artikel 124 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen (WIB) zal zo worden gewijzigd dat die neutraliteit wordt gewaarborgd (de vrijgestelde reserves van de inbrengende vennootschap moeten zich bevinden tussen de bestanddelen van dezelfde aard in de vennootschap die de inbreng verkrijgt).

Op die manier wordt ieder definitief verlies van belastbare grondslag voorkomen en geeft de transactie van fusie of splitsing geen aanleiding tot een onmiddellijke betaling van belasting.

De omzetting van de richtlijn van de Raad van 23 juli 1990 betreffende de gemeenschappelijke fiscale regeling voor fusies, splitsingen, inbreng van activa en aandelenruil met betrekking tot vennootschappen

membres différents (n° 90/434/CEE), qui prévoit une neutralité fiscale pour les opérations de fusion et de scission, est ainsi assurée.

Le Conseil d'Etat a toutefois rendu sur ces amendements un avis très critique (Doc. n° 1214/3).

Le reproche essentiel est que les amendements proposés limitent la transposition de la directive du 23 juillet 1990 aux fusions et scissions qui ne sont pas transfrontalières, alors que l'article 1^{er} de la directive prescrit que « chaque Etat membre applique la présente directive aux opérations de fusion, de scission, d'apports d'actifs et d'échanges d'actions qui concernent des sociétés de deux ou de plusieurs Etats membres ».

Cette directive est applicable au 1^{er} janvier 1992.

L'intervenant précise qu'en ce qui concerne le droit des sociétés, les opérations de fusion et de scission transfrontalières ne sont pas encore organisées au niveau européen, la proposition de directive du 14 janvier 1985 concernant les fusions transfrontalières des sociétés anonymes n'ayant pas encore été adoptée. Mais du point de vue fiscal, la directive du 23 juillet 1990, par son article 1^{er}, assure quant à elle, la neutralité fiscale de ce type d'opérations.

Selon l'orateur, la situation peut donc se résumer comme suit :

- 1) au niveau européen, le droit des sociétés n'organise pas encore les fusions transfrontalières;
- 2) en droit interne, les fusions transfrontalières ne sont pas réalisables, la nationalité étant un concept essentiel du contrat de société;
- 3) du point de vue fiscal, au niveau européen, la directive du 23 juillet 1990 semble bien accorder la neutralité fiscale pour les fusions et scissions transfrontalières, mais sur la base d'un critère de résidence fiscale.

Dès lors, le membre souhaiterait poser les questions suivantes :

- a) le droit fiscal belge, et plus précisément l'article 124, CIR ne doit-il pas intégrer ces opérations indépendamment du droit des sociétés belge ou européen?
- b) certains Etats membres ont-ils déjà transposé la directive du 23 juillet 1990 dans leur droit national? Si oui, lesquels?
- c) la troisième directive du Conseil du 9 octobre 1978 fondée sur l'article 54, paragraphe 3, sous g) du traité et concernant les fusions des sociétés anonymes (n° 78/855/CEE) (article 30) et la sixième directive du Conseil du 17 décembre 1982 fondée sur l'article 54, paragraphe 3, point g) du traité et concernant les scissions des sociétés anonymes (n° 82/891/CEE) (article 24) autorisent l'attribution en sus d'actions ou de parts de la société absorbante aux actionnaires ou associés de la société absorbée d'une soulté en espèces ne dépassant pas 10 % de la valeur nominale des actions attribuées ou, à défaut de valeur nominale, de leur pair comptable. Les directives permettent

uit verschillende Lid-Staten (n° 90/434/EEG) die in een fiscale neutraliteit voorziet voor transacties van splitsing of fusie is dan ook gewaarborgd.

Toch heeft de Raad van State op die amendementen zeer scherpe kritiek geuit (zie Stuk n° 1214/3).

Het belangrijkste bezwaar van de Raad is dat de voorgestelde amendementen de omzetting van de richtlijn van 23 juni 1990 beperken tot de fusies en splitsingen die niet grensoverschrijdend zijn, terwijl artikel 1 van de richtlijn bepaalt dat « elke Lid-Staat op fusies, splitsingen, inbreng van activa en aandelenruil waarbij vennootschappen van twee of meer Lid-Staten zijn betrokken, de in deze richtlijn opgenomen bepalingen moet toepassen ».

Die richtlijn treedt in werking op 1 januari 1992.

Spreker verklaart dat inzake het vennootschapsrecht de grensoverschrijdende transacties van fusie en splitsing op Europees niveau nog niet georganiseerd zijn. Het voorstel van richtlijn van 14 januari 1985 betreffende de grensoverschrijdende fusies van naamloze vennootschappen werd immers nog niet aangenomen. Voor het fiscale aspect ervan is er evenwel de richtlijn van 23 juli 1990 die op grond van artikel 1 de fiscale neutraliteit van dergelijke transacties waarborgt.

Volgens spreker kan de stand van zaken dus als volgt worden samengevat :

- 1) op Europees niveau organiseert het vennootschapsrecht nog geen grensoverschrijdende fusies;
- 2) in het interne recht zijn grensoverschrijdende fusies onmogelijk, aangezien nationaliteit een essentieel beding van een vennootschapscontract is;
- 3) de Europese richtlijn van 23 juli 1990 lijkt wel degelijk de fiscale neutraliteit van grensoverschrijdende fusies en splitsingen te waarborgen, maar op grond van een criterium van fiscale woonplaats.

Spreker wenst dan ook volgende vragen te stellen :

- a) moet het Belgische fiscale recht en meer bepaald artikel 124 WIB die transacties niet los van het Belgische of Europese vennootschapsrecht opnemen?
- b) hebben bepaalde Lid-Staten de richtlijn van 23 juli 1990 al in hun nationale recht omgezet? Zo ja, welke landen?
- c) de derde richtlijn van de Raad van 9 oktober 1978, op de grondslag van artikel 54, lid 3, sub g) van het Verdrag betreffende de fusies van naamloze vennootschappen (n° 78/855/EEG) (artikel 30) en de zesde richtlijn van de Raad van 17 december 1982, op de grondslag van artikel 54, lid 3, sub g) van het Verdrag betreffende de splitsingen van naamloze vennootschappen (n° 82/891/EEG) (artikel 24) staan toe dat bovenop de aandelen en effecten van de overnemende vennootschap aan de aandeelhouders of vennoten van de overgenomen vennootschap een bijbetaling in geld wordt toegekend die evenwel niet groter mag zijn dan 10 % van de nominale waarde, of bij

cependant, sous certaines conditions, aux Etats membres de majorer le pourcentage de la soulte.

Pour la Belgique, la soulte maximale est fixée à 20 % (cf. Exposé des motifs, Doc. n° 1214/1, p. 3 et suivantes). Or, la directive du Conseil du 23 juillet 1990 concernant le régime fiscal commun applicable aux fusions, scissions, apports d'actifs et échanges d'actions intéressant des sociétés d'Etats membres différents (90/434/CEE) ne prévoit aucune dérogation à la règle des 10 %, de sorte que sur le plan fiscal, la soulte ne peut excéder 10 %.

N'y a-t-il pas là matière à distorsion entre le droit des sociétés et le droit fiscal?

Un deuxième intervenant estime que les présents amendements ont le grand mérite d'affirmer clairement la neutralité fiscale des opérations de fusion et de scission de sociétés.

Toutefois, il constate lui aussi que ce projet ne s'applique pas aux opérations transfrontalières.

Or, les fusions et scissions de sociétés ne concernent pas uniquement notre territoire. De nombreuses entreprises nationales souhaitent en effet s'associer avec d'autres entreprises étrangères en vue du grand marché européen de 1993.

Dès lors, n'aurait-il pas été préférable d'adopter dès aujourd'hui une législation conforme à l'ensemble des dispositions de la directive européenne du 23 juillet 1990 (n° 90/434/CEE)?

L'orateur comprend que le problème est dû à l'absence de bases juridiques en droit des sociétés permettant de tels regroupements transfrontaliers.

Le Ministre ne pourrait-il néanmoins déclarer dès maintenant son intention de rencontrer le problème spécifique des fusions et scissions transfrontalières dans un projet futur, et ce afin de rassurer le monde des entreprises?

Dans cette perspective, le membre souhaiterait lui aussi savoir comment les autres Etats membres ont réglé cette question.

L'intervenant constate, d'autre part, que la volonté qui sous-tend les projets de réforme en matière du droit des affaires, au niveau belge comme au niveau européen, est d'aligner les concepts du droit fiscal et comptable sur les notions de droit des sociétés.

Est-il exact que le droit des sociétés incorpore les mêmes notions que le droit d'enregistrement, par exemple, ou que le droit fiscal en général?

Le membre se demande, par ailleurs, comment se réalisera la réconciliation comptable d'une opération de fusion?

Il souhaiterait également obtenir des précisions concernant les points suivants :

— Quel est le sort des pertes subies par la société absorbée?

gebrek daaraan, van de fractiewaarde van de aandelen. Diezelfde richtlijnen stellen de Lid-Statens evenwel in staat om onder bepaalde voorwaarden het percentage van de bijbetaling te verhogen.

Voor België is de bijbetaling vastgesteld op ten hoogste 20 % (cf. memorie van toelichting, Stuk 1214/1, blz. 3 sq.). De richtlijn van de Raad van 23 juli 1990 betreffende de gemeenschappelijke fiscale regeling voor fusies, splitsingen, inbreng van activa en aandelenruil met betrekking tot vennootschappen uit verschillende Lid-Statens (n° 90/434/EEG) voorziet evenwel nergens in een afwijking op de 10 %-regel, zodat de bijbetaling op fiscaal gebied tot 10 % beperkt moet blijven.

Wordt hiermee het evenwicht tussen vennootschapsrecht en fiscaal recht niet verstoord?

Een tweede spreker is van mening dat deze amendementen de grote verdienste hebben duidelijk de fiscale neutraliteit van de transacties van fusie en splitsing van vennootschappen te bevestigen.

Ook hij moet evenwel constateren dat dit ontwerp niet geldt voor grensoverschrijdende transacties.

Welnu, fusies en splitsingen van vennootschappen beperken zich niet tot ons grondgebied. Tal van nationale ondernemingen wensen met het oog op de Europese interne markt van 1993 immers met buitenlandse ondernemingen een vennootschap aan te gaan.

De vraag is dan ook of men niet beter nu al voor een regelgeving had gezorgd die overeenstemt met alle bepalingen van de Europese richtlijn van 23 juli 1990 (n° 90/434/EEG).

Spreker begrijpt dat de oorzaak van het probleem bij de ontbrekende rechtsgrondslagen in ons vennootschapsrecht ligt, waardoor dergelijke grensoverschrijdende transacties onmogelijk zijn.

Kan de Minister desondanks nu al toelichten hoe hij het specifieke probleem van grensoverschrijdende fusies en splitsingen in een ontwerp denkt op te lossen en zo de bedrijfswereld geruststellen?

In het vooruitzicht daarvan wenst spreker ook te vernemen hoe de andere Lid-Statens dat probleem hebben aangepast.

Spreker constateert vervolgens dat de bedoeling die aan de ontwerpen tot herziening van het handels- en economisch recht ten grondslag ligt, zowel op Belgisch als op Europees niveau, erin bestaat het fiscale en boekhoudkundige recht enerzijds en het vennootschapsrecht anderzijds beter met elkaar in overeenstemming te brengen.

Klopt het dat het vennootschapsrecht dezelfde begrippen bevat als het registratierecht bijvoorbeeld, of zelfs het fiscaal recht in het algemeen?

Het lid vraagt zich voorts af hoe bij een fusie de boekhoudkundige voorschriften met elkaar in overeenstemming kunnen worden gebracht?

Hij wenst ook enige toelichting in verband met volgende punten :

— Wat gebeurt er met de verliezen van de overgenomen vennootschap?

— Le principe de continuité a-t-il des incidences au niveau fiscal?

— Une opération de fusion s'oppose-t-elle au fisc, tiers à cette opération, dans toutes ses conséquences?

— La question du précompte mobilier n'est pas résolue par le projet. Qu'en est-il exactement? Selon l'orateur, cette question devrait être réglée soit en disposant explicitement qu'aucun précompte mobilier n'est dû sur les distributions de liquidation, soit en prévoyant explicitement que le précompte mobilier est applicable.

*
* *

Le Ministre des Finances souligne que les bases juridiques organisant les fusions ou scissions transfrontalières de sociétés n'existent pas encore en droit des sociétés, que ce soit au plan européen ou national.

Il rappelle à ce propos que la Commission des Communautés européennes a présenté au Conseil le 14 janvier 1985 une proposition de directive concernant les fusions transfrontalières de sociétés anonymes. A ce jour, cette directive n'a toujours pas été adoptée.

La Commission a ensuite préparé un projet de directive « concernant le régime fiscal commun applicable aux fusions, scissions, apports d'actifs et échanges d'actions intéressant des sociétés d'Etats membres différents », en se basant sur la proposition de directive du 14 janvier 1985.

La directive fiscale a été approuvée par le Conseil le 23 juillet 1990, alors que les bases juridiques en droit des sociétés étaient toujours inexistantes.

A la question (posée par plusieurs Etats membres) de savoir s'il s'indiquait dès lors de transposer la directive du 23 juillet 1990 dans le droit fiscal national, la Commission a répondu que seules les dispositions qui font l'objet d'une directive à la fois en droit des sociétés et en droit fiscal, doivent être transposées en droit interne, puisqu'il est logique que le droit fiscal suive le droit des sociétés, et non l'inverse.

C'est pourquoi, dans l'état actuel du droit des sociétés, l'intégration de la directive du 23 juillet 1990 en droit fiscal belge n'est réalisée que pour les opérations internes : la nationalité belge d'une société reste donc un élément essentiel de l'opération.

Il semble qu'à ce jour, aucun Etat membre ne s'est encore conformé au droit fiscal européen en ce qui concerne les opérations transfrontalières.

— Heeft het continuïteitsbeginsel fiscale gevolgen?

— Verhoudt een dergelijke transactie van fusie zich in alle gevolgen ervan tot de fiscus, die bij deze transactie geen betrokken partij is?

— Het ontwerp lost het probleem van de roerende voorheffing niet op. Wat houdt dat probleem precies in? Volgens spreker zijn twee oplossingen mogelijk : ofwel wordt uitdrukkelijk bepaald dat op de vereffeningssuitkering geen roerende voorheffing verschuldigd is, ofwel wordt uitdrukkelijk gesteld dat de regeling inzake de roerende voorheffing ook in dit geval geldt.

*
* *

De Minister van Financiën beklemtoont dat in het Europese of nationale vennootschapsrecht alsnog geen rechtsgrondslag voor grensoverschrijdende fusies en splitsingen van vennootschappen voorhanden is.

In dit verband herinnert hij eraan dat de Commissie van de Europese Gemeenschappen op 14 januari 1985 aan de Raad een voorstel voor een richtlijn betreffende grensoverschrijdende fusies van naamloze vennootschappen heeft gedaan. Deze richtlijn is nog steeds niet goedgekeurd.

Vervolgens heeft de Commissie, uitgaande van haar voorstel van richtlijn van 14 januari 1985, een ontwerp-richtlijn « betreffende de gemeenschappelijke fiscale regeling voor fusies, splitsingen, inbreng van activa en aandelenruil met betrekking tot vennootschappen uit verschillende Lid-Staten » uitgewerkt.

Deze fiscale richtlijn is door de Raad op 23 juli 1990 goedgekeurd, ofschoon in het vennootschapsrecht daarvoor nog geen rechtsgronden bestonden.

In antwoord op de door diverse Lid-Staten gestelde vraag of het, rekening houdend daarmee, aangezien was dat de richtlijn van 23 juli 1990 in het nationale belastingrecht zou worden omgezet, verklaarde de Commissie dat alleen de bepalingen die zijn opgenomen in richtlijnen die zowel met het belasting- als met het vennootschapsrecht verband houden, in het nationaal recht worden omgezet. Het is immers logisch dat het fiscaal recht gehoorzaamt aan het vennootschapsrecht, in plaats van het tegenovergestelde.

Gelet op de huidige stand van zaken op vennootschapsrechtelijk gebied worden alleen de bepalingen betreffende de interne rechtshandelingen van de richtlijn van 23 juli 1990 in het Belgisch fiscaal recht omgezet. Kernzaak blijft derhalve dat het om een rechtshandeling gaat waarbij vennootschappen naar Belgisch recht betrokken zijn.

Tot nog toe heeft kennelijk geen enkele Lid-Staat zich op het gebied van de grensoverschrijdende transacties aan het Europees fiscaal recht aangepast.

Concernant l'attribution d'une soulte en espèces, le Ministre indique que le Gouvernement a l'intention de déposer un amendement au projet de loi en question (Doc. n° 1214/1), en vue de ramener le montant maximum de la soulte autorisée à 10 % de la valeur nominale des actions ou parts attribuées, ou à défaut de valeur nominale, de leur pair comptable.

D'autre part, le Ministre confirme que la terminologie utilisée en droit des sociétés se réfère aux mêmes notions que celles utilisées en droit d'enregistrement.

Pour ce qui est des pertes subies par la société absorbée, le Ministre indique qu'il fera examiner par son administration si la continuité juridique garantie par le droit commun est également assurée au niveau fiscal.

Pour ce qui est de la réconciliation comptable d'une opération de fusion, le Ministre renvoie à l'exemple figurant au point 2 de son exposé introductif.

Quant à l'opposabilité de l'opération de fusion, le Ministre rappelle, comme il l'a indiqué dans son exposé introductif, que les articles 174/10, § 1^{er}, 3° et 174/38, § 1^{er}, 3° (nouveaux) des lois coordonnées sur les sociétés commerciales organisant de plein droit le transfert à titre universel des droits et obligations des sociétés absorbées ou scindées aux sociétés absorbantes, bénéficiaires ou nouvelles permettent, sans contestation possible, qu'en matière de recouvrement, l'impôt enrôlé dans le chef des sociétés appelées à disparaître puisse être recouvré dans le chef des sociétés bénéficiaires des apports.

Par ailleurs, dans le chef de ces dernières, tout prélèvement ultérieur opéré sur les réserves immunisées donne lieu à l'établissement de l'impôt suivant les règles du droit commun.

Concernant le précompte mobilier, le Ministre indique que ce problème sera réglé dans un autre projet de loi, qui devra encore être déposé au Parlement et qui transposera l'autre directive européenne du 23 juillet 1990 concernant le régime fiscal applicable aux sociétés mères et filiales d'Etats membres différents (n° 90/435/CEE). Cette dernière règle la question du précompte mobilier à retenir sur les distributions de dividendes entre filiales et société mère.

*
* *

Un membre souhaiterait connaître l'impact budgétaire, à court et à long terme, des amendements proposés par le Gouvernement.

Wat de bijbetaling in geld betreft, wijst de Minister erop dat de regering voornemens is een amendement op het ter bespreking zijnde wetsontwerp (stuk n° 1214/1) in te dienen. Met dit amendement wordt beoogd het maximumbedrag van de toegestane bijbetaling in geld te beperken tot 10 % van de nominale waarde van de toegekende aandelen of effecten, of bij ontstentenis van de nominale waarde, tot 10 % van hun boekhoudkundige tegenwaarde.

Voorts bevestigt de Minister dat de in het vennootschapsrecht gehanteerde terminologie verwijst naar dezelfde begrippen die in de registratiewetgeving worden gebruikt.

Met betrekking tot de door de overgenomen vennootschap geleden verliezen geeft de Minister te kennen dat hij zijn departement de opdracht zal geven na te gaan of de door het gemene recht geboden rechtszekerheid eveneens in fiscaal verband is gewaarborgd.

Ter zake van de onderlinge boekhoudkundige aanpassing bij fusie verwijst de Minister naar het onder punt 2 van zijn inleiding gegeven voorbeeld.

Wat de tegenstelbaarheid van fusies betreft, brengt de Minister, net zoals in zijn inleiding, in herinnering dat de artikelen 174/10, § 1, 3° en 174/38, § 1, 3° (nieuw) van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen organiseren van rechtswege de totale overdracht van de rechten en de plichten van de overgenomen of gesplitste vennootschappen aan de overnemende, verkrijgende of nieuwe vennootschappen en maken het mogelijk dat zonder betwisting inzake dekking de belasting uit hoofde van de op te heffen vennootschappen kan ingevorderd worden bij de vennootschappen die de inbrengen verkrijgen.

Overigens geeft elke verdere afhouding in hoofde van deze laatste op de belastingvrije reserves aanleiding tot belastingheffing volgens de regels van het gemeen recht.

Ter zake van de roerende voorheffing stipt de Minister aan dat dit probleem zal worden geregeld in het kader van een ander wetsontwerp, dat alsnog bij het Parlement moet worden ingediend, en dat de andere Europese richtlijn van 23 juli 1990 betreffende de gemeenschappelijke fiscale regeling voor fusies, splitsingen, inbreng van activa en aandelenruil met betrekking tot vennootschappen uit verschillende Lid-Staten (n° 90/435/EEG). Die laatste regelt het vraagstuk van de roerende voorheffing die moet worden ingehouden op de uitkering van dividenden tussen de dochter en de moedermaatschappij.

*
* *

Een lid wenst te weten welke budgettaire gevolgen de door de regering ingediende amendementen op korte en lange termijn zullen hebben.

Ces dispositions ne risquent-elles pas d'entraîner de nouvelles moins-values au niveau des recettes de l'impôt des sociétés dans la mesure où elles pourraient permettre la mise en place de nouvelles constructions destinées à éluder l'impôt?

Le Ministre fait observer que l'objectif des présents amendements est d'assurer la neutralité fiscale des opérations de fusion et de scission.

Dans l'état actuel du droit des sociétés, la transposition de la directive européenne du 23 juillet 1990 n'est réalisée qu'au niveau interne, soit précisément les dispositions qui ne doivent avoir aucun impact sur les recettes.

Le risque de voir se développer une nouvelle ingénierie fiscale se situe en effet essentiellement au niveau des opérations transfrontalières.

Toutefois, par mesure de précaution, le Gouvernement a décidé d'introduire une disposition anti-abus de droit (article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, (nouveau) du CIR).

*
* *

Un des intervenants précédents constate que l'amendement n° 3 du Gouvernement (Doc. n° 1214/2) tend notamment à insérer un nouvel article 8^{quinquies} modifiant l'article 124 du Code des impôts sur les revenus.

Un membre propose de préciser dans le texte de l'article 124, § 3 proposé qu'il s'agit de la valeur nette comptable et non de la valeur nette fiscale.

Le Ministre des Finances répond que cette notion de « valeur nette » sera précisée dans la circulaire administrative commentant les nouvelles dispositions en matière de fusion et de scission.

III. — PROPOSITIONS DE MODIFICATION DES AMENDEMENTS N°s 1 A 5 DEPOSES PAR LE GOUVERNEMENT

1. *Le Ministre des Finances* suggère de remplacer l'article 8^{sexies} (nouveau), inséré par l'amendement n° 3 du Gouvernement, par la disposition suivante :

« Art. 8^{sexies}. — Dans l'article 250^{bis}, § 1^{er}, 1^o, du même Code, inséré par l'article 35 de la loi du ..., le chiffre « 124 » est inséré entre les mots « alinéas 3 et 6, » et les mots « ou 250 ».

Les modifications apportées à l'article 250^{bis} du CIR par l'amendement n° 32 de MM. Van Rompuy, Lisabeth et Loones (Doc. Chambre n° 1641/3) à l'article 35 du projet de loi portant des dispositions budgétaires (cf. rapport de Mme Kestelijn-Sierens, Doc. n° 1641/10, pp. 58-60) nécessite une adaptation cor-

Bestaat het gevaar dat deze bepalingen opnieuw tot te lage opbrengsten aan vennootschapsbelasting zullen leiden, doordat zij de totstandbrenging van nieuwe constructies met het oog op belastingontwijking mogelijk maakt?

De Minister wijst erop dat deze amendementen tot doel hebben ervoor te zorgen dat fusies en splitsingen vanuit een fiscaal oogpunt neutrale transacties zijn.

Binnen het kader van het huidige vennootschapsrecht wordt de EG-richtlijn van 23 juli 1990 slechts op intern gebied omgezet; het gaat hier dan ook precies om de bepalingen die niet van invloed zijn op de ontvangsten.

Het gevaar van het ontstaan van een nieuwe vorm van fiscale spitstechnologie betreft eigenlijk in hoofdzaak de grensoverschrijdende transacties.

Niettemin heeft de regering bij wijze van voorzorgsmaatregel besloten met het oog op de voorkoming en bestrijding van rechtsmisbruiken een daartoe strekkende bepaling in te voegen (artikel 124, § 1, eerste lid, 3^o, (nieuw) van het WIB).

*
* *

Een van de vorige sprekers stelt vast dat in het regeringsamendement n° 3 (Stuk n° 1214/2) onder meer de invoeging wordt voorgesteld van een nieuw artikel 8^{quinquies} tot wijziging van artikel 124 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen.

Het lid stelt voor om in de voorgestelde tekst van artikel 124, § 3, te verduidelijken dat het om de boekhoudkundige nettowaarde gaat en niet om de fiscale nettowaarde.

De Minister van Financiën legt uit dat dit begrip « nettowaarde » in de administratieve circulaire die commentaar verstrekt bij de nieuwe bepalingen inzake fusie en splitsing van deze wet zal worden verduidelijkt.

III. — VOORSTELLEN TOT WIJZIGING VAN DE DOOR DE REGERING INGEDIENDE AMENDEMENTEN N°s 1 tot 5

1. *De Minister van Financiën* stelt voor artikel 8^{sexies} (nieuw), dat door amendement n° 3 van de regering is ingevoegd, door de volgende bepaling te vervangen :

« Art. 8^{sexies}. — In artikel 250^{bis}, § 1, 1^o, van hetzelfde Wetboek, ingevoegd door artikel 35 van de wet van ..., wordt het cijfer « 124 » ingevoegd tussen de woorden « derde en zesde lid, » en de woorden « of 250 ».

De wijzigingen, aangebracht in artikel 250^{bis} van het WIB, door amendement n° 32 van de heren Van Rompuy, Lisabeth en Loones (Stuk Kamer n° 1641/3) op artikel 35 van het wetsontwerp houdende begrotingsbepalingen (cf. verslag van mevrouw Kestelijn-Sierens, Stuk n° 1641/10, blz. 58-60) vergen een over-

relative de la rédaction de l'article 8*sexies* (nouveau) du présent projet.

*
* *

2. Le Ministre suggère, par ailleurs, d'apporter les modifications suivantes à l'article 124 du CIR, tel qu'il est remplacé par l'article 8*quinquies* (nouveau) inséré par l'amendement n° 3 du Gouvernement :

1° dans le § 1^{er}, alinéa 1^{er}, insérer les mots « 103, §§ 1^{er} et 3 » entre les mots « des articles » et les mots « 117 et 118 »;

2° remplacer le paragraphe 6 par la disposition suivante :

« § 6. Le Roi règle l'exécution du § 1^{er}, alinéa 1^{er} et du § 3 dans le cas où, au moment de la fusion ou de la scission, soit la société absorbante ou bénéficiaire détient des actions ou parts de la société absorbée ou scindée, soit cette dernière détient ses propres actions ou parts et dans les cas où une soulte en espèces est attribuée aux actionnaires ou associés de la société absorbée ou scindée ».

Le Ministre explique d'abord qu'il faut distinguer clairement les quatre situations suivantes :

- a) les sociétés parties à l'opération n'ont, entre elles, aucun lien de participation;
- b) la société absorbée détient des actions ou parts de la société absorbante;
- c) la société absorbante détient des actions ou parts de la société absorbée;
- d) la société absorbée détient ses propres actions.

La première situation ne pose aucune difficulté. Hormis la soulte, la fusion peut être réalisée avec émission d'actions nouvelles.

La deuxième situation dans laquelle la société absorbée ou scindée détient des titres de la société absorbante n'est pas visée par le présent projet (Doc. n° 1214/1) car elle est déjà réglée sur le plan du droit des sociétés par les articles 52*bis*, § 4 et 128*bis*, § 4, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales et, sur le plan fiscal, par l'article 103, CIR. A la suite de l'opération, la société absorbante devient détentrice de ses propres actions ou parts, situation à laquelle les dispositions précitées trouvent à s'appliquer.

Par contre, le présent projet traite des deux dernières situations dans lesquelles il ne peut être émis d'actions nouvelles :

1) la société absorbante détient tout ou partie des titres de la société absorbée ou scindée. Si, par exemple, la société absorbante détient 90 % des titres de la société absorbée, il ne sera possible d'émettre que 10 % d'actions nouvelles. Cette situation a été réglée dans le cadre de l'article 124, § 6, CIR, tel que modifié par l'amendement n° 3 du Gouvernement. Le but

eenkomstige aanpassing van de formulering van artikel 8*sexies* (nieuw) van het voorliggende ontwerp.

*
* *

2. De Minister suggereert overigens de volgende wijzigingen aan te brengen in artikel 124 van het WIB, zoals dat vervangen wordt door artikel 8*quinquies* (nieuw) dat door amendement n° 3 van de regering is ingevoegd :

1° in de § 1, eerste lid, worden de woorden « 103, §§ 1 en 3 » ingevoegd tussen de woorden « de artikelen » en « 117 en 118 »;

2° paragraaf 6 wordt vervangen door de volgende bepaling :

« § 6. De Koning regelt de uitvoering van § 1, eerste lid en § 3, in het geval waarin bij de fusie of de splitsing, hetzij de overnemende of de verkrijgende vennootschap aandelen of delen bezit van de overgenomen of gesplitste vennootschap, hetzij deze laatste haar eigen aandelen of delen bezit en in de gevallen waarin aan de aandeelhouders of vennoten van de overgenomen of gesplitste vennootschap een bijbetaling in geld is toegekend ».

De Minister stelt allereerst dat men een duidelijk onderscheid hoort te maken tussen de volgende vier gevallen :

- a) de vennootschappen die bij de transactie betrokken zijn, hebben geen enkele kruisparticipatie;
- b) de overgenomen vennootschap bezit aandelen of delen van de overnemende vennootschap;
- c) de overnemende vennootschap bezit aandelen of delen van de overgenomen vennootschap;
- d) de overgenomen vennootschap bezit haar eigen aandelen.

De eerste situatie levert geen enkel probleem op. Behalve via bijbetaling in geld kan de fusie door de uitgifte van nieuwe aandelen tot stand komen.

Het tweede geval waarin de overgenomen of de gesplitste vennootschap aandelen van de overnemende vennootschap bezit wordt in dit ontwerp (Stuk n° 1214/1) niet beoogd, vermits het reeds op het vlak van het vennootschapsrecht werd geregeld door artikel 52*bis*, § 4, en 128*bis*, § 4, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen en op fiscaal vlak door artikel 103, WIB. Ingevolge de verandering wordt de overnemende vennootschap houdster van haar eigen aandelen of delen, geval waarin de voormelde bepalingen van toepassing zijn.

Het voorliggende ontwerp handelt daarentegen over de twee laatste gevallen waarin geen nieuwe aandelen mogen worden uitgegeven :

1) de overnemende vennootschap bezit alle effecten van de overgenomen of gesplitste vennootschap dan wel een gedeelte van die effecten. Als de overnemende vennootschap bijvoorbeeld 90 % van de effecten van de overgenomen vennootschap bezit, zal niet meer dan 10 % nieuwe aandelen kunnen worden uitgegeven. Die kwestie werd geregeld in het raam

étant de garantir la neutralité fiscale, on a voulu compenser la disparition des réserves qui est liée à la non-émission d'actions nouvelles par le transfert de réserves taxées vers les réserves immunisées, à due concurrence;

2) la société absorbée ou scindée détient ses propres titres (jusqu'à un maximum de 10 %, conformément aux articles 52bis, pour les sociétés anonymes, et 128bis, pour les sociétés privées à responsabilité limitée, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales).

Les articles 174/11 et 174/39 des lois coordonnées (en projet) n'autorisent pas l'attribution d'actions ou parts de la société absorbante en échange de ces titres.

Si, par exemple, la société absorbée détient 10 % de ses titres, il ne sera donc possible d'émettre que 90 % d'actions nouvelles.

Sur le plan fiscal, l'article 124, § 6, CIR, tel qu'il a été modifié par l'amendement n° 3 du Gouvernement, instaure un régime de neutralité fiscale dans le cas où la société absorbante détient des titres de la société absorbée ou scindée.

Le Ministre propose de rétablir la symétrie sur le plan fiscal en élargissant les dispositions prévues par l'article 124, § 6, à la situation dans laquelle la société absorbée ou scindée détient ses propres titres.

Afin de mieux visualiser la situation visée, le Ministre fournit l'exemple suivant :

Exemple d'absorption d'une société ayant dans son portefeuille 10 % de ses propres titres par une société détenant une participation dans cette société absorbée

Bilan de la société A

Actifs immobilisés	12 000	Capital	10 000
Autres	8 000	Réserves immunisées	3 000
		Réserves taxées	7 000
	20 000		20 000

Bilan de la société B

Actifs immobilisés	12 000	Capital	5 000
Autres actifs	8 000	Réserves immunisées	3 000
		Réserves taxées	12 000
	20 000		20 000

Les actifs immobilisés de A comprennent 10 actions propres en portefeuille pour une valeur de 1 000. La valeur d'apport de la société A est évaluée à 30 000 hors des actions propres détenues qui sont

van artikel 124, § 6, WIB, zoals dat door amendement n° 3 van de regering gewijzigd werd. Aangezien het de bedoeling is de fiscale neutraliteit te waarborgen, heeft men het verdwijnen van de reserves waarmee de niet-uitgifte van nieuwe aandelen gepaard gaat willen compenseren door de overdracht van belaste reserves naar de vrijgestelde reserves, voor het verschuldigde bedrag;

2) de overgenomen of gesplitste vennootschap bezit haar eigen effecten (tot een maximum van 10 %, overeenkomstig de artikelen 52bis voor de naamloze vennootschappen en 128bis voor de besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen).

De artikelen 174/11 en 174/39 van de gecoördineerde wetten, in ontwerp, staan geen toekenning toe van aandelen of delen van de overnemende vennootschap, in ruil voor die effecten.

Als de overgenomen vennootschap bijvoorbeeld 10 % van haar effecten bezit, zullen dus niet meer dan 90 % nieuwe aandelen kunnen worden uitgegeven.

Op fiscaal vlak stelt artikel 124, § 6, WIB, zoals gewijzigd door amendement n° 3 van de Regering, een stelsel van fiscale neutraliteit in, in het geval waarin de overnemende vennootschap effecten bezit van de overgenomen of gesplitste vennootschap.

De Minister stelt voor de fiscale symmetrie te herstellen door de bepalingen waarin artikel 124, § 6, voorziet, uit te breiden tot de toestand waarin de overgenomen of de gesplitste vennootschap haar eigen effecten bezit.

Om beter te doen uitkomen wat er gebeurt, geeft de Minister een voorbeeld :

Voorbeeld waarbij een vennootschap die in haar portefeuille 10 % eigen effecten bezit wordt overgenomen door een vennootschap die belangen heeft in die overgenomen vennootschap

Balans van vennootschap A

Vaste activa	12 000	Kapitaal	10 000
Andere	8 000	Belastingvrije reserves	3 000
		Belaste reserves	7 000
	20 000		20 000

Balans van vennootschap B

Vaste activa	12 000	Kapitaal	5 000
Andere	8 000	Belastingvrije reserves	3 000
		Belaste reserves	12 000
	20 000		20 000

De vaste activa van A bevatten 10 eigen portefeuille-aandelen ter waarde van 1 000. De waarde van de inbreng van vennootschap A wordt op 30 000 geraamd, buiten haar eigen aandelen die van rechts-

nulles de plein droit et pour lesquelles aucune action nouvelle de B ne peut être émise.

Les actifs immobilisés de B sont constitués de 90 actions de la société A (représentant 90 % de la société A), comptabilisées pour 12 000.

B absorbe A. Aucune action nouvelle ne peut être émise.

Après l'absorption de A, le bilan de B se présente comme suit :

ACTIF		PASSIF	
Autres actifs provenant de la société A	30 000	Capital	5 000
Autres actifs de B	8 000	Réserves immunisées	6 000
		Réserves taxées	12 000-3 000
			9 000
		Plus-value constatée lors de la fusion	18 000
Total	38 000	Total	38 000

Fiscalement, le capital et les réserves devront être déterminés comme suit afin de bénéficier du régime fiscal de neutralité :

Capital :	5 000 + 0 % x 10 000 :	5 000
Réserves immunisées :	3 000 + 3 000 :	6 000
Réserves taxées :	12 000 - 3 000 :	9 000
Plus-value constatée lors de la fusion :	30 000 - 12 000 :	18 000
Total :		38 000

*
* *

3. *M. van Weddingen* propose de remplacer, à l'article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, du CIR, tel que remplacé par l'article 8quinquies (nouveau) inséré par l'amendement n° 3 du Gouvernement, les mots « en Belgique » par les mots « dans un Etat membre de la Communauté européenne ».

L'orateur estime que le texte proposé restreint abusivement l'application de l'article 1^{er} de la directive européenne du 23 juillet 1990, qui dispose que « chaque Etat membre applique la présente directive aux opérations de fusion, de scissions, d'apport d'actifs et d'échanges d'actions qui concernent des sociétés de deux ou de plusieurs Etats membres ».

En limitant l'application de ces dispositions aux seules sociétés absorbantes ayant leur siège social ou leur principal établissement en Belgique (article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o), le texte proposé ne réalise pas l'objectif principal de la directive, qui est de permettre la réalisation des opérations précitées, au-delà des frontières, entre des sociétés situées dans deux ou plusieurs Etats membres, et ce en vue de renforcer le marché intérieur européen.

Le Ministre renvoie à sa réponse donnée lors de la discussion générale (voir plus haut).

*
* *

wege nietig zijn en waarvoor geen nieuwe aandelen van B kunnen worden uitgegeven.

De vaste activa van B bestaan uit 90 aandelen van vennootschap A (die 90 % van vennootschap A vertegenwoordigen) en die voor 12 000 geboekt worden.

B neemt A over. Er mogen geen nieuwe aandelen worden uitgegeven.

Na overname van A ziet de balans van B er uit als volgt :

ACTIVA		PASSIVA	
Andere activa afkomstig van vennootschap A	30 000	Kapitaal	5 000
Andere activa van B	8 000	Belastingvrije reserves	6 000
		Belaste reserves	12 000-3 000
			9 000
		Bij de fusie geconst. meerw.	18 000
Totaal	38 000	Totaal	38 000

Uit een fiscaal oogpunt dienen het kapitaal en de reserves als volgt te worden vastgesteld om aanspraak te kunnen maken op het stelsel van fiscale neutraliteit :

Kapitaal :	5 000 + 0 % x 10 000 :	5 000
Belastingvrije reserves :	3 000 + 3 000 :	6 000
Belaste reserves :	12 000 - 3 000 :	9 000
Bij de fusie geconst. meerw. :	30 000 - 12 000 :	18 000
Totaal :		38 000

*
* *

3. *De heer van Weddingen* stelt voor om in artikel 124, 1, eerste lid, 1^o, van het WIB, zoals vervangen door artikel 8quinquies (nieuw), ingevoegd bij amendement n° 3 van de regering, de woorden « in België » te vervangen door de woorden « in een Lid-Staat van de Europese Economische Gemeenschap ».

Spreker meent dat de voorgestelde tekst de toepassing van artikel 1 van de Europese richtlijn van 23 juli 1990 ten onrechte inkrimpt; dat artikel stelt dat « elke Lid-Staat op fusies, splitsingen, inbreng van activa en aandelenruil waarbij vennootschappen van twee of meer Lid-Staten zijn betrokken, de in deze richtlijn opgenomen bepalingen (toepast) ».

De voorgestelde tekst beperkt de toepassing van die bepalingen tot de overnemende vennootschappen die hun maatschappelijke zetel of hun voornaamste vestiging in België hebben (artikel 124, § 1, eerste lid, 1^o), waarbij het hoofddoel van de richtlijn wordt genegeerd, met name de bovenvermelde transacties mogelijk maken, over de grenzen heen, tussen vennootschappen die in twee of meer Lid-Staten zijn gevestigd, met het oog op een versterking van de Europese interne markt.

De Minister verwijst naar zijn antwoord tijdens de algemene bespreking (cf. supra).

*
* *

4. *M. A. Léonard* souhaite expliciter davantage la disposition visée à l'article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, du CIR, tel que remplacé par l'article *8quinquies (nouveau)* inséré par l'amendement n° 3 du Gouvernement.

Il suggère la formulation suivante : « lorsque les sociétés absorbantes, bénéficiaires ou nouvelles nées de la fusion ou scission, ont leur siège social, leur principal établissement ou leur siège de direction ou d'administration en Belgique ».

L'orateur fait remarquer que l'article 124, § 1^{er}, pose une double exigence à l'égard des sociétés pouvant bénéficier de cette disposition :

1° être assujettie à l'impôt des sociétés en Belgique;

2° être de nationalité belge, c'est-à-dire être constituée suivant le droit belge.

La modification suggérée tend à préciser de manière plus claire la deuxième condition en reprenant le libellé de l'article 94, alinéa 1^{er}, du CIR.

Le Ministre reconnaît que la formulation proposée explicite davantage la disposition visée, pour autant qu'il soit clair que les sociétés visées doivent être et restent assujetties à l'impôt des sociétés belge.

*
* *

5. *Un membre* fait remarquer que le Conseil d'Etat suggère de remplacer à l'article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, du CIR, tel que modifié par l'article *8quinquies (nouveau)* inséré par l'amendement n° 3 du Gouvernement, le concept de « besoins légitimes de caractère financier ou économique » par celui de « motifs économiques valables », qui figure à l'article 11, 1, a, de la directive européenne du 23 juillet 1990 (Doc. Chambre n° 1214/3, p. 6).

En néerlandais, il est par contre, question de « zakelijke overwegingen », ce qui, selon l'orateur, recouvre une notion différente.

Ne faudrait-il pas veiller à uniformiser la terminologie utilisée par les différents Etats membres afin de pouvoir identifier clairement, le cas échéant, les mécanismes mis en place dans un but d'évasion ou de fraude fiscales?

Considérant que la notion de « motifs économiques valables » suggérée par le Conseil d'Etat est encore plus floue que celle utilisée à l'article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, précité, *M. van Weddingen* formule une proposition de modification visant à remplacer la disposition visée au 3^o, par les mots « pour autant que l'opération n'ait pas comme objectif principal ou comme un de ses objectifs principaux l'évasion ou la fraude fiscales ».

L'article 11, 1, a, de la directive du 23 juillet 1990 dispose en effet que les Etats membres peuvent refuser d'appliquer les dispositions des titres II, III et IV

4. *De heer Léonard* wil nadere toelichting verstrekken bij de bepaling bedoeld in artikel 124, § 1, eerste lid, 1^o, van het WIB, zoals vervangen door artikel *8quinquies (nieuw)*, ingevoegd bij amendement n° 3 van de regering.

Hij stelt de volgende formulering voor : « wanneer de overnemende, de verkrijgende of de door de fusie of de splitsing nieuw opgerichte vennootschappen hun maatschappelijke zetel, hun voornaamste vestiging of hun directie- of bestuurszetel in België hebben ».

Spreker wijst erop dat artikel 124, § 1, ten opzichte van de vennootschappen die van deze bepaling gebruik kunnen maken, een tweeledige vereiste stelt :

1° in België aan de vennootschapsbelasting onderworpen zijn;

2° de Belgische nationaliteit bezitten, dus opgericht zijn naar Belgisch recht.

De voorgestelde wijziging wil de tweede voorwaarde duidelijker preciseren, waarbij de tekst van artikel 94, eerste lid, van het WIB wordt overgenomen.

De Minister erkent dat de voorgestelde formulering de bedoelde bepaling preciezer weergeeft, op voorwaarde dat het duidelijk is dat die vennootschappen aan de Belgische vennootschapsbelasting onderworpen zijn en moeten blijven.

*
* *

5. *Een lid* merkt op dat de Raad van State heeft voorgesteld om in artikel 124, § 1, eerste lid, 3^o, van het WIB, zoals vervangen door artikel *8quinquies (nieuw)*, ingevoegd bij amendement n° 3 van de Regering, het begrip « rechtmatige behoeften van financiële of economische aard » te vervangen door het begrip « geldige economische redenen », uit artikel 11, 1, a, van de Europese richtlijn van 23 juli 1990 (Stuk Kamer n° 1214/3, blz. 11).

In het Nederlands heeft men het evenwel over « zakelijke overwegingen », waarmee volgens spreker iets helemaal anders wordt bedoeld.

Ware het niet aangewezen nauwer toe te zien op de door de verschillende Lid-Staten gehanteerde terminologie om, in voorkomend geval, duidelijk zicht te hebben op de transacties die worden opgezet met het oog op belastingontwijking of -fraude?

Omdat hij van oordeel is dat het door de Raad van State voorgestelde begrip « geldige economische redenen » nog vager is dan het in bovenvermeld artikel 124, § 1, eerste lid, 3^o, gehanteerde begrip, stelt *de heer van Weddingen* derhalve een wijziging voor, om het bepaalde in 3^o te vervangen door de woorden « voor zover de verrichting als hoofddoel of als een van de hoofddoelen de belastingfraude of -ontduiking heeft ».

Artikel 11, 1, a) van de richtlijn van 23 juli 1990 bepaalt immers dat de Lid-Staten kunnen weigeren de bepalingen van de titels II, III en IV van de

de la directive lorsque l'opération de fusion, de scission, d'apport d'actifs ou d'échanges d'actions « *a comme objectif principal ou comme un de ses objectifs principaux la fraude ou l'évasion fiscales* ».

Ensuite, le même article fait mention d'un *exemple* pour illustrer cette définition :

« le fait qu'une des opérations visées à l'article 1^{er} n'est pas effectuée *pour des motifs économiques valables*, tels que la restructuration ou la rationalisation des activités des sociétés participant à l'opération, peut constituer une présomption que cette opération a comme objectif principal ou comme un de ses objectifs principaux la fraude ou l'évasion fiscales ».

Le Ministre fait remarquer que la directive indique le cadre dans lequel les Etats membres peuvent légiférer. Il ne s'agit pas d'un règlement.

Elle donne ensuite un exemple de ce qui peut être considéré comme une présomption qu'une opération a comme « objectif principal ou comme un de ses objectifs principaux la fraude ou l'évasion fiscales » : c'est le cas où une opération est effectuée sans « motif économique valable ».

L'article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, tel que modifié par l'article 8quinquies (nouveau) utilise directement la technique suggérée par la directive et introduit ce type de présomption dans la législation belge en ce qui concerne les opérations de fusion et de scission. Seule la formulation choisie est quelque peu différente, dans un souci d'uniformité avec la terminologie déjà utilisée dans d'autres articles du Code des impôts sur les revenus.

Il va évidemment de soi que la fraude fiscale est condamnable. Il n'est donc pas nécessaire d'introduire une disposition anti-fraude dans chaque article du Code.

L'orateur précédent reste convaincu que le cadre législatif de base doit être le concept de fraude ou d'évasion fiscales en tant qu'objectif principal ou un des objectifs principaux de l'opération visée. Il appartient, selon lui, à l'administration d'interpréter ensuite cette notion et de déterminer dans quels cas il y a présomption que l'opération est effectivement réalisée dans un but de fraude ou d'évasion fiscales.

Les cours et tribunaux décideraient en dernier ressort de l'interprétation de l'administration.

Le même intervenant ajoute que la notion d'abus de droit ne se justifie pas tant que le projet se limite aux opérations de fusion ou de scission entre sociétés de droit belge, puisque, de l'aveu même du Ministre, il n'y a pas, dans ce cas, d'impact budgétaire.

Un des intervenants précédents fait remarquer que l'introduction d'une disposition générale pour lutter contre l'évasion et la fraude fiscales risque de restreindre, de manière importante, le champ d'application des dispositions visées.

A sa question de savoir si la procédure de « ruling » sera également d'application dans le cadre de la pré-

richtlijn toe te passen, indien blijkt dat de fusie, splitsing, inbreng van activa of aandelenruil « *als hoofddoel of een der hoofddoelen belastingfraude of -ontwijking heeft* ».

Hetzelfde artikel geeft voorts een *voorbeeld* om die omschrijving te verduidelijken :

« het feit dat een van de in artikel 1 bedoelde rechtshandelingen niet plaatsvindt *op grond van zakelijke overwegingen*, zoals herstructurering of rationalisering van de activiteiten van de bij de transactie betrokken vennootschappen, kan doen veronderstellen dat die transactie als hoofddoel of een van de hoofddoelen belastingfraude of -ontwijking heeft; ».

De Minister stelt dat de richtlijn een raamwerk afbakt waarbinnen de Lid-Staten wetgevend kunnen optreden. Het gaat niet om een verordening.

Voorts geeft de richtlijn een voorbeeld van wat men kan beschouwen als een veronderstelling dat een verrichting « als hoofddoel of een der hoofddoelen belastingfraude of -ontwijking heeft »; dat is wanneer een verrichting « niet plaatsvindt op grond van zakelijke overwegingen ».

Artikel 124, § 1, eerste lid, 3^o, zoals gewijzigd door artikel 8quinquies (nieuw), hanteert rechtstreeks het door de richtlijn gesuggereerde procédé en het voert inzake de fusie- en splitsingstransacties dat soort veronderstellingen in het Belgische recht in. Alleen de formulering waarvoor werd gekozen is enigszins verschillend, omdat men eenvormigheid wou met de terminologie die in andere artikelen van het Wetboek van de inkomstenbelastingen al wordt gehanteerd.

Het spreekt voor zich dat belastingfraude strafbaar is. Men hoeft derhalve voor elk artikel van het Wetboek geen bepaling tegen fraude in te voeren.

De vorige spreker blijft ervan overtuigd dat het begrip belastingfraude of -ontwijking als hoofddoel of een van de hoofddoelen van de betrokken transactie, als uitgangspunt moet dienen voor het wettelijk kader. Volgens hem moet de administratie dat begrip vervolgens interpreteren en bepalen in welke gevallen men kan veronderstellen dat de transactie effectief wordt uitgevoerd met het oog op belastingfraude of -ontwijking.

De hoven en rechtbanken zullen in laatste instantie oordelen over de interpretatie van de administratie.

Dezelfde spreker voegt eraan toe dat het begrip rechtsmisbruik niet verantwoord is zolang het ontwerp zich beperkt tot fusie- of splitsingsverrichtingen tussen vennootschappen naar Belgisch recht, aangezien er in dat geval geen budgettaire terugslag is, zoals de Minister zelf heeft bekend.

Een van de vorige sprekers merkt op dat de invoering van een algemene bepaling om belastingontwijking en -fraude tegen te gaan het toepassingsgebied van de bedoelde bepalingen aanzienlijk dreigt in te krimpen.

De Minister antwoordt bevestigend op zijn vraag of de « ruling-procedure ook van toepassing zal zijn in

sente mesure anti-abus de droit (article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o), le *Ministre* répond affirmativement.

*
* *

6. *M. van Weddingen* suggère également de modifier la date d'entrée en vigueur de l'article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, telle qu'elle figure à l'article 11, alinéa 2 (inséré par l'amendement n° 5 du Gouvernement).

Il formule 3 suggestions :

1) le 23 juillet 1990 (date à laquelle la directive européenne a été adoptée par le Conseil);

2) le jour de la publication au *Moniteur belge*;

3) à la date fixée par le Roi et au plus tard le 1^{er} janvier 1992 (l'article 12 de la directive n° 90/434/CEE prévoit que les Etats membres devront « mettre en vigueur les dispositions législatives, réglementaires et administratives nécessaires pour se conformer à la présente directive avant le 1^{er} janvier 1992 »).

Le membre estime qu'il convient de fixer clairement une date d'application des articles 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, nouveau, du Code des impôts sur les revenus et 8sexies du présent projet de loi. Il est de plus tout à fait inacceptable d'établir un lien avec un article d'un autre projet qui n'a pas encore été adopté par le législateur (et est donc susceptible d'être modifié), comme l'a d'ailleurs souligné le Conseil d'Etat (Doc. n° 1214/3, p. 6), et, qui plus est, dont l'entrée en vigueur sera déterminée par le Roi.

La loi du 22 décembre 1989 portant des dispositions fiscales (*Moniteur belge* du 29 décembre 1989) ayant créé un vide juridique dans la matière visée par ces nouvelles dispositions, une entrée en vigueur anticipée semble préférable.

Le *Ministre* fait remarquer que l'article 11 du projet (Doc. n° 1214/1) dispose que « la présente loi entre en vigueur le premier jour du troisième mois qui suit celui au cours duquel elle aura été publiée au *Moniteur belge* ».

L'amendement n° 5 du Gouvernement prévoit une exception pour l'article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, CIR, inséré par l'article 8quinquies (nouveau) (amendement n° 3), et l'article 8sexies (nouveau) (amendement n° 3), de sorte que la condition d'octroi du régime de neutralité fiscale instaurée par l'article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, CIR, pour les opérations de fusion et de scission de sociétés, entre en vigueur en même temps que la possibilité de « ruling » créée pour ces opérations par l'article 8sexies, et ce à la date qui sera fixée, par arrêté royal délibéré en Conseil des Ministres, pour l'application du dispositif instauré en matière de récupération de pertes (article 41, § 2, du projet de loi portant des dispositions

het raam van deze maatregel die het rechtsmisbruik moet tegengaan (artikel 124, § 1, eerste lid, 3^o).

*
* *

6. *De heer van Weddingen* stelt tevens de wijziging voor van de datum van de inwerkingtreding van artikel 124, § 1, eerste lid, 3^o, zoals die voorkomt in artikel 11, 2e lid, (ingevoegd bij amendement n° 5 van de regering).

Hij suggereert drie data :

1) 23 juli 1990 (de dag waarop de Raad de Europese richtlijn heeft goedgekeurd);

2) de dag van bekendmaking in het *Belgisch Staatsblad*;

3) de door de Koning vastgestelde datum en uiterlijk 1 januari 1992 (artikel 12 van de richtlijn n° 90/434/EG bepaalt dat de Lid-Staten « de vereiste wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen in werking doen treden die nodig zijn om vóór 1 januari 1992 aan deze richtlijn te voldoen »).

Volgens het lid moet eenduidig een datum worden vastgesteld voor de toepassing van het nieuwe artikel 124, § 1, eerste lid, 3^o, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen en van artikel 8sexies van dit wetsontwerp. Voorts is het volstrekt onaanvaardbaar dat een koppeling wordt gemaakt met een artikel van een ander ontwerp, dat de wetgever nog niet heeft goedgekeurd (en dat dus nog kan worden gewijzigd) zoals trouwens door de Raad van State is onderstreept (Stuk n° 1214/3, blz. 11), en waarvan de inwerkingtreding bovendien door de Koning zal worden vastgesteld.

Aangezien de wet van 22 december 1989 houdende fiscale bepalingen (*Belgisch Staatsblad* van 29 december 1989) een juridische leemte heeft doen ontstaan in de door de nieuwe bepalingen bedoelde aan gelegenheid, lijkt een vervroegde inwerkingtreding wenselijk te zijn.

De Minister merkt op dat artikel 11 van het ontwerp (Stuk n° 1214/1) bepaalt : « Deze wet treedt in werking de eerste dag van de derde maand volgend op die gedurende welke zij in het *Belgisch Staatsblad* is bekendgemaakt. »

Amendement n° 5 van de regering voorziet in een uitzondering voor artikel 124, § 1, eerste lid, 3^o, WIB, ingevoegd bij artikel *quinquies* (nieuw) (amendement n° 3) en artikel 8sexies (nieuw) (amendement n° 3) zodat de voorwaarde voor de toekenning van het stelsel van fiscale neutraliteit ingesteld bij artikel 124, § 1, eerste lid, 3^o, WIB, voor de verrichtingen van fusie en splitsing van vennootschappen in werking treedt op hetzelfde ogenblik als de voor die verrichtingen bij artikel 8sexies geopende mogelijkheid om de « ruling »-procedure te gebruiken en wel op de datum die bij een in Ministerraad overlegd koninklijk besluit wordt vastgesteld voor de toepassing van het mechanisme dat inzake recuperatie van

budgétaires) (cf. le rapport de Mme Kestelijn-Sierens, Doc. Chambre n° 1641/10, pp. 28-29).

Cette mesure visant à combattre les abus de droit ainsi que la procédure de « ruling » n'entreront également en vigueur simultanément qu'au moment où les services seront suffisamment organisés pour pouvoir donner des avis dans des conditions acceptables.

IV. — AVIS SUR LES AMENDEMENTS DU GOUVERNEMENT ET LES PROPOSITIONS DE MODIFICATION

Amendement n° 1 du Gouvernement

Cet amendement ne fait l'objet d'aucune proposition de modification.

La Commission émet par 10 voix et deux abstentions, un avis favorable sur cet amendement du Gouvernement.

Amendement n° 2 du Gouvernement

Cet amendement ne fait l'objet d'aucune proposition de modification.

La Commission émet par 10 voix et deux abstentions un avis favorable sur cet amendement du Gouvernement.

Amendement n° 3 du Gouvernement

Le Ministre des Finances propose de remplacer le texte de l'article 8sexies (nouveau) proposé par la disposition suivante :

« Art. 8sexies. — Dans l'article 250bis, § 1^{er}, 1°, du même Code, inséré par l'article 35 de la loi du..., le chiffre « 124 » est inséré entre les mots « alinéas 3 et 6, » et les mots « ou 250 ».

La Commission adopte cette proposition de modification par 10 voix et 2 abstentions.

*
* *

Le Ministre des Finances propose également de remplacer le texte de l'article 124 du Code des impôts sur les revenus, proposé à l'article 8quinquies (nouveau), par ce qui suit :

« 1° dans le § 1^{er}, alinéa 1^{er}, insérer les mots « 103, §§ 1^{er} et 3 » entre les mots « des articles » et les mots « 117 et 118 »;

2° remplacer le paragraphe 6 par la disposition suivante :

« § 6. Le Roi règle l'exécution du § 1^{er}, alinéa 1^{er} et du § 3 dans le cas où, au moment de la fusion ou de la scission, soit la société absorbante ou bénéficiaire détient des actions ou parts de la société absorbée ou scindée, soit cette dernière détient ses propres actions ou parts et dans les cas où une soultte en espèces

verliezen is ingesteld (artikel 41, § 2, van het ontwerp houdende begrotingsbepalingen) (cf. Verslag van mevrouw Kestelijn-Sierens, Stuk Kamer n° 1641/10, blz. 28-29).

Ook deze maatregel ter bestrijding van rechtsmisbruik en de « ruling »-procedure zullen pas samen in werking treden op het ogenblik dat de diensten voldoende georganiseerd zijn om in behoorlijke omstandigheden advies te verstrekken.

IV. — ADVIES OVER DE REGERINGSAMENDEMENTEN EN DE VOORSTELLEN TOT WIJZIGINGEN

Regeringsamendement n° 1

Op dit amendement worden geen wijzigingen voorgesteld.

De Commissie brengt met 10 stemmen en twee onthoudingen een gunstig advies uit over dit regeringsamendement.

Regeringsamendement n° 2

Op dit amendement worden geen wijzigingen voorgesteld.

De Commissie brengt met 10 stemmen en 2 onthoudingen een gunstig advies uit over dit Regeringsamendement.

Regeringsamendement n° 3

De Minister van Financiën stelt voor om de tekst van het voorgestelde artikel 8sexies (nieuw) te vervangen door de volgende bepaling :

« Art. 8sexies. — In artikel 250bis, § 1, 1°, van hetzelfde Wetboek, ingevoegd door artikel 35 van de wet van..., wordt het cijfer « 124 » ingevoegd tussen de woorden « derde en zesde lid, » en de woorden « of 250 ».

De Commissie stemt met 10 stemmen en twee onthoudingen in met dit voorstel tot wijziging.

*
* *

De Minister van Financiën stelt eveneens voor om de in artikel 8quinquies (nieuw) voorgestelde tekst van artikel 124 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen te wijzigen als volgt :

1° in de § 1, eerste lid, worden de woorden « 103, §§ 1 en 3 » ingevoegd tussen de woorden « de artikelen » en de woorden « 117 en 118 »;

2° paragraaf 6 wordt vervangen door de volgende bepaling :

« § 6. De Koning regelt de uitvoering van § 1, eerste lid en § 3, in het geval waarin bij de fusie of de splitsing, hetzij de overnemende of de verkrijgende vennootschap aandelen of delen bezit van de overgenomen of gesplitste vennootschap, hetzij deze laatste haar eigen aandelen of delen bezit en in de gevallen

est attribuée aux actionnaires ou associés de la société absorbée ou scindée ».

La Commission adopte cette proposition de modification par 10 voix et 2 abstentions.

*
* *

M. A. Léonard propose de compléter l'article 124, § 1^{er}, premier alinéa, 1^o, du CIR, proposé à l'article 8quinquies (nouveau) par ce qui suit :

« lorsque les sociétés absorbantes, bénéficiaires ou nouvelles nées de la fusion ou scission, ont leur siège social, leur principal établissement ou leur siège de direction ou d'administration en Belgique ».

La Commission adopte cette proposition de modification à l'unanimité.

*
* *

M. van Weddingen propose de remplacer à l'article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1^o, du CIR, modifié par l'article 8quinquies (nouveau) du projet, les mots « en Belgique » par les mots « dans un Etat membre de la Communauté économique européenne ».

La Commission rejette cette proposition de modification par 10 voix contre une et une abstention.

*
* *

M. van Weddingen propose de remplacer à l'article 8quinquies (nouveau), l'article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o proposé, par les mots :

« pour autant que l'opération n'ait pas comme objectif principal ou comme un de ses objectifs principaux la fraude ou l'évasion fiscales ».

La Commission rejette cette proposition de modification par 10 voix contre une et une abstention.

Elle émet, par 10 voix et 2 abstentions, un avis favorable sur le texte modifié de cet amendement du Gouvernement.

Amendement n° 4 du Gouvernement

Aucune modification n'est proposée à cet amendement.

La Commission émet, par 10 voix et 2 abstentions, un avis favorable sur cet amendement du Gouvernement.

Amendement n° 5 du Gouvernement

M. van Weddingen propose de remplacer la date d'entrée en vigueur proposée dans cet amendement du Gouvernement par :

- ou bien : « le 23 juillet 1990 »
- ou bien : « le jour de la publication de la présente loi au *Moniteur belge* »
- ou bien : « à une date fixée par le Roi et au plus tard le 1^{er} janvier 1992 ».

waarin aan de aandeelhouders of vennoten van de overgenomen of gesplitste vennootschap een bijbetaling in geld is toegekend ».

De Commissie stemt met 10 stemmen en twee onthoudingen in met dit voorstel tot wijziging.

*
* *

De heer A. Léonard stelt voor om in het voorgestelde artikel 8quinquies (nieuw) artikel 124, § 1, eerste lid, 1^o, WIB aan te vullen als volgt :

« wanneer de overnemende, de verkrijgende of de door de fusie of de splitsing nieuw opgerichte vennootschappen hun maatschappelijke zetel, hun voornaamste vestiging of hun directie- of bestuurszetel in België hebben ».

De Commissie stemt eenparig in met dit voorstel tot wijziging.

*
* *

De heer van Weddingen stelt voor om in het voorgestelde artikel 8quinquies (nieuw), in artikel 124, § 1, 1ste lid, 1^o, WIB, de woorden « in België » te vervangen door « in een Lid-Staat van de Europese Economische Gemeenschap ».

De Commissie verworpt dit voorstel tot wijziging met 10 tegen 1 stem en 1 onthouding.

*
* *

De heer van Weddingen stelt voor om in het voorgestelde artikel 8quinquies (nieuw), artikel 124, § 1, 1ste lid, 3^o, te vervangen door :

« voor zover de verrichting niet als hoofddoel of als een van de hoofddoelen belastingfraude of belastingontwijking heeft ».

De Commissie verworpt dit voorstel tot wijziging met 10 tegen 1 stem en 1 onthouding.

Zij brengt met 10 stemmen en 2 onthoudingen een gunstig advies uit over de gewijzigde tekst van dit Regeringsamendement.

Regeringsamendement n° 4

Op dit amendement worden geen wijzigingen voorgesteld.

De Commissie brengt met 10 stemmen en 2 onthoudingen een gunstig advies uit over dit Regeringsamendement.

Regeringsamendement n° 5

De heer van Weddingen stelt voor om de in dit regeringsamendement voorgestelde datum van inwerkingtreding te vervangen door :

- hetzij : « 23 juli 1990 »
- hetzij : « de dag van de bekendmaking van deze wet in het *Belgisch Staatsblad* »
- hetzij : « op een door de Koning bepaalde datum en uiterlijk op 1 januari 1992 ».

La Commission rejette ces trois propositions de modification par 10 voix contre une et une abstention.

Elle émet, par 10 voix et 2 abstentions, un avis favorable sur cet amendement du Gouvernement.

<i>Le Rapporteur,</i>	<i>Le Président,</i>
E. van WEDDINGEN	J. MICHEL

V. — MODIFICATIONS PROPOSEES PAR LA COMMISSION DES FINANCES

Intitulé

Il est proposé de compléter l'intitulé du projet de loi par ce qui suit :

« , le Code des impôts sur les revenus et diverses dispositions. »

Artt. 1 à 8

Il est proposé que ces articles soient repris sous un Chapitre I, libellé comme suit :

« Lois sur les sociétés commerciales coordonnées le 30 novembre 1935 ».

Artt. 8bis à 8sexies (nouveaux)

Il est proposé d'insérer sous un Chapitre II intitulé « — Code des impôts sur les revenus » des articles 8bis à 8sexies (nouveaux) libellés comme suit :

« Art. 8bis. — L'article 38 du Code des impôts sur les revenus, modifié par l'article 9 de la loi du 25 juin 1973, par l'article 7 de l'arrêté royal du 12 août 1985 en ce qui concerne le texte néerlandais et par l'article 261 de la loi du 22 décembre 1989, est complété par l'alinéa suivant :

« Les dispositions qui précèdent ne font pas obstacle à la taxation, à titre de bénéfices ou profits, de la soultte en espèces, attribuée à l'occasion de la fusion ou de la scission ».

« Art. 8ter. — L'intitulé du Titre III, Chapitre II, Section V, du même Code, modifié par l'article 280 de la loi du 22 décembre 1989, est remplacé par l'intitulé suivant :

« Section V. - Dissolution ».

« Art. 8quater. — L'article 123, § 1^{er}, du même Code, modifié par l'article 2 de la loi du 13 avril 1971 et, en ce qui concerne le texte néerlandais, par l'article 17 de l'arrêté royal du 12 août 1985 et par l'article 285 de la loi du 22 décembre 1989, est remplacé par la disposition suivante :

« § 1^{er}. Les dispositions des articles 116 à 122 sont également applicables aux sociétés :

De Commissie verwierpt deze drie voorstellen tot wijziging met 10 tegen 1 stem en 1 onthouding.

Zij brengt met 10 stemmen en 2 onthoudingen een gunstig advies uit over dit regeringsamendement.

<i>De Rapporteur,</i>	<i>De Voorzitter,</i>
E. van WEDDINGEN	J. MICHEL

V. — DOOR DE COMMISSIE VOOR DE FINANCIEN VOORGESTELDE WIJZIGINGEN

Opschrift

Er wordt voorgesteld het opschrift van het wetsontwerp aan te vullen met wat volgt :

« , van het Wetboek van de inkomstenbelastingen en diverse bepalingen. »

Artt. 1 tot 8

Er wordt voorgesteld dat deze artikelen worden ondergebracht in een Hoofdstuk I, luidend als volgt :

« Wetten op de handelsvennootschappen gecoördineerd op 30 november 1935 ».

Artt. 8bis tot 8sexies (nieuw)

Er wordt voorgesteld onder een Hoofdstuk II met als opschrift « Wetboek van de inkomstenbelastingen » de artikelen 8bis tot 8sexies (nieuw) in te voegen luidend als volgt :

« Art. 8bis. — Artikel 38 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen, gewijzigd bij artikel 9 van de wet van 25 juni 1973, wat de Nederlandse tekst betreft bij artikel 7 van het koninklijk besluit van 12 augustus 1985, en bij artikel 261 van de wet van 22 december 1989, wordt aangevuld met het volgende lid :

« De vooraangaande bepalingen vormen geen beletsel voor het belasten, als winsten of baten, van de bijbetaling in geld, toegekend ter gelegenheid van de fusie of de splitsing ».

« Art. 8ter. — Het opschrift van Titel III, Hoofdstuk II, Afdeling V van hetzelfde Wetboek, gewijzigd bij artikel 280 van de wet van 22 december 1989, wordt vervangen door het volgende opschrift :

« Afdeling V. - Ontbinding ».

« Art. 8quater. — Artikel 123, § 1, van hetzelfde Wetboek, gewijzigd bij artikel 2 van de wet van 13 april 1971, en wat de Nederlandse tekst betreft bij artikel 17 van het koninklijk besluit van 12 augustus 1985, en bij artikel 285 van de wet van 22 december 1989 wordt vervangen door de volgende bepaling :

« § 1. De bepalingen van de artikelen 116 tot 122 zijn mede van toepassing op vennootschappen :

1° qui fusionnent par absorption ou par constitution d'une nouvelle société, qui se scindent par absorption ou par constitution de nouvelles sociétés ou qui effectuent une opération assimilée à la fusion de sociétés;

2° qui sont dissoutes autrement que dans les cas visés au 1°, sans qu'il y ait partage de l'avoir social;

3° qui adoptent une autre forme juridique, sauf dans les cas visés aux articles 165 à 174 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales;

4° qui transfèrent à l'étranger leur siège social, leur principal établissement ou leur siège de direction ou d'administration ».

« Art. 8quinquies. — L'article 124 du même Code, modifié par l'article 3 de la loi du 13 avril 1971, par l'article 37 de la loi du 25 juin 1973, par l'article 37 de la loi du 12 juillet 1979, par l'article 11 de l'arrêté royal n° 48 du 22 juin 1982, par l'article 18 de l'arrêté royal du 12 août 1985 en ce qui concerne le texte néerlandais, par l'article 23 de la loi du 4 août 1986 et par les articles 286 et 309, 16°, de la loi du 22 décembre 1989, est remplacé par la disposition suivante :

« Art. 124. — § 1^{er}. Dans les cas visés à l'article 123, § 1^{er}, 1°, les dispositions des articles 103, §§ 1^{er} et 3, 117 et 118 ne s'appliquent pas :

1° lorsque les sociétés absorbantes, bénéficiaires ou nouvelles, nées de la fusion ou scission, ont leur siège social, leur principal établissement ou leur siège de direction ou d'administration en Belgique;

2° lorsque l'opération est réalisée conformément aux dispositions des lois coordonnées sur les sociétés commerciales;

3° lorsque l'opération répond à des besoins légitimes de caractère financier ou économique;

4° et dans la mesure où les réserves immunisées existant dans le chef des sociétés absorbées ou scindées se retrouvent dans le chef des sociétés absorbantes, bénéficiaires ou nouvelles.

Lorsque la dissolution de la société n'a pas été décidée directement en vue de sa fusion ou de sa scission, l'alinéa 1^{er} ne s'applique pas si les liquidateurs ont aliéné en tout ou en partie les immobilisations incorporelles, corporelles ou financières.

§ 2. Sauf lorsqu'il s'agit de la transformation d'une société visée aux articles 98 ou 100 en une société constituée conformément à la loi créant la société agricole et qui est considérée comme dénuée de la personnalité juridique en vertu de l'article 25, § 1^{er}, alinéa 2, 2°, les dispositions des articles 117 et 118 ne sont pas applicables dans les cas visés à l'article 123, § 1^{er}, 3°, lorsque l'évaluation des éléments de l'actif et du passif, y compris le capital et les réserves, ne subit aucune modification à l'occasion de la transformation de la forme juridique de la société.

1° die een fusie door overneming of door oprichting van een nieuwe vennootschap aangaan, die een splitsing door overneming of door oprichting van nieuwe vennootschappen aangaan, of die een met fusie van vennootschappen gelijkgestelde verrichting aangaan;

2° die anders dan bedoeld in 1°, worden ontbonden zonder dat er verdeling van het maatschappelijk vermogen is;

3° die een andere rechtsvorm aannemen, behalve in gevallen als bedoeld in de artikelen 165 tot 174 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen;

4° die hun maatschappelijke zetel, hun voornaamste inrichting of hun zetel van bestuur of beheer naar het buitenland overbrengen ».

« Art. 8quinquies. — Artikel 124 van hetzelfde Wetboek, gewijzigd bij artikel 3 van de wet van 13 april 1971, bij artikel 37 van de wet van 25 juni 1973, bij artikel 37 van de wet van 12 juli 1979, bij artikel 11 van het koninklijk besluit n° 48 van 22 juni 1982, wat de Nederlandse tekst betreft bij artikel 18 van het koninklijk besluit van 12 augustus 1985, bij artikel 23 van de wet van 4 augustus 1986 en bij de artikelen 286 en 309, 16°, van de wet van 22 december 1989, wordt vervangen door de volgende bepaling :

« Art. 124. — § 1. In de gevallen bedoeld in artikel 123, § 1, 1°, zijn de bepalingen van de artikelen 103, §§ 1 en 3, 117 en 118 niet van toepassing :

1° wanneer de overnemende, de verkrijgende of de door de fusie of de splitsing nieuw opgerichte vennootschappen hun maatschappelijke zetel, hun voornaamste vestiging of hun directie- of bestuurszetel in België hebben;

2° wanneer de verrichting wordt verwezenlijkt overeenkomstig de bepalingen van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen;

3° wanneer de verrichting beantwoordt aan rechtmatige behoeften van financiële of economische aard;

4° en in de mate dat de vrijgestelde reserves die bij de overgenomen of gesplitste vennootschappen bestonden, worden teruggevonden bij de overnemende, de verkrijgende of de nieuw opgerichte vennootschappen.

Wanneer niet tot de ontbinding van de vennootschap is besloten met de directe bedoeling ze te laten fusioneren of splitsen, is het eerste lid niet van toepassing wanneer de vereffenaars de immateriële, materiële of financiële vaste activa geheel of gedeeltelijk hebben vervreemd.

§ 2. Behoudens wanneer het gaat om de omzetting van een in artikel 98 of 100 bedoelde vennootschap in een vennootschap opgericht overeenkomstig de wet tot instelling van de landbouwvennootschap en die krachtens artikel 25, § 1, tweede lid, 2°, geacht wordt geen rechtspersoonlijkheid te bezitten, zijn de bepalingen van de artikelen 117 en 118 niet van toepassing in gevallen als bedoeld in artikel 123, § 1, 3°, wanneer de raming van de activa- en passivabestanden met inbegrip van het kapitaal en de reserves, geen wijziging ondergaat naar aanleiding van de verandering van de rechtsvorm van de vennootschap.

§ 3. Dans les éventualités visées aux §§ 1^{er} et 2, les amortissements, déductions pour investissement, moins-values ou plus-values à envisager dans le chef des sociétés absorbantes, bénéficiaires, nouvelles ou nées de la transformation, sur les éléments qui leur ont été apportés, ainsi que le capital social, les réserves et provisions à envisager lors du partage ultérieur de l'avoir social de ces sociétés, sont déterminés comme si la fusion, scission ou transformation n'avait pas eu lieu.

Dans les mêmes éventualités, les articles 23, 25bis, 32sexies, 34, 36, 38, 105, 106 et 169, 3^o, restent applicables selon les modalités et aux conditions qui y sont prévues, aux réductions de valeur, provisions, sous-estimations, surestimations, subsides, créances, plus-values et réserves existant dans les sociétés absorbées, scindées ou transformées, dans la mesure où ces éléments se retrouvent dans les avoirs des sociétés absorbantes, bénéficiaires, nouvelles ou nées de la transformation; dans les cas visés aux articles 32sexies et 36, la fusion, scission ou transformation ne peut avoir pour effet une prolongation du délai de remploi au-delà du terme initialement prévu.

En cas de scission, pour déterminer le capital social et les réserves à envisager dans le chef de chacune des sociétés bénéficiaires ou nouvelles, celles-ci sont censées avoir repris le capital et les réserves de la société scindée proportionnellement à la valeur nette des apports effectués par cette dernière à chacune d'elles.

Pour l'application des alinéas qui précèdent, les fusions, scissions, transformations et apports de branches d'activité ou de l'universalité des biens auxquels les sociétés absorbées, scindées ou transformées ont participé antérieurement en exemption d'impôt sont censés n'avoir pas eu lieu.

§ 4. Les dispositions du § 3 sont également applicables dans les cas où des sociétés constituées sous l'une des formes prévues au Code de commerce ont été transformées en exemption d'impôt avant l'entrée en vigueur de la loi du 23 février 1967 modifiant, en ce qui concerne la transformation de sociétés, les lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

§ 5. Lorsqu'une société visée à l'article 100 ou une société y assimilée visée à l'article 102 a été transformée en une société par actions visée à l'article 98 ou en une société y assimilée visée à l'article 102, les avances visées à l'article 15, alinéa 2, 2^o, qui n'ont pas été incorporées au capital social à l'occasion de la transformation, ne sont pas assimilées à du capital social réellement libéré pour l'application des §§ 3 et 4.

§ 3. In gevallen als bedoeld in de §§ 1 en 2, worden de bij de overnemende, de verkrijgende, de nieuw opgerichte of de uit de omzetting ontstane vennootschappen in aanmerking te nemen afschrijvingen, investeringsaftrekken, minderwaarden of meerwaarden op de bij hen ingebrachte bestanddelen, zomede het maatschappelijk kapitaal, de reserves en de voorzieningen die in aanmerking komen bij latere verdeling van het maatschappelijk vermogen van die vennootschappen, bepaald alsof de fusie, de splitsing of de omzetting niet had plaatsgevonden.

In dezelfde gevallen en volgens de modaliteiten en voorwaarden die erin zijn bepaald, blijft het bepaalde in de artikelen 23, 25bis, 32sexies, 34, 36, 38, 105, 106 en 169, 3^o, van toepassing op de waardeverminderingen, voorzieningen, onder- en overwaarderingen, subsidies, vorderingen, meerwaarden en reserves die bij de overgenomen, gesplitste of omgezette vennootschappen bestonden, voor zover die bestanddelen worden teruggevonden in de activa van de overnemende, de verkrijgende, de nieuw opgerichte of de uit de omzetting ontstane vennootschappen; in de gevallen als zijn bedoeld in de artikelen 32sexies en 36, mag de fusie, splitsing of omzetting niet tot gevolg hebben dat de oorspronkelijke wederbeleggingstermijn wordt verlengd.

Om in geval van splitsing het maatschappelijk kapitaal en de reserves vast te stellen die bij elk der verkrijgende of nieuw opgerichte vennootschappen in aanmerking te nemen zijn, worden die vennootschappen geacht het kapitaal en de reserves van de gesplitste vennootschap evenredig met de nettowaarde van de door deze laatste aan elk van hen gedane inbreng te hebben overgenomen.

Voor de toepassing van de voorgaande leden worden de fusies, splitsingen en omzettingen, alsmede de inbrengen van takken van werkzaamheid of van algemeenheden van de goederen, waarin de overgenomen, gesplitste of omgezette vennootschappen voorheen met vrijstelling van belasting hebben deelgenomen, geacht niet te hebben plaatsgevonden.

§ 4. De bepalingen van § 3 zijn mede van toepassing ingeval vennootschappen, die zijn opgericht in een der vormen bepaald in het Wetboek van koophandel, met vrijstelling van belasting zijn omgezet voor de inwerkingtreding van de wet van 23 februari 1967 tot wijziging, wat de omzetting van vennootschappen betreft, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

§ 5. Ingeval een vennootschap als bedoeld in artikel 100 of een daarmede ingevolge artikel 102 gelijkgestelde vennootschap, is omgezet in een vennootschap op aandelen als bedoeld in artikel 98 of tot een daarmede ingevolge artikel 102 gelijkgestelde vennootschap, worden de in artikel 15, tweede lid, 2^o, bedoelde voorschotten, die bij de omzetting niet in het maatschappelijk kapitaal zijn opgenomen, niet met werkelijk gestort maatschappelijk kapitaal gelijkgesteld voor de toepassing van de §§ 3 en 4.

§ 6. Le Roi règle l'exécution du § 1^{er}, alinéa 1^{er} et du § 3 dans le cas où, au moment de la fusion ou de la scission, soit la société absorbante ou bénéficiaire détient des actions ou parts de la société absorbée ou scindée, soit cette dernière détient ses propres actions ou parts et dans les cas où une soulte en espèces est attribuée aux actionnaires ou associés de la société absorbée ou scindée. »

« Art. 8sexies. — Dans l'article 250bis du même Code, inséré par l'article 35 de la loi du ..., le chiffre « 124 » est inséré entre les mots « alinéas 3 et 6 » et les mots « ou 250 ». »

Artt. 9 et 10

Il est proposé que ces articles soient repris dans un Chapitre III intitulé « Dispositions diverses ».

Art. 11

1) Il est proposé que cet article forme le Chapitre IV intitulé « Entrée en vigueur ».

2) Il est proposé que cet article soit complété par un deuxième alinéa, libellé comme suit :

« Par dérogation à l'alinéa 1^{er}, l'article 124, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 3^o, du Code des impôts sur les revenus, inséré par l'article 8quinquies de la présente loi, et l'article 8sexies de la présente loi entrent en vigueur simultanément à la date visée à l'article 41, § 2 de la loi du ... ».

§ 6. De Koning regelt de uitvoering van § 1, eerste lid en § 3, in het geval waarin bij de fusie of de splitsing, hetzij de overnemende of de verkrijgende vennootschap aandelen of delen bezit van de overgenomen of gesplitste vennootschap, hetzij deze laatste haar eigen aandelen of delen bezit en in de gevallen waarin aan de aandeelhouders of vennoten van de overgenomen of gesplitste vennootschap een bijbetaling in geld is toegekend. »

« Art. 8sexies. — In artikel 250bis van hetzelfde Wetboek, ingevoegd door artikel 35 van de wet van ..., wordt het cijfer « 124 » ingevoegd tussen de woorden « derde en zesde lid » en de woorden « of 250 ». »

Artt. 9 en 10

Er wordt voorgesteld dat deze artikelen worden ondergebracht in een Hoofdstuk III met als opschrift « Diverse bepalingen ».

Art. 11

1) Er wordt voorgesteld dat dit artikel het Hoofdstuk IV vormt met als opschrift « Inwerkingtreding ».

2) Er wordt voorgesteld dat dit artikel met een tweede lid wordt aangevuld, luidend als volgt :

« In afwijking van het eerste lid, treden de artikelen 124, § 1, eerste lid, 3^o, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen, ingevoegd door artikel 8quinquies van deze wet, en artikel 8sexies van deze wet terzelfdertijd in werking op de datum vermeld in artikel 41, § 2 van de wet van ... ».