

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

11 januari 2001

WETSONTWERP

**betreffende de werknemersparticipatie
in het kapitaal en in de winst van
de vennootschappen**

INHOUDSOPGAVE

Samenvating	3
Memorie van toelichting	7
1. Algemene beschouwingen	7
2. Principes	10
3. Commentaar der artikelen	15
Voorontwerp	63
Advies van de Raad van State	81
Wetsontwerp	111

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

11 janvier 2001

PROJET DE LOI

**relatif aux régimes de participation
des travailleurs au capital et aux bénéfices
des sociétés**

SOMMAIRE

Résumé	3
Exposé des motifs	7
1. Considérations générales	7
2. Principes	10
3. Commentaires des articles	15
Avant-projet	63
Avis du Conseil d'Etat	81
Projet de loi	111

De Regering heeft dit wetsontwerp op 11 januari 2001 ingediend.

De «goedkeuring tot drukken» werd op 26 januari 2001 door de Kamer ontvangen.

Le Gouvernement a déposé ce projet de loi le 11 janvier 2001.

Le «bon à tirer» a été reçu à la Chambre le 26 janvier 2001.

AGALEV-ECOLO	:	Anders gaan leven / Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales
CVP	:	Christelijke Volkspartij
FN	:	Front National
PRL FDF MCC	:	Parti Réformateur libéral - Front démocratique francophone-Mouvement des Citoyens pour le Changement
PS	:	Parti socialiste
PSC	:	Parti social-chrétien
SP	:	Socialistische Partij
VLAAMS BLOK	:	Vlaams Blok
VLD	:	Vlaamse Liberalen en Democraten
VU&ID	:	Volksunie&ID21

Afkortingen bij de nummering van de publicaties :		Abréviations dans la numérotation des publications :	
DOC 50 0000/000 :	Parlementair document van de 50e zittingsperiode + nummer en volgnummer	DOC 50 0000/000 :	Document parlementaire de la 50e législature, suivi du n° et du n° consécutif
QRVA :	Schriftelijke Vragen en Antwoorden	QRVA :	Questions et Réponses écrites
CRIV :	Integraal Verslag (op wit papier, bevat de bijlagen en het Beknopt Verslag, met kruisverwijzingen tussen Integraal en Beknopt Verslag)	CRIV :	Compte Rendu Intégral (sur papier blanc, avec annexes et CRA, avec renvois entre le CRI et le CRA)
CRIV :	Voorlopige versie van het Integraal Verslag (op groen papier)	CRIV :	Version Provisoire du Compte Rendu intégral (sur papier vert)
CRABV :	Beknopt Verslag (op blauw papier)	CRABV :	Compte Rendu Analytique (sur papier bleu)
PLEN :	Plenum (witte kaft)	PLEN :	Séance plénière (couverture blanche)
COM :	Commissievergadering (beige kaft)	COM :	Réunion de commission (couverture beige)

Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers
Bestellingen :
Natieplein 2
1008 Brussel
Tel. : 02/ 549 81 60
Fax : 02/549 82 74
www.deKamer.be
e-mail : alg.zaken@deKamer.be

Publications officielles éditées par la Chambre des représentants
Commandes :
Place de la Nation 2
1008 Bruxelles
Tél. : 02/ 549 81 60
Fax : 02/549 82 74
www.laChambre.be
e-mail : aff.generales@laChambre.be

SAMENVATTING

De Regering legt ter beraadslaging voor aan de leden van de Kamer van volksvertegenwoordigers, het wetsontwerp betreffende de werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen.

Dit wetsontwerp is de wettelijke vertaling van de regeringsverklaring met betrekking tot de motivatie en de participatie van de werknemers alsmede van de besluiten van de werkgroep onder leiding van professor De Grauwe.

Na meer dan 10 jaar immobilisme in de loop van de vorige legislaturen, zou de creatie van dit wettelijk kader moeten toelaten de participatie van werknemers aantrekkelijker te maken in België.

De krachtlijnen van de verschillende regimes van participatie voorzien in het wetsontwerp kunnen als volgt worden voorgesteld .

– Het wetsontwerp voorziet dat de werkgever via een specifieke bedrijfs-CAO, of ,voor ondernemingen zonder syndicale delegatie, desgevallend via een toetredingsakte, een participatieplan zal kunnen invoeren voor al zijn werknemers. Het gaat hier om een mogelijkheid die aan de beoordeling van de vennootschappen is overgelaten.

– Het participatieplan kan zowel op het niveau van de onderneming als van de groep worden ingevoerd.

– Het totaal bedrag van de deelname mag niet hoger zijn dan 10 % van de totale bruto loonmassa of 20 % van de winst.

– De participatieregeling kan de vorm aannemen van een winstparticipatie of een kapitaalsparticipatie. In het eerste geval wordt het participatievoordeel door de werknemer in cash opgenomen waarop hij een solidariteitsbijdrage van 13,07% verschuldigd is en een met de inkomstenbelastingen gelijkgestelde belasting van 25%. In het tweede geval neemt de werknemer het voordeel in aandelen op, betaalt hij geen sociale bijdragen en geldt een belasting van 15%, ingehouden aan de bron.

– De werknemers kunnen hun kapitaalsparticipaties inbrengen in een coöperatieve participatievennootschap.

– Ingeval van kapitaalsparticipatie zijn de aandelen gedurende twee tot vijf jaar onbeschikbaar.

RÉSUMÉ

Le Gouvernement soumet aux délibérations des membres de la Chambre des représentants le projet de loi relative à la participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés.

Ce projet de loi permet de traduire en termes adéquats la déclaration gouvernementale relative à la motivation et à la participation des travailleurs ainsi que les conclusions des travaux du groupe de travail placé sous la direction du Professeur De Grauwe.

Après plus de 10 années d'immobilisme au cours des différentes législatures, la création de ce cadre légal devrait permettre de rendre la participation des travailleurs plus attrayante en Belgique.

Les lignes de force des différents régimes de participation visés par le projet de loi peuvent être présentées comme suit.

– La loi en projet prévoit qu'un employeur pourra, par le biais d'une CCT d'entreprise spécifique ou, pour les entreprises ne comptant pas de délégation syndicale, par le biais le cas échéant d'un acte d'adhésion, introduire un plan de participation pour l'ensemble de ses travailleurs. Il s'agit là d'une possibilité qui est laissée à l'appréciation des sociétés.

– Le plan de participation peut être introduit tant au niveau de l'entreprise qu'au sein du groupe.

– Le montant total des allocations ne peut dépasser 10% de la masse salariale brute totale de l'entreprise ou 20% du bénéfice.

– Le plan de participation peut prendre la forme d'une participation aux bénéfices ou d'une participation au capital. Dans le premier cas, l'avantage de participation est perçu en espèces par le travailleur. L'employeur doit retenir à la source une cotisation de solidarité de 13.07% et d'une taxe de 25% assimilée à l'impôt sur le revenu. Dans le deuxième cas, le travailleur perçoit l'avantage sous la forme d'actions. Il ne paie pas de cotisations sociales et une taxe de 15% est retenue à la source.

– Les travailleurs peuvent placer leurs participations au capital dans une société coopérative de participation.

– En cas de participation au capital, les actions sont indisponibles pendant une période allant de 2 à 5 ans.

– Doordat het aan aandelen verbonden stemrecht de invoering van kapitaalsparticipaties door (veelal familiale) KMO's bemoeilijkt, krijgt de KMO de mogelijkheid een specifiek stelsel van winstparticipatie, het investerings-spaarplan in te voeren. Op die manier wordt toch een grotere betrokkenheid van de werknemers dan bij loutere winstdeelname mogelijk gemaakt. Aan de toetredende werknemers wordt jaarlijks een deel van het behaalde resultaat toegekend dat zij gedurende 2 tot 5 jaar ter beschikking stellen van de onderneming in het kader van een niet-achtergestelde lening tegen een in het participatieplan vastgestelde intrestvoet. Deze regeling valt onder hetzelfde fiscale regime als de kapitaalsparticipatie.

– De deelnames in de winst of in het kapitaal van de vennootschappen (hierna winstparticipaties genoemd) vertegenwoordigen geen bijkomend loon voor de werknemers, maar een nieuw type van voordeel dat kenmerken heeft van zowel een loonvoordeel als van een verdeling van de opbrengst van de fondsen aangewend in de onderneming tussen o.a. de werknemers.

Om deze filosofie te vertalen heeft het wetsontwerp volgende doelstellingen vanuit een fiscaal standpunt moeten verzoenen:

– het verkrijgen van het voordeel wordt aan de bron onderworpen aan een liberatoire en forfaitaire inhouding. Het vormt overigens niet het voorwerp van een belasting in het kader van aangiften personenbelasting van de betrokken werknemers;

– de werknemers ontvangen een netto-inkomen en de verschuldigdheid van de inhouding aan de bron wordt aan de zorg van de werkgever overgelaten, die er verantwoordelijk voor is tegenover de fiscus;

– het bedrag van de inhouding is lager in geval van een participatie in het kapitaal van de onderneming onder de vorm van aandelen of deelbewijzen ervan, om de werknemers aan te zetten zich meer van nabij te interesseren voor het beheer van de onderneming, en, op langere termijn, actief aan dit beheer deel te nemen;

– daarmee samenhangend, als de werknemers hun aandelen of deelbewijzen niet behouden tijdens de periode die in het participatieplan vastgelegd werd, wordt het verlaagd tarief verhoogd;

– voor de KMO's kan de deelname in het kapitaal, zonder verlies van het voordeel van het verlaagd tarief, vervangen worden door de toekenning van een deelname in de winst in geld, voor zover de toegekende sommen onmiddellijk uitgeleend worden aan de werk-

– Les PME ont la possibilité de mettre sur pied un régime spécifique de participation aux bénéfices, dénommé plan d'épargne d'investissement. En lieu et place de régimes de participation au capital qui peuvent s'avérer délicates dans le cadre de PME de type familial, ce régime spécifique aux PME permet toutefois une plus grande implication du travailleur que dans le cas de la simple participation aux bénéfices. Les travailleurs ayant adhéré au règlement perçoivent annuellement une part des résultats engrangés qu'ils mettent pendant 2 à 5 ans à la disposition de l'entreprise dans le cadre d'un prêt non subordonné à taux d'intérêt fixé dans le plan de participation. Ce régime bénéficie par ailleurs du traitement fiscal applicable aux participations au capital.

– Les participations aux bénéfices ou au capital des sociétés ne représentent dès lors pas une rémunération complémentaire pour les travailleurs, mais un avantage de type nouveau qui participe à la fois de l'avantage rémunérateur et du partage notamment entre les travailleurs du fruit des fonds investis dans l'entreprise.

Pour traduire cette philosophie, le projet de loi a dû concilier les objectifs suivants d'un point de vue fiscal:

– l'obtention de l'avantage est soumise à la retenue d'un prélèvement libératoire et forfaitaire à la source. Il ne fait par ailleurs l'objet d'aucune taxation dans le cadre des déclarations IPP des travailleurs concernés;

– les travailleurs perçoivent un revenu net et la déduction de la retenue à la source est laissée aux soins de l'employeur, qui en est responsable vis-à-vis du fisc;

– le montant du prélèvement est inférieur en cas d'attribution d'une participation au capital de l'entreprise sous forme d'actions ou parts de celle-ci, de manière à inciter les travailleurs à s'intéresser de manière plus étroite à la gestion de l'entreprise et, à terme, à participer activement à cette gestion;

– corrélativement, le taux réduit de taxation des participations au capital est augmenté si les travailleurs ne conservent pas leurs actions ou parts pendant la période déterminée par le plan de participation;

– pour les PME, l'intéressement au capital peut, sans perte du bénéfice du taux réduit de la retenue, être remplacé par l'attribution d'une participation aux bénéfices en espèces, pour autant que les sommes attribuées soient immédiatement prêtées à l'employeur qui les af-

gever die ze besteedt aan de verwerving van vaste activa;

– de winstparticipaties en de eraan verbonden belastingen zijn fiscaal niet aftrekbaar (noch voor de werkgever, noch voor de werknemer);

– om de inning van de bijdragen voor sociale zekerheid op de bedragen besteed aan de toekenningen van winstparticipaties te waarborgen wordt de geïnde vennootschapsbelasting gedeeltelijk teruggestort aan de instellingen voor sociale zekerheid. Inderdaad, in het kader van de toekenning van winstdeelnames (hetzij in geld of in aandelen), moeten de betrokken ondernemingen geen enkele werkgeversbijdrage voor sociale zekerheid betalen.

– een speciaal fiscaal regime wordt opgezet opdat het gebruik van een coöperatieve participatievennootschap niet het voorwerp zou zijn van een fiscale discriminatie met betrekking tot de directe toekenning van kapitaaldeelnames;

– tenslotte past het te onderstrepen dat het wetsontwerp de publieke uitgifte van aandelen of deelbewijzen die in het kader van een participatieplan zou plaatsvinden, niet onderwerpt aan de maatregelen ter bescherming van het openbaar spaarwezen voorzien door het KB nr. 185 van 9 juli 1935 (de CBF moet niet voorafgaand zijn goedkeuring geven aan een prospectus dan wel de onderneming ontslaan van de verplichting tot uitgifte van het prospectus).

fecte à la constitution d'immobilisations;

– les participations bénéficiaires et les taxes y afférentes ne sont pas déductibles fiscalement (ni pour l'employeur ni pour le travailleur);

– pour assurer la perception de cotisations de sécurité sociale sur les montants affectés aux attributions de participations bénéficiaires, l'impôt des sociétés perçu est partiellement rétrocédé aux institutions de sécurité sociale. En effet, dans le cadre de l'attribution des participations bénéficiaires (que ce soit en espèces ou en capital), les entreprises concernées ne doivent acquitter aucune cotisation patronale ONSS sur les montants ainsi octroyés ;

– un régime fiscal est mis en place pour que l'utilisation d'une société coopérative de participation ne fasse l'objet d'aucune discrimination fiscale par rapport au mode d'attribution directe des participations au capital;

– enfin, il convient de souligner que le projet de loi ne soumet pas les émissions publiques d'actions ou de parts qui se feraient dans le cadre d'un plan de participation au capital aux mesures de protection de l'épargne publique prévues par l'arrêté royal n°185 du 9 juillet 1935 (pas de saisine au préalable de la CBF en vue de demander soit une approbation du prospectus relatif à l'opération, soit d'accorder une dispense de prospectus).

MEMORIE VAN TOELICHTING

MEVROUWEN, MIJNE HEREN,

1. ALGEMENE BESCHOUWINGEN

De regering heeft zich tot doel gesteld een wettelijk kader te creëren dat het moet mogelijk maken werknemersparticipatie aantrekkelijker te maken in België. De filosofie achter deze doelstelling bestaat erin te onderlijnen dat de werknemersparticipatie belangrijke voordelen moet kunnen bieden. Ze zorgt ervoor dat de betrokkenheid van alle werknemers het leidmotief wordt binnen de onderneming. De inzet van eenieder draagt bij tot goed presterende ondernemingen die de druk die uit de toenemende openheid van de Belgische economie voortvloeit beter het hoofd kunnen bieden. Omdat werknemersparticipatie hun betrokkenheid stimuleert is ze ook een instrument om de dynamiek van verwerving en verspreiding van kennis te bevorderen. Werknemersparticipatie doet de werknemers niet alleen delen in de winst. Op termijn zal de participatie de werknemers ook nauwer betrekken bij het beleid van de onderneming.

De werknemersparticipatie in de onderneming lijkt bijgevolg een gepaste oplossing te zijn voor de economische en sociale evolutie. Dat vertaalt het wetsontwerp, dat de Regering met genoeg aan uw debatten onderwerpt, in wettelijke termen.

Het traditioneel model van de onderneming dat in België op overleg steunt, moet inderdaad vervuld worden door een instrument dat de betrokkenheid van de werknemers bij de resultaten van de onderneming aanmoedigt.

Eén van de opmerkelijke factoren die deze tendens verklaart is de technologische evolutie. De ondernemingen moeten het hoofd bieden aan een informatiesamenleving waarin de concurrentie toeneemt. In die context zullen de ondernemingen nieuwe uitdagingen moeten kunnen aangaan. In tegenstelling met de ons omringende landen, ontbreekt echter in het arsenaal van de bestaande wettelijke bepalingen in België, een instrument dat, net zoals wat dat bestaat in onder meer Nederland, Frankrijk, Groot-Brittannië en Duitsland, het geheel van werknemers moet toelaten te genieten van de rentabiliteit van de onderneming of van de groep waarvoor ze werken.

Het wetsontwerp stelt bijgevolg een stelsel van werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen voor die deze laatsten moet toelaten

EXPOSÉ DES MOTIFS

MESDAMES, MESSIEURS,

1. CONSIDÉRATIONS GÉNÉRALES

Le gouvernement s'est fixé comme objectif la création d'un cadre légal qui doit permettre de rendre la participation des travailleurs plus attrayante en Belgique. La philosophie sous-tendant cet objectif consiste à souligner que la participation des travailleurs doit être à même d'offrir d'importants avantages. Elle veille à ce que l'implication de tous les travailleurs devienne un leitmotiv de l'entreprise. Or, l'implication de tout un chacun contribue à améliorer les performances des entreprises qui peuvent mieux faire face à la pression résultant de l'ouverture ainsi croissante de l'économie belge. La participation des travailleurs stimulant leur implication, elle constitue également un instrument pour encourager la dynamique d'acquisition et de diffusion de la connaissance. A terme, la participation associera davantage les travailleurs à la politique de l'entreprise.

La participation des travailleurs dans l'entreprise apparaît donc comme une réponse appropriée à l'évolution économique et sociale. C'est ce que traduit en termes légaux le projet de loi que le gouvernement à l'honneur de soumettre à vos débats.

Le modèle traditionnel de l'entreprise, basé en Belgique sur la concertation, doit en effet être complété par un instrument qui favorise l'implication des travailleurs dans les résultats de l'entreprise.

Un des facteurs significatifs de cette tendance réside dans l'évolution technologique. Les entreprises doivent faire face à une société de l'information où la concurrence est croissante. Dans ce contexte, les entreprises seront amenées à répondre à de nouveaux défis. Or, contrairement à d'autres pays environnants, il manque dans l'arsenal des mesures législatives existantes en Belgique, un instrument qui, à l'instar de ce qui existe notamment en France, aux Pays-Bas, en Grande-Bretagne et en Allemagne, permet à l'ensemble des travailleurs de bénéficier de la rentabilité de l'entreprise ou du groupe pour lequel ils travaillent.

Le projet de loi propose par conséquent un régime de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises qui soit à même de permettre à ces der-

zich beter aan te passen aan de nieuwe karakteristieken van een samenleving waar de inbreng van menselijk kapitaal van steeds groter belang is.

Het participatiestelsel kadert niet enkel in een algemene economische ontwikkeling, maar is ook essentieel in de context van concurrentie en toenemende openheid van de Belgische economie.

In dit nieuw concurrentieel kader kunnen enkel de ondernemingen die de interne samenwerking van alle werknemers aanmoedigen, hun groei veiligstellen, hun rentabiliteit verhogen en het welzijn van de werknemers bevorderen.

Deze nieuwe bedrijfsdynamiek zal een grotere doorzichtigheid met zich brengen, een grotere uitwisseling van informatie en een beter begrip ervan, wat enkel maar ten goede kan komen aan de kwaliteit van het beheer (onder meer uitgedrukt in termen van «corporate governance»).

Tenslotte zal de participatie de meer ingelichte en beter gemotiveerde werknemers in de bedrijfspolitiek betrekken.

De werknemersparticipatie vormt onder meer ook een instrument om de dynamiek van het verwerven en het verspreiden van kennis aan te moedigen, zowel binnen als buiten de onderneming.

Alhoewel België in het verleden een reeks wettelijke initiatieven genomen had om sommige beperkte vormen van werknemersparticipatie mogelijk te maken (de wet van 26 maart 1999 betreffende optieplannen op aandelen, de wet van 18 juli 1991 die artikel 52 septies introduceerde in de gecoördineerde wetten op de handelsondernemingen (artikel 609 van het Wetboek van vennootschappen), de koninklijke besluiten nr. 15 van 9 maart 1982 en nr. 150 van 30 december 1982 (bekend onder de naam «Monory-Declercq») aangevuld door de wet van 28 december 1983 («Monory-Declercq bis» genoemd) ontbrak een wettelijk kader om de bijkomende participatieformules aantrekkelijk te maken ten opzichte van alle ondernemingen en van alle werknemers.

Het wetsontwerp beoogt dus een kader te creëren waarin de in België tewerkgestelde werknemer, net zoals de meeste van zijn Europese collega's, kan genieten van een participatiestelsel in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen zonder daarom de bestaande wettelijke stelsels te veranderen.

nières de mieux s'adapter aux caractéristiques nouvelles d'une société où l'apport du capital humain est de plus en plus déterminant.

Le régime de participation s'inscrit non seulement dans une évolution économique générale mais est aussi essentiel dans le contexte concurrentiel et d'ouverture croissante de l'économie belge.

Dans ce nouvel environnement concurrentiel, seules les entreprises qui stimulent la collaboration interne de tous les travailleurs peuvent préserver leur croissance et accroître leur rentabilité tout en augmentant le bien-être des travailleurs.

Cette nouvelle dynamique de l'entreprise développera en son sein une plus grande transparence, un plus grand échange d'informations et une meilleure compréhension de celle-ci, ce qui ne pourra être que propice à la qualité de la gestion (exprimée notamment en termes de «corporate governance»).

A terme, la participation associera les travailleurs mieux informés et plus motivés à la politique de l'entreprise.

En outre, la participation des travailleurs constitue également un instrument qui encourage la dynamique d'acquisition et de diffusion des connaissances dans l'entreprise comme en dehors de celle-ci.

Bien que la Belgique ait pris par le passé une série d'initiatives législatives afin de permettre certaines formes limitées de participation des travailleurs (la loi du 26 mars 1999 relative aux plans d'options sur actions, la loi du 18 juillet 1991 insérant l'article 52 septies dans les lois coordonnées sur les sociétés commerciales (article 609 du Code des sociétés), les arrêtés royaux n° 15 du 9 mars 1982 et n° 150 du 30 décembre 1982 (connus sous le nom de «Monory-Declercq») complétés par la loi du 28 décembre 1983 (dite «Monory-Declercq bis»), il manquait un cadre législatif complémentaire pour rendre attractives les formules de participation à l'égard de toutes les entreprises et de tous les travailleurs.

Le présent projet de loi vise donc à créer un cadre dans lequel le travailleur occupé en Belgique, à l'instar de la plupart de ses homologues européens, puisse bénéficier d'un régime de participation au capital et aux bénéfices des entreprises sans pour autant que soient modifiés les systèmes légaux existants.

Het voorgesteld kader verschilt van de bestaande systemen en met name van dit vermeld in artikel 609 van het Wetboek van vennootschappen (artikel 52 septies van de gecoördineerde wetten op de handelsondernemingen). De toepassing, in een bedrijf, van een participatiestelsel op basis van dit ontwerp belet echter de invoering niet, in parallel en volgens de voorwaarden die eigen zijn aan deze andere formule, van het participatiestelsel vermeld in artikel 609 van het Wetboek van vennootschappen (artikel 52 septies van de gecoördineerde wetten op de handelsoondernemingen).

Dit participatiestelsel in de winst en in het kapitaal van de ondernemingen laat de werknemers toe deel te nemen aan de door de onderneming gerealiseerde meerwaarde, die in feite deels zal verwezenlijkt worden zijn dankzij hun kennis en hun inspanning.

Deze vorm van nieuwe samenwerking legt duidelijk de nadruk op de passende manieren van overleg tussen de onderneming en haar arbeidspotentieel en die op zich een vorm van winstdeling vormen. Dit laat met name toe het verschil in aanpak uit te leggen tussen het belastingstelsel van diegenen die toetreden tot de overeenkomstig de in ontwerp zijnde wet georganiseerde plannen en de belasting aan het volle tarief (loon) van de aan de werknemers uitgekeerde dividenden die winstaandelen ontvangen hebben van hun werkgever buiten het participatieplan om.

Er werd rekening gehouden met de door de Raad van State gemaakte opmerkingen en dit zelfs als dezelfde Raad van State, gevraagd om zich uit te spreken binnen een termijn die een maand niet overschreed een vertraging opgelopen heeft van meer dan veertig dagen. Er werd beslist ze in de tekst van de in ontwerp zijnde wet te verwerken om er de leesbaarheid van te vergemakkelijken bij de talrijke vakmensen en auteurs die de participatiestelsels vermeld in deze wetgeving zullen moeten toepassen en verklaren, in weerwil van de mogelijkheid die de regering had om het wetsontwerp aan de Kamer voor te leggen en daarna amendementen in te dienen die de pertinente opmerkingen van de Raad van State vertolken.

De regering houdt er overigens aan de nadruk er op te leggen dat ze slechts die aanmerkingen van de Raad in overweging genomen heeft die onder de bevoegdheid vielen van de afdeling wetgeving.

Het past er aan te herinneren dat de wet van 23 december 1946 die de Raad van State opricht zeer duidelijk is : de afdeling wetgeving is een raadgevend orgaan dat een volledig juridisch nazicht doet van de normatieve en reglementaire teksten. Dientengevolge, en zoals verschillende auteurs hebben benadrukt, dat «het

Le cadre proposé est différent des systèmes existants et notamment de celui prévu par l'article 609 du Code des sociétés (article 52 septies des lois coordonnées sur les sociétés commerciales). L'application, dans une société, d'un régime de participation sur la base du présent projet n'empêche toutefois pas la mise en place, parallèlement et selon les conditions propres à cette autre formule, du système de participation prévu à l'article 609 du Code des sociétés (article 52 septies des lois coordonnées sur les sociétés commerciales).

Ce régime de participation aux bénéfices et au capital des entreprises permet aux travailleurs de participer à la plus-value générée par l'entreprise qui aura été réalisée, de fait, avec le concours de leurs connaissances et de leurs efforts.

Cette forme de synergie nouvelle met ainsi clairement l'accent sur des modes de concertation adéquats entre l'entreprise et son capital humain et qui constituent en soi une forme d'intéressement. Ceci permet notamment d'expliquer les différences de traitement entre le régime de taxation de ceux qui adhèrent aux plans organisés conformément à la loi en projet et l'imposition au taux plein (rémunération) des dividendes versés aux travailleurs qui ont reçu des parts bénéficiaires de leur employeur en dehors d'un plan de participation.

Il a été tenu compte des observations formulées par le Conseil d'Etat et ce même si le Conseil d'Etat, appelé à se prononcer dans un délai ne dépassant pas un mois, a accusé un retard de plus de quarante jours. Indépendamment de la possibilité qu'avait le gouvernement de déposer à la Chambre le projet de loi et par la suite des amendements traduisant les remarques pertinentes du Conseil d'Etat, il a été décidé de les incorporer dans le texte de la loi en projet afin d'en faciliter la lisibilité auprès des nombreux praticiens et auteurs appelés à utiliser et à commenter les régimes de participation visés par cette nouvelle législation.

Le gouvernement tient par ailleurs à souligner qu'il n'a pris en considération que les seules remarques du Conseil relevant de la compétence de la section de législation.

Il convient à cet égard de rappeler que la loi du 23 décembre 1946 créant le Conseil d'Etat est sans ambiguïté : la section de législation est un organe consultatif exerçant un contrôle juridique complet sur les textes normatifs et réglementaires. Par voie de conséquence et comme l'ont souligné différents auteurs, « il n'appar-

de afdeling wetgeving niet toekomt zich uit te spreken over de opportuniteit van de teksten die bij haar ahangig zijn»¹

Uit het nazicht van het advies van de Raad van State blijkt evenwel dat het doorspekt is met opmerkingen die de wettelijke bevoegdheden die haar toegekend is overstijgen en die geen rekening houden met de bedrijfs-economie of met de uit rechtsleer en rechtspraak voortvloeiende erkende ontwikkelingen, in voorkomend geval, door de Raad van State zelf in haar vroegere adviezen.

Genoeg redenen waarom dergelijke opmerkingen door de regering niet in overweging genomen werden in het kader van de uitwerking van dit wetsontwerp.

In dezelfde optiek maakte de in ontwerp zijnde tekst deel uit van aanpassingen bedoeld om rekening te houden met opmerkingen gemaakt door verschillende representatieve organisaties binnen de Nationale Arbeidsraad en die vielen binnen de aanhangigmaking bij deze raad die er door de regering toe geroepen was zijn opmerkingen over sommige bepalingen van dit wetsontwerp mee te delen.

2. PRINCIPES

Het wetsontwerp verwijst ondermeer naar de reeds bestaande systemen van werknemersparticipatie die toegepast worden in verschillende buurlanden.

Het steunt ook op de Europese aanbeveling van 27 juli 1992 betreffende de bevordering van werknemersparticipatie in bedrijfswinsten en -resultaten, inclusief de aandelenparticipatie (*Publicatieblad van de Europese Gemeenschappen*, 26 augustus 1992, nr. L 245/53) en de verslagen Pepper I en Pepper II die er verband mee houden.

De krachtlijnen van het huidig wetsontwerp werden opgemaakt aan de hand van de analyse gevoerd in de werkgroep opgericht door de Regering en voorgezeten door Professor Paul De Grauwe.

¹ P. Vandernacht en X. Delgrange, « Ebauche d'une comparaison des contrôles préventifs de la section de législation du Conseil d'Etat et curatif de la Cour d'Arbitrage », in « *Le Conseil d'Etat de Belgique : cinquante ans après sa création (1946-1996)* », Handelingen van het colloquium op 19 en 20 december 1996 ingericht ter nagedachtenis van de heer Paul Tapie, Eerste Voorzitter van het centrum van gemeen recht van de ULB, Bruylant, Brussel, 1999, blz. 106.

tient pas à la section de législation de se prononcer en opportunité sur les textes dont elle est saisie »¹

Il apparaît toutefois de l'examen de l'avis du Conseil d'Etat que celui-ci est émaillé par certaines remarques allant au-delà des compétences légales qui lui sont dévolues et qui ne tiennent compte ni de l'économie d'entreprise, ni des évolutions doctrinales et jurisprudentielles approuvées, le cas échéant, par le Conseil d'Etat dans des avis antérieurs.

Autant de raisons pour lesquelles de telles remarques n'ont pas été prises en considération par le gouvernement dans le cadre de l'élaboration du présent projet de loi.

Dans la même perspective, le texte en projet a fait l'objet d'aménagements visant à tenir compte de remarques formulées par diverses organisations représentées au sein du Conseil national du Travail et rentrant dans le champ d'application de la saisine de ce conseil qui avait été appelé par le gouvernement à faire part de ses observations à propos de certaines dispositions du projet de loi.

2. LES PRINCIPES

Le projet de loi fait référence notamment à des systèmes de participation des travailleurs applicables dans différents pays voisins.

Il s'inspire également de la recommandation européenne du 27 juillet 1992 concernant la promotion de la participation des travailleurs salariés aux bénéfices et aux résultats de l'entreprise, y compris la participation au capital (*Journal Officiel des Communautés européennes*, 26 août 1992, n° L 245/53) et des rapports Pepper I et Pepper II qui s'y rapportent.

Enfin, il convient de souligner que les lignes de force du projet de loi ont été établies sur la base de l'analyse menée au sein du groupe de travail constitué par le gouvernement et placé sous la présidence du Professeur Paul De Grauwe.

¹ P. Vandernacht et X. Delgrange, « Ebauche d'une comparaison des contrôles préventifs de la section de législation du Conseil d'Etat et curatif de la Cour d'Arbitrage », dans « *Le Conseil d'Etat de Belgique : cinquante ans après sa création (1946-1996)* », Actes du colloque organisé les 19 et 20 décembre 1996 à la mémoire de Monsieur Paul Tapie, Premier Président du Conseil d'Etat et Président du centre de droit public de l'ULB, Bruylant, Bruxelles, 1999, page 106.

De basiscriteria voor de werknemersparticipatie in de onderneming zijn genomen uit de aanbeveling van 27 juli 1992 en uit de verslagen Pepper I en II.

Aldus steunt de werknemersparticipatie op volgende beginselen :

1° het invoeren van een werknemersparticipatieplan moet gebeuren op vrijwillige basis, door het bedrijf worden georganiseerd en uitgewerkt worden op bedrijfsniveau. De ondernemingen zijn dan ook niet verplicht een financieel participatiestelsel uit te werken ;

2° het participatieplan moet het resultaat zijn van collectief overleg tussen werkgevers en werknemers ;

3° het participatieplan moet daarenboven voorgesteld worden aan het geheel van de werknemers binnen de onderneming. De deelname van de werknemers moet een stimulerend effect hebben. Het betreft alle werknemers omdat de inzet van iedereen belangrijk is. In tegenstelling tot andere bijkomende technieken zoals bijvoorbeeld opties op aandelen, is werknemersparticipatie geen instrument van individuele motivatie. Deze collectieve dimensie van de werknemersparticipatie heeft tot doel het geheel van de werknemers te stimuleren opdat ze zich zouden inzetten voor de activiteiten van de onderneming ;

4° het participatieplan moet een voorafbepaalde formule voorzien waarin de banden met de resultaten van de onderneming duidelijk naar voor komen. De werknemersparticipatie impliceert een transparantie van het beheer van de onderneming om het verband met de resultaten van de onderneming duidelijk te laten blijken. Dit principe moet in verband gebracht worden met de principes van «corporate governance» die het onderwerp uitmaken van de werkzaamheden van een andere werkgroep opgericht door de regering onder voorzitterschap van professor P. De Grauwe ;

5° participatie vervangt het loon niet : het betreft een bijkomend inkomen. De werknemers moeten hun gewoon loon behouden als de ondernemingen minder goede resultaten boeken.

Aan deze vijf principes, genomen uit de Pepper-verslagen, heeft de werkgroep onder leiding van Professor De Grauwe twee principes toegevoegd die tot doel hebben een fiscaal voordelig kader te scheppen voor de werknemersparticipatie.

Les critères de base de la participation des travailleurs dans l'entreprise sont repris de la recommandation du 27 juillet 1992 ainsi que des rapports Pepper I et II.

Ainsi, la participation des travailleurs repose sur les principes suivants :

1° la mise en place d'un plan de participation des travailleurs doit se faire sur base volontaire, être organisée par l'entreprise et être élaborée au sein de l'entreprise. Les entreprises ne sont dès lors pas obligées de mettre en place un régime de participation financière ;

2° le plan de participation doit être le résultat de la concertation collective entre employeurs et travailleurs ;

3° le plan de participation doit, en outre, être proposé à l'ensemble des travailleurs au sein de l'entreprise. La participation des travailleurs doit avoir un effet mobilisateur. Elle englobe tous les travailleurs parce que l'implication de tout un chacun est importante. Contrairement à d'autres techniques complémentaires, comme les options sur actions par exemple, la participation des travailleurs n'est donc pas un instrument de motivation individuelle. Cette dimension collective de la participation des travailleurs a pour objectif de stimuler l'ensemble des travailleurs afin qu'ils s'impliquent dans l'activité de l'entreprise ;

4° le plan de participation doit prévoir une formule prédéterminée où le lien avec les résultats de l'entreprise apparaîtra clairement. La participation des travailleurs implique une transparence dans la gestion de l'entreprise de manière à faire apparaître clairement le lien avec les résultats de l'entreprise. Ce principe doit être mis en relation avec les principes de «corporate governance» qui font l'objet des travaux d'un autre groupe de travail mis sur pied par le gouvernement et présidé par le professeur P. De Grauwe ;

5° la participation ne remplace pas la rémunération : il s'agit d'un revenu additionnel. Les travailleurs doivent maintenir leur rémunération ordinaire lorsque l'entreprise a des résultats moins satisfaisants.

En plus de ces cinq principes repris des rapports Pepper, le groupe de travail présidé par le professeur De Grauwe a ajouté deux principes dont les objectifs sont de créer un cadre fiscal favorable à la participation des travailleurs.

Die twee principes zijn de volgende :

1° de deelnames in het kapitaal of in de winst van de onderneming die toegekend worden in het kader van dit wetsontwerp zijn geen loon in de zin van de vigerende wetgeving en vallen niet onder het fiscaal en parafiscaal regime toepasselijk op een loon ;

2° in het kader van de toepassing van het participatieplan binnen de onderneming of binnen de groep waartoe de onderneming behoort, zullen de werknemers ofwel van kapitaalparticipatie in de onderneming, ofwel van winstdeelneming, ofwel van de twee, in de verhoudingen vastgelegd in het participatieplan, kunnen genieten. Dientengevolge beantwoordt de opmerking van de Raad van State die voor de kapitaaldeelnames als enig alternatief de uitgifte van winstdeelnames voorstelt, duidelijk noch aan de door de regering afgevaardigde principes, noch aan de onderliggende filosofie van dergelijke participatieplannen, die zullen opgezet worden in een wettelijk stelsel dat de participatieformules voor alle vennootschappen en alle werknemers aantrekkelijk zal maken. Sterker nog, deze opmerking overstijgt het kader van de bevoegdheden die toekomen aan de Raad van State.

Het fiscaal stelsel

De deelnames van de werknemers in de winst of in het kapitaal van de vennootschappen (hierna winstparticipaties genoemd) vertegenwoordigen geen bijkomend loon voor de werknemers, maar een nieuw type van voordeel dat zowel aspecten heeft van een loonvoordeel als van een verdeling tussen de werknemers van de opbrengst van de fondsen aangewend in de onderneming. Om deze filosofie te vertalen heeft het wetsontwerp volgende doelstellingen vanuit een fiscaal oogpunt moeten verzoenen :

- het verkrijgen van het voordeel wordt aan de bron onderworpen aan een liberatoire en forfaitaire inhouding ;
- de werknemers ontvangen een netto-inkomen en de verschuldigdheid van de inhouding aan de bron wordt aan de zorg van de werkgever overgelaten, die er verantwoordelijk voor is tegenover de fiscus ;
- de vereenvoudiging van de administratieve formaliteiten : het voordeel wordt door de werknemer niet vermeld in zijn aangifte in de personenbelasting ; het komt enkel voor in een vermelding in de aangifte in de roerende voorheffing van de werkgever ;
- het bedrag van de inhouding is kleiner in geval van een participatie in het kapitaal van de onderneming onder de vorm van aandelen of deelbewijzen ervan, om de

Ces deux principes sont les suivants :

1° les participations au capital ou aux bénéfices de l'entreprise qui sont allouées dans le cadre du projet de loi ne sont pas soumises au régime fiscal et parafiscal applicable à une rémunération ;

2° dans le cadre de l'application du plan de participation au sein de l'entreprise ou du groupe auquel appartient l'entreprise, les travailleurs pourront bénéficier soit de participations aux bénéfices soit de participations au capital de l'entreprise soit des deux, dans les proportions fixées dans le plan de participation. Par voie de conséquence, la remarque du Conseil d'Etat visant à proposer au titre de seule alternative aux participations au capital l'émission de parts bénéficiaires ne répond manifestement pas aux principes arrêtés par le Gouvernement ni à la philosophie sous-jacente à de tels plans de participation appelés à être organisés dans un régime légal permettant de rendre attrayantes les formules de participation à l'égard de toutes les sociétés et de tous les travailleurs. Qui plus est, cette observation dépasse le cadre des compétences dévolues au Conseil d'Etat.

Le régime fiscal

Les participations des travailleurs aux bénéfices ou au capital des sociétés (ci-après dénommées les participations bénéficiaires) ne représentent pas une rémunération complémentaire pour les travailleurs, mais un avantage de type nouveau qui participe à la fois de l'avantage rémunératoire et du partage entre les travailleurs du fruit des fonds investis dans l'entreprise. Pour traduire cette philosophie, le projet de loi a dû concilier les objectifs suivants d'un point de vue fiscal :

- l'obtention de l'avantage est soumise à la retenue d'un prélèvement libératoire et forfaitaire à la source ;
- les travailleurs perçoivent un revenu net et la déduction de la retenue à la source est laissée aux soins de l'employeur, qui en est responsable vis-à-vis du fisc ;
- la simplification des formalités administratives : l'avantage n'est pas mentionné par le travailleur dans sa déclaration à l'impôt des personnes physiques ; il fait seulement l'objet d'une mention dans la déclaration au précompte mobilier de l'employeur ;
- le montant du prélèvement est moins élevé en cas d'attribution d'une participation au capital de l'entreprise sous forme d'actions ou parts de celle-ci, de manière à

werknemers aan te zetten zich meer van nabij te interesseren voor het beheer van de onderneming, en, op langere termijn, actief aan dit beheer deel te nemen ;

- daarmee samenhangend, als de werknemers hun aandelen of deelbewijzen niet behouden tijdens de periode die in het participatieplan vastgelegd werd, wordt het verlaagd tarief verhoogd ;

- voor de KMO's kan de deelname in het kapitaal, zonder verlies van het voordeel van het verlaagd tarief, vervangen worden door de toekenning van een deelname in de winst in speciën, voor zover de toegekende sommen onmiddellijk uitgeleend worden aan de werkgever die ze besteedt aan de verwerving van vaste activa ;

- de winstparticipaties en de eraan verbonden belastingen zijn fiscaal niet aftrekbaar (noch voor de werkgever, noch voor de werknemer) ;

- om een aangepaste financiering van het stelsel van de sociale zekerheid te waarborgen wordt de geïnde vennootschapsbelasting gedeeltelijk doorgestort aan de instellingen voor sociale zekerheid. Om er zeker van te zijn dat deze instellingen over het algemeen genieten van werkelijk teruggestorte fondsen, is het nodig een reeks fiscale aftrekken uit te sluiten die de ondernemingen zouden toelaten aan de werknemers niet werkelijk belaste winsten toe te kennen (aftrek van DBI, verliezen uit vorige boekjaren, ...).

Vanuit technisch oogpunt kan het fiscaal stelsel van winstparticipaties in het kapitaal en in de winst van de onderneming als volgt samengevat worden.

1. Voor de werknemer :

er wordt een belasting ingevoerd, ten laste van de werknemer, op de winstparticipaties die hem worden toegekend krachtens dit wetsontwerp. Deze belasting is niet aftrekbaar door de werknemer vermits ze niet door hem gedragen werd om een beroepsinkomen te verwerven of te behouden. Deze belasting, ten laste van de werknemer, is ook niet aftrekbaar door de werkgever. Als het gaat om deelname in de winst, is de belastingvoet vastgesteld op 25% van het bedrag in speciën toegekend aan de werknemer mits aftrek van de solidariteitsbijdrage ten laste van de werknemer. Als het gaat om deelname in het kapitaal is de belastingvoet bepaald op 15% van het aan de kapitaalparticipatie te besteden bedrag. Deze belasting van 15% zal vermeerderd worden met een bijkomende belasting van 10%, alsmede een solidariteitsbijdrage, bij niet-naleving van de onbeschikbaarheidsvoorwaarde van de aandelen of deelbewijzen ontvangen in het kader van een participatie-

inciter les travailleurs à s'intéresser de manière plus étroite à la gestion de l'entreprise et, à terme, à participer activement à cette gestion ;

- corrélativement, le taux réduit de taxation des participations au capital est augmenté si les travailleurs ne conservent pas leurs actions ou parts pendant la période déterminée par le plan de participation ;

- pour les PME, la participation au capital peut, sans perte du bénéfice du taux réduit de la retenue, être remplacée par l'attribution d'une participation aux bénéfices en espèces, pour autant que les sommes attribuées soient immédiatement prêtées à l'employeur qui les affecte à la constitution d'immobilisations ;

- les participations bénéficiaires et les taxes y afférentes ne sont pas déductibles fiscalement (ni pour l'employeur ni pour le travailleur) ;

- pour assurer un financement adéquat du système de sécurité sociale, l'impôt des sociétés perçu est partiellement versé aux organismes de sécurité sociale. Pour assurer que ces derniers bénéficient de manière générale d'une rétrocession effective de fonds, il est nécessaire d'écarter une série de déductions fiscales qui permettraient aux entreprises d'attribuer aux travailleurs des bénéfices non effectivement taxés (déduction de RDT, pertes antérieures, ...).

D'un point de vue technique, le régime fiscal des participations bénéficiaires peut être synthétisé comme suit.

1. Pour le travailleur :

il est établi, à charge du travailleur, une taxe sur les participations bénéficiaires qui lui sont attribuées en vertu du projet de loi. Cette taxe n'est pas déductible pour le travailleur étant donné qu'elle n'a pas été supportée par ce dernier en vue d'acquiescer ou de conserver un revenu professionnel. Cette taxe étant à charge du travailleur, elle n'est pas non plus déductible par l'employeur. Lorsqu'il s'agit de participations aux bénéfices, le taux de la taxe est fixé à 25% du montant en espèces attribué au travailleur sous déduction de la cotisation de solidarité incombant au travailleur. Lorsqu'il s'agit de participations au capital, le taux de la taxe est fixé à 15% du montant à affecter à la participation au capital. Cette taxe de 15% sera frappée d'une taxe additionnelle de 10%, et d'une cotisation de solidarité, en cas de non-respect de la condition d'indisponibilité des actions ou parts reçues dans le cadre du plan de participation. Lorsque les participations sont attribuées dans le cadre d'un

plan. Als de participaties toegekend zijn in het kader van een investeringsspaarplan en het voorwerp uitmaken van een niet achtergestelde lening, is de belastingvoet bepaald op 15% omwille van de onderliggende filosofie van dit optioneel stelsel opgemaakt voor de KMO's, die enerzijds het waarborgen is van een sterkere band met de onderneming dan de gewone participatie in de winst en, anderzijds, dat ze moeten kunnen toetreden tot de participatiestelsels zonder dat dit voor hen het risico inhoudt van een te grote verdunning van het actionnariaat, noch van kapitaalvlucht die, te snel, hun financiën in gevaar zou kunnen brengen. Aldus werd voorzien een aanslagvoet van 15 % in plaats van 25 % toe te passen voor de toekenningen in speciën in de KMO's, maar slechts als de werknemers aanvaarden hun fondsen voor een zekere periode ter beschikking te stellen van de KMO-werkgever onder de vorm van een lening.

De belasting van de voordelen op het moment van hun toekenning heeft ook voor gevolg dat eens de speciën of de aandelen toegekend zijn, de inkomsten, meerwaarden, ... die ze daarna zouden kunnen genereren ten bate van de werknemer voor hem geen als dusdanig belastbare loonvoordelen vormen, maar het fiscaal stelsel zullen volgen dat hun eigen is.

2. Voor de onderneming :

winstparticipaties worden niet beschouwd als beroepskosten voor de onderneming die ze toekent aan de werknemers en zijn uitgesloten van de belastbare basis waarop de aftrekken kunnen toegepast worden die voorzien zijn in de artikelen 199 tot 206 van het Wetboek van inkomstenbelastingen 1992.

Een fiscaal stelsel wordt ingesteld om te vermijden dat het gebruik van een coöperatieve participatievennootschap voor het beheer en het bezit van kapitaalparticipaties, in een discriminatie zou resulteren tegenover de directe toewijzing van participaties in het kapitaal.

Die verschillende bepalingen laten toe op een gepaste wijze de doelstelling te vertalen van het door de regering voorgesteld fiscaal en parafiscaal stelsel en toe te laten de participatie in het kapitaal van de onderneming te bevoordelen.

plan d'épargne d'investissement et font l'objet d'un prêt non subordonné, le taux de la taxe est fixé à 15%, en raison de la philosophie sous-jacente à ce régime optionnel établi pour les PME. Cette philosophie consiste à souligner, d'une part, qu'il faut assurer un lien plus solide avec l'entreprise que la simple participation aux bénéfices et, d'autre part, qu'il faut leur permettre de mettre sur pied des plans de participation sans que cela entraîne pour elles ni un risque de trop grande dilution de l'actionnariat, ni des sorties de fonds qui, trop rapides, pourraient mettre leur trésorerie en péril. Dès lors, il a été prévu d'appliquer le taux de 15 % plutôt que de 25 % pour les attributions en espèces dans les PME, mais seulement si les travailleurs acceptent de laisser, sous forme d'un prêt, les fonds à la disposition de l'employeur-PME pendant une certaine période.

La taxation de l'avantage au moment de son attribution a aussi pour effet qu'une fois les espèces ou les actions attribuées, les revenus, plus-values, ... qu'elles pourraient engendrer par la suite au profit du travailleur ne constitueront plus pour lui des avantages rémunératoires taxables comme tels, mais suivront le régime fiscal qui leur est propre.

2. Pour l'entreprise :

les participations bénéficiaires ne sont pas considérées comme des frais professionnels pour l'entreprise qui les attribue aux travailleurs et sont exclues de la base imposable sur laquelle peuvent s'opérer les déductions prévues aux articles 199 à 206 du Code des impôts sur les revenus 1992.

Un régime fiscal est mis en place pour que l'utilisation d'une société coopérative de participation pour la gestion et la détention des participations au capital ne fasse l'objet d'aucune discrimination fiscale par rapport au mode d'attribution directe des participations au capital.

Ces différentes dispositions permettent de traduire, de manière adéquate, l'objectif poursuivi par le régime fiscal et parafiscal proposé par le gouvernement et consistant à privilégier la participation au capital de l'entreprise.

3. COMMENTAAR VAN DE ARTIKELEN

HOOFDSTUK I

Algemene bepalingen

Artikel 1

Dit artikel bepaalt dat het wetsontwerp een aangelegenheid regelt als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Artikel 2

Artikel 2 bevat meerdere begrippen die gebruikt worden in het wetsontwerp en die moeten verstaan worden in de zin van artikel 2, voor de toepassing van het geheel van bepalingen van het wetsontwerp (onder voorbehoud van afwijkende bepalingen met betrekking tot bepaalde begrippen).

Het past hier te onderlijnen dat de wetgeving voorbestemd is om toegepast te worden op iedere vennootschap, iedere instelling, vereniging of inrichting die op grond van titel 3, hoofdstuk 1, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 onderworpen is aan de vennootschapsbelasting of aan de belasting van niet-inwoners in toepassing van artikel 227, 2° van hetzelfde Wetboek. In die optiek werd rekening gehouden met de opmerkingen van de Raad van State die voorstelt de term «vennootschap» in plaats van het concept «onderneming» te gebruiken. Als de vennootschap bedoeld wordt die onderworpen is aan de belasting voor niet-verblijfhouders, gaat het om vennootschappen die een blijvende vestiging in België hebben vermits ze om een collectieve arbeidsovereenkomst (CAO) af te sluiten werknemers in België moeten tewerkstellen.

De verenigingen zonder winstoogmerk, de openbare instellingen die niet onderworpen zijn aan de vennootschapsbelasting en de administraties vallen niet onder het toepassingsgebied van het voorgestelde wetsontwerp. Inderdaad, het doel van het wetsontwerp is een grotere betrokkenheid aan de werknemers te verzekeren met de resultaten van de onderneming en daardoor haar resultaten te verbeteren. Deze doelstelling kadert dus rechtstreeks in de filosofie van het maatschappelijk contract, dat op zoek is naar een optimalisatie van de winst en de verdeling ervan tussen de aandeelhouders. Vermits dit maatschappelijk contract afwezig is bij natuurlijke personen, de verenigingen zonder winstoogmerk, de publieke administraties en van relatief belang voor de bedrijven bedoeld in art. 180 van WIB92 die niet onderworpen zijn aan de vennootschapsbelasting, was

3. COMMENTAIRE DES ARTICLES

CHAPITRE I^{ER}

Dispositions générales

Article 1^{er}

Cet article précise que le projet de loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Article 2

L'article 2 reprend plusieurs notions qui sont utilisées dans le projet de loi et qui doivent être comprises dans le sens précisé à l'article 2, pour l'application de l'ensemble des dispositions du projet de loi (sous réserve de dispositions dérogatoires relatives à certaines notions).

Il convient à cet égard de souligner que la législation est appelée à être applicable à toute société, toute institution, toute association ou tout établissement qui sont assujettis à l'impôt des sociétés en vertu du titre 3, chapitre 1^{er}, du Code des impôts sur les revenus 1992 ou à l'impôt des non-résidents en vertu de l'article 227, 2°, du même Code. Dans cette perspective, il a été tenu compte des observations du Conseil d'Etat suggérant d'utiliser le terme « société » en lieu et place du concept d'« entreprise ». Lorsque l'on vise la société soumise à l'impôt des non-résidents, il s'agit des sociétés disposant d'un établissement stable en Belgique étant donné que pour conclure une convention collective de travail (CCT), elles doivent employer des travailleurs en Belgique.

Les associations sans but lucratif, les institutions publiques non soumises à l'impôt des sociétés et les administrations ne tombent pas dans le champ d'application du projet de loi proposé. En effet, l'objectif du projet de loi est d'assurer une plus grande implication des travailleurs dans les résultats de l'entreprise et, partant, d'améliorer les résultats de celle-ci. Cet objectif s'inscrit donc directement dans la philosophie du contrat sociétaire qui est la recherche d'une optimisation des bénéfices et le partage de ceux-ci entre les actionnaires. Cette philosophie du contrat sociétaire étant absente pour les personnes physiques, les associations sans but lucratif, les administrations publiques et d'une importance relative pour les sociétés visées à l'art. 180 du CIR92 et non soumises à l'impôt des sociétés, il était donc logique de les exclure du champ d'application du projet de

het dus logisch ze uit te sluiten uit het toepassingsveld van het wetsontwerp. Daarenboven diende op fiscaal vlak overeenstemming behouden te worden tussen enerzijds de behandeling toegestaan voor de participaties en de werknemers, en anderzijds de belasting van die participaties in hoofde van de werkgever. Een belasting die des te belangrijker is omdat ze voor de helft zal doorgestort worden aan de RSZ. Een dergelijke overeenstemming had niet kunnen behouden worden voor wat de verenigingen zonder winstoogmerk, de instellingen van de openbare sector die niet onderworpen zijn aan de vennootschapsbelasting en de bedrijven bedoeld in art. 180 van het WIB92 betreft, vermits die niet belast worden op hun winst. Wat de openbare en de niet-commerciële sector betreft, is de regering evenwel van mening dat ook, in een later stadium, een vorm van participatie in de resultaten zal moeten voorzien worden die rekening zal houden met de specificiteiten van die sector.

Er wordt uitgegaan van de arbeidsrechtelijke definitie van het begrip werknemer. In dit geval wordt verwezen naar een arbeidsrelatie waarbij een persoon al of niet krachtens een arbeidsovereenkomst tegen loon en onder het gezag van een ander persoon arbeid verricht. De voor de arbeidsovereenkomst kenmerkende gezagsverhouding bestaat zodra iemand in feite gezag kan hebben over andermans handelingen. Het is hierbij voldoende dat de mogelijkheid tot gezagsuitoefening bestaat, zelfs zonder dat deze bevoegdheid daadwerkelijk en ononderbroken wordt uitgeoefend.

De in dit opzicht aangenomen terminologie houdt rekening met de opmerkingen die de Raad van State opgesteld heeft.

Het feit of de arbeidsovereenkomst voor bepaalde duur, onbepaalde duur of voor een welbepaald werk werd afgesloten, speelt behoudens wanneer het participatieplan een anciënniteit vereist geen rol. Hetzelfde geldt voor wat het werknemersstatuut (arbeider, bediende, ...) betreft.

Zelfstandigen (vb. bestuurders, zaakvoerders, ... behoudens in de veronderstelling dat dergelijke mandaten met een arbeidsovereenkomst worden gecumuleerd), loutere vennoten en ambtenaren, die niet deel uitmaken van openbare instellingen die onderworpen zijn aan de vennootschapsbelasting, vallen bijgevolg buiten het toepassingsveld van deze definitie.

Men verduidelijkt nochtans dat de werknemers van de openbare instellingen die onderworpen zijn aan de vennootschapsbelasting beoogd worden, om het even of ze op een statutaire of op een contractuele basis aangeworven werden.

loi. De plus, il convenait de maintenir, sur le plan fiscal, une cohérence entre, d'une part, le traitement accordé aux participations et aux travailleurs et, d'autre part, la taxation de ces participations dans le chef de l'employeur. Taxation d'autant plus importante qu'elle sera pour la moitié versée à l'ONSS. Une telle cohérence n'aurait pu être assurée quant aux associations sans but lucratif, institutions du secteur public non soumises à l'impôt des sociétés et sociétés visées à l'art. 180 du CIR92 puisqu'elles ne sont pas imposées sur leurs bénéfices. En ce qui concerne le secteur public et le secteur non marchand, le gouvernement est toutefois d'avis qu'il faudra également prévoir, dans une phase ultérieure, un mode de participation aux résultats qui tiendra compte des spécificités du secteur.

C'est la définition de la notion de travailleur en droit du travail qui sert de référence. On se réfère en l'occurrence à une relation de travail aux termes de laquelle une personne accomplit un travail contre rémunération dans le cadre ou en dehors d'un contrat de travail et sous l'autorité d'une autre personne. Le lien de subordination caractéristique du contrat de travail prend naissance dès qu'une personne peut, en fait, exercer une autorité sur les activités d'une autre personne. Il suffit dans ce cas qu'il y ait une possibilité d'exercer de l'autorité, même si ce pouvoir n'est pas exercé réellement et de façon ininterrompue.

La terminologie adoptée à cet égard tient compte des observations formulées par le Conseil d'Etat.

Le fait que le contrat de travail soit conclu pour une durée déterminée, indéterminée ou pour effectuer un travail bien précis ne joue aucun rôle, sauf si le plan de participation exige une ancienneté. La même règle s'applique au statut du travailleur (ouvrier, employé, ...).

Les indépendants (par ex. les administrateurs, gérants, ..., sauf dans l'hypothèse où ces mandats sont cumulés avec un contrat de travail), simples associés et fonctionnaires qui ne sont pas au service d'entreprises publiques soumises à l'impôt des sociétés, échappent donc au champ d'application de cette définition.

On précisera toutefois que les travailleurs des entreprises publiques qui sont soumises à l'impôt des sociétés sont visés, qu'ils soient engagés sur une base statutaire ou contractuelle.

De collectieve arbeidsovereenkomst is een akkoord dat gesloten wordt tussen één of meer werknemersorganisaties en één of meer werkgeversorganisaties, of één of meer werkgevers, en waarbij individuele en collectieve betrekkingen tussen werkgevers en werknemers in ondernemingen of in een bedrijfstak worden vastgelegd en de rechten en plichten van de contractuele partijen worden geregeld. Met betrekking tot het wettelijke kader van de collectieve arbeidsovereenkomst past het te verwijzen naar de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités (*Belgisch Staatsblad*, 15 januari 1969).

Het sluiten van een collectieve arbeidsovereenkomst impliceert bijgevolg een strikte naleving van de in de wet van 5 december 1968 bepaalde vormvoorwaarden en bovendien –zoals bepaald in dezelfde wetgeving– de daadwerkelijke neerlegging op het Ministerie van Tewerkstelling en Arbeid.

Paritaire overeenkomsten, met een *sui generis* karakter (bijvoorbeeld ingevolge het niet-naleven van de voorschriften opgelegd door de wet van 5 december 1968) vallen bijgevolg buiten het toepassingsveld van deze begripsomschrijving.

Het begrip «groep», zoals bepaald in artikel 2, 5°, heeft een algemene draagwijdte met het oog op de toepassing van dit wetsontwerp. Deze definitie met algemene draagwijdte is van toepassing onverminderd andere definities van het begrip «groep» vermeld in bijzondere bepalingen die hiervan zouden kunnen afwijken. Dit zou, onder meer het geval kunnen zijn voor het begrip «groep» zoals bedoeld in de artikelen 6, § 2 en 8, § 4.

Wat het toepassingsgebied *rationae materiae* betreft van de aandelen van de vennootschappen die kunnen voorbehouden worden voor de toekenning van deelnames in het kapitaal, houdt de benadering die weerhouden werd rekening met de realiteit van de groep zoals gedefinieerd in het gemeen boekhoudrecht. Bijgevolg kunnen de aandelen die voorbestemd zijn om toe te kennen aan de toegetreden werknemers bestaan uit aandelen uitgegeven door de werkgever, de vennootschappen die hem controleren, de vennootschappen waar de werkgever een consortium mee vormt en de andere vennootschappen die, voor zover hun bestuursorgaan weet, gecontroleerd worden door de hierboven vermelde vennootschappen.

Een dusdanige afbakening van het toepassingsgebied van de in ontwerp zijnde wet biedt overigens veel mogelijkheden inzake overdraagbaarheid en directe opeisbaarheid van de aandelen die moeten gebruikt worden in het kader van een participatieplan.

La convention collective de travail est un accord pouvant être conclu entre une ou plusieurs organisations de travailleurs et une ou plusieurs organisations d'employeurs, ou un ou plusieurs employeurs. Cette convention règle les relations individuelles et collectives entre les employeurs et les travailleurs dans les entreprises ou dans une branche d'activité et définit les droits et obligations des parties contractantes. Il convient de se référer, pour le cadre légal de la convention collective de travail, à la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires (*Moniteur belge* du 15 janvier 1969).

En conséquence, la conclusion d'une convention collective de travail implique le respect strict de certaines conditions de forme fixées par la loi du 5 décembre 1968 et la convention doit, en outre, et conformément à la même législation, être effectivement déposée auprès du Ministère de l'Emploi et du Travail.

Les conventions paritaires ayant un caractère *sui generis* (par exemple en raison du non-respect du prescrit par la loi du 5 décembre 1968) échappent donc au champ d'application de cette définition.

La notion de «groupe», telle que définie à l'article 2, 5°, a une portée générale et ce pour les besoins de l'application du présent projet de loi. Une telle définition de portée générale ne peut toutefois porter préjudice à d'autres définitions du «groupe» visé par des dispositions particulières qui pourraient y déroger. Tel pourrait être le cas notamment pour les notions de «groupe» visées aux articles 6, § 2 et 8, § 4.

En ce qui concerne le champ d'application *rationae materiae* des titres de sociétés pouvant être affectés à l'attribution de participations au capital, l'approche qui a été adoptée prend en compte la réalité du groupe tel que défini en droit comptable commun. Par conséquent, les titres appelés à être attribués aux travailleurs adhérents peuvent consister en des actions et parts émises par l'employeur, les sociétés qu'il contrôle, les sociétés qui le contrôlent, les sociétés avec lesquelles l'employeur forme un consortium et les autres sociétés qui, à la connaissance de son organe d'administration, sont contrôlées par les sociétés visées ci-dessus.

Une telle délimitation du champ d'application de la loi en projet offre par ailleurs de nombreux avantages en matière de cessibilité et de liquidité des titres appelés à être utilisés dans le cadre d'un plan de participation.

Dientengevolge werd geen rekening gehouden met de opmerking van de Raad van State die wou verduidelijken in welke vennootschappen, in de schoot van een groep, de werknemers een deelname in het kapitaal kunnen ontvangen.

Naast het feit dat deze opmerking de bevoegdheden toegekend aan de afdeling wetgeving van de Raad van State te buiten gaat, toont de bedrijfseconomische praktijk van groepsconcentraties aan dat deze zienswijze van de Raad van State een verkeerde veralgemening inhoudt. Het volstaat in deze context te verwijzen naar de impact van de geconsolideerde bedrijfsresultaten inzake financiële informatie.

Deze stellingname is daarenboven contradictorisch, vermits de Raad in een andere passage van haar advies pleit voor een uitdrukkelijke verwijzing naar de toepassingsvoorwaarden van het artikel 52septies (art. 609, Venn. W.). Dit artikel bevat evenwel de duidelijke mogelijkheid om een aandelenuitgifte te organiseren voor het geheel van de personeelsleden van de vennootschap-werkgever of voor het geheel van de personeelsleden van de dochtervennootschappen. Deze ratio legis wordt in de nieuwe wetgeving verder ontwikkeld aan de hand van het reciprociteitsbeginsel (wisselwerking moederbedrijf-dochtervennootschap en omgekeerd).

Tenslotte, de Raad van State heeft in vroegere adviezen geen melding gemaakt van dergelijke bezorgdheid. Vermelden we in dit verband het advies gegeven betreffende het wetsontwerp betreffende het actieplan voor de werkgelegenheid 1998 en houdende diverse bepalingen (*Gedr. St. Zitt. 98/99, nr. 1912/1, blz. 87 e.v.*). Welnu, artikel 41 van de wet van 26 maart 1999 voorziet geen enkel soort beperking voor aandelen, deelbewijzen of winstdeelnames van een vennootschap die het onderwerp kan zijn van een stockoptionsplan ingericht volgens de voorschriften van voormelde wet.

Vanuit wetgevend oogpunt en vermits de inwerkingtreding van het Wetboek van vennootschappen is vastgelegd op ten laatste 6 februari 2001, verwijzen de definities ontleend aan het gemeen boekhoudrecht naar het Wetboek van vennootschappen dat voortaan talrijke definities bevat die tot nu toe bepaald werden door de wetgeving en de boekhoudreglementering. Naar de mening van de regering is het niet de bedoeling dat de bepalingen van dit wetsontwerp in voege treden vóór de data die weerhouden zijn voor het in voege treden van het Wetboek van vennootschappen en van zijn uitvoeringsbesluit.

Vanuit dit oogpunt verwijst artikel 2 van de in ontwerp zijnde wet voortaan naar de notie « kleine vennootschap »

Par voie de conséquence, il n'a pas été tenu compte de la remarque du Conseil d'Etat visant à préciser dans quelles sociétés, au sein d'un groupe, les travailleurs peuvent être invités à recevoir une participation au capital.

Outre le fait que cette observation dépasse les compétences dévolues à la section de législation du Conseil d'Etat, la pratique économique des concentrations de groupes montre que ce point de vue défendu par le Conseil d'Etat implique une généralisation abusive. Il suffit dans ce contexte de renvoyer à l'impact des comptes consolidés en matière d'information financière.

Cette position est en outre contradictoire, étant donné que, dans une autre partie de l'avis, le Conseil se prononce pour un renvoi exprès aux conditions d'application de l'article 52septies des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (art. 609 du Code des sociétés). Cet article comprend toutefois la possibilité d'organiser une émission d'actions pour l'ensemble du personnel de la société-employeur ou pour l'ensemble du personnel des filiales. Cette ratio legis est davantage développée dans la nouvelle législation sur la base du principe de réciprocité (interaction société-mère/filiale, et vice versa).

Enfin, dans d'autres avis antérieurs, le Conseil d'Etat n'a pas fait part de telles préoccupations. On citera à cet égard l'avis donné à propos de l'avant-projet de loi relatif au plan d'action pour l'emploi 1998 et portant des dispositions diverses (*Doc. Parl. sess. 98/99, n°1912/1, p. 87 et seq.*). Or l'article 41 de la loi du 26 mars 1999 ne prévoit aucune sorte de limitation quant aux actions, parts ou parts bénéficiaires d'une société pouvant faire l'objet d'un plan de stock options organisé conformément aux dispositions de la loi précitée.

D'un point de vue légistique et étant donné que l'entrée en vigueur du Code des sociétés a été fixée au plus tard au 6 février 2001, les définitions empruntées au droit comptable commun renvoient au Code des sociétés qui reprend dorénavant de nombreuses définitions jusqu'alors consacrées par la législation et la réglementation comptable. De l'avis du gouvernement, les dispositions du présent projet de loi ne sont pas appelées à entrer en vigueur avant les dates retenues pour l'entrée en vigueur du Code des sociétés et de son arrêté d'exécution.

Dans cette perspective, l'article 2 de la loi en projet renvoie désormais à la notion de « petite société » telle

zoals bevestigd door artikel 15 van het Wetboek van vennootschappen en dat, om redenen eigen aan de alleenstaande logica van het Wetboek van vennootschappen, geroepen is voortaan het concept van «KMO», menigmaal gebruikt in het gemeen boekhoudrecht, te vervangen. Inderdaad, in tegenstelling tot wat de Raad van State verkeerdelijk beweert, maakt het Belgisch boekhoudrecht geen onderscheid tussen de categorieën van kleine en middelgrote ondernemingen, het verschil voorgesteld door de vierde richtlijn 78/660/CE van 25 juli 1978 (gesteund op artikel 54 § 3 g) van het verdrag en aangaande de jaarrekeningen van sommige vennootschapsvormen) wordt dus overgelaten aan de beoordeling van de Lidstaten. Bij de omzetting van die richtlijn in het Belgisch recht, werd de keuze gemaakt geen onderscheid te maken tussen kleine ondernemingen en middelgrote ondernemingen door die twee categorieën ondernemingen te onderwerpen aan de toepassing van de bepalingen van gemeen recht betreffende het opstellen van de jaarrekening van ondernemingen (zie in dit verband het Verslag aan de Koning voorafgaand aan het koninklijk besluit van 12 september 1983, B.S. van 29 september 1983, blz. 11893 e.v.). De verwijzing naar het concept «KMO» wordt trouwens bevestigd in andere wetgevingen zoals de programma-wet van 10 februari 1998 over de promotie van de zelfstandige onderneming (zie hieromtrent artikel 2 van deze wet die evenwel, voor de behoeften van definitie van de KMO, andere criteria gebruikt dan deze weerhouden door deze wet voor wat het concept «kleine onderneming» betreft).

Wat het begrip «brutoloonmassa» betreft, het komt overeen met de personeelkosten ingeschreven op post 102 «personeelkosten» van de handelsbalans. Inderdaad, het verslag van de werkgroep voorgezeten door professor Paul De Grauwe heeft op een sectoriële basis de bestaande verbanden onderzocht tussen de brutoloonmassa en de winst na belastingen. Welnu, dergelijke gegevens komen voort uit de door de Balanscentrale verstrekte gegevens.

Dientengevolge drong, omwille van redenen van samenhang, het gebruik van de notie zoals bepaald in de handelsbalans zich op, en niet in verhouding tot het totaal aan de RSZ aangegeven brutoloon.

HOOFDSTUK 2

Het participatieplan

Artikel 3

Iedere werkgever kan onverminderd de bepalingen van het Wetboek van vennootschappen het initiatief nemen tot invoering van een participatieplan. De bepalingen

que consacrée par l'article 15 du Code des sociétés et qui, pour des raisons propres à la seule logique du Code des sociétés, est appelée à remplacer dorénavant le concept de « P.M.E. » maintes fois utilisé en droit comptable commun. En effet, contrairement à ce qu'affirme erronément le Conseil d'Etat, le droit comptable belge n'opère pas de distinction entre les catégories de petites et de moyennes entreprises, donc la distinction proposée par la quatrième directive 78/660/CE du 25 juillet 1978 (fondée sur l'article 54 § 3 g) du traité et concernant les comptes annuels de certaines formes de sociétés est laissée à l'appréciation des Etats membres. Lors de la transposition de cette directive en droit belge, le choix a été fait de ne pas distinguer les sociétés petites des sociétés moyennes en assujettissant ces deux nouvelles catégories d'entreprises à l'application des dispositions de droit commun relatives à l'établissement des comptes annuels des entreprises (voy. à cet égard le rapport au Roi précédant l'arrêté royal du 12 septembre 1983, *M.B.* du 29 septembre 1983, 11893 et seq.). Le recours au concept de « P.M.E. » est au demeurant consacré dans d'autres législations telles que la loi-programme du 10 février 1998 sur la promotion de l'entreprise indépendante (voy. à cet égard l'article 2 de cette loi qui, toutefois, utilise, pour les besoins de la définition de la P.M.E., d'autres critères que ceux retenus par la présente loi quant au concept de «petite entreprise»).

Quant à la notion de « masse salariale brute totale », elle correspond aux frais de personnel repris à la rubrique 102 « frais de personnel » du bilan social. En effet, le rapport du groupe de travail présidé par le professeur Paul De Grauwe a analysé sur une base sectorielle les rapports existant entre l'évolution de la masse salariale brute et le bénéfice après impôt. Or, de telles données résultent des données fournies par la Centrale des bilans.

Par voie de conséquence le recours à la notion telle que définie dans le bilan social, et non par rapport au total des salaires bruts déclarés à l'ONSS, s'imposait pour des raisons de cohérence.

CHAPITRE 2

Du plan de participation

Article 3

Sans préjudice des dispositions du Code des sociétés, chaque employeur peut prendre l'initiative d'instaurer un plan de participation. Les dispositions du projet

gen van dit wetsontwerp worden niet geregeld door artikel 609 van het Wetboek van vennootschappen (artikel 52*septies* van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen. Deze bepaling impliceert dat de werkgever daadwerkelijk het initiatief neemt tot opstelling van een ontwerp van participatieplan. Bijgevolg situeert dit initiatief zich duidelijk buiten het traditionele kader van de sociale onderhandelingen op bedrijfs- of sectorieel niveau. Artikel 609 van het Wetboek van vennootschappen (artikel 52*septies* van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen) vormt dus een andere, verschillende maar niet tegengestelde, participatieformule.

Deze wet doet nochtans geen afbreuk aan de toepassing van artikel 52*septies* van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (Artikel 609, Venn. W.). Dit artikel verschaft de mogelijkheid tot uitgifte van aandelen uitsluitend voorbestemd voor personeelsleden, waarbij een uitgifteprijs van ten minste 80% wordt bepaald van de prijs die door het verslag van de raad van bestuur en door het verslag van de commissaris, bedrijfsrevisor of externe accountant wordt gerechtvaardigd. Vermits de werknemer, in het kader van de toepassing van artikel 52*septies* van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (Artikel 609, Wetboek van vennootschappen), met eigen gelden aandelen koopt, ontstaat de facto een verhoogd risico doordat de aandelen gedurende vijf jaar worden geblokkeerd. In casu investeert de werknemer met eigen fondsen in het risicodragend kapitaal van de onderneming. In geval van een dalende koers van het onderliggende aandeel zal de werknemer de investering met eigen gelden op een analoge wijze zien verminderen.

De voorliggende wettekst daarentegen huldigt een ander vertrekpunt. Door de gratis toekenning van de aandelen, investeert de werknemer niet zijn eigen gelden in het risicodragend kapitaal van de onderneming, en worden zijn eigen fondsen zelfs bij een dalende koers van het onderliggende aandeel volledig gevrijwaard. Aangezien de wet waarborgen omvat om het eigenlijke loon van de werknemer te vrijwaren, dient bijgevolg geen toekenningbeperking naar analogie van artikel 52*septies* van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (artikel 609 van het Wetboek van vennootschappen), en in voorkomend geval de Monory-bis wetgeving, te worden uitgewerkt.

In concreto is deze wet met de toepassing van artikel 52*septies* te cumuleren. Tijdens de duur van het participatieplan, ongeacht of dit plan een winst- dan wel een kapitaaldeelname omvat, verhindert niets de werkgever tot een kapitaalverhoging in de zin van artikel 52*septies* van de gecoördineerde wetten op de handels-

ne sont pas régies par l'article 609 du Code des sociétés (article 52*septies* des lois coordonnées sur les sociétés commerciales). Cette disposition implique que l'employeur prend effectivement l'initiative de rédiger un projet de plan de participation. Cette initiative s'inscrit nettement en dehors du cadre traditionnel des négociations sociales au niveau de l'entreprise et au niveau sectoriel. L'article 609 du Code des sociétés (articles 52*septies* des lois coordonnées sur les sociétés commerciales) constitue donc une autre formule, différente mais non contradictoire, de participation.

La présente loi ne porte toutefois pas préjudice à l'application de l'article 52*septies* des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (art. 609 du Code des sociétés). Cet article offre la possibilité d'émettre des actions destinées exclusivement aux membres du personnel, à un prix d'émission de 80% au moins du prix justifié par les rapports du conseil d'administration et celui du commissaire, du réviseur d'entreprises ou de l'expert comptable externe. Etant donné que, dans le cadre de l'application de l'article 52*septies* des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (art. 609 du Code des sociétés), le travailleur achète des actions avec ses fonds propres, le fait que les actions sont bloquées pendant cinq ans fait naître de facto un risque accru. En fait, le travailleur investit à l'aide de ses fonds propres dans le capital à risque de l'entreprise. Si le cours de l'action sous-jacente vient à diminuer, le travailleur verra diminuer de la même manière l'investissement réalisé avec ses fonds propres.

En revanche, le présent texte de loi se fonde sur une autre hypothèse. En raison de l'attribution gratuite des actions, le travailleur n'investit pas ses fonds propres dans le capital à risque de l'entreprise, ce qui lui permet de conserver l'intégralité de ses fonds propres même en cas de diminution du cours de l'action sous-jacente. Etant donné que la loi comporte des garanties visant à protéger la rémunération proprement dite du travailleur, aucune restriction ne doit donc être mise à l'attribution des actions par analogie à l'article 52*septies* des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (article 609 du Code des sociétés) et, le cas échéant, à la loi Monory-bis.

Concrètement, la présente loi peut être cumulée avec l'article 52*septies* des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (article 609 du Code des sociétés). Rien n'empêche l'employeur de procéder à une augmentation de capital au sens de l'article 52*septies* des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (article 609

vennootschappen (artikel 609 van het Wetboek van vennootschappen) over te gaan.

De zienswijze van de Raad van State op het vlak van de door het artikel 52septies van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (artikel 609 van het Wetboek van vennootschappen) gehuldigde beperking met betrekking tot de toekenning van een décote van 20% op de verantwoorde prijs van het onderliggende aandeel is contradictorisch met haar zoektocht naar bijkomende werknemerswaarborgen. De Raad van State volgen, impliceert immers dat de werknemer daadwerkelijk met eigen gelden in het risicodragend kapitaal dient te participeren, hetgeen indruist tegen de ratio legis van deze wet.

Het voorstel van de Raad van State dat de betrokken onderneming in de loop van de laatste drie boekjaren ten minste twee dividenden moet hebben uitgekeerd, wordt ook niet bijgetreden. De koppeling tussen de eigenlijke dividendpolitiek van de onderneming in het verleden en de introductie van een financieel participatieschema voor de toekomst is immers tegenstrijdig. De beslissing tot dividenduitkering kan immers door zeer verschillende bedrijfsoverwegingen worden ingegeven. Onder welbepaalde omstandigheden zal de niet-uitkering van dividenden zelfs als een versteviging van de ondernemingsstructuur worden gekwalificeerd (vb. door toename van het eigen vermogen, ...).

Dit initiatief – en in een ruimere context de financiële participatie – dat een vennootschapsrechtelijke origine heeft, veronderstelt de strikte naleving van het Wetboek van vennootschappen en in voorkomend geval het desbetreffende uitvoeringsbesluit (onder voorbehoud van de uitdrukkelijke afwijkingen voorzien in het wetsontwerp).

De Raad van State betwijfelt in dit opzicht dat bij gebrek aan unanimiteit, een buitengewone algemene vergadering de aandeelhouders zou kunnen beroven van een deel van wat hen toekomt ten voordele van derden.

De regering is echter van mening dat die opmerking fout is in het licht van de doctrinale evolutie die op dit gebied vastgesteld wordt sedert meer dan een eeuw. Inderdaad, zoals CH. Resteau benadrukt (« *Traité des sociétés anonymes* », Deel II Uitg. Swinnen, Brussel, 1982, blz. 535), de regel bevestigd door de duidelijke meerderheid komt er op neer dat het de algemene vergadering is, beraadslagend overeenkomstig artikel 70 van de gecoördineerde wetten (artikelen 531 en 558 van het Wetboek van vennootschappen), die aan de statuten alle wijzigingen kan aanbrengen die ze nodig acht, voor zover de vennootschapsovereenkomst het niet verbiedt, onder twee voorwaarden :

du Code des Sociétés) pendant la durée du plan de participation (peu importe si le plan comporte une participation aux bénéfices ou au capital).

Le point de vue du Conseil d'Etat portant sur la limitation prévue par l'article 52septies des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (article 609 du Code des Sociétés) quant à l'octroi d'une décote à concurrence de 20% du prix dûment justifié de l'action sous-jacente est contradictoire par rapport à ses observations en matière d'octroi de garanties supplémentaires pour les travailleurs. Suivre le Conseil d'Etat signifie en effet que le travailleur doit effectivement participer avec ses fonds propres au capital à risque, ce qui est contraire à la ratio legis de la présente loi.

Quant à la proposition du Conseil d'Etat d'imposer à l'entreprise concernée d'avoir procédé à deux distributions de dividendes au moins au cours des trois derniers exercices comptables, elle n'est pas non plus suivie. Associer la politique adoptée antérieurement par l'entreprise en matière de dividendes à l'introduction d'un plan de participation pour l'avenir est en effet antinomique. Des considérations économiques très différentes peuvent en effet conduire à la décision de distribuer des dividendes. La non-distribution de dividendes peut, dans des circonstances bien précises, être considérée comme une consolidation des structures de l'entreprise (par ex. par l'augmentation des fonds propres, ...).

Cette initiative et dans un contexte plus large, la participation financière – qui trouve son origine dans le droit des sociétés suppose le strict respect du Code des sociétés et, le cas échéant, de son arrêté d'exécution (sous réserve des dérogations expresses prévues par la loi en projet).

A cet égard, le Conseil d'Etat doute qu'en l'absence d'unanimité, une assemblée générale extraordinaire puisse priver les actionnaires d'une partie de ce qui leur appartient au profit de tiers.

Le gouvernement est toutefois d'avis que cette remarque est erronée au regard de l'évolution doctrinale constatée depuis plus d'un siècle en la matière. En effet, comme le souligne Ch. Resteau (« *Traité des sociétés anonymes* », T II, éd. Swinnen, Bruxelles, 1982, p. 535), la règle consacrée par la doctrine largement majoritaire revient à souligner que c'est l'assemblée générale, délibérant conformément à l'article 70 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (articles 531 et 558 du Code des sociétés), qui peut apporter aux statuts, et pour autant que le pacte social ne l'interdise pas, toutes modifications qu'elle juge nécessaires, sous deux conditions :

1° dat ze niet voor gevolg hebben het essentieel oogmerk van de vennootschap te wijzigen ;

2° dat ze geen aanslag plegen op verworven rechten.

Wat het essentieel oogmerk betreft, als de wijziging van de verdeelsleutel der winst historisch gezien beschouwd kon worden als een verandering met gevolgen voor het essentieel oogmerk, blijkt duidelijk uit de recente evolutie van het vennootschapsrecht dat deze notie van essentieel oogmerk binnen naamloze vennootschappen geleidelijk aan betekenis inboette, ten voordele van de essentieel oogmerk bij meerderheid (zie hierover, T. Tilquin en V. Simonart, « *Traité des Sociétés* », Deel I, Kluwer Juridische uitgaven België, Diegem, 1996, Blz. 773 e.v. ; Ch. Resteau, *op.cit.*, blz. 541, nr. 1332bis).

De toekenning van een deel van de winst aan de werknemers is dus, naar de mening van de regering, geen grondige wijziging van de vennootschapsovereenkomst. Dergelijke beslissing vermindert alleen het deel van de winst dat aan de aandeelhouder zou kunnen toegekend worden. Ze zal de vennoten daarenboven gelijkmatig treffen en zal het sociaal belang dienen door de werking van de onderneming te verbeteren, wat ook iedereen ten goede zal komen. In die omstandigheden is geen eenparigheid van stemmen vereist.

Voor wat de tweede voorwaarde betreft, het verbod om de verworven rechten te schenden moet gezien worden als zijnde het verbod om rechten te schenden die aan de aandeelhouders of aan groepen van aandeelhouders toegekend zijn en die niet aan alle vennoten toegekend zijn (Resteau, *op.cit.*, blz. 552).

Het recht op winst is een afgeleid recht uit het vennootschapsrecht. Het is maar na de goedkeuring van de jaarrekening, de vaststelling van het bedrag der winst en de bepaling van het bedrag van het dividend door de algemene vergadering van de aandeelhouders dat het « sociaal recht » een recht op schuldvordering wordt, een recht dat de aandeelhouder toekomt (zie ook Resteau, *op.cit.*, blz. 555, nr. 1339 ; J. t Kint, opmerkingen in Hand. Rechtbank Br. 7 november 1957, *Revue pratique des sociétés civiles et commerciales*, 1959, nr. 4834, blz. 190 tot 197).

Hierover benadrukt men dat de Heren Van Ommeslaghe et Dieux in hun onderzoek van de jurisprudentie betreffende de handelsvennootschappen (Examen de jurisprudence 1979 à 1990. Les sociétés commerciales, *R.C.J.B.* – 4^e trim., 1993, p.673) onthuld hebben dat het recht op een dividend een sociaal recht is en dat in dat opzicht de vennoten er in principe de

1° qu'elles n'aient pas pour conséquence de changer l'objet essentiel de la société ;

2° qu'elles ne portent pas atteinte à des droits acquis.

En ce qui concerne l'objet essentiel, si la modification du mode de répartition des bénéfices a pu historiquement être considérée comme une modification portant sur un élément essentiel, il apparaît clairement de l'évolution récente du droit des sociétés que cette notion d'éléments essentiels dans les sociétés anonymes s'est trouvée progressivement vidée de son contenu, à la faveur de modifier les éléments essentiels à la majorité (en ce sens, T. Tilquin et V. Simonart, « *Traité des Sociétés* », Tome I, Kluwer Editions juridiques Belgique, Diegem, 1996, pp. 773 et suiv. et spécialement les n° 1045 et suiv. ; Ch. Resteau, *op.cit.*, p.541, n°1332bis).

L'octroi d'une partie des bénéfices aux travailleurs n'est donc pas, de l'avis du Gouvernement, une modification essentielle du pacte social. Une telle décision ne fait que diminuer la part des bénéfices susceptible d'être attribuée à l'actionnaire, de plus elle affectera les associés de manière égale et servira l'intérêt social en améliorant le fonctionnement de l'entreprise, ce qui profitera également à chacun. Dans ces conditions, l'unanimité n'est pas requise.

En ce qui concerne la seconde condition, l'interdiction de porter atteinte aux droits acquis doit s'entendre comme étant l'interdiction de porter atteinte à des droits qui sont accordés à des actionnaires ou des groupes d'actionnaires et qui ne sont point reconnus à tous les associés (Resteau, *op.cit.*, p. 552).

Le droit aux bénéfices est un droit dérivant du contrat de société. Ce n'est qu'après l'approbation du bilan, la détermination du montant des bénéfices et la fixation du montant du dividende par l'assemblée générale des actionnaires que ce « droit social » devient un droit de créance, un droit acquis à l'actionnaire (voy. également Resteau, *op.cit.*, p. 555, n° 1339 ; J. t Kint, observations sous Trib. Com. Bxl, 7 novembre 1957, *Revue pratique des sociétés civiles et commerciales*, 1959, n° 4834, pp. 190 à 197).

On soulignera à cet égard que MM Van Ommeslaghe et Dieux ont relevé, dans leur examen de jurisprudence concernant les sociétés commerciales (Examen de jurisprudence 1979 à 1990. Les sociétés commerciales, *R.C.J.B.* – 4^e trim., 1993, p.673) que le droit au dividende est un droit social et qu'à ce titre, les actionnaires en sont en principe titulaires, dans les conditions détermi-

eigenaar van zijn, in de voorwaarden die in de statuten bepaald zijn. Het valt de auteurs ook nog op « *qu'il appartient à l'assemblée générale, en respectant les statuts, de se prononcer sur les limitations apportées à ce droit, dès lors qu'il n'est pas transformé en droit de créance au profit des actionnaires individuellement. De même que l'assemblée pourrait décider de ne pas distribuer de dividende où d'affecter telle partie du bénéfice à telle ou telle fin, (...) elle a le pouvoir de décider une incorporation de réserves au capital avec l'attribution des actions de bonus représentatives de cette incorporation aux membres du personnel plutôt qu'aux actionnaires* ».

In het arrest van het Hof van Cassatie van 12 mei 1989 (*R.C.J.B.*, 3^e trim., 1992, blz. 313 e.v.), verduidelijken de Heren J. Kirkpatrick en D. Garabedian dat :

« *les actionnaires puisent dans le contrat de société une vocation aux bénéfices sociaux. Eventuel à l'origine, ce droit se mue en une créance certaine et liquide si l'assemblée générale constate l'existence de bénéfices et décide de distribuer tout ou partie de ceux-ci à titre de dividendes. Les deux conditions de la mise en œuvre du droit éventuel sont alors réunies. (...) De même, elle (la décision d'approbation du bilan) peut conférer à un tiers un droit définitif à la part du bénéfice ou du chiffre d'affaires que la société s'est conventionnellement engagée à verser à ce tiers (...).* »

In de besluiten verklaren de auteurs nog dat :

« *L'approbation des comptes annuels d'un exercice social par l'assemblée générale a en principe un caractère définitif. Dans la mesure où cette décision a conféré des droits acquis (tel le droit au dividende décrété), ce caractère définitif résulte du droit commun des obligations ;(...)* »

Tenslotte zou het nuttig zijn, om de volledig juridische zekerheid te verzekeren bij het lanceren van het participatieplan, dat een buitengewone algemene vergadering, besluitend volgens de bepalingen van artikel 535 van het Wetboek van vennootschappen (artikel 70bis van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen), een statutaire bepaling zou invoeren met betrekking tot de toekenning, gedurende gans de duur van het participatieplan, van een deel van de winst aan de werknemers. Dit zou toelaten de verplichting van een jaarlijkse bevestiging door de algemene vergadering te vermijden.

De toevoeging van zo een statutaire bepaling kan evenwel enkel slaan op het principe van toekenning van een deel van de winsten aan de werknemers. Conform artikel 595 van het Wetboek van Vennootschappen (ar-

nées par les statuts. Il apparaît encore aux auteurs « *qu'il appartient à l'assemblée générale, en respectant les statuts, de se prononcer sur les limitations apportées à ce droit, dès lors qu'il n'est pas transformé en droit de créance au profit des actionnaires individuellement. De même que l'assemblée pourrait décider de ne pas distribuer de dividende où d'affecter telle partie du bénéfice à telle ou telle fin, (...) elle a le pouvoir de décider une incorporation de réserves au capital avec l'attribution des actions de bonus représentatives de cette incorporation aux membres du personnel plutôt qu'aux actionnaires* ».

Sous l'arrêt de la Cour de cassation du 12 mai 1989 (*R.C.J.B.*, 3^{ème} trim., 1992, p. 313 et suiv.), MM. J. Kirkpatrick et D. Garabedian précisent que :

« *les actionnaires puisent dans le contrat de société une vocation aux bénéfices sociaux. Eventuel à l'origine, ce droit se mue en une créance certaine et liquide si l'assemblée générale constate l'existence de bénéfices et décide de distribuer tout ou partie de ceux-ci à titre de dividendes. Les deux conditions de la mise en œuvre du droit éventuel sont alors réunies. (...) De même, elle (la décision d'approbation du bilan) peut conférer à un tiers un droit définitif à la part du bénéfice ou du chiffre d'affaires que la société s'est conventionnellement engagée à verser à ce tiers (...).* »

Dans les conclusions, les auteurs soulignent encore que :

« *L'approbation des comptes annuels d'un exercice social par l'assemblée générale a en principe un caractère définitif. Dans la mesure où cette décision a conféré des droits acquis (tel le droit au dividende décrété), ce caractère définitif résulte du droit commun des obligations ;(...)* »

En conclusion, il serait utile pour asseoir toute la sécurité juridique qu'il convient d'assurer lors du lancement du plan de participation, qu'une assemblée générale extraordinaire, statuant conformément aux dispositions de l'article 535 du Code des sociétés (article 70bis des lois coordonnées), introduise, lors de la mise sur pied d'un tel plan, une disposition statutaire relative à l'octroi, pendant toute la durée du plan de participation, d'une partie des bénéfices aux travailleurs. Ceci permettra d'éviter l'obligation d'une confirmation annuelle par l'assemblée générale.

Toutefois l'introduction d'une telle disposition statutaire ne peut porter que sur le principe de l'octroi d'une partie des bénéfices aux travailleurs. En effet, conformément à l'article 595 du Code des sociétés (article 34bis, § 3,

tikel 34*bis*, § 3, lid 1 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen) mogen de statuten het recht van voorrang niet opheffen noch begrenzen.

Als een vennootschap wenst over te gaan tot een kapitaalsverhoging met het oog op de uitgifte van nieuwe aandelen ten voordele van personeelsleden, moeten de artikelen van het Wetboek van Vennootschappen met betrekking tot de afwijkingen op het recht van voorrang gerespecteerd worden.

Voor wat de naamloze vennootschappen betreft, zouden de bepalingen van het vennootschappenrecht betreffende het toegestaan kapitaal nuttig kunnen zijn bij het invoeren van het participatieplan. De artikelen 581 en 604 tot 607 van het Wetboek van vennootschappen (artikel 33*bis* van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen) laten de raad van bestuur in sommige gevallen toe het kapitaal te verhogen zonder een beroep te doen op de algemene vergadering.

Inderdaad, in het kader van het participatieplan zou het aanwenden van deze techniek de uitgifte van nieuwe aandelen bestemd voor de arbeiders veel vergemakkelijken.

In zijn advies preciseert de Raad van State dat, om de juridische veiligheid te verzekeren, het zou passen in het Wetboek van vennootschappen een nieuwe bepaling in te voegen die de kapitaalverhoging zou regelen door opname van winst met het oog op de uitgifte van nieuwe aandelen toegekend aan de werknemers die door de onderneming tewerkgesteld worden (en eventueel door verbonden vennootschappen).

Het lijkt de regering echter dat, in de huidige stand van zaken, niets een dergelijke kapitaalverhoging verhindert, buiten het recht van voorrang (opgeheven conform de procedure voorzien in de artikelen 596 en 598 van het Wetboek van Vennootschappen (artikel 34*bis* van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen)) als de beslissing uitgaat van de algemene vergadering (cfr. supra).

Als ze beslist werd door de raad van bestuur in het kader van het toegestane kapitaal, lijkt een wettelijke wijziging ook niet noodzakelijk.

Inderdaad, krachtens artikelen 603, 605 en 606 van het Wetboek van vennootschappen (artikel 33*bis* van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen) ;

– kunnen de statuten aan de raad van bestuur de bevoegdheid toekennen om het geplaatst kapitaal in één of meer malen tot een bepaald bedrag te verhogen, dat,

alinéa 1 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales), les statuts ne peuvent ni supprimer ni limiter le droit de préférence.

Lorsqu'une société souhaite procéder à une augmentation de capital en vue de l'émission de nouvelles actions en faveur des membres du personnel, les articles du Code des sociétés relatifs aux dérogations au droit de préférence doivent être respectés.

En ce qui concerne les sociétés anonymes, les dispositions du droit des sociétés concernant le capital autorisé pourraient s'avérer utiles dans la mise en œuvre du plan de participation. Les articles 581 et 604 à 607 du Code des sociétés (article 33*bis* des lois coordonnées sur les sociétés commerciales) permettent à certaines conditions, au conseil d'administration d'augmenter le capital, sans recourir à l'assemblée générale.

En effet, dans le cadre du plan de participation, le recours à cette technique faciliterait grandement l'émission de nouvelles actions destinées aux travailleurs.

Dans son avis, le Conseil d'Etat précise que, pour assurer la sécurité juridique, il conviendrait d'introduire dans le Code des sociétés une disposition nouvelle organisant l'augmentation de capital par incorporation de bénéfices en vue de l'émission d'actions nouvelles attribuées aux travailleurs occupés par la société (et éventuellement par des sociétés liées).

Il apparaît toutefois au gouvernement que, en l'état actuel du droit des sociétés, rien ne s'oppose à une telle augmentation de capital, hors le droit de préférence (supprimé conformément à la procédure prévue aux articles 596 et 598 du Code des sociétés (article 34*bis* des lois coordonnées sur les sociétés commerciales)), lorsqu'elle est décidée par l'assemblée générale (cfr. supra).

Si celle-ci est décidée par le conseil d'administration dans le cadre du capital autorisé, une modification légale ne semble pas devoir s'avérer nécessaire afin de pouvoir procéder à des opérations de ce type.

En effet, aux termes des articles 603, 605 et 606 du Code des sociétés (article 33*bis* des lois coordonnées sur les sociétés commerciales) ;

– les statuts peuvent autoriser le conseil d'administration à augmenter en une ou plusieurs fois le capital social souscrit à concurrence d'un montant déterminé

voor de vennootschappen die een publiek beroep doen op het spaarwezen of hebben gedaan, niet hoger mag zijn dan het bedrag van dat maatschappelijk kapitaal (artikel 603 van het Wetboek van vennootschappen).

– Tenzij zij daarin uitdrukkelijk voorziet, kan deze bevoegdheid niet gebruikt worden voor :

1° de kapitaalverhogingen (...) waarbij het voorkeurrecht van de aandeelhouders is beperkt of uitgesloten ;

2° de kapitaalverhogingen (...) waarbij het voorkeurrecht van de aandeelhouders is beperkt of uitgesloten ten gunste van één of meer bepaalde personen, andere dan personeelsleden van de vennootschap of van haar dochtervennootschappen ;

3° de kapitaalverhogingen die gebeuren door opname van de reserves (artikel 605 van het Wetboek van vennootschappen).

– Die bevoegdheid mag nooit gebruikt worden voor :

1° kapitaalverhogingen die voornamelijk tot stand worden gebracht door een inbreng in natura uitsluitend voorbehouden aan een aandeelhouder van de vennootschap die effecten van deze vennootschap in zijn bezit houdt waaraan meer dan 10 % van de stemrechten verbonden zijn (...);

2° de uitgifte van aandelen zonder vermelding van nominale waarde beneden de fractiewaarde van de oude aandelen van dezelfde soort ;

3° de uitgifte van inschrijvingsrechten die in hoofdzaak bestemd is voor één of meer bepaalde personen, andere dan de leden van het personeel van de vennootschap of van één of meer van haar dochtervennootschappen (artikel 606 van het Wetboek van vennootschappen).

Het lijkt dan ook dat deze bepalingen niet beletten, voor zover de toelating er uitdrukkelijk in voorziet en voor zover de aldus uitgegeven nieuwe aandelen een deel van het kapitaal vertegenwoordigen dat gelijk is aan dat van de reeds bestaande aandelen van dezelfde categorie, dat de algemene vergadering de raad van bestuur zou kunnen toelaten, in één of meer malen het kapitaal te verhogen door opname van winst met het oog op de uitgifte van nieuwe aandelen toegekend aan de werknemers.

In het kader van het wetsontwerp dat gevolg geeft aan de werken inzake de principes van « corporate governance » en tot wijziging van voornamelijk het Wetboek van vennootschappen, zou kunnen voorzien worden om in het Wetboek van vennootschappen een nieuwe bepaling in te lassen die uitdrukkelijk de kapitaalverhoging organiseert door opname van winst met het

qui, pour les sociétés faisant ou ayant fait appel public à l'épargne, ne peut être supérieur au montant du dit capital social (article 603 du Code des sociétés).

– Sauf si elle les prévoit expressément, cette autorisation ne peut être utilisée pour :

1° les augmentations de capital (...) à l'occasion desquelles le droit de préférence des actionnaires est limité ou supprimé ;

2° les augmentations de capital (...) à l'occasion desquelles le droit de préférence des actionnaires est limité ou supprimé en faveur d'une ou plusieurs personnes déterminées, autres que les membres du personnel de la société ou de ses filiales ;

3° les augmentations de capital effectuées par incorporation de réserves (article 605 du Code des sociétés).

– Cette autorisation ne peut jamais être utilisée pour :

1° les augmentations de capital à réaliser principalement par des apports en nature réservés exclusivement à un actionnaire de la société détenant des titres de cette société auxquels sont attachés plus de 10 % des droits de vote (...);

2° l'émission d'action sans valeur nominale en dessous du pair comptable des actions anciennes de la même catégorie ;

3° l'émission de droits de souscription réservés à titre principal à une ou plusieurs personnes déterminées autres que les membres du personnel de la société ou d'une ou plusieurs de ses filiales (article 606 du Code des sociétés).

Il apparaît dès lors que ces dispositions n'empêchent pas, pour autant que l'autorisation le précise expressément et pour autant que les nouvelles actions ainsi émises représentent une quote-part du capital identique à celle des actions de même catégorie déjà existantes, l'assemblée générale d'autoriser le conseil d'administration à augmenter, en une ou plusieurs fois, le capital par incorporation de bénéfices en vue de l'émission d'actions nouvelles attribuées aux travailleurs.

Toutefois, dans le cadre du projet de loi donnant suite aux travaux sur les principes de « corporate governance » et modifiant à titre principal le Code des sociétés, il pourrait être envisagé d'introduire dans le Code des sociétés une nouvelle disposition organisant explicitement l'augmentation de capital par incorporation de bénéfices en vue de l'émission d'actions nouvel-

oog op de uitgifte van nieuwe aandelen toegekend aan de werknemers. Op dezelfde wijze zou een afwijking op artikel 595 van het Wetboek van Vennootschappen (34 bis, § 3, lid 1 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen) kunnen worden ingelast om statutaire bepalingen toe te laten die in het voordeel van personeelsleden voorzien in een afwijking op het recht van voorrang van de aandeelhouders.

Het invoeren van het participatieplan gebeurt via een collectieve arbeidsovereenkomst, waarbij uitdrukkelijk verwezen wordt naar de toepassing van de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités. Paritaire overeenkomsten – die het karakter van een collectieve arbeidsovereenkomst niet hebben – vallen bijgevolg buiten het toepassingsveld van deze wetgeving. In voorkomend geval bezitten dergelijke overeenkomsten een louter gemeenrechtelijk statuut.

Het specifieke karakter van deze collectieve arbeidsovereenkomst impliceert dat uitsluitend de bij dit wetsontwerp voorgeschreven voorwaarden en modaliteiten betreffende het participatieplan in deze overeenkomst kunnen worden opgenomen. Deze voorwaarde verklaart ook waarom het sluiten van deze specifieke collectieve arbeidsovereenkomst buiten de traditionele loononderhandelingen op bedrijfsvlak worden gesitueerd. De in deze specifieke collectieve arbeidsovereenkomst op te nemen voorwaarden en modaliteiten worden in artikel 9 van dit wetsontwerp omschreven.

Ondernemingen zonder vakbondsafvaardiging – waarvoor het sluiten van een collectieve arbeidsovereenkomst normalerwijze wordt verhinderd (behoudens indien de werkgever opteert voor de rechtstreekse tussenkomst van een externe vakbondssecretaris) – bezitten toch de mogelijkheid tot introductie van een participatieplan. Ter invoering van een participatieplan dient evenwel een bijzondere procedure – zoals nader in artikel 4 van dit wetsontwerp omschreven – te worden nageleefd. De in artikel 4 van dit wetsontwerp uitgewerkte procedure is vergelijkbaar met de procedure tot opstelling en wijziging van het arbeidsreglement – wanneer geen ondernemingsraad bestaat – zoals omschreven in artikel 12 van de wet van 8 april 1965 tot instelling van de arbeidsreglementen (*Belgisch Staatsblad*, 5 mei 1965).

De invoering van een participatieplan gebeurt hetzij via het sluiten van een collectieve arbeidsovereenkomst, hetzij via een bijzondere procedure (bij voorbeeld bij ontstentenis van vakbondsafvaardiging in de onderneming). Dergelijke methodiek impliceert dat de invoering van een participatieplan deels wordt geschraagd door bepaalde aspecten van een werkelijke structurele parti-

les attribuées aux travailleurs. De la même façon, une dérogation pourrait être introduite à l'article 595 du Code des sociétés (34 bis, § 3, alinéa 1 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales) afin d'autoriser les clauses statutaires dérogeant, en faveur des membres du personnel, au droit de préférence des actionnaires.

L'instauration d'un plan de participation fait l'objet d'une convention collective de travail faisant expressément référence à l'application de la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires. Les conventions paritaires - dépourvues du caractère d'une convention collective de travail - échappent par conséquent au champ d'application de cette législation. Le cas échéant, ces conventions possèdent un simple statut de droit commun.

Le caractère spécifique de cette convention collective de travail implique que seules les conditions et modalités prescrites par le projet de loi et afférentes au plan de participation peuvent être reprises dans cette convention. Cette condition explique également la raison pour laquelle la conclusion de cette convention collective de travail spécifique s'inscrit en dehors des négociations salariales traditionnelles au niveau de la branche d'activité. Les conditions et modalités qui doivent être reprises dans cette convention collective de travail spécifique sont définies à l'article 9 du projet de loi.

Les entreprises n'ayant pas de délégation syndicale - empêchées ainsi normalement de conclure une convention collective de travail (sauf si l'employeur opte pour une intervention directe d'un secrétaire syndical externe) - ont néanmoins la possibilité d'instaurer un plan de participation. Cependant, l'instauration d'un plan de participation implique le respect d'une procédure spéciale (comme précisé à l'article 4 du projet de loi). La procédure développée à l'article 4 du projet de loi est comparable à celle appliquée à la rédaction et à la modification du règlement du travail - en cas d'absence de conseil d'entreprise - telle que définie à l'article 12 de la loi du 8 avril 1965 instituant les règlements du travail (*Moniteur belge* du 5 mai 1965).

L'instauration d'un plan de participation fait l'objet soit d'une convention collective de travail soit d'une procédure spéciale (par exemple en l'absence de délégation syndicale dans l'entreprise). Pareille méthode implique que la mise en œuvre d'un plan de participation s'appuie partiellement sur certains aspects d'une réelle participation structurelle, sur une véritable intervention de

cipatie, door daadwerkelijke tussenkomst van hetzij de vakbondsafvaardiging ter sluiting van een collectieve arbeidsovereenkomst, hetzij raadpleging van de betrokken werknemers via een specifieke toetredingsprocedure. De inhoud van het – op initiatief van de werkgever - uitgewerkte participatieplan dat vervolgens aan de vakbondsafvaardiging en mutatis mutandis aan de representatieve werknemersorganisaties, of, in voorkomend geval, via de specifieke toetredingsprocedure – aan de betrokken werknemers wordt voorgelegd – heeft uitsluitend betrekking op de in dit wetsontwerp omschreven voorwaarden en modaliteiten. Deze voorwaarden en modaliteiten worden in artikel 9 van dit wetsontwerp nader toegelicht, en vormen de kernelementen van het participatieplan.

Ter bevordering van de praktische toepassing op bedrijfs- of groepsniveau zullen de overige niet bij het wetsontwerp voorgeschreven voorwaarden en modaliteiten op initiatief van de werkgever na advies van de ondernemingsraad, of bij ontstentenis van de ondernemingsraad, van het comité voor preventie en bescherming op het werk, en bij ontstentenis van het comité voor preventie en bescherming op het werk, van de vakbondsafvaardiging worden ingevoerd.

De zienswijze van de Raad van State aan de hand waarvan de niet bij wet voorgeschreven elementen eveneens op het ogenblik van de onderhandeling met het oog op het sluiten van de collectieve arbeidsovereenkomst of het neerleggen van een ontwerp van toetredingsakte dienen kenbaar te worden gemaakt, druist in tegen de praktische werking van het participatieplan. De niet bij wet voorgeschreven elementen van het participatieplan betreffen slechts componenten met een secundaire draagwijdte (vb. termijnen, te contacteren diensten van de werkgever, ...). Naar analogie van de rechtspraak van het Hof van Cassatie betreffende het eenzijdig wijzigingsrecht van de werkgever ten aanzien van de bijkomende arbeidsomstandigheden (Cass., 20 december 1993, *J.T.T.*, n° 600, p. 443), oefenen dergelijke elementen – en dat in tegenstelling tot de zienswijze van de Raad – geen essentiële invloed uit op de kernbestanddelen van het participatieplan. Deze kernbestanddelen werden door de wet immers voorgeschreven, en dienen verplichtend in de specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of de toetredingsakte te worden opgenomen.

Twee bijkomende argumenten ondersteunen deze visie:

- wanneer dergelijke elementen vóór het sluiten van de collectieve arbeidsovereenkomst en/of de neerlegging van een ontwerp van toetredingsakte zouden dienen te worden neergelegd, zou dit de facto impliceren

la délégalion syndicale en vue de la conclusion d'une convention collective de travail ou sur une consultation des travailleurs concernés par le biais d'une procédure d'adhésion spéciale. Le contenu du plan de participation (mis au point à l'initiative de l'employeur), qui est ensuite soumis à la délégalion syndicale et mutatis mutandis aux organisations syndicales représentatives ou, le cas échéant, par le biais de la procédure d'adhésion spéciale, aux travailleurs concernés, porte exclusivement sur les conditions et modalités prescrites par le projet de loi. Ces conditions et modalités sont explicitées à l'article 9 du projet de loi et constituent les éléments essentiels du plan de participation.

Afin de promouvoir l'application pratique au niveau de l'entreprise ou du groupe, les autres conditions et modalités non prescrites par le projet de loi seront instaurées à l'initiative de l'employeur après avis du conseil d'entreprise, ou, en l'absence de conseil d'entreprise, du comité de prévention et de protection au travail ou, en l'absence de comité de prévention et de protection au travail, de la délégalion syndicale.

Le point de vue du Conseil d'Etat selon lequel les éléments non prescrits par la loi doivent également être communiqués au moment de la négociation en vue de la conclusion d'une convention collective de travail ou du dépôt d'un projet d'acte d'adhésion, est contraire au fonctionnement pratique du plan de participation. Les éléments du plan de participation non prescrits par la loi ne concernent que des composantes ayant une portée secondaire (par ex. les délais, les services à contacter chez l'employeur, ...). Par analogie avec la jurisprudence de la Cour de cassation en ce qui concerne le droit de l'employeur de modifier unilatéralement les conditions de travail (Cass. 20 décembre 1993, *J.T.T.* n° 600, p. 443), ces éléments n'ont pas d'impact essentiel sur les éléments-clés du plan de participation, et ce contrairement au point de vue du Conseil d'Etat. Ces éléments-clés sont en effet prescrits par la loi et doivent impérativement figurer dans les conventions collectives de travail spécifiques ou dans l'acte d'adhésion.

Deux arguments supplémentaires viennent étayer ce point de vue :

- si pareils éléments devaient être fixés avant la conclusion d'une convention collective de travail et/ou le dépôt d'un projet d'acte d'adhésion, cela impliquerait de facto que toute modification future de ces

dat elke toekomstige wijziging aan deze niet bij wet voorgeschreven 'bijkomstige' bestanddelen automatisch een nieuwe onderhandeling betreffende een collectieve arbeidsovereenkomst of het opstellen van een nieuwe toetredingsakte zouden veronderstellen. Aldus ontstaat een nieuwe kringredenering aan de hand waarvan de wijziging van deze niet bij wet voorgeschreven elementen automatisch tot een wijziging of potentiële wijziging van de achterliggende collectieve arbeidsovereenkomst of toetredingsakte aanleiding geeft. Deze stellingname strookt niet met de bedoeling van de regering;

– de *ratio legis* omvat duidelijk de mogelijkheid om de niet bij wet voorgeschreven, secundaire elementen – die het participatieplan omkaderen – gedurende de uitvoering van het participatieplan op een gemakkelijk aanpasbare wijze te kunnen bijsturen of te kunnen introduceren. Aansluitend verwijst de Raad van State nergens naar niet bij wet voorgeschreven bestanddelen, die een dermate fundamenteel karakter zouden hebben dat zou kunnen worden geargumenteed dat zij onafscheidelijk verbonden zijn met de bij wet voorgeschreven bestanddelen van het participatieplan.

Paragraaf 2 houdt in dat een dergelijke CAO kan afgesloten worden met één of meerdere vakbondsafvaardigingen, overeenkomstig artikel 5 van de wet van 5 december 1968 op de collectieve arbeidsovereenkomsten en op de paritaire commissies.

Bij het opmaken van de §§ 4 en 5 van artikel 3 werd rekening gehouden met de opmerkingen van de Raad van State.

Bij ontstentenis van vakbondsafvaardiging worden de werknemers rechtstreeks door middel van aanplakking op de hoogte gebracht. Deze laatste werkwijze zal – normalerwijze – altijd worden gebruikt wanneer in de desbetreffende onderneming geen vakbondsafvaardiging werd opgericht en mutatis mutandis van de specifieke toetredingsprocedure ter invoering van het participatieplan gebruik zal worden gemaakt. Niettemin is het niet uitgesloten dat dergelijke ondernemingen (zonder vakbondsafvaardiging) toch een ondernemingsraad of een comité voor preventie en bescherming bezitten. In deze veronderstelling dient het advies van het desbetreffende orgaan te worden ingewonnen, zelfs indien voor de introductie van het participatieplan van de specifieke toetredingsprocedure werd gebruik gemaakt.

Vanzelfsprekend kunnen de ingevolge de toepassing van dit wetsontwerp in het participatieplan vastgelegde en opgenomen voorwaarden en modaliteiten niet via de procedure voorzien bij artikel 3, § 5, eenzijdig door de werkgever, zelfs na advies van de bevoegde organen (ondernemingsraad, comité voor preventie en bescher-

éléments supplémentaires non prescrits par la loi suppose automatiquement une nouvelle négociation pour une convention collective de travail ou pour l'établissement d'un nouvel acte d'adhésion. Il s'ensuit ainsi un nouveau processus de raisonnement « en boucle » selon lequel la modification de ces éléments non prescrits par la loi entraîne automatiquement une modification ou une modification potentielle de la convention collective de travail ou de l'acte d'adhésion de base. Cette approche ne correspond pas à l'objectif du gouvernement ;

– la *ratio legis* comporte clairement la possibilité de corriger ou d'introduire, selon des modalités aisément adaptables, les éléments secondaires, non prescrits par la loi - qui encadrent le plan de participation - au cours de la mise en œuvre du plan de participation. En outre, le Conseil d'Etat ne renvoie aucunement à des éléments non prescrits par la loi et ayant un caractère à ce point fondamental qu'ils permettent d'arguer qu'ils sont indissociables des éléments du plan de participation prescrits par la loi .

Le § 2 implique qu'une telle CCT peut être conclue avec une ou plusieurs organisations syndicales, conformément à l'article 5 de la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et aux commissions paritaires.

La rédaction des §§ 4 et 5 de l'article 3 tient compte des remarques émises par le Conseil d'Etat.

En l'absence de délégation syndicale, les travailleurs sont informés directement par voie d'affichage. Cette dernière façon de procéder sera - normalement - appliquée dans tous les cas où l'entreprise concernée n'a pas de délégation syndicale et, mutatis mutandis, aura recours à la procédure d'adhésion spéciale en vue d'appliquer le plan de participation. Néanmoins, il n'est pas exclu que ces entreprises (sans délégation syndicale) aient un conseil d'entreprise ou un comité de prévention et de protection au travail. Dans cette hypothèse, l'avis de l'organe compétent doit être obtenu, même si on a recours à la procédure d'adhésion spéciale pour l'instauration du plan de participation.

Il va de soi que les conditions et modalités découlant de l'application du présent projet de loi, fixées et reprises dans le plan de participation, ne peuvent être modifiées unilatéralement par l'employeur par le biais de la procédure prévue à l'article 3, § 5, même après avis des organes compétents (conseil d'entreprise, comité de

ming), of van de vakbondsafvaardiging worden gewijzigd. In voorkomend geval dient hetzij een nieuwe of aanvullende collectieve arbeidsovereenkomst te worden gesloten, of een wijziging of aanvulling te worden doorgevoerd, mits naleving van de specifieke toetredingsprocedure zoals bepaald in dit wetsontwerp.

De vermelding in het wetsontwerp dat werknemers rechtstreeks op de hoogte dienen te worden gebracht via aanplakking impliceert dat de werkgever het initiatief tot deze rechtstreekse communicatie dient te treffen, zonder tussenkomst van derden (vb. ondernemingsraad, comité voor preventie en bescherming, vakbondsafvaardiging). In voorkomend geval gebeurt de aanplakking op een zichtbare en toegankelijke plaats in de onderneming, en dit minstens in al de betrokken exploitatiepunten.

Het participatieplan met de voorwaarden en modaliteiten bedoeld in artikel 9 van dit wetsontwerp en in voorkomend geval deze bedoeld in § 5 van artikel 3 van dit wetsontwerp wordt schriftelijk aan de werknemers kenbaar gemaakt.

Deze bepaling heeft tot gevolg dat in ondernemingen met een vakbondsafvaardiging, en waarbij de facto een specifieke collectieve arbeidsovereenkomst tot implementatie van het participatieplan dient te worden gesloten – eveneens tot een schriftelijke voorlichting van de betrokken werknemers dient overgegaan te worden.

Artikel 4

Het ontwerp van toetredingsacte – dat het eigenlijke ontwerp van het participatieplan omvat – wordt schriftelijk of via aanplakking, op eenzijdig initiatief van de werkgever, ter kennis gebracht van de betrokken werknemers zoals bepaald in artikel 2, 2°. De werkgever dient zich ervan te vergewissen dat deze laatsten daadwerkelijk van het initiatief kennis kunnen nemen. Deze kennisname wordt vermoed wanneer de aanplakking op een toegankelijke en zichtbare plaats binnen al de exploitatiepunten – waar de betrokken werknemers worden tewerkgesteld – gebeurt.

Binnen vijftien dagen te rekenen vanaf de dag van kennisgeving (bedoeld wordt kalenderdagen), houdt de werkgever een bijzonder register ter beschikking van de werknemers waarin zij hun opmerkingen kunnen optekenen. Bij ruime verspreiding van het aantal exploitatiepunten dient ook te worden toegelaten dat de betrokken werknemer via een schrijven of een vergelijkbaar com-

prévention et de protection) ou de la délégation syndicale. Le cas échéant, il faudra soit conclure une nouvelle convention collective de travail ou une convention complémentaire, soit apporter une modification ou un complément à la convention existante, moyennant le respect de la procédure d'adhésion spéciale, telle que définie dans le présent projet de loi.

Le fait de mentionner dans le projet de loi que les travailleurs doivent être informés directement par affichage implique que l'employeur doit prendre l'initiative de cette communication directe, sans intervention de tiers (par ex. conseil d'entreprise, comité de prévention et de protection, délégation syndicale). Le cas échéant, l'affichage se fait à un endroit visible et accessible de l'entreprise, et ce au moins dans tous les points d'exploitation concernés.

Le plan de participation reprenant les conditions et modalités visées à l'article 9 du projet de loi ainsi que, le cas échéant, celles visées au § 5 de l'article 3 du projet de loi est communiqué par écrit aux travailleurs.

Cette disposition implique qu'une information écrite des travailleurs concernés doit également avoir lieu dans les entreprises ayant une délégation syndicale, et où de facto une convention collective de travail spécifique doit être conclue pour mettre en œuvre le plan de participation. Ce devoir d'information se concrétise par écrit.

Article 4

Le projet d'acte d'adhésion, qui comprend le projet de plan de participation proprement dit, est porté à la connaissance des travailleurs concernés, tels que définis à l'article 2, 2°, à l'initiative unilatérale de l'employeur, par écrit ou par voie d'affichage. L'employeur doit s'assurer que ces derniers pourront effectivement prendre connaissance de cette initiative. La prise de connaissance est censée avoir lieu lorsque l'affichage se fait à un endroit visible et accessible dans tous les points d'exploitation (où sont occupés les travailleurs concernés).

L'employeur tient, pendant un délai de quinze jours (il s'agit de jours-calendrier) à compter de la communication, un registre spécial à la disposition des travailleurs dans lequel ils pourront consigner leurs observations. En cas de grande dispersion des points d'exploitation, on peut également admettre que le travailleur concerné demande, par lettre ou par tout autre moyen de commu-

municatiemiddel de werkgever verzoekt tot opname van de door de desbetreffende werknemer geformuleerde opmerking. In voorkomend geval ligt de bewijslast omtrent het tijdig indienen van de aldus geformuleerde opmerking bij de werknemer. Ter bepaling van het al dan niet tijdig karakter van de ingediende opmerking wordt uitsluitend rekening gehouden met het ogenblik van de werkelijke ontvangst door de werkgever. Laattijdig ingediende zendingen (via de gewone post of via een aangetekend schrijven) – zelfs met postdatum vóór het verstrijken van de vervalltermijn – worden in voorkomend geval niet in aanmerking genomen. Voor het bepalen van het tijdig karakter van de geformuleerde opmerking is getuigenbewijs toegelaten.

Bij het verstrijken van deze termijn, of met andere woorden, de vijftiende dag zendt de werkgever het register ter inzage aan de door de Koning aangewezen ambtenaar.

Bij het verstrijken van dezelfde termijn worden de aldus geformuleerde opmerkingen via aanplakking ter kennis van de betrokken werknemers gebracht.

De door de Koning aangewezen ambtenaar probeert de uiteenlopende standpunten te verzoenen. Indien hij daarin slaagt, treedt de toetredingsakte ten vroegste de achtste dag na die van de verzoening in werking. Het wetsontwerp bepaalt uitdrukkelijk «ten vroegste» vermits het participatieplan een andere, latere datum van inwerkingtreding kan bepalen. De door de Koning aangewezen ambtenaar zal er ook over waken dat de poging tot verzoening binnen een redelijke termijn – onder andere rekening houdend met de voorgestelde datum van inwerkingtreding van het participatieplan, het aantal betrokken ondernemingen en werknemers – plaatsvindt.

Als de verzoeningsopdracht mislukt, stuurt de door de Koning aangewezen ambtenaar onmiddellijk een afschrift van het proces-verbaal van niet-verzoening aan de voorzitter van het bevoegd paritair comité. Ter bepaling van het bevoegde paritaire comité wordt uitsluitend rekening gehouden met het bevoegdheidsressort van het paritair comité waartoe de werkgever – die het initiatief tot opstelling van de toetredingsakte, in dit geval het participatieplan omvattende – behoort.

Het proces-verbaal vermeldt noodzakelijkerwijze de door de werkgever aangevoerde motieven ter invoering van deze toetredingsakte enerzijds, en de opmerkingen van de werknemers zoals opgetekend in het bijzonder register anderzijds.

Tijdens een eerstvolgende vergadering doet het paritair comité een laatste verzoeningspoging. Indien het

nication comparable, à l'employeur de reprendre dans ce registre l'observation formulée par le travailleur en question. Le cas échéant, la charge de la preuve de l'introduction dans les délais de l'observation ainsi formulée incombe au travailleur. Seule la date de réception effective de l'observation par l'employeur sera prise en compte pour déterminer si celle-ci a été introduite dans les délais ou non. Un envoi tardif (par lettre ordinaire ou par lettre recommandée) - même portant une date postale antérieure à l'expiration du délai - ne sera pas, le cas échéant, pris en considération. La production de preuves est autorisée pour déterminer si l'observation formulée a été introduite dans les délais ou non.

A l'expiration de ce délai, ou, en d'autres termes, le quinzième jour, l'employeur transmet le registre pour information au fonctionnaire désigné par le Roi.

A l'expiration de ce même délai, les travailleurs concernés sont informés par voie d'affichage des observations ainsi formulées.

Le fonctionnaire désigné par le Roi tente de concilier les points de vue divergents. En cas d'accord, l'acte d'adhésion entre en vigueur au plus tôt le huitième jour suivant celui de la conciliation. Le projet de loi dispose expressément «au plus tôt», puisque le plan de participation peut fixer une autre date - ultérieure - d'entrée en vigueur. Le fonctionnaire désigné par le Roi veillera également à ce que la tentative de conciliation intervienne dans un délai raisonnable, tenant compte notamment de la date proposée pour l'entrée en vigueur du plan de participation, du nombre d'entreprises et de travailleurs concernés.

Si la tentative de conciliation échoue, le fonctionnaire désigné par le Roi envoie immédiatement une copie du procès-verbal de non-conciliation au président de la commission paritaire compétente. Seul le domaine d'activité de la commission paritaire auquel appartient l'employeur (qui a pris l'initiative d'établir l'acte d'adhésion, qui comprend le plan de participation le cas échéant) sera pris en considération pour la détermination de la commission paritaire compétente.

Le procès-verbal mentionne obligatoirement, d'une part, les motifs avancés par l'employeur en vue de l'instauration de cet acte d'adhésion et, d'autre part, les observations des travailleurs, telles qu'elles sont consignées dans le registre spécial.

La commission paritaire fait une ultime tentative de conciliation au cours de sa plus prochaine réunion. Si la

paritair comité daarin niet slaagt wordt het participatieplan niet ingevoerd. Met andere woorden de beslissing tot daadwerkelijke invoering van het participatieplan blijft tot de exclusieve bevoegdheid van de betrokken partijen behoren. In tegenstelling tot de opstellings- en /of wijzigingsprocedure van het arbeidsreglement bezit het bevoegde paritair comité ter zake geen eigenlijke beslissingsbevoegdheid.

Als voor een bedrijfstak geen paritair comité bestaat, maakt de door de Koning aangewezen ambtenaar de zaak aanhangig bij de Nationale Arbeidsraad. Deze wijst, met het oog op een verzoening, het paritair comité aan waaronder de ondernemingen met een soortgelijke activiteit ressorteren. In voorkomend geval wordt de hogerstaande procedure voor dit paritair comité herhaald.

Binnen acht dagen (bedoeld wordt kalenderdagen) brengt de secretaris van het desbetreffende paritair comité het resultaat van de verzoening ter kennis van de werkgever. In geval van niet-overeenstemming worden de werknemers door aanplakking of schriftelijk ingelicht volgens de procedure vermeld in artikel 4, § 1.

De toetredingsacte treedt ten vroegste de achtste dag na die van de verzoening in werking. Uiteraard voor zover een verzoening heeft plaatsgevonden. Vanzelfsprekend kan de toetredingsacte een latere datum van inwerkingtreding bepalen.

Wanneer geen enkele opmerking is meegedeeld, overeenkomstig de hogerstaande beginselen, treedt de toetredingsacte de vijftiende dag, na die van de kennisgeving, in werking behoudens andersluidende bepaling opgenomen in dezelfde acte.

Artikel 5

Alle werknemers, zoals gedefinieerd in artikel 2, 2°, en aangeworven door een in het participatieplan betrokken vennootschap of één van de tot de groep behorende vennootschappen die bij het participatieplan worden betrokken bezitten de mogelijkheid om aan het participatieplan deel te nemen. Deze mogelijkheid impliceert ook dat de werknemer steeds het recht heeft zijn toetreding of deelname te weigeren, behoudens wanneer het participatieplan overeenkomstig de toepassing van artikel 9, § 1, van dit wetsontwerp een andersluidende bepaling zou omvatten.

Deze voorwaarde vormt een evenwicht tussen twee visies. Een eerste poneert dat individuele werknemers vrij moeten zijn om al dan niet in te stappen in de

commission paritaire échoue, le plan de participation n'est pas instauré. En d'autres termes, la décision d'instauration effective du plan de participation relève de la compétence exclusive des parties concernées. Contrairement à la procédure relative à la rédaction et/ou à la modification du règlement du travail, la commission paritaire compétente n'a aucun pouvoir de décision en la matière.

En cas d'absence de commission paritaire pour une branche d'activité, le fonctionnaire désigné par le Roi porte l'affaire devant le Conseil national du Travail. Afin de tenter de concilier les points de vue divergents, celui-ci désigne la commission paritaire dont relèvent les entreprises exerçant une activité similaire. Le cas échéant, la procédure mentionnée plus haut se répète pour cette commission paritaire.

Le secrétaire de la commission paritaire concernée informe l'employeur des résultats de la conciliation dans un délai de huit jours (il s'agit de jours-calendrier). En cas d'échec, les travailleurs sont informés par voie d'affichage ou par écrit selon la procédure prévue à l'article 4, § 1^{er}.

L'acte d'adhésion entre en vigueur au plus tôt le huitième jour suivant celui de la conciliation, pour autant qu'il y ait accord évidemment. Il va de soi que l'acte d'adhésion peut fixer une date d'entrée en vigueur ultérieure.

En l'absence d'observation, l'acte d'adhésion entre vigueur le quinzième jour suivant celui de la communication, sauf disposition contraire mentionnée dans ce même acte.

Article 5

Tous les travailleurs - au sens de l'article 2, 2°, employés par la société concernée ou par une des sociétés du groupe visée par le plan de participation et qui sont concernés par le plan de participation - ont la possibilité de prendre part au plan de participation. Cette possibilité implique également que le travailleur a toujours le droit de refuser son adhésion ou sa participation, sauf lorsque le plan de participation comprend une disposition contraire, conformément à l'application de l'article 9, § 1^{er}, du projet de loi.

Cette condition représente un compromis entre deux conceptions. Une première conception considère que les travailleurs individuels doivent avoir la liberté de pren-

participatieregeling die door de vennootschap wordt opgezet. Een tweede legt de nadruk op het collectieve aspect van de participatie en stelt dat alle werknemers moeten meedoen wanneer een vennootschap beslist een participatieregeling in te voeren.

De specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of de specifieke toetredingsacte kunnen met het oog op toetreding tot het participatieplan een anciënniteit van maximum één jaar opleggen. Deze maximumtermijn van één jaar kan naar analogie met de maximale duur van de proefperiode worden opgelegd, en beoogt in voorkomend geval werknemers met een voldoende stabiele arbeidsrelatie bij de ondernemingsresultaten te betrekken. In voorkomend geval bepaalt het participatieplan de regels ter berekening van deze anciënniteit. Er wordt evenwel aangestipt dat het sluiten van opeenvolgende contracten van bepaalde duur geen beletsel mag vormen voor de participatie.

Artikel 6

Een participatieplan kan alleen ingevoerd worden indien de werkgever is gebonden door een collectieve arbeidsovereenkomst met betrekking tot het loon voor dezelfde referteperiode. Deze bepaling veronderstelt dat tijdens de looptijd van het participatieplan, de betrokken onderneming onder het toepassingsgebied van een collectieve arbeidsovereenkomst met betrekking tot het loon dient te ressorteren. Deze collectieve arbeidsovereenkomst betreffende het loon kan zowel op het niveau van de Nationale Arbeidsraad, het bevoegde paritair comité of op het niveau van de desbetreffende vennootschap worden gesloten.

Er dient te worden gepreciseerd dat deze collectieve arbeidsovereenkomst een loonsverhoging betreft die hoger is dan de indexering en de baremieke verhogingen, overeenkomstig artikel 6, § 2 van de wet van 26 juli 1996 tot bevordering van de werkgelegenheid en tot preventieve vrijwaring van het concurrentievermogen.

Wanneer het participatieplan voor onbepaalde duur werd ingevoerd, impliceert deze voorwaarde dat de desbetreffende collectieve arbeidsovereenkomst betreffende het loon eveneens wordt hernieuwd.

Met het oog op een adequate toepassing van deze voorwaarde worden collectieve arbeidsovereenkomsten, gesloten vóór de inwerkingtreding van het participatieplan maar met uitwerking tijdens dezelfde referteperiode, eveneens in aanmerking genomen.

Voor wat de interpretatie van het begrip «loon» in toepassing van dit artikel betreft, wordt verwezen naar artikel 2 van de wet van 12 april 1965 betreffende de be-

dre part ou non au régime de participation établi par la société. Une seconde conception met l'accent sur l'aspect collectif de la participation et estime que tous les travailleurs doivent collaborer lorsqu'une société décide d'instaurer un plan de participation.

La convention collective de travail spécifique ou l'acte d'adhésion spécifique peuvent imposer une ancienneté d'un an maximum pour l'adhésion au plan de participation. Ce délai d'un an maximum peut être imposé par analogie à la durée maximale de la période d'essai et vise, le cas échéant, à impliquer les travailleurs, disposant d'une relation de travail suffisamment stable, dans les résultats de l'entreprise. Le cas échéant, le plan de participation fixe les règles de calcul de cette ancienneté. Il est toutefois précisé que la conclusion de contrats à durée déterminée successifs ne peut constituer un obstacle à la participation.

Article 6

Un plan de participation ne peut être instauré que si l'employeur est lié par une convention collective de travail relative aux salaires, pour la même période de référence. Cette disposition implique que l'entreprise concernée doit relever du champ d'application d'une convention collective de travail relative aux salaires pendant la durée du plan de participation. Cette convention collective de travail relative aux salaires peut être conclue tant au sein du Conseil national du Travail, qu'au sein de la commission paritaire compétente ou encore au sein de la société concernée.

Il convient à cet égard de souligner que la convention collective de travail relative aux salaires a trait à une augmentation de salaire supérieure à l'indexation et aux augmentations barémiques, conformément à l'article 6, § 2, de la loi du 26 juillet 1996 relative à la promotion de l'emploi et à la sauvegarde préventive de la compétitivité.

Lorsque le plan de participation est instauré pour une durée indéterminée, cette condition implique le renouvellement de la convention collective de travail relative aux salaires.

Afin d'assurer une application adéquate de cette condition, les conventions collectives de travail, conclues avant l'entrée en vigueur du plan de participation mais sortant leurs effets au cours de la même période de référence, entrent également en ligne de compte.

Il est renvoyé à l'article 2 de la loi du 12 avril 1965 relative à la protection de la rémunération des travailleurs (*Moniteur belge* du 30 avril 1965) pour l'interprétation

scherming van het loon der werknemers (*Belgisch Staatsblad*, 30 april 1965).

Het totaal bedrag van de deelbewijzen die de onderneming jaarlijks onder de werknemers mag verdelen, ingevolge de toepassing van het participatieplan dat overeenkomstig de bepalingen van dit wetsontwerp werd gesloten, is onderworpen aan een dubbel plafond.

Het totaal bedrag van de toelagen mag inderdaad 10% van de brutoloonmassa van de onderneming of 20% van de winst niet overschrijden. Hier moet onder winst verstaan worden, de winst van het boekjaar na belastingen zoals bedoeld door het uitvoeringsbesluit van het Wetboek van vennootschappen. Onder boekjaar wordt verstaan het boekjaar waarin het totaal bedrag van de vastgestelde toelagen in toepassing van de voorschriften van het participatieplan berekend wordt. In het geval dat het participatieplan zou uitgewerkt worden op het niveau van een groep, zal het betrokken boekjaar bepaald worden met verwijzing naar de regels van toepassing inzake het opstellen van geconsolideerde rekeningen, vervat in het besluit tot uitvoering van het Wetboek van Vennootschappen, behoudens uitdrukkelijke afwijkingen die kunnen voorzien worden in uitvoering van deze wet.

De voordelen die voortvloeien uit het stelsel van de participatie hebben een onzeker karakter. Daarom is het nodig een plafond vast te stellen om de grootte van de winstparticipaties te beperken in verhouding tot de uitkering. Het weerhouden plafond is 10% van het totaal der uitkeringen en de ondernemingen hebben vanzelfsprekend de mogelijkheid onder dit plafond te blijven in functie van hun specifieke toestand.

Het tweede plafond bepaalt een maximum voor de participatieve voordelen in verhouding tot de winst (20%). Dit tweede plafond houdt rekening met de bezorgdheid van de aandeelhouders een niet al te groot deel van de winst aan de werknemers te moeten toekennen als, onverwachts de winst niet erg hoog is.

De twee plafonds moeten cumulatief worden nageleefd. In de ondernemingen waar de loonmassa hoog is in verhouding tot de winst, zal het tweede plafond sneller bereikt worden dan het eerste. Het omgekeerde zal zich regelmatig voordoen in de ondernemingen waar de winst hoog is in verhouding tot de loonmassa. In de veronderstelling dat de onderneming gebonden is aan een onderneming in de zin van artikel 11 van het Wetboek van vennootschappen en dat het participatieplan wordt ingevoerd op het niveau van de groep, zullen de brutoloonmassa en de winst na belastingen berekend worden op een geconsolideerde basis waarvan de uitvoeringsregels zullen bepaald worden door koninklijk besluit.

de la notion de «rémunération» en application du présent article.

Le montant global des participations qui peuvent être distribuées par l'entreprise annuellement aux travailleurs en application du plan de participation conclu conformément aux dispositions du projet de loi est soumis à un double plafond.

En effet, le montant total des allocations ne peut dépasser 10% de la masse salariale brute totale de l'entreprise ou 20% du bénéfice. Il faut comprendre ici par bénéfice, le bénéfice de l'exercice après impôts tel que visé par l'arrêté d'exécution du Code des sociétés. Par exercice comptable, on entend l'exercice comptable au terme duquel est calculé le montant total des allocations arrêtées conformément aux dispositions du plan de participation. Au cas où le plan de participation serait mis en œuvre au niveau d'un groupe, l'exercice comptable concerné sera déterminé, sauf dérogations expresses pouvant être prises en exécution de la présente loi, par référence aux règles applicables en matière d'établissement de comptes consolidés et reprises dans l'arrêté d'exécution du Code des sociétés.

Les avantages découlant du régime de participation ont un caractère incertain. C'est pourquoi il est nécessaire d'établir un plafond pour limiter l'ampleur des participations bénéficiaires par rapport à la rémunération. Le plafond retenu est de 10% du total des rémunérations et les entreprises ont bien entendu la possibilité de rester en dessous de ce plafond en fonction de leur situation spécifique.

Le deuxième plafond fixe un maximum pour les avantages participatifs en pourcentage du bénéfice (20%). Ce deuxième plafond tient compte de la préoccupation des actionnaires de ne pas devoir consentir une trop grande part du bénéfice au profit des travailleurs, lorsque, de façon imprévisible, le bénéfice est peu élevé.

Les deux plafonds doivent être respectés de manière cumulative. Dans les entreprises où la masse salariale est élevée par rapport aux bénéfices, le deuxième plafond sera souvent atteint plus rapidement que le premier. L'inverse se produira fréquemment dans les entreprises où le bénéfice est élevé par rapport à la masse salariale. Dans l'hypothèse où l'entreprise est liée à une société au sens de l'article 11 du Code des sociétés et où le plan de participation est mis en œuvre au niveau des groupes, la masse salariale brute totale et le bénéfice après impôts seront calculés sur une base consolidée dont les modalités de calcul seront déterminées par arrêté royal.

Artikel 7

Overeenkomstig het advies van de Raad van State wordt verduidelijkt dat op het ogenblik van de beslissing tot invoering van het participatieplan, of met andere woorden vóór het sluiten van een specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of vóór de toetredingsprocedure aan te vatten, dient de werkgever of de betrokken vennootschap de ondernemingsraad of in voorkomend geval het comité voor preventie en bescherming op het werk of de vakbondsafvaardiging in te lichten over de relatie tussen het participatieplan, de tewerkstellingsevolutie en de tewerkstellingspolitiek. Elementen die in deze informatie kunnen worden opgenomen, hebben onder andere betrekking op de keuze van het participatie-instrument (uitkering in speciën, aandelen of deelbewijzen), het oogmerk (aanwerving, ...), de tewerkstellingsdiversificatie (vb. outsourcing, interim-arbeid, ...).

Er werd geen rekening gehouden met de opmerking van de Nationale Arbeidsraad, volgens dewelke de informatie over het verband tussen financiële participatie en tewerkstelling schriftelijk zou moeten verstrekt worden. Het is inderdaad wenselijk gebleken, rekening houdend met de verscheidenheid aan elementen die deze informatie kan bevatten, de vennootschap te laten beslissen over de meest aangepaste wijze ervan, onder voorbehoud van de notie «voltijds equivalent» die moet gebruikt worden overeenkomstig de draagwijdte die de reglementering op de sociale balans haar toekent.

De informatieplicht naar aanleiding van de invoering van het participatieplan geldt onverminderd de toepassing van de wet van 20 september 1948 houdende organisatie van het bedrijfsleven (*Belgisch Staatsblad*, 27 en 28 september 1948), de collectieve arbeidsovereenkomst nr. 9 NAR van 9 maart 1972 tot coördinatie van de in de Nationale Arbeidsraad gesloten nationale akkoorden en de collectieve arbeidsovereenkomsten betreffende de ondernemingsraden (*Belgisch Staatsblad*, 25 november 1972), het koninklijk besluit van 27 november 1973 houdende reglementering van de economische en financiële inlichtingen te verstrekken aan de ondernemingsraden (*Belgisch Staatsblad*, 28 november 1973), en ook vergelijkbare uitvoeringsbesluiten betreffende de bevoegdheid van de ondernemingsraad.

In deze zin wordt met artikel 7, § 1, van dit wetsontwerp een bijkomende plicht in het leven geroepen van eerder informatieve aard (op het ogenblik van de invoering van het participatieplan).

Het participatieplan mag niet worden aangewend ter vervanging of omzetting van bezoldigingen, premies,

Article 7

Conformément à l'avis du Conseil d'Etat, il est précisé qu'au moment de prendre la décision d'instaurer un plan de participation, ou en d'autres termes, avant la conclusion d'une convention collective de travail spécifique ou avant d'entamer la procédure d'adhésion, l'employeur ou la société concernée doit informer le conseil d'entreprise ou, le cas échéant, le comité de prévention et de protection au travail ou la délégation syndicale, de la relation entre le plan de participation, l'évolution de l'emploi et la politique en la matière. Des éléments qui peuvent être repris dans cette information peuvent avoir trait au choix de l'instrument de participation (paiement en espèces, en actions ou en parts), à l'objectif (recrutement, ...), à la diversification de l'emploi (par exemple : outsourcing, travail intérimaire, ...).

Il n'a pas été tenu compte de la remarque du Conseil National du Travail, selon laquelle l'information concernant le rapport entre participation financière et emploi devait être donnée par écrit. En effet, compte tenu de la diversité des éléments susceptibles de faire partie de cette information, il a semblé souhaitable de laisser à l'entreprise le soin de déterminer le mode le plus adéquat de celle-ci, sous réserve de la notion « d'équivalent temps plein » qui doit être utilisée conformément à la portée qui lui est donnée par la réglementation afférente au bilan social.

Le devoir d'information découlant de l'instauration du plan de participation est applicable, sans préjudice de l'application de la loi du 20 décembre 1948 portant organisation de l'économie (*Moniteur belge*, 27 et 28 septembre 1948), de la convention collective de travail n° 9 CNT du 9 mars 1972 coordonnant les accords nationaux et les conventions collectives de travail relatives aux conseils d'entreprise, conclues au sein du Conseil national du Travail (*Moniteur belge* du 25 novembre 1972), de l'arrêté royal du 27 novembre 1973 portant réglementation des informations économiques et financières à fournir aux conseils d'entreprise (*Moniteur belge* du 28 novembre 1973) ainsi que des arrêtés d'exécution comparables concernant les compétences du conseil d'entreprise.

Dans ce sens, l'article 7, § 1^{er}, du projet de loi crée un devoir supplémentaire de nature plutôt informative (au moment de l'instauration du plan de participation).

Le plan de participation ne peut être utilisé dans le but de remplacer ou de convertir des rémunérations,

voordelen in natura of om het even welk ander voordeel, ongeacht of deze component al dan niet onderworpen is aan de sociale zekerheidsbijdragen, voorzien in individuele of in collectieve arbeidsovereenkomsten.

Deze verbodsbepaling is evenwel niet van toepassing op collectieve participatieplannen waarvan de inhoud vergelijkbaar is met de doelstelling van dit wetsontwerp, die op het niveau van de vennootschap of binnen de groep vóór de inwerkingtreding van dit wetsontwerp werden ingevoerd. De filosofie van de voorliggende wetgeving betreft enerzijds de werkelijke invoering van de toepasselijke Europese aanbevelingen en in een ruimere context het communautaire rechtskader en anderzijds, de creatie van rechtszekerheid binnen het Belgische rechtsbestel. Zo wordt verwezen naar de bestaande rechtsonzekerheid van welbepaalde participatieplannen op het fiscaal en parafiscaal vlak. Wanneer de inhoud van deze collectieve participatieplannen vergelijkbaar is met de doelstelling van dit wetsontwerp wordt toegestaan dat dergelijke stelsels in functie van de vereisten van de voorliggende wetgeving worden aangepast, zonder retroactieve werking. Dit impliceert eveneens dat hetzij een nieuwe collectieve arbeidsovereenkomst dient te worden afgesloten, hetzij de toetredingsprocedure dient te worden nageleefd. Het «collectieve» karakter van deze participatieplannen vereist ook dat een zeer grote groep van werknemers destijds bij de introductie van dit participatieplan werd betrokken. Behoudens omstandigheden waarbij objectieve factoren een afwijkende participatieregeling rechtvaardigden, wordt verondersteld (onder de vorm van een vermoeden juris tantum) dat 75% van de werknemers in de zin van artikel 2, 2°, destijds voorstander waren van de participatieregeling. De voorwaarde «zeer grote groep van werknemers» dient aldus in de praktijk te worden geïnterpreteerd.

Daarenboven dient het desbetreffend plan duidelijke kenmerken van de financiële participatie te vertonen (vb. het hanteren van vennootschapsrechtelijke mechanismen die zich buiten de normale loonvorming situeren, het uitkeren buiten de traditionele looncomponenten (vb. dertiende maand, premies, ...) van een collectief participatief voordeel gekoppeld aan de bedrijfswinst, ...).

Individuele stelsels die een louter individuele variabele bezoldiging omvatten of plannen ter verloning van specifieke personeelsgroepen of –leden kunnen bijgevolg niet worden omgezet. Hetzelfde geldt voor wat zuivere eindejaarspremiës, vergelijkbare baremiëke premies, eenmalige bonussen of een dertiende maand betreft.

primes, avantages en nature ou généralement quelconques ou des compléments à tout ce qui précède, qu'ils soient soumis ou non aux cotisations de sécurité sociale, prévus dans des conventions de travail individuelles ou collectives.

Cette interdiction ne s'applique toutefois pas aux plans collectifs de participation dont le contenu est comparable à l'objectif du projet de loi et qui ont été instaurés au niveau de la société ou au niveau du groupe avant l'entrée en vigueur du projet de loi. Or la philosophie de la présente législation vise à assurer, d'une part, la mise en oeuvre des recommandations européennes y afférentes, et, dans un sens plus large, le cadre juridique communautaire, et d'autre part, la sécurité juridique du régime juridique belge. Ainsi, il peut être fait référence à l'insécurité juridique actuelle de certains plans de participation en matière fiscale et parafiscale. Lorsque le contenu de ces plans collectifs de participation est comparable à l'objectif du projet de loi, une adaptation de ces régimes en fonction des exigences de la présente législation est autorisée, sans aucun effet rétroactif. Cela implique également soit qu'une nouvelle convention collective de travail doive être conclue, soit que la procédure d'adhésion doive être respectée. Le caractère «collectif» de ces plans de participation exige également qu'un groupe très important de travailleurs ait été concerné au moment de l'instauration de ce régime de participation. Sauf dans les cas où des facteurs objectifs justifient un régime de participation différent, on supposera (sous la forme d'une présomption juris tantum) que 75% des travailleurs au sens de l'article 2, 2°, étaient parties prenantes à ce moment au plan de participation. Il y a donc lieu d'interpréter dans la pratique la condition de « groupe très important de travailleurs ».

En outre, le régime concerné doit présenter des caractéristiques évidentes de participation financière (par exemple utiliser des mécanismes de droit des sociétés se situant en dehors de la formation normale des rémunérations, la distribution d'un avantage participatif collectif lié au bénéfice de la société en dehors de composantes salariales traditionnelles (telles que les formules de treizième mois, des primes, ...)).

Des plans individuels comprenant une simple rémunération variable individuelle ou des plans en vue de rémunérer des groupes spécifiques ou des membres spécifiques du personnel ne peuvent par conséquent pas être convertis. La même règle s'applique aux primes de fin d'année pures, aux primes barémiques comparables, aux bonus uniques ou aux treizièmes mois.

Artikel 8

Het participatieplan kan zowel op het niveau van een vennootschap als op het niveau van een groep worden ingevoerd.

Deze bepaling heeft tot gevolg dat de invoering van het participatieplan de rechtstreekse relatie tussen de werkgever en de werknemers kan overstijgen. Wanneer het participatieplan op het niveau van de groep wordt uitgewerkt, veroorzaakt de daadwerkelijke invoering van dit plan geen wijziging op het vlak van de bestaande sociaalrechtelijke relaties. De louter vennootschapsrechtelijke oorsprong van deze methodiek creëert bijvoorbeeld geen enkele nieuwe gezagsrelatie tussen de vennootschap – die het initiatief tot opstelling van het participatieplan nam en in een later stadium de verbintenis tot uitkering van een voordeel in speciën of een aandeel aanvaardde (via een collectieve arbeidsovereenkomst of mits naleving van de toetredingsprocedure) – en de overige betrokken «werknemers» die uitsluitend door de overige vennootschappen behorend tot dezelfde groep werden aangeworven. De toekenning van enig voordeel ingevolge de uitvoering van het participatieplan, ongeacht welke vennootschap de uiteindelijke economische last van dit voordeel draagt, doet geen afbreuk aan de bestaande arbeidsrelaties.

De invoering van een participatieplan op het niveau van de groep gebeurt – voor wat de bij wetsontwerp voorgeschreven voorwaarden en modaliteiten betreft – via één of meerdere specifieke collectieve arbeidsovereenkomsten, gesloten tussen de in artikel 2 bedoelde werkgevers en de betrokken werknemersorganisatie(s) overeenkomstig de bepalingen van dit wetsontwerp, en/of één of meerdere toetredingsacten.

Op het niveau van de groep ontstaan aldus verscheidene mogelijkheden.

1. Elke onderneming-werkgever kan op het niveau van de groep een afzonderlijk en geïsoleerd initiatief tot opstelling van een participatieplan nemen. Aldus volstaat het een afzonderlijke collectieve arbeidsovereenkomst te sluiten of een afzonderlijke toetredingsprocedure na te leven. Deze werkwijze heeft tot gevolg dat het participatieplan alleen voor deze vennootschap en niet voor de groep wordt ingevoerd.

2. Eén vennootschap kan op het niveau van de groep het initiatief tot opstelling van een participatieplan nemen waarbij al de vennootschappen behorende tot dezelfde groep uitdrukkelijk in het plan worden opgenomen. Aldus volstaat het eveneens een afzonderlijke collectieve arbeidsovereenkomst te sluiten mits naleving van de onderstaande procedure.

Article 8

Le plan de participation peut être instauré tant au niveau d'une société qu'au niveau du groupe.

Cette disposition a pour conséquence que l'instauration du plan de participation peut dépasser la relation entre l'employeur et les travailleurs. Lorsque le plan de participation est mis en œuvre au niveau du groupe, l'instauration effective de ce plan ne provoque pas de modification au niveau des relations sociales existantes. Le simple fait que cette méthode trouve son origine dans le droit des sociétés ne crée, par exemple, pas de nouveaux liens de subordination entre la société – qui a pris l'initiative d'établir le plan de participation et, à un stade ultérieur, a accepté l'engagement de payer un avantage en espèces ou en actions (par le biais d'une convention collective de travail ou moyennant le respect de la procédure d'adhésion) – et les autres « travailleurs » concernés qui ont été recrutés exclusivement par les autres sociétés appartenant au même groupe. L'attribution de tout avantage en raison de l'exécution du plan de participation, quelle que soit la société qui supporte la charge économique finale de cet avantage, ne porte pas préjudice aux relations de travail existantes.

L'instauration d'un plan de participation au niveau du groupe fait l'objet (pour ce qui concerne les conditions et modalités prescrites par le projet de loi) d'une ou de plusieurs conventions collectives de travail spécifiques, conclues entre les travailleurs visés à l'article 2 et la ou les organisations de travailleurs concernée(s) conformément aux dispositions du présent projet de loi, et/ou un ou plusieurs actes d'adhésion.

Diverses possibilités peuvent se présenter au sein du groupe concerné.

1. Chaque entreprise-employeur peut prendre l'initiative distincte et isolée d'établir un plan de participation au niveau du groupe. Il suffit alors de conclure une convention collective de travail distincte ou de respecter une procédure d'adhésion distincte. Cette méthode a pour conséquence que le plan de participation est instauré uniquement pour la société et non pour le groupe.

2. Une société peut prendre l'initiative, au niveau du groupe, d'établir un plan de participation reprenant expressément toutes les sociétés appartenant au même groupe. Il suffit ainsi également de conclure une convention collective de travail distincte moyennant le respect de la procédure décrite ci-dessous.

In de vennootschappen, die weliswaar tot dezelfde groep behoren en in het participatieplan worden betrokken, maar die geenszins het initiatief tot opstelling van het participatieplan namen, dient de specifieke collectieve arbeidsovereenkomst voor advies aan de ondernemingsraad, of bij ontstentenis van de ondernemingsraad aan het comité voor preventie en bescherming op het werk, en bij ontstentenis van het comité voor preventie en bescherming op het werk aan de vakbondsafvaardiging te worden voorgelegd. Bij ontstentenis van één of meerdere werknemersorganisatie(s) worden de werknemers van de ondernemingen, zoals aangeduid in het participatieplan, door middel van aanplakking op de hoogte gebracht. Er wordt opgemerkt dat in deze hypothese het participatieplan al de tot de groep behorende ondernemingen moet omvatten.

Vanuit juridisch oogpunt kan een collectieve arbeidsovereenkomst tussen een werkgever en de vakbondsafvaardiging van een overige onderneming niet rechtstreeks worden gesloten. Vanuit dergelijk oogpunt wordt niet voor een heronderhandeling van de achterliggende specifieke collectieve arbeidsovereenkomst op het niveau van de verschillende «betrokken» vennootschappen gekozen. Wanneer de «betrokken» vennootschappen ingevolge de uitvoering van de achterliggende specifieke collectieve arbeidsovereenkomst eveneens tot bepaalde verbintenissen (vb. het dragen van de economische last, ...) worden uitgenodigd, zal deze verbintenis een zuivere vennootschaps- of civielrechtelijke oorsprong vertonen, zonder dat dergelijke verbintenis het voorwerp van enige sociaalrechtelijke onderhandeling of engagement zal uitmaken.

Deze mogelijkheid om op groepsniveau via een collectieve arbeidsovereenkomst een participatieplan te introduceren doet geen afbreuk aan de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités. Wanneer bijvoorbeeld een moedervennootschap een collectieve arbeidsovereenkomst sluit, treedt zij als afzonderlijke werkgever op, en kan zij de van haar afhangelende dochterondernemingen niet rechtstreeks verbinden. In toepassing van artikel 5 van de wet van 5 december 1968 worden deze filialen – wanneer zij werknemers tewerkstellen – immers als afzonderlijke werkgevers beschouwd. In dergelijke omstandigheden dient een bijkomende verplichting – ditmaal van civielrechtelijke oorsprong – te worden onderschreven opdat de desbetreffende filialen in het verlengde van deze collectieve arbeidsovereenkomst door enige verbintenis gebonden zouden zijn.

De overige niet bij dit wetsontwerp omschreven voorwaarden en modaliteiten worden op initiatief van de werkgever ingevoerd, mits naleving van artikel 3, § 6 van dit

Les sociétés concernées par le plan de participation, qui appartiennent certes au même groupe, mais qui n'ont aucunement pris l'initiative d'établir un plan de participation, doivent soumettre la convention collective de travail spécifique pour avis au conseil d'entreprise ou, en l'absence de conseil d'entreprise, au comité de prévention et de protection au travail et, en l'absence de comité de prévention et de protection au travail, à la délégation syndicale. En l'absence d'une ou plusieurs organisations de travailleurs, les travailleurs des entreprises sont informés, comme indiqué dans le plan de participation, par voie d'affichage. On notera que dans cette hypothèse le plan de participation doit comprendre toutes les entreprises appartenant au groupe.

D'un point de vue juridique, on ne peut conclure directement de convention collective de travail entre un employeur et la délégation syndicale d'une autre entreprise. De ce point de vue, on ne peut opter pour une renégociation de la convention collective de travail spécifique servant de base au niveau de différentes sociétés «concernées». Lorsque la société «concernée» est, à la suite de la mise en œuvre de la convention collective de travail spécifique servant de base, également invitée à prendre certains engagements (par ex. supporter la charge économique, ...), cet engagement ne trouvera simplement son origine que dans le droit des sociétés ou le droit civil, sans que pareil engagement fasse l'objet d'une négociation sociale ou d'un engagement social.

Cette possibilité d'introduire un plan de participation au niveau du groupe par le biais d'une convention collective de travail ne porte pas préjudice à la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires. Lorsque, par exemple, une société-mère conclut une convention collective de travail, elle intervient en qualité d'employeur distinct, et elle ne peut engager directement ses filiales. En application de l'article 5 de la loi du 5 décembre 1968, ces filiales – lorsqu'elles emploient des travailleurs – peuvent en effet être considérées comme des employeurs distincts. En pareilles circonstances, une obligation supplémentaire (trouvant cette fois son origine dans le droit civil) doit être souscrite, afin que ces filiales soient tenues par un quelconque engagement s'inscrivant dans le prolongement de cette convention collective de travail.

Les autres conditions et modalités non prescrites par le projet de loi sont introduites à l'initiative de l'employeur, moyennant le respect de l'article 3, § 6, du projet de loi.

wetsontwerp. De term «werkgever» verwijst in deze context opnieuw naar de vennootschap die het initiatief tot opstelling van het participatieplan nam. De invoering van deze overige modaliteiten en voorwaarden gebeurt in de overige vennootschappen – aangeduid in het participatieplan – eveneens mits naleving van de procedure bepaald bij artikel 3, § 5 van dit wetsontwerp.

Artikel 9

Artikel 9, § 1 bepaalt de bij wetsontwerp opgelegde voorwaarden en modaliteiten. Zo dient het participatieplan volgende elementen te omvatten :

- in voorkomend geval, de aanvullende regels ter berekening van de anciënniteit. Het participatieplan is evenwel niet verplicht een anciënniteitsvoorwaarde te vermelden. Wanneer het plan dergelijke voorwaarde omvat, zullen ook de specificiteiten ter berekening van deze anciënniteit worden omschreven. Zo kan bijvoorbeeld rekening worden gehouden met een zuiver conventionele anciënniteit, de invloed van eventuele schorsingen van de arbeidsovereenkomst met het oog op het verwerven van de vereiste anciënniteit, het samentellen van onderbroken arbeidsperiodes bij dezelfde werkgever, de groepsanciënniteit,...

- de al dan niet verplichte toetreding van de werknemers ;

- de uitkeringswijze. Deze uitkering gebeurt noodzakelijkerwijze in speciën of in aandelen of deelbewijzen. Aldus is het bijvoorbeeld uitgesloten dat de uitkering in andere voordelen in natura dan aandelen of deelbewijzen (bv. producten van de onderneming) zou gebeuren ;

- de onbeschikbaarheidsperiode van de aandelen of deelbewijzen, en ook de rechten verbonden aan deze aandelen. Onder alle omstandigheden zullen deze aandelen het stemrecht omvatten ;

- de niet-toepasselijkheid van artikel 23 van de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités. Artikel 23 van de wet van 5 december 1968 bepaalt dat de individuele arbeidsovereenkomst die door een collectieve arbeidsovereenkomst stilzwijgend werd gewijzigd, onveranderd blijft, wanneer de collectieve arbeidsovereenkomst ophoudt uitwerking te hebben, tenzij het anders wordt bedongen in de overeenkomst zelf. Dit artikel heeft tot gevolg dat bij beëindiging van de collectieve arbeidsovereenkomst houdende de uitvoering van het participatieplan, de betrokken werknemer –via de stil-

Le terme «employeur» renvoie à nouveau dans ce contexte à la société qui a pris l'initiative d'établir un plan de participation. L'introduction de ces autres conditions et modalités s'effectue dans les autres sociétés concernées par le plan de participation, également moyennant le respect de la procédure décrite à l'article 3, § 5, du projet de loi.

Article 9

L'article 9, § 1^{er}, détermine les conditions et les modalités imposées par le projet de loi. Ainsi, le plan de participation doit obligatoirement mentionner :

- le cas échéant, les règles complémentaires de calcul de l'ancienneté. Le plan de participation ne doit pas nécessairement mentionner une condition d'ancienneté. Si le plan comprend une telle condition, les spécificités du calcul de cette ancienneté seront également décrites. Ainsi, on peut par exemple tenir compte d'une ancienneté conventionnelle pure, de l'impact de suspensions éventuelles du contrat de travail en vue d'acquérir l'ancienneté requise, de l'addition de périodes de travail interrompues chez un même employeur, de l'ancienneté de groupe,...

- l'adhésion obligatoire ou non des travailleurs ;

- le mode d'attribution. Cette attribution s'effectue obligatoirement en espèces, en actions ou en parts. Il est ainsi par exemple exclu que l'attribution s'effectue en d'autres avantages en nature qu'en actions ou en parts (par exemple en produits de l'entreprise) ;

- la période d'indisponibilité des actions ou des parts, ainsi que les droits liés à ces actions. En toutes circonstances, ces actions seront assorties d'un droit de vote ;

- la non-application de l'article 23 de la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires. L'article 23 de la loi du 5 décembre 1968 précise que les conventions individuelles de travail qui ont été modifiées tacitement par une convention collective, restent telles quelles quand la convention collective de travail cesse de sortir ses effets, à moins que la convention n'en dispose autrement. Cet article a pour conséquence qu'au terme de la convention collective de travail portant sur l'exécution du plan de participation, le travailleur concerné –par le biais de la modification tacite de sa convention de travail- pour-

zwijgende wijziging van zijn arbeidsovereenkomst— toch nog via zijn individuele arbeidsovereenkomst een recht op de deelname zou kunnen afdwingen. Niettemin vereist een krachtig participatieplan dat duidelijkheid bestaat over de werkelijke looptijd van het plan en de beëindigingsmogelijkheden. De ontstentenis van een definitieve beëindigingmogelijkheid kan immers zware gevolgen hebben op het vlak van bedrijfscontinuïteit. Daarom dient de collectieve arbeidsovereenkomst uitdrukkelijk te voorzien dat artikel 23 van de wet van 5 december 1968 niet zal worden toegepast, of met andere woorden dat de stilzwijgende wijziging van de individuele arbeidsovereenkomst na beëindiging van de collectieve arbeidsovereenkomst eveneens wordt beëindigd.

— de berekeningswijze en —drempels van de ingevolge het participatieplan toegekende participatie. Het participatieplan dient duidelijk de regels betreffende de drempels tot toekenning van een participatie — in de winst of kapitaal — te omvatten. In tegenstelling tot de voorgaande verplichte vermelding (*in concreto* «in voorkomend geval en mits naleving van artikel 10 van deze wet, de objectieve criteria ter bepaling van de individuele uitkering aan de toetredende werknemers») betreft deze andere precisering, aan te brengen in elk participatieplan, de vervulling van een collectieve voorwaarde, die vervuld dient te worden, alvorens het individuele participatieve deel kan worden berekend en toegekend.

Artikel 10

De voordelen die uit het participatieplan voortvloeien, kunnen voor alle werknemers identiek zijn. Deze voorwaarde wordt uit het idee afgeleid dat de deelname een collectief voordeel is dat een middel vormt dat alle personeelsleden kan mobiliseren. Dit principe dient evenwel te worden genuanceerd en moet soepel kunnen worden toegepast. Daarom voorziet § 1 van artikel 10 in de mogelijkheid van dit principe af te wijken via een in een paritair comité of paritair subcomité gesloten collectieve arbeidsovereenkomst. Deze collectieve arbeidsovereenkomst moet de objectieve criteria vaststellen ter bepaling van de verdeelsleutels die van toepassing kunnen zijn op de betrokken werknemers.

Bij ontstentenis van enige collectieve arbeidsovereenkomst ter bepaling van deze objectieve criteria — gesloten in paritair comité of paritair subcomité — worden deze criteria bepaald bij een in Ministerraad overlegd koninklijk besluit, na advies van de Nationale Arbeidsraad, binnen een termijn die 3 maanden niet mag overschrijden te rekenen vanaf de datum van inwerkingtreding van dit wetsontwerp.

rait encore exiger un droit de participation sur la base de sa convention individuelle de travail. Néanmoins, un plan de participation performant nécessite la clarté en ce qui concerne la durée réelle du plan et de ses possibilités de résiliation. L'absence d'une possibilité de résiliation définitive peut en effet avoir des conséquences graves quant à la continuité de l'entreprise. Pour ces raisons, la convention collective de travail doit impérativement prévoir que l'article 23 de la loi du 5 décembre 1968 ne sera pas appliqué, ou en d'autres termes, que la modification tacite de la convention individuelle de travail prend également fin après l'expiration de la convention collective de travail.

— les modalités et les seuils de calcul des participations attribuées en raison du plan de participation. Le plan de participation doit mentionner clairement les règles relatives aux seuils d'octroi de participations (aux bénéfices ou au capital). Contrairement à la mention obligatoire précitée (concrètement « le cas échéant, moyennant respect des dispositions de l'article 10 de la présente loi, les critères objectifs servant à déterminer le montant à attribuer à chacun des travailleurs adhérents »), cette autre précision à apporter dans tout plan de participation concerne la réalisation d'une condition collective, qui doit être obligatoirement remplie avant que la quote-part individuelle de la participation ne puisse être calculée et attribuée.

Article 10

Les avantages qui découlent du plan de participation peuvent être identiques pour tous les travailleurs. Cette condition est induite par l'idée que la participation est un avantage collectif qui constitue un instrument de nature à mobiliser tous les membres du personnel. Toutefois, ce principe doit être nuancé et doit pouvoir faire l'objet d'une application souple. C'est pourquoi le § 1^{er} de l'article 10 prévoit la possibilité de déroger à ce principe par la conclusion d'une convention collective de travail conclue en commission paritaire ou en sous-commission paritaire. Cette convention collective de travail doit définir les critères objectifs qui servent à déterminer les clefs de répartition qui peuvent être appliquées aux différents travailleurs concernés.

A défaut de toute convention collective —conclue en commission paritaire ou en sous-commission paritaire— pour les besoins de la détermination de ces critères objectifs, ceux-ci sont fixés par un arrêté royal délibéré en Conseil des ministres, après avis du Conseil national du Travail, dans un délai n'excédant pas trois mois à dater de l'entrée en vigueur de la loi en projet.

Artikel 11

Als het participatievoordeel in de vorm van aandelen of deelbewijzen wordt toegekend, bepaalt de specifieke collectieve arbeidsovereenkomst de termijn gedurende dewelke de aandelen geblokkeerd zijn, zonder dat deze periode van onbeschikbaarheid minder dan 2 jaar en meer dan 5 jaar mag bedragen. Er moet inderdaad vermeden worden dat de deelnames in het kapitaal, verkregen in het kader van een toekenning, onmiddellijk door de werknemer worden doorverkocht. In dit geval zou er geen verschil meer zijn met de toekenning van een bedrag in speciën. Daarom is een blokkeringsperiode onontbeerlijk. Deze periode mag echter niet te lang zijn omdat anders het verband onduidelijk wordt tussen de resultaten van de onderneming, en het voordeel dat er voor de werknemer uit ontstaat. De minimumduur van de blokkering is vastgelegd op 2 jaar maar de collectieve arbeidsovereenkomst mag een langere blokkeringsperiode voorzien die eventueel niet langer mag zijn dan 5 jaar.

Om de naleving van deze onbeschikbaarheidsvoorwaarde te waarborgen, heeft de werknemer de verplichting de deelnames in het kapitaal, die hem werden toegekend onder de vorm van aandelen aan toonder, in te schrijven op een op zijn naam bij een kredietinstelling geopende geblokkeerde rekening. Indien het gaat om aandelen of deelbewijzen op naam, wordt de voorwaarde van onbeschikbaarheid gerespecteerd door een bijzondere inschrijving in het aandeelhoudersregister en, in voorkomend geval, op het certificaat dat de nominatieve titels vertegenwoordigt.

De op een geblokkeerde individuele rekening geplaatste deelbewijzen mogen tijdens de blokkeringsperiode enkel deel uitmaken van een bewarend beslag. De onbeschikbaarheidsperiode verstrijkt evenwel ingeval van ontslag, pensionering of overlijden van de werknemer maar ook in geval van een openbaar overnamebod (door aankoop of omruiling) op de titels aangeboden in het kader van de kapitaalsparticipaties en in geval van een verrichting die een wijziging van de controle met zich meebrengt. Tenslotte eindigt deze periode eveneens in geval van overdracht van de werknemers naar een - en mits toepassing van de collectieve arbeidsovereenkomst nr. 32bis - niet verbonden onderneming en in geval van wijziging van het bevoegd paritair comité in hoofdte van de werkgever.

Article 11

Lorsque l'avantage participatif est attribué sous forme d'actions ou parts, la convention collective de travail spécifique fixe le délai pendant lequel les actions sont bloquées, sans que cette période d'indisponibilité ne puisse être ni inférieure à 2 ans ni supérieure à 5 ans. Il convient, en effet, d'éviter que dans le cadre d'une attribution de participations au capital, ces dernières soient immédiatement revendues par le travailleur. Il n'y aurait dans ce cas plus aucune différence avec l'attribution d'un montant en espèces. C'est la raison pour laquelle une période de blocage est indispensable. Cette période ne doit cependant pas être trop longue au risque de rendre évanescant le lien entre les résultats de l'entreprise et l'avantage qui en découle pour le travailleur. La durée minimale de blocage est fixée à 2 ans mais la convention collective de travail peut prévoir une période de blocage plus importante qui néanmoins ne peut être supérieure à 5 ans.

Pour assurer le respect de cette condition d'indisponibilité, le travailleur a l'obligation d'inscrire les participations au capital qui lui ont été attribuées sous forme d'actions au porteur sur un compte-titres indisponible ouvert à son nom auprès d'un établissement de crédit. S'il s'agit d'actions ou parts nominatives, la condition d'indisponibilité est respectée par une inscription spéciale dans le registre des actionnaires et, le cas échéant, le certificat représentatif des titres nominatifs.

Les titres déposés sur le compte individuel indisponible ne peuvent faire l'objet, pendant la période d'indisponibilité, que d'une saisie conservatoire. La période d'indisponibilité prend néanmoins fin en cas de licenciement, de mise à la retraite ou de décès du travailleur mais encore en cas d'offre publique d'acquisition (achat ou échange) sur les titres offerts dans le cadre des participations au capital et en cas d'opération entraînant une modification du contrôle. Enfin, cette période prend également fin en cas de transfert des travailleurs à une entreprise non liée dans le cadre de la convention collective du travail n° 32bis et en cas de changement de Commission paritaire compétente dans le chef de l'employeur.

HOOFDSTUK III

De coöperatieve participatievennootschap

Artikel 12

De specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of de toetredingsacte bepaalt ook of er al dan niet gebruik gemaakt wordt van een intermediaire structuur, te weten een coöperatieve participatievennootschap voor het bezit en het beheer van de door de werknemers ingebrachte kapitaalparticipaties. Als een intermediaire structuur opgezet wordt, kan de specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of de toetredingsacte ook voorzien dat de werknemers kunnen kiezen voor een toekenning van kapitaalparticipaties via de intermediaire structuur, of voor een directe toewijzing. Het onderliggend idee is dat voor sommige ondernemingen, bijvoorbeeld de kleine vennootschappen, een intermediaire structuur aangewezen is voor het beheer van de kapitaalparticipaties van de werknemers. Voor andere ondernemingen is dat niet noodzakelijk het geval. De onderneming moet zich vrij kunnen positioneren in functie van haar specifieke behoeften. De fiscale en parafiscale behandeling van deze twee vormen van kapitaalparticipatie moet neutraal zijn, te weten geen vorm bevoordelen tegenover de andere.

In tegenstelling tot wat de Raad van State verklaart, mag terecht gezegd worden dat de dividenden die door de coöperatieve vennootschap zullen ontvangen worden onmiddellijk teruggegeven worden «als kapitaalsverloning» eerder dan «als winstaandeel». Het gaat inderdaad om de gebruikelijke boekhoudterminologie (zie in dit verband de rekening 694 van het MAR gevoegd bij het koninklijk besluit van 12 september 1983).

De § 2, 3 en 4 van artikel 12 bepalen wat de operationele modaliteiten zijn van de coöperatieve participatievennootschap.

Gezien het gelimiteerd voorwerp van de coöperatieve participatievennootschap, kan deze liquiditeitsproblemen krijgen. Om daaraan te verhelpen, werd voorzien dat de toegetreden werknemers ook de dividenden ontvangen van de coöperatieve participatievennootschap kunnen inbrengen (artikel 12, § 2 van het wetsontwerp) of lenen (onder de vorm van een rekening courant).

Artikel 13

De Koning kan bij koninklijk besluit de aangewezen maatregelen nemen om het goed beheer en het nazicht van de coöperatieve participatievennootschap te waarborgen.

CHAPITRE III

De la société coopérative de participation

Article 12

La convention collective de travail spécifique ou l'acte d'adhésion précise également s'il est fait usage ou non d'une structure intermédiaire, à savoir une société coopérative de participation pour la détention et la gestion des participations au capital apportées par les travailleurs. Si une structure intermédiaire est instaurée, la convention collective de travail spécifique ou l'acte d'adhésion peut également prévoir que les travailleurs peuvent opter pour une attribution de la participation au capital via la structure intermédiaire ou pour une attribution directe. L'idée qui sous-tend cette condition est que, pour certaines entreprises, par exemple les petites sociétés, une structure intermédiaire est indiquée pour la gestion des participations au capital des travailleurs. Pour d'autres entreprises, il n'en va pas nécessairement ainsi. L'entreprise doit pouvoir se positionner librement en fonction de ses besoins spécifiques. Le traitement fiscal et parafiscal de ces deux formes de participation au capital doit être neutre, c'est-à-dire ne pas avantager une forme par rapport à l'autre.

Contrairement à ce que souligne le Conseil d'Etat, il est exact d'affirmer que les dividendes perçus par la société coopérative seront rétrocédés « au titre de rémunération du capital » plutôt qu' « au titre de dividende ». Il s'agit en effet de la terminologie consacrée par le droit comptable (voy. à cet égard le compte 694 du PCMN annexé à l'arrêté royal du 12 septembre 1983).

Les § 2, 3 et 4 de l'article 12 précisent quelles sont les modalités opérationnelles de la société coopérative de participation.

Etant donné l'objectif social limité de la société coopérative de participation, celle-ci peut rencontrer des difficultés de trésorerie. Afin d'y remédier, il a été prévu que les travailleurs adhérents peuvent également apporter (article 12, § 2 du projet de loi) ou prêter (sous la forme d'un compte-courant) les dividendes perçus de la société coopérative de participation.

Article 13

Le Roi peut prendre par arrêté royal les mesures appropriées en vue d'assurer la bonne gestion et le contrôle des sociétés coopératives.

Artikel 14

Enkel de werknemers die toegetreden zijn tot het participatieplan kunnen deelbewijzen van de coöperatieve participatievennootschap toegewezen krijgen.

Artikel 15

De deelbewijzen van de coöperatieve participatievennootschap zijn onderworpen aan dezelfde periode van onbeschikbaarheid als die bedoeld in artikel 11 hiervoor, te weten dat ze niet kleiner mag zijn dan 2 jaar noch langer dan 5 jaar.

Deze periode van onbeschikbaarheid is vastgelegd in het participatieplan en kan een einde nemen in dezelfde gevallen als deze voorzien in artikel 11, § 3, met name bij ontslag, pensionering of overlijden van de werknemer of in geval van overdracht van de werknemers naar een niet verbonden bedrijf (overeenkomstig de bepalingen van de collectieve arbeidsovereenkomst nr. 32bis) alsook in geval van een openbaar overnamebod (door aankoop of omruiling) van de aandelen van de coöperatieve participatievennootschap dat gelijktijdig plaatsvindt met een bod tot aankoop of omruiling van de aandelen of deelbewijzen die de coöperatieve participatievennootschap bezit en in geval van een verandering die een wijziging met zich meebrengt van de controle over de vennootschap waarin de participatiecoöperatieve aandelen of deelbewijzen bezit. Het geval van een verandering van het bevoegd paritair comité in hoofde van de werkgever brengt eveneens het einde van de periode van onbeschikbaarheid met zich mee.

Bij het verstrijken van de periode van onbeschikbaarheid of als ze voortijdig eindigt, kan de toegetreden werknemer de vereffening van zijn aandelen vragen overeenkomstig de artikelen 374, 375 en 376 van het Wetboek van vennootschappen (artikels 153 en 154 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen). De deelbewijzen van de coöperatieve participatievennootschap die te koop worden gesteld, moeten overgedragen worden aan werknemers die tot het participatieplan toegetreden zijn, ofwel vernietigd worden. Rekening houdend met de huidige toestand van het vennootschapsrecht, die geen enkele bepaling bevat over de verwerving van eigen aandelen door de coöperatieve vennootschappen, is het de coöperatieve vennootschap niet toegestaan de aandelen van een ontslagnemende vennoot in te kopen.

Ten suppletieve titel wordt de waarde van de aandelen bepaald overeenkomstig artikel 374 van het Wetboek van vennootschappen (artikel 153 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen). Het leek

Article 14

Seuls les travailleurs qui ont adhéré au plan de participation peuvent se voir attribuer les parts de la société coopérative de participation.

Article 15

Les parts de la société coopérative de participation sont soumises à la même période d'indisponibilité que celle visée à l'article 11 ci-avant, à savoir qu'elle ne peut être ni inférieure à 2 ans ni supérieure à 5 ans.

Cette période d'indisponibilité est fixée par le plan de participation et peut prendre fin dans les mêmes hypothèses que celles visées à l'article 11, § 3, à savoir, en cas de licenciement, de mise à la retraite ou de décès du travailleur ou en cas de transfert des travailleurs à une société non liée (conformément aux dispositions de la convention collective de travail n° 32bis) ainsi qu'en cas d'offre publique d'acquisition (achat ou échange) des parts de la société coopérative de participation qui coïncide avec l'offre d'achat ou d'échange des actions ou parts détenues par la société coopérative de participation et en cas d'opération entraînant une modification du contrôle de la société dont la coopérative de participation détient des actions ou parts. L'hypothèse d'un changement de Commission paritaire compétente dans le chef de l'employeur entraîne également la fin de la période d'indisponibilité.

A l'expiration de la période d'indisponibilité ou lorsque celle-ci prend fin anticipativement, le travailleur adhérent peut demander le remboursement de ses parts conformément aux articles 374, 375 et 376 du Code des sociétés (articles 153 et 154 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales). Les parts de la société coopérative de participation qui sont mises en vente doivent être soit cédées à des travailleurs qui ont eux-mêmes adhéré au plan de participation, soit annulées. Compte tenu de l'état actuel du droit des sociétés, qui ne contient aucune disposition en matière d'acquisition de parts propres par les sociétés coopératives, il n'est pas permis à la société coopérative de participation de racheter les parts d'un associé démissionnaire.

A titre supplétif, la valeur des parts est déterminée conformément à l'article 374 du Code des sociétés (article 153 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales). Toutefois, il a semblé utile de permettre au

niettemin nuttig toe te staan dat het participatieplan en de statuten van de coöperatieve participatievennootschap een andere berekeningswijze kunnen voorzien om de waarde van die aandelen te bepalen; dat zal toelaten om, bijvoorbeeld, als de aandelen die in het bezit zijn van de coöperatieve participatievennootschap ter beurse genoteerd zijn, de waarde van de aandelen van de coöperatieve te koppelen aan de marktwaarde van de vermelde aandelen.

Artikel 16

Artikel 16 voorziet dat in geval van faillissement de coöperatieve participatievennootschap of in ieder ander geval van samenloop, de werknemers, houders van deelbewijzen, een collectief voorkeurecht hebben ten aanzien van het geheel van de aandelen en deelbewijzen ingeschreven in het aandeelhoudersregister op naam van de coöperatieve participatievennootschap.

Een geval van samenloop kan zich inderdaad voordoen gezien de coöperatieve participatievennootschap er toe gehouden is beheerskosten op zich te nemen en dat ze daarvoor op het actief enkel over aandelen of deelbewijzen beschikt (van de door het participatieplan betrokken onderneming), die een belangrijke waardevermindering ondergaan in geval van slechte financiële toestand van de betrokken onderneming.

Artikel 17

Het artikel 17 somt de verschillende bepalingen en vermeldingen op ingeval er in het participatieplan zelf gebruik gemaakt wordt van een coöperatieve participatievennootschap.

HOOFDSTUK IV

Het investeringsspaarplan

Artikel 18

Omwille van het stemrecht verbonden aan het aandeel, kan een kapitaalsparticipatie in KMO's (of «kleine vennootschappen» in de zin van het Wetboek van vennootschappen), omwille van het meer familiaal karakter, geen aangepast middel vormen omwille van het versnipperend effect op het actionariaat en bijgevolg van de verzwakking van de macht van de familiale kern op zijn onderneming. Het is om te verhelpen aan dit belangrijk nadeel dat een andere vorm van participatie, ten optionele titel, voorbehouden werd aan KMO's (of «kleine vennootschappen»), «Investeringspaarplan» genoemd.

plan de participation et aux statuts de la société coopérative de participation de prévoir un autre mode de calcul pour déterminer la valeur des parts. Cela permettra, par exemple, lorsque les actions détenues par la société coopérative de participation sont cotées en bourse, de lier la valeur des parts de la coopérative à la valeur de marché des dites actions.

Article 16

L'article 16 prévoit qu'en cas de faillite de la société coopérative de participation ou en cas de toute autre forme de concours, les travailleurs, détenteurs des parts, disposent d'un droit de préemption à l'égard de l'ensemble des actions et parts inscrites au nom de la société coopérative de participation dans les registres des actionnaires.

Une situation de concours pourrait en effet se présenter étant donné que la société coopérative de participation est amenée à supporter des frais de gestion et que pour y faire face, elle ne dispose à l'actif que d'actions ou parts (de la société concernée par le plan de participation), qui peuvent faire l'objet d'une moins-value importante en cas de mauvaise santé financière de la société concernée.

Article 17

L'article 17 énumère les différentes dispositions et mentions qui doivent être faites en cas d'utilisation d'une société coopérative de participation dans le plan de participation lui-même.

CHAPITRE IV

Du plan d'épargne d'investissement

Article 18

En raison du droit de vote attaché à l'action, une participation au capital dans des PME (ou «petites sociétés» au sens du Code des sociétés), le plus souvent familiales, peut ne pas constituer un outil adéquat en raison de l'effet de dilution de l'actionariat qu'il engendre et, par conséquent, d'un affaiblissement du pouvoir du noyau familial sur leur entreprise. C'est pour répondre à cet inconvénient majeur qu'une autre forme participative a été réservée, à titre optionnel, aux PME (ou «petites sociétés»), dénommée «Plan d'épargne d'investissement». De plus, le plan d'épargne d'investisse-

Het «Investerings spaarplan» waarborgt daarenboven een grotere betrokkenheid met het bedrijf dan een loutere winstdeelname. Zoals bij het Franse voorbeeld laat het investerings spaarplan toe een deel van de tijdens het betrokken jaar behaalde resultaten aan de werknemers toe te kennen. De werknemers plaatsen de ontvangen bedragen in een investerings spaarplan overeenkomstig hetwelk de toegewezen winsten door de werknemers ter beschikking gesteld worden van de onderneming in het kader van een niet achtergestelde lening die onder een afzonderlijke rubriek van de schulden van de onderneming geboekt wordt.

De Raad van State heeft gesuggereerd van de lening een eenvoudige variant op de winstdeelname te maken, bepaald in artikel 2, 16° van dit ontwerp waaraan een betalingstermijn zou toegevoegd zijn. Ofschoon de formule vatbaar is voor verschillende juridische kwalificaties, spreekt het wetsontwerp uitdrukkelijk van een lening. De formule vervult trouwens alle voorwaarden van dit wezenlijk contract, met inbegrip van de «overdracht van de zaak»: in het kader van het investerings spaarplan worden de sommen overgemaakt aan de vennootschap en zijn ze niet beschikbaar voor de werknemers. In dit opzicht volgt het belastingstelsel het leensysteem. De belasting is opeisbaar op het moment van de toekenning van de winstparticipatie, te weten op het moment van de inschrijving van de door de werknemers geleende bedragen in de rubriek «Schulden op meer dan een jaar» van de vennootschap.

De mogelijkheid voor de KMO's (of «kleine vennootschappen» in de zin van het Wetboek van vennootschappen) om een eigen systeem in te voeren wordt ruimschoots gerechtvaardigd door de speciale situatie, al behandeld in verschillende wetgevingen, waarin deze vennootschappen zich bevinden.

De leenformule zal onder meer toelaten het financieringsvermogen van deze ondernemingen gevoelig te verbeteren en meer bepaald van de »start up»'s.

Artikel 19

De uitgeleende sommen dienen terugbetaald te worden na het verstrijken van een blokkeringsperiode die vastgelegd is door een collectieve arbeidsovereenkomst of een toetredingsacte, en die niet kleiner mag zijn dan 2 jaar en langer dan 5 jaar.

Artikel 19, § 2 bepaalt dat jaarlijks een intrest verschuldigd is op de geleende sommen, die intrest is betaalbaar binnen de dertig dagen volgend op het verstrij-

ment garandeert een link meer solide met de onderneming dan de pure participatie aan de winsten. A l'instar de l'exemple français, le plan d'épargne d'investissement permet d'accorder aux travailleurs une part des résultats obtenus durant l'année concernée. Les travailleurs placent les montants perçus dans un plan d'épargne d'investissement en vertu duquel les bénéfices attribués sont mis à la disposition de l'entreprise par les travailleurs dans le cadre d'un prêt non subordonné comptabilisé sous une rubrique distincte des dettes de l'entreprise.

Le Conseil d'Etat a suggéré de faire du prêt une simple variante de la participation aux bénéfices définie à l'article 2, 16° du présent projet à laquelle serait adjoint un terme de paiement. Bien que la formule soit susceptible de plusieurs qualifications juridiques, le projet de loi retient expressément la dénomination de prêt. La formule rencontre d'ailleurs toutes les conditions de ce contrat réel, en ce compris la « remise de la chose » dans le cadre du plan d'épargne d'investissement, les sommes sont délivrées à la société et sont indisponibles pour les travailleurs. A cet égard, le système de taxation suit la qualification au titre de prêt. La taxe est exigible au moment de l'attribution de la participation aux bénéfices, c'est-à-dire au moment de l'inscription sous la rubrique « Dettes à plus d'un an » (de la société) des sommes prêtées par les travailleurs à la société.

La possibilité pour les PME (ou « petites sociétés » au sens du Code des sociétés) de mettre en place ce système particulier est amplement justifiée par la situation spécifique de ces sociétés et déjà consacrée dans diverses législations.

La formule du prêt permettra, en outre, d'améliorer sensiblement la capacité de financement de ces entreprises et plus spécialement des « start up ».

Article 19

Le remboursement des sommes prêtées doit être effectué au terme d'une période de blocage déterminée par convention collective de travail ou par l'acte d'adhésion et qui ne peut être ni inférieure à 2 ans ni supérieure à 5 ans.

Le § 2 de l'article 19 prévoit qu'un intérêt est dû annuellement sur les sommes prêtées, cet intérêt étant payable à terme échu dans les trente jours suivant

ken van de termijn. De berekeningswijze van de intrestvoet, die niet lager mag zijn dan de intrestvoet van toepassing op een OLO van gelijkaardige duur dan de betrokken lening en die een variabele component kan bevatten wordt vastgelegd in het participatieplan. De terugbetaling is tijdens de blokkeringsperiode evenwel mogelijk in dezelfde gevallen als die welke voorzien zijn bij de deelname in het kapitaal.

Artikel 20

Artikel 20 voorziet dat het totaal bedrag van de participaties in de vorm van een investeringsspaarplan door de onderneming besteed wordt aan vaste activa zoals bedoeld in het uitvoeringsbesluit van het Wetboek van vennootschappen.

Artikel 21

Conform de boekhoudwetgeving, is het verlies van de hoedanigheid van kleine vennootschap afhankelijk van het overschrijden van de criteria van toegang tot deze categorie gedurende twee opeenvolgende boekjaren. Wanneer zij die hoedanigheid van kleine vennootschap verliezen, kunnen de KMO's evenwel niet overgaan tot de vervroegde vereffening van de investeringsspaarplannen die ze zouden hebben uitgewerkt voorafgaand aan de verandering van hun statuut. Bijgevolg kunnen de sommen die door de werknemers conform artikel 18 van het ontwerp werden geleend niet het voorwerp zijn van een terugbetaling vóór het verstrijken van de onbeschikbaarheidsperiode.

HOOFDSTUK V

Fiscale bepalingen

Artikel 22

De winstparticipaties worden door dit wetsontwerp niet als inkomsten van roerende goederen (artikel 21 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992) gequalificeerd en als beroepsinkomsten (artikel 38 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, zoals gewijzigd door artikel 24 van dit wetsontwerp) vrijgesteld. Daartegenover worden deze prestaties evenwel onderworpen aan een met de inkomstenbelastingen gelijkgestelde belasting, die door artikel 22 van dit ontwerp wordt ingevoerd.

l'échéance du terme. Le mode de calcul du taux d'intérêt qui ne peut être inférieur au taux d'applicable à une OLO de durée équivalente au prêt concerné et qui peut comporter une composante variable, est déterminé dans le plan de participation. Le remboursement pendant la période de blocage est néanmoins possible dans les même cas que ceux prévus pour la participation au capital.

Article 20

L'article 20 prévoit que le montant total des participations faites sous forme d'un plan d'épargne d'investissement est affecté par l'entreprise à des investissements en immobilisations tels que visés par l'arrêté d'exécution du Code des sociétés.

Article 21

Conformément à la législation comptable, la perte de la qualité de petite société est subordonnée au dépassement des critères permettant d'entrer dans cette catégorie pendant deux exercices consécutifs.

Les P.M.E., lorsqu'elles perdent cette qualité de « petite société », ne peuvent toutefois procéder à la liquidation anticipée des plans d'épargne d'investissement qu'elles auraient instauré préalablement à ce changement de statut. En conséquence, les sommes prêtées par les travailleurs, conformément à l'article 18 du projet, ne peuvent faire l'objet d'un remboursement avant l'expiration de la période d'indisponibilité.

CHAPITRE V

Dispositions fiscales

Article 22

Le projet de loi ne retient pas la qualification de revenu mobilier (article 21 du Code des impôts sur les revenus 1992) et exonère, par ailleurs, au titre de revenu professionnel (article 38 du Code des impôts sur les revenus 1992 tel que modifié par l'article 24 de la loi en projet), les participations bénéficiaires. En contrepartie toutefois, ces prestations sont soumises à une taxe assimilée à l'impôt sur les revenus introduite par l'article 22 du projet.

Artikelen 23 en 30

Algemeen

Het wetsontwerp houdt rekening met de wens van de Regering een winstdeling van de werknemers in de onderneming te voorzien, zonder dat die winstdeling een bijkomend loon vertegenwoordigt en dit nieuw soort voordeel, aan de bron, te onderwerpen aan een forfaitaire fiscale inhouding.

Om deze wens om te zetten in de bestaande fiscale wetgeving, konden meerdere wegen bewandeld worden, maar ze bevatten bijna alle niet verwaarloosbare hinderpalen. Het betrof het gebruik van voorheffingen, roerende of onroerende, dat in het project niet werd weerhouden ten voordele van een duidelijk onderscheiden belasting, gelijkgesteld met de inkomstenbelastingen, om de hiernavolgende redenen.

De Raad van State heeft voorgesteld op de bedrijfsvoorheffing terug te vallen. Ze roept hiervoor de lonende aard van de voordelen in.

In deze context verwijst de Raad van State naar het arrest, geveld door het Hof van Cassatie in «de zaak Agfa-Gevaert». De stellingname van de Raad van State houdt een zeer gevaarlijke veralgemening in op het vlak van de toepassing van de loondefinitie (artikel 2 van de Loonbeschermingswet). Luidens de opvatting van de Raad van State zijn in de actuele stand van zaken de dividenden uitgekeerd naar aanleiding van de toekenning van een winstbewijs «loon». Een dergelijke interpretatie verruimt de draagwijdte van het arrest van het Hof van Cassatie. De vraagstelling voorgelegd aan het Hof van Cassatie had immers betrekking op zeer specifieke omstandigheden, waarbij aan de werknemers gratis onoverdraagbare en onverhandelbare winstbewijzen werden toegekend, die de facto uitsluitend een recht op eventuele dividenden openden. Een veralgemening waarbij dividenden automatisch als «loon» worden gekwalificeerd wordt vanuit juridisch standpunt niet bijgetreden. Het duidelijkste voorbeeld betreft de hypothese waarbij de werknemer met eigen fondsen een winstbewijs aankoopt en een latere dividenduitkering ontvangt, of waarbij de werknemer een waardeerbaar winstbewijs ontvangt dat onmiddellijk vrij overdraagbaar is zonder inachtnaam van enige opschortende voorwaarde. In dergelijke omstandigheden kunnen dergelijke dividenduitkeringen niet als loon worden beschouwd.

Tevens verwijzend naar de zaak Agfa-Gevaert wordt in herinnering gebracht dat de fiscale administratie destijds oordeelde dat dergelijke dividenden als roerend inkomen werden belast, en dat ze geenszins als een bezoldiging werden beschouwd. De toekenning van de

Articles 23 et 30

Généralités

Le projet de loi tient compte de la volonté du Gouvernement de prévoir un intéressement des travailleurs dans l'entreprise sans que cet intéressement représente une rémunération complémentaire et de soumettre cet avantage de type nouveau à une retenue fiscale à la source et de type forfaitaire.

Pour transposer cette volonté dans la législation fiscale existante, plusieurs voies pouvaient être envisagées, mais présentaient quasiment toutes des obstacles non négligeables. Il s'agissait du recours aux précomptes, professionnel ou mobilier, que le projet a écarté au profit d'une taxe distincte, assimilée aux impôts sur les revenus, pour les motifs ci-après.

Le Conseil d'Etat a suggéré de recourir au précompte professionnel. Il invoque à cet effet la nature rémunératoire des avantages.

Dans ce contexte, le Conseil d'Etat renvoie à l'arrêt rendu par la Cour de cassation dans « l'affaire Agfa-Gevaert ». La position du Conseil d'Etat implique une généralisation dangereuse en matière d'application de la définition de la rémunération (article 2 de la loi concernant la protection de la rémunération). Selon l'interprétation du Conseil d'Etat, les dividendes distribués dans la situation actuelle en raison de l'attribution d'une part bénéficiaire, constituent une « rémunération ». Pareille interprétation étend la portée de l'arrêt de la Cour de cassation. La question posée à la Cour de cassation portait en effet sur des circonstances très spécifiques, à savoir l'attribution gratuite aux travailleurs de parts bénéficiaires incessibles et non négociables qui, de facto, ouvraient exclusivement un droit à d'éventuels dividendes. D'un point de vue juridique, on ne peut se rallier à une généralisation selon laquelle des dividendes sont automatiquement qualifiés de « rémunération ». L'exemple le plus clair concerne l'hypothèse selon laquelle le travailleur achète une part bénéficiaire à l'aide de ses fonds propres et perçoit des dividendes par la suite, ou lorsque le travailleur reçoit une part bénéficiaire valorisable qu'il peut céder immédiatement sans devoir satisfaire à aucune condition suspensive. Dans ces cas, pareilles distributions de dividendes ne peuvent être considérées comme une « rémunération ».

Enfin, il convient de rappeler à propos du cas Agfa-Gevaert que l'administration fiscale avait alors estimé que ces dividendes étaient imposés comme des revenus mobiliers, et qu'ils n'ont été aucunement considérés comme une rémunération. En effet, l'attribution de

dividenden geschiedde immers uitsluitend in het verlengde van de hoedanigheid van winstbewijshouder.

De bedrijfsvoorheffing laat bovendien niet toe om naar best vermogen de filosofie te vertalen die uitgaat van de politieke nota over participaties in de winst – goedgekeurd door de Ministerraad op 30 juni 2000 – te weten, van de participatie in het kapitaal en in de winst van de onderneming een gemengd voordeel maken, van een nieuw type, die tegelijkertijd aspecten in zich draagt van een loonvoordeel en van een verdeling van de opbrengst van de in de onderneming ingebrachte fondsen onder de werknemers. Loonvoordeel want het betreft ontegensprekelijk een bezoldiging bekomen door of naar aanleiding van de uitoefening van de beroepsactiviteit in de zin van artikel 31 van het WIB92 ; verdeling van de winst van de onderneming want het project werd opgezet met het oog op de besteding van het positief saldo van de resultatenrekening (post 69 van de minimum-indeling van het algemeen rekeningstelsel (MAR), gevoegd bij het koninklijk besluit van 12 september 1983) en niet met het oog op een optimalisering van de fiscale behandeling van post 62 « Bezoldigingen, sociale lasten en pensioenen » van de resultatenrekening. Met andere woorden, de onderneming zit met een winst die ze moet bestemmen of voor de reserves, of voor een over te dragen winst, of voor de kapitaalsaflossing, of voor de beheerders of bestuurders, of voor de werknemers in de vorm van participaties. De door de op 30 juni 2000 door de Ministerraad goedgekeurde nota legt overigens de nadruk op dit standpunt.

Net zoals het dividend, « is het voordeel van participatie een deel van de winst na belastingen » (punt 9 van de nota), terwijl de klassieke verloning voor de werkgever een bedrijfslast vormt die gedragen wordt tijdens het boekjaar en die dus het bedrag van de winst beïnvloedt dat op het eind van het boekjaar zal onderworpen worden aan belastingen. Het is slechts in dit stadium dat men, in voorkomend geval, een deel van de winst kan bestemmen voor de werknemers, op hetzelfde moment als de eventuele dividenden aan de aandeelhouders (wat artikel 25 van het wetsontwerp vertolkt) ;

Het nieuwe voordeel onderwerpen aan een inhouding van bedrijfsvoorheffing zou grondige veranderingen teweegbrengen tegenover het klassiek systeem van inhouding van die voorheffing: om het beoogde resultaat te bereiken moet de nieuwe inhouding liberatoir en forfaitair zijn, en ze is fiscaal niet aftrekbaar voor de werkgever.

De Raad van State, bewust van dit facet van het probleem, oppert om een bedrijfsvoorheffing in te stellen die eigen is aan de participaties in de winst, en die zou afwijken van het gemene recht :

dividendes s'effectuait exclusivement dans le prolongement de la qualité de détenteur de parts bénéficiaires.

De plus, le précompte professionnel ne permet pas de traduire au mieux la philosophie qui se dégage de la note de politique en matière de régimes de participations financières (approuvée par le Conseil des Ministres le 30 juin 2000) à savoir, faire des participations au capital ou aux bénéfices de l'entreprise un avantage hybride, de type nouveau, qui participe à la fois de l'avantage rémunérateur et du partage entre les travailleurs du fruit des fonds investis dans l'entreprise. Avantage rémunérateur car il s'agit incontestablement d'une rétribution obtenue en raison ou à l'occasion de l'exercice de l'activité professionnelle au sens de l'article 31 du CIR92 ; partage des bénéfices de l'entreprise car le projet a été établi dans une optique d'affectation du solde positif du compte de résultats (rubrique 69 du plan comptable minimum normalisé (PCMN), annexé à l'arrêté royal du 12 septembre 1983) et non dans une optique d'optimisation du traitement fiscal de la rubrique 62 « Rémunérations, charges sociales et pensions » du compte de résultat. En d'autres termes, l'entreprise se trouve face à un bénéfice à affecter soit aux réserves, soit au bénéfice à reporter, soit à la rémunération au capital, soit aux administrateurs ou gérants, soit aux travailleurs sous la forme de participations. La note approuvée par le Conseil des Ministres le 30 juin 2000 met d'ailleurs l'accent sur cette optique.

Tout comme le dividende, « l'avantage de participation est une part des bénéfices après impôts » (point 9 de la note), alors que la rémunération classique constitue pour l'employeur une dépense professionnelle supportée en cours d'exercice et qui influence donc le montant du bénéfice qui sera déterminé en fin d'exercice et soumis à l'impôt. Ce n'est qu'à ce stade qu'on pourra, le cas échéant, attribuer une part de bénéfices aux travailleurs, en même temps que les dividendes éventuels aux actionnaires (ce que traduit l'article 25 du projet de loi) ;

Par ailleurs, soumettre l'avantage nouveau à une retenue de précompte professionnel impliquerait des modifications fondamentales par rapport au système classique de retenue de ce précompte: pour obtenir le résultat recherché, la retenue nouvelle doit être libératoire et forfaitaire et elle n'est pas fiscalement déductible pour l'employeur.

Le Conseil d'Etat, conscient de cet aspect du problème, suggère d'instaurer un précompte professionnel spécifique aux participations bénéficiaires, qui serait, par dérogation au droit commun :

- bevrijdend maar niet te verrekenen
- niet terugbetaalbaar zelfs als blijkt dat de toepassing van de progressieve globale belasting voordeliger zou geweest zijn
- niet vastgelegd volgens de geldende barema's, maar met één of meer onderscheiden aanslagvoeten.

Nu werd de bijzondere eigenheid van de voorheffing bij herhaling benadrukt. In de voorbereidende werkzaamheden van de wet van 20 november 1962 (*Panisomie*, november 1962, blz. 1636 e.v.) houdende de hervorming van de inkomstenbelastingen, ook Wetboek van inkomstenbelastingen 1962 genoemd, die het stelsel invoert van een globale belasting geïnd door voorheffingen, wordt benadrukt dat «*de voorheffingen betalingen vormen die in mindering te brengen zijn van de definitieve belasting. Ze zijn dus geen echte belastingen maar gewone voorschotten ...*». De andere voorbereidende werkzaamheden onderscheiden 3 categorieën voorheffingen : de niet terugbetaalbare maar te verrekenen voorheffing, de te verrekenen maar niet terugbetaalbare voorheffing en de te verrekenen en terugbetaalbare voorheffing. Een niet terugbetaalbare en niet te verrekenen inhouding vormt dus geen voorheffing. Nog altijd in die voorbereidende werkzaamheden, wordt verduidelijkt dat «*(een commissaris) van mening is dat, in een globaal belastingstelsel zoals dat wat de regering wil invoeren, voorheffing niet wil zeggen : voorschot. De voorheffingen niet of maar gedeeltelijk terugbetalen is afbreuk doen aan het principe zelf van de globalisering. De Minister van Financiën antwoordt op deze argumentatie dat de verrekening en de terugbetaling van de voorheffingen al zeer ver gevorderd zijn en het nog veel meer zullen zijn in een later stadium van de toepassing van de fiscale hervorming. De bedrijfsvoorheffing is volledig te verrekenen en terugbetaalbaar.*» — (Verslag van de Commissie van Financiën in de Senaat, blz. 1636 e.v.).

Onlangs heeft de afdeling wetgeving van de Raad van State zich uitgesproken over de niet-verrekening van de onroerende voorheffing. «*De voorheffing op de belasting is een vooruitbetaling van de belasting. Het is in strijd met de beginselen om te weigeren dat die vooruitbetaling wordt verrekend met de verschuldigde belasting en om het als bedrijfslasten te laten aftrekken van het belastbare inkomen. Die nieuwe regeling druist immers in tegen artikel 249 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, volgens hetwelk «de belasting wordt geheven bij wijze van voorheffingen ... in zover zij betrekking heeft op inkomsten uit in België gelegen onroerende goederen ...*». (Parl. Doc. Senaat, zitting 92-93, nr. 762/1 blz. 81).

- libératoire et non pas imputable ;
- non remboursable même s'il s'avère que l'application de l'impôt global progressif aurait été plus avantageuse ;
- fixé non pas selon les barèmes en vigueur, mais à un ou plusieurs taux distincts.

Or, la nature spécifique du précompte a été soulignée à plusieurs reprises. Dans les travaux préparatoires de la loi du 20 novembre 1962 (*Pasinomie*, novembre 1962, pp. 1636 et suiv.) portant réforme des impôts sur les revenus, aussi dénommée le Code des impôts sur les revenus 1962, qui institue le régime d'un impôt global perçu par voie de précomptes, on souligne que «*les précomptes constituent des prépaiements à valoir sur l'impôt définitif. Ils ne constituent donc pas de véritables impôts mais de simples avances ..*». Les travaux préparatoires distinguent 3 catégories de précomptes : le précompte non remboursable mais imputable, le précompte imputable mais non remboursable et le précompte imputable et remboursable. Une retenue non remboursable et non imputable ne constitue donc pas un précompte. Toujours dans ces travaux préparatoires, il est précisé qu'«*{un commissaire} estime que, dans un système d'impôt global comme celui que veut introduire le gouvernement, précompte ne peut signifier que : acompte. Ne pas rembourser les précomptes ou ne les rembourser que partiellement, c'est détruire le principe même de globalisation. Le Ministre des finances répond à cette argumentation que l'imputation et le remboursement des précomptes sont déjà très largement organisés et le seront plus largement encore dans une phase ultérieure d'application de la réforme fiscale. Le précompte professionnel est entièrement imputable et remboursable.*» (Rapport de la Commission des finances au Sénat, pp. 1636 et sv.).

Plus récemment, la section de législation du Conseil d'Etat s'est prononcée sur la non-imputation du précompte immobilier. «*Le précompte d'impôt est un acompte d'impôt payé par anticipation. Refuser l'imputation de cet acompte sur l'impôt dû et permettre de le déduire du revenu taxable, au titre de charges professionnelles, constituent une atteinte aux principes. En effet, ce nouveau système contredit l'article 249 du Code des impôts sur les revenus 1992, suivant lequel «l'impôt est perçu par voie de précomptes(...) dans la mesure où il se rapporte aux revenus de biens immobiliers sis en Belgique(...)».*» (Doc.parl., Sénat, session 92-93, n°762/1, p. 81).

Uit wat voorafgaat volgt dat vanaf het moment dat de regering het inzicht heeft een definitieve inhouding aan de bron in te voeren, de voorheffing geen afdoend middel vormt.

Daarenboven was in dit geval de bijzondere procedure van inning van de bedrijfsvoorheffing niet gewenst. De toekenning van de participaties staat inderdaad veel dichter bij een toekenning van dividenden, niet alleen wat de bron van de inkomsten en de er aan verbonden belastingvoeten betreft, maar ook wat het moment betreft waarop ze tot stand komt.

De procedure die voorzien is voor de inhouding en de aangifte van de roerende voorheffing lijkt dus volledig aangewezen.

Het nieuw voordeel evenwel onderwerpen aan de roerende voorheffing zou slechts voldoening gegeven hebben vanuit een zuiver technisch standpunt. Gezien de toekenning van winstparticipaties niet voldoet aan de voorwaarden betreffende de hoedanigheid als roerende voorheffing, meent de regering zich niet op dat pad te moeten wagen want dat zou betekenen over te gaan tot een belangrijke denaturering van het begrip roerende inkomsten, waaraan dat van de «roerende voorheffing» gekoppeld is.

De inhouding aan de bron wordt onder meer verschillend toegepast naarmate het gaat om winstdeelname, om kapitaalsparticipatie, om deelbewijzen verdeeld in het kader van een investeringsspaarplan of nog over kapitaalsparticipatie zonder de periode van onbeschikbaarheid van de ontvangen aandelen na te leven.

Het is daarom gepast een volledig nieuw en autonoom systeem uit te werken dat moeilijk een plaats zou vinden in bijvoorbeeld de opsomming van de diverse inkomsten ondergebracht in het Wetboek van inkomstenbelastingen.

De regering heeft derhalve voorzien zijn toevlucht te nemen tot het Wetboek van de met de inkomstenbelastingen gelijkgestelde belastingen dat meer dan één voordeel biedt. Het laat een gemakkelijke verwijzing toe naar de inningsregels van de roerende voorheffing. Welnu, die verwijzing maakt het mogelijk een momenteel essentiële doelstelling te vervullen, namelijk de vereenvoudiging van de administratieve handelingen. Inderdaad, de schuldenaar van deze belasting zal onderworpen zijn aan dezelfde formaliteiten inzake invordering en aangifte van de roerende voorheffing. Aldus kan in het kader van een bestemming van nettowinst na belastingen, redelijkerwijze beschouwd worden dat de aandelen van de

Il résulte de ce qui précède que dès l'instant où le gouvernement a l'intention d'établir une retenue à la source définitive, le précompte ne constitue pas un outil adéquat.

En outre, en l'espèce, la procédure particulière de perception du précompte professionnel n'était pas souhaitable. L'attribution des participations est en effet bien plus proche d'une attribution de dividendes, non seulement quant à la source du revenu et au taux de l'impôt qui s'y rapporte mais aussi quant au moment où elle s'effectue.

La procédure prévue pour la retenue et la déclaration du précompte mobilier semble donc tout à fait appropriée.

Toutefois, soumettre l'avantage nouveau au précompte mobilier n'aurait été satisfaisant que d'un point de vue purement technique. Étant donné que l'attribution de participations bénéficiaires ne répond pas aux conditions afférentes à la qualification au titre de revenus mobiliers, le gouvernement estime qu'il ne faut pas s'engager dans cette voie car elle impliquerait de passer par une dénaturation profonde de la notion de revenu mobilier, à laquelle est liée celle de «précompte mobilier».

En outre, la retenue à la source s'applique différemment selon qu'il s'agit de participations aux bénéfices, de participations au capital, de participations distribuées dans le cadre de plan d'épargne d'investissement ou encore de participations au capital sans respect de la période d'indisponibilité des actions reçues.

Il convient par conséquent d'organiser un régime complet et autonome qui trouverait difficilement une place par exemple dans l'énumération des revenus divers contenue dans le Code des impôts sur les revenus.

Le gouvernement a dès lors prévu de recourir au Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus qui présente plus d'un avantage. Il permet un renvoi aisé aux règles de perception du précompte mobilier. Or ce renvoi permet d'atteindre un objectif essentiel à l'heure actuelle, à savoir, la simplification des actes administratifs. En effet, le débiteur de cette taxe sera soumis aux mêmes formalités qu'en matière de retenue et de déclaration du précompte mobilier. Ainsi, dans le cadre d'une affectation des bénéfices nets après impôts, il peut être raisonnablement envisagé que les participations des travailleurs s'accompagneront d'une distribution d'une partie des bénéfices aux actionnaires sous forme de dividen-

werknemers zullen vergezeld zijn van een verdeling van een deel van de winst aan de vennoten onder de vorm van dividenden. Door een identieke procedure te voorzien voor de met inkomstenbelastingen gelijkgestelde belastingen voor de kapitaaldeelname en voor de roerende voorheffing op de dividenden, zal de vennootschap die schuldenaar is de twee tezelfdertijd kunnen inhouden en de inhouding ervan aangeven in een gemeenschappelijke aangifte (het zal volstaan een bijkomend vak te voorzien op het huidig formulier voor de inhouding van de roerende voorheffing). De verwijzing naar de regels in verband met de bedrijfsvoorheffing zou dit niet mogelijk gemaakt hebben. De aangiftetermijnen zijn inderdaad verschillend en de formaliteiten omslachtiger dan bij de roerende voorheffing. Door van het gemeenrecht afwijkende regels te voorzien inzake bedrijfsvoorheffing voor de participaties om ze aan te passen op die welke voorzien zijn voor de roerende voorheffing zou het ontwerp zeer zeker ingewikkelder gemaakt hebben.

De noodzaak om de toepassing van de belasting te kunnen controleren door de fiscale administraties die in hun bevoegdheden het nazicht hebben van de directe belastingen op de bedrijfsinkomsten, tenslotte, sluit ook uit de winstparticipaties te onderwerpen aan een taks gelijkgesteld aan de zegels (zoals de taks op het langetermijnsparen bijvoorbeeld) of aan de successierechten (zoals de jaarlijkse belasting op de coördinatiecentra bijvoorbeeld).

Het is mogelijk gebleken om die verschillende doelstellingen in overeenstemming te brengen, en het fundamenteel evenwicht van het Wetboek van inkomstenbelastingen te behouden, door de voorziene belastingen in te voeren onder de vorm van de met inkomstenbelastingen gelijkgestelde belastingen, en te voorzien dat de innings- en nazichtregels van die belastingen het stelsel zullen volgen dat voorzien is voor de roerende voorheffing.

Deze laatste bezorgdheid wordt op volgende wijze in de teksten vertaald :

- het past in de eerste plaats te onderlijnen dat deze bezorgdheid al in grote mate bestaat in de gemeenschappelijke bepalingen van de met de inkomstenbelastingen gelijkgestelde belastingen die verwijzen naar een reeks bepalingen van het Wetboek op de inkomstenbelastingen inzake de procedure en de sancties (artikel 2 van het Wetboek van de met de inkomstenbelastingen gelijkgestelde belastingen, niet gewijzigd door het wetsontwerp);

des. En prévoyant une procédure identique pour la taxe assimilée aux revenus sur les participations et pour le précompte mobilier sur les dividendes, la société débitrice pourra retenir les deux dans les mêmes délais et pourra déclarer la retenue des deux dans une déclaration commune (il suffira de prévoir une case supplémentaire dans le formulaire actuel relatif à la retenue du précompte mobilier). Le renvoi aux règles de procédure applicables en matière de précompte professionnel n'aurait pas permis d'atteindre cet objectif. En effet, les délais de déclaration sont différents et les formalités plus lourdes qu'en matière de précompte mobilier. Prévoir des règles dérogatoires aux règles de droit commun en matière de précompte professionnel pour les aligner en matière de participations sur celles prévues pour le précompte mobilier aurait rendu le projet certainement plus complexe.

Enfin, la nécessité de permettre le contrôle de la taxe par les administrations fiscales ayant dans leurs attributions le contrôle des impôts directs sur les bénéfices des entreprises exclut également de soumettre les participations bénéficiaires à une taxe assimilée au timbre (comme la taxe sur l'épargne à long terme par exemple) ou aux droits de succession (comme la taxe annuelle sur les centres de coordination par exemple).

Il est apparu possible de concilier ces objectifs divers en préservant l'équilibre fondamental du Code des impôts sur les revenus, par l'insertion des taxes en projet dans le cadre des taxes assimilées aux impôts sur les revenus tout en prévoyant que les règles de perception et de contrôle de ces taxes suivront le régime prévu pour le précompte mobilier.

Cette dernière préoccupation est traduite de la manière suivante dans les textes :

- il convient en premier lieu de souligner que cette préoccupation existe déjà en grande partie dans les dispositions communes à toutes les taxes assimilées aux impôts sur les revenus qui renvoient à une série de dispositions du Code des impôts sur les revenus en matière de procédure et de sanctions (article 2 du Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus, non modifié par le projet de loi);

- het ontwerp voorziet uitdrukkelijk (artikel 23) dat de «stortingswijze» van de belastingen gelijk is aan deze voor de roerende voorheffing, waardoor het mogelijk wordt op de belastingen de bepalingen toe te passen van het huidige artikel 250 van het Wetboek op de inkomstenbelasting 1992 en die van het koninklijk uitvoeringsbesluit die genomen werden ter uitvoering van dit artikel;

- evenzo voorziet het ontwerp uitdrukkelijk (artikel 23) dat de «vestiging» en de «inning» van de belastingen ook geregeld worden zoals inzake de roerende voorheffing. Aldus verwijst het wetsontwerp naar titel VII van het Wetboek op de inkomstenbelastingen 1992 getiteld «Vestiging en Inning van de belastingen», waarvan de bepalingen (en de uitvoeringsmaatregelen door koninklijk besluit) toepasselijk op de roerende voorheffing ook toepasselijk worden op de in voorbereiding zijnde belastingen. Herinneren we eraan dat voormelde titel VII de procedure op volledige wijze regelt: aangifte, onderzoek en nazicht, bewijsmiddelen, belastingprocedure, heffing (met inbegrip van de termijnen), beroep, inning, Schatkistprivileges, administratieve en penale straffen. Om de rechtszekerheid te waarborgen, vervolledigt het ontwerp titel VII van het Wetboek op de inkomstenbelastingen 1992 met een bepaling die zijn toepassing uitbreidt tot de voorziene belastingen op de winstparticipaties (invoeging van een artikel 304bis);

- sommige bepalingen in verband met de roerende voorheffing, relevant voor de toepassing van de nieuwe belastingen, worden overgebracht in het nieuw hoofdstuk dat zou moeten worden ingevoegd in het Wetboek van de met de inkomstenbelastingen gelijkgestelde belastingen (zie de artikelen 198, 1°, 267 en 268 van het Wetboek op de inkomstenbelastingen 1992 verwerkt in artikel 23 van het ontwerp).

Dit laat toe de nieuwe belastingen op dezelfde manier te behandelen als de roerende voorheffing zonder al te zware of al te belangrijke wijzigingen aan te brengen aan het Wetboek op de inkomstenbelastingen en tegelijkertijd te veel verwijzingen naar artikelen van dit Wetboek te vermijden, met het risico van incoherentie dat dit soort verwijzingen veroorzaakt in geval van latere wijzigingen van de teksten, van de nummering of van de uitvoeringsbesluiten ervan.

Belastbare grondslag

Artikel 23 van het wetsontwerp voorziet dat, als het gaat om een kapitaaldeelname, de grondslag gelijk is aan het aan de kapitaaldeelname toe te wijzen bedrag overeenkomstig het jaarlijks participatieplan van de vennootschap.

- le projet prévoit expressément (article 23) que le «mode de versement» des taxes est identique à celui du précompte mobilier, rendant par là applicables aux taxes les dispositions de l'actuel article 250 du Code des impôts sur les revenus 1992 et celles de l'arrêté royal d'exécution qui ont été prises en exécution de cet article;

- de même, le projet prévoit expressément (article 23) que l'«établissement» et le «recouvrement» des taxes sont également réglés comme en matière de précompte mobilier. De cette manière, le projet de loi renvoie au titre VII du Code des impôts sur les revenus 1992 intitulé «Etablissement et recouvrement des impôts», dont les dispositions (et les mesures d'exécution par arrêté royal) applicables au précompte mobilier deviennent applicables aux taxes en projet. Il importe de rappeler que le titre VII précité règle de manière complète la procédure : déclaration, investigations et contrôle, moyens de preuve, procédure de taxation, imposition (en ce compris les délais), recours, recouvrement, privilèges du Trésor, sanctions administratives et pénales. En vue d'assurer toute la sécurité juridique à cet égard, le projet complète le titre VII du Code des impôts sur les revenus 1992 par une disposition qui étend son application aux taxes sur les participations bénéficiaires en projet (insertion d'un article 304bis);

- certaines dispositions relatives au précompte mobilier, pertinentes pour l'application des nouvelles taxes, sont transposées dans le nouveau chapitre qu'il est proposé d'insérer dans le Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus (voir les articles 198, 1°, 267 et 268 du Code des impôts sur les revenus 1992 transposés dans l'article 23 du projet).

Cela permet de traiter les nouvelles taxes de la même manière que le précompte mobilier sans apporter de trop lourdes ou trop importantes modifications au Code des impôts sur les revenus et en évitant dans le même temps de trop nombreux renvois aux articles de ce Code, avec les risques d'incohérence que de tels renvois créent en cas de modification ultérieure des textes, de leur numérotation ou de leurs arrêtés d'exécution.

Base imposable

L'article 23 de la loi en projet prévoit que lorsqu'il s'agit d'une participation en capital, la base imposable est égale au montant à affecter à la participation au capital conformément au plan de participation annuel de la société.

In tegenstelling tot wat de Raad van State beweert, zal de grondslag per definitie niet kunnen «beduidend lager zijn dan de reële waarde van de toegewezen aandelen, zoals ze zou kunnen voortvloeien uit, bijvoorbeeld, de beursnotering van de bestaande aandelen vóór de kapitaalverhoging».

Vanuit een boekhoudrechtelijk standpunt zal de invoering van een participatiestelsel in kapitaal inderdaad als volgt kunnen gezien worden :

1) als een kapitaalverhoging van de werkgever door inbreng van het te bestemmen resultaat van het boekjaar, met als gevolg, in voorkomend geval, een beroep op de techniek van de uitgiftepremie ;

2) als een kapitaalverhoging van een vennootschap verbonden aan de werkgever met als gevolg dat, in voorkomend geval, een beroep zal gedaan worden op de techniek van de uitgiftepremie. In dit geval zullen de aandelen van de verbonden vennootschap terug aan de werkgever hoeven verkocht te worden om bestemd te worden voor de invoering van een kapitaalsparticipatieplan en dat in het kader van het te bestemmen resultaat.

3) als overdracht van aandelen (geboekt, in voorkomend geval in de rubriek «Eigen aandelen») van de werkgever of van een met hem verbonden vennootschap, die tot een resultaat van de overdracht kan leiden dat overeenkomt met het vastgestelde verschil tussen de nettoboekhoudwaarde van de betrokken aandelen en het bedrag van de kapitaalsparticipatie.

Eenzoveel technieken die een beroep doen op passende boekhoudkundige verwerkingen en die overeenkomen met de hierover gemaakte opmerkingen van de Raad van State.

Artikel 24

Artikel 24 sluit de winstparticipaties, die in het kader van de bepalingen van dit wetsontwerp worden toegekend, van het toepassingsveld van de personenbelasting op beroepsinkomsten uit.

Er werd geen rekening gehouden met de opmerking van de Raad van State die, in hoofde van de werknemers, het jaarlijks individueel toegekende bedrag, dat in het kader van een participatieplan kon uitgekeerd worden, wou beperken tot een plafond per werknemer. Naast het feit dat dergelijke bemerking de bevoegdheden die de Raad van State toekomen te buiten gaat, is een vergelijking met de systemen van belastingvermindering op de, op initiatief van de werknemer, bestede bedragen bij

Contrairement à ce qu'affirme le Conseil d'Etat, la base imposable ne pourra par définition, «être largement inférieure à la valeur réelle des actions attribuées, telle que celle-ci pourrait résulter, par exemple, du cours de bourse des actions existantes avant l'augmentation de capital ».

En effet, sous l'angle du droit comptable, la mise sur pied d'un régime de participation au capital pourra être envisagée sous la forme :

1) d'une augmentation de capital de l'employeur par incorporation du résultat de l'exercice à affecter, ceci impliquant, le cas échéant, le recours à la technique de la prime d'émission ;

2) d'une augmentation de capital d'une société liée à l'employeur, ceci impliquant, le cas échéant, le recours à la technique de la prime d'émission. Dans un tel cas de figure, les actions de la société liée seront appelées à être revendues à l'employeur en vue d'être affectées à la mise en œuvre du plan de participation au capital et ce dans le cadre du résultat à affecter ;

3) de la cession d'actions (enregistrées, le cas échéant, dans la rubrique « Actions propres ») de l'employeur ou d'une société qui lui est liée, ceci pouvant impliquer le dégagement d'un résultat de cession correspondant à la différence constatée entre la valeur comptable nette des actions concernée et le montant de la participation au capital.

Autant de techniques appelant des traitements comptables adéquats et qui permettent de répondre aux observations formulées par le Conseil d'Etat à cet égard.

Article 24

L'article 24 exclut du champ d'application de l'impôt des personnes physiques sur les revenus professionnels les participations bénéficiaires attribuées conformément aux dispositions du présent projet de loi.

Il n'a pas été tenu compte de la remarque du Conseil d'Etat visant à limiter, dans le chef des travailleurs, le montant octroyé à titre individuel à un plafond par travailleur du montant annuel susceptible d'être alloué dans le cadre du plan de participation. Outre le fait qu'une telle observation excède les compétences dévolues au Conseil d'Etat, la comparaison avec des systèmes de réduction d'impôts sur des montants consacrés, à l'initiative du travailleur, à l'acquisition d'actions (visées à

het verwerven van aandelen (vermeld in artikel 145-1, 4°, WIB92) ongegrond. Daarenboven zou de invoering van dergelijke soorten plafonds ongehoord ingewikkeld zijn. Temeer dat de Raad van State in haar advies zelf vermeld heeft dat het belangrijk is dat de participatieplannen duidelijk en bruikbaar zouden zijn zowel voor de werkgevers als voor de werknemers. Meer essentieel, het gebruik van dergelijk plafondsysteem zou een overlapping zijn met de drempels vermeld in artikel 6, § 2, vastgelegd, in hoofde van vennootschappen of betrokken groepen, in termen van bruto loonmassa en van winst van het boekjaar na belastingen. Tot slot, de individuele toestand van de begunstigten verwarren met de winstcapaciteit van de werkgever zou voor gevolg hebben kritieken uit te lokken vanwege de rechtsleer, gezien het weinig verantwoord karakter, vanuit economisch standpunt, van een dergelijke beperking. Het aannemen van dergelijke fiscale maatregelen kan inderdaad niet voor gevolg hebben dat de individuele financiële toestand van de begunstigten invloed zou hebben op het patrimonium van de onderneming die het initiatief neemt om dit soort plannen in te voeren. Het is mutatis mutandis dezelfde reden waarom het koninklijk besluit van 20 december 1995 houdende wijziging van het KB/WIB het systeem van de kwantitatieve beperkingen bij erkenning, in fiscaal recht, van waardeverminderingen op dubieuze (commerciële) vorderingen afgeschaft heeft.

Artikelen 25 en 26

Net zoals voor de dividenden, stellen de bedragen, toegekend aan de werknemers als winstparticipaties, een deel van de winst na belastingen voor.

Daarnaast genieten deze bedragen, behalve van een zeer voordelig belastingstelsel in hoofde van de werknemers, van een uiterst voordelig stelsel inzake sociale zekerheid, niet alleen in hoofde van de werkgever die vrijgesteld is van elke werkgeversbijdrage, ongeacht de vorm van participatie (in speciën of in aandelen), maar ook in hoofde van de werknemer vermits uitsluitend een bijzondere bijdrage van 13,07% dient te worden ingehouden in een zeker aantal specifieke gevallen.

Teneinde het verlies aan sociale zekerheid te compenseren dat zou kunnen ontstaan uit de toepassing van de stelsels van winstparticipaties, en om te vermijden dat de winsten toegekend aan de werknemers, winsten die in België gemaakt en belastbaar zijn, zouden kunnen afgetrokken worden van de belastbare basis van de werkgevers in België, terwijl ze genieten van een voordelig belastingstelsel in hoofde van de begunstigten, past

l'article 145-1, 4°, CIR 92) manque de pertinence. Qui plus est, la mise en œuvre de tels types de plafonds s'avérerait d'une complexité inouïe. Or comme le Conseil d'Etat l'a relevé lui-même dans son avis, il importe que les plans de participation soient clairs et gérables à la fois par les employeurs et par les travailleurs. De manière plus fondamentale, le recours à un tel système de plafond individuel ferait double emploi avec les limites visées à l'article 6, § 2, et fixées, dans le chef des sociétés ou des groupes concernés, en termes de masse salariale brute et de bénéfice de l'exercice après impôts. Enfin, confondre la situation individuelle des bénéficiaires et la capacité bénéficiaire de l'employeur aurait pour conséquence d'entraîner des critiques de la part de la doctrine, vu le caractère peu justifié, d'un point de vue économique, d'une telle limitation. L'adoption de telles mesures fiscales ne peut en effet avoir pour conséquence que la situation financière individuelle des bénéficiaires commande le patrimoine de l'entreprise prenant l'initiative de la mise sur pied de tels plans. C'est précisément la même raison mutatis mutandis pour laquelle l'arrêté royal du 20 décembre 1995 modifiant l'AR/CIR a supprimé le système des limites quantitatives à la reconnaissance, en droit fiscal, des réductions de valeur sur créances (commerciales) douteuses.

Articles 25 et 26

Au même titre que les dividendes, les montants attribués aux travailleurs en tant que participations bénéficiaires représentent une partie du bénéfice après impôts.

Par ailleurs, outre un régime de taxation très favorable dans le chef des travailleurs, ces montants bénéficient d'un régime de sécurité sociale particulièrement avantageux non seulement dans le chef de l'employeur qui est dispensé de toute cotisation patronale quelle que soit la forme de participation (en espèces ou en actions) mais aussi dans le chef du travailleur puisque seule une cotisation spéciale de 13,07% doit être retenue dans un certain nombre de cas spécifiques.

Afin de compenser le déficit de la sécurité sociale qui pourrait résulter de l'application des régimes de participation bénéficiaires et d'éviter que les bénéfices attribués aux travailleurs qui ont été réalisés en Belgique et qui sont imposables dans ce pays ne puissent être déduits de la base imposable des employeurs en Belgique tout en bénéficiant d'un régime de taxation avantageux dans le chef des bénéficiaires, il convient de considérer

het vermelde voordelen te beschouwen als verworpen uitgaven in hoofde van diegene die ze toekent. Deze niet-aftrekbaarheid is zowel van toepassing op de rechtspersonen die in België verblijven en die onderworpen zijn aan de vennootschapsbelasting, als op de Belgische vaste inrichtingen van niet-inwoners ten laste van dewelke participaties zouden toegekend zijn.

Het artikel 198 van het WIB92 wordt aldus aangevuld met een nieuwe alinea die winsten toegekend aan de werknemers in het kader van de participaties in de winst of in het kapitaal van de ondernemingen als verworpen uitgaven behandelt.

Anderzijds wordt het artikel 207 van het WIB92 ook aangevuld om te vermijden dat de werkelijke heffing van de winsten toegekend aan werknemers niet zou beïnvloed worden door de aftrek van de uitgaven bedoeld in de artikelen 199 tot 206 WIB92 en meer bepaald door de aftrek van verliezen van vorige boekjaren of van definitief belaste inkomsten.

Artikelen 27 tot 29

De coöperatieve participatievennootschap heeft enkel tot doel de participaties in het kapitaal van de ondernemingen te bezitten en te beheren die aangebracht zijn door de werknemers, die zich niet in een meer nadelige positie mogen bevinden dan wanneer zij geen dergelijke inbreng zouden uitgevoerd hebben.

Het is dus van belang er over te waken dat in de mate van het mogelijke het zich beroepen op een coöperatieve participatievennootschap niet duurder zou zijn voor de werknemers dan de directe inning van het voordeel. Daarom mogen de inning en de herverdeling van de ontvangen en door de coöperatieve participatievennootschappen herverdeelde inkomsten geen belastingregime ondergaan dat een discriminatie zou teweegbrengen tussen werknemers die hun participatie in het kapitaal zelf behouden en deze die ze zouden hebben ingebracht in een coöperatieve participatievennootschap.

Er is dus beslist de coöperatieve participatievennootschappen te laten genieten van een belastingstelsel dat in een bepaalde mate vergelijkbaar is met dit van de investeringsmaatschappijen en hen enkel te belasten op enkele verworpen uitgaven en op de niet verantwoorde uitgaven bedoeld in de artikelen 57 en 195, §1, alinea 1 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 92.

lesdites attributions comme des dépenses non admises dans le chef de celui qui les octroie. Cette non-déductibilité s'applique aussi bien aux personnes morales résidentes en Belgique qui sont soumises à l'impôt des sociétés qu'aux établissements belges de non-résidents à charge desquels seraient attribuées les participations.

L'article 198 du CIR92 est donc complété par un nouvel alinéa traitant les bénéfices attribués aux travailleurs dans le cadre des participations aux bénéfices ou au capital des entreprises comme des dépenses non admises.

Par ailleurs, l'article 207 du CIR92 est également complété afin d'éviter que la taxation effective des bénéfices attribués aux travailleurs ne soit affectée par la déduction des dépenses visées aux articles 199 à 206 du CIR92 et notamment par la déduction de pertes des exercices antérieurs ou de revenus définitivement taxés.

Articles 27 à 29

La société coopérative de participation a pour seule vocation de détenir et de gérer les participations au capital des entreprises apportées par les travailleurs qui ne doivent pas se trouver dans une situation plus défavorable que s'ils n'avaient pas effectué un tel apport.

Il importe par conséquent de veiller à ce que, dans la mesure du possible, le recours à la société coopérative de participation ne soit pas plus onéreux pour les travailleurs que la perception directe de l'avantage. Par conséquent, la perception et les redistributions des revenus perçus et redistribués par les sociétés coopératives de participation ne peuvent être soumis à un régime de taxation qui créerait une discrimination entre les travailleurs détenant directement leur participation au capital et ceux qui auraient apporté celle-ci à une société coopérative de participation.

Il est donc proposé de faire bénéficier les sociétés coopératives de participation d'un régime de taxation comparable à certains égards à celui des sociétés d'investissement et de ne les taxer que sur certaines dépenses non admises et sur les dépenses non justifiées visées aux articles 57 et 195, § 1^{er}, alinéa 1^{er} du Code des impôts sur les revenus 92.

Artikel 31

Het is aangewezen te vermijden dat de directe toekenning van deelnames in het kapitaal (bij wijze van het gebruik van eigen aandelen) minder belast zou zijn dan de toekenning via de coöperatieve participatievennootschap of de directe toekenning van deelnames in het kapitaal via een kapitaalverhoging inherent aan het participatieplan. In dit opzicht stelt artikel 31 de inbrengen in vennootschappen, die aandelen of deelbewijzen hebben uitgegeven bij een kapitaalverhoging in toepassing van een participatieplan of in coöperatieve participatievennootschappen, vrij van het proportioneel recht van 0,5%, zoals bedoeld door sectie 11 van het Wetboek der registratie-, hypotheek-, en griffierechten.

HOOFDSTUK VI

Sociaalrechtelijke bepalingen

Artikel 32

Door deze wetwijziging worden de uitkeringen in speciën of aandelen aan de werknemers overeenkomstig de toepassing van dit wetsontwerp uit het loonbegrip van artikel 2 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers gesloten. De vennootschapsrechtelijke oorsprong van dit voordeel – in wezen een uitkering in speciën of een toekenning van aandelen of deelbewijzen, in beide veronderstellingen gefinancierd door de uitkeerbare winst van de onderneming – verklaart waarom de traditionele sociaalrechtelijke bescherming van het eigenlijke loon niet wordt gehanteerd. Het bestaande loon wordt immers gevrijwaard door toepassing van artikel 7, § 2, van dit wetsontwerp.

De vraag van de Raad van State of de niet-toepassing van de Loonbeschermingswet in het kader van deze wetgeving geen aanleiding geeft tot bijkomende moeilijkheden dient negatief te worden beantwoord. Het toekennen van een winst- of kapitaalparticipatie in uitvoering van deze wettekst behelst een zuiver vennootschapsrechtelijke relatie zoals vastgelegd in het vennootschapsrecht. Daarenboven omvat deze wet voldoende waarborgen opdat het loon, zoals vastgelegd in het sociaal recht, naar aanleiding van de introductie van een participatieschema voldoende zou worden gevrijwaard. Men werkt immers uitsluitend vanuit een zuiver vennootschaprechtelijk inkomen, dat nooit met het eigenlijke arbeidsrechtelijke inkomen in conflict kan treden, behoudens wanneer er in het participatieplan een wisselwerking zou zijn voorzien (vb. het participatieplan vermindert het arbeidsrechtelijk loon). Nochtans verhin-

Article 31

Il convient d'éviter que l'attribution directe de participations au capital (par voie d'utilisation d'actions propres) s'avère moins onéreuse que la redistribution par les sociétés coopératives de participation ou l'attribution directe de participations au capital par voie d'augmentation de capital inhérente au plan de participation. Dans cette perspective, l'article 31 exempte du droit proportionnel de 0,5%, tel que visé par la section 11 du Code des droits d'enregistrement, d'hypothèque et de greffe, les apports effectués aux sociétés ayant émis des actions ou parts lors d'une augmentation de capital en application d'un plan de participation ou à des sociétés coopératives de participation.

CHAPITRE VI

Dispositions de droit social

Article 32

Par cette modification légale, les paiements en espèces ou en actions accordés aux travailleurs sont, en application des dispositions du projet de loi, exclus de la notion de rémunération visée à l'article 2 de la loi du 12 avril 1965 relative à la protection de la rémunération des travailleurs. L'origine tirée du droit des sociétés de cet avantage (en fait un paiement en espèces ou une distribution d'actions ou de parts financé dans les deux hypothèses par les bénéfices distribuables de l'entreprise) explique la raison pour laquelle la protection sociale traditionnelle de la rémunération proprement dite n'est pas retenue. La rémunération existante est en effet protégée par l'application de l'article 7, § 2, du projet de loi.

Il y a lieu de répondre par la négative à la question du Conseil d'Etat de savoir si la non-application de la loi concernant la protection de la rémunération dans le cadre de la présente législation ne provoque pas des difficultés supplémentaires. L'octroi d'une participation aux bénéfices ou au capital en exécution de la présente loi comporte une simple relation telle que définie en droit des sociétés. En outre, la présente loi comporte des garanties suffisantes pour que la rémunération telle que définie en droit social soit suffisamment protégée lors de l'introduction d'un plan de participation. On part en effet exclusivement d'un revenu au sens du droit des sociétés, qui ne peut jamais entrer en conflit avec la notion de revenu retenue en droit social, sauf si le plan de participation pouvait prévoir une interférence (à savoir par exemple que le plan de participation diminue le revenu du travail). Néanmoins, l'article 7, § 2, du projet de

dert artikel 7, § 2 van het wetsontwerp dergelijke omzetting. Vanuit juridisch oogpunt wordt bijgevolg een absolute waarborg gecreëerd. Verwijzend naar de zienswijze van Procureur-generaal Lenaerts (vóór Cass., 25 mei 1972, *J.T.T.*, 1972, 202 e.v.) omtrent de algemene draagwijdte van de Loonbeschermingswet, met name de bescherming opdat de werknemer in voldoende mate over zijn loon zou kunnen beschikken om in zijn levensonderhoud en dat van zijn gezin te voorzien, werden in deze wetgeving voldoende waarborgen opgenomen.

In een bijkomende benadering vormt het participatieplan via een collectieve arbeidsovereenkomst of via een toetredingsakte (met als ultiem beslissingsorgaan het bevoegde paritair comité) een bijkomende waarborg met het oog op het vrijwaren van het sociaalrechtelijke loon. Dergelijke formele introductievoorwaarden vereisen immers onder alle omstandigheden een vakbondstussenkomst (bij de collectieve arbeidsovereenkomst of voor het paritair comité) zodat dienaangaande een bijkomende bescherming werd ingebouwd. Bovendien is het – mits toepassing van een constante rechtspraak van het Hof van Cassatie – de werkgever verboden om eenzijdig de essentiële bestanddelen van een arbeidsovereenkomst te wijzigen. Van enig verlies aan sociaalrechtelijke bescherming op het vlak van de loonproblematiek is bijgevolg geen sprake.

De uitsluiting op het vlak van de Arbeidsovereenkomstenwet van 3 juli 1978 situeert zich in hetzelfde kader.

Door wijziging van artikel 2 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers wordt tevens voorkomen dat op de desbetreffende voordelen socialezekerheidsbijdragen dienen te worden betaald. Artikel 23 van de wet van 29 juni 1981 houdende de algemene beginselen van de sociale zekerheid voor werknemers (*Belgisch Staatsblad*, 2 juli 1981) bepaalt immers dat de socialezekerheidsbijdragen worden berekend op basis van het loon van de werknemer. Lid 2 van hetzelfde artikel verwijst uitdrukkelijk naar artikel 2 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers. Door rechtstreekse aanpassing van dit artikel wordt de inning van socialezekerheidsbijdragen vermeden.

De vennootschapsrechtelijke oorsprong verklaart tevens waarom op de ingevolge dit wetsontwerp toegekende deelnames (vb. in speciën, aandelen of deelbewijzen) geen vakantiegeld in de zin van het koninklijk besluit van 28 juni 1971 houdende aanpassing en coördinatie van de wetbepalingen betreffende de jaarlijkse vakantie van de werknemers (*Belgisch Staatsblad*, 30

loi, prohibe clairement une telle transformation. Une garantie absolue est ainsi créée d'un point de vue juridique. Se référant au point de vue du Procureur général Lenaerts (avant Cass., 25 mai 1972, *J.T.T.*, 1972, 202 et svts.) sur la portée générale de la loi concernant la protection de la rémunération, notamment la protection permettant au travailleur de disposer de sa rémunération dans des proportions suffisantes afin de pourvoir à sa subsistance et subvenir aux besoins de sa famille, la présente législation comporte des garanties suffisantes.

De manière complémentaire, le plan de participation constitue une garantie supplémentaire visant à assurer la rémunération au sens du droit social et ce par le biais d'une convention collective de travail ou par le biais d'un acte d'adhésion (avec la commission paritaire compétente en qualité de dernière instance décisionnelle). Ces conditions liminaires formelles exigent en effet en toutes circonstances une intervention syndicale (dans le cadre de la convention collective de travail ou pour la commission paritaire), insérant ainsi une protection supplémentaire. En outre - et moyennant application d'une jurisprudence constante de la part de la Cour de cassation - l'employeur se voit dans l'interdiction de modifier unilatéralement les éléments essentiels d'un contrat de travail. Il n'est donc aucunement question de perte de protection sociale en ce qui concerne le problème de la rémunération.

L'exclusion au niveau de la loi du 3 juillet 1978 sur les contrats de travail s'inscrit dans le même cadre.

La modification de l'article 2 de la loi du 12 avril 1965 relative à la protection de la rémunération des travailleurs évite également de devoir payer des cotisations de sécurité sociale sur les avantages concernés. L'article 23 de la loi du 29 juin 1981 établissant les principes généraux de la sécurité sociale des salariés (*Moniteur belge* du 2 juillet 1981) dispose en effet que les cotisations de sécurité sociale sont calculées sur la base de la rémunération du travailleur. L'alinéa 2 du même article renvoie expressément à l'article 2 de la loi du 12 avril 1965 relative à la protection de la rémunération des travailleurs. Une adaptation directe de cet article permet d'éviter la perception des cotisations de sécurité sociale.

L'origine tirée du droit des sociétés explique la raison pour laquelle, sur les participations attribuées en raison du projet de loi (en espèces, en actions ou en parts), aucun pécule de vacances au sens de l'arrêté royal du 28 juin 1971 adaptant et coordonnant les dispositions légales relatives aux vacances annuelles des travailleurs salariés (*Moniteur belge* du 30 septembre 1971, err.

september 1971 err., *Belgisch Staatsblad*, 25 december 1971) dient te worden berekend. Deze uitsluiting heeft zowel op het enkelvoudig als op het dubbel vakantiegeld betrekking.

Artikel 33

De volledige uitsluiting op het vlak van de sociale-zekerheidsbijdragen wordt getemperd door invoeging van een § 3, quater in artikel 38 van de wet van 29 juni 1981 houdende de algemene beginselen van de sociale zekerheid voor werknemers (*Belgisch Staatsblad*, 2 juli 1981). Door deze invoeging wordt een nieuwe solidariteitsbijdrage ingevoerd, die verschuldigd is :

1. op de uitkering in speciën van de deelname in de winst toegekend ingevolge de toepassing en uitvoering van dit wetsontwerp;
2. op het bedrag van de deelname in kapitaal wanneer de voorwaarde van onbeschikbaarheid voorzien in de artikelen 11 § 1 en 15 § 1 niet meer is gerespecteerd;
3. Op het terugbetaalde bedrag van de geleende sommen in het kader van een investeringsspaarplan wanneer de voorwaarde van onbeschikbaarheid voorzien in artikel 19 § 1 niet meer is gerespecteerd.

De bijdragevoet wordt -naar analogie van de persoonlijke socialezekerheidsbijdrage- vastgelegd op 13,07% van het uitgekeerde bedrag.

In de gevallen 2 en 3 hiervoor genoemd, is de grondslag van de heffing deze die geldt voor de toepassing van de met de inkomstenbelastingen gelijkgeschakelde tax voorzien in artikel 23 van het wetsontwerp.

De werkgever –of in voorkomend geval de vennootschap – die de economische last van de desbetreffende uitkering draagt, houdt deze bijdrage in op de uitkering aan de toetredende werknemer en betaalt deze bijdrage aan de Rijksdienst voor sociale zekerheid. Deze bepaling heeft tot gevolg dat de vennootschap die de economische last van de winstuitkering aan werknemers van een derdevennootschap draagt de desbetreffende solidariteitsbijdrage aan de Rijksdienst voor sociale zekerheid dient te storten, en dit binnen dezelfde termijn en onder dezelfde voorwaarden als de sociale-zekerheidsbijdragen voor werknemers. Deze uitbreiding van het toepassingsgebied van deze solidariteitsbijdrage was noodzakelijk, vermits eigenlijke sociale zekerheidsbijdragen in de strikte betekenis (behoudens foien, ...) slechts in een relatie tussen de werkgever en de werknemer zijn verschuldigd. Bij ontstentenis van enige werkgevers- en werknemersrelatie tussen de toekennende onderneming en de betrokken werknemers van een derdevennootschap zouden volgens dergelijke mecha-

Moniteur belge du 25 décembre 1971) ne doit être calculé. Cette exclusion concerne tant le pécule de vacances simple que le pécule de vacances double.

Article 33

L'exclusion intégrale des cotisations de sécurité sociale est atténuée par l'insertion d'un § 3 quater à l'article 38 de la loi du 29 juin 1981 établissant les principes généraux de la sécurité sociale des travailleurs salariés (*Moniteur belge* du 2 juillet 1981). Cette insertion instaure une nouvelle cotisation de solidarité due :

1. sur le paiement en espèces de la participation aux bénéfices attribuée en application et en exécution de la loi en projet ;
2. sur le montant de la participation en capital lorsque la condition d'indisponibilité prévue aux articles 11 § 1 et 15 § 1 n'est plus respectée ;
3. sur le montant remboursé des sommes prêtées dans le cadre d'un plan épargne d'investissement lorsque la condition d'indisponibilité prévue à l'article 19 § 1 n'est plus respectée.

Le taux de la cotisation est fixé à 13,07% du montant payé, par analogie à la cotisation personnelle de sécurité sociale.

Dans les cas 2 et 3 visés ci-dessus, la base de la cotisation est celle avant application de la taxe assimilée aux impôts sur les revenus prévue à l'article 23 du projet de loi.

L'employeur - ou le cas échéant la société - qui supporte la charge économique de ce paiement, retient cette cotisation sur l'allocation au travailleur adhérent et verse cette cotisation à l'Office national de la sécurité sociale. Cette disposition a pour conséquence que la société qui supporte la charge économique de cette distribution de bénéfices aux travailleurs d'une société tierce doit verser cette cotisation de solidarité à l'Office national de la sécurité sociale, et ce dans les mêmes délais et aux mêmes conditions que les cotisations de sécurité sociale des travailleurs. Cette extension du champ d'application de cette cotisation de solidarité était nécessaire, étant donné que les cotisations de sécurité sociale proprement dites au sens strict du terme (à l'exception des pourboires, ...) ne sont dues que dans une relation entre l'employeur et le travailleur. En l'absence de toute relation employeur-travailleur entre l'entreprise attributrice et les travailleurs concernés d'une société tierce, aucune cotisation de sécurité sociale n'aurait été perçue selon ces mécanismes. La modification de la loi

nismen geen socialezekerheidsbijdragen kunnen worden geïnd. De wetswijziging door introductie van een nieuwe solidariteitsbijdrage maakt deze inning wel mogelijk.

Artikel 34

De invoeging van een nieuw artikel 2bis in de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomst beoogt rechtszekerheid op het vlak van de toepassing van het arbeidsrechtelijk loonbegrip. De vennootschapsrechtelijke oorsprong van dergelijke uitkering verklaart waarom de desbetreffende voordelen bijvoorbeeld niet in aanmerking komen voor de berekening van het gewaarborgd loon, de opzeggingsvergoedingen, de drempels van de proefperiode, het niet-concurrentiebeding, ...

Artikel 35

Door deze aanpassing van de wet van 26 juli 1996 tot bevordering van de werkgelegenheid en tot preventieve vrijwaring van het concurrentievermogen wordt voorkomen dat de uitkeringen in speciën of aandelen aan de werknemers overeenkomstig de toepassing van dit wetsontwerp de loonmatiging op het vlak van de maximale loonkostenontwikkeling beïnvloeden of zouden kunnen beïnvloeden.

Artikel 36

Overeenkomstig de onderliggende filosofie van dit wetsontwerp, voorziet artikel 36 de affectatie van een deel van de opbrengst van de belasting op de deelnames in het kapitaal en in de winst aan de financiering van instellingen die verschillende regimes van sociale zekerheid beheren.

In wetgevend opzicht, inspireert de formule van artikel 36 zich op artikel 46 van de wet van 26 maart 1999 betreffende het Belgisch actieplan voor de werkgelegenheid in 1998 en houdende diverse bepalingen (*Belgisch Staatsblad*, 1 april 1999).

§ 2 van art. 36 laat de Koning toe, bij in Ministerraad overlegd besluit, een deel van de belastingopbrengst, bedoeld in § 1, voor te behouden aan de sociale zekerheid van andere categorie(ën) van werknemers dan de loontrekkende werknemers, anders gezegd, het fonds voor het financieel evenwicht in het sociaal statuut van de zelfstandigen bedoeld in art. 21bis van het koninklijk besluit n° 38 van 27 juli 1967 houdende inrichting van het sociaal statuut van de zelfstandigen.

introduisant une nouvelle cotisation de sécurité sociale permet ainsi la perception de cette cotisation.

Article 34

L'insertion d'un nouvel article 2bis dans la loi du 3 juillet 1978 relative aux contrats de travail a pour but d'assurer une sécurité juridique au niveau de l'application de la notion de «rémunération» en droit du travail. L'origine (tirée du droit des sociétés) de pareil paiement explique la raison pour laquelle les avantages en question n'entrent pas en ligne de compte pour le calcul du salaire garanti, des indemnités de licenciement, des seuils de période de probation, de la condition de non-concurrence, ...

Article 35

L'adaptation de la loi du 26 juillet 1996 relative à la promotion de l'emploi et à la sauvegarde préventive de la compétitivité évite que les attributions en espèces ou en actions aux travailleurs conformément au projet de loi n'influencent ou ne soient susceptibles d'influencer la modération salariale en termes d'évolution maximale des coûts salariaux.

Article 36

Conformément à la philosophie sous-jacente au projet de loi, l'article 36 prévoit l'affectation d'une partie du produit de l'imposition des participations bénéficiaires au financement d'institutions gérant différents régimes de sécurité sociale.

Sous l'angle légistique, la formule retenue à l'article 36 s'inspire de l'article 46 de la loi du 26 mars 1999 relative au plan d'action belge pour l'emploi 1998 et portant des dispositions diverses (*Moniteur belge* du 1^{er} avril 1999).

Le § 2 de l'art. 36 permet au Roi, par arrêté délibéré en conseil des Ministres, d'affecter une partie du produit de l'impôt, visé au § 1^{er}, au régime de sécurité sociale d'autre(s) catégorie(s) de travailleurs que les travailleurs salariés, en d'autres termes, le fonds pour l'équilibre financier du statut social des travailleurs indépendants visé à l'art. 21bis de l'arrêté royal n° 38 du 27 juillet 1967 organisant le statut social des travailleurs indépendants.

Artikel 37

Artikel 37 heeft tot doel aan de werknemers, wat betreft de toegekende deelnames in de winst, een algemeen voorrecht toe te kennen op de roerende goederen van de onderneming, gelijkaardig aan dat voorzien in art. 19 van de hypotheekwet van 16 december 1851 wat betreft hun loon, opdat ze in geval van samenloop zouden bevoorrecht zijn tegenover de gewone schuldeisers.

HOOFDSTUK VII

**Bepalingen van financieel recht
en van vennootschappenrecht**

Artikel 38

Het stelsel van werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschap lijkt niet erg op het mechanisme van beroep op het publiek spaarwezen waarvoor de Commissie voor het Bank- en Financiewezen bevoegd is. De principes die de werknemersparticipatie regelen en die duidelijk vermeld zijn in punt 2 van de memorie van toelichting laten toe de goede voorlichting te verzekeren van de werknemers aan wie participatieplannen zouden voorgesteld worden, door middel van sociaal overleg in plaats van de supervisie van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen.

Dientengevolge en omwille van de principes waarop de werknemersparticipatie gebaseerd is en meer bepaald omwille van het vereiste sociaal overleg (zie in dit verband voormeld punt 2) en van het gratis karakter van de toewijzing, vindt de regering dat het niet nodig is de openbare uitgifte van aandelen die zou gedaan worden in het kader van een participatieplan in het kapitaal geregeld door dit wetsontwerp te onderwerpen aan de beschermingsmaatregelen voor het openbaar spaarwezen, voorzien bij koninklijk besluit nr. 185 van 9 juli 1953. Artikel 38 stelt derhalve voor, titel II van dit koninklijk besluit niet van toepassing te maken «voor de toewijzingen van aandelen aan de werknemers in uitvoering van participatieplannen in het kapitaal geregeld door de wet van ...betreffende de stelsels van werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen».

Dientengevolge, het enkel feit dat een vennootschap aan zijn werknemers aandelen of deelbewijzen – bestaande of te creëren – toewijst in het kader van een participatieplan in het kapitaal, verplicht de onderneming niet om zich op voorhand te wenden tot de Commissie voor het bank- en Financiewezen om ofwel te vragen om een prospectus in verband met de operatie goed te keuren, ofwel een vrijstelling van prospectus toe te staan.

Article 37

L'article 37 a pour but de conférer aux travailleurs, quant aux participations aux bénéfices qui leur ont été attribuées, un privilège général sur les meubles de l'entreprise, similaire à celui prévu à l'art. 19 de la loi hypothécaire du 16 décembre 1851 quant à leur rémunération, de sorte qu'en cas de concours, ils soient privilégiés par rapport aux créanciers chirographaires.

CHAPITRE VII

**Dispositions de droit financier
et de droit des sociétés**

Article 38

Le régime de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés ne s'apparente guère aux opérations d'appel à l'épargne public dont la Commission bancaire et financière a la charge. Les principes qui régissent la participation des travailleurs et qui sont très clairement repris au point 2 de l'Exposé des motifs permettent de garantir la bonne information des travailleurs auxquels des plans de participation seraient proposés, par le mécanisme de la concertation sociale plutôt que par la supervision de la Commission bancaire et financière.

Par voie de conséquence et en raison des principes sur lesquels repose la participation des travailleurs et notamment de la concertation sociale qu'elle nécessite (voy. en ce sens le point 2 précité) et du caractère gratuit de l'attribution, le gouvernement estime qu'il n'y a pas lieu de soumettre les émissions publiques d'actions ou de parts qui se feraient dans le cadre d'un plan de participation au capital régi par le présent projet de loi aux mesures de protection de l'épargne publique prévues par l'arrêté royal n° 185 du 9 juillet 1935. L'article 38 propose dès lors de rendre le titre II dudit arrêté royal inapplicable «aux attributions d'actions ou de parts aux travailleurs en exécution de plans de participation en capital régis par la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés».

En conséquence, le seul fait pour une société d'attribuer à ses travailleurs des actions ou des parts – existantes ou à créer –, dans le cadre d'un plan de participation au capital, n'obligera pas l'entreprise à saisir au préalable la Commission bancaire et financière pour lui demander soit d'approuver un prospectus relatif à l'opération, soit d'accorder une dispense de prospectus.

Evenzo, vermits de toewijzing van aandelen of deelbewijzen door een vennootschap in het kader van een participatieplan in kapitaal uitgesloten is van het toepassingsveld van titel II van het koninklijk besluit nr. 185, kan ze geen handeling vormen van openbaar beroep op het spaarwezen en niet vallen onder de toepassing van artikel 438 van het Wetboek van vennootschappen (oud art. 26 VWB). Het afsluiten van een participatieplan in het kapitaal of in de winst door een naamloze vennootschap kent haar dus niet de hoedanigheid toe van een vennootschap die een openbaar beroep op het spaarwezen doet of gedaan heeft in de zin van dat artikel 438.

Verduidelijken we tenslotte dat deze uitzondering niet van toepassing is op de toewijzing aan de werknemers van de betrokken aandelen of deelbewijzen. Als de onderneming bovendien de inschrijving vraagt van de nieuw gecreëerde aandelen in een gereguleerde markt, dan wordt de operatie geregeld door titel II van het koninklijk besluit nr. 185. In dat geval kan de Commissie voor het Bank- en Financieelwezen, in voorkomend geval, een gedeeltelijke of een gehele vrijstelling van prospectus verlenen krachtens artikel 6, 3°, d) van het koninklijk besluit van 18 september 1990 betreffende het prospectus dat moet worden gepubliceerd bij de inschrijving van beurswaarden op de eerste markt van een effectenbeurs of van artikel 10, eerste lid, c) van het koninklijk besluit van 31 oktober 1991 betreffende het prospectus dat moet worden gepubliceerd bij openbare uitgaven van effecten en waarden.

Artikel 39

Artikel 18 van het ontwerp laat de invoering toe, door kleine vennootschappen, van een investerings spaarplan. Een investerings spaarplan is een participatieplan in de winst ingevoerd door een kleine vennootschap «krachtens hetwelk de toegekende winsten door de werknemers ter beschikking gesteld worden van de onderneming in het kader van een niet ondergeschikte lening onder een afzonderlijke schuldenpost van de onderneming»

Welnu, krachtens artikel 4, eerste lid, van de wet van 22 maart 1993 betreffende het statuut van en het toezicht op de beleggingsondernemingen, kunnen in België enkel de Belgische of EU kredietinstellingen gevestigd in België en de kredietinstellingen van de EU werkzaam in het kader van de vrije dienstverlening een openbaar beroep doen op het spaarwezen om gelddeposito's of andere op zicht, op termijn of middels een opzeg terug te betalen fondsen ontvangen, of dergelijke deposito's of terug te betalen fondsen van het

De même, puisque l'attribution d'actions ou de parts par une société dans le cadre d'un plan de participation au capital est exclue du champ d'application du titre II de l'arrêté royal n° 185, elle ne peut pas constituer une opération d'appel public à l'épargne rendant applicable l'article 438 du Code des sociétés (ex. art. 26 LCSC). La conclusion d'un plan de participation au capital par une société anonyme ne lui confèrera donc pas la qualité de société ayant fait ou faisant publiquement appel à l'épargne public au sens dudit article 438.

On précisera enfin que cette exception ne s'applique qu'à l'attribution aux travailleurs des actions ou parts concernées. Si l'entreprise demande en outre l'inscription des actions nouvelles créées à un marché réglementé, l'opération sera alors régie par le titre II de l'arrêté royal n° 185. Dans ce cas, la Commission bancaire et financière pourra, le cas échéant, attribuer une dispense partielle ou totale de prospectus en vertu de l'article 6, 3°, d) de l'arrêté royal du 18 septembre 1990 relatif au prospectus à publier pour l'inscription de valeurs mobilières au premier marché d'une bourse de valeurs mobilières ou de l'article 10, alinéa 1er, c) de l'arrêté royal du 31 octobre 1991 relatif au prospectus à publier en cas d'émission publique de titres et valeurs.

Article 39

L'article 18 du projet permet la mise en place par les petites sociétés, d'un plan d'épargne d'investissement. Un plan d'épargne d'investissement est un plan de participation aux bénéfices instauré par une petite société «en vertu duquel les bénéfices attribués sont mis à la disposition de l'entreprise par les travailleurs dans le cadre d'un prêt non subordonné comptabilisé sous une rubrique distincte des dettes de l'entreprise».

Or, en vertu de l'article 4, alinéa 1^{er}, de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit, seuls les établissements de crédit belges ou CE établis en Belgique et les établissements de crédit de CE opérant dans le cadre de la libre prestation de services, peuvent faire appel au public en Belgique pour recevoir des dépôts d'argent ou d'autres fonds remboursables à vue, à terme ou moyennant un préavis, ou recevoir du public en Belgique de tels dépôts ou fonds remboursables.

Belgisch spaarwezen ontvangen.

Dientengevolge zouden de kleine vennootschappen die een investeringsspaarplan ingevoerd zouden hebben voormeld artikel 4 geschonden hebben. Om die reden voorziet artikel 39 van het ontwerp een uitzondering op voormeld bankmonopolie ten gunste van de KMO's die van hun werknemers de winst in leen krijgen die hen toegekend werden in het kader van een investerings-spaarplan geregeld door het wetsvoorstel.

Artikelen 40

De overdracht van controlebevoegdheid aan de door de Minister van Tewerkstelling aangestelde ambtenaren, voorzien in § 1 van art. 40, doet geen afbreuk aan de controlebevoegdheid van de ambtenaren van het Ministerie van Financiën, voor alle fiscale aspecten die het wetsontwerp bevat.

§ 2 van art. 40 voorziet een reeks sancties in geval van overtreding van dit wetsontwerp. Die sancties komen al voor, in gelijkaardige termen, in andere beschikkingen van het sociaal recht, zoals art. 35 van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1994 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders.

Artikel 41

Ten opzichte van de bemerkingen van de Nationale Arbeidsraad, past het erop te wijzen dat het door de Nationale Arbeidsraad op te stellen jaarverslag, overeenkomstig artikel 41, § 2, van het wetsontwerp, inlichtingen moet kunnen bevatten die elke sector moet toelaten een overzicht te hebben van de financiële participatie in zijn activiteitensector.

Artikel 42

De Koning zal de inwerkingtreding van elke van de bepalingen van het wetsontwerp regelen.

Dit, Dames en Heren, is de draagwijdte van het ontwerp.

De eerste minister,

Guy VERHOFSTADT

En conséquence, les petites sociétés qui auraient mis en place un plan d'épargne d'investissement auraient enfreint l'article 4 précité. C'est la raison pour laquelle l'article 39 du projet prévoit une exception au monopole bancaire précité en faveur des PME qui reçoivent en prêt de leurs travailleurs les bénéfices qui ont été attribués à ceux-ci dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement régi par la loi en projet.

Articles 40

La dévolution de compétence de contrôle aux fonctionnaires désignés par le Ministre de l'Emploi, prévue au § 1^{er} de l'art. 40, ne porte pas atteinte aux compétences de contrôle dévolues aux fonctionnaires du Ministère des Finances pour tous les aspects fiscaux que comporte le projet de loi.

Le § 2 de l'art. 40 prévoit une série de sanctions en cas de violation du projet de loi. Ces sanctions figurent déjà, en termes similaires, dans d'autres dispositions du droit social, telles que l'art. 35 la loi du 27 juin 1969 revisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs.

Article 41

Par égard aux observations du Conseil national du Travail, il convient de souligner que le rapport annuel à établir par le Conseil national du Travail, conformément à l'article 41, § 2, du projet de loi, doit pouvoir comprendre des informations permettant à chaque secteur d'avoir une vue d'ensemble sur la participation financière dans son secteur d'activité.

Article 42

Le Roi fixe la date d'entrée en vigueur de chacune des dispositions du projet de loi.

Telle est, Mesdames, Messieurs, la portée du projet.

Le premier ministre,

Guy VERHOFSTADT

De vice-eerste minister en minister van
Werkgelegenheid

Laurette ONKELINX

De minister van Sociale Zaken en Pensioenen,

Frank VANDENBROUCKE

De minister van Landbouw en Middenstand,

Jaak GABRIELS

De minister van Justitie,

Marc VERWILGHEN

De minister van Financiën,

Didier REYNDEERS

De minister van Economie,

Charles PIQUE

*La vice-première ministre
et ministre de l'Emploi,*

Laurette ONKELINX

Le ministre des Affaires sociales et des Pensions,

Frank VANDENBROUCKE

Le ministre de l'Agriculture et des Classes moyennes,

Jaak GABRIELS

Le ministre de la Justice,

Marc VERWILGHEN

Le ministre des Finances,

Didier REYNDEERS

Le ministre de l'Economie,

Charles PIQUE

VOORONTWERP VAN WET**Onderworpen aan het advies van de Raad van State**

Voorontwerp van wet betreffende
werknemersparticipatie in het kapitaal en
in de winst van de ondernemingen

HOOFDSTUK I**Algemene bepalingen****Artikel 1**

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

Art. 2

Voor de toepassing van deze wet, moet worden verstaan onder :

1° onderneming : elke vennootschap, instelling of vereniging die krachtens Titel III, Hoofdstuk I van het Wetboek van de Inkomstenbelastingen 1992 onderworpen is aan de vennootschapsbelasting of die krachtens artikel 227, 2° van hetzelfde Wetboek onderworpen is aan de belasting van niet-inwoners;

2° werknemer : de persoon die krachtens of anders dan krachtens een arbeidsovereenkomst tegen loon arbeid verricht onder het gezag van een ander persoon;

3° werkgever : de onderneming, bedoeld in 1°, die de onder 2° bedoelde werknemer tewerkstelt;

4° Vennootschappenwetboek : het vennootschappenwetboek ingevoerd bij artikel 2 van de wet van 7 mei 1999;

5° groep : het geheel van ondernemingen bedoeld in 1° en onderling verbonden in de zin van artikel 11 van het Vennootschappenwetboek;

6° kleine en middelgrote onderneming (KMO) : de onderneming bedoeld in artikel 15 van het Vennootschappenwetboek;

7° participatieplan : het participatieplan van de werknemers in het kapitaal of in de winst van de ondernemingen of van de groep waarvan deze ondernemingen deel uitmaken, waarvan de specifieke modaliteiten overeenstemmen met de beschikkingen van deze wet en opgenomen zijn in een collectieve arbeidsovereenkomst of in een toetredingsakte die alle specifieke modaliteiten vastlegt betreffende de toepassing van de werknemersparticipatie;

AVANT-PROJET DE LOI**Soumis à l'avis du Conseil d'État**

Avant-projet de loi relative aux régimes de
participation des travailleurs au capital et
aux bénéfices des entreprises

CHAPITRE I^{er}**Dispositions générales****Article 1^{er}**

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

Pour l'application de la présente loi, il faut entendre par :

1° entreprise : toute société, toute institution, toute association ou tout établissement assujéti à l'impôt des sociétés en vertu du titre III, chapitre I^{er}, du Code des impôts sur les revenus 1992 ou à l'impôt des non-résidents en vertu de l'article 227, 2°, du même Code;

2° travailleur : la personne accomplissant un travail contre rémunération dans le cadre ou en dehors d'un contrat de travail et sous l'autorité d'une autre personne;

3° employeur : l'entreprise, au sens du 1° qui emploie le travailleur visé au 2°;

4° Code des sociétés : le Code des sociétés institué par l'article 2 de la loi du 7 mai 1999;

5° groupe : ensemble d'entreprises visées au 1° et liées entre elles au sens de l'article 11 du Code des sociétés;

6° petite et moyenne entreprise (PME) : l'entreprise visée à l'article 15 du Code des sociétés;

7° plan de participation : le plan de participation des travailleurs au capital ou aux bénéfices des entreprises ou du groupe dont ces entreprises font partie, dont les modalités spécifiques sont conformes aux dispositions de la présente loi et sont reprises dans une convention collective de travail ou dans un acte d'adhésion fixant toutes les modalités spécifiques relatives à l'application de la participation des travailleurs;

8° collectieve arbeidsovereenkomst : de overeenkomst gesloten in toepassing van de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités;

9° toetredingsakte : de toetredingsakte opgesteld en in werking getreden overeenkomstig de bepalingen van artikel 4 van deze wet;

10° coöperatieve participatievennootschap : de coöperatieve vennootschap bedoeld in de bepalingen van hoofdstuk III van deze wet;

11° investerings spaarplan: het participatieplan bedoeld in de bepalingen van hoofdstuk IV van deze wet;

12° totale brutoloonmassa : de personeelskosten opgenomen in rubriek 102 «Personeelskosten» van de sociale balans opgesteld overeenkomstig de bepalingen van het koninklijk besluit van 4 augustus 1996 betreffende de sociale balans;

13° betrokken ondernemingen : de onderneming, haar dochtervennootschappen en de Belgische inrichtingen, in de zin van in artikel 229 van het wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, die een participatieplan ingevoerd hebben overeenkomstig de bepalingen van deze wet;

14° kredietinstelling : de kredietinstellingen in de zin van artikel 1, alinea 2, van de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen naar Belgisch recht, die ressorteren onder een Lidstaat van de Europese Gemeenschap of in België gevestigd zijn;

15° beursvennootschap: de beleggingsondernemingen naar Belgisch recht die een vergunning als beursvennootschap bekomen hebben, bedoeld in art. 47, § 1, 1° van de wet van 6 april 1995 inzake de secundaire markten, de beleggingsondernemingen, de bemiddelaars en beleggingsadviseurs, de beleggingsondernemingen ressorterend onder het recht van een Lidstaat van de Europese Gemeenschap die in hun Staat van oorsprong titels in rekening mogen krijgen alsook de in België gevestigde beleggingsondernemingen;

16° deelname in de winst : het bedrag van de winst van het boekjaar uitgekeerd in specie aan de werknemers in toepassing van het participatieplan;

17° deelname in het kapitaal : het bedrag van de winst van het boekjaar toegekend aan de werknemers, in toepassing van het participatieplan, in aandelen of deelbewijzen met stemrecht en uitgegeven of uit te geven door één der betrokken ondernemingen of door een verbonden vennootschap (in de zin van artikel 11 van het Vennootschappenwetboek);

18° betrokken werknemer : de werknemer, bedoeld in 2° die de mogelijkheid heeft deel te nemen aan het participatieplan, bedoeld in 7°;

19° toetredend werknemer: de werknemer, bedoeld in 18° die besloten heeft deel te nemen aan het participatieplan, bedoeld in 7°;

20° OLO: lineaire obligatie bedoeld onder de artikelen 1 tot 10 van het koninklijk besluit van 9 november 1992 tot de coördinatie van het koninklijk besluit van 27 maart 1992 omtrent de uitgifte van lineaire obligaties.

8° convention collective de travail : la convention conclue en application de la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires;

9° acte d'adhésion : l'acte d'adhésion établi et entré en vigueur conformément aux dispositions de l'article 4 de la présente loi;

10° société coopérative de participation : la société coopérative visée aux dispositions du chapitre III de la présente loi;

11° plan d'épargne d'investissement : le plan de participation visé aux dispositions du chapitre IV de la présente loi;

12° masse salariale brute totale : les frais de personnel repris à la rubrique 102 «Frais de personnel» du bilan social établi conformément aux dispositions de l'arrêté royal du 4 août 1996 relatif au bilan social;

13° entreprises concernées : l'entreprise, ses sociétés filiales et établissements belges, au sens de l'article 229 du Code des impôts sur les revenus 1992, qui ont instauré un plan de participation conformément aux dispositions de la présente loi;

14° établissement de crédit: les établissements de crédit au sens de l'article 1^{er}, alinéa 2 de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit de droit belge, relevant d'un État membre de l'Union européenne ou établis en Belgique;

15° société de bourse: les entreprises d'investissement de droit belge ayant obtenu l'agrément en qualité de société de bourse, visé à l'art. 47, § 1^{er}, 1° de la loi du 6 avril 1995 relative aux marchés secondaires, aux entreprises d'investissement, aux intermédiaires et aux conseillers en placements, les entreprises d'investissement relevant du droit d'un État membre de l'Union européenne autorisées dans leur État d'origine à recevoir des titres en compte ainsi que les entreprises d'investissement établies en Belgique;

16° participation aux bénéfices: le montant du bénéfice de l'exercice comptable attribué en espèces aux travailleurs en vertu du plan de participation;

17° participation au capital : le montant du bénéfice de l'exercice comptable attribué aux travailleurs, en vertu du plan de participation, en actions ou parts assorties d'un droit de vote et émises ou à émettre par une des entreprises concernées ou par une société liée (au sens de l'article 11 du Code des sociétés) à une de ces entreprises;

18° travailleur concerné : le travailleur visé au 2° et ayant la possibilité de prendre part au plan de participation visé au 7°;

19° travailleur adhérent: le travailleur visé au 18° et ayant décidé de prendre part au plan de participation visé au 7°;

20° OLO: obligation linéaire, visée aux articles 1 à 10 de l'arrêté royal du 9 novembre 1992 portant coordination de l'arrêté royal du 27 mars 1992 relatif à l'émission des obligations linéaires.

HOOFDSTUK II

Het participatieplan

Art. 3

§ 1. Iedere werkgever kan –onverminderd de bepalingen van het Vennootschappenwetboek– het initiatief nemen tot invoering van een participatieplan.

§ 2. Het invoeren van het participatieplan geschiedt via een specifieke collectieve arbeidsovereenkomst, gesloten overeenkomstig de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités.

§ 3. Het specifieke karakter van deze collectieve arbeidsovereenkomst impliceert dat uitsluitend de bij deze wet voorgeschreven voorwaarden en modaliteiten betreffende het participatieplan in deze overeenkomst kunnen worden opgenomen.

§ 4. In ondernemingen zonder vakbondsafvaardiging geschiedt de invoering van het participatieplan -voor wat de bij deze wet voorgeschreven voorwaarden en modaliteiten betreft- mits inachtneming van de bijzondere procedure zoals bepaald in artikel 4 van deze wet.

§ 5. De overige niet bij wet voorgeschreven voorwaarden en modaliteiten worden op initiatief van de werkgever ingevoerd, na advies van de ondernemingsraad, of, bij ontstentenis van ondernemingsraad, van het comité voor preventie en bescherming op het werk, en bij ontstentenis van comité voor preventie en bescherming op het werk de vakbondsafvaardiging. Bij ontstentenis van vakbondsafvaardiging worden de werknemers rechtstreeks door middel van aanplakking op de hoogte gebracht.

§ 6. Het participatieplan met de voorwaarden en modaliteiten bedoeld in artikel 9 van deze wet en in voorkomend geval de gene bedoeld in § 5 van artikel 3 van deze wet wordt schriftelijk aan de betrokken werknemers kenbaar gemaakt.

Art. 4

§ 1. Het ontwerp van toetredingsakte –in de zin van artikel 3, § 4 en § 5 van deze wet– wordt opgesteld op initiatief van de werkgever, en wordt via aanplakking ter kennis van de betrokken werknemers gebracht. Elke werknemer kan, op eenvoudig verzoek, een afschrift van de tekst van het ontwerp van toetredingsakte bekomen.

§ 2. Binnen 15 dagen te rekenen vanaf de dag van de kennisgeving, houdt de werkgever een bijzonder register ter beschikking van de werknemers waarin zij hun opmerkingen kunnen optekenen. Bij het verstrijken van deze termijn zendt de werkgever het register ter inzage aan de door de Koning aangewezen ambtenaar.

§ 3. Bij het verstrijken van de termijn, worden deze opmerkingen onmiddellijk via aanplakking ter kennis van de betrokken werknemers gebracht. De door de Koning aangewezen ambtenaar poogt de uiteenlopende standpunten te verzoenen.

CHAPITRE II

Du plan de participation

Art. 3

§ 1^{er}. Sans préjudice des dispositions du Code des sociétés, chaque employeur peut prendre l'initiative d'instaurer un plan de participation.

§ 2. L'instauration d'un plan de participation fait l'objet d'une convention collective de travail spécifique conclue conformément à la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires.

§ 3. Le caractère spécifique de cette convention collective de travail implique que seules les conditions et modalités prescrites par la présente loi et afférentes au plan de participation peuvent être reprises dans cette convention.

§ 4. Pour les entreprises n'ayant pas de délégation syndicale, l'instauration du plan de participation - pour ce qui concerne les conditions et les modalités prescrites par la présente loi- s'effectue dans le respect de la procédure spéciale définie à l'article 4 de la présente loi.

§ 5. Les autres conditions et modalités non prescrites par la loi sont introduites à l'initiative de l'employeur, après avis du conseil d'entreprise ou, en l'absence de conseil d'entreprise, du comité de prévention et de protection au travail ou, en l'absence de comité de prévention et de protection au travail, de la délégation syndicale. En l'absence de délégation syndicale, les travailleurs sont informés directement par voie d'affichage.

§ 6. Le plan de participation reprenant les conditions et modalités visées à l'article 9 de la présente loi ainsi que, le cas échéant, celles visées au § 5 de l'article 3 de la présente loi est communiqué par écrit aux travailleurs concernés.

Art. 4

§ 1^{er}. Le projet d'acte d'adhésion, au sens de l'article 3, § 4 et § 5, de la présente loi, est établi à l'initiative de l'employeur et les travailleurs concernés en sont informés par voie d'affichage. Chaque travailleur peut recevoir, sur simple demande, une copie du texte du projet d'acte d'adhésion.

§ 2. L'employeur tient, pendant un délai de 15 jours à dater de la communication, un registre spécial à la disposition des travailleurs dans lequel ils pourront consigner leurs observations. A l'expiration de ce délai, l'employeur transmet le registre pour information au fonctionnaire désigné par le Roi.

§ 3. A l'expiration du délai, les observations sont immédiatement portées à la connaissance des travailleurs par voie d'affichage. Le fonctionnaire désigné par le Roi tente de concilier les points de vue divergents.

Bij overeenstemming, treedt de toetredingsakte ten vroegste de 8ste dag na die van de verzoening in werking.

Indien de door de Koning aangewezen ambtenaar daarin niet slaagt, verstuurt hij onmiddellijk een afschrift van het proces-verbaal van niet-verzoening aan de Voorzitter van het bevoegde paritair comité. Het proces-verbaal vermeldt noodzakelijkerwijze de door de werkgever aangevoerde motieven ter invoering van deze toetredingsakte enerzijds, en de opmerkingen van de werknemers zoals opgetekend in het bijzonder register anderzijds.

Tijdens een eerstvolgende vergadering doet het paritair comité een laatste verzoeningspoging. Indien het paritair comité daarin niet slaagt, wordt het participatieplan niet ingevoerd.

§ 4. Als voor een bedrijfstak geen paritair comité bestaat, maakt de door de Koning aangewezen ambtenaar de zaak ahangig bij de Nationale Arbeidsraad. Deze wijst, teneinde de uiteenlopende standpunten te verzoenen, het paritair comité aan waaronder de ondernemingen ressorteren die een soortgelijke activiteit hebben.

§ 5. Binnen 8 dagen wordt het resultaat van de verzoening zoals vastgesteld door het paritair comité, door de secretaris van het betrokken paritair comité ter kennis van de werkgever gebracht.

De toetredingsakte treedt ten vroegste de 8ste dag na die van de verzoening in werking, voor zover er overeenstemming is.

§ 6. Wanneer geen enkele opmerking is meegedeeld, treedt de toetredingsakte de 15de dag in werking – behoudens andersluidende bepaling opgenomen in dezelfde akte na die van de kennisgeving.

Art. 5

§ 1. Alle betrokken werknemers dienen de mogelijkheid te hebben aan het participatieplan deel te nemen.

§ 2. De specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of de toetredingsakte, bedoeld in de artikelen 3 en 4 van deze wet, bepalen of alle betrokken werknemers toetredende werknemers zijn, zoals bedoeld in artikel 2, 19° van deze wet.

§ 3. De specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of de toetredingsakte kunnen een anciënniteit van maximaal een jaar voorzien.

Art. 6

§ 1. Een participatieplan kan alleen ingevoerd worden indien de werkgever is gebonden door een collectieve arbeidsovereenkomst met betrekking tot het loon voor de zelfde referentieperiode.

§ 2. Het totaal bedrag van deelnames in het kapitaal en in de winst, toegekend aan de werknemers overeenkomstig de bepalingen van deze wet en bij toepassing van het participatieplan, mag, bij afsluiting van het betreffende boekjaar, een van volgende limieten niet overschrijden :

En cas d'accord, l'acte d'adhésion entre en vigueur au plus tôt le 8^e jour suivant celui de la conciliation.

Si le fonctionnaire désigné par le Roi ne réussit pas dans sa tentative, il envoie immédiatement une copie du procès-verbal attestant de l'absence de conciliation au Président de la commission paritaire compétente. Le procès-verbal mentionne obligatoirement, d'une part, les motifs avancés par l'employeur en vue de l'instauration de cet acte d'adhésion et, d'autre part, les observations des travailleurs, telles qu'elles sont consignées dans le registre spécial.

La commission paritaire fait une dernière tentative de conciliation au cours d'une réunion postérieure. Si la commission paritaire échoue, le plan de participation n'est pas instauré.

§ 4. En cas d'absence de commission paritaire pour une branche d'activité, le fonctionnaire désigné par le Roi porte l'affaire devant le Conseil national du Travail. Afin de tenter de concilier les points de vue divergents, celui-ci désigne la commission paritaire dont relèvent les entreprises exerçant une activité similaire.

§ 5. Le secrétaire de la commission paritaire concernée informe l'employeur des résultats de la conciliation obtenus par la commission paritaire dans un délai de 8 jours.

Pour autant qu'il y ait accord, l'acte d'adhésion entre en vigueur au plus tôt le 8^e jour suivant celui de la conciliation.

§ 6. En l'absence d'observation, l'acte d'adhésion entre en vigueur le 15^e jour - sauf disposition contraire reprise dans le même acte - suivant celui de la communication.

Art. 5

§ 1^{er}. Tous les travailleurs concernés doivent avoir la possibilité de prendre part au plan de participation.

§ 2. La convention collective de travail spécifique ou l'acte d'adhésion, visés aux articles 3 et 4 de la présente loi, précise si tous les travailleurs concernés sont des travailleurs adhérents, visés à l'article 2, 19°, de la présente loi.

§ 3. La convention collective spécifique ou l'acte d'adhésion peut prévoir une ancienneté ne dépassant pas un an.

Art. 6

§ 1^{er}. Un plan de participation ne peut être instauré que si l'employeur est lié par une convention collective de travail relative aux salaires, pour la même période de référence.

§ 2. Le montant total des participations au capital et aux bénéfices accordé aux travailleurs conformément aux dispositions de la présente loi et en application du plan de participation ne peut, à la clôture de l'exercice comptable concerné, excéder l'une des limites suivantes :

- 10% van de totale bruto loonmassa;
- 20% van de winst van het boekjaar na belasting, zoals bedoeld in het uitvoeringsbesluit van het Vennootschappenwetboek of in de bijlage bij het koninklijk besluit van 8 oktober 1976 met betrekking tot de jaarrekening van de ondernemingen.

Ingeval de onderneming verbonden is aan een onderneming in de zin van artikel 11 van het Vennootschappenwetboek, worden de totale bruto loonmassa en de winst na belasting berekend op een geconsolideerde basis vastgesteld overeenkomstig de beschikkingen van een in Ministerraad overlegd koninklijk besluit.

Art. 7

§ 1. Bij invoering van het participatieplan wordt de ondernemingsraad of bij ontstentenis van ondernemingsraad het comité voor preventie en bescherming op het werk, en bij ontstentenis van comité voor preventie en bescherming op het werk de vakbondsafvaardiging ingelicht omtrent de relatie tussen het participatieplan, de tewerkstellingsevolutie en -politiek van de onderneming ter zake. De specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of de toetredingsakte bevestigt dat de invoering van het participatieplan niet gepaard mag gaan met een vermindering van de tewerkstelling.

§ 2. Voor de toepassing van deze wet mag het participatieplan niet ingevoerd worden ter vervanging of omzetting van loon, premies, voordelen in natura of om het even welk voordeel of aanvulling van al wat voorafgaat, al dan niet onderworpen aan de sociale zekerheidsbijdragen, voorzien in individuele of collectieve overeenkomsten. Deze bepaling is evenwel niet van toepassing op collectieve participatieplannen waarvan de inhoud vergelijkbaar is met de doelstelling van deze wet die op het niveau van de onderneming of binnen de groep vóór de inwerkingtreding van deze wet worden ingevoerd.

Art. 8

§ 1. Het participatieplan kan zowel op het niveau van een onderneming als binnen een groep worden ingevoerd.

§ 2. De invoering van een participatieplan op het niveau van een groep geschiedt -voor wat de bij deze wet voorgeschreven voorwaarden en modaliteiten betreft- via een specifieke of meerdere specifieke collectieve arbeidsovereenkomsten, gesloten tussen de in artikel 1 bedoelde werkgevers en de bevoegde vakbondsafvaardiging overeenkomstig de bepalingen van deze wet of, voor de ondernemingen van een groep die geen vakbondsafvaardiging hebben, overeenkomstig de bijzondere procedure van artikel 4 van deze wet. Vervolgens wordt elke specifieke collectieve arbeidsovereenkomst voor advies voorgelegd aan de ondernemingsraad, of bij ontstentenis van ondernemingsraad, aan het comité voor preventie en bescherming op het werk, en bij ontstentenis van comité voor preventie en bescherming op het werk, de vakbondsafvaardiging van de overige ondernemingen behorend tot dezelfde groep. Bij ontstentenis van een vakbondsafvaardiging worden de werknemers van de ondernemingen, bedoeld in het participatieplan, door middel van aanplakking op de hoogte gebracht.

- 10% de la masse salariale brute totale;
- 20% du bénéfice de l'exercice après impôts, tel que visé par l'arrêté d'exécution du Code des sociétés ou l'annexe à l'arrêté royal du 8 octobre 1976 relatif aux comptes annuels des entreprises.

Au cas où l'entreprise est liée à une société au sens de l'article 11 du Code des sociétés, la masse salariale brute totale et le bénéfice après impôt sont calculés sur une base consolidée, déterminée conformément aux dispositions d'un arrêté royal délibéré en Conseil des ministres.

Art. 7

§ 1^{er}. Lors de l'instauration du plan de participation, le conseil d'entreprise ou, en l'absence de conseil d'entreprise, le comité de prévention et de protection au travail, ou en l'absence de comité de prévention et de protection au travail, la délégation syndicale est informée de la relation entre le plan de participation, l'évolution de l'emploi et la politique de l'entreprise en la matière. La convention collective de travail spécifique ou l'acte d'adhésion confirme que l'instauration du plan de participation ne peut aller de pair avec une diminution de l'emploi.

§ 2. Pour l'application de la présente loi, le plan de participation ne peut être instauré dans le but de remplacer ou de convertir des rémunérations, primes, avantages en nature ou généralement quelconques ou des compléments à tout ce qui précède, prévus dans des conventions individuelles ou collectives, qu'ils soient assujettis ou non aux cotisations à la sécurité sociale. Cette disposition n'est toutefois pas applicable aux plans collectifs de participation dont le contenu est comparable à l'objectif de la présente loi et qui ont été instaurés au niveau de l'entreprise ou au sein du groupe avant l'entrée en vigueur de la présente loi.

Art. 8

§ 1^{er}. Le plan de participation peut être instauré tant au niveau d'une entreprise qu'au sein d'un groupe.

§ 2. Pour ce qui concerne les conditions et modalités prescrites par la présente loi, l'instauration d'un plan de participation au niveau d'un groupe fait l'objet d'une ou de plusieurs conventions collectives de travail spécifiques, conclues entre les employeurs visés à l'article 1^{er} et la délégation syndicale, conformément aux dispositions de la présente loi ou, pour les entreprises d'un groupe et n'ayant pas de délégation syndicale, conformément à la procédure spéciale définie à l'article 4 de la présente loi. Chaque convention collective de travail spécifique est ensuite soumise pour avis au conseil d'entreprise ou, en l'absence de conseil d'entreprise, au comité de prévention et de protection au travail, ou en l'absence de comité de prévention et de protection au travail, à la délégation syndicale des autres entreprises appartenant au même groupe. En l'absence de délégation syndicale, les travailleurs des entreprises visées par le plan de participation sont informés directement par voie d'affichage.

§ 3. De overige niet bij deze wet voorgeschreven voorwaarden en modaliteiten worden op initiatief van de werkgever ingevoerd, mits naleving van de procedure zoals bepaald in artikel 3, § 5.

§ 4. Het begrip groep, zoals bedoeld in dit artikel, zal worden bepaald bij een in Ministerraad overlegd koninklijk besluit, na advies van de Centrale Raad voor het Bedrijfsleven.

Art. 9

§ 1. Het participatieplan vermeldt verplichtend :

- in voorkomend geval, de aanvullende regels ter berekening van de anciënniteit;
- de al dan niet verplichte toetreding van de werknemers;
- de keuze van de toekenningswijze(n), die noodzakelijkerwijze in speciën of in aandelen of bewijzen geschiedt;
- de blokkeringsperiode van de aandelen en bewijzen, die noodzakelijkerwijze het stemrecht omvatten;
- in voorkomend geval en mits naleving van artikel 10 van deze wet, de objectieve criteria ter bepaling van de individuele uitkering aan de toetredende werknemers;
- de berekeningswijze en –drempels van de ingevolge het participatieplan toegekende participaties;
- in voorkomend geval, de oprichting van een afzonderlijke vennootschap ter bezit en beheer van de toegekende aandelen. In geval van oprichting van een coöperatieve vennootschap ter bezit en beheer van de kapitaalparticipaties behoudt de werknemer onder alle omstandigheden de mogelijkheid al dan niet zijn kapitaalparticipatie in de coöperatieve participatievennootschap in te brengen. Deze keuzemogelijkheid en –modaliteiten dienen uitdrukkelijk in het participatieplan te worden bepaald;
- de berekeningswijze pro rata temporis van het bedrag van de uitkering in geval van vrijwillige schorsing of beëindiging van de arbeidsovereenkomst, behoudens wegens dringende redenen ten laste van de werknemer;
- de duur en beëindigingwijze van het participatieplan;
- de niet-toepasselijkheid van artikel 23 van de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités.

§ 2. De wijzigingen die kunnen aangebracht worden aan de verschillende gegevens die in het participatieplan moeten worden opgenomen, bedoeld in § 1, maken het voorwerp uit van een in de Ministerraad overlegd koninklijk besluit, na advies van de Nationale Arbeidsraad.

§ 3. Les autres conditions et modalités non prescrites par la présente loi sont introduites à l'initiative de l'employeur, moyennant le respect de la procédure définie à l'article 3, § 5.

§ 4. La notion de groupe, telle que visée par le présent article, sera déterminée par voie d'arrêté royal délibéré en Conseil des ministres, après avis du Conseil Central de l'Economie.

Art. 9

§ 1^{er}. Le plan de participation mentionne obligatoirement :

- le cas échéant, les règles complémentaires relatives au calcul de l'ancienneté;
- l'adhésion obligatoire ou non des travailleurs;
- le choix du ou des mode(s) d'attribution, qui doit nécessairement s'effectuer en espèces ou en actions;
- la période d'indisponibilité des actions et parts, qui ne peuvent être dénuées de leur droit de vote;
- le cas échéant, moyennant respect des dispositions de l'article 10 de la présente loi, les critères objectifs servant à déterminer le montant à attribuer à chacun des travailleurs adhérents;
- les modalités et les seuils de calcul des participations attribuées en raison du plan de participation;
- le cas échéant, la création d'une société distincte pour la détention et la gestion des actions attribuées. En cas de création d'une société coopérative de participation pour les besoins de la détention et de la gestion des participations au capital, le travailleur conserve en toutes circonstances la possibilité d'apporter ou non sa participation au capital à la société coopérative de participation. Cette faculté de choix et ses modalités doivent être expressément définies dans le plan de participation;
- le mode de calcul pro rata temporis du montant de la participation en cas de suspension volontaire ou de résiliation du contrat de travail, sauf en cas de motifs graves imputables au travailleur;
- la durée et les modalités de résiliation du plan de participation;
- la non-application de l'article 23 de la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires.

§ 2. Les modifications susceptibles d'être apportées aux types d'informations devant être repris dans le plan de participation, visé au § 1^{er}, font l'objet d'un arrêté royal délibéré en Conseil des ministres, après avis du Conseil national du Travail.

Art. 10

§ 1. In voorkomend geval bepaalt de in een paritair comité of paritair subcomité gesloten collectieve arbeidsovereenkomst de objectieve criteria ter bepaling van de verdeelsleutels die van toepassing kunnen zijn op de betrokken werknemers.

§ 2. Een in Ministerraad overlegd koninklijk besluit, te nemen binnen de drie maanden na de datum van inwerkingtreding van de bepalingen van deze wet en na advies van de Nationale Arbeidsraad, bepaalt de objectieve criteria die van toepassing zijn bij ontstentenis van een collectieve arbeidsovereenkomst zoals bedoeld in § 1.

Art. 11

§ 1. De aandelen of bewijzen door toetredende werknemers verkregen in het kader van een participatieplan in de omstandigheden bedoeld in de bepalingen van deze wet maken het voorwerp uit van een open bewaargeving bij een kredietinstelling of een beursvennootschap zijn niet beschikbaar gedurende een periode vastgesteld door de specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of toetredingsakte die niet minder dan twee jaar en meer dan vijf jaar mag bedragen.

§ 2. De naleving van de onbeschikbaarheidsvoorwaarde, bedoeld in § 1, wordt verzekerd door inschrijving van de deelnames in het kapitaal, op een geblokkeerde rekening, op naam van de werknemer en geopend bij een kredietinstelling of een beursvennootschap.

§ 3. De onbeschikbaarheidsperiode van de aandelen van een werknemer neemt een einde, in geval van ontslag of pensionering, in geval van zijn overlijden alsook bij openbaar bod van aankoop of omwisseling in kapitaaldeelnames of bij overplaatsing van de werknemers naar de niet verbonden onderneming in het kader van de Collectieve Arbeidsovereenkomst nr 32bis gesloten op 7 juni 1985 in de Nationale Arbeidsraad en bij koninklijk besluit van 25 juli 1985 algemeen verbindend verklaard, betreffende het behoud van de rechten van de werknemers bij wijziging van werkgever ingevolge de overgang van de ondernemingen krachtens overeenkomst en tot regeling van de rechten van de werknemers die overgenomen worden bij overname van activa na faillissement of gerechtelijk akkoord door boedelafstand.

Art. 10

§ 1^{er}. Le cas échéant, la convention collective de travail conclue en commission paritaire ou en sous-commission paritaire définit les critères objectifs servant à déterminer les clés de répartition pouvant être appliquées aux différents travailleurs concernés.

§ 2. Un arrêté royal délibéré en Conseil des ministres, après avis du Conseil national du Travail, et à prendre dans un délai n'excédant pas trois mois à dater de l'entrée en vigueur des dispositions de la présente loi, fixe ces critères objectifs qui s'appliquent en l'absence de toute convention collective visée au § 1^{er}.

Art. 11

§ 1^{er}. Les actions ou parts reçues par les travailleurs adhérents dans le cadre d'un plan de participation dans les conditions visées aux dispositions de la présente loi font l'objet d'un dépôt à découvert auprès d'un établissement de crédit ou d'une société de bourse et sont indisponibles pendant une période fixée par la convention collective de travail spécifique ou l'acte d'adhésion sans que cette période d'indisponibilité puisse être ni inférieure à deux ans ni supérieure à cinq ans.

§ 2. Le respect de la condition d'indisponibilité, visée au § 1^{er}, est assuré par l'inscription des participations au capital, sur un compte-titre bloqué, au nom du travailleur et ouvert auprès d'un établissement de crédit ou d'une société de bourse.

§ 3. La période d'indisponibilité des parts d'un travailleur prend fin en cas de licenciement ou de mise à la retraite, en cas de décès de l'intéressé ainsi qu'en cas d'offre publique d'achat ou d'échange des participations au capital ou de transfert des travailleurs à une entreprise non liée dans le cadre de la convention collective du travail n° 32bis, conclue au sein du Conseil national du Travail, concernant le maintien des droits des travailleurs en cas de changement d'employeur du fait d'un transfert conventionnel d'entreprise et réglant les droits des travailleurs repris en cas de reprise de l'actif après faillite ou concordat judiciaire par abandon d'actif, rendue obligatoire par l'arrêté royal du 25 juillet 1985.

HOOFDSTUK III

De coöperatieve participatievennootschap

Art. 12

§ 1. Er kan gebruik gemaakt worden van een coöperatieve participatievennootschap die uitsluitend tot doel heeft de deelnames in het kapitaal te bezitten en te beheren die door de werknemers werden ingebracht.

§ 2. Onverminderd de bepalingen van het Vennootschappenwetboek, wordt het kapitaal van de coöperatieve participatievennootschap gevormd door de inbreng door de werknemers van hun deelname in het kapitaal. De door deze deelnames gegenereerde dividenden dienen onverwijld en als vergoeding van het kapitaal aan de begunstigde werknemers afgestaan te worden, na aftrek van de beheerskosten, te bepalen overeenkomstig de bepalingen van het besluit bedoeld in artikel 13 van deze wet.

§ 3. De coöperatieve participatievennootschap is opgericht onder de vorm van een coöperatieve vennootschap, al dan niet met beperkte aansprakelijkheid. De benaming van deze vennootschap moet de vermelding «coöperatieve participatievennootschap» bevatten. Deze vennootschap wordt opgericht door ten minste drie toetredende werknemers van één of meer van de betrokken ondernemingen. Enkel de toetredende werknemers kunnen houder zijn van aandelen of de deelbewijzen van de coöperatieve participatievennootschap.

§ 4. Het beheersorgaan van de coöperatieve participatievennootschap bekrachtigt tijdens haar eerste bestuursvergadering het participatieplan.

Art. 13

Onverminderd de bepalingen van het Vennootschappenwetboek neemt de Koning bij een in Minister-raad overlegd besluit maatregelen voor het verzekeren van het goede beheer en de controle van de coöperatieve participatievennootschappen.

Art. 14

De aandelen van de coöperatieve participatievennootschap worden toegekend aan de toetgetreden werknemers volgens de criteria en binnen de grenzen bepaald in de beschikkingen van het participatieplan.

Art. 15

§ 1. De aandelen van de coöperatieve participatievennootschap worden onbeschikbaar gedurende een periode van minimum twee en maximum vijf jaar. Deze periode van onbeschikbaarheid is bepaald in het participatieplan.

CHAPITRE III

De la société coopérative de participation

Art. 12

§ 1^{er}. Il peut être fait usage d'une société coopérative de participation ayant pour objet exclusif de détenir et de gérer les participations au capital apportées par les travailleurs.

§ 2. Sans préjudice des dispositions du Code des sociétés, le capital de la société coopérative de participation est formé par les apports effectués par les travailleurs adhérents de leurs participations au capital. Les dividendes générés par ces participations doivent être immédiatement rétrocédés, au titre de rémunération du capital, aux travailleurs bénéficiaires après déduction des frais de gestion à définir conformément aux dispositions de l'arrêté visé à l'article 13 de la présente loi.

§ 3. La société coopérative de participation est constituée sous la forme d'une société coopérative, à responsabilité limitée ou non. La dénomination de cette société doit comporter la mention «société coopérative de participation». Cette société est créée par au moins trois travailleurs adhérents d'une ou plusieurs entreprises concernées. Seuls les travailleurs adhérents peuvent être détenteurs des actions ou parts de la société coopérative de participation.

§ 4. L'organe d'administration de la société coopérative de participation approuve le plan de participation lors de sa première réunion.

Art. 13

Sans préjudice des dispositions du Code des sociétés, le Roi prend, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, les mesures appropriées en vue d'assurer la bonne gestion et le contrôle des sociétés coopératives de participation.

Art. 14

Les parts de la société coopérative de participation sont attribuées aux travailleurs adhérents, selon les critères et les limites définis dans le plan de participation.

Art. 15

§ 1^{er}. Les parts de la société coopérative de participation sont indisponibles pendant une période qui ne peut être ni inférieure à deux ans ni supérieure à cinq ans. Cette période d'indisponibilité est fixée par le plan de participation.

§ 2. De onbeschikbaarheidsperiode van de aandelen, die een werknemer in de coöperatieve vennootschap bezit, eindigt in geval van ontslag door de werkgever of pensionering, bij zijn overlijden of bij overdracht van de werknemers naar een niet verbonden vennootschap alsook bij openbaar bod tot aankoop of omruiling van de aandelen van de coöperatieve participatievennootschap dat gelijktijdig plaatsvindt met een bod tot aankoop of omruiling van de aandelen of de deelbewijzen die de coöperatieve participatievennootschap bezit.

§ 3. Na de periode van onbeschikbaarheid of bij de beëindiging van de arbeidsovereenkomst moeten de te koop gestelde aandelen van de coöperatieve participatievennootschap overgedragen worden aan andere werknemers die zijn toegetreden tot het participatieplan of dienen deze ingekocht te worden door de coöperatieve participatievennootschap volgens de regels en tegen de prijs bepaald in het participatieplan en in de statuten van de coöperatieve participatievennootschap.

Art. 16

In geval van faillissement van de coöperatieve participatievennootschap of van iedere andere vorm van samenloop, hebben de aandeelhouders een collectief vorderingsrecht op het geheel van de aandelen en deelbewijzen ingeschreven in het aandeelhoudersregister op naam van de coöperatieve participatievennootschap.

Art. 17

Als in het participatieplan de mogelijkheid opgenomen is om een coöperatieve participatievennootschap op te richten, regelen de bepalingen van het participatieplan ook :

1°. – de regels met betrekking tot de samenstelling van de organen van de coöperatieve participatievennootschap;

– de voorwaarden voor verwerving, overdracht en inkoop van de aandelen van de bedoelde coöperatieve participatievennootschap, bepaald in overeenstemming met de bepalingen van hoofdstuk III van deze wet;

– de voorwaarden en nadere regels voor uittreding van de werknemers in overeenstemming met de bepalingen van hoofdstuk III van deze wet;

– de rechten verbonden aan de aandelen uitgegeven door de coöperatieve participatievennootschap;

– de wijze van vrijgave van het kapitaal van de coöperatieve participatievennootschap;

– de rechten van de werknemers op het vermogen van de coöperatieve participatievennootschap;

2°. de voorwaarden waaronder de deelnames in het kapitaal door de coöperatieve participatievennootschap verworven en overgedragen kunnen worden, en desgevallend het voorkeurrecht van de betrokken ondernemingen of hun andere aandeelhouders op de aandelen of bewijzen aangehouden door de coöperatieve participatievennootschap;

§ 2. La période d'indisponibilité des parts détenues dans la société coopérative de participation par un travailleur prend fin en cas de licenciement ou de mise à la retraite, en cas de décès de l'intéressé, en cas de transfert des travailleurs à une société non liée ainsi qu'en cas d'offre publique d'achat ou d'échange des parts de la société coopérative de participation coïncidant avec une offre d'achat ou d'échange des actions ou parts détenues par la société coopérative de participation.

§ 3. A l'expiration de la période d'indisponibilité ou à la résiliation du contrat de travail, les parts de la société coopérative de participation qui sont mises en vente doivent être cédées à des travailleurs qui ont adhéré au plan de participation ou être rachetées par la société coopérative de participation selon les modalités et pour le prix définis dans le plan de participation et dans les statuts de la société coopérative de participation.

Art. 16

En cas de faillite de la société coopérative de participation ou en cas de toute autre forme de concours, les détenteurs de parts disposent d'un droit d'action collective à l'égard de l'ensemble des actions et parts inscrites au nom de la société coopérative de participation dans le registre des actionnaires.

Art. 17

Si la possibilité de création d'une société coopérative de participation est reprise dans le plan de participation, les dispositions du plan de participation, régissent également:

1°. – les règles relatives à la composition des organes de la société coopérative de participation;

– les conditions d'acquisition, de cession et de rachat des parts de la société coopérative de participation visées, fixées dans le respect des dispositions du chapitre III de la présente loi;

– les conditions et modalités de sortie des travailleurs fixées dans le respect des dispositions du chapitre III de la présente loi;

– les droits attachés aux parts émises par la société coopérative de participation;

– le mode de libération du capital de la société coopérative de participation;

– les droits des travailleurs sur le patrimoine de la société coopérative de participation;

2°. les conditions auxquelles la société coopérative de participation peut acquérir et céder les participations au capital et, le cas échéant, le droit de préemption des entreprises concernées ou de leurs autres actionnaires sur les actions ou parts détenues par la société coopérative de participation;

3°. de uitgaven die de coöperatieve participatievennootschap kan aangaan overeenkomstig de beschikkingen van het besluit bedoeld in artikels 12, § 2 en 13 van deze wet.

HOOFDSTUK IV

Het investeringsspaarplan

Art. 18

Het participatieplan in de winst, dat door een kleine en middelgrote onderneming wordt ingevoerd, kan de vorm aannemen van een investeringsspaarplan overeenkomstig hetwelk de toegekende winst door de werknemers ter beschikking van de onderneming wordt gesteld in het kader van een niet achtergestelde lening die onder een afzonderlijke rubriek van de schulden van de onderneming wordt geboekt.

Art. 19

§ 1. De uitgeleende bedragen dienen te worden terugbetaald na het verstrijken van een periode die wordt vastgesteld door een specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of een toetredingsakte gesloten binnen de onderneming en die niet kleiner mag zijn dan twee jaar en langer dan vijf jaar.

§ 2. Een interest is jaarlijks verschuldigd op de uitgeleende bedragen, overeenkomstig de bepalingen van artikel 18 van deze wet. De berekeningswijze van de interestvoet, die niet kleiner mag zijn dan de interestvoet, die op een OLO van gelijkaardige duur als de lening wordt toegepast, wordt in het participatieplan vastgesteld. De interest wordt binnen 30 dagen na het vervallen van de jaarlijkse termijn van debitering van de intrest betaald.

§ 3. De terugbetaling, tijdens de periode bedoeld in § 1, van de deelnames, bedoeld in artikel 18 van deze wet, mag evenwel worden toegestaan in geval van ontslag door de werkgever of pensionering, in geval van overlijden van de toegetreden werknemer alsook bij openbaar bod van aankoop of omwisseling in kapitaaldeelnames.

Art. 20

Het totaal bedrag van de deelnames bedoeld in artikel 18 van deze wet wordt, binnen een termijn die kleiner moet zijn dan de periode bedoeld in artikel 19, § 1, door de onderneming aangewend voor investeringen in vaste activa, zoals bedoeld in het uitvoeringsbesluit van het Vennootschappenwetboek (of in de bijlage bij het koninklijk besluit van 8 oktober 1976 met betrekking tot de jaarrekeningen van de ondernemingen).

3°. les dépenses que la société coopérative de participation peut engager conformément aux dispositions de l'arrêté visé aux articles 12, § 2 et 13 de la présente loi.

CHAPITRE IV

Du plan d'épargne d'investissement

Art. 18

Le plan de participation aux bénéfices instauré par une petite et moyenne entreprise peut prendre la forme d'un plan d'épargne d'investissement en vertu duquel les bénéfices attribués sont mis à la disposition de l'entreprise par les travailleurs dans le cadre d'un prêt non subordonné comptabilisé sous une rubrique distincte des dettes de l'entreprise.

Art. 19

§ 1^{er}. Le remboursement des sommes prêtées doit être effectué au terme d'une période, fixée par convention collective spécifique ou par acte d'adhésion conclu au sein de l'entreprise, qui ne peut être ni inférieure à deux ans ni supérieure à cinq ans.

§ 2. Un intérêt est dû annuellement sur les sommes prêtées conformément aux dispositions de l'article 18 de la présente loi. Le mode de calcul du taux d'intérêt, qui ne peut être inférieur au taux d'intérêt applicable à une OLO de durée équivalente à celle du prêt, est déterminé dans le plan de participation. L'intérêt est payable à terme échu dans les 30 jours suivant l'échéance du terme annuel de débiteur de l'intérêt.

§ 3. Le remboursement, pendant la période visée au § 1^{er}, des participations visées à l'article 18 de la présente loi peut toutefois être obtenu en cas de licenciement ou de mise à la retraite, en cas de décès du travailleur adhérent ainsi qu'en cas d'offre publique d'achat ou d'échange des participations au capital.

Art. 20

Le montant total des participations visées à l'article 18 de la présente loi est affecté, dans un délai qui doit être inférieur à la période visée à l'article 19, § 1^{er} par l'entreprise à des investissements en immobilisations, telles que visés par l'arrêté d'exécution du Code des sociétés (ou par l'annexe à l'arrêté royal du 8 octobre 1976 relatif aux comptes annuels des entreprises).

Art. 21

Overeenkomstig de bepalingen van artikel 20 van deze wet mogen de fondsen, aangewend door een onderneming die, in de zin van deze wet, niet meer als klein of middelgroot mag beschouwd worden, het voorwerp uitmaken van een participatieplan in de winst of van een participatieplan in het kapitaal, overeenkomstig de modaliteiten voorzien door de specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of door de toetredingsakte.

HOOFDSTUK V

Fiscale bepalingen

Art. 22

Artikel 1 van titel I van het Wetboek van de met de inkomstenbelasting gelijkgestelde belastingen wordt als volgt aangevuld :

«4° de belasting en de aanvullende belasting op de deelname van de werknemers in de winst of in het kapitaal van de onderneming.».

Art. 23

Een titel VII wordt bijgevoegd in het Wetboek van de met de inkomstenbelasting gelijkgestelde belastingen luidende :

«Titel VII : Belasting op de deelname van de werknemers in de winst of in het kapitaal van de onderneming».

Hoofdstuk I. Belastbaar feit

Artikel 112. Er wordt een belasting vastgesteld ten laste van de werknemers op de deelname in het kapitaal of in de winst toegekend overeenkomstig de wet van. ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen.

Er wordt een aanvullende belasting vastgesteld ten laste van de werknemers in geval van niet-naleving van de voorwaarde van onbeschikbaarheid bepaald in de artikelen 11 en 19 § 1 van de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen.

Hoofdstuk II. Belastbare grondslag

Artikel 113. De belastbare grondslag van de belasting is als volgt vastgesteld :

1° als het gaat om deelname in de winst, is de belastbare grondslag gelijk aan het bedrag uitbetaald in speciën toegekend overeenkomstig het participatieplan mits aftrek van de sociale bijdrage bedoeld in artikel 33 van de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen;

Art. 21

Les fonds affectés, conformément aux dispositions de l'article 20 de la présente loi, par une entreprise qui perd la qualité de petite et moyenne entreprise, au sens de la présente loi, peuvent faire l'objet d'un plan de participation aux bénéfices ou d'un plan de participation au capital, selon les modalités prévues par la convention collective de travail spécifique ou l'acte d'adhésion.

CHAPITRE V

Dispositions fiscales

Art. 22

L'article 1^{er} du titre I du Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus est complété comme suit:

«4° la taxe et la taxe additionnelle sur la participation des travailleurs aux bénéfices ou au capital de l'entreprise.».

Art. 23

Un titre VII est ajouté au Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus et est rédigé comme suit :

«Titre VII: Taxe sur la participation des travailleurs aux bénéfices ou au capital de l'entreprise».

Chapitre I. Fait générateur

Article 112. Il est établi à charge des travailleurs une taxe sur les participations au capital ou aux bénéfices attribués en vertu de la loi du... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises.

Il est établi à charge des travailleurs une taxe additionnelle en cas de non-respect de la condition d'indisponibilité de la participation visée aux articles 11 et 19, § 1^{er} de la loi du... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises.

Chapitre II. Base imposable

Article 113. La base imposable de la taxe est déterminée comme suit :

1° lorsqu'il s'agit d'une participation aux bénéfices, la base imposable est égale au montant en espèces attribué conformément au plan de participation sous déduction de la cotisation sociale prévue à l'article 33 de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises;

2° als het gaat om deelname in het kapitaal, is de belastbare grondslag gelijk aan het bedrag dat toe te kennen is aan de deelname in het kapitaal, toegekend overeenkomstig het jaarlijks participatieplan van de onderneming;

3° de belasting die eventueel ten laste van de schuldenaar van de deelname valt ter ontlasting van de verkrijger, wordt aan het bedrag van dit aandeel toegevoegd voor de berekening van de belasting.

Artikel 114. De belastbare grondslag van de aanvullende belasting komt overeen met deze die werd vastgesteld in toepassing van artikel 113, 2°, wat betreft de deelnames in het kapitaal en van artikel 113, 3°, en wordt bepaald in evenredigheid met de beschikbare aandelen.

Hoofdstuk III. Opeisbaarheid van de belasting.

Artikel 115. De toekenning of de uitbetaling van deelnames in de winst of in het kapitaal veroorzaakt de opeisbaarheid van de belasting.

Als toekenning wordt inzonderheid beschouwd, de inschrijving van het aandeel op een ten bate van de verkrijger geopende rekening, zelfs als die rekening onbeschikbaar is, mits de onbeschikbaarheid het gevolg is van een uitdrukkelijke of stilzwijgende overeenkomst met de verkrijger of in toepassing van de artikelen 11 en 19, § 1 van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal of in de winst van de ondernemingen.

Artikel 116. Het opheffen van de onbeschikbaarheid van de rekening voorzien in de artikelen 11 en 19 § 1 van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst, vóór het verstrijken van de periode van onbeschikbaarheid, veroorzaakt de opeisbaarheid van de aanvullende belasting.

Hoofdstuk IV. Belastingtarieven.

Artikel 117. § 1. Het belastingtarief is vastgesteld op:

- 15% voor de deelnames in het kapitaal;
- 15% voor de deelnames in de winst, die in het kader van een investeringsspaarplan zijn toegekend en het voorwerp zijn van een niet achtergestelde lening;
- 25% voor de deelnames in de winst met uitzondering van deze bedoeld in het tarief van 15%.

§ 2. Het tarief van de aanvullende belasting is vastgesteld op 10%.

Hoofdstuk V. Schuldenaars van de belasting.

Artikel 118. § 1. Is de belasting verschuldigd en moet ze inhouden van de bedragen die voor de betaling in specien, voor de deelname in het kapitaal of voor het investeringsspaarplan dienen te worden bestemd, de schuldenaar van de deelname in het kapitaal of in de winst van de ondernemingen.

2° lorsqu'il s'agit d'une participation au capital, la base imposable est égale au montant à affecter à la participation au capital attribuée conformément au plan de participation annuel de l'entreprise;

3° la taxe éventuellement supportée par le débiteur de la participation à la décharge du bénéficiaire est ajoutée au montant de cette participation pour le calcul de la taxe.

Article 114. La base imposable de la taxe additionnelle correspond à celle qui a été fixée en application de l'article 113, 2°, quant aux participations en capital et de l'article 113, 3°, et est déterminée au prorata des participations rendues disponibles.

Chapitre III. Exigibilité de la taxe.

Article 115. L'attribution ou la mise en paiement des participations aux bénéfices ou au capital entraîne la déduction de la taxe.

Est notamment considérée comme attribution, l'inscription de la participation à un compte ouvert au profit du bénéficiaire, même si ce compte est indisponible, pourvu que l'indisponibilité résulte d'un accord exprès ou tacite avec le bénéficiaire ou de l'application des articles 11 et 19, § 1^{er} de la loi du relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises.

Article 116. La levée de l'indisponibilité du compte prévue aux articles 11 et 19, § 1^{er} de la loi du relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises, avant l'expiration de la période d'indisponibilité entraîne la déduction de la taxe additionnelle.

Chapitre IV. Taux de la taxe.

Article 117. § 1^{er}. Le taux de la taxe est fixé à :

- 15 % pour les participations au capital;
- 15% pour les participations aux bénéfices attribuées dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement et qui font l'objet d'un prêt non-subordonné;
- 25 % pour les participations aux bénéfices non visées par le taux de 15%.

§ 2. Le taux de la taxe additionnelle est fixé à 10%.

Chapitre V. Redevables de la taxe.

Article 118. § 1^{er}. Est redevable de la taxe et doit retenir celle-ci sur les montants à affecter au paiement en espèces, à la participation au capital ou au plan d'épargne d'investissement, le débiteur de la participation au capital ou aux bénéfices des entreprises.

§ 2. Is de aanvullende belasting verschuldigd en moet ze inhouden :

1° de kredietinstelling of de beursvennootschap bedoeld in artikel 11 van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen voor wat de deelnames in het kapitaal betreft.

De inhouding van de aanvullende belasting wordt uitgevoerd ofwel door verkoop door de kredietinstelling of door de beursvennootschap, op naam en voor rekening van de werknemer, van het vereiste aantal deelnames in het kapitaal ofwel door storting door de werknemer van het bedrag van de aanvullende belasting, voorafgaand aan elke vrijgave van effecten;

2° de werkgever bedoeld in artikel 2 van de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst, wat betreft de deelnames toegekend in het kader van een investeringsspaarplan.

Hoofdstuk VI. Stortingswijze, vestiging en inning van de belasting.

Artikel. 119. De stortingswijze, de vestiging en de inning van de belasting en van de aanvullende belasting worden bepaald overeenkomstig de regels toepasselijk op de wijze van de storting, van de vestiging en van de inning van de roerende voorheffing.».

Art. 24

Artikel 38, alinea 1 van het Wetboek op de inkomstenbelasting 1992 wordt als volgt aangevuld :

«15° De deelnames in het kapitaal of in de winst toegekend overeenkomstig de bepalingen van de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen evenals de deelnames in het kader van een investeringsspaarplan en onderhevig aan de belasting op de werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen.».

Art. 25

Het artikel 198, alinea 1 van het Wetboek op de Inkomstenbelastingen 1992 wordt als volgt aangevuld:

«2° de belasting en de aanvullende belasting die ten laste van de schuldenaar van de deelname vallen ter ontlasting van de verkrijger der inkomsten, met miskenning van artikel 113 van het Wetboek van de met de inkomstenbelasting gelijkgestelde belastingen;

12° de deelnames in het kapitaal of in de winst evenals de deelnames toegekend in het kader van een investeringsspaarplan aan werknemers overeenkomstig de bepalingen van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal of in de winst van de ondernemingen.».

§ 2. Est redevable de la taxe additionnelle et doit retenir celle-ci:

1° l'établissement de crédit ou la société de bourse visé à l'article 11 de la loi du relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises, pour les participations au capital.

La retenue de la taxe additionnelle s'opère soit par la vente par l'établissement de crédit ou la société de bourse, au nom et pour le compte du travailleur, du nombre nécessaire de participations au capital, soit par le versement, par le travailleur, du montant de la taxe additionnelle, préalable à toute libération des titres;

2° l'employeur visé à l'article 2 de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices, pour les participations attribuées dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement.

Chapitre VI. Mode de versement, établissement et recouvrement de la taxe.

Article 119. Le mode de versement, l'établissement et le recouvrement de la taxe et de la taxe additionnelle sont déterminés conformément aux règles applicables au mode de versement, à l'établissement et au recouvrement du précompte mobilier.».

Art. 24

L'article 38, alinéa 1^{er} du Code des impôts sur les revenus 1992, est complété comme suit :

«15° Les participations au capital ou aux bénéfices attribuées conformément aux dispositions de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises- en ce compris les participations dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement- et soumises à la taxe sur la participation des travailleurs aux bénéfices ou au capital des entreprises.».

Art. 25

L'article 198, alinéa 1^{er} du Code des impôts sur les revenus 1992 est complété comme suit:

«2° la taxe et la taxe additionnelle sur les participations supportées par le débiteur du revenu à la décharge du bénéficiaire en méconnaissance de l'article 113 du Code des taxes assimilés aux impôts sur les revenus;

12° les participations au capital ou aux bénéfices, en ce compris les participations attribuées dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement aux travailleurs, conformément aux dispositions de la loi... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises.».

Art. 26

Artikel 207, alinea 2, van het Wetboek op de inkomstenbelastingen 1992 wordt als volgt aangevuld :

«noch op het gedeelte van de winst dat bestemd is voor de uitgaven bedoeld in artikel 198, 12°.».

Art. 27

In afwijking van de artikelen 183 tot 207 van het Wetboek op de inkomstenbelastingen 1992, is het belastbaar inkomen van de coöperatieve participatievennootschappen gelijk aan het bedrag gevormd door het totaal van :

a) de uitgaven en kosten die niet aftrekbaar zijn als beroepskosten andere dan de waardeverminderingen en de minderwaarden op aandelen of deelnames bedoeld in artikel 198, 7° van hetzelfde Wetboek;

b) de uitgaven bedoeld in de artikelen 57 en 195, § 1, alinea 1, van hetzelfde Wetboek die niet gestaafd zijn door individuele fiches en een samenvattende opgave.

Art. 28

Artikel 269, alinea 3 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 wordt vervolledigd met punt e), luidende :

«de dividenden toebedeeld door een coöperatieve participatievennootschap in het kader van een participatieplan bedoeld in artikel 2, 7° van de wet van... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen, aan de toetredende werknemers, bedoeld in artikel 2, 18° van deze wet.».

Art. 29

In artikel 21 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, wordt 6° vervangen als volgt:

«de eerste schijf van 5.000 frank van dividenden van de door Nationale Raad van de Coöperatie erkende coöperatieve vennootschappen met uitzondering van de coöperatieve participatievennootschappen bedoeld in de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen;».

Art. 30

Een artikel 304*bis* wordt ingevoegd in het Wetboek van inkomstenbelastingen 1992, luidende: «Voor zover hiervan niet wordt afgeweken, zijn de bepalingen van deze Titel die van toepassing zijn op de roerende voorheffing, van toepassing op de belasting en de aanvullende belasting op participaties in het kapitaal en in de winst, bedoeld in Titel VII van het Wetboek van de met de inkomstenbelasting gelijkgestelde belastingen.».

Art. 26

L'article 207, alinéa 2, du Code des impôts sur les revenus 1992 est complété comme suit :

«ni sur la partie des bénéfices qui sont affectés aux dépenses visées à l'article 198, 12°.».

Art. 27

Par dérogation aux articles 183 à 207 du Code des impôts sur les revenus 1992, le revenu imposable des sociétés coopératives de participation est égal au montant formé par le total:

a) des dépenses et frais non déductibles au titre de frais professionnels autres que les réductions de valeur et les moins-values sur actions ou parts visées par l'article 198, 7°, du même Code;

b) des dépenses visées aux articles 57 et 195, § 1^{er} alinéa 1^{er}, du même Code et qui ne sont pas justifiées par des fiches individuelles et un relevé récapitulatif.

Art. 28

L'article 269, alinéa 3, du Code des impôts sur les revenus 1992, est complété par un point e), rédigé comme suit :

«les dividendes distribués par une société coopérative de participation dans le cadre d'un plan de participation visé à l'article 2, 7°, de la loi du relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises, aux travailleurs adhérents, visés à l'article 2, 18°, de cette même loi.».

Art. 29

A l'article 21 du Code des Impôts sur les revenus 1992, le 6° est remplacé par la disposition suivante:

«la première tranche de 5.000 francs de dividendes des sociétés coopératives agréées par le Conseil national de la coopération, à l'exception des sociétés coopératives de participation visées par les dispositions de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises;».

Art. 30

Un article 304*bis*, rédigé comme suit, est inséré dans le Code des impôts sur les revenus 1992, «Pour autant qu'il n'y soit pas dérogé, les dispositions du présent Titre applicables au pré-compte mobilier sont applicables à la taxe et à la taxe additionnelle sur les participations au capital et aux bénéfices visées au Titre VII du Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus.».

Art. 31

Een artikel 124 wordt ingevoegd in het Wetboek der registratie-, hypotheek- en griffierechten, luidende :

« Art. 124. Onder voorbehoud van de beschikkingen van de art. 44 en 120, worden van het evenredig recht vrijgesteld:

1° de statutaire kapitaalsverhoging, beslist bij toepassing van een participatieplan bedoeld in artikel 2, 7°, van de wet vanbetreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen, en ten belope van de kapitaalsparticipaties bedoeld in artikel 2, 17°, van dezelfde wet;

2° de inbreng in een coöperatieve participatievennootschap uitgevoerd volgens art; 12, § 2 van dezelfde wet.

Deze vrijstelling is slechts toepasbaar voor zover er vermeld is in de akte of in een bij de akte gevoegd geschrift voor de registratie dat de toepassingsvoorwaarden vervuld zijn.

In geval deze vermelding ontbreekt of onjuist is loopt de onderneming een boete op gelijk aan het ontdoken recht.».

HOOFDSTUK VI

Sociaalrechtelijke bepalingen

Art. 32

Artikel 2, derde lid, van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers, wordt vervangen door de volgende bepaling :

«Voor de toepassing van deze wet moeten evenwel niet als loon beschouwd worden :

1° de vergoedingen door de werkgever rechtstreeks of onrechtstreeks betaald :

- a) als vakantiegeld;
- b) welke moeten worden beschouwd als een aanvulling van de vergoedingen verschuldigd tengevolge van een arbeidsongeval of een beroepsziekte;
- c) welke moeten worden beschouwd als een aanvulling van de voordelen toegekend voor de verschillende takken van de sociale zekerheid.

2° de uitkeringen in speciën of in aandelen aan de werknemers overeenkomstig de toepassing van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen.».

Art. 31

Un article 124, rédigé comme suit, est inséré dans le Code d'enregistrement, d'hypothèque et de greffe :

«Art. 124. Sous réserve des dispositions des art. 44 et 120, sont exemptés du droit proportionnel:

1° l'augmentation de capital statutaire effectuée en application d'un plan de participation visé à l'article 2, 7°, de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises et à concurrence des participations au capital visées à l'article 2, 17°, de la même loi;

2° l'apport à une société coopérative de participation effectué conformément à l'art. 12, § 2 de la même loi.

Cette exonération n'est applicable que pour autant qu'il soit énoncé dans l'acte ou dans un écrit joint à l'acte avant l'enregistrement que les conditions d'application sont remplies.

En cas d'absence ou d'inexactitude de cette mention, la société encourt une amende égale au droit élué.».

CHAPITRE VI

Dispositions de droit social

Art. 32

L'article 2, troisième alinéa, de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs, est remplacé par la disposition suivante :

«Toutefois, ne sont pas à considérer comme rémunération pour l'application de la présente loi :

1° les indemnités payées directement ou indirectement par l'employeur:

- a) comme pécule de vacances;
- b) qui doivent être considérées comme un complément aux indemnités dues par suite d'un accident du travail ou d'une maladie professionnelle;
- c) qui doivent être considérées comme un complément aux avantages accordés pour les diverses branches de la sécurité sociale.

2° les paiements en espèces ou en actions aux travailleurs, conformément à l'application de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises.».

Art. 33

§ 1. In artikel 38, § 3, quater van de wet van 29 juni 1981 houdende de algemene beginselen van de sociale zekerheid voor werknemers worden een vierde en een vijfde lid ingevoegd, luidende :

«Een solidariteitsbijdrage wordt vastgesteld ten laste van de toegetreden werknemer, en is verschuldigd en wordt ingehouden door de werkgever of onderneming – in de zin van artikel 2, van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen - op de uitkering in speciën van de deelname in de winst ingevolge de toepassing van voornoemde wet.

De bijdragevoet wordt vastgesteld op 13,07 % procent van het uitgekeerde bedrag.».

§ 2. Artikel 38, § 3, quater, vierde lid van dezelfde wet wordt als volgt aangevuld:

«De bijdrage wordt door de werkgever betaald aan de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid, binnen dezelfde termijnen en onder dezelfde voorwaarden als de sociale zekerheidsbijdragen voor de werknemers.».

Art. 34

In de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten wordt een artikel 2bis ingevoegd, luidende:

«Voor de toepassing van deze wet moeten niet als loon beschouwd worden:

a) de uitkeringen in speciën of in aandelen aan de werknemers overeenkomstig de toepassing van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen toegekend.».

Art. 35

Artikel 10 van de wet van 26 juli 1996 tot bevordering van de werkgelegenheid en tot preventieve vrijwaring van het concurrentievermogen wordt aangevuld met een 3°, luidende:

«3° de uitkeringen in speciën of in aandelen aan de werknemers overeenkomstig de toepassing van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen toegekend.».

Art. 36

§ 1. De helft van het totaal bedrag van de belasting van de deelnames in het kapitaal of in de winst evenals de deelnames toegekend in het kader van een investeringsspaarsplan aan werknemers overeenkomstig de bepalingen van de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal of in de winst van de ondernemingen en voortvloeiend uit de toepassing van de artikelen 183 tot 207, 215, 216, 228 tot 231, 233, 235 tot 240 en 246 van het Wetboek op de inkomstenbelastingen 1992 wordt toegekend aan de RSZ-globaal beheer, bedoeld in artikel 5,

Art. 33

§ 1^{er}. A l'article 38, § 3, quater de la loi du 29 juin 1981 établissant les principes généraux de la sécurité sociale des salariés, un quatrième et un cinquième alinéas, rédigés comme suit, sont insérés :

«Une cotisation de solidarité est établie à charge du travailleur adhérent et est due et retenue par l'employeur ou l'entreprise - au sens de l'article 2 de la loi du relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises - sur le montant de la participation aux bénéfices payé en espèces en application de la loi précitée.

Le taux de cette cotisation est fixé à 13,07 % du montant liquidé.».

§ 2. L'article 38, § 3, quater, quatrième alinéa de la même loi est complété comme suit:

«La cotisation est payée par l'employeur à l'Office National de Sécurité Sociale dans les mêmes délais et aux mêmes conditions que les cotisations de sécurité sociale des travailleurs.».

Art. 34

Un article 2 bis, rédigé comme suit, est inséré dans la loi du 3 juillet 1978 relative aux contrats de travail:

«Ne sont pas à considérer comme rémunération pour l'application de la présente loi:

a) les paiements en espèces ou en actions aux travailleurs en application de la loi du relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises.».

Art. 35

L'article 10 de la loi du 26 juillet 1996 relative à la promotion de l'emploi et à la sauvegarde préventive de la compétitivité est complété par un 3° rédigé comme suit :

« 3° les paiements en espèces ou en actions aux travailleurs en application de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises.».

Art. 36

§1^{er}. La moitié du montant total du produit de l'imposition des participations au capital ou aux bénéfices, en ce compris les participations attribuées dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement des travailleurs, conformément aux dispositions de la loi du ... relative au régime de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises et résultant de l'application des articles 183 à 207, 215, 216, 228 à 231, 233, 235 à 240 et 246 du Code des impôts sur les revenus 1992 est attribuée à l'ONSS-gestion globale, visé à l'article 5 alinéa 1^{er}, 2°

alineea 1, 2° van de wet van 27 juni 1969 ter herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders.

§ 2. De Koning kan, bij in Ministerraad overlegd besluit, beslissen een deel van de belastingopbrengst, bedoeld onder § 1, toe te wijzen voor de financiering van de sociale zekerheid van (een) andere categorie(ën) werknemers.

Art. 37

Artikel 19 van de hypotheekwet van 16 december 1851 wordt met een 3° *ter* aangevuld dat luidt als volgt :

«3° *ter* de deelnames in de winst en in het kapitaal van de onderneming verschuldigd bij toepassing van de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen, inclusief de bedragen uitgeleend in het kader van het investeringsspaarplan bedoeld in hoofdstuk IV van deze wet.».

HOOFDSTUK VII

Toezicht, opvolging en strafbepalingen

Art 38

§ 1. Onverminderd de bevoegdheden van de officieren van gerechtelijke politie, zijn de ambtenaren, door de Minister van Werkgelegenheid aangesteld, belast met het toezicht op de uitvoering van deze wet.

§ 2. Onverminderd de artikelen 269 tot 274 van het Strafwetboek, worden bestraft met een geldboete van 26 tot 500 frank :

1° de werkgever, zijn aangestelden of mandatarissen die niet gehandeld hebben overeenkomstig de verplichtingen voorgeschreven door onderhavige wet en zijn uitvoeringsbesluiten; de boete wordt evenveel maal toegepast als er werknemers zijn tegenover wie een overtreding werd begaan zonder dat evenwel het totaal van de boetes 100.000 frank mag overschrijden;

2° elke persoon die het toezicht ingesteld door onderhavige wet bemoeilijkt.

§ 3. De rechter die de straf uitspreekt ten laste van de werkgever, zijn aangestelden of zijn mandatarissen, veroordeelt de werkgever ambtshalve tot het betalen aan de Rijksdienst van Sociale Zekerheid van het bedrag der bijdragen, verhogingen van bijdragen en nalatigheidinteressen die niet aan de Rijksdienst werden gestort.

de la loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs.

§ 2. Le Roi peut, par arrêté délibéré en conseil des Ministres, décider d'affecter une partie du produit de l'imposition, visé au §1^{er}, au financement de la sécurité sociale d'autre(s) catégorie(s) de travailleurs.

Art. 37

L'article 19 de la loi hypothécaire du 16 décembre 1851 est complété par un 3° *ter*, rédigé comme suit:

«3° *ter* les participations aux bénéfices et au capital de l'entreprise dues en application de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises, en ce compris les sommes prêtées dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement visé au chapitre IV de cette même loi.».

CHAPITRE VII

Du contrôle, du suivi et des dispositions pénales

Art. 38

§ 1^{er} Sans préjudice des compétences des officiers de police judiciaire, les fonctionnaires désignés par le Ministre de l'Emploi sont chargés du contrôle de l'exécution de la présente loi.

§ 2. Sans préjudice des articles 269 à 274 du Code pénal, sont punis d'une amende de 26 à 500 francs :

1° l'employeur, ses préposés ou mandataires qui ne se sont pas conformés aux obligations prescrites par la présente loi et ses arrêtés d'exécution ; l'amende est appliquée autant de fois qu'il y a de travailleurs à l'égard desquels une infraction a été commise sans que toutefois le total des amendes puisse excéder 100.000 francs;

2° toute personne qui fait obstacle à la surveillance organisée en vertu de la présente loi.

§ 3. Le juge qui prononce la peine à charge de l'employeur, de ses préposés ou de ses mandataires, condamne d'office l'employeur à payer l'Office national de Sécurité Sociale le montant des cotisations, majorations de cotisations et intérêts de retard qui n'ont pas été versés à l'Office.

Art. 39

§ 1. De Koning kan, na advies van de Nationale Arbeidsraad, bepalen dat de ondernemingen en de coöperatieve participatie vennootschappen de bescheiden bijhouden en de inlichtingen verstrekken die betrekking hebben op de participatieplannen.

§ 2. De Koning neemt de nodige maatregelen opdat:

– statistische informatie inzake de toepassing van deze wet en te bepalen bij een in Ministerraad overlegd besluit op adequate wijze verzameld wordt;

– een jaarlijks verslag opgesteld wordt door de Nationale Arbeidsraad voor de regering en de wetgevende Kamers dat informatie verstrekt over de toepassing en verspreiding van de participatieplannen en de getroffen maatregelen ter verdere verspreiding op het niveau van nieuwe ondernemingen of op het niveau van nieuwe groepen.

Art. 40

De Koning regelt de inwerkingtreding van elk van de bepalingen van deze wet.

Art. 39

§ 1^{er}. Le Roi peut, après avis du Conseil national du Travail, prévoir que les entreprises et sociétés coopératives de participation doivent conserver les documents et fournir les renseignements qui concernent les plans de participation.

§ 2. Le Roi prend les mesures nécessaires pour:

– que les informations statistiques relatives à l'application de la présente loi et à déterminer par arrêté délibéré en Conseil des ministres soient recueillies de manière adéquate;

– qu'un rapport annuel soit établi par le Conseil national du Travail à l'intention du gouvernement et des Chambres législatives, que ce rapport reprenne des informations à propos de l'application des régimes de participation et des mesures qui auront été prises en vue d'assurer une mise en œuvre ultérieure de plans de participation au sein de nouvelles entreprises ou au sein de nouveaux groupes.

Art. 40

Le Roi fixe la date d'entrée en vigueur de chacune des dispositions de la présente loi.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 16 augustus 2000 door de Minister van Financiën verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste een maand, van advies te dienen over een voorontwerp van wet «betreffende de werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de ondernemingen», heeft op 18 oktober 2000 het volgende advies gegeven :

ALGEMENE OPMERKINGENI. Complexiteit van het ontwerp

1. Zoals in de memorie van toelichting wordt aangegeven, steunt het ontwerp op aanbeveling 92/443/EEG van de Raad van de Europese Gemeenschappen van 27 juli 1992 betreffende de bevordering van werknemersparticipatie in bedrijfswinsten en -resultaten (inclusief aandelenparticipatie)¹. Met die aanbeveling heeft de Raad de Lidstaten verzocht «om de potentiële voordelen te erkennen van een ruimer gebruik, individueel of collectief, van een grote verscheidenheid aan vormen voor werknemersparticipatie in bedrijfswinsten en -resultaten, zoals winstdeling, werknemersaandeelhouderschap of gemengde vormen» en ze aanbevelen «ervoor te zorgen dat adequate wettelijke structuren de invoering mogelijk maken van (zulke) participatievormen» en «de mogelijkheid te overwegen om stimulerende maatregelen toe te passen, zoals het verlenen van fiscale of andere financiële voordelen om de invoering van bepaalde participatievormen te bevorderen».

In het ontwerp wordt eveneens verwezen naar het verslag van de Europese Commissie van 1996 betreffende de «bevordering van werknemersparticipatie in bedrijfswinsten en -resultaten (inclusief aandelenparticipatie) in de Lid-Staten» (PEPPER-verslag geheten).

In de laatste opmerking van dat verslag stond de volgende aanbeveling : «Heldere en begrijpelijke modellen en plannen voor de invoering van regelingen die zowel voor de leidinggevende functionarissen als voor de arbeiders hanteerbaar en begrijpelijk zijn, zouden nuttig kunnen zijn om te verhinderen dat PEPPER-regelingen het imago krijgen complex en ingewikkeld te zijn».

Het ter fine van advies aan de Raad van State voorgelegde ontwerp is echter zeer complex. Het zou moeten worden vereenvoudigd. De redactie ervan zou moeten worden verbeterd, onder meer door het schrappen van talrijke herhalingen.

II. Terminologie

2. Zoals in de memorie van toelichting in de commentaar op artikel 2 wordt aangegeven, heeft het ontwerp geen be-

¹ Publicatieblad van de Europese Gemeenschappen, nr. L 245/53 van 26 augustus 1992.

AVIS DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre des Finances, le 16 août 2000, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas un mois, sur un avant-projet de loi «relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des entreprises», a donné le 18 octobre 2000 l'avis suivant :

OBSERVATIONS GENERALESI. Complexité du projet

1. Comme l'indique l'exposé des motifs, le projet s'inspire de la recommandation 92/443/CEE du Conseil des Communautés européennes du 27 juillet 1992 «concernant la promotion de la participation des travailleurs salariés aux bénéfices et aux résultats de l'entreprise (y compris la participation au capital)»¹. Par cette recommandation, le Conseil invitait les États membres «à reconnaître les avantages potentiels de l'utilisation à plus grande échelle, soit individuellement soit collectivement, d'une grande variété de formules de participation des travailleurs salariés aux bénéfices et aux résultats de l'entreprise, telles que l'intéressement aux bénéfices, l'actionnariat ou des formules mixtes» et leur recommandait «de s'assurer que les structures juridiques sont adaptées pour permettre la mise en place de (telles) formules de participation» et «d'envisager la possibilité d'accorder des incitations, telles que des avantages fiscaux ou d'autres avantages financiers, afin de favoriser l'instauration de certaines formules de participation».

Le projet se réfère également au rapport de la Commission européenne de 1996 sur la «promotion de la participation des travailleurs salariés aux profits et aux résultats de l'entreprise (y compris la participation au capital) dans les États membres» (dit rapport PEPPER).

La remarque finale de ce rapport recommandait «de prévoir des modèles et des plans clairs qui soient gérables et compréhensibles par les employeurs et les travailleurs, afin de tordre le cou au mythe de complexité et de spécialisation qui entoure les régimes PEPPER».

Or, le projet dont le Conseil d'État est saisi est d'une extrême complexité. Il gagnerait à être simplifié. Sa rédaction devrait être améliorée, notamment par la suppression de nombreuses répétitions.

II. Terminologie

2. Comme l'indique l'exposé des motifs dans le commentaire de l'article 2, le projet ne concerne pas les entreprises

¹ JOCE, n° L 245/53 du 26 août 1992.

trekking op eenmanszaken : het gaat alleen om de vennootschappen zoals gedefinieerd in artikel 2, § 2, 1°, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen, met inbegrip van de buitenlandse vennootschappen, bedoeld in artikel 227, 2°, van het W.I.B. ².

Bijgevolg zou het beter zijn om zowel in het opschrift van het ontwerp als in de definities te spreken van «vennootschappen» en niet van «ondernemingen». Zo ook zou het beter zijn te spreken van «kleine vennootschap», welke uitdrukking gedefinieerd wordt in artikel 15 van het Wetboek van vennootschappen, en niet van «kleine en middelgrote onderneming» (een uitdrukking gedefinieerd in artikel 2, 6°, van het ontwerp).

Deze terminologie zal in de rest van dit advies worden gehanteerd.

III. Deelneming in het kapitaal - Vennootschaps-recht

3. Het voorontwerp strekt ertoe elke vennootschap (in de hiervoren bepaalde betekenis) ertoe aan te zetten om met instemming van haar werknemers een plan op te zetten om die werknemers te laten deelnemen in het kapitaal of de winsten van de vennootschap.

Er is voorzien in bijzondere nadere regels voor het geval dat de vennootschap deel uitmaakt van een groep van onderling verbonden vennootschappen in de zin van artikel 11 van het Wetboek van vennootschappen en voor het geval dat het gaat om kleine vennootschappen in de zin van artikel 15 van dat Wetboek. Die nadere regels zullen later worden onderzocht.

Naar luid van artikel 3 kan de vennootschap een participatieplan invoeren «onverminderd de bepalingen van het Vennootschappenwetboek», wat lijkt te betekenen «met naleving van de bepalingen van het Wetboek van vennootschappen».

4. De memorie van toelichting bevat in dit verband, wat de deelneming in het kapitaal betreft, alleen de uitleg dat de toepassing van artikel 52septies van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (hierna te noemen de vennootschappenwet) ³ wordt uitgesloten.

Naar luid van deze bepaling, die ingevoegd is bij een wet van 18 juli 1991,

«kunnen de (naamloze) vennootschappen ⁴ die in de loop van de laatste drie boekjaren ten minste twee dividenden hebben uitgekeerd, tot kapitaalverhoging overgaan door de uitgifte van aandelen (mét stemrecht) die geheel of gedeeltelijk bestemd zijn voor het geheel van de personeelsleden van die vennootschappen of voor het geheel van de personeelsleden van hun dochtervennootschappen»

na overleg in de centrale ondernemingsraad van de vennootschap.

⁴⁰ Zie artikel 2, 1°, van het ontwerp.

⁴¹ Artikel 609 van het Wetboek van vennootschappen.

⁴² Deze bepaling is eveneens van toepassing op commanditaire vennootschappen op aandelen (vennootschappenwet, artikel 107)

individuelles : il s'agit seulement des sociétés au sens défini à l'article 2, § 2, 1°, du Code des impôts sur les revenus, y compris les sociétés étrangères visées à l'article 227, 2°, du C.I.R. ².

Dès lors, tant dans l'intitulé du projet que dans les définitions, il serait préférable de parler de «sociétés», plutôt que d'«entreprises». De même, il serait préférable de parler de «petite société», expression définie à l'article 15 du Code des sociétés, plutôt que de «petite et moyenne entreprise» (expression définie à l'article 2, 6°, du projet).

C'est cette terminologie qui sera utilisée dans la suite du présent avis.

III. La participation au capital - Droit des sociétés

3. L'avant-projet tend à encourager toute société (au sens défini plus haut) à instaurer, avec l'accord des travailleurs qu'elle emploie, un plan de participation de ces travailleurs au capital ou aux bénéfices de la société.

Des modalités particulières sont prévues lorsque la société fait partie d'un groupe de sociétés liées entre elles au sens de l'article 11 du Code des sociétés et lorsqu'il s'agit de petites sociétés au sens de l'article 15 de ce Code. Elles seront examinées ultérieurement.

Selon l'article 3, la société peut prendre l'initiative d'instaurer un plan de participation «sans préjudice des dispositions du Code des sociétés», ce qui paraît signifier : «dans le respect des dispositions du Code des sociétés».

4. La seule explication contenue dans l'exposé des motifs à cet égard en ce qui concerne la participation au capital est que l'application de l'article 52septies des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (ci-après loi sur les sociétés) ³ est exclue.

Aux termes de cette disposition, introduite par une loi du 18 juillet 1991,

«les sociétés (anonymes) ⁴ peuvent, lorsqu'elles ont distribué au moins deux dividendes au cours des trois derniers exercices, procéder à des augmentations de capital par l'émission d'actions (jouissant du droit de vote) destinées en tout ou en partie à être réservées à l'ensemble des membres du personnel ou à l'ensemble du personnel de leurs filiales»

après concertation au sein du conseil d'entreprise central de la société.

² Voir l'article 2, 1°, du projet.

³ Article 609 du Code des sociétés.

⁴ Cette disposition est également applicable aux sociétés en commandite par actions (loi sur les sociétés, article 107).

«Het maximumbedrag van een dergelijke kapitaalverhoging die tijdens een lopend boekjaar en de vier voorgaande boekjaren heeft plaatsgehad, mag niet meer bedragen dan 20 % van het maatschappelijk kapitaal, rekening houdend met de voorgenomen kapitaalverhoging. De aandelen waarop in het kader van deze verrichting door de leden van het personeel is ingeschreven, moeten op naam zijn gesteld. Zij kunnen niet worden overgedragen gedurende een periode van vijf jaar te rekenen van de inschrijving.» (Vennootschappenwet, artikel 52septies, § 1).

De beslissing om het kapitaal te verhogen en de specifieke voorwaarden voor die verrichting worden door de algemene vergadering vastgelegd volgens dezelfde regels als die welke gelden voor een wijziging van de statuten (artikel 33bis, § 1) of door de raad van bestuur als deze gemachtigd is tot het verhogen van het kapitaal overeenkomstig artikel 33bis, § 2 (artikel 52septies, § 2).

Krachtens artikel 52septies, § 2, stelt de algemene vergadering of de raad van bestuur, naar gelang van het geval, in die beslissing de voorwaarden van die verrichting vast :

«1° de anciënniteit die de leden van het personeel op de datum van de opening van de inschrijving moeten hebben om voor de uitgifte in aanmerking te komen, en die niet lager mag zijn dan zes maanden en niet hoger dan drie jaar,

2° de termijn toegekend aan de leden van het personeel voor de uitoefening van hun rechten, die niet minder mag bedragen dan dertig dagen, en niet meer dan drie maanden te rekenen van de opening van de inschrijving;

3° de termijn die aan de inschrijvers kan worden toegekend voor de volstorting van hun effecten en die niet meer mag bedragen dan drie jaar te rekenen van het verstrijken van de termijn die aan de leden van het personeel voor de uitoefening van hun rechten is toegekend;

4° de uitgifteprijs van die aandelen, die niet meer dan 20 percent lager mag zijn dan de prijs gerechtvaardigd»

door het verslag van een bedrijfsrevisor, welk verslag vereist is voor een kapitaalverhoging zonder voorkeurrecht voor de oude aandeelhouders ⁵.

5. In het kader van het participatieplan waarin dit ontwerp voorziet, kan «deelname (deelname) in het kapitaal» plaatsvinden. Daarbij wordt aan de werknemers gratis een aandeel in de winst van het boekjaar toegekend «in aandelen of deelbewijzen met stemrecht en uitgegeven of uit te geven» door de vennootschap waarvoor zij werken ⁶.

⁵ Het voordeel dat voor de werknemer verbonden is aan de uitgifte van aandelen met prijsreductie wordt niet beschouwd als een voordeel dat als loon kan worden bestempeld (wet van 26 maart 1999 betreffende het actieplan voor de werkgelegenheid, artikel 48, bij welke bepaling artikel 2, eerste lid, 3°, van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers wordt geïnterpreteerd).

⁶ Artikel 2, 17° - wij gaan hier niet in op het geval dat het gaat om aandelen uitgegeven door een gebonden vennootschap.

«Le montant maximal de ce type d'augmentation de capital réalisée pendant un exercice en cours et les quatre exercices antérieurs ne peut excéder 20 % du capital social, compte tenu de l'augmentation envisagée. Les actions souscrites dans le cadre de cette opération par les membres du personnel sont obligatoirement nominatives. Elles sont incessibles pendant une période de 5 ans à partir de la souscription.» (§ 1^{er}).

La décision d'augmenter le capital et les conditions propres à l'opération sont déterminées par l'assemblée générale aux conditions requises pour la modification des statuts (article 33bis, § 1^{er}) ou par le conseil d'administration s'il a été autorisé à augmenter le capital conformément à l'article 33bis, § 2 (article 52septies, § 2).

L'article 52septies, § 2, précise que la décision de l'assemblée générale ou du conseil d'administration, selon le cas, fixe les conditions propres à l'opération :

«1° l'ancienneté qui sera exigée à la date de l'ouverture de la souscription des membres du personnel pour bénéficier de l'émission, laquelle ne peut être ni inférieure à 6 mois ni supérieure à 3 ans;

2° le délai accordé aux membres du personnel pour l'exercice de leurs droits, lequel ne peut être inférieur à 30 jours, ni supérieur à 3 mois à dater de l'ouverture de la souscription;

3° le délai susceptible d'être accordé aux souscripteurs pour la libération de leurs titres, lequel ne peut être supérieur à 3 ans à compter de l'expiration du délai accordé aux membres du personnel pour l'exercice de leurs droits;

4° le prix d'émission de ces actions, qui ne peut être inférieur de plus de 20 % au prix justifié»

par un rapport de réviseur d'entreprises requis en cas d'augmentation de capital sans droit de préférence pour les anciens actionnaires ⁵.

5. Lorsque le plan de participation prévu par le projet examiné prévoit une «participation au capital», il s'agit d'attribuer gratuitement aux travailleurs une quote-part du bénéfice de l'exercice comptable «en actions ou parts assorties d'un droit de vote, et émises ou à émettre», par la société qui les emploie ⁶.

⁵ L'avantage qui résulte pour le travailleur de cette émission d'actions avec décote n'est pas considéré comme un avantage constitutif de rémunération (loi du 26 mars 1999 relative au plan d'action pour l'emploi, article 48, interprétant l'article 2, alinéa 1er, 3°, de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération).

⁶ Article 2, 17° - on n'examine pas ici le cas où il s'agit d'actions émises par une société liée.

Net als artikel 52septies van de vennootschappenwet zou de deelneming in het kapitaal waarin dit ontwerp voorziet alleen gelden voor vennootschappen op aandelen (aangezien het ontwerp inhoudt dat de uitgegeven aandelen aandelen aan toonder zijn : artikel 11)⁷. Overigens kunnen de aandelen alleen in het kader van zulke vennootschappen in principe gemakkelijk worden verkocht na afloop van de periode van onbeschikbaarheid.

Opdat de vennootschap aan haar personeelsleden gratis kapitaalaandelen kan toekennen, zal ze haar kapitaal moeten verhogen door opname van de winst (zie artikel 31 van het ontwerp) zodat ze nieuwe, aan haar werknemers toe te kennen aandelen kan uitgeven⁸ (terwijl artikel 52septies van de vennootschappenwet alleen voorziet in de uitgifte, ten gunste van personeelsleden, van aandelen waarop dezen tegen een voordelige prijs inschrijven tegen betaling van een geldbedrag).

Voorts mag het totaalbedrag van de deelnemingen in het kapitaal die aan de werknemers worden toegestaan met toepassing van het participatieplan «bij afsluiting van het betreffende boekjaar» niet hoger oplopen dan :

- 10 % van de totale brutoloonmassa;
- 20 % van de winst van het boekjaar na belasting (artikel 6, § 2).

Wanneer het om deelneming in het kapitaal gaat, lijkt «het betreffende boekjaar» - welk begrip in het ontwerp niet nader wordt gedefinieerd - het boekjaar van de vennootschap te zijn, na afloop waarvan een buitengewone algemene vergadering na goedkeuring van de jaarrekeningen het kapitaal van de vennootschap verhoogt door opname van winst.

De aldus toegekende aandelen zijn onbeschikbaar gedurende een periode die in het participatieplan wordt bepaald (artikel 9, § 1) en die noch korter dan 2 jaar, noch langer dan 5 jaar mag zijn (artikel 11).

De toekenning van aandelen waarin het ontwerp voorziet, is dus niet alleen gratis, de voorwaarden voor de uitgifte ervan verschillen ook van die bepaald in artikel 52septies van de vennootschappenwet.

Bijgevolg kan niet worden betwist dat de deelneming in het kapitaal voorgeschreven in het ontwerp niet kan worden geregeld door artikel 52septies van de vennootschappenwet.

⁷ De aandelen worden pas aandelen op naam wanneer werknemers hun aandelen onderbrengen in een coöperatieve participatievennootschap (artikel 16).

⁸ Een andere mogelijkheid zou erin bestaan dat een vennootschap die ter beurse genoteerd is haar eigen aandelen op de beurs inkoop om ze gratis aan haar werknemers aan te bieden (vennootschappenwet, artikel 52bis, § 1, tweede lid, en § 4, 3°), maar uit de bepalingen van het ontwerp blijkt niet of die verrichting in dat kader past. Zulk een verrichting noopt de vennootschap overigens tot een uitgave (prijs voor het aankopen van gratis aan te bieden aandelen), in tegenstelling tot de opname van winst in het kapitaal, gevolgd door de gratis toekenning van aandelen, wat de vennootschap niets kost.

Comme c'est le cas de l'article 52septies de la loi sur les sociétés, la participation au capital prévue par le projet ne devrait être appliquée qu'aux sociétés par actions (puisque le projet implique que les actions émises sont au porteur : article 11)⁷. Ce n'est, du reste, que dans de telles sociétés que les actions peuvent, en principe, être aisément vendues à l'expiration de la période d'indisponibilité.

Pour attribuer gratuitement des actions de capital aux membres de son personnel, la société devra augmenter son capital par incorporations de bénéfices (voir article 31 du projet) de façon à pouvoir émettre les actions nouvelles à attribuer aux travailleurs⁸ (alors que l'article 52septies de la loi sur les sociétés ne permet que l'émission en faveur des membres du personnel d'actions souscrites par ceux-ci en espèces à un prix avantageux).

Par ailleurs, le montant total des participations au capital accordées aux travailleurs en application du plan de participation ne peut, «à la clôture de l'exercice comptable concerné», excéder :

- ni 10 % de la masse salariale brute totale;
- ni 20 % des bénéfices de l'exercice après impôts (article 6, § 2).

Lorsqu'il s'agit de la participation au capital, «l'exercice comptable concerné» - non autrement défini par le projet - paraît être l'exercice social à la suite duquel, après approbation des comptes annuels, une assemblée générale extraordinaire augmente le capital par incorporation de bénéfices.

Les actions ainsi attribuées sont indisponibles pendant une période, fixée par le plan de participation (article 9, § 1^{er}), qui ne peut être inférieure à 2 ans ni supérieure à 5 ans (article 11).

Outre que l'attribution d'actions prévue par le projet est gratuite, les conditions d'émission sont donc différentes de celles prévues par l'article 52septies de la loi sur les sociétés.

Il est, dès lors, incontestable que la participation en capital prévue par le projet ne peut être régie par l'article 52septies de la loi sur les sociétés.

⁷ Ce n'est que lorsque les travailleurs font apport de leurs actions à une société coopérative de participation que celles-ci deviennent nominatives (article 16).

⁸ On pourrait aussi concevoir qu'une société cotée rachète en bourse des actions propres pour les distribuer gratuitement aux travailleurs (loi sur les sociétés, article 52bis, § 1^{er}, alinéa 2, et § 4, 3°), mais il ne ressort pas des dispositions du projet que cette opération entre dans les prévisions de celui-ci. Pareille opération oblige d'ailleurs la société à une dépense (prix d'acquisition des actions à distribuer gratuitement) contrairement à l'incorporation de bénéfices au capital suivie de l'attribution gratuite des actions, qui ne coûte rien à la société.

6. De vraag rijst evenwel of zulk een verrichting niet strijdig is met de vennootschappenwet in haar huidige redactie.

Het gebeurt weliswaar geregeld dat een vennootschap haar kapitaal verhoogt door in dat kapitaal reserves op te nemen en vervolgens de nieuwe aandelen die gecreëerd zijn opdat deze kapitaalverhoging erin belichaamd wordt, gratis aan haar aandeelhouders toekent. Zulk een toekenning van aandelen maakt de aandeelhouders niet rijker : hun rechten worden gewoon vertegenwoordigd door een groter aantal aandelen.

In de praktijk is het weliswaar al gebeurd dat de buitengewone algemene vergadering van de aandeelhouders van een ter beurze genoteerde vennootschap beslist het kapitaal van die vennootschap te verhogen door daarin reserves op te nemen, nieuwe aandelen uit te geven waarin deze kapitaalverhoging belichaamd wordt en die nieuwe aandelen toe te kennen aan kaderleden van de vennootschap en van verbonden vennootschappen.

In haar oordeel over deze kapitaalverhoging, die een openbare uitgifte van aandelen inhield, heeft de Bankcommissie gesteld dat die kapitaalverhoging «geen probleem stelde op vennootschapsrechtelijk vlak»⁹. De professoren Van Ommeslaghe en Dieux hebben gesteld dat zij met de houding van de Bankcommissie konden instemmen, hoewel zij er van uit gingen dat een wetgevend initiatief wenselijk zou zijn gelet op de kiese aard van deze verrichting, vooral vanwege de gevolgen ervan voor het vermogen van de aandeelhouders¹⁰.

Er kan worden betwijfeld of een buitengewone algemene vergadering van aandeelhouders bij de huidige stand van het recht de bevoegdheid heeft om, als er geen unanimiteit heerst, de aandeelhouders een deel van hun eigendom - hun aandelen - te ontnemen ten voordele van derden.

Teneinde de rechtszekerheid te garanderen, behoort dan ook in het Wetboek van vennootschappen, bijvoorbeeld na artikel 609, een nieuwe bepaling te worden opgenomen die regels bevat voor de verhoging van het kapitaal door opneming van winst met het oog op de uitgifte van nieuwe aandelen die worden toegekend aan de werknemers van de vennootschap (en eventueel aan de werknemers van verbonden vennootschappen).

In die nieuwe bepaling moet worden gesteld dat de aldus uitgegeven aandelen eenzelfde gedeelte van het kapitaal vertegenwoordigen als de bestaande gewone aandelen en dezelfde rechten verlenen als die aandelen, alsook dat die verrichting dient te geschieden in het kader van een plan met het oog op deelneming in het kapitaal overeenkomstig de ontworpen wet.

In die bepaling moet tevens worden herinnerd aan de voorwaarden voor deelneming van werknemers in het kapitaal.

6. Il faut se demander cependant si, dans son état actuel, la loi sur les sociétés permet une telle opération.

Certes, il est courant qu'une société augmente son capital par incorporation de réserves, puis attribue gratuitement aux actionnaires les actions nouvelles créées en représentation de cette augmentation de capital. Une telle attribution ne procure aux actionnaires aucun enrichissement : leurs droits sont simplement représentés par un plus grand nombre d'actions.

Dans la pratique, il est vrai, on a vu l'assemblée générale extraordinaire des actionnaires d'une société cotée décider l'augmentation du capital de celle-ci par incorporation de réserves, l'émission d'actions nouvelles en représentation de cette augmentation de capital et l'attribution de ces actions nouvelles à des membres du personnel de cadre de la société et de sociétés liées.

La Commission bancaire a émis l'avis que cette augmentation de capital, qui comportait une émission publique d'actions, «ne soulevait aucun problème au regard du droit des sociétés»⁹. Les professeurs Van Ommeslaghe et Dieux ont estimé pouvoir approuver la position adoptée par la Commission bancaire, tout en considérant qu'en égard au «caractère délicat de cette opération, notamment en raison de son incidence sur la situation patrimoniale des actionnaires», une intervention législative serait souhaitable¹⁰.

Il est permis de douter que, dans l'état actuel du droit, une assemblée générale extraordinaire des actionnaires ait le pouvoir, en l'absence d'unanimité, de priver les actionnaires d'une partie de ce qui leur appartient - leurs actions - au profit de tiers.

Pour assurer la sécurité juridique, il y a lieu dès lors d'introduire dans le Code des sociétés, par exemple à la suite de l'article 609, une disposition nouvelle organisant l'augmentation de capital par incorporation de bénéfices en vue de l'émission d'actions nouvelles attribuées aux travailleurs occupés par la société (et éventuellement par des sociétés liées).

Cette disposition nouvelle devra préciser que les actions ainsi émises représentent une quote-part du capital identique à celle des actions ordinaires existantes et confèrent les mêmes droits que celles-ci, et que l'opération doit s'inscrire dans le cadre d'un plan de participation au capital instauré conformément à la loi projetée.

Cette disposition devra rappeler les conditions auxquelles la participation au capital des travailleurs est subordonnée.

⁴⁷ Jaarverslag 1988-1989, blz. 74.

⁴⁸ Examen de jurisprudence sur les sociétés commerciales, 1979 tot 1990, RCJB, 1993, blz. 673-674.

⁹ Rapport 1988-1989, p. 72.

¹⁰ Examen de jurisprudence sur les sociétés commerciales, 1979 à 1990, RCJB, 1993, pp. 673-674.

In dit verband vraagt de Raad van State zich af of sommige voorwaarden van artikel 52*septies* niet in die nieuwe bepaling zouden moeten worden overgenomen, inzonderheid de voorwaarde dat de vennootschap tijdens de laatste drie boekjaren ten minste twee dividenden heeft uitgekeerd en dat de aandelen op naam zijn (in tegenstelling tot wat artikel 10 van het ontwerp impliceert : zie infra, de bijzondere opmerking over dat artikel).

Voorts moet worden aangegeven of voor die nieuwe aandelen die krachtens het plan worden toegekend de beperking tot 20 % bepaald in artikel 52*septies*, geldt.

7. Als de vennootschap meer dan vijftig werknemers telt, brengt de toekenning van aandelen aan die werknemers een openbare uitgifte mee in de zin van artikel 26, tweede lid, van het koninklijk besluit nr. 185 van 9 juli 1935 betreffende de Commissie voor het Bank- en Financiewezen.

Gelet op de omstandigheid dat de toekenning om niet geschiedt, is de bemoeiing van de Commissie voor het Bank- en Financiewezen evenwel nutteloos : er is een bijzondere bepaling vereist om te voorzien in een afwijking van het voormelde artikel 26, tweede lid, wat deze aangelegenheid betreft.

IV. Deelneming in de winst

8. Naar luid van het ontwerp kan het participatieplan voorzien in deelneming in het kapitaal of deelneming in de winst. Volgens de memorie van toelichting kunnen deze beide vormen van deelneming tegelijk plaatsvinden (blz. 6). De deelneming in de winst wordt gedefinieerd als «het bedrag van de winst van het boekjaar uitgekeerd in speciën aan de werknemers in toepassing van het participatieplan» (artikel 2, 16°). Dat het ontwerp naar een plan verwijst, impliceert dat behoort te worden bepaald dat deelneming in de winst kan plaatsvinden in de loop van een in het plan vastgelegd aantal boekjaren ¹¹.

Een andere mogelijkheid zou zijn geweest dat men deelneming in de winst de vorm liet aannemen van tijdens een beperkte duur uitgegeven winstbewijzen.

In het verleden hebben sommige naamloze vennootschappen aan hun personeelsleden zulke bewijzen zonder stemrecht toegekend. De vennootschappenwet maakt het zelfs mogelijk om, binnen bepaalde grenzen, aan winstbewijzen stemrecht te verbinden (vennootschappenwet, artikel 75).

Die formule heeft geen aanleiding gegeven tot bezwaren vanuit het oogpunt van het vennootschapsrecht ¹².

¹¹ Zie artikel 9, § 1, voorlaatste streepje.

¹² F. T'Kint en Y. De Cordt, «La participation des travailleurs au capital en droit belge. - Aspects de droit des sociétés», in La participation financière des travailleurs, Département de droit économique et social de l'U.C.L., Brussel, Bruylant, 1998, blz. 149 en volgende, vooral nr. 38, blz. 179.

A cet égard, le Conseil d'État se demande si certaines des conditions prescrites par l'article 52*septies* ne devraient pas être reproduites dans cette nouvelle disposition, notamment les conditions que la société ait distribué au moins deux dividendes au cours des trois derniers exercices et que les actions soient nominatives (contrairement à ce qu'implique l'article 10 du projet : voir infra, observation particulière relative à cet article).

Il faudra aussi préciser si ces nouvelles actions attribuées en vertu du plan sont soumises à la limite de 20 % prévue par l'article 52*septies*.

7. S'il y a plus de cinquante travailleurs, l'attribution d'actions à ceux-ci comporte une émission publique au sens de l'article 26, alinéa 2, de l'arrêté royal n° 185 du 9 juillet 1935 relatif à la Commission bancaire et financière.

Eu égard au caractère gratuit de l'attribution, l'intervention de la Commission bancaire et financière est toutefois inutile : une disposition spéciale serait nécessaire pour apporter une dérogation à l'article 26, alinéa 2, précité en cette matière.

IV. La participation aux bénéfices

8. Selon le projet, le plan de participation peut prévoir une participation au capital ou une participation aux bénéfices. D'après l'exposé des motifs, ces deux formes de participation peuvent être cumulées (p. 6). La participation aux bénéfices est définie comme «le montant du bénéfice de l'exercice comptable attribué en espèces aux travailleurs en vertu du plan de participation» (article 2, 16°). Le fait que le projet vise un plan implique qu'il s'agit de prévoir cette participation aux bénéfices pour une durée de plusieurs exercices déterminée par le plan ¹¹.

On aurait pu concevoir que l'attribution de la participation aux bénéfices prenne la forme de parts bénéficiaires émises pour une durée limitée.

Certaines sociétés anonymes ont accordé dans le passé aux membres de leur personnel de telles parts sans droit de vote. La loi sur les sociétés permet même de reconnaître le droit de vote aux parts bénéficiaires, dans certaines limites (loi sur les sociétés, article 75).

Cette formule n'a pas appelé d'objection au regard du droit des sociétés ¹².

¹¹ Voir article 9, § 1er, avant-dernier tiret.

¹² F. T'Kint et Y. De Cordt, «La participation des travailleurs au capital en droit belge. - Aspects de droit des sociétés», in La participation financière des travailleurs, Département de droit économique et social de l'U.C.L., Bruxelles, Bruylant, 1998, pp. 149 et suivantes, spécialement n° 38, p. 179.

De enige hinderpaal voor die formule is het feit dat de dividenden die voor de winstbewijzen worden uitgekeerd, volgens de huidige regeling worden beschouwd als loon waarop sociale-zekerheidsbijdragen moeten worden betaald ⁵¹ en waarvan wellicht ook bedrijfsvoorheffing zou moeten worden ingehouden, overeenkomstig het gemene recht ⁵².

Die formule zou het voordeel bieden dat daardoor een passend juridisch kader wordt geschapen voor het plan tot deelneming in de winst en dat de werknemers daardoor echte vennoten zouden worden, met het recht op informatie dat zulks inhoudt en eventueel zelfs met stemrecht.

Die formule lijkt evenwel niet te beantwoorden aan de wil van de steller van het ontwerp. Volgens de gemachtigde van de minister voorziet het voorontwerp in deelneming van de werknemers in de winst van de onderneming, doch alleen met de bedoeling de vennootschap te laten beschikken over een groter gamma aan maatregelen om haar personeel te motiveren. Doordat de werknemer door die vorm van winstdeling niet bij het besluitvormingsproces wordt betrokken en ze vergelijkbaar is met een gewoon loon, wordt ze volgens de gemachtigde van de minister niet aangemoedigd in het ontwerp: het belastingstelsel is niet erg gunstig (belasting van 25 % bovenop de vennootschapsbelasting, in plaats van een belasting van 15 % voor de deelneming in het kapitaal). Voorts is op die deelneming in de winst een sociale solidariteitsbijdrage van 13,07 % verschuldigd die overeenkomt met het percentage van de persoonlijke sociale-zekerheidsbijdrage (artikel 33 van het ontwerp).

Feit blijft evenwel dat op deze deelneming in de winst geen sociale-zekerheidsbijdragen verschuldigd zijn door de werkgever. Het is niet duidelijk om welke reden de regeling van deze nieuwe vorm van deelneming van de werknemers in de winst dient te verschillen van die welke nu reeds worden toegepast. Doordat daarvoor geen geldige reden wordt opgegeven, lijkt de discriminatie die aldus, door de invoering van die voordelige regeling, ontstaat, laakbaar in het licht van het grondwettelijk gelijkheidsbeginsel.

De toekenning van winstbewijzen daarentegen zou niet voor zulk een kritiek vatbaar zijn.

V. Toepassing van het participatieplan in groepen van ondernemingen

9. In het ontwerp wordt onder «groep» verstaan een geheel van vennootschappen (in de zin van het ontwerp) die onderling verbonden zijn in de zin van artikel 11 van het Wetboek van vennootschappen (artikel 2, 5°). In het ontwerp wordt nochtans aan de Koning de bevoegdheid opgedragen om bij een besluit waarover in de Ministerraad overleg is gepleegd, het begrip groep te bepalen (artikel 8, § 4) - wat enigszins tegenstrijdig lijkt.

⁵¹ Cassatie, 11 september 1995, inzake Agfa-Gevaert, Arresten van het Hof van Cassatie 1995, p. 767.

⁵² Zie J. Autenne en Y. Hougardy, «Le régime fiscal des participations aux bénéfices» in La participation financière des travailleurs, blz. 101 e.v.

Le seul obstacle à cette formule résulte de ce que, sous le régime actuel, les dividendes attribués aux parts bénéficiaires sont considérés comme des rémunérations passibles des cotisations de sécurité sociale ¹³ et devraient, sans doute, aussi être soumis au précompte professionnel conformément au droit commun ¹⁴.

Cette formule aurait le mérite de donner un cadre juridique approprié au plan de participation aux bénéfices et de faire des travailleurs de véritables associés, avec le droit à l'information que cela comporte et, éventuellement, même le droit de vote.

Il semble, cependant, que cette formule ne réponde pas à la volonté de l'auteur du projet. D'après le délégué du ministre, si l'avant-projet prévoit une participation des travailleurs aux bénéfices de l'entreprise, c'est dans le but d'offrir à la société «une plus grande panoplie de mesures de nature à motiver son personnel». Comme cette forme d'intéressement «ne permet pas l'implication du travailleur dans le processus décisionnel» et est similaire à une rémunération ordinaire, elle n'est pas, selon le représentant du ministre, encouragée par le projet: le régime fiscal est peu favorable (impôt de 25 %, s'ajoutant à l'impôt des sociétés, au lieu de l'impôt de 15 % applicable aux participations en capital). Par ailleurs, cette participation aux bénéfices est soumise à une cotisation sociale de solidarité de 13,07 % correspondant au taux de la cotisation personnelle de sécurité sociale (article 33 du projet).

Il n'en reste pas moins que cette participation bénéficiaire échappe à la cotisation patronale de sécurité sociale. On n'aperçoit pas la justification de la différence de régime ainsi créée entre cette nouvelle forme d'intéressement des travailleurs et celles qui sont déjà pratiquées actuellement. A défaut de justification, la discrimination ainsi créée par l'instauration de ce régime de faveur paraît critiquable au regard du principe constitutionnel d'égalité.

Au contraire, l'attribution de parts bénéficiaires échapperait à une telle critique.

V. L'application du plan de participation dans les groupes de sociétés

9. Le projet entend par «groupe» un ensemble de sociétés (au sens du projet) liées entre elles au sens de l'article 11 du Code des sociétés (article 2, 5°). Néanmoins, le projet délègue au Roi le pouvoir de déterminer, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, la notion de groupe (article 8, § 4) - ce qui paraît quelque peu contradictoire.

¹³ Cassation, 11 septembre 1995, Pas., I, n° 375, en cause Agfa-Gevaert.

¹⁴ Voir J. Autenne et Y. Hougardy, «Le régime fiscal des participations aux bénéfices» in La participation financière des travailleurs, pp. 101 et sv.

In het ontwerp wordt hoe dan ook bepaald dat het participatieplan in een groep van vennootschappen kan worden ingevoerd (artikel 8, § 1).

Volgens de memorie van toelichting

«(kan) een onderneming ... op het niveau van de groep het initiatief tot opstelling van een participatieplan treffen waarbij al de (vennootschappen) behorende tot dezelfde groep uitdrukkelijk in het plan worden opgenomen.» (blz. 24 en 25).

Als men aanneemt dat het plan om werknemers te laten deelnemen in het kapitaal of de winst van de vennootschap waarvoor ze werken ertoe strekt te zorgen voor «goed presterende ondernemingen»¹⁵ door die werknemers te laten deelnemen in «de door de onderneming gerealiseerde meerwaarde, die in feite deels zal verwezenlijkt worden zijn dankzij hun kennis en hun inspanning»¹⁶, moeten de werknemers krachtens dat participatieplan kunnen beschikken over aandelen of deelbewijzen van de vennootschap waarvoor ze werken of van een vennootschap die deze vennootschap controleert (in de zin van artikel 11 van het Wetboek van vennootschappen) : doordat het doel zelf van het ontwerp bestaat in werknemersparticipatie, is het uitgesloten dat men aan de werknemers, personeelsleden van een vennootschap, aandelen toekent of deelneming toestaat in de winst van een dochteronderneming van de vennootschap waarvoor zij werken, aangezien hun werk geen gevolgen heeft voor de rendabiliteit van die dochteronderneming.

In de tekst van het ontwerp zou moeten worden aangegeven in het kapitaal of de winst van welke vennootschappen van de groep de werknemers een deelneming kunnen krijgen.

VI. Fiscaal stelsel

10. Uit fiscaal oogpunt gaat het, ongeacht of het participatieplan uitgevoerd wordt door gratis toekenning van aandelen dan wel door toekenning van een gedeelte van de winst van een boekjaar, om bezoldigingen van werknemers in de zin van artikel 31 van het W.I.B. Bezoldigingen van werknemers zijn alle beloningen die voor de werknemer de opbrengst zijn van arbeid in dienst van een werkgever. Tot de bezoldigingen behoren onder meer «voordelen van alle aard verkregen uit hoofde of naar aanleiding van het uitoefenen van de beroeps- werkzaamheid».

In tegenstelling tot de andere vormen van bezoldiging, doet gratis toekenning van aandelen aan de personeelsleden het vermogen van de vennootschap niet in waarde dalen : daardoor worden alleen de aandeelhouders of de vennoten van de vennootschap armer. Volgens de rechtspraak van het Hof van Cassatie neemt die eigenaardigheid echter niet weg dat die aandelen worden toegekend door een orgaan van de vennootschap (de algemene vergadering), zodat ze een loon zijn

Quoi qu'il en soit, le projet prévoit que le plan de participation peut être instauré au sein d'un groupe de sociétés (article 8, § 1^{er}).

Selon l'exposé des motifs,

«une société peut prendre l'initiative, au niveau du groupe, d'établir un plan de participation reprenant expressément toutes les (sociétés) appartenant au même groupe.» (pp. 24 et 25).

Si l'on admet que le plan de participation des travailleurs au capital ou au bénéfice des sociétés tend à «améliorer les performances des entreprises»¹⁵ en permettant aux travailleurs «de participer à la plus-value générée par l'entreprise qui aura été réalisée, de fait, avec le concours de leurs connaissances et de leurs efforts»¹⁶, le plan de participation doit conférer aux travailleurs des actions ou parts de la société qui les emploie ou d'une société qui contrôle celle-ci (au sens de l'article 11 du Code des sociétés) : le but même de la participation des travailleurs exclut que l'on attribue aux travailleurs faisant partie du personnel d'une société des actions ou une participation aux bénéfices d'une société filiale de la société qui les emploie, car leur travail est sans effet sur la rentabilité de cette filiale.

Il serait utile que le texte du projet précise dans quelles sociétés, au sein d'un groupe, les travailleurs peuvent être invités à recevoir une participation au capital ou aux bénéfices.

VI. Régime fiscal

10. Au point de vue fiscal, que le plan de participation se réalise par attribution gratuite d'actions ou par attribution d'une partie des bénéfices de l'exercice, il s'agit de rémunération des travailleurs au sens de l'article 31 du C.I.R. Les rémunérations des travailleurs sont toute rétribution qui constitue, pour le travailleur, le produit du travail au service d'un employeur; elles comprennent notamment «les avantages de toute nature obtenus en raison ou à l'occasion de l'exercice de l'activité professionnelle».

Certes, à la différence des autres formes de rémunération, l'attribution gratuite d'actions aux membres du personnel ne fait sortir aucune valeur du patrimoine de la société : elle n'appauvrit que les actionnaires ou associés de celle-ci. Cette particularité n'empêche pas cependant, d'après la jurisprudence de la Cour de cassation, que les actions soient attribuées par un organe de la société (l'assemblée générale) de sorte qu'elles constituent des rémunérations au sens de l'article 2 de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la

¹⁵ Memorie van toelichting, blz. 1.

¹⁶ Memorie van toelichting, blz. 3.

¹⁵ Exposé des motifs, p. 1.

¹⁶ Exposé des motifs, p. 3.

in de zin van artikel 2 van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers en dat daarop sociale-zekerheidsbijdragen moeten worden betaald⁵⁵. Om diezelfde redenen moet er van uit worden gegaan dat het hier gaat om loon waarop personenbelasting verschuldigd is die op dat loon geïnd wordt door inhouding van de bedrijfsvoorheffing.

«De deelnames in het kapitaal of de winst toegekend overeenkomstig (de ontworpen wet)» worden in het voorontwerp ingedeeld bij de vrijgestelde beroepsinkomsten⁵⁶.

11. Het onderzochte voorontwerp strekt er nochtans toe om op de deelneming in het kapitaal een belasting van 15 % te heffen die door de vennootschap moet worden ingehouden op het bedrag dat voor deelneming in het kapitaal wordt uitgetrokken en die ze aan de fiscus verschuldigd is.

Een aanvullende belasting van 10 % is verschuldigd door elke werknemer die zich niet houdt aan de in het participatieplan vervatte voorwaarde dat de aandelen niet beschikbaar zijn.

Op de deelneming in de winst is in de eerste plaats een sociale solidariteitsbijdrage van 13,07 % verschuldigd die door de vennootschap moet worden ingehouden en aan de RSZ moet worden betaald; op het resterende bedrag moet 25 % belasting worden betaald (wat overeenkomt met de roerende voorheffing), die eveneens door de vennootschap moet worden ingehouden op het aan de werknemers betaalde bedrag.

Deze belastingen, die de vennootschap aan de bron verschuldigd is, kan ze niet als beroepskosten aftrekken van haar winst, wat ook geldt voor de deelnemingen in het kapitaal of de deelnemingen in de winst zelf⁵⁷.

Naar luid van het ontwerp zal die belasting vervat zitten in het Wetboek van de met de inkomstenbelasting gelijkgestelde belastingen in een nieuwe titel VII, met als opschrift «Belasting op de deelname van de werknemers in de winst of het kapitaal van de onderneming».

Het is op zijn minst vreemd een aan werknemers toegekend voordeel vrij te stellen van de inkomstenbelasting - wat, terecht, impliceert dat het om inkomsten gaat - maar daarop tegelijk een «aan de inkomstenbelasting gelijkgestelde» belasting te heffen, aangezien die belastingen, zoals hun benaming aangeeft, in principe niet op inkomsten worden geheven (die belastingen zijn thans : de verkeersbelasting op de auto's, de belastingen op de spelen en de weddenschappen en de belasting op de automatische ontspannings-toestellen) en aangezien de wetgever die belastingen alleen met de inkomstenbelasting heeft gelijkgesteld om daarop bepaalde regels te kunnen toepassen waarin het WIB voorziet inzake vestiging en invordering van de belasting, geldboetes, enz. ...

⁵⁷ Cass., 19 juni 2000, rolnummer S.99.0155 N, inzake Colruyt; vergelijkbaar inzake de gratis toekenning van winstdeelnemingen aan de personeelsleden, Cass., 11 september 1995, inzake Agfa-Gevaert, Arresten van het Hof van Cassatie, p. 767.

⁵⁸ Artikel 24 van het ontwerp, tot aanvulling van artikel 38 van het WIB.

⁵⁹ Zie artikel 25 van het ontwerp, tot aanvulling van artikel 198 van het WIB.

rémunération des travailleurs et qu'elles sont passibles des cotisations de sécurité sociale¹⁷. Les mêmes motifs conduisent à considérer qu'il s'agit de rémunérations soumises à l'impôt des personnes physiques, perçu sur les rémunérations par voie de retenue du précompte professionnel.

L'avant-projet prévoit de ranger parmi les revenus professionnels exonérés «les participations au capital ou aux bénéfices attribués conformément» à la loi en projet¹⁸.

11. L'avant-projet examiné tend néanmoins à soumettre la participation au capital à un impôt de 15 % que la société doit retenir sur le montant affecté à l'attribution de la participation au capital et dont elle est redevable vis-à-vis du fisc.

Une taxe additionnelle de 10 % est établie à charge des travailleurs en cas de non-respect de la condition d'indisponibilité des actions imposée par le plan de participation.

Quant à la participation aux bénéfices, elle est soumise d'abord à une cotisation sociale de solidarité de 13,07 % qui doit être retenue par la société et payée à l'O.N.S.S.; le solde est soumis à un impôt de 25 % (égal au précompte mobilier), qui doit également être retenu par la société sur le montant payé aux travailleurs.

Ces impôts dus à la source par la société ne sont pas déductibles des bénéfices de celle-ci au titre de frais professionnels, pas plus que les participations au capital ou aux bénéfices elles-mêmes¹⁹.

Suivant le projet, ces impositions seraient prévues par le Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus sous un nouveau titre VII intitulé «taxe sur la participation des travailleurs aux bénéfices ou au capital de l'entreprise».

Il est pour le moins étrange d'exonérer un avantage alloué aux travailleurs de l'impôt sur les revenus - ce qui implique, à bon droit, qu'il s'agit bien d'un revenu - pour le soumettre à une taxe «assimilée aux impôts sur le revenu», alors que, comme leur dénomination l'indique, ces taxes ne frappent pas des revenus (ces taxes sont actuellement : la taxe de circulation sur les véhicules automobiles, la taxe sur les jeux et paris et la taxe sur les appareils automatiques de divertissement) et que le législateur ne les a assimilées aux impôts sur les revenus qu'en vue de les soumettre à certaines règles prévues par le C.I.R. en matière d'établissement et de recouvrement de l'impôt, d'amendes, etc ...

¹⁷ Cass. 19 juin 2000, S.99.0155 N, en cause Colruyt; comp. en matière d'attribution gratuite de parts bénéficiaires aux membres du personnel, Cass. 11 septembre 1995, Pas., I, n° 375, en cause Agfa-Gevaert.

¹⁸ Article 24 du projet, complétant l'article 38 du C.I.R.

¹⁹ Voir article 25 du projet, complétant l'article 198 du C.I.R.

Ten slotte is naar luid van het ontwerp op die beroepsinkomsten een met de inkomstenbelasting gelijkgestelde belasting verschuldigd, terwijl voor die belasting, wat de storting, de vestiging en de inning ervan betreft, de regels van het WIB inzake de roerende voorheffing van toepassing zijn ²⁰.

12. Volgens de memorie van toelichting is het de bedoeling van de stellers van het ontwerp «dit nieuw soort voordeel, aan de bron, te onderwerpen aan een forfaitaire fiscale inhouding» en zijn zij er van uit gegaan dat zij, om zulks te bereiken, op die voorziening geen bedrijfsvoorheffing mochten inhouden, omdat de bedrijfsvoorheffing volgens het gemeene recht niet bevrijdend en forfaitair is; de bedrijfsvoorheffing vormt voorts een uitgave die, net als de lonen, fiscaal aftrekbaar is voor de vennootschap.

Die rechtvaardiging houdt bij nader onderzoek geen stand.

De wetgever zou dit nieuwe type van voorzieningen kunnen onderwerpen aan een belasting die verschilt van de personenbelasting en die zich perfect laat inpassen in artikel 171 van het WIB. In de onderdelen 2°bis en 3° van dat artikel worden die aanslagvoeten van 15 en 25 % immers reeds vermeld voor inkomsten uit kapitalen en roerende goederen.

De vennootschap zou overeenkomstig het gemeene recht op die bonussen bedrijfsvoorheffing verschuldigd zijn, maar tegen vaste aanslagvoeten die gewoon in de schaal van de bedrijfsvoorheffing zouden hoeven worden vermeld ²¹.

De werknemers zouden hierdoor weliswaar niet vrijgesteld worden van de aangifte van de bewuste voordelen voor de PB (in een nieuwe rubriek op het aangifteformulier), zodat de PB en de opcentiemen ten gunste van de gemeenten, agglomeraties en provincies zouden worden toegepast. De aanrekening van bedrijfsvoorheffing zou die opcentiemen niet uitsluiten.

De wetgever is ervan uitgegaan dat een voorheffing bevrijdend is en heeft daartoe in het WIB een bijzondere bepaling opgenomen : zo wordt in artikel 313 van het WIB bepaald dat de aan personenbelasting onderworpen belastingplichtigen er niet toe gehouden zijn in hun jaarlijkse aangifte voor de voormelde belasting de dividenden en interesten te vermelden, en dat de roerende voorheffing op de aldus niet aangegeven inkomsten noch met de personenbelasting verrekend wordt, noch terugbetaald wordt.

Deze bepaling heeft weliswaar alleen op de roerende voorheffing betrekking, maar niets belet om voor de bedrijfsvoorheffing een soortgelijke bepaling uit te werken waarin het in het ontwerp beoogde geval zou worden geregeld.

In het wetboek worden trouwens reeds gevallen van bevrijdende bedrijfsvoorheffing vermeld in verband met de belasting van niet-inwoners : dit is zo met de bedrijfsvoorheffing die

Enfin, après avoir soumis ce revenu professionnel à une taxe assimilée aux impôts sur les revenus, le projet rend applicables à cette taxe les règles du C.I.R. relatives au mode de versement, d'établissement et de recouvrement prévues par le C.I.R. en matière de précompte mobilier ²⁰.

12. Selon l'exposé des motifs, les auteurs du projet ont voulu soumettre «cet avantage de type nouveau à une retenue fiscale à la source et de type forfaitaire» et ont pensé que, pour atteindre ce résultat, on ne pouvait soumettre cet avantage à une retenue de précompte professionnel parce que, en droit commun, celui-ci ne présente pas un caractère libératoire et forfaitaire; il constitue, en outre, une dépense fiscalement déductible par la société, au même titre que les rémunérations.

Cette justification ne résiste pas à l'examen.

Le législateur pourrait soumettre ce nouveau type d'avantages à une imposition distincte de l'impôt des personnes physiques, qui s'intégrerait parfaitement dans l'article 171 du C.I.R. Les taux de 15 % et de 25 % sont, en effet, déjà prévus en matière de revenus de capitaux et biens mobiliers aux paragraphes 2°bis et 3° de cet article.

La société serait redevable du précompte professionnel sur ces rémunérations, conformément au droit commun, mais à des taux fixes qu'il suffirait de prévoir dans le barème du précompte professionnel ²¹.

Certes, cela ne dispenserait pas les travailleurs de déclarer les avantages en question à l'I.P.P. (sous une rubrique nouvelle à créer dans la formule de déclaration), ce qui entraînerait l'application de l'I.P.P. et des centimes additionnels au profit des communes, des agglomérations et des provinces. Ces centimes additionnels ne seraient pas neutralisés par l'imputation du précompte professionnel.

Lorsque le législateur veut considérer un précompte comme libératoire, il insère dans le C.I.R. une disposition particulière à cet effet : ainsi l'article 313 du C.I.R. dispose que les contribuables assujettis à l'impôt des personnes physiques ne sont pas tenus de mentionner, dans leur déclaration annuelle audit impôt, les dividendes et les intérêts et prévoit que le précompte mobilier dû sur de tels revenus non déclarés ne peut être imputé sur l'impôt des personnes physiques ni être restitué.

Certes, cette disposition ne concerne que le précompte mobilier, mais rien n'empêcherait de prévoir une disposition similaire en matière de précompte professionnel pour le cas visé par le projet.

Il existe d'ailleurs déjà, dans le Code, en matière d'impôt des non-résidents, des cas de précompte professionnel libératoire : il s'agit du précompte professionnel dû sur les reve-

²⁰ Artikel 23 van het ontwerp, nieuw artikel 119 van het Wetboek van de met de inkomstenbelasting gelijkgestelde belastingen.

²¹ Bijlage III bij het uitvoeringsbesluit van het WIB.

²⁰ Article 23 du projet, nouvel article 119 en projet du Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus.

²¹ Annexe III de l'arrêté d'exécution du C.I.R.

verschuldigd is op inkomsten uit een activiteit die een podiumkunstenaar of een sportbeoefenaar in België verricht ²² en met het geval dat een niet-inwoner in België gelegen onroerende goederen overdraagt onder bezwarende titel ²³.

Na in kennis te zijn gesteld van het voorstel dat vervat is in dit advies, heeft de gemachtigde van de minister erop gewezen dat een soortgelijke bepaling als artikel 313 van het WIB de werknemer in staat zou stellen de bedrijfsvoorheffing terugbetaald te krijgen door de inkomsten aan te geven waarop die bedrijfsvoorheffing verschuldigd is, indien hij een verliesgevend nevenberoep als zelfstandige uitoefent en in het geval zijn echtgenoot een zodanig beroep uitoefent dat een verlies oplevert dat krachtens artikel 129 van het WIB mag worden afgetrokken van de beroepsinkomsten van de werknemer.

Indien de financiële gevolgen voor de Staat van zulke uitzonderlijke gevallen echt voorkomen dienen te worden, moet een andere bepaling worden opgesteld dan die van artikel 313. Die bepaling zou steunen op artikel 248 van het WIB en zou in hoofdzaak als volgt gesteld zijn :

«De personenbelasting op deelnemingen in het kapitaal of de winst die toegekend worden overeenkomstig de (ontworpen) wet is gelijk aan de bedrijfsvoorheffing die op die inkomsten toepasselijk is.».

13. Indien deelnemingen in het kapitaal of in de winst niet als beroepskosten aftrekbaar zijn, zoals in het ontwerp bepaald wordt ²⁴, is het bovendien perfect logisch te bepalen dat de bedrijfsvoorheffing die op die voorzieningen ingehouden wordt en die daarvan dus noodzakelijk deel uitmaakt, evenmin als beroepskosten aftrekbaar is.

Ten slotte, in verband met de in dit advies voorgestelde wijze van storting, vestiging en inning van de bedrijfsvoorheffing, mag vanzelfsprekend niet worden verwezen naar de bepalingen inzake de roerende voorheffing ²⁵, gelijk in het ontwerp gedaan wordt : de gemeenrechtelijke regels betreffende de bedrijfsvoorheffing zouden van toepassing, onder voorbehoud van de noodzakelijke afwijkingen.

Zo dient te worden bepaald dat in dat bijzondere geval de bedrijfsvoorheffing die ten laste valt van de vennootschap ter ontlasting van de verkrijger, voor de berekening van de voorheffing toegevoegd wordt aan het bedrag van de deelneming (dit is de bepaling die in artikel 23 van het ontwerp opgenomen is als het ontworpen artikel 113, 3°, van het Wetboek van de met de inkomstenbelastingen gelijkgestelde belastingen). In het WIB is deze bepaling opgenomen voor de roerende voorheffing (artikel 268), maar niet voor de bedrijfsvoorheffing.

nus de l'activité exercée en Belgique par des artistes de spectacle ou des sportifs ²² et en cas de cession à titre onéreux par un non-résident de biens immobiliers situés en Belgique ²³.

Informé de la proposition contenue dans le présent avis, le délégué du ministre a fait observer qu'une disposition analogue à l'article 313 du C.I.R. permettrait au travailleur d'obtenir le remboursement du précompte professionnel en déclarant les revenus soumis à celui-ci dans l'hypothèse où il exercerait une activité professionnelle accessoire d'indépendant se soldant en perte et dans le cas où son conjoint exercerait une telle activité, se soldant par une perte déductible des revenus professionnels du travailleur en vertu de l'article 129 du C.I.R..

S'il faut vraiment prévenir les conséquences financières pour l'État de cas aussi exceptionnels, il y aurait lieu de rédiger une disposition différente de celle de l'article 313, qui s'inspirerait de l'article 248 du C.I.R. et porterait en substance :

«L'impôt des personnes physiques relatif aux participations au capital ou aux bénéfices attribuées conformément à la loi (en projet) est égal au précompte professionnel applicable à ces revenus.».

13. Par ailleurs, si, comme le prévoit le projet, les participations au capital ou aux bénéfices ne sont pas déductibles au titre de frais professionnels ²⁴, il est parfaitement cohérent de prévoir que le précompte professionnel retenu sur ces avantages et qui en fait donc partie intégrante, n'est pas non plus déductible au titre de frais professionnels.

Enfin, en ce qui concerne le mode de versement, l'établissement et le recouvrement du précompte professionnel proposé par le présent avis, il n'y aurait évidemment pas lieu de se référer aux règles applicables en matière de précompte mobilier, comme le prévoit le projet ²⁵ : le droit commun du précompte professionnel serait applicable, sous réserve des dérogations nécessaires.

Ainsi, il faudra prévoir que, dans ce cas particulier, le précompte professionnel supporté par la société à la décharge du bénéficiaire est ajouté au montant de la participation pour le calcul du précompte (disposition qui figure à l'article 23 du projet, dans l'article 113, 3°, en projet du Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus). Le C.I.R. prévoit cette règle en matière de précompte mobilier (article 268), mais non en matière de précompte professionnel.

²² Artikelen 228, § 2, 8°, en 248.

²³ Zie WIB 92, artikelen 270, 5°, 272, tweede lid, en 273, 2°, en het uitvoeringsbesluit van het WIB, artikelen 87, 8°, en 210bis tot 210ter, alsook bijlage III, artikel 68, B.

²⁴ Artikel 25 van het ontwerp, dat artikel 198, eerste lid, van het WIB 92, inzonderheid 12°, aanvult.

²⁵ Artikel 23, nieuw artikel 119 van het Wetboek der met het zegel gelijkgestelde taksen.

²² Articles 228, § 2, 8°, et 248.

²³ Voir C.I.R. 92, articles 270, 5°, 272, alinéa 2, et 273, 2°, et arrêté d'exécution du C.I.R., articles 87, 8°, et 210bis à 210ter, et annexe III, article 68, B.

²⁴ Article 25 du projet, complétant l'article 198, alinéa 1er, du C.I.R. 92, spécialement 12°.

²⁵ Article 23, nouvel article 119 du Code des taxes assimilées au timbre.

Het is normaal dat de vennootschap de bedrijfsvoorheffing ten laste neemt wanneer ze een deelneming in het kapitaal toekent. Zo bedraagt de door de vennootschap verschuldigde voorheffing 15, ten belope van 15 % van het brutobedrag 100, indien de toegekende deelneming in het kapitaal 85 bedraagt.

Er mag daarentegen niet worden bepaald, zoals in artikel 25 van het ontwerp, dat artikel 198 van het WIB wijzigt, dat de voorheffing die de vennootschap ten laste neemt ter ontlasting van de verkrijgers van de inkomsten, door die vennootschap niet mag worden afgetrokken als beroepskosten : evenmin als deelneming in het kapitaal of winstdeelneming zelf kan de bedrijfsvoorheffing nooit een aftrekbare uitgave zijn binnenin de in het ontwerp opgezette regeling.

De bepaling van artikel 25 van het ontwerp is ontleend aan artikel 198, 1°, van het WIB, volgens hetwelk niet als een aftrekbare uitgave wordt aangemerkt de «roerende voorheffing die de schuldenaar van het inkomen tot ontlasting van de verkrijger heeft gedragen». Wat de interesten betreft, is deze bepaling gerechtvaardigd, omdat de roerende voorheffing die door een vennootschap aan de bron wordt ingehouden op interesten die ze betaalt, noodzakelijk deel uitmaakt van de bruto-interest en dus in principe een aftrekbare uitgave is, net zoals de interest zelf. Wanneer de vennootschap evenwel interest vrij van roerende voorheffing heeft beloofd en aldus de roerende voorheffing ten laste neemt, staat de wetgever niet toe, in afwijking van de algemene regel, de roerende voorheffing als beroepskosten af te trekken.

14. Het ontwerp bepaalt dat de belastbare grondslag van de belasting, wanneer het gaat om deelneming in het kapitaal, gelijk is «aan het bedrag dat toe te kennen is aan de deelname in het kapitaal»²⁶. Het voor deelneming in het kapitaal aan te wenden bedrag is het bedrag van de winsten die in het kapitaal opgenomen worden met het oog op kosteloze toekenning van aandelen. Men dient er zich bewust van te zijn dat de belastbare grondslag dus duidelijk lager kan zijn dan de reële waarde van de toegekende aandelen, die bijvoorbeeld het resultaat kan zijn van de beursnotering van de bestaande aandelen vóór de kapitaalsverhoging. Het is de Raad van State niet bekend of de tekst op dat punt wel beantwoordt aan de bedoeling van de steller van het ontwerp.

15. Los van de voorafgaande opmerkingen van technische aard, dient in het bijzonder aandacht te worden geschonken aan de samenhang tussen de ontworpen regels en de andere fiscale bepalingen waarbij voor de werknemers gelijksoortige voorzieningen vastgelegd worden. Zo kunnen de werknemers belastingvermindering krijgen ten belope van een bedrag tussen 20.000 en 40.000 frank (WIB, artikel 145¹, 4°) op de bedragen die ze besteden om aandelen te verkrijgen in de vennootschap die hen tewerkstelt.

²⁶ Artikel 23 van het ontwerp, het ontworpen artikel 113, 2°, van het Wetboek van de met de inkomstenbelastingen gelijkgestelde belastingen.

En cas d'attribution d'une participation au capital, il est normal que la société prenne en charge le précompte professionnel. Ainsi, si la participation en capital attribuée est de 85, le précompte dû par la société sera de 15, de manière à correspondre à 15 % du montant brut de 100.

En revanche, il n'y a pas lieu de prévoir que le précompte supporté par la société à la décharge des bénéficiaires n'est pas déductible par la société au titre de frais professionnels, comme le fait l'article 25 du projet, modifiant l'article 198 du C.I.R. : pas plus que la participation au capital ou la participation bénéficiaire elle-même, le précompte professionnel ne constituera jamais, dans le système du projet, une dépense déductible.

La disposition de l'article 25 du projet s'inspire de l'article 198, 1°, du C.I.R., selon laquelle n'est pas considéré comme une dépense déductible «le précompte mobilier supporté par le débiteur du revenu à la décharge du bénéficiaire». En ce qui concerne les intérêts, cette disposition se justifie, parce que le précompte mobilier retenu à la source par une société sur des intérêts qu'elle paie fait partie intégrante de l'intérêt brut et est donc, en principe, une dépense déductible au même titre que l'intérêt lui-même. Toutefois, si la société a promis un intérêt net de précompte mobilier, prenant ainsi en charge le précompte mobilier, le législateur exclut, par dérogation à la règle générale, la déduction du précompte mobilier au titre de frais professionnels.

14. Le projet prévoit que la base imposable de l'impôt est égale, lorsqu'il s'agit d'une participation au capital, «au montant à affecter à la participation au capital attribuée»²⁶. Le montant à affecter à la participation au capital est le montant des bénéfices incorporés au capital en vue de l'attribution gratuite des actions. Il faut être conscient que la base imposable peut donc être largement inférieure à la valeur réelle des actions attribuées, telle que celle-ci pourrait résulter, par exemple, du cours de bourse des actions existantes avant l'augmentation de capital. Le Conseil d'État ignore si le texte correspond bien, sur ce point, à l'intention de l'auteur du projet.

15. Indépendamment des observations de caractère technique qui précèdent, il conviendrait d'accorder une attention particulière à la cohérence entre les règles en projet et les autres dispositions fiscales qui prévoient des avantages similaires pour les travailleurs. C'est ainsi que les travailleurs peuvent obtenir une réduction d'impôt sur les montants qu'ils consacrent à l'acquisition d'actions dans la société qui les occupe, à concurrence d'une somme comprise entre 20.000 F et 40.000 F (C.I.R., article 145¹, 4°).

²⁶ Article 23 du projet, article 113, 2°, en projet, du Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus.

De vraag rijst of die voorzieningen kunnen worden gecumuleerd met die welke overeenkomstig het voorontwerp van wet worden toegekend en of er voor elke werknemer geen maximumjaarbedrag dient te worden vastgesteld dat kan worden toegewezen op grond van de fiscale en sociale regeling van het door het ontwerp vastgelegde participatieplan.

Dat maximumbedrag kan wellicht hoger liggen voor deelnemingen in het kapitaal dan voor deelnemingen in de winst.

De door het ontwerp geboden mogelijkheid om inkomsten uit arbeid niet langer met het oog op belasting samen te voegen, waarbij afgeweken wordt van de progressie van de belasting die op die categorie van inkomsten van toepassing is, zou aldus beperkt worden.

VII. «Kleine vennootschappen» en het «investerings-spaarplan»

16. Met de in het ontwerp genoemde KMO's worden de «kleine vennootschappen» bedoeld in de zin van artikel 15 van het Vennootschapswetboek (artikel 2, 6°), namelijk de vennootschappen die voor het laatst afgesloten boekjaar niet meer dan een van de volgende criteria overschrijden :

- jaargemiddelde van het personeelsbestand : 50;
- jaaromzet, exclusief de belasting over de toegevoegde waarde : 200.000.000 F.;
- balanstotaal : 100.000.000 F.;

tenzij het jaargemiddelde van het personeelsbestand meer dan 100 bedraagt.

Voor die vennootschappen «kan (het participatieplan in de winst) de vorm aannemen van een investeringsspaarplan overeenkomstig hetwelk de (aan de werknemers) toegekende winst door de werknemers ter beschikking van de onderneming wordt gesteld in het kader van een ... lening die onder een afzonderlijke rubriek van de schulden van de onderneming wordt geboekt.» (artikel 18).

Die lening wordt toegestaan voor een termijn die niet kleiner dan twee jaar en niet langer dan vijf jaar mag zijn (artikel 19, §1). Ze brengt interest op tegen een interestvoet die niet kleiner mag zijn dan de interestvoet die op een OLO van dezelfde duur wordt toegepast; die interest wordt na het vervallen van de jaarlijkse termijn betaald (artikel 19, § 2).

De vennootschap dient de aldus geleende bedragen aan te wenden voor investeringen in vaste activa (artikel 20) binnen een termijn die kleiner is dan de looptijd van de lening.

17. In werkelijkheid houdt dat «investerings-spaarplan» niet in dat de werknemers aan de vennootschap een lening toestaan : de vennootschap kent aan de werknemers een deelneming in de winst toe, maar, in tegenstelling tot de bij artikel 2, 16°, gedefinieerde deelneming in de winst, die door de vennootschap wordt betaald onmiddellijk na de beslissing van de algemene vergadering die de jaarrekeningen goedkeurt,

La question se pose si ces avantages pourront être cumulés avec ceux qui seraient consentis conformément à l'avant-projet de loi et s'il n'y aurait pas lieu d'établir un plafond par travailleur du montant annuel susceptible d'être alloué sous le régime fiscal et social du plan de participation organisé par le projet.

Ce plafond pourrait sans doute être plus élevé pour les participations au capital que pour les participations aux bénéfices.

Serait ainsi limitée l'ampleur de la déglobalisation des revenus du travail que permet le projet, qui déroge à la progressivité de l'impôt applicable à cette catégorie de revenus.

VII. Les «petites sociétés» et le «plan d'épargne d'investissement»

16. Sous l'appellation de P.M.E., le projet vise les «petites sociétés» au sens de l'article 15 du Code des sociétés (article 2, 6°), c'est-à-dire les sociétés qui, pour le dernier exercice clôturé, ne dépassent pas plus d'une des limites suivantes :

- nombre de travailleurs occupés, en moyenne annuelle : 50;
- chiffre d'affaire annuel, hors TVA : 200.000.000 F.;
- total du bilan : 100.000.000 F.;

sauf si le nombre de travailleurs occupés, en moyenne annuelle, dépasse 100.

Pour ces sociétés, le plan de participation aux bénéfices «peut prendre la forme d'un plan d'épargne d'investissement en vertu duquel les bénéfices attribués (aux travailleurs) sont mis à la disposition de l'entreprise par les travailleurs dans le cadre d'un prêt ... comptabilisé sous une rubrique distincte des dettes de l'entreprise.» (article 18).

Ce prêt est consenti pour un terme qui ne peut être inférieur à deux ans ni supérieur à cinq ans (article 19, § 1^{er}). Il porte intérêt à un taux qui ne peut être inférieur au taux d'intérêt applicable à une OLO de durée égale à celle du prêt; cet intérêt est payable annuellement à terme échu (article 19, § 2).

La société doit affecter les sommes ainsi prêtées, dans un délai qui doit être inférieur à la durée du prêt, à des investissements en immobilisations (article 20).

17. En réalité, ce «plan d'épargne d'investissement» ne comporte aucun prêt des travailleurs à la société : la société attribue aux travailleurs une participation aux bénéfices, mais, à la différence de la participation aux bénéfices définie par l'article 2, 16°, qui est payée par la société immédiatement après la décision de l'assemblée générale qui approuve les comptes annuels, la participation aux bénéfices organisée par

is de bij artikel 18 van het ontwerp geregelde deelneming in de winst alleen op termijn opeisbaar, welke betaaltermijn de verschuldigheid van interesten rechtvaardigt.

Aangezien het gaat om een contant te betalen deelneming in de winst, waaraan alleen een betaaltermijn gekoppeld wordt, is het niet duidelijk om welke reden voor deze bijzondere vorm van deelneming dezelfde regeling zou gelden als voor deelnemingen in het kapitaal (belasting beperkt tot 15 % en geen sociale zekerheidsbijdrage).

Het aldus gemaakte onderscheid tussen deelnemingen in de winst naargelang ze onmiddellijk of op termijn betaalbaar zijn, lijkt overdreven en derhalve in strijd met het grondwettelijk gelijkheidsbeginsel.

18. Ter rechtvaardiging van die regeling, die alleen voor «kleine vennootschappen» geldt, wordt in de memorie van toelichting aangevoerd dat

«omwille van het stemrecht verbonden aan het aandeel, (...) een kapitaalsparticipatie in KMO's, omwille van het meer familiaal karakter, geen aangepast middel (kan) vormen omwille van het versnipperend effect van het actionariaat en bijgevolg van de verzwakking van de macht van de familiale kern op hun onderneming.».

Het is immers mogelijk dat «kleine vennootschappen» weinig voelen voor een plan voor participatie in het kapitaal. Grote vennootschappen kunnen er misschien evenmin veel voor voelen, om dezelfde redenen. Daarentegen belet niets een «kleine vennootschap» een plan voor participatie in de winst aan te nemen dat niet die vreemde bepaling bevat dat de betaling van die winst wordt uitgesteld, in welk geval ze echter dient te investeren in vaste activa.

Door het aanhangsel dat hoofdstuk IV van het ontwerp is te laten vallen, zou het ontwerp coherenter en eenvoudiger worden.

VIII. Coöperatieve participatievennootschappen

19. Volgens het ontwerp biedt het participatieplan de werknemers aan wie gratis aandelen toegekend zullen zijn de mogelijkheid hun aandelen in te brengen in een coöperatieve participatievennootschap (artikelen 9, § 1, en 12).

Doordat de coöperatieve vennootschap aldus eigenaar zal zijn geworden van de aandelen van de werknemers, zal ze de eventuele dividenden op die aandelen incasseren en zal ze ertoe gehouden zijn die dividenden onmiddellijk «als vergoeding van het kapitaal» weer af te staan aan de werknemersleden van de coöperatieve vennootschap, na aftrek van de beheerskosten.²⁷ De uitdrukking «als vergoeding van het kapitaal» betekent blijkbaar : «als dividenden».

²⁷ Zie artikel 12, § 2.

l'article 18 du projet n'est exigible qu'à terme, délai de paiement qui justifie la déduction d'intérêts.

Comme il s'agit d'une participation aux bénéfices payable en espèces, à laquelle est seulement adjoint un terme de paiement, on n'aperçoit pas de justification à faire bénéficier cette forme particulière de participation du même régime que les participations au capital (impôt limité à 15 % et absence de toute cotisation de sécurité sociale).

La discrimination ainsi créée entre les participations bénéficiaires selon qu'elles sont payables immédiatement ou à terme paraît disproportionnée et, dès lors, contraire au principe constitutionnel d'égalité.

18. Pour justifier cette formule, réservée aux «petites sociétés», l'exposé des motifs invoque qu'

«en raison du droit de vote attaché à l'action, une participation au capital dans des (petites sociétés), le plus souvent familiales, peut ne pas constituer un outil adéquat en raison de l'excès de dilution de l'actionariat qui l'engendre et, par conséquent, d'un affaiblissement du pouvoir du noyau familial sur les sociétés.».

Il se peut, en effet, que les «petites sociétés» soient peu tentées par un plan de participation au capital. De grandes sociétés pourraient ne pas l'être non plus, pour les mêmes raisons. En revanche, rien n'empêche une «petite société» d'adopter un plan de participation aux bénéfices, sans cette étrange modalité qui consiste à en différer le paiement, à charge de procéder à des immobilisations.

La suppression de l'appendice que constitue le chapitre IV du projet rendrait celui-ci à la fois plus cohérent et plus simple.

VIII. La société coopérative de participation

19. Selon le projet, le plan de participation peut donner aux travailleurs qui auront bénéficié de l'attribution gratuite d'actions la faculté de faire apport de leurs actions à une société coopérative de participation (articles 9, § 1^{er}, et 12).

Ayant ainsi acquis la propriété des actions des travailleurs, la société coopérative encaissera les dividendes éventuels afférents à ces actions et sera tenue de rétrocéder ceux-ci immédiatement «au titre de rémunération du capital» aux travailleurs coopérateurs, après déduction des frais de gestion²⁷. Il semble que l'expression «au titre de rémunération du capital» signifie : «au titre de dividendes».

²⁷ Voir l'article 12, § 2.

Nadat een vennootschap haar personeelsleden gratis aandelen heeft toegekend, zou het dus mogelijk zijn dat sommige werknemers hun aandelen inbrengen in een coöperatieve participatievennootschap, terwijl anderen er niets mee zouden doen.

Volgens de memorie van toelichting is de invoering van zulk een intermediaire structuur gerechtvaardigd doordat «voor sommige (vennootschappen), bijvoorbeeld de (kleine vennootschappen), een intermediaire structuur aangewezen is voor het beheer van de kapitaalparticipaties van de werknemers»²⁸. Die uitleg is paradoxaal; in de memorie van toelichting wordt er namelijk op gewezen dat «kleine vennootschappen» niet veel zullen voelen voor een plan voor participatie in het kapitaal²⁹.

Het is niet duidelijk wat het beheer van deelnemingen van werknemers in het kapitaal van een vennootschap of een groep kan inhouden, tenzij de uitoefening, op de algemene vergaderingen, van het stemrecht dat verbonden is aan de aandelen van de werknemers, wat impliceert dat de agenda en de aan de aandeelhouders afgegeven documenten onderzocht worden.

Niets belet de werknemers die niet persoonlijk aan de algemene vergadering wensen deel te nemen, om aan sommigen onder hen, bijvoorbeeld vakbondsafgevaardigden, volmacht te geven. De laatstgenoemden zouden zelfs het initiatief kunnen nemen om volmachten te verkrijgen. In de wet zou zelfs kunnen worden bepaald dat vennootschappen die een plan voor participatie in het kapitaal goedkeuren, ertoe gehouden zijn bij de convocaties een model van volmacht te voegen (of dat model samen met de convocatie in de pers bekend te maken, indien het gaat om aandelen aan toonder, een punt dat hierna wordt onderzocht). Met die volmachten is het mogelijk om tegen lagere kosten de werknemers collectief te vertegenwoordigen op de algemene vergaderingen.

In het ontwerp staat dat na de periode van onbeschikbaarheid van de aandelen van de coöperatieve vennootschap (die overeenstemt met de in artikel 11 bepaalde periode van onbeschikbaarheid van de aandelen van de vennootschap die ze uitgegeven heeft) de te koop gestelde aandelen van de coöperatieve participatievennootschap «overgedragen worden aan andere werknemers die zijn toegetreden tot het participatieplan of (...) ingekocht (dienen) te worden door de coöperatieve participatievennootschap volgens de regels en tegen de prijs bepaald in het participatieplan en in de statuten van de coöperatieve participatievennootschap» (artikel 15, § 3).

In het geval dat in het kader van het participatieplan toegekende aandelen op de beurs genoteerd worden, kunnen werknemers die bij de coöperatieve participatievennootschap hun aandelen hebben ingebracht, bij het verstrijken van de periode van onbeschikbaarheid de mogelijkheid worden ontnomen om hun aandelen tegen de marktprijs te verkopen, wat

A la suite de l'attribution gratuite d'actions par une société aux membres de son personnel, il se pourrait donc que certains travailleurs fassent apport de leurs actions à une société coopérative de participation, tandis que les autres n'en feraient rien.

Suivant l'exposé des motifs, l'introduction de cet intermédiaire se justifie par le fait que «pour certaines (sociétés), par exemple les (petites sociétés), une structure intermédiaire est indiquée pour la gestion des participations au capital des travailleurs»²⁸. Cette explication est paradoxale, car l'exposé des motifs explique, par ailleurs, que les «petites sociétés» ne seront pas tentées par l'adoption d'un plan de participation au capital²⁹.

On ne voit pas en quoi pourrait consister la gestion des participations en capital des travailleurs d'une société ou d'un groupe, si ce n'est en l'exercice du droit de vote attaché aux actions des travailleurs aux assemblées générales, ce qui implique l'examen de l'ordre du jour et des documents distribués aux actionnaires.

Pour les travailleurs qui ne souhaitent pas assister personnellement à l'assemblée générale, rien ne les empêche de donner procuration à certains d'entre eux, par exemple aux délégués syndicaux. Ceux-ci pourraient même prendre l'initiative de récolter des procurations. On pourrait même prévoir dans la loi que les sociétés qui adoptent un plan de participation en capital sont tenues de joindre aux convocations un modèle de procuration (ou de le publier dans la presse avec la convocation, si les actions sont au porteur, point qui sera examiné infra). Ces procurations permettraient, à moindre frais, la représentation collective des travailleurs aux assemblées générales.

Selon le projet, à l'expiration de la période d'indisponibilité des parts de la société coopérative (qui correspond à la période prévue à l'article 11) d'indisponibilité des actions de la société qui les a émises, les parts de cette société qui sont mises en vente «doivent être cédées à des travailleurs qui ont adhéré au plan de participation ou être rachetées par la société coopérative de participation selon les modalités et pour le prix défini dans le plan de participation et dans les statuts de la société coopérative de participation» (article 15, § 3).

Dans l'hypothèse où les actions attribuées dans le cadre du plan de participation sont cotées en bourse, les travailleurs qui auraient fait apport de leurs parts à la société coopérative de participation pourraient se voir priver, à l'expiration de la période d'indisponibilité, de la possibilité de vendre leurs actions au prix du marché, ce qui paraît injustifiable. Par ailleurs,

²⁸ Memorie van toelichting, blz. 29.

²⁹ Zie supra VII.

²⁸ Exposé des motifs, p. 29.

²⁹ Voir supra, VII.

ongerechtvaardigd lijkt. Bovendien is het niet duidelijk over welke financiële middelen de coöperatieve participatievennootschap kan beschikken om haar eigen aandelen bij de werknemers in te kopen ³⁰. Zulk een verrichting van wederinkoop impliceert trouwens de uittreding van het lid van de coöperatieve vennootschap (vennootschappenwet, artikel 153), zodat de ingekochte aandelen ongedaan moeten worden gemaakt. Bij de huidige stand van de wetgeving kan niet worden aangenomen dat een coöperatieve vennootschap eigen aandelen inkoopt om ze opnieuw te verkopen aan andere werknemers (artikel 52bis van de vennootschappenwet, betreffende de inkoop van eigen aandelen, is niet van toepassing op de coöperatieve vennootschappen).

Het besluit is dan ook dat het niet noodzakelijk lijkt coöperatieve participatievennootschappen op te richten. De opheffing van die facultatieve tussenschakel zou het ontwerp aanzienlijk verlichten: geheel hoofdstuk III (artikelen 12 tot 17) zou vervallen, alsmede de fiscale bepalingen van de artikelen 27 tot 29 en 31.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Behoudens de voorafgaande algemene opmerkingen, zijn bij de bepalingen van het ontwerp bovendien de volgende bijzondere opmerkingen te maken.

Artikel 2, 1°, 5° en 6°

Zoals reeds in de tweede algemene opmerking is opgemerkt, zou het juister zijn de begrippen «vennootschappen» en «kleine vennootschappen» te omschrijven in plaats van de begrippen «onderneming» (onder 1°) en «kleine en middelgrote onderneming» (onder 6°). Als van kleine en middelgrote ondernemingen kan worden gesproken heeft het overigens geen zin het begrip «kleine en middelgrote onderneming» te omschrijven, want een onderneming kan niet tegelijk klein en middelgroot zijn.

Zo ook zou de groep moeten worden gedefinieerd als een groep vennootschappen (5°).

Artikel 2, 2°

Op de vraag wat de strekking is van het begrip «werknemer», dat wordt omschreven als «de persoon die krachtens of anders dan krachtens een arbeidsovereenkomst tegen loon arbeid verricht onder het gezag van een ander persoon», heeft de gemachtigde van de minister geantwoord dat met de uitbreiding van het begrip «werknemer» tot personen die zonder arbeidsovereenkomst en onder het gezag van een andere persoon tegen bezoldiging arbeid verrichten, onder meer bedoeld wordt op personen die door een leerovereenkomst, een stageovereenkomst of een overeenkomst voor beroepsopleiding aan een werkgever gebonden zijn.

³⁰ Hetzelfde geldt voor het decken van de werkingskosten van de coöperatieve vennootschap.

on ne voit pas de quels moyens financiers la société coopérative de participation pourrait disposer pour racheter ses propres parts aux travailleurs ³⁰. Une telle opération de rachat impliquerait d'ailleurs la démission du coopérateur (loi sur les sociétés, article 153), de sorte que les parts rachetées devraient être annulées. On ne conçoit pas, dans l'état actuel de la législation, qu'une société coopérative rachète des parts propres en vue de les revendre à d'autres travailleurs (l'article 52bis de la loi sur les sociétés, relatif au rachat d'actions propres, ne s'applique pas aux sociétés coopératives).

En conclusion, la nécessité de prévoir l'institution de sociétés coopératives de participation n'apparaît pas. La suppression de cet intermédiaire facultatif entraînerait un sensible allègement du projet: tout le chapitre III (articles 12 à 17) tomberait, de même que les dispositions fiscales des articles 27 à 29 et 31.

OBSERVATIONS PARTICULIERES

Sous réserve des observations générales qui précèdent, les dispositions du projet appellent, en outre, les observations particulières indiquées ci-après.

Article 2, 1°, 5° et 6°

Comme il a déjà été dit dans la deuxième observation générale, il serait plus exact de définir les termes «sociétés» et «petites sociétés» plutôt que les termes «entreprise» (sous le 1°) et «petite et moyenne entreprise» (sous le 6°). D'ailleurs, si l'on peut parler des petites et moyennes entreprises, il est dépourvu de sens de définir la «petite et moyenne entreprise», car une entreprise ne peut être à la fois petite et moyenne.

De même, le groupe devrait être défini comme un groupe de sociétés (5°).

Article 2, 2°

Interrogé sur la portée du terme «travailleur», défini comme étant «la personne accomplissant un travail contre rémunération dans le cadre ou en dehors d'un contrat de travail et sous l'autorité d'une autre personne», le délégué du ministre a répondu que l'extension de la notion de «travailleur» aux personnes accomplissant un travail contre rémunération en dehors d'un contrat de travail et sous l'autorité d'une autre personne a pour but de viser, entre autres, les personnes qui sont liées à l'employeur par un contrat d'apprentissage, de stage ou de formation professionnelle.

³⁰ Il en va de même en ce qui concerne la couverture des frais de fonctionnement de la société coopérative.

Artikel 2, 3°

Deze definitie is overbodig : het is voldoende de bepalingen van het ontwerp zo te stellen dat geen twijfel bestaat over welke vennootschap het gaat.

Artikel 2, 4°

In het ontwerp mag alleen naar het Wetboek van vennootschappen worden verwezen als de ontworpen wet na het Wetboek van vennootschappen in werking treedt.

Artikel 2, 7°, 11°, 16° en 17°

De begrippen die in deze paragrafen worden omschreven, vormen het eigenlijke onderwerp van het ontwerp en moeten in de eigenlijke bepalingen van het ontwerp worden omschreven: zo moet in artikel 3 een definitie van de begrippen «participatieplan», «deelname in het kapitaal» en «deelname in de winst» worden gegeven die vollediger is dan die welke in het huidige artikel 2 staat.

Artikel 2, 8°

De vraag rijst of de omschrijving van het begrip «collectieve arbeidsovereenkomst» wel nut heeft, aangezien dat begrip in artikel 3, § 2 wordt omschreven.

Artikel 2, 9° en 10°

Het gaat om begrippen die in de eigenlijke bepalingen van het ontwerp moeten worden omschreven. Bovendien zou het beter zijn in 9° te schrijven : «de toetredingsakte vermeld in artikel 4».

Artikel 2, 12°

Deze paragraaf omschrijft het begrip «totale brutoloon-massa», dat wordt gebruikt in artikel 6, § 2, van het ontwerp.

Het zou nuttig zijn ook een omschrijving te geven van het begrip «winst van het boekjaar na belasting», dat in hetzelfde artikel wordt gebezigd. Dat zou de redactie van dit artikel eenvoudiger maken.

Artikel 2, 13°, 18° en 19°

Deze voorafgaande definities zijn overbodig. Ze kunnen eventueel worden opgenomen in de eigenlijke bepalingen van het ontwerp, wanneer het begrip voor het eerst wordt gebruikt in de volgende vorm, bijvoorbeeld wat onderdeel 19° betreft «werknemer ..., hierna te noemen toetredende werknemer».

Article 2, 3°

Cette définition est superflue : il suffit de rédiger les dispositions du projet de manière à ne pas laisser de doute sur la société dont on parle.

Article 2, 4°

Les références du projet au Code des sociétés ne sont admissibles que si la loi en projet n'entre pas en vigueur avant le Code des sociétés.

Article 2, 7°, 11°, 16° et 17°

Les notions définies dans ces paragraphes sont l'objet même du projet et devraient être définies dans les dispositions mêmes du projet : ainsi, c'est à l'article 3 que l'on devrait trouver une définition, plus complète que celle qui figure dans l'actuel article 2, du plan de participation, de la participation au capital et de la participation aux bénéfices.

Article 2, 8°

On peut s'interroger sur l'utilité de la définition de la convention collective du travail, alors qu'on la retrouve dans l'article 3, § 2.

Article 2, 9° et 10°

Il s'agit de notions qui doivent être définies dans le corps du projet. Au surplus, il serait préférable, au 9°, d'écrire : «l'acte d'adhésion visé à l'article 4».

Article 2°, 12°

Ce paragraphe définit la masse salariale brute totale, notion utilisée à l'article 6, § 2, du projet.

Il serait utile de définir également le bénéfice de l'exercice après impôt, notion utilisée par le même article, ce qui allégerait la rédaction de cet article.

Article 2, 13°, 18° et 19°

Ces définitions liminaires sont superflues. Elles peuvent éventuellement être introduites dans le corps du projet, lorsque la notion apparaît pour la première fois. Par exemple, en ce qui concerne le 19°, sous la forme «travailleur, ... ci-après dénommé travailleur adhérent».

Artikel 2, 14° en 15°

Deze begripsbepalingen zijn slechts nuttig als niet wordt voorgeschreven, zoals verderop wordt voorgesteld, dat aandelen die in het kader van het participatieplan zijn verkregen, op naam blijven zolang ze niet-overdraagbaar zijn.

Artikelen 3 tot 10

Onder voorbehoud van de opmerkingen die nog bij sommige van die artikelen zullen worden gemaakt, moet de materie die in de artikelen 3 tot 10 is vervat, in een logische volgorde worden vermeld. Achtereenvolgens moeten de volgende punten worden behandeld :

1° Waarin bestaat het participatieplan en aan welke voorwaarden moet een vennootschap voldoen om het te kunnen voorstellen ?

2° Welke bepalingen moet het plan zeker bevatten ?

3° Welke bepalingen kunnen er facultatief aan worden toegevoegd ?

4° Welke procedure moet worden gevolgd voor de toetreding van de werknemers in de verschillende gevallen, naargelang er al dan niet een vakbondsdelegatie is ?

5° Daarna zouden de bijzondere regels moeten volgen die van toepassing zijn wanneer het participatieplan betrekking heeft op verschillende vennootschappen van één groep.

Artikel 3 zou als volgt kunnen worden gesteld :

«Art. 3. Elke vennootschap kan het initiatief nemen om haar werknemers een plan voor participatie in het kapitaal of in de winst van de vennootschap voor te stellen, mits aan de volgende voorwaarden wordt voldaan :

1° als het gaat om een plan voor participatie in het kapitaal, de vennootschap een vennootschap op aandelen is die, met inachtneming van het Wetboek van vennootschappen, winst in het kapitaal opneemt om nieuwe aandelen uit te geven die dezelfde rechten verlenen als de bestaande gewone aandelen en die aandelen gratis aan de werknemers toe te kennen;

2° als het gaat om een plan voor participatie in de winst ... (de definitie hangt af van de vraag of winstbewijzen worden toegekend, zoals in dit advies wordt voorgesteld);

3° de vennootschap gebonden is door een collectieve arbeidsovereenkomst betreffende de lonen voor de duur dat het participatieplan geldt;

4° alle werknemers van de vennootschap aan het participatieplan kunnen deelnemen; in het participatieplan kan voor deelneming van de werknemers evenwel een minimum-anciënniteit van één jaar worden voorgeschreven;

Article 2, 14° et 15°

Ces définitions ne sont utiles que si l'on n'exige pas, comme il sera proposé plus loin, que les actions acquises dans le cadre du plan de participation restent nominatives tant qu'elles sont incessibles.

Articles 3 à 10

Sous réserve des observations qui seront faites ultérieurement au sujet de certains de ces articles, la matière faisant l'objet des articles 3 à 10 devrait suivre un ordre logique. Il faudrait traiter successivement les questions suivantes :

1° En quoi consiste le plan de participation et quelles sont les conditions requises pour qu'une société puisse le proposer ?

2° Quelles sont les stipulations que le plan doit obligatoirement comporter ?

3° Quelles sont les stipulations facultatives qui peuvent y être prévues ?

4° Quelle est la procédure d'adhésion des travailleurs dans les différents cas de figure, selon qu'il y a ou non une délégation syndicale.

5° Il y aurait lieu de grouper ensuite les règles particulières applicables lorsque le plan de participation concerne plusieurs sociétés d'un groupe.

L'article 3 pourrait être rédigé comme suit :

«Art. 3. Toute société peut prendre l'initiative de proposer aux travailleurs qu'elle occupe, un plan de participation au capital ou aux bénéfices de la société, pour autant que les conditions suivantes soient réunies :

1° s'il s'agit d'un plan de participation au capital, la société est une société par actions qui, dans le respect du Code des sociétés, incorpore des bénéfices au capital en vue d'émettre des actions nouvelles conférant les mêmes droits que les actions ordinaires existantes, et d'attribuer gratuitement ces actions aux travailleurs;

2° s'il s'agit d'un plan de participation aux bénéfices ... (la définition dépendra du point de savoir si la suggestion, formulée par le présent avis, d'attribuer des parts bénéficiaires est retenue);

3° la société est liée par une convention collective du travail relative aux salaires pour la durée d'application du plan de participation;

4° tous les travailleurs occupés par la société ont la possibilité de prendre part au plan de participation; toutefois, le plan de participation peut soumettre la participation des travailleurs à une ancienneté minimale ne dépassant pas un an;

5° het totale bedrag van de participaties in het kapitaal en in de winst die aan de werknemers worden toegekend, niet hoger is dan 10 % van de totale brutoloonsum of 20 % van de winst van het boekjaar na belastingen. (In de tekst zou moeten worden gepreciseerd bij afsluiting van welk boekjaar of welke boekjaren);

6° het participatieplan niet wordt ingevoerd om vergoedingen, premies of voorzieningen van alle aard die aan de werknemers worden toegekend, te vervangen of om te zetten, ongeacht of voor die voorzieningen al dan niet sociale-zekerheidsbijdragen moeten worden betaald.».

In een nieuw artikel 4 zou vervolgens worden aangegeven welke bepalingen zeker in het participatieplan moeten voorkomen (de huidige artikelen 9 en 10).

In een nieuw artikel 5 zouden de facultatieve bepalingen worden vermeld.

Vervolgens zou in een of meer artikelen de hele procedure voor de toetreding van de werknemers worden behandeld, naargelang er al dan niet een vakbondsafvaardiging is (bepalingen die nu hoofdzakelijk in artikel 3, §§ 2 en volgende, en in artikel 4 van het ontwerp voorkomen).

Daarna zou een artikel komen waarin wordt ingegaan op het geval dat het participatieplan betrekking heeft op verschillende vennootschappen van één groep (het huidige artikel 8 van het ontwerp). In dat artikel zouden alle bijzondere nadere regels moeten worden vermeld die zo een plan inhoudt voor de toepassing van de bepalingen die voorafgaan. In dat nieuwe artikel zou onder meer de bepaling moeten worden opgenomen die thans in artikel 6, § 2, tweede lid, staat. Bij het opstellen van die bepaling zou rekening moeten worden gehouden met algemene opmerking V.

Artikelen 3 en 4

1. Krachtens de artikelen 3 en 4 van het voorontwerp van wet bestaat het plan voor participatie van de werknemers in het kapitaal of in de winst van de onderneming of de groep waartoe de onderneming behoort, uit twee delen.

– een eerste deel omvat de voorwaarden en nadere regels voorgeschreven bij artikel 9, § 1, van het voorontwerp van wet. Voor dat gedeelte is een collectieve arbeidsovereenkomst of een toetredingsakte nodig³¹;

³¹ Zie artikel 3, §§ 2 tot 4, van het voorontwerp van wet.

5° le montant total des participations au capital et aux bénéfices attribués aux travailleurs ne peut excéder ni 10 % de la masse salariale brute totale ni 20 % du bénéfice de l'exercice après impôts. (Le texte devrait préciser à la clôture de quel(s) exercice(s) comptable(s) il faut se placer);

6° le plan de participation ne peut être instauré dans le but de remplacer ou de convertir des rémunérations, primes, avantages de toute nature alloués aux travailleurs, que ces avantages soient soumis ou non aux cotisations de sécurité sociale.».

Un nouvel article 4 définirait ensuite les mentions obligatoires du plan de participation (articles 9 et 10 actuels).

Un nouvel article 5 indiquerait les mentions facultatives.

Un ou plusieurs articles seraient ensuite consacrés à toute la procédure d'adhésion des travailleurs selon qu'il existe ou non une délégation syndicale (dispositions qui figurent, actuellement, principalement dans les articles 3, §§ 2 et suivants, et 4 du projet).

Suivrait un article relatif à l'hypothèse où le plan de participation concerne plusieurs sociétés d'un groupe (actuellement article 8 du projet). Cet article devrait indiquer toutes les modalités particulières qu'implique un tel plan pour l'application des dispositions qui précèdent. Dans ce nouvel article devrait notamment figurer la disposition formant l'article 6, § 2, alinéa 2. Il y aura lieu de tenir compte, dans la rédaction de cette disposition, de l'observation générale V.

Articles 3 et 4

1. En vertu des articles 3 et 4 de l'avant-projet de loi, le plan de participation des travailleurs au capital ou aux bénéfices de l'entreprise ou du groupe dont l'entreprise fait partie, comprend deux parties.

– une première partie détermine les conditions et les modalités prescrites par l'article 9, § 1^{er}, de l'avant-projet de loi. Cette partie doit faire l'objet d'une convention collective de travail ou d'un acte d'adhésion³¹;

³¹ Voir l'article 3, §§ 2 à 4, de l'avant-projet de loi.

– een tweede deel bepaalt de voorwaarden en nadere regels die niet worden voorgeschreven bij artikel 9, § 1, van het voorontwerp van wet ⁷⁰. Die voorwaarden en nadere regels kunnen niet staan in de collectieve arbeidsovereenkomst of in de toetredingsakte; hoe ze worden vastgesteld, hangt af van de vraag of er in de onderneming al dan niet een ondernemingsraad, een comité voor preventie en bescherming op het werk of een vakbondsafvaardiging bestaat :

– als er een ondernemingsraad, een comité voor preventie en bescherming op het werk of een vakbondsafvaardiging bestaat, voert de werkgever de genoemde voorwaarden en nadere regels in na het advies te hebben ingewonnen van de ondernemingsraad of, als er geen ondernemingsraad is, van het comité voor preventie en bescherming op het werk of, als er geen comité voor preventie en bescherming op het werk is, van de vakbondsafvaardiging;

– bij ontstentenis daarvan worden de niet bij de wet voorgeschreven voorwaarden en nadere regels eenzijdig vastgesteld door de werkgever en «worden de werkgevers rechtstreeks door middel van aanplakking op de hoogte gebracht» (artikel 3, § 5, van het voorontwerp van wet).

Bij die opsplitsing van het participatieplan in twee delen, waarbij die twee delen anders worden uitgewerkt, zijn twee opmerkingen te maken :

1° het voorontwerp van wet bepaalt niet dat de werkgever het gedeelte van het participatieplan waarin de niet bij de wet voorgeschreven voorwaarden en nadere regels worden vastgesteld, op zijn minst ter informatie moet verzenden op het ogenblik dat de onderhandelingen over de collectieve arbeidsovereenkomst worden aangevat of het ontwerp van toetredingsakte aan de werkgevers wordt voorgelegd, terwijl dat gedeelte onlosmakelijk verbonden is met het gedeelte dat de bij de wet voorgeschreven voorwaarden en nadere regels bevat en gegevens kan bevatten die het andere gedeelte kunnen verduidelijken;

⁷⁰ Op de vraag om welke niet bij de wet voorgeschreven voorwaarden en nadere regels het precies gaat, heeft de gemachtigde van de minister het volgende geantwoord :

«Elk participatieplan zal noodzakelijkerwijze een aantal technische details omvatten, die de uitvoering van het plan op een praktische wijze zullen begeleiden, zoals tot welke dienst van het bedrijf moet de toetredende werknemer zich richten om daadwerkelijk te kunnen toetreden, wie of welke dienst kan bijkomende inlichtingen verstrekken omtrent de inhoud van het participatieplan, welke dienst of bank zal tussenkomen met betrekking tot de uitgifte van de aandelen, vervalltermijnen voor het indienen van de aanvraag tot deelname, de lay-out van de toetredingsdocumenten ...

Dit betreft een aantal praktische aspecten die niet het voorwerp van een CAO of toetredingsakte uitmaken, aangezien zij geen echte inhoudelijke waarde op het vlak van het participatieplan vertonen.

Daarenboven moeten deze aspecten op een zeer praktische wijze kunnen worden aangepast in functie van de bedrijfsnoodwendigheden (vb. verhuizing van een dienst, verandering van de Kredietinstelling, de lay-out van de documenten, data...).».

– une seconde partie fixe les conditions et les modalités non prescrites par l'article 9, § 1^{er}, de l'avant-projet de loi ³². Ces conditions et modalités ne peuvent figurer dans la convention collective de travail ou dans l'acte d'adhésion; leur mode d'établissement dépend de l'existence ou non dans l'entreprise d'un conseil d'entreprise, d'un comité de prévention et de protection au travail ou d'une délégation syndicale :

– s'il existe un conseil d'entreprise, un comité de prévention et de protection au travail ou une délégation syndicale, l'employeur introduit lesdites conditions et modalités après avoir recueilli l'avis du conseil d'entreprise ou, en l'absence de conseil d'entreprise, du comité de prévention et de protection au travail ou, en l'absence de comité de prévention et de protection au travail, de la délégation syndicale;

– à défaut, l'employeur fixe unilatéralement les conditions et modalités non prescrites par la loi et «les travailleurs sont informés directement par voie d'affichage» (article 3, § 5, de l'avant-projet de loi).

Cette division du plan de participation en deux parties, combinée au mode d'élaboration différent de celles-ci, appelle deux observations :

1° l'avant-projet de loi n'impose pas à l'employeur de transmettre, au moins à titre d'information, la partie du plan de participation qui fixe les conditions et les modalités non prescrites par la loi, lors du début de la négociation relative à la convention collective de travail ou lors de la soumission du projet d'acte d'adhésion aux travailleurs, alors que ce volet est indissociable du volet des conditions et modalités prescrites par la loi et qu'il peut contenir des éléments susceptibles d'éclairer celui-ci;

³² Invité à préciser la nature des conditions et modalités non prescrites par la loi, le délégué du ministre a répondu ce qui suit :

«Elk participatieplan zal noodzakelijkerwijze een aantal technische details omvatten, die de uitvoering van het plan op een praktische wijze zullen begeleiden, zoals tot welke dienst van het bedrijf moet de toetredende werknemer zich richten om daadwerkelijk te kunnen toetreden, wie of welke dienst kan bijkomende inlichtingen verstrekken omtrent de inhoud van het participatieplan, welke dienst of bank zal tussenkomen met betrekking tot de uitgifte van de aandelen, vervalltermijnen voor het indienen van de aanvraag tot deelname, de lay-out van de toetredingsdocumenten ...

Dit betreft een aantal praktische aspecten die niet het voorwerp van een CAO of toetredingsakte uitmaken, aangezien zij geen echte inhoudelijke waarde op het vlak van het participatieplan vertonen.

Daarenboven moeten deze aspecten op een zeer praktische wijze kunnen worden aangepast in functie van de bedrijfsnoodwendigheden (vb. verhuizing van een dienst, verandering van de Kredietinstelling, de lay-out van de documenten, data...).».

2° voor het geval dat een ontwerp van toetredingsakte door de werkgever wordt opgesteld en aan de werkgevers wordt voorgelegd, bepaalt het voorontwerp van wet niet dat de werknemers opmerkingen kunnen maken in het speciaal tot hun beschikking gestelde register over het gedeelte van het participatieplan dat de wettelijk niet-voorgeschreven voorwaarden en nadere regels bevat, terwijl, als er een ondernemingsraad, een comité voor preventie en bescherming op het werk of een vakbondsafvaardiging bestaat, de werknemers hun mening kunnen uiten via die organen of via de vakbondsafvaardiging.

De ontworpen wet moet zo worden aangepast dat rekening wordt gehouden met die opmerkingen.

Artikel 3

In paragraaf 4 is het werkwoord «geschiedt» ongelukkig gekozen, omdat het de indruk wekt dat als er geen vakbondsafvaardiging in de onderneming is, de werkgever die een participatieplan wil invoeren, verplicht is een beroep te doen op de bijzondere procedure voor het opstellen van een ontwerp van toetredingsakte dat aan de werknemers moet worden voorgelegd, overeenkomstig de procedure bepaald in artikel 4 van het voorontwerp van wet. Krachtens artikel 6 van de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités kan een werkgever echter een collectieve arbeidsovereenkomst sluiten, zelfs als er geen vakbondsafvaardiging in de onderneming bestaat, op voorwaarde dat op zijn minst één werknemersorganisatie het daarmee eens is.

Onder voorbehoud van de aanpassingen die in de interne verwijzingen moeten worden aangebracht als het plan wordt gewijzigd zoals in dit advies wordt voorgesteld, wordt derhalve voorgeslagen paragraaf 4 als volgt te stellen :

«Ondernemingen zonder vakbondsafvaardiging kunnen de voorwaarden en nadere regels van het participatieplan die bij artikel 9, § 1⁷¹ worden voorgeschreven, vaststellen mits de bijzondere procedure bepaald in artikel 4 in acht wordt genomen.».

Artikel 5

Toen de gemachtigde van de minister is gevraagd de onduidelijke strekking van paragraaf 2 van deze bepaling te preciseren, heeft hij geantwoord dat die paragraaf betekent dat in de collectieve arbeidsovereenkomst of in de toetredingsakte moet worden aangegeven of de werknemers verplicht zijn tot het participatieplan toe te treden. Zo opgevat, overlapt paragraaf 2 de regel in artikel 9, § 1⁷², tweede streepje, van het voorontwerp van wet en behoort hij dus te vervallen.

³³ dat volgens het hierboven voorgestelde plan artikel 4 wordt.

³⁴ dat volgens het hierboven voorgestelde plan artikel 4 wordt.

2° dans le cas où un projet d'acte d'adhésion est établi par l'employeur et est soumis aux travailleurs, l'avant-projet de loi ne prévoit pas que les travailleurs pourront émettre des observations dans le registre spécial mis à leur disposition en ce qui concerne la partie du plan de participation qui détermine les conditions et les modalités non prescrites par la loi, alors que s'il existe un conseil d'entreprise, un comité de prévention et de protection au travail ou une délégation syndicale, les travailleurs pourront faire connaître leur avis par l'intermédiaire de ces organes ou de la délégation syndicale.

La loi en projet devra être adaptée pour tenir compte de ces observations.

Article 3

Dans le paragraphe 4, l'utilisation des termes «s'effectue» n'est pas adéquate car elle laisse entendre qu'en l'absence de délégation syndicale dans l'entreprise, l'employeur qui veut instaurer un plan de participation, est obligé de recourir à la procédure spéciale de l'établissement d'un projet d'acte d'adhésion à soumettre aux travailleurs, conformément à la procédure définie à l'article 4 de l'avant-projet de loi. Or, en vertu de l'article 6 de la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires, même en l'absence de délégation syndicale dans l'entreprise, un employeur peut conclure une convention collective d'entreprise à condition qu'au moins une organisation de travailleurs soit d'accord de conclure une telle convention.

C'est pourquoi, sous réserve des adaptations des références internes en raison de la modification du plan proposée dans le présent avis, il est proposé de rédiger le paragraphe 4 comme suit :

«Dans les entreprises n'ayant pas de délégation syndicale, les conditions et modalités du plan de participation qui sont prescrites par l'article 9, § 1^{er} ³³, peuvent être fixées dans le respect de la procédure spéciale définie à l'article 4.».

Article 5

Invité à préciser la portée peu claire du paragraphe 2 de cette disposition, le délégué du ministre a répondu que celui-ci signifie que la convention collective de travail ou l'acte d'adhésion doit indiquer si l'adhésion des travailleurs au plan de participation est obligatoire. Interprété de cette façon, le paragraphe 2 fait double emploi avec la règle inscrite à l'article 9, § 1^{er} ³⁴, deuxième tiret, de l'avant-projet de loi. Il convient, dès lors, de supprimer ce paragraphe.

³³ devenant l'article 4 suivant le plan proposé ci-dessus.

³⁴ devenant l'article 4 suivant le plan proposé ci-dessus.

Artikel 7Paragraaf 1

Volgens de memorie van toelichting dient de werkgever of de betrokken onderneming pas :

«na sluiting van een specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of na beëindiging van de toetredingsprocedure (...) de ondernemingsraad (...) in te lichten over de relatie tussen het participatieplan, de tewerkstellingsevolutie en de tewerkstellingspolitiek».

Het is nochtans zeer belangrijk dat die inlichtingen worden verstrekt voordat een collectieve arbeidsovereenkomst wordt gesloten of de toetredingsprocedure wordt aangevat, willen de betrokkenen zich tijdig met kennis van zaken kunnen uitspreken.

In dat verband heeft de gemachtigde van de minister geantwoord dat de commentaar op artikel 7 in de memorie van toelichting als volgt zal worden gewijzigd :

«Au moment de prendre la décision d'instaurer un plan de participation, ou en d'autres termes, avant la conclusion d'une convention collective de travail spécifique ou avant d'entamer la procédure d'adhésion, l'employeur ou l'entreprise concernée doit informer le conseil d'entreprise ou, le cas échéant, le comité de prévention et de protection au travail ou la délégation syndicale, de la relation entre le plan de participation, l'évolution de l'emploi et la politique en la matière.».

Het dispositief moet dienovereenkomstig worden herzien.

Paragraaf 2

Krachtens de tweede zin van deze paragraaf kan een participatieplan in de zin van het voorontwerp van wet zonder terugwerkende kracht collectieve participatieplannen vervangen «waarvan de inhoud vergelijkbaar is met de doelstelling van deze wet (en) die op het niveau van de onderneming of binnen de groep vóór de inwerkingtreding van deze wet worden ingevoerd». In de memorie van toelichting wordt het volgende gepreciseerd : «Het collectieve karakter van deze participatieplannen vereist ook dat een zeer grote groep van werknemers destijds bij de introductie van dit participatieplan werd betrokken» en «het desbetreffend plannen (dient) duidelijke kenmerken van de financiële participatie te vertonen» die aan de winst van de onderneming gekoppeld is.

Wat de vorm betreft, is de verwijzing naar collectieve participatieplannen «waarvan de inhoud vergelijkbaar is met de doelstelling van deze wet» niet erg geslaagd.

Bovendien zou het begrip «een zeer grote groep van werknemers», dat in de memorie van toelichting wordt gebruikt, in het ontwerp moeten worden gepreciseerd: er zou moeten worden vermeld hoeveel percent werknemers daarvoor op zijn minst vereist is.

Article 7Paragraphe 1^{er}

Selon l'exposé des motifs, ce n'est que :

«... après la conclusion d'une convention collective de travail spécifique ou au terme de la procédure d'adhésion (que) l'employeur ou l'entreprise concernée doit informer le conseil d'entreprise (...) de la relation entre le plan de participation, l'évolution de l'emploi et la politique en la matière ...».

Or, l'importance de cette information apparaît primordiale avant que ne soit conclue une convention collective de travail et avant que ne débute la procédure d'adhésion, afin de permettre aux intéressés de se prononcer en temps utile en connaissance de cause.

A cet égard, le délégué du ministre a répondu que le commentaire de l'exposé des motifs, consacré à l'article 7, sera reformulé de la façon suivante :

«Au moment de prendre la décision d'instaurer un plan de participation, ou en d'autres termes, avant la conclusion d'une convention collective de travail spécifique ou avant d'entamer la procédure d'adhésion, l'employeur ou l'entreprise concernée doit informer le conseil d'entreprise ou, le cas échéant, le comité de prévention et de protection au travail ou la délégation syndicale, de la relation entre le plan de participation, l'évolution de l'emploi et la politique en la matière.».

Le dispositif doit être adapté en conséquence.

Paragraphe 2

En vertu de la seconde phrase de ce paragraphe, un plan de participation au sens de l'avant-projet de loi peut remplacer sans effet rétroactif des «plans collectifs de participation dont le contenu est comparable à l'objectif de la présente loi et qui ont été instaurés au niveau de l'entreprise ou au sein du groupe avant l'entrée en vigueur de la présente loi». L'exposé des motifs précise que «Le caractère «collectif» de ces plans de participation exige également qu'un groupe très important de travailleurs ait été concerné au moment de l'instauration de ce régime de participation» et que le régime concerné «doit présenter des caractéristiques évidentes de participation financière» liée aux bénéfices de l'entreprise.

Quant à la forme, il n'est pas heureux de viser des plans collectifs de participation «dont le contenu est comparable à l'objectif de la présente loi».

En outre, il y aurait lieu de préciser dans le texte la notion de «groupe très important de travailleurs» évoquée dans l'exposé des motifs : il faudrait indiquer le pourcentage minimum de travailleurs requis.

Voor de aard van de beschouwde voordelen wordt de steller van het ontwerp verzocht zich te baseren op artikel 2 van de wet van 10 juli 1998 tot bepaling van de voorwaarden waaronder de winstdeelnemingen niet meegerekend worden voor de berekening van de loonkostontwikkeling. Krachtens die bepaling wordt onder winstdeelneming het volgende verstaan : «elk in geld waardeerbaar voordeel, ongeacht de benaming, door of lastens de werkgever toegekend aan de werknemer, indien dit voordeel rechtstreeks gekoppeld is aan de winst van de onderneming».

Artikel 8

Toen de gemachtigde van de minister is verzocht de nadere regels voor de invoering van een participatieplan op het niveau van een groep op te geven, heeft hij geantwoord dat er drie mogelijkheden zijn :

«— Men beslist conform artikel 8, § 2 per onderneming van de desbetreffende groep een afzonderlijke collectieve arbeidsovereenkomst op te stellen : onderneming (a) zal bijgevolg een CAO sluiten met haar eigen vakbondsafvaardiging (a); onderneming (b) zal op haar beurt met haar vakbondsafvaardiging (b) een CAO afsluiten. Deze werkwijze impliceert dat er geen enkele interferentie ontstaat tussen de CAO die op het niveau van de onderneming (a) en de CAO die op het niveau van onderneming (b) werd gesloten. Uiteraard dienen de facto deze collectieve arbeidsovereenkomsten door minstens 1 representatieve werknemersorganisatie te worden ondertekend. Volgens het bestaande gemeenrechtelijke principe van de binding van de CAO (zie onder andere artikel 19 van de CAO-wet van 5 december 1968) opereren beide werkgevers afzonderlijk, en zijn zij slechts door hun eigen CAO gebonden. Bijgevolg is er van een eigenlijke implementatie van een globale groepsCAO geen sprake.

Deze toepassing is de logische uitvoering van de CAO-Wet van 5 december 1968 vermits elke werkgever autonoom en individueel een CAO afsluit met haar eigen vakbondsafvaardiging.

— Men beslist om via een of meerdere collectieve arbeidsovereenkomsten een participatieplan op groepsniveau in te voeren. Het is mogelijk dat verscheidene werkgevers (vb a en b) tegelijkertijd (desnoods in hetzelfde document) dezelfde CAO ondertekenen. In voorkomend geval wordt de collectieve arbeidsovereenkomst toch ondertekend door een representatieve werknemersorganisatie, zodat ten aanzien van beide werkgevers een eigenlijke collectieve arbeidsovereenkomst ontstaat met een identieke inhoud. Eventueel kunnen aanvullende collectieve arbeidsovereenkomsten met een specifiek karakter worden gesloten, om welbepaalde aspecten van het participatieplan per onderneming te specificeren.

— Men beslist om op het niveau van de groep slechts één collectieve arbeidsovereenkomst te sluiten tussen bijvoorbeeld onderneming (a) en haar vakbondsafvaardiging (a). Dit heeft tot gevolg dat een derde-vennootschap (al dan niet een moeder- of een dochtermaatschappij) niet gebonden is door deze juridische verbintenis (de oorspronkelijke CAO). Nochtans bezit

Quant à la nature des avantages considérés, l'auteur du projet est invité à s'inspirer de l'article 2 de la loi du 10 juillet 1998 déterminant les conditions dans lesquelles les participations aux bénéfices ne sont pas prises en compte pour le calcul de l'évolution du coût salarial. En vertu de cette disposition, on entend par participation aux bénéfices «tout avantage évaluable en espèces, quelle que soit sa dénomination, accordé au travailleur par l'employeur ou à charge de celui-ci, si cet avantage est directement lié aux bénéfices de l'entreprise».

Article 8

Invité à préciser les modalités d'instauration d'un plan de participation au niveau d'un groupe, le délégué du ministre a répondu que trois possibilités peuvent être envisagées :

«— Men beslist conform artikel 8, § 2 per onderneming van de desbetreffende groep een afzonderlijke collectieve arbeidsovereenkomst op te stellen: onderneming (a) zal bijgevolg een CAO sluiten met haar eigen vakbondsafvaardiging (a); onderneming (b) zal op haar beurt met haar vakbondsafvaardiging (b) een CAO afsluiten. Deze werkwijze impliceert dat er geen enkele interferentie ontstaat tussen de CAO die op het niveau van de onderneming (a) en de CAO die op het niveau van onderneming (b) werd gesloten. Uiteraard dienen de facto deze collectieve arbeidsovereenkomsten door minstens 1 representatieve werknemersorganisatie te worden ondertekend. Volgens het bestaande gemeenrechtelijke principe van de binding van de CAO (zie onder andere artikel 19 van de CAO-wet van 5 december 1968) opereren beide werkgevers afzonderlijk, en zijn zij slechts door hun eigen CAO gebonden. Bijgevolg is er van een eigenlijke implementatie van een globale groepsCAO geen sprake.

Deze toepassing is de logische uitvoering van de CAO-Wet van 5 december 1968 vermits elke werkgever autonoom en individueel een CAO afsluit met haar eigen vakbondsafvaardiging.

— Men beslist om via één of meerdere collectieve arbeidsovereenkomsten een participatieplan op groepsniveau in te voeren. Het is mogelijk dat verscheidene werkgevers (vb a en b) tegelijkertijd (desnoods in hetzelfde document) dezelfde CAO ondertekenen. In voorkomend geval wordt de collectieve arbeidsovereenkomst toch ondertekend door een representatieve werknemersorganisatie, zodat ten aanzien van beide werkgevers een eigenlijke collectieve arbeidsovereenkomst ontstaat met een identieke inhoud. Eventueel kunnen aanvullende collectieve arbeidsovereenkomsten met een specifiek karakter worden gesloten, om welbepaalde aspecten van het participatieplan per onderneming te specificeren.

— Men beslist om op het niveau van de groep slechts één collectieve arbeidsovereenkomst te sluiten tussen bijvoorbeeld onderneming (a) en haar vakbondsafvaardiging (a). Dit heeft tot gevolg dat een derde-vennootschap (al dan niet een moeder- of een dochtermaatschappij) niet gebonden is door deze juridische verbintenis (de oorspronkelijke CAO). Nochtans

de derde-vennootschap (een recht) om via een eenzijdige beslissing de inhoud van de collectieve arbeidsovereenkomst te aanvaarden, en bijgevolg via deze aanvaarding een juridische verbintenis ten aanzien van haar eigen werknemers te creëren. Praktisch voorbeeld : onderneming a beslist om 10 % van de winst uit te keren aan haar eigen werknemers; onderneming (b) verbindt zich via een eenzijdige beslissing ertoe dezelfde regel na te leven. In deze context is de eenzijdige beslissing een rechtsscheppende bron, zodat de werknemers van de derde-vennootschap (b) eveneens een afdwingbaar recht (ten aanzien van de onderneming b) bezitten. Deze eenzijdige verbintenis is een algemeen aanvaarde rechtsbron binnen het sociaal recht.»

In het geval dat tussen een werkgever en een werknemersorganisatie één enkele collectieve arbeidsovereenkomst wordt gesloten, zoals de gemachtigde van de minister voor ogen heeft, rijst de vraag of de steller van het ontwerp wil dat die collectieve arbeidsovereenkomst rechten verleent aan de werknemers van een werkgever die geen partij is bij die overeenkomst. Is het de bedoeling van de steller van het ontwerp dat, bijvoorbeeld een moeder-vennootschap een collectieve arbeidsovereenkomst kan sluiten waarin ze zich ertoe verbindt gratis aandelen toe te kennen aan de werknemers van één van haar dochter-vennootschappen die geen partij is bij de overeenkomst? Als dat het voornemen is van de steller van het ontwerp, moet zulks worden verduidelijkt, want dat zou een afwijking zijn van de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités ³⁵.

In paragraaf 2 lijken de woorden «gesloten tussen de in artikel 1 bedoelde werkgevers en de bevoegde vakbondsafvaardiging» niet dienstig. Bovendien is de verwijzing naar de bevoegde vakbondsafvaardiging niet relevant, aangezien die niet bij de wet van 5 december 1968 gemachtigd wordt om een collectieve arbeidsovereenkomst te sluiten. In voorkomend geval moeten de woorden «de bevoegde vakbondsafvaardiging» dus vervangen worden door de woorden «een of meer werknemersorganisaties».

Artikel 9

Paragraaf 1

Wat het zesde streepje betreft, moet de steller van het ontwerp verduidelijken wat onder «de berekeningsdrempels van de ingevolge het participatieplan toegekende participaties» moet worden verstaan.

³⁵ Krachtens artikel 5 van de wet van 5 december 1968 worden in het akkoord waarbij de collectieve arbeidsovereenkomst wordt gesloten, de individuele en collectieve betrekkingen tussen werkgevers en werknemers vastgesteld. Overeenkomstig artikel 6 van die wet moet de overeenkomst, buiten een paritair orgaan, worden gesloten door op zijn minst één werknemersorganisatie en een of meer werkgevers.

bezit de derde-vennootschap (een recht) om via een eenzijdige beslissing de inhoud van de collectieve arbeidsovereenkomst te aanvaarden, en bijgevolg via deze aanvaarding een juridische verbintenis ten aanzien van haar eigen werknemers te creëren. Praktisch voorbeeld : onderneming a beslist om 10 % van de winst uit te keren aan haar eigen werknemers; onderneming (b) verbindt zich via een eenzijdige beslissing ertoe dezelfde regel na te leven. In deze context is de eenzijdige beslissing een rechtsscheppende bron, zodat de werknemers van de derde-vennootschap (b) eveneens een afdwingbaar recht (ten aanzien van de onderneming b) bezitten. Deze eenzijdige verbintenis is een algemeen aanvaarde rechtsbron binnen het sociaal recht.».

Dans le cas où, comme l'envisage le délégué du ministre, une seule convention collective de travail est conclue entre un employeur et une organisation de travailleurs, on peut se demander si la volonté de l'auteur du projet est que cette convention collective de travail confère des droits aux travailleurs d'un employeur qui n'est pas partie à ladite convention. Entre-t-il dans les intentions de l'auteur du projet que, par exemple, une société-mère puisse conclure une convention collective de travail dans laquelle elle s'engagerait à attribuer gratuitement des actions aux travailleurs de l'une de ses filiales qui ne serait pas partie à la convention? Si telle est bien l'intention de l'auteur du projet, il conviendrait de le préciser, car cela constituerait une dérogation à la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives du travail et les commissions paritaires ³⁵.

Dans le paragraphe 2, les mots «conclues entre les employeurs visés à l'article 1^{er} et la délégation syndicale (compétente)» ne paraissent pas utiles. En outre, la référence à la délégation syndicale compétente n'est pas pertinente, étant donné que celle-ci n'est pas habilitée par la loi du 5 décembre 1968 à conclure une convention collective de travail. Le cas échéant, il convient donc de remplacer les mots «la délégation syndicale (compétente)» par les mots «une ou plusieurs organisations de travailleurs».

Article 9

Paragraphe 1^{er}

En ce qui concerne le sixième tiret, il convient que l'auteur du projet explicite ce qu'il faut entendre par «les seuils de calcul des participations attribuées en raison du plan de participation».

³⁵ En vertu de l'article 5 de la loi du 5 décembre 1968, l'accord qui constitue la convention collective de travail, détermine les relations individuelles et collectives entre employeurs et travailleurs. Conformément à l'article 6 de la même loi, la convention doit être conclue, en dehors d'un organe paritaire, par au moins une organisation de travailleurs et un ou plusieurs employeurs.

Paragraaf 2

Op de vraag waartoe deze paragraaf precies strekt, heeft de gemachtigde van de minister geantwoord dat de Koning bij deze paragraaf gemachtigd wordt om :

– enerzijds de verplichte vermeldingen van het participatieplan die in paragraaf 1 worden opgesomd, te wijzigen;

– anderzijds verplichte vermeldingen toe te voegen aan die welke in paragraaf 1 worden opgesomd.

Het gaat niet aan dat de Koning de bij de wet bepaalde vermeldingen van het participatieplan wijzigt. Daarentegen is er niets op tegen dat Hij de bevoegdheid krijgt ze aan te vullen. Bijgevolg wordt de volgende tekst voorgesteld :

«Na advies van de Nationale Arbeidsraad kan de Koning, bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad, vermeldingen toevoegen aan die welke in het eerste lid worden opgesomd.»³⁶.

Artikel 11

1. Aangezien dit artikel bepaalt dat aandelen die werknemers in het kader van een plan voor participatie in het kapitaal verkrijgen, in open bewaring moeten worden gegeven bij een kredietinstelling of een beursvennootschap, houdt het impliciet in dat de aandelen die aan werknemers worden toegekend, aandelen aan toonder moeten zijn.

Het zou evenwel veel eenvoudiger zijn te bepalen dat die aandelen op naam moeten blijven tijdens de hele, in het plan bepaalde periode dat de aandelen niet beschikbaar zijn (minstens twee jaar en hoogstens vijf jaar).

Dat wordt bepaald in artikel 52septies van de vennootschappenwet, ingevoegd bij de wet van 18 juli 1991, dat betrekking heeft op kapitaalverhoging door uitgifte van aandelen die alleen bestemd zijn voor de personeelsleden, die er tegen betaling van een geldsom op kunnen intekenen (zie hierboven, algemene opmerking III).

Door in het ontwerp te bepalen dat de aandelen op naam moeten zijn, zou ervoor gezorgd worden dat de regel dat de aandelen onbeschikbaar zijn, strikt wordt nageleefd onder toezicht van de vennootschap die de aandelen uitgeeft en die bijgevolg het meest geschikt is om dat toezicht uit te oefenen. Als de vennootschap aandelen laat verkopen ofschoon ze onbeschikbaar zijn, is ze de aanvullende belasting verschuldigd die in artikel 23 van het ontwerp wordt voorgeschreven (het ontworpen artikel 118, § 2, van het Wetboek van de met de inkomstenbelastingen gelijkgestelde belastingen), een belasting die een bevrijdende bedrijfsvoorheffing wordt als de steller van het ontwerp zich bij algemene opmerking VI aansluit.

³⁶ De verdeling in paragrafen moet immers vervallen.

Paragraphe 2

Invité à expliquer l'objet de ce paragraphe, le délégué du ministre a répondu que celui-ci habilite le Roi :

– d'une part, à modifier les mentions obligatoires du plan de participation qui sont énoncées au paragraphe premier;

– d'autre part, à ajouter des mentions obligatoires à celles énoncées au paragraphe premier.

Il n'est pas admissible que le Roi modifie les mentions du plan de participation déterminées par la loi. Rien ne s'oppose, en revanche à ce que Lui soit donné le pouvoir de les compléter. Dès lors, le texte suivant est proposé :

«Après avis du Conseil national du travail, le Roi peut, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, ajouter d'autres mentions à celles énoncées à l'alinéa 1^{er}.»³⁶.

Article 11

1. En prévoyant que les actions reçues par les travailleurs dans le cadre d'un plan de participation au capital doivent faire l'objet d'un dépôt à découvert auprès d'un établissement de crédit ou d'une société de bourse, cet article impose implicitement que les actions attribuées aux travailleurs soient des actions au porteur.

Il serait infiniment plus simple de prévoir, au contraire, que ces actions doivent rester nominatives pendant toute la période d'indisponibilité prévue par le plan (deux ans au moins et cinq ans au plus).

C'est ce que prévoit l'article 52septies de la loi sur les sociétés introduit par la loi du 18 juillet 1991 en matière d'augmentation de capital par émission d'actions réservées aux membres du personnel (voir supra, observation générale III).

En prescrivant la forme nominative, le projet assurerait le respect strict de l'indisponibilité sous le contrôle de la société émettrice des actions, qui est la mieux placée pour l'exercer. Si la société laisse vendre les actions au mépris de l'indisponibilité qui les frappe, elle sera redevable de la taxe additionnelle prévue par l'article 23 du projet (article 118, § 2, en projet du Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus), taxe qui deviendrait un précompte professionnel libératoire si l'on se rallie à l'observation générale VI.

³⁶ La division en paragraphes doit, en effet, être omise.

Het zou nuttig zijn te verduidelijken dat de regel dat de aandelen niet beschikbaar zijn, inhoudt dat deze aandelen niet alleen niet kunnen worden overgedragen maar ook niet in pand gegeven en dat de schuldeisers van de werknemer er geen beslag op kunnen leggen.

2. In paragraaf 3 moet ook aandacht worden besteed aan de mogelijkheid dat de werknemer om ernstige redenen wordt ontslagen.

Artikelen 12 tot 17, 28, 29 en 31

Zie algemene opmerking VIII.

Artikelen 18 tot 21

De Raad van State raadt aan die bepalingen te laten vervallen (algemene opmerking VII).

Artikelen 22 tot 26

Zie :

– algemene opmerking VI over het fiscaal stelsel;

– algemene opmerking VII, over artikel 117, § 1, tweede streepje, en het ontworpen artikel 118, § 2, 2°, van het Wetboek van de met de inkomstenbelastingen gelijkgestelde belastingen;

– bijzondere opmerking nr. 1, over artikel 11 betreffende het ontworpen artikel 118, § 2, 1°, van hetzelfde Wetboek.

Artikelen 32 tot 34

De steller van het ontwerp lijkt niet te hebben gemerkt dat de werknemer, door de gewijzigde omschrijving van het begrip «loon» gegeven in artikel 2, derde lid, van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers, de bescherming verliest die hem niet alleen wordt geboden door bijvoorbeeld de artikelen 3, 10, 11 en 12 van die wet, maar ook door de bepalingen van de hoofdstukken IV en V ervan, die betrekking hebben op enerzijds de inhoudingen op het loon en anderzijds het loonbeslag en de overdracht van het loon³⁷. Die ontneming van rechten lijkt evenwel verder te gaan dan de opzet van het ontwerp. Het ontwerp heeft immers tot doel de voorzieningen die krachtens dit ontwerp worden toegekend, te onderwerpen aan een bijzondere regeling inzake sociale zekerheid die gunstig is voor werkgever en werknemer.

³⁷ Zie in dat verband ook J.-Ph. COBBAUT, «La participation financière des travailleurs à l'entreprise face à la sécurité sociale», in La participation financière des travailleurs, Brussel, Bruylant, 1998, blz. 205. Hij benadrukt : (La loi du 12 avril 1965) «a un objectif propre qui est de protéger le travailleur quant aux modalités de paiement de sa rémunération. La définition qu'elle contient vise donc à définir la sphère de protection accordée par la loi. De ce point de vue, la définition se veut très large et tend à appréhender tous les éléments que l'on peut rapporter à la notion de rémunération».

Il serait utile de préciser que l'indisponibilité interdit non seulement la cession, mais aussi la mise en gage des actions, et qu'elle implique l'insaisissabilité des actions par les créanciers du travailleur.

2. Dans le paragraphe 3, il faut également envisager l'hypothèse d'un congé donné par le travailleur pour motifs graves.

Articles 12 à 17, 28, 29 et 31

Il est renvoyé à l'observation générale VIII.

Articles 18 à 21

Le Conseil d'État recommande de renoncer à ces dispositions (observation générale VII).

Articles 22 à 26

Il est renvoyé :

– à l'observation générale VI relative au régime fiscal;

– à l'observation générale VII en ce qui concerne l'article 117, § 1^{er}, 2ème tiret, et l'article 118, § 2, 2°, en projet, du Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus;

– à l'observation particulière n° 1 relative à l'article 11 en ce qui concerne l'article 118, § 2, 1° en projet du même Code.

Articles 32 à 34

L'auteur du projet ne semble pas avoir aperçu qu'en modifiant la définition de la rémunération énoncée à l'article 2, alinéa 3, de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs, le travailleur perd le bénéfice de la protection que lui confèrent non seulement, par exemple les articles 3, 10, 11 et 12 de cette loi, mais aussi les dispositions des chapitres IV et V de la même loi qui concernent d'une part, les retenues sur les rémunérations et, d'autre part, la saisie et la cession de la rémunération³⁷. Or, cette privation de droits paraît dépasser le but du projet qui vise à soumettre les avantages alloués en vertu de celui-ci à un régime de sécurité sociale particulier favorable à l'employeur et au travailleur.

³⁷ Voir aussi sur ce point J.-Ph. COBBAUT, «La participation financière des travailleurs à l'entreprise face à la sécurité sociale», in La participation financière des travailleurs, Bruxelles, Bruylant, 1998, p. 205. Celui-ci souligne que la loi du 12 avril 1965 «a un objectif propre qui est de protéger le travailleur quant aux modalités de paiement de sa rémunération. La définition qu'elle contient vise donc à définir la sphère de protection accordée par la loi. De ce point de vue, la définition se veut très large et tend à appréhender tous les éléments que l'on peut rapporter à la notion de rémunération».

In verband met de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten rijst zo ook de vraag of het voor het doel dat met het ontwerp wordt beoogd, noodzakelijk is dat de voorzieningen die krachtens de ontworpen wet worden toegekend, volledig buiten de werkingssfeer vallen van het begrip «loon» in de zin die in de wet van 3 juli 1978 daaraan wordt gegeven.

Artikel 36

In paragraaf 1 is de verwijzing naar de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders niet correct. Men schrijve : «artikel 5, tweede lid, van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders» in plaats van «artikel 5, alinea 1, 2°».

Artikel 37

In de memorie van toelichting staat het volgende : «Artikel 37 heeft tot doel aan de werknemers, wat betreft de toegekende participaties, een algemeen voorrecht toe te kennen op de roerende goederen van de onderneming, gelijkaardig aan dat voorzien in artikel 19 van de hypotheekwet (...) wat betreft hun loon (...)».

In het artikel zelf worden in het bijzonder «de bedragen uitgeleend in het kader van het investeringsspaarplan» vermeld. In dat opzicht wordt de bepaling doelloos als de steller van het ontwerp zich aansluit bij de aanbeveling in de algemene opmerking VII om af te zien van dat «investeringsspaarplan», dat helemaal geen lening van de werknemers aan de vennootschap omvat.

Bovendien is het ondenkbaar dat werknemers een voorrecht genieten om aandelen te verkrijgen die de vennootschap gratis voor hen heeft uitgegeven naar aanleiding van een kapitaalverhoging door opnemings van reserves : die aandelen zijn geen onderdeel van het vermogen van de vennootschap.

Tot slot, als de deelneming in de winst die wordt toegekend in de vorm die in het ontwerp wordt voorgeschreven (en niet in de vorm van winstbewijzen die in algemene opmerking IV wordt voorgesteld) behouden wordt, lijkt het niet echt nodig een voorrecht voor werknemers in te voeren om de betaling te waarborgen van de bedragen waarop ze recht hebben naar aanleiding van de beslissing waarbij de algemene vergadering de jaarrekening goedkeurt. Deze bijzondere vorm van beloning lijkt meer op een recht als vennoot dan op een schuldvordering waarvoor een voorrecht kan worden toegekend.

Het hele artikel moet dus vervallen.

De même, en ce qui concerne la loi du 3 juillet 1978 relative aux contrats de travail, on peut se demander si l'objectif poursuivi par le projet nécessite que l'on exclue totalement de la notion de rémunération, au sens de cette loi, les avantages alloués en vertu de la loi en projet.

Article 36

Dans le paragraphe premier, la référence à la loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs n'est pas correcte. Il faut écrire «article 5, alinéa 2, de la loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs» au lieu de «article 5, alinéa 1^{er}, 2°».

Article 37

Selon l'exposé des motifs, cet article «a pour but de conférer aux travailleurs, quant aux participations qui leur ont été attribuées, un privilège général sur les meubles de l'entreprise, similaire à celui prévu à l'article 19 de la loi hypothécaire ... quant à leur rémunération ...».

Le texte vise spécialement «les sommes prêtées dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement». Dans cette mesure, la disposition devient sans objet si l'on suit la recommandation faite dans l'observation générale VII de renoncer à ce «plan d'épargne d'investissement», qui ne comporte nullement un prêt des travailleurs à la société.

Par ailleurs, il ne se conçoit pas que les travailleurs jouissent d'un privilège pour obtenir les actions émises gratuitement à leur profit par la société à la suite d'une augmentation de capital par incorporation de réserves : ces actions ne sont pas un élément du patrimoine de la société.

Enfin, si la participation aux bénéfices attribuée dans la forme prévue par le projet (et non sous la forme d'attribution de parts bénéficiaires comme le suggère l'observation générale IV) est maintenue, il ne paraît vraiment pas nécessaire d'instituer un privilège en faveur des travailleurs pour garantir le paiement des sommes qui leur reviennent à la suite de la décision de l'assemblée générale approuvant les comptes annuels. Cette forme particulière de rémunération s'apparente à un droit d'associé plutôt qu'à un droit de créance susceptible d'être privilégié.

Tout l'article devrait donc être omis.

Artikel 40

De Raad van State wijst erop dat, als de verwijzingen naar het Wetboek van vennootschappen behouden worden, de ontworpen wet niet in werking kan treden voordat het Wetboek van vennootschappen in werking is getreden.

SLOTOPMERKINGEN OVER DE
WETGEVINGSTECHNIEK

Er is geen reden om een artikel in paragrafen in te delen wanneer die slechts één lid omvatten. Deze opmerking geldt onder meer voor de artikelen 3, 5, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 15, 19 en 36 van het voorontwerp van wet. Daarbij mag niet uit het oog worden verloren dat door afschaffing van de paragrafen de verwijzingen naar een paragraaf mogelijk moeten worden aangepast. Ze moeten dan worden vervangen door een verwijzing naar het overeenstemmende lid. Zo schrijve men in artikel 8, § 3³⁸, van het voorontwerp van wet «artikel 3, vijfde lid» in plaats van «artikel 3, § 5».

Om een reeks opeenvolgende zinnen of een opsomming weer te geven, kunnen beter geen streepjes worden gebezigd. In dat geval is het duidelijker om voor de indeling van een lid of paragraaf van het artikel gebruik te maken van een indeling in «1°, 2°, 3°», eventueel verder onderverdeeld in «a), b), c)». Deze opmerking geldt in het bijzonder voor de artikelen 9, § 1, en 17 van het voorontwerp van wet.

Wanneer wordt verwezen naar een bepaling van het voorontwerp van wet behoort niet te worden gepreciseerd dat het gaat om een artikel «van deze wet». Deze opmerking geldt in het bijzonder voor artikel 2, 10° en 11°, artikel 3, §§ 4 en 6, artikel 8, § 2, artikel 9, § 1, artikel 12, § 2, en artikel 17, 3°, van het voorontwerp van wet.

Cijfers kunnen het best voluit worden geschreven. Zo schrijve men bijvoorbeeld in artikel 4, § 5, van het voorontwerp van wet «Binnen acht dagen» en «op zijn vroegst de achtste dag».

³⁸ dat artikel 8, derde lid, wordt.

Article 40

Le Conseil d'État rappelle que si l'on maintient les références au Code des sociétés, l'entrée en vigueur de la loi en projet ne peut être fixée à une date antérieure à l'entrée en vigueur du Code des sociétés.

OBSERVATIONS FINALES DE LEGISTIQUE

La division en paragraphes ne se justifie pas lorsque ceux-ci ne comportent qu'un seul alinéa. Cette remarque vaut entre autres pour les articles 3, 5, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 15, 19 et 36 de l'avant-projet de loi. Il faut être attentif au fait que la suppression des paragraphes peut nécessiter une adaptation des références faites à un de ces paragraphes, qui doivent être remplacées par une référence à l'alinéa correspondant. Ainsi, à l'article 8, § 3³⁸, de l'avant-projet de loi, il faut écrire «article 3, alinéa 5» au lieu de «article 3, § 5».

Pour marquer une suite de propositions ou une énumération, il est préférable d'éviter le recours à des tirets. Dans ce cas, la division d'un alinéa ou d'un paragraphe de l'article considéré sera assurée de manière plus claire par le recours aux «1°, 2°, 3°» éventuellement eux-mêmes subdivisés en «a), b), c)». Cette remarque concerne spécialement les articles 9, § 1^{er}, et 17 de l'avant-projet de loi.

Lorsqu'il est fait référence à une disposition de l'avant-projet de loi, il convient de se référer à l'article que l'on veut viser, en omettant les mots «de la présente loi». Cette remarque vaut notamment pour les articles 2, 10° et 11°, 3, §§ 4 et 6, 8, § 2, 9, § 1^{er}, 12, § 2, et 17, 3°, de l'avant-projet de loi.

Mieux vaut écrire les chiffres en toutes lettres. Ainsi, par exemple, à l'article 4, § 5, de l'avant-projet de loi, il faut écrire «dans un délai de huit jours» et «au plus tôt le huitième jour».

³⁸ devenant l'article 8, alinéa 3.

SLOTOPMERKINGEN OVER DE NEDERLANDSE TEKST
VAN HET ONTWERP

De Nederlandse tekst van het ontwerp zou globaal gezien zorgvuldiger gesteld moeten worden; zo wordt in artikel 2, 4°, van het ontwerp gesproken over het «Vennootschappen-wetboek», terwijl in de wet van 7 mei 1999 de rede is van het «wetboek van vennootschappen». Ook verderop in het ontwerp worden namen van wetboeken en opschriften van wetten soms verkeerd weergegeven, zoals in de artikelen 24 en 25 van het ontwerp, waar ten onrechte sprake is van het «Wetboek op de inkomstenbelastingen», in plaats van het «Wetboek van de inkomstenbelastingen», en in artikel 36, § 1, waar «ter herziening van de besluitwet» geschreven staat, in plaats van «tot herziening van de besluitwet».

Uit een oogpunt van correct taalgebruik wordt erop gewezen dat wendingen en termen als «in toepassing van», in plaats van «met toepassing van» (artikel 1, 16° en 17°, van het ontwerp, artikel 23 van het ontwerp, het ontworpen artikel 114) en «ingevolge de toepassing», wederom in de betekenis van «met toepassing van» (artikel 33 van het ontwerp, het ontworpen artikel 38, § 3quater, vierde lid), niet als correct worden beschouwd. Ook termen en verbindingen als daar zijn «beschikkingen», waar bedoeld wordt «bepalingen» (artikel 1, 7° van het ontwerp), «degene», waar bedoeld wordt «die» (artikel 3, § 6, van het ontwerp), «verplichtend», waar bedoeld wordt «verplicht» (artikel 9, § 1, van het ontwerp), «deze die», waar bedoeld wordt «die welke» (artikel 23 van het ontwerp, het ontworpen artikel 114) zijn evenmin correct. Deze opsomming is niet uitputtend. De slotsom is dan ook dat de Nederlandse tekst van het ontwerp, onder voorbehoud van de hiervoor gemaakte inhoudelijke opmerkingen, zorgvuldig opnieuw bekeken zou moeten worden.

OBSERVATIONS FINALES CONCERNANT LE TEXTE
NEERLANDAIS DU PROJET

Le texte néerlandais du projet doit être rédigé en tenant compte des observations formulées dans la version néerlandaise, in fine, du présent avis.

De kamer was samengesteld uit

de Heren

J.-J. STRYCKMANS,	eerste voorzitter,
Y. KREINS, P. QUERTAINMONT,	staatsraden,
F. DELPEREE, J. KIRKPATRICK,	assessoren van de afdeling wetgeving,

Mevrouw

J. GIELISSEN,	toegevoegd griffier.
---------------	----------------------

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. REGNIER, eerste auditeur-afdelingshoofd. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. P. BROUWERS, referendaris.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J.-J. STRYCKMANS.

<i>DE GRIFFIER,</i>	<i>DE EERSTE VOORZITTER,</i>
---------------------	------------------------------

J. GIELISSEN	J.-J. STRYCKMANS
--------------	------------------

La chambre était composée de

Messieurs

J.-J. STRYCKMANS,	premier président,
Y. KREINS, P. QUERTAINMONT,	conseillers d'État,
F. DELPEREE, J. KIRKPATRICK,	assesseurs de la section de législation,

Madame

J. GIELISSEN,	greffier assumé,
---------------	------------------

Le rapport a été présenté par M. J. REGNIER, premier auditeur chef de section. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. P. BROUWERS, référendaire.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. J.-J. STRYCKMANS.

<i>LE GREFFIER,</i>	<i>LE PREMIER PRESIDENT,</i>
---------------------	------------------------------

J. GIELISSEN	J.-J. STRYCKMANS
--------------	------------------

WETSONTWERP

ALBERT II, KONING DER BELGEN

Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen,
ONZE GROET.

Op voordracht van onze Eerste Minister, van onze Vice-Eerste Minister en Minister van Werkgelegenheid, van onze Minister van Sociale Zaken en Pensioenen, van onze Minister van Landbouw en Middenstand, van onze Minister van Justitie, van onze Minister van Financiën en van onze Minister van Economie,

HEBBEN WIJ BESLOTEN EN BESLUITEN WIJ :

Onze Eerste Minister, onze Vice-Eerste Minister en Minister van Werkgelegenheid, onze Minister van Sociale Zaken en Pensioenen, onze Minister van Landbouw en Middenstand, onze Minister van Justitie, onze Minister van Financiën en onze Minister van Economie zijn gelast het wetsontwerp, waarvan de tekst hierna volgt, in Onze naam aan de Wetgevende Kamers voor te leggen en bij de Kamer van Volksvertegenwoordigers in te dienen :

HOOFDSTUK I**Algemene bepalingen****Artikel 1**

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

Art. 2

Voor de toepassing van deze wet, moet worden verstaan onder :

1° vennootschap : elke vennootschap, elke instelling of elke vereniging die krachtens Titel III, Hoofdstuk I van het Wetboek van de Inkomstenbelastingen 1992 onderworpen is aan de vennootschapsbelasting of die krachtens artikel 227, 2° van hetzelfde Wetboek onderworpen is aan de belasting van niet-inwoners ;

2° werknemer : de persoon die, al of niet krachtens een arbeidsovereenkomst, tegen loon arbeid verricht onder het gezag van een ander persoon ;

PROJET DE LOI

ALBERT II, ROI DES BELGES

A tous, présents et à venir,
SALUT.

Sur la proposition de notre Premier Ministre, de notre Vice-Première Ministre et Ministre de l'Emploi, de notre Ministre des Affaires sociales et des Pensions, de notre Ministre de l'Agriculture et des Classes moyennes, de notre Ministre de la Justice, de notre Ministre des Finances et de notre Ministre de l'Economie,

NOUS AVONS ARRÊTÉ ET NOUS ARRÊTONS :

Notre Premier Ministre, notre Vice-Première Ministre et Ministre de l'Emploi, notre Ministre des Affaires sociales et des Pensions, notre Ministre de l'Agriculture et des Classes moyennes, notre Ministre de la Justice, notre Ministre des Finances et notre Ministre de l'Economie sont chargés de présenter, en Notre Nom, aux Chambres législatives et de déposer à la Chambre des Représentants, le projet de loi dont la teneur suit :

CHAPITRE I^{er}**Dispositions générales****Article 1^{er}**

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

Pour l'application de la présente loi, il faut entendre par :

1° société : toute société, toute association ou tout établissement assujéti à l'impôt des sociétés en vertu du titre III, chapitre I^{er}, du Code des impôts sur les revenus 1992 ou à l'impôt des non-résidents en vertu de l'article 227, 2°, du même Code ;

2° travailleur : la personne accomplissant un travail contre rémunération dans le cadre ou en dehors d'un contrat de travail et sous l'autorité d'une autre personne ;

3° werkgever : de vennootschap, bedoeld in 1°, die de onder 2° bedoelde werknemer tewerkstelt ;

4° Wetboek van vennootschappen : het Wetboek van vennootschappen ingevoerd bij artikel 2 van de wet van 7 mei 1999 ;

5° groep (onder voorbehoud van in een Ministerraad overlegd koninklijk besluit te nemen afwijkende bepalingen) : een geheel van vennootschappen bedoeld in 1° en onderling verbonden in de zin van artikel 11 van het Wetboek van vennootschappen ;

6° kleine vennootschap : de vennootschap bedoeld in artikel 15 van het Wetboek van vennootschappen ;

7° participatieplan : het participatieplan van de werknemers in het kapitaal en/of in de winst van de vennootschappen of van de groep waarvan deze vennootschappen deel uitmaken, waarvan de specifieke modaliteiten overeenstemmen met de voorschriften van deze wet en opgenomen zijn in een collectieve arbeidsovereenkomst of in een toetredingsakte die alle specifieke modaliteiten vastlegt betreffende de toepassing van de werknemersparticipatie ;

8° collectieve arbeidsovereenkomst : de overeenkomst gesloten in toepassing van de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités ;

9° toetredingsakte : de toetredingsakte vermeld in artikel 4 ;

10° coöperatieve participatievennootschap : de coöperatieve vennootschap bedoeld in de bepalingen van hoofdstuk III ;

11° investeringsspaarplan : het participatieplan bedoeld in de bepalingen van hoofdstuk IV ;

12° totale brutoloonmassa : de personeelskosten opgenomen in rubriek 102 «Personeelskosten» van de sociale balans opgesteld overeenkomstig de bepalingen van het koninklijk besluit van 4 augustus 1996 betreffende de sociale balans ;

13° betrokken vennootschappen : de vennootschap, haar dochtervennootschappen en de Belgische inrichtingen, in de zin van artikel 229 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, die een participatieplan ingevoerd hebben overeenkomstig de bepalingen van deze wet ;

3° employeur : la société, au sens du 1°, qui emploie le travailleur visé au 2° ;

4° Code des sociétés : le Code des sociétés institué par l'article 2 de la loi du 7 mai 1999 ;

5° groupe (sous réserve de dispositions dérogatoires à prendre par voie d'arrêté royal délibéré en Conseil des ministres) : ensemble de sociétés visées au 1° et liées entre elles au sens de l'article 11 du Code des sociétés ;

6° petite société : la société visée à l'article 15 d Code des sociétés ;

7° plan de participation : le plan de participation des travailleurs au capital et/ou aux bénéfices des sociétés ou du groupe dont ces sociétés font partie, dont les modalités spécifiques sont conformes aux dispositions de la présente loi et sont reprises dans une convention collective de travail ou dans un acte d'adhésion fixant toutes les modalités spécifiques relatives à l'application de la participation des travailleurs ;

8° convention collective de travail : la convention conclue en application de la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires ;

9° acte d'adhésion : l'acte d'adhésion visé à l'article 4 ;

10° société coopérative de participation : la société coopérative visée aux dispositions du chapitre III ;

11° plan d'épargne d'investissement : le plan de participation visé aux dispositions du chapitre IV ;

12° masse salariale brute totale : les frais de personnel repris à la rubrique 102 «Frais de personnel» du bilan social établi conformément aux dispositions de l'arrêté royal du 4 août 1996 relatif au bilan social ;

13° sociétés concernées : la société, ses sociétés filiales et établissements belges, au sens de l'article 229 du Code des impôts sur les revenus 1992, qui ont instauré un plan de participation conformément aux dispositions de la présente loi ;

14° kredietinstelling : de kredietinstellingen in de zin van artikel 1, alinea 2, van de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen naar Belgisch recht, die ressorteren onder een Lidstaat van de Europese Gemeenschap of in België gevestigd zijn ;

15° beursvennootschap : de beleggingsondernemingen naar Belgisch recht die een vergunning als beursvennootschap bekomen hebben, bedoeld in art. 47, § 1, 1° van de wet van 6 april 1995 inzake de secundaire markten, de beleggingsondernemingen, de bemiddelaars en beleggingsadviseurs, de beleggingsondernemingen ressorterend onder het recht van een Lidstaat van de Europese Gemeenschap die in hun Staat van oorsprong titels in rekening mogen krijgen alsook de in België gevestigde beleggingsondernemingen ;

16° deelname in de winst : het bedrag van de winst van het boekjaar door een vennootschap in de zin van 1°, uitgekeerd in speciën aan de werknemers krachtens het participatieplan ;

17° deelname in het kapitaal : het bedrag van de winst van het boekjaar toegekend aan de werknemers, krachtens het participatieplan, in aandelen of deelbewijzen met stemrecht en uitgegeven of uit te geven door één der betrokken vennootschappen of door een verbonden vennootschap (in de zin van artikel 11 van het Wetboek van vennootschappen) ;

18° betrokken werknemer : de werknemer, bedoeld in 2° die de mogelijkheid heeft deel te nemen aan het participatieplan, bedoeld in 7° ;

19° toegetreten werknemer : de werknemer, bedoeld in 18° die besloten heeft deel te nemen aan het participatieplan, bedoeld in 7° ;

20° OLO : lineaire obligatie bedoeld onder de artikelen 1 tot 10 van het koninklijk besluit van 9 november 1992 tot coördinatie van het koninklijk besluit van 27 maart 1992 omtrent de uitgifte van lineaire obligaties.

HOOFDSTUK II

Het participatieplan

Art. 3

§ 1. Iedere werkgever kan – onverminderd de bepalingen van het Wetboek van vennootschappen – het initiatief nemen tot invoering van een participatieplan.

14° établissement de crédit : les établissements de crédit au sens de l'article 1^{er}, alinéa 2 de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit de droit belge, relevant d'un État membre de l'Union européenne ou établis en Belgique ;

15° société de bourse : les entreprises d'investissement de droit belge ayant obtenu l'agrément en qualité de société de bourse, visé à l'art. 47, § 1^{er}, 1° de la loi du 6 avril 1995 relative aux marchés secondaires, aux entreprises d'investissement, aux intermédiaires et aux conseillers en placements, les entreprises d'investissement relevant du droit d'un État membre de l'Union européenne autorisées dans leur État d'origine à recevoir des titres en compte ainsi que les entreprises d'investissement établies en Belgique ;

16° participation aux bénéfices : le montant du bénéfice de l'exercice comptable attribué en espèces, par une société au sens du 1°, aux travailleurs en vertu du plan de participation ;

17° participation au capital : le montant du bénéfice de l'exercice comptable attribué aux travailleurs, en vertu du plan de participation, en actions ou parts assorties d'un droit de vote et émises ou à émettre par une des sociétés concernées ou par une société liée (au sens de l'article 11 du Code des sociétés) à une de ces sociétés ;

18° travailleur concerné : le travailleur visé au 2° et ayant la possibilité de prendre part au plan de participation visé au 7° ;

19° travailleur adhérent : le travailleur visé au 18° et ayant décidé de prendre part au plan de participation visé au 7° ;

20° OLO : obligation linéaire, visée aux articles 1 à 10 de l'arrêté royal du 9 novembre 1992 portant coordination de l'arrêté royal du 27 mars 1992 relatif à l'émission des obligations linéaires.

CHAPITRE II

Du plan de participation

Art. 3

§ 1^{er}. Sans préjudice des dispositions du Code des sociétés, chaque employeur peut prendre l'initiative d'instaurer un plan de participation.

§ 2. Het invoeren van het participatieplan geschiedt via een specifieke collectieve arbeidsovereenkomst.

§ 3. Het specifieke karakter van deze collectieve arbeidsovereenkomst impliceert dat uitsluitend de bij deze wet voorgeschreven voorwaarden en modaliteiten betreffende het participatieplan in deze overeenkomst kunnen worden opgenomen.

§ 4. In vennootschappen zonder vakbondsafvaardiging wordt het participatieplan -voor wat de bij deze wet voorgeschreven voorwaarden en modaliteiten betreft - ingevoerd, volgens de keuze van de werkgever, hetzij via een collectieve arbeidsovereenkomst, hetzij mits inachtneming van de bijzondere procedure zoals bepaald in artikel 4.

§ 5. De overige niet bij wet voorgeschreven voorwaarden en modaliteiten worden op initiatief van de werkgever ingevoerd, na advies van de ondernemingsraad, of, bij ontstentenis van ondernemingsraad, van het comité voor preventie en bescherming op het werk, en bij ontstentenis van comité voor preventie en bescherming op het werk, van de vakbondsafvaardiging. Bij ontstentenis van vakbondsafvaardiging worden de werknemers rechtstreeks door middel van aanplakking op de hoogte gebracht, en kunnen de werknemers gedurende een periode van vijftien dagen te rekenen vanaf de dag van de aanplakking, hun opmerkingen in een bijzonder register kenbaar maken.

§ 6. Het participatieplan met de voorwaarden en modaliteiten bedoeld in artikel 9 en in voorkomend geval die bedoeld in § 5 van artikel 3 wordt schriftelijk aan de betrokken werknemers kenbaar gemaakt.

Art. 4

§ 1. Het ontwerp van toetredingsakte – in de zin van artikel 3, § 4 en § 5 van deze wet – wordt opgesteld op initiatief van de werkgever, en wordt, naar keuze van de werkgever, ofwel schriftelijk ofwel via aanplakking ter kennis van de betrokken werknemers gebracht. Elke werknemer kan, op eenvoudig verzoek, een afschrift van de tekst van het ontwerp van toetredingsakte bekomen.

§ 2. Binnen vijftien dagen te rekenen vanaf de dag van de kennisgeving, houdt de werkgever een bijzonder register ter beschikking van de werknemers waarin zij hun opmerkingen kunnen optekenen. Bij het verstrijken van deze termijn zendt de werkgever het register ter inzage aan de door de Koning aangewezen ambtenaar.

§ 3. Bij het verstrijken van de termijn, worden deze opmerkingen onmiddellijk via aanplakking ter kennis van

§ 2. L'instauration d'un plan de participation fait l'objet d'une convention collective de travail spécifique.

§ 3. Le caractère spécifique de cette convention collective de travail implique que seules les conditions et modalités prescrites par la présente loi et afférentes au plan de participation peuvent être reprises dans cette convention.

§ 4. Pour les sociétés n'ayant pas de délégation syndicale, le plan de participation - pour ce qui concerne les conditions et les modalités prescrites par la présente loi - est instauré, au choix de l'employeur soit par le biais d'une convention collective de travail soit dans le respect de la procédure spéciale définie à l'article 4.

§ 5. Les autres conditions et modalités non prescrites par la loi sont introduites à l'initiative de l'employeur, après avis du conseil d'entreprise ou, en l'absence de conseil d'entreprise, du comité de prévention et de protection au travail ou, en l'absence de comité de prévention et de protection au travail, de la délégation syndicale. En l'absence de délégation syndicale, les travailleurs sont informés directement par voie d'affichage et ils peuvent formuler leurs observations dans un registre spécial pendant une période de quinze jours à compter du jour de l'affichage.

§ 6. Le plan de participation reprenant les conditions et modalités visées à l'article 9 de la présente loi ainsi que, le cas échéant, celles visées au § 5 de l'article 3, est communiqué par écrit aux travailleurs concernés.

Art. 4

§ 1^{er}. Le projet d'acte d'adhésion, au sens de l'article 3, § 4 et § 5, de la présente loi, est établi à l'initiative de l'employeur et les travailleurs concernés en sont informés, au choix de l'employeur, soit par écrit soit par voie d'affichage. Chaque travailleur peut recevoir, sur simple demande, une copie du texte du projet d'acte d'adhésion.

§ 2. L'employeur tient, pendant un délai de quinze jours à dater de la communication, un registre spécial à la disposition des travailleurs dans lequel ils pourront consigner leurs observations. A l'expiration de ce délai, l'employeur transmet le registre pour information au fonctionnaire désigné par le Roi.

§ 3. A l'expiration du délai, les observations sont immédiatement portées à la connaissance des travailleurs

de betrokken werknemers gebracht. De door de Koning aangewezen ambtenaar poogt de uiteenlopende standpunten te verzoenen.

Bij overeenstemming, treedt de toetredingsakte ten vroegste de achtste dag na die van de verzoening in werking.

Indien de door de Koning aangewezen ambtenaar daarin niet slaagt, verstuurt hij onmiddellijk een afschrift van het proces-verbaal van niet-verzoening aan de voorzitter van het bevoegde paritair comité. Het proces-verbaal vermeldt noodzakelijkerwijze de door de werkgever aangevoerde motieven ter invoering van deze toetredingsakte enerzijds, en de opmerkingen van de werknemers zoals opgetekend in het bijzonder register anderzijds.

Tijdens een eerstvolgende vergadering doet het paritair comité een laatste verzoeningspoging. Indien het paritair comité daarin niet slaagt, wordt het participatieplan niet ingevoerd.

§ 4. Als voor een bedrijfstak geen paritair comité bestaat, maakt de door de Koning aangewezen ambtenaar de zaak aanhangig bij de Nationale Arbeidsraad. Deze wijst, teneinde de uiteenlopende standpunten te verzoenen, het paritair comité aan waaronder de vennootschappen ressorteren die een soortgelijke activiteit hebben.

§ 5. Binnen acht dagen wordt het resultaat van de verzoening zoals vastgesteld door het paritair comité, door de secretaris van het betrokken paritair comité ter kennis van de werkgever gebracht.

Bij niet-overeenstemming worden de werknemers door aanplakking of schriftelijk ingelicht volgens de in § 1 ingestelde procedure.

De toetredingsakte treedt ten vroegste de achtste dag na die van de verzoening in werking, voor zover er overeenstemming is.

§ 6. Wanneer geen enkele opmerking is meegedeeld, treedt de toetredingsakte de vijftiende dag in werking – behoudens andersluidende bepaling opgenomen in dezelfde akte – na de dag van de kennisgeving.

Art. 5

§ 1. Alle betrokken werknemers moeten de mogelijkheid hebben aan het participatieplan deel te nemen.

par voie d'affichage. Le fonctionnaire désigné par le Roi tente de concilier les points de vue divergents.

En cas d'accord, l'acte d'adhésion entre en vigueur au plus tôt le huitième jour suivant celui de la conciliation.

Si le fonctionnaire désigné par le Roi n'y parvient pas, il envoie immédiatement une copie du procès-verbal de non-conciliation au président de la commission paritaire compétente. Le procès-verbal mentionne obligatoirement, d'une part, les motifs avancés par l'employeur en vue de l'instauration de cet acte d'adhésion et, d'autre part, les observations des travailleurs, telles qu'elles sont consignées dans le registre spécial.

La commission paritaire fait une ultime tentative de conciliation au cours de sa plus prochaine réunion. Si la commission paritaire échoue, le plan de participation n'est pas instauré.

§ 4. En cas d'absence de commission paritaire pour une branche d'activité, le fonctionnaire désigné par le Roi porte l'affaire devant le Conseil national du Travail. Afin de tenter de concilier les points de vue divergents, celui-ci désigne la commission paritaire dont relèvent les sociétés exerçant une activité similaire.

§ 5. Le secrétaire de la commission paritaire concernée informe l'employeur des résultats de la conciliation obtenus par la commission paritaire dans un délai de huit jours.

En cas d'échec, les travailleurs sont informés par voie d'affichage ou par écrit selon la procédure mise en œuvre au § 1^{er}.

Pour autant qu'il y ait accord, l'acte d'adhésion entre en vigueur au plus tôt le huitième jour suivant celui de la conciliation.

§ 6. En l'absence d'observation, l'acte d'adhésion entre en vigueur le quinzième jour - sauf disposition contraire reprise dans le même acte - suivant celui de la communication.

Art. 5

§ 1^{er}. Tous les travailleurs concernés doivent avoir la possibilité de prendre part au plan de participation.

§ 2. De specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of de toetredingsakte kunnen een anciënniteit van maximaal een jaar voorzien. Als de werknemer in dienst genomen werd op basis van opeenvolgende contracten, wordt de vereiste anciënniteit berekend rekening houdend met de samenvoeging van de opeenvolgende contracten.

Art. 6

§ 1. Een participatieplan kan alleen ingevoerd worden indien de werkgever is gebonden door een collectieve arbeidsovereenkomst met betrekking tot het loon voor dezelfde referentieperiode.

§ 2. Het totaal bedrag van deelnames in het kapitaal en in de winst, toegekend aan de werknemers overeenkomstig de bepalingen van deze wet en bij toepassing van het participatieplan, mag, bij afsluiting van het betreffende boekjaar, één van de volgende limieten niet overschrijden :

- 10% van de totale bruto loonmassa ;
- 20% van de winst van het boekjaar na belasting, zoals bedoeld in het uitvoeringsbesluit van het Wetboek van vennootschappen .

Als het participatieplan ingevoerd werd op het niveau van een groep, worden de totale bruto loonmassa en de winst na belasting berekend op een geconsolideerde basis vastgesteld overeenkomstig de voorschriften van een in Ministerraad overlegd koninklijk besluit.

Art. 7

§ 1. Bij invoering van het participatieplan wordt de ondernemingsraad of bij ontstentenis van ondernemingsraad het comité voor preventie en bescherming op het werk, en bij ontstentenis van comité voor preventie en bescherming op het werk de vakbondsafvaardiging ingelicht omtrent de relatie tussen het participatieplan, de tewerkstellingsevolutie en -politiek van de vennootschap ter zake. De specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of de toetredingsakte bevestigt dat de invoering van het participatieplan niet gepaard mag gaan met een vermindering van de tewerkstelling.

§ 2. Voor de toepassing van deze wet mag het participatieplan niet ingevoerd worden ter vervanging of omzetting van loon, premies, voordelen in natura of om het even welk voordeel of aanvulling van al wat voorafgaat, al dan niet onderworpen aan de sociale zekerheidsbijdragen, voorzien in individuele of collectieve overeenkomsten. Deze bepaling is evenwel niet van toepassing

§ 2. La convention collective spécifique ou l'acte d'adhésion peut prévoir une ancienneté ne dépassant pas un an. Lorsqu'un travailleur est engagé sur la base de contrats successifs, l'ancienneté requise est calculée en tenant compte du cumul des contrats successifs.

Art. 6

§ 1^{er}. Un plan de participation ne peut être instauré que si l'employeur est lié par une convention collective de travail relative aux salaires, pour la même période de référence.

§ 2. Le montant total des participations au capital et aux bénéfices accordé aux travailleurs conformément aux dispositions de la présente loi et en application du plan de participation ne peut, à la clôture de l'exercice comptable concerné, excéder l'une des limites suivantes :

- 10% de la masse salariale brute totale ;
- 20% du bénéfice de l'exercice après impôts, tel que visé par l'arrêté d'exécution du Code des sociétés

Lorsque le plan de participation est instauré au niveau d'un groupe, la masse salariale brute totale et le bénéfice après impôts sont calculés sur une base consolidée, déterminée conformément aux dispositions d'un arrêté royal délibéré en Conseil des ministres.

Art. 7

§ 1^{er}. Lors de l'instauration du plan de participation, le conseil d'entreprise ou, en l'absence de conseil d'entreprise, le comité de prévention et de protection au travail, ou en l'absence de comité de prévention et de protection au travail, la délégation syndicale est informée de la relation entre le plan de participation, l'évolution de l'emploi et la politique de la société en la matière. La convention collective de travail spécifique ou l'acte d'adhésion confirme que l'instauration du plan de participation ne peut aller de pair avec une diminution de l'emploi.

§ 2. Pour l'application de la présente loi, le plan de participation ne peut être instauré dans le but de remplacer ou de convertir des rémunérations, primes, avantages en nature ou généralement quelconques ou des compléments à tout ce qui précède, prévus dans des conventions individuelles ou collectives, qu'ils soient assujettis ou non aux cotisations à la sécurité sociale.

op collectieve participatieplannen, waarvan de inhoud vergelijkbaar is met de doelstelling van deze wet, die op het niveau van de vennootschap of op het niveau van de groep vóór de inwerkingtreding van deze wet werden ingevoerd.

Art. 8

§ 1. Het participatieplan kan zowel op het niveau van een vennootschap als op het niveau van een groep worden ingevoerd.

§ 2. De invoering van een participatieplan op het niveau van een groep geschiedt - voor wat de bij deze wet voorgeschreven voorwaarden en modaliteiten betreft - via één specifieke of meerdere specifieke collectieve arbeidsovereenkomsten, gesloten tussen de in artikel 2, 3° bedoelde werkgevers en de bevoegde vakbondsafvaardiging overeenkomstig de bepalingen van deze wet of, voor de vennootschappen van een groep die geen vakbondsafvaardiging hebben, overeenkomstig de bijzondere procedure van artikel 4. Vervolgens wordt elke specifieke collectieve arbeidsovereenkomst voor advies voorgelegd aan de ondernemingsraad, of bij ontstentenis van ondernemingsraad, aan het comité voor preventie en bescherming op het werk, en bij ontstentenis van comité voor preventie en bescherming op het werk, de vakbondsafvaardiging van de overige vennootschappen van dezelfde groep. Bij ontstentenis van een vakbondsafvaardiging worden de werknemers van de vennootschappen, bedoeld in het participatieplan, rechtstreeks door middel van aanplakking op de hoogte gebracht.

§ 3. De overige niet bij deze wet voorgeschreven voorwaarden en modaliteiten worden op initiatief van de werkgever ingevoerd, mits naleving van de procedure zoals bepaald in artikel 3, § 5.

§ 4. Het begrip groep, zoals bedoeld in dit artikel, wordt bepaald bij een in Ministerraad overlegd koninklijk besluit, na advies van de Centrale Raad voor het Bedrijfsleven.

Art. 9

§ 1. Het participatieplan vermeldt verplicht :

1° in voorkomend geval, de aanvullende regels ter berekening van de anciënniteit ;

2° de al dan niet verplichte toetreding van de werknemers ;

Cette disposition n'est toutefois pas applicable aux plans collectifs de participation dont le contenu est comparable à l'objectif de la présente loi et qui ont été instaurés au niveau de la société ou au niveau du groupe avant l'entrée en vigueur de la présente loi.

Art. 8

§ 1^{er}. Le plan de participation peut être instauré tant au niveau d'une société qu'au niveau d'un groupe.

§ 2. Pour ce qui concerne les conditions et modalités prescrites par la présente loi, l'instauration d'un plan de participation au niveau d'un groupe fait l'objet d'une ou de plusieurs conventions collectives de travail spécifiques, conclues entre les employeurs visés à l'article 2, 3° et la délégation syndicale compétente, conformément aux dispositions de la présente loi ou, pour les sociétés d'un groupe et n'ayant pas de délégation syndicale, conformément à la procédure spéciale définie à l'article 4. Chaque convention collective de travail spécifique est ensuite soumise pour avis au conseil d'entreprise ou, en l'absence de conseil d'entreprise, au comité de prévention et de protection au travail, ou en l'absence de comité de prévention et de protection au travail, à la délégation syndicale des autres sociétés appartenant au même groupe. En l'absence de délégation syndicale, les travailleurs des sociétés visées par le plan de participation sont informés directement par voie d'affichage.

§ 3. Les autres conditions et modalités non prescrites par la présente loi sont introduites à l'initiative de l'employeur, moyennant le respect de la procédure définie à l'article 3, § 5.

§ 4. La notion de groupe, telle que visée par le présent article, est déterminée par voie d'arrêté royal délibéré en Conseil des ministres, après avis du Conseil central de l'économie.

Art. 9

§ 1^{er}. Le plan de participation mentionne obligatoirement :

1° le cas échéant, les règles complémentaires relatives au calcul de l'ancienneté ;

2° l'adhésion obligatoire ou non des travailleurs ;

3° de keuze van de toekenningswijze(n), die noodzakelijkerwijze in speciën of in aandelen of deelbewijzen geschiedt ;

4° de blokkeringsperiode van de aandelen en deelbewijzen, die noodzakelijkerwijze het stemrecht omvatten;

5° in voorkomend geval en mits naleving van artikel 10 van deze wet, de objectieve criteria ter bepaling van de individuele uitkering aan de toetredende werknemers ;

6° de berekeningswijze en –drempels van de ingevolge het participatieplan toegekende participaties ;

7° in voorkomend geval, de oprichting van een afzonderlijke vennootschap ter bezit en beheer van de toegekende aandelen. In geval van oprichting van een coöperatieve vennootschap ter bezit en beheer van de kapitaalparticipaties behoudt de werknemer onder alle omstandigheden de mogelijkheid al dan niet zijn kapitaalparticipatie in de coöperatieve participatievennootschap in te brengen. Deze keuzemogelijkheid en deze keuzemodaliteiten dienen uitdrukkelijk in het participatieplan te worden bepaald ;

8° de berekeningswijze pro rata temporis van het bedrag van de uitkering in geval van vrijwillige schorsing of beëindiging van de arbeidsovereenkomst, behoudens wegens dringende redenen ten laste van de werknemer ;

9° de duur en beëindigingswijze van het participatieplan ;

10° de identiteit van de persoon die de beheerskosten moet dragen betreffende de open bewaargeving vermeld in artikel 11, § 1 ;

11° de niet-toepasselijkheid van artikel 23 van de wet van 5 december 1968 betreffende de collectieve arbeidsovereenkomsten en de paritaire comités.

§ 2. De wijzigingen die kunnen aangebracht worden aan de verschillende gegevens die in het participatieplan moeten worden opgenomen, bedoeld in § 1, maken het voorwerp uit van een in Ministerraad overlegd koninklijk besluit, na advies van de Nationale Arbeidsraad.

Art. 10

§ 1. In voorkomend geval bepaalt de in een paritair comité of paritair subcomité gesloten collectieve arbeids-

3° le choix du ou des mode(s) d'attribution, qui doit nécessairement s'effectuer en espèces ou en actions ou parts ;

4° la période d'indisponibilité des actions et parts, qui ne peuvent être dénuées de leur droit de vote ;

5° le cas échéant, moyennant respect des dispositions de l'article 10 de la présente loi, les critères objectifs servant à déterminer le montant à attribuer à chacun des travailleurs adhérents ;

6° les modalités et les seuils de calcul des participations attribuées en raison du plan de participation ;

7° le cas échéant, la création d'une société distincte pour la détention et la gestion des actions attribuées. En cas de création d'une société coopérative de participation pour les besoins de la détention et de la gestion des participations au capital, le travailleur conserve en toutes circonstances la possibilité d'apporter ou non sa participation au capital à la société coopérative de participation. Cette faculté de choix et ses modalités doivent être expressément définies dans le plan de participation ;

8° le mode de calcul pro rata temporis du montant de la participation en cas de suspension volontaire ou de résiliation du contrat de travail, sauf en cas de motifs graves imputables au travailleur ;

9° la durée et les modalités de résiliation du plan de participation ;

10° l'identité de la personne appelée à supporter les frais de gestion relatifs au dépôt à découvert visé à l'article 11, § 1 ;

11° la non-application de l'article 23 de la loi du 5 décembre 1968 sur les conventions collectives de travail et les commissions paritaires.

§ 2. Les modifications susceptibles d'être apportées aux types d'informations devant être reprises dans le plan de participation, visé au § 1^{er}, font l'objet d'un arrêté royal délibéré en Conseil des ministres, après avis du Conseil national du Travail.

Art. 10

§ 1^{er}. Le cas échéant, la convention collective de travail conclue en commission paritaire ou en sous-com-

overeenkomst de objectieve criteria ter bepaling van de verdeelsleutels die van toepassing kunnen zijn op de betrokken werknemers.

§ 2. Een in Ministerraad overlegd koninklijk besluit, te nemen binnen de drie maanden na de datum van inwerkingtreding van de bepalingen van deze wet en na advies van de Nationale Arbeidsraad, bepaalt de objectieve criteria die van toepassing zijn bij ontstentenis van enige collectieve arbeidsovereenkomst zoals bedoeld in § 1.

Art. 11

§ 1. De ontvangen aandelen of deelbewijzen die, in voorkomend geval, ingebracht zijn volgens artikel 12, zijn niet beschikbaar gedurende een periode vastgesteld door de specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of toetredingsakte die niet minder dan twee jaar en niet meer dan vijf jaar mag bedragen. De aandelen of deelbewijzen aan toonder maken het voorwerp uit van een open bewaargeving, naar keuze van de werkgever, bij een kredietinstelling of een beursvennootschap. De aandelen of deelbewijzen op naam maken het voorwerp uit van een speciale vermelding in het aandeelhoudersregister van de uitgevende vennootschap en, in voorkomend geval, op het certificaat ter vertegenwoordiging van de effecten op naam.

§ 2. De naleving van de onbeschikbaarheidsvoorwaarde, bedoeld in § 1, wordt verzekerd door inschrijving van de deelnames in het kapitaal, op een geblokkeerde rekening, op naam van de werknemer en geopend bij een kredietinstelling of een beursvennootschap of door een bijzondere vermelding in het aandeelhoudersregister en, in voorkomend geval, op het certificaat ter vertegenwoordiging van de effecten op naam, als het gaat om aandelen op naam.

§ 3. De onbeschikbaarheidsperiode van de aandelen van een werknemer neemt een einde, in geval van :

- 1° ontslag ;
- 2° door de werknemer gegeven ontslag wegens gewichtige redenen ;
- 3° pensionering ;
- 4° zijn overlijden ;
- 5° bij openbaar bod van aankoop van de in het kader van een participatieplan aangeboden aandelen ;
- 6° transactie die een verandering van de controle meebrengt van de vennootschap waarvan de aandelen

mission paritaire définit les critères objectifs servant à déterminer les clés de répartition pouvant être appliquées aux différents travailleurs concernés.

§ 2. Un arrêté royal délibéré en Conseil des ministres, après avis du Conseil national du Travail, et à prendre dans un délai n'excédant pas trois mois à dater de l'entrée en vigueur des dispositions de la présente loi, fixe ces critères objectifs qui s'appliquent en l'absence de toute convention collective visée au § 1^{er}.

Art. 11

§ 1^{er}. Les actions ou parts reçues et ayant fait, le cas échéant, l'objet d'un apport effectué conformément à l'article 12, sont indisponibles pendant une période fixée par la convention collective de travail spécifique ou l'acte d'adhésion sans que cette période d'indisponibilité puisse être ni inférieure à deux ans ni supérieure à cinq ans. Les actions ou parts au porteur font l'objet d'un dépôt à découvert auprès d'un établissement de crédit ou d'une société de bourse, au choix de l'employeur. Les actions ou parts nominatives font l'objet d'une inscription spéciale dans le registre des actionnaires de la société émettrice et, le cas échéant, sur le certificat représentatif des titres nominatifs.

§ 2. Le respect de la condition d'indisponibilité, visée au § 1^{er}, est assuré par l'inscription des participations au capital, sur un compte-titre bloqué, au nom du travailleur et ouvert auprès d'un établissement de crédit ou d'une société de bourse ou par l'inscription spéciale dans le registre des actionnaires et, le cas échéant, sur le certificat représentatif des titres nominatifs, s'il s'agit d'actions ou de parts nominatives.

§ 3. La période d'indisponibilité des parts d'un travailleur prend fin en cas :

- 1° de licenciement ;
- 2° de congé donné par le travailleur pour motifs graves ;
- 3° de mise à la retraite ;
- 4° de décès de l'intéressé ;
- 5° d'offre publique d'acquisition sur les titres offerts dans le cadre des participations au capital ;
- 6° d'opération entraînant une modification du contrôle, de la société dont les titres sont offerts dans le cadre

aangeboden worden in het kader van een participatie in het kapitaal, in de zin van de wet van 2 maart 1989 op de openbaarmaking van belangrijke deelnemingen in ter beurze genoteerde vennootschappen en tot reglementering van de openbare overnamebiedingen ;

7° overplaatsing van de werknemers naar de niet verbonden onderneming in het kader van de Collectieve Arbeidsovereenkomst nr. 32bis (betreffende het behoud van de rechten van de werknemers bij wijziging van werkgever ingevolge de overgang van de onderneming krachtens overeenkomst en tot regeling van de rechten van de werknemers die overgenomen worden bij overname van activa na faillissement of gerechtelijk akkoord door boedelafstand, gesloten in de Nationale Arbeidsraad en algemeen bindend verklaard door koninklijk besluit van 25 juli 1985) ;

8° verandering van bevoegd paritair comité in hoofde van de werkgever.

HOOFDSTUK III

De coöperatieve participatievennootschap

Art. 12

§ 1. Er kan gebruik gemaakt worden van een coöperatieve participatievennootschap die uitsluitend tot doel heeft de deelnames in het kapitaal te bezitten en te beheren die door de werknemers werden ingebracht.

§ 2. Het kapitaal van de coöperatieve participatievennootschap wordt gevormd door de inbreng door de werknemers van hun deelname in het kapitaal en, in voorkomend geval, door de dividenden die hen werden verdeeld door de coöperatieve vennootschap. De door deze deelnames gegenereerde dividenden dienen als vergoeding van het kapitaal aan de begunstigde werknemers afgestaan te worden, na aftrek van de beheerskosten, te bepalen overeenkomstig de bepalingen van het besluit bedoeld in artikel 13 .

§ 3. De vennootschap is opgericht onder de vorm van een coöperatieve vennootschap, al dan niet met beperkte aansprakelijkheid. De benaming van vennootschap moet de vermelding «coöperatieve participatievennootschap» bevatten. Deze vennootschap wordt opgericht door ten minste drie toetredende werknemers. Enkel de toetredende werknemers kunnen houder zijn van de deelbewijzen van de coöperatieve participatievennootschap. In afwijking van artikel 367 Wetboek van vennootschappen, mogen de toegetreden werknemers geen ontslag nemen of een deel van hun aandelen van de vennootschap intrekken vóór het einde van de periode van onbeschikbaarheid vermeld in artikel 15.

des participations au capital, au sens 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 ;

7° de transfert des travailleurs à une société non liée dans le cadre de la convention collective du travail n° 32bis (concernant le maintien des droits des travailleurs en cas de changement d'employeur du fait d'un transfert conventionnel de l'entreprise et réglant les droits des travailleurs repris en cas de reprise de l'actif après faillite ou concordat judiciaire par abandon d'actif, conclue au sein du Conseil national du Travail et rendue obligatoire par l'arrêté royal du 25 juillet 1985) ;

8° de changement de commission paritaire compétente, dans le chef de l'employeur.

CHAPITRE III

De la société coopérative de participation

Art. 12

§ 1^{er}. Il peut être fait usage d'une société coopérative de participation ayant pour objet exclusif de détenir et de gérer les participations au capital apportées par les travailleurs.

§ 2. Le capital de la société coopérative de participation est formé par les apports effectués par les travailleurs adhérents de leurs participations au capital et, le cas échéant, des dividendes qui leur sont distribués par la société coopérative de participation. Les dividendes générés par ces participations doivent être rétrocédés, au titre de rémunération du capital, aux travailleurs bénéficiaires après déduction des frais de gestion à définir conformément aux dispositions de l'arrêté visé à l'article 13.

§ 3. La société est constituée sous la forme d'une société coopérative, à responsabilité limitée ou non. La dénomination de cette société doit comporter la mention «société coopérative de participation». Cette société est créée par au moins trois travailleurs adhérents d'une ou plusieurs sociétés concernées. Seuls les travailleurs adhérents peuvent être détenteurs de parts de la société. Par dérogation à l'article 367 du Code des sociétés, les travailleurs adhérents ne peuvent démissionner ou retirer une partie de leurs parts de la société avant le terme de la période d'indisponibilité visée à l'article 15.

§ 4. Het beheersorgaan van de coöperatieve participatievennootschap bekrachtigt tijdens haar eerste vergadering het participatieplan.

Art. 13

Onverminderd de bepalingen van het Wetboek van vennootschappen neemt de Koning bij een in Minister-raad overlegd besluit maatregelen voor het verzekeren van het goede beheer en de controle van de coöperatieve participatievennootschappen.

Art. 14

De aandelen van de coöperatieve participatievennootschap worden toegekend aan de toetgetreden werknemers volgens de criteria en binnen de grenzen bepaald in het participatieplan.

Art. 15

§ 1. De aandelen van de coöperatieve participatievennootschap worden onbeschikbaar gedurende een periode van minimum twee en maximum vijf jaar. Deze periode van onbeschikbaarheid is bepaald in het participatieplan. De naleving van de periode van onbeschikbaarheid wordt verzekerd door een bijzondere inschrijving in het aandeelhoudersregister van de coöperatieve participatievennootschap.

§ 2. De onbeschikbaarheidsperiode van de aandelen, die een toetgetreden werknemer in de coöperatieve vennootschap bezit, eindigt in geval :

- 1° van ontslag ;
- 2° van door de werknemer gegeven ontslag wegens gewichtige redenen ;
- 3° van pensionering ;
- 4° van overlijden van de werknemer ;
- 5° bij openbaar bod op de aandelen of de deelbewijzen die de coöperatieve participatievennootschap bezit ;
- 6° van een verrichting die een verandering van de controle van de vennootschap waarin de coöperatieve participatievennootschap aandelen of deelbewijzen bezit meebrengt in de zin van de wet van 2 maart 1989 op de openbaarmaking van belangrijke deelnemingen in ter beurze genoteerde vennootschappen en tot reglementering van de openbare overnamebiedingen ;

§ 4. L'organe d'administration de la société coopérative de participation approuve le plan de participation lors de sa première réunion.

Art. 13

Sans préjudice des dispositions du Code des sociétés, le Roi prend, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, les mesures appropriées en vue d'assurer la bonne gestion et le contrôle des sociétés coopératives de participation.

Art. 14

Les parts de la société coopérative de participation sont attribuées aux travailleurs adhérents, selon les critères et les limites définis dans le plan de participation.

Art. 15

§ 1^{er}. Les parts de la société coopérative de participation sont indisponibles pendant une période qui ne peut être ni inférieure à deux ans ni supérieure à cinq ans. Cette période d'indisponibilité est fixée par le plan de participation. Le respect de la condition d'indisponibilité est assuré par une inscription spéciale dans le registre des actionnaires de la société coopérative de participation.

§ 2. La période d'indisponibilité des parts détenues dans la société coopérative de participation par un travailleur adhérent prend fin en cas :

- 1° de licenciement ;
- 2° de congé donné par le travailleur pour motifs graves ;
- 3° de mise à la retraite ;
- 4° de décès du travailleur ;
- 5° d'offre publique d'acquisition sur les actions ou parts détenues par la société coopérative de participation ;
- 6° d'opération entraînant une modification du contrôle, de la société dont la coopérative de participation détient des actions ou parts, au sens 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 ;

7° bij overdracht van werknemers aan een niet verbonden vennootschap in het kader van een collectieve arbeidsovereenkomst nr. 32bis (betreffende het behoud van de rechten van de werknemers bij verandering van werkgever door een conventionele overdracht van de onderneming en de rechten van de overgenomen werknemers regelend in geval van overname van het actief na bankroet of juridisch concordaat door afstand van actief, gesloten in de Nationale Arbeidsraad en bindend verklaard door koninklijk besluit van 25 juli 1985) ;

8° van verandering van bevoegd paritair comité in hoofde van de werkgever.

§ 3. Op het eind van de onbeschikbaarheidsperiode, of wanneer ze eindigt om één van de redenen bedoeld in voorgaande paragraaf en als een toegetreden werknemer ontslagnemend is, wordt artikel 374 van het Wetboek van vennootschappen toegepast. De aandelen van de coöperatieve vennootschap moeten afgestaan worden aan werknemers die tot het participatieplan toegetreden zijn of vernietigd worden.

§ 4. In afwijking op artikel 374 van het Wetboek van vennootschappen, kunnen het participatieplan en de statuten van de coöperatieve vennootschap andere modaliteiten voorzien om de waarde van de aandelen te bepalen van de uitredende vennoot.

Art. 16

In geval van faillissement van de coöperatieve participatievennootschap of van iedere andere vorm van samenloop, hebben vennoten een voorkeepsrecht op de aandelen en deelbewijzen ingeschreven in het aandeelhoudersregister op naam van de coöperatieve participatievennootschap, en dit pro rata van de aandelen en deelbewijzen die ze ingebracht hebben in de coöperatieve participatievennootschap. De uitvoeringsmodaliteiten van het voorkeepsrecht worden bij koninklijk besluit vastgelegd.

Art. 17

Als het participatieplan de mogelijkheid opneemt om een coöperatieve participatievennootschap op te richten, vermelden de bepalingen van het participatieplan ook :

1° a) de regels met betrekking tot de samenstelling van de organen van de coöperatieve participatievennootschap ;

7° de transfert des travailleurs à une société non liée dans le cadre de la convention collective du travail n° 32bis (concernant le maintien des droits des travailleurs en cas de changement d'employeur du fait d'un transfert conventionnel de l'entreprise et réglant les droits des travailleurs repris en cas de reprise de l'actif après faillite ou concordat judiciaire par abandon d'actif, conclue au sein du Conseil national du Travail et rendue obligatoire par l'arrêté royal du 25 juillet 1985) ;

8° de changement de commission paritaire compétente, dans le chef de l'employeur.

§ 3. Au terme de la période d'indisponibilité ou lorsque celle-ci prend fin pour un des motifs visés au paragraphe précédent et si un travailleur adhérent est démissionnaire, il est fait application de l'article 374 du Code des sociétés. Les parts de la société coopérative de participation doivent être cédées à des travailleurs qui ont adhéré au plan de participation ou être annulées.

§ 4. Par dérogation à l'article 374 du Code des sociétés, le plan de participation et les statuts de la société coopérative de participation peuvent prévoir d'autres modalités pour déterminer la valeur des parts de l'associé démissionnaire.

Art. 16

En cas de faillite de la société coopérative de participation ou en cas de toute autre forme de concours, les associés disposent d'un droit de préemption sur les actions et parts inscrites au nom de la société coopérative de participation dans le registre des actionnaires et au prorata des actions et parts qu'ils ont apportées à la société coopérative de participation. Les modalités d'exercice du droit de préemption sont fixées par arrêté royal.

Art. 17

Si le plan de participation prévoit la possibilité de création d'une société coopérative de participation il détermine également :

1° a) les règles relatives à la composition des organes de la société coopérative de participation ;

b) de voorwaarden voor verwerving, overdracht en inkoop van de aandelen van de bedoelde coöperatieve participatievennootschap, bepaald in overeenstemming met de bepalingen van hoofdstuk III van deze wet ;

c) de voorwaarden en nadere regels voor uittreding van de werknemers in overeenstemming met de bepalingen van hoofdstuk III van deze wet ;

d) de rechten verbonden aan de aandelen uitgegeven door de coöperatieve participatievennootschap ;

e) de rechten van de werknemers op het vermogen van de coöperatieve participatievennootschap ;

2° de voorwaarden waaronder de deelnames in het kapitaal door de coöperatieve participatievennootschap verworven en overgedragen kunnen worden, en desgevallend het voorkeurecht van de betrokken vennootschappen of hun andere aandeelhouders op de aandelen of deelbewijzen aangehouden door de coöperatieve participatievennootschap ;

3° de soorten uitgaven die de coöperatieve participatievennootschap kan aangaan overeenkomstig de voorschriften van het besluit bedoeld in artikels 12, § 2 en 13 ;

4° de modaliteiten van de verdeling van de dividenden voortgebracht door de deelnames in kapitaal beheerd door de coöperatieve participatievennootschap, in geval die laatste niet zou overgaan tot de onmiddellijke retrocessie van die dividenden aan de begunstigde werknemers (na aftrek van de beheerskosten, te bepalen overeenkomstig de bepalingen van het besluit bedoeld in artikel 13).

HOOFDSTUK IV

Het investeringsspaarplan

Art. 18

Het participatieplan in de winst, dat door een kleine vennootschap wordt ingevoerd, kan de vorm aannemen van een investeringsspaarplan overeenkomstig hetwelk de toegekende winst door de werknemers ter beschikking van de vennootschap wordt gesteld in het kader van een niet achtergestelde lening die onder een afzonderlijke rubriek van de schulden van de onderneming wordt geboekt.

b) les conditions d'acquisition, de cession et de rachat des parts de la société coopérative de participation visées, fixées dans le respect des dispositions du chapitre III de la présente loi ;

c) les conditions et modalités de sortie des travailleurs fixées dans le respect des dispositions du chapitre III de la présente loi ;

d) les droits attachés aux parts émises par la société coopérative de participation ;

e) les droits des travailleurs sur le patrimoine de la société coopérative de participation ;

2° les conditions auxquelles la société coopérative de participation peut acquérir et céder les participations au capital et, le cas échéant, le droit de préemption des sociétés concernées ou de leurs autres actionnaires sur les actions ou parts détenues par la société coopérative de participation ;

3° les types de dépenses que la société coopérative de participation peut engager conformément aux dispositions de l'arrêté visé aux articles 12, § 2 et 13 ;

4° les modalités de distribution des dividendes générés par les participations au capital gérées par la société coopérative de participation, au cas où cette dernière ne procéderait pas à la rétrocession immédiate de ces dividendes aux travailleurs bénéficiaires (après déduction des frais de gestion à définir conformément aux dispositions de l'arrêté visé à l'article 13).

CHAPITRE IV

Du plan d'épargne d'investissement

Art. 18

Le plan de participation aux bénéfices instauré par une petite société peut prendre la forme d'un plan d'épargne d'investissement en vertu duquel les bénéfices attribués sont mis à la disposition de la société par les travailleurs dans le cadre d'un prêt non subordonné comptabilisé sous une rubrique distincte des dettes de l'entreprise.

Art. 19

§ 1. De uitgeleende bedragen dienen te worden terugbetaald na het verstrijken van een periode die wordt vastgesteld door een specifieke collectieve arbeidsovereenkomst of een toetredingsakte gesloten binnen de vennootschap en die niet kleiner mag zijn dan twee jaar en niet langer dan vijf jaar.

§ 2. Een interest is jaarlijks verschuldigd op de uitgeleende bedragen, overeenkomstig de bepalingen van artikel 18 van deze wet. De berekeningswijze van de interestvoet, die niet kleiner mag zijn dan de interestvoet, die op een OLO van gelijkaardige duur als de lening wordt toegepast, wordt in het participatieplan vastgesteld. De interest wordt binnen dertig dagen na het vervallen van de jaarlijkse termijn van debitering van de interest betaald.

§ 3. Buiten de termijnen vastgelegd door het participatieplan, eindigt de periode bedoeld in § 1, in geval van :

- 1° ontslag ;
- 2° door de werknemer gegeven ontslag wegens gewichtige redenen ;
- 3° pensionering ;
- 4° overlijden van de werknemer ;
- 5° openbaar bod op de aandelen of de deelbewijzen die de coöperatieve participatievennootschap bezit ;
- 6° een transactie die een verandering van de controle meebrengt van de vennootschap waarvan de coöperatieve gemeenschap de aandelen bezit, in de zin van de wet van 2 maart 1989 op de openbaarmaking van belangrijke deelnemingen in ter beurze genoteerde vennootschappen en tot reglementering van de openbare overnamebiedingen;
- 7° overdracht van werknemers aan een niet verbonden vennootschap in het kader van een collectieve arbeidsovereenkomst nr. 32bis (betreffende het behoud van de rechten van de werknemers bij verandering van werkgever door een conventionele overdracht van de door de rechten van de werknemers te regelen in geval van overname van het actief na bankroet of juridisch concordaat door afstand van het actief, gesloten in de Nationale Arbeidsraad en bindend verklaard door koninklijk besluit van 25 juli 1985) ;

Art. 19

§ 1^{er}. Le remboursement des sommes prêtées doit être effectué au terme d'une période, fixée par convention collective spécifique ou par acte d'adhésion conclu au sein de la société, qui ne peut être ni inférieure à deux ans ni supérieure à cinq ans.

§ 2. Un intérêt est dû annuellement sur les sommes prêtées conformément aux dispositions de l'article 18 de la présente loi. Le mode de calcul du taux d'intérêt, qui ne peut être inférieur au taux d'intérêt applicable à une OLO de durée équivalente à celle du prêt, est déterminé dans le plan de participation. L'intérêt est payable à terme échu dans les trente jours suivant l'échéance du terme annuel de débiton de l'intérêt.

§ 3. Indépendamment du terme fixé par le plan de participation, la période visée au § 1^{er} prend fin en cas :

- 1° de licenciement ;
- 2° de congé donné par le travailleur pour motif grave ;
- 3° de mise à la retraite ;
- 4° de décès du travailleur adhérent ;
- 5° d'offre publique d'acquisition des titres émis par l'employeur ;
- 6° d'opération entraînant une modification du contrôle, de la société, au sens 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 ;
- 7° de transfert des travailleurs à une non liée dans le cadre de la convention collective du travail n° 32bis (concernant le maintien des droits des travailleurs en cas de changement d'employeur du fait d'un transfert conventionnel de l'entreprise et réglant les droits des travailleurs repris en cas de reprise de l'actif après faillite ou concordat judiciaire par abandon d'actif, conclue au sein du Conseil national du Travail et rendue obligatoire par l'arrêté royal du 25 juillet 1985);

8° verandering van bevoegd paritair comité in hoofde van de werkgever.

Art. 20

Het totaal bedrag van de deelnames bedoeld in artikel 18 wordt, binnen een termijn die kleiner moet zijn dan de periode bedoeld in artikel 19, § 1, door de vennootschap aangewend voor investeringen in vaste activa, zoals bedoeld in het uitvoeringsbesluit van het Wetboek van vennootschappen.

Art. 21

In de kleine vennootschappen die deze hoedanigheid verliezen, worden de investeringsspaarplannen die voor deze verandering van hoedanigheid ingevoerd werden, toch tot het einde volbracht. De geleende fondsen kunnen, overeenkomstig artikel 18, niet vervroegd terugbetaald worden.

HOOFDSTUK V

Fiscale bepalingen

Art. 22

Artikel 1 van titel I van het Wetboek van de met de inkomstenbelasting gelijkgestelde belastingen wordt als volgt aangevuld :

«4° de belasting en de aanvullende belasting op de deelname van de werknemers in de winst of in het kapitaal van de vennootschap.».

Art. 23

Een titel VII wordt bijgevoegd in het Wetboek van de met de inkomstenbelasting gelijkgestelde belastingen luidende :

«Titel VII : Belasting op de deelname van de werknemers in de winst of in het kapitaal van de vennootschap.

Hoofdstuk I. Belastbaar feit.

Artikel 112. — Er wordt een belasting vastgesteld ten laste van de werknemers op de deelname in het kapitaal of in de winst toegekend overeenkomstig de wet van. ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen.

8° de changement de commission paritaire compétente, dans le chef de l'employeur.

Art. 20

Le montant total des participations visées à l'article 18 est affecté, dans un délai qui doit être inférieur à la période visée à l'article 19, § 1^{er}, par la société à des investissements en immobilisations, telles que visées par l'arrêté d'exécution du Code des sociétés.

Art. 21

Dans les petites sociétés qui perdent cette qualité, les plans d'épargne d'investissement instaurés préalablement à ce changement de qualité sont toutefois menés à leur terme. Les fonds prêtés, conformément à l'article 18, ne peuvent être remboursés anticipativement.

CHAPITRE V

Dispositions fiscales

Art. 22

L'article 1^{er} du titre I du Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus est complété comme suit :

«4° la taxe et la taxe additionnelle sur la participation des travailleurs aux bénéfices ou au capital de la société.».

Art. 23

Un titre VII est ajouté au Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus et est rédigé comme suit :

«Titre VII : Taxe sur la participation des travailleurs aux bénéfices ou au capital de la société.

Chapitre I. Fait générateur.

Article 112. — Il est établi à charge des travailleurs une taxe sur les participations au capital ou aux bénéfices attribués en vertu de la loi du... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés.

Er wordt een aanvullende belasting vastgesteld ten laste van de werknemers in geval van niet-naleving van de voorwaarde van onbeschikbaarheid bepaald in de artikelen 11 en 19 van de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen of van het deelbewijs vermeld in artikel 15, § 1, van dezelfde wet.

Hoofdstuk II. Belastbare grondslag.

Artikel 113. — De belastbare grondslag van de belasting is als volgt vastgesteld :

1° als het gaat om deelname in de winst, is de belastbare grondslag gelijk aan het bedrag uitbetaald in speciën toegekend overeenkomstig het participatieplan mits aftrek van de sociale bijdrage bedoeld in artikel 33 van de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen ;

2° als het gaat om deelname in het kapitaal, is de belastbare grondslag gelijk aan het bedrag dat toe te kennen is aan de deelname in het kapitaal, toegekend overeenkomstig het jaarlijks participatieplan van de vennootschap ;

3° als de winstparticipatie het voorwerp is van een investeringsspaarplan overeenkomstig de artikelen 18 tot 21 van de wet van ... betreffende de werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen, is de belastbare grondslag gelijk aan het bedrag in speciën toegekend overeenkomstig het jaarlijks participatieplan van de vennootschap ;

4° de belasting die eventueel ten laste van de schuldenaar van de deelname valt ter ontlasting van de verkrijger, wordt aan het bedrag van dit aandeel toegevoegd voor de berekening van de belasting.

Artikel 114. — De belastbare grondslag van de aanvullende belasting komt overeen met die welke werd vastgesteld met toepassing van artikel 113, 2° als het een participatie in het kapitaal betreft of met toepassing van artikel 113, 3° als het een participatie in de winsten betreft die deel uitmaakt van een investeringsspaarplan en wordt beperkt in evenredigheid met de beschikbaar geworden aandelen of deelbewijzen.

Hoofdstuk III. Opeisbaarheid van de belasting.

Artikel 115. — De toekenning of de betaalbaarstelling van deelnames in de winst of in het kapitaal veroorzaakt de opeisbaarheid van de belasting.

Il est établi à charge des travailleurs une taxe additionnelle en cas de non-respect de la condition d'indisponibilité de la participation visée aux articles 11 et 19, la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés ou de la part visée à l'article 15, § 1^{er}, de la même loi.

Chapitre II. Base imposable.

Article 113. — La base imposable de la taxe est déterminée comme suit :

1° lorsqu'il s'agit d'une participation aux bénéfices, la base imposable est égale au montant en espèces attribué conformément au plan de participation, sous déduction de la cotisation sociale prévue à l'article 33 de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés ;

2° lorsqu'il s'agit d'une participation au capital, la base imposable est égale au montant à affecter à la participation au capital attribuée conformément au plan de participation annuel de la société ;

3° lorsque la participation aux bénéfices fait l'objet d'un plan d'épargne d'investissement conformément aux articles 18 à 21 de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés, la base imposable est égale au montant en espèces attribué conformément au plan de participation annuel de la société ;

4° la taxe éventuellement supportée par le débiteur de la participation à la décharge du bénéficiaire est ajoutée au montant de cette participation pour le calcul de la taxe.

Article 114. — La base imposable de la taxe additionnelle correspond à celle qui a été fixée en application de l'article 113, 2° lorsqu'il s'agit d'une participation au capital ou de l'article 113, 3° lorsqu'il s'agit d'une participation aux bénéfices faisant l'objet d'un plan d'épargne d'investissement et est limitée au prorata des participations ou des parts rendues disponibles.

Chapitre III. Exigibilité de la taxe.

Article 115. — L'attribution ou la mise en paiement des participations aux bénéfices ou au capital entraîne la déduction de la taxe.

Als toekenning wordt inzonderheid beschouwd, de inschrijving van het aandeel op een ten bate van de verkrijger geopende rekening, zelfs als die rekening onbeschikbaar is, mits de onbeschikbaarheid het gevolg is van een uitdrukkelijke of stilzwijgende overeenkomst met de verkrijger of overeenkomstig de artikelen 11 en 19, § 1 van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal of in de winst van de vennootschappen.

Artikel 116. — De bijkomende belasting is verschuldigd op het moment dat de onbeschikbaarheid van de participatie voorzien in de artikelen 11 en 19, § 1 of van de deelbewijzen bedoeld in artikel 15, § 1 van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen ophoudt.

Hoofdstuk IV. Belastingtarieven.

Artikel 117. — § 1. Het belastingtarief is vastgesteld op :

- 15% voor de deelnames in het kapitaal ;
- 15% voor de deelnames in de winst, die in het kader van een investeringsspaarplan zijn toegekend en het voorwerp zijn van een niet achtergestelde lening ;
- 25% voor de deelnames in de winst met uitzondering van deze bedoeld in het tarief van 15%.

§ 2. Het tarief van de aanvullende belasting is vastgesteld op 10%.

Hoofdstuk V. Schuldenaars van de belasting.

Artikel 118. — § 1. Is de belasting verschuldigd en moet ze inhouden van de bedragen die voor de betaling in speciën, voor de deelname in het kapitaal of voor het investeringsspaarplan dienen te worden bestemd, de werkgever bedoeld in artikel 2 van de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen.

§ 2. Is de aanvullende belasting verschuldigd en moet ze inhouden :

1° in geval van niet naleving van de onbeschikbaarheidsvoorwaarde vermeld in artikel 11 van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen, de kredietinstelling of de beursvennootschap bedoeld in dit artikel.

Est notamment considérée comme attribution, l'inscription de la participation à un compte ouvert au profit du bénéficiaire, même si ce compte est indisponible, pourvu que l'indisponibilité résulte d'un accord exprès ou tacite avec le bénéficiaire ou de l'application des articles 11 et 19, § 1^{er} de la loi du relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés.

Article 116. — La taxe additionnelle est due au moment où l'indisponibilité de la participation prévue aux articles 11 et 19, § 1^{er} ou des parts visées à l'article 15, § 1^{er} de la loi du relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés est levée.

Chapitre IV. Taux de la taxe.

Article 117. — § 1^{er}. Le taux de la taxe est fixé à :

- 15% pour les participations au capital ;
- 15% pour les participations aux bénéfices attribuées dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement et qui font l'objet d'un prêt non-subordonné ;
- 25% pour les participations aux bénéfices non visées par le taux de 15%.

§ 2. Le taux de la taxe additionnelle est fixé à 10%.

Chapitre V. Redevables de la taxe.

Article 118. — § 1^{er}. Est redevable de la taxe et doit retenir celle-ci sur les montants à affecter au paiement en espèces, à la participation au capital ou au plan d'épargne d'investissement, l'employeur visé à l'article 2 de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés.

§ 2. Est redevable de la taxe additionnelle et doit retenir celle-ci :

1° en cas de non-respect de la condition d'indisponibilité du compte prévue à l'article 11 de la loi du relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés, l'établissement de crédit ou la société de bourse visés à cet article.

De inhouding van de aanvullende belasting wordt uitgevoerd ofwel door verkoop door de kredietinstelling of door de beursvennootschap, op naam en voor rekening van de werknemer, van het vereiste aantal deelnames in het kapitaal ofwel door storting door de werknemer van het bedrag van de aanvullende belasting, voorafgaand aan elke vrijgave van aandelen ;

2° in geval van opheffing van de onbeschikbaarheid van de deelbewijzen vermeld in artikel 15 van de wet van ... betreffende de werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen, de coöperatieve participatievennootschap vermeld in Hoofdstuk III van voormelde wet ;

3° in alle andere gevallen, de werkgever bedoeld in artikel 2 van de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de venootschappen.

Hoofdstuk VI. Stortingswijze, vestiging en inning van de belasting.

Artikel. 119. — De stortingswijze, de vestiging en de inning van de belasting en van de aanvullende belasting worden bepaald overeenkomstig de regels toepasselijk op de wijze van de storting, van de vestiging en van de inning van de roerende voorheffing.».

Art. 24

Artikel 38, eerste lid, van het Wetboek van de inkomstenbelasting 1992 wordt als volgt aangevuld :

«15° De deelnames in het kapitaal of in de winst toegekend overeenkomstig de bepalingen van de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen evenals de deelnames in het kader van een investeringsspaarplan en onderhevig aan de belasting op de werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de venootschappen.».

Art. 25

Het artikel 198, eerste lid, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 wordt als volgt aangevuld :

«2° de belasting en de aanvullende belasting die ten laste van de schuldenaar van de deelname vallen ter ontlasting van de verkrijger der inkomsten, met miskenning van artikel 113 van het Wetboek van de met de inkomstenbelasting gelijkgestelde belastingen ;

La retenue de la taxe additionnelle s'opère soit par la vente par l'établissement de crédit ou la société de bourse, au nom et pour le compte du travailleur, du nombre nécessaire de participations au capital, soit par le versement, par le travailleur, du montant de la taxe additionnelle, préalable à toute libération des titres ;

2° en cas de levée de l'indisponibilité des parts prévue à l'article 15 de la loi du relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés, la société coopérative de participation visée au chapitre III de la loi précitée ;

3° dans tous les autres cas, l'employeur visé à l'article 2 de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés.

Chapitre VI. Mode de versement, établissement et recouvrement de la taxe.

Article 119. — Le mode de versement, l'établissement et le recouvrement de la taxe et de la taxe additionnelle sont déterminés conformément aux règles applicables au mode de versement, à l'établissement et au recouvrement du précompte mobilier.».

Art. 24

L'article 38, alinéa 1^{er} du Code des impôts sur les revenus 1992, est complété comme suit :

«15° Les participations au capital ou aux bénéfices attribuées conformément aux dispositions de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés- en ce compris les participations dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement- et soumises à la taxe sur la participation des travailleurs aux bénéfices ou au capital des sociétés.».

Art. 25

L'article 198, alinéa 1^{er} du Code des impôts sur les revenus 1992 est complété comme suit :

«2° la taxe et la taxe additionnelle sur les participations supportées par le débiteur du revenu à la décharge du bénéficiaire en méconnaissance de l'article 113 du Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus ;

12° de deelnames in het kapitaal of in de winst evenals de deelnames toegekend in het kader van een investeringsspaarplan aan werknemers overeenkomstig de bepalingen van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal of in de winst van de vennootschappen.».

Art. 26

Artikel 207, tweede lid, van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 wordt als volgt aangevuld :

«noch op het gedeelte van de winst dat bestemd is voor de uitgaven bedoeld in artikel 198, 12°.».

Art. 27

In afwijking van de artikelen 183 tot 207 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, is het belastbaar inkomen van de coöperatieve participatievennootschappen gelijk aan het bedrag gevormd door het totaal van :

a) de uitgaven en kosten die niet aftrekbaar zijn als beroepskosten andere dan de waardeverminderingen en de minderwaarden op aandelen of deelbewijzen bedoeld in artikel 198, 7° van hetzelfde Wetboek ;

b) de uitgaven bedoeld in de artikelen 57 en 195, § 1, eerste lid, van hetzelfde Wetboek die niet gestaafd zijn door individuele fiches en een samenvattende opgave.

Art. 28

Artikel 269, derde lid van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 wordt vervolledigd met punt e), luidende :

«de dividenden toebedeeld door een coöperatieve participatievennootschap in het kader van een participatieplan bedoeld in artikel 2, 7° van de wet van... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen, aan de toetredende werknemers, bedoeld in artikel 2, 18° van deze wet, in de mate dat de door de coöperatieve vennootschap ontvangen dividenden, bij gebrek aan vrijstelling, zouden genoten hebben van de aanslagvoet van 15%.».

Art. 29

In artikel 21 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992, wordt 6° vervangen als volgt :

12° les participations au capital ou aux bénéfices, en ce compris les participations attribuées aux travailleurs dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement, en vertu de la loi... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés.».

Art. 26

L'article 207, alinéa 2, du Code des impôts sur les revenus 1992 est complété comme suit :

«ni sur la partie des bénéfices qui sont affectés aux dépenses visées à l'article 198, 12°.».

Art. 27

Par dérogation aux articles 183 à 207 du Code des impôts sur les revenus 1992, le revenu imposable des sociétés coopératives de participation est égal au montant formé par le total :

a) des dépenses et frais non déductibles au titre de frais professionnels autres que les réductions de valeur et les moins-values sur actions ou parts visées par l'article 198, 7°, du même Code ;

b) des dépenses visées aux articles 57 et 195, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, du même Code et qui ne sont pas justifiées par des fiches individuelles et un relevé récapitulatif.

Art. 28

L'article 269, alinéa 3, du Code des impôts sur les revenus 1992, est complété par un point e), rédigé comme suit :

«les dividendes distribués par une société coopérative de participation dans le cadre d'un plan de participation visé à l'article 2, 7°, de la loi du relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés, aux travailleurs adhérents, visés à l'article 2, 18°, de la même loi, dans la mesure où les dividendes perçus par la société coopérative auraient, à défaut d'exonération, bénéficié du taux de 15%.».

Art. 29

A l'article 21 du Code des Impôts sur les revenus 1992, le 6° est remplacé par la disposition suivante :

«de eerste schijf van 5.000 frank van dividenden van de door Nationale Raad van de Coöperatie erkende coöperatieve vennootschappen met uitzondering van de coöperatieve participatievennootschappen bedoeld in de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen ;».

Art. 30

Een artikel 304*bis* wordt ingevoegd in het Wetboek van inkomstenbelastingen 1992, luidende :

«Voor zover hiervan niet wordt afgeweken, zijn de bepalingen van deze titel die van toepassing zijn op de roerende voorheffing, van toepassing op de belasting en de aanvullende belasting op participaties in het kapitaal en in de winst, bedoeld in Titel VII van het Wetboek van de met de inkomstenbelastingen gelijkgestelde belastingen.».

Art. 31

Een artikel 124 wordt ingevoegd in het Wetboek der registratie-, hypotheek- en griffierechten, luidende :

« Art. 124. — Onder voorbehoud van de voorschriften van de art. 44 en 120, worden van het evenredig recht vrijgesteld :

1° de statutaire kapitaalsverhoging, uitgevoerd bij toepassing van een participatieplan bedoeld in artikel 2, 7°, van de wet vanbetreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen, en ten belope van de kapitaalsparticipaties bedoeld in artikel 2, 17°, van dezelfde wet ;

2° de inbreng in een coöperatieve participatievennootschap uitgevoerd volgens art; 12, § 2 van dezelfde wet. Deze vrijstelling is slechts toepasbaar voor zover er vermeld is in de akte, of in een vóór de registratie bij de akte gevoegd geschrift dat de toepassingsvoorwaarden vervuld zijn.

In geval deze vermelding ontbreekt of onjuist is loopt de vennootschap een boete op gelijk aan het ontdoken recht.».

«la première tranche de 5.000 francs de dividendes des sociétés coopératives agréées par le Conseil national de la coopération, à l'exception des sociétés coopératives de participation visées par les dispositions de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés ;».

Art. 30

Un article 304*bis*, rédigé comme suit, est inséré dans le Code des impôts sur les revenus 1992 :

«Pour autant qu'il n'y soit pas dérogé, les dispositions du présent titre applicables au précompte mobilier sont applicables à la taxe et à la taxe additionnelle sur les participations au capital et aux bénéfices visées au Titre VII du Code des taxes assimilées aux impôts sur les revenus.».

Art. 31

Un article 124, rédigé comme suit, est inséré dans le Code des droits d'enregistrement, d'hypothèque et de greffe :

«Art. 124. — Sous réserve des dispositions des articles 44 et 120, sont exemptés du droit proportionnel :

1° l'augmentation de capital statutaire effectuée en application d'un plan de participation visé à l'article 2, 7°, de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés et à concurrence des participations au capital visées à l'article 2, 17°, de la même loi ;

2° l'apport à une société coopérative de participation effectué conformément à l'art. 12, § 2, de la même loi.

Cette exemption n'est applicable que pour autant qu'il soit énoncé dans l'acte ou dans un écrit joint à l'acte avant l'enregistrement que les conditions d'application sont remplies.

En cas d'absence ou d'inexactitude de cette mention, la société encourt une amende égale au droit éludé.».

HOOFDSTUK VI

Sociaalrechtelijke bepalingen

Art. 32

Artikel 2, derde lid, van de wet van 12 april 1965 betreffende de bescherming van het loon der werknemers, wordt vervangen door de volgende bepaling :

«Voor de toepassing van deze wet moeten evenwel niet als loon beschouwd worden :

1° de vergoedingen rechtstreeks of onrechtstreeks door de werkgever betaald :

- a) als vakantiegeld ;
- b) die moeten worden beschouwd als een aanvulling van de vergoedingen verschuldigd tengevolge van een arbeidsongeval of een beroepsziekte ;
- c) die moeten worden beschouwd als een aanvulling van de voordelen toegekend voor de verschillende takken van de sociale zekerheid.

2° de uitkeringen in speciën of in aandelen of deelbewijzen aan de werknemers overeenkomstig de toepassing van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen.».

Art. 33

§ 1. In artikel 38, § 3, *quater* van de wet van 29 juni 1981 houdende de algemene beginselen van de sociale zekerheid voor werknemers worden een vierde en een vijfde lid ingevoegd, luidende :

«Een solidariteitsbijdrage wordt vastgesteld ten laste van de toetredende werknemer. Zij is verschuldigd door de werkgever of vennootschap – in de zin van artikel 2, van de wet van betreffende de werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen – en wordt ingehouden op de uitkering in speciën van de deelname in de winst, op het bedrag van de deelname in het kapitaal in geval van niet naleving van de periode van onbeschikbaarheid voorzien in de artikelen 11 § 1 en 15 § 1 van voormelde wet en op het terugbetaald bedrag van de sommen die werden geleend in het kader van een investeringsspaarplan in geval van niet naleving van de periode van onbeschikbaarheid voorzien in artikel 19 § 1 van voormelde wet.

De bijdragevoet wordt vastgesteld op 13,07% procent van het uitgekeerde bedrag.».

CHAPITRE VI

Dispositions de droit social

Art. 32

L'article 2, alinéa 3, de la loi du 12 avril 1965 concernant la protection de la rémunération des travailleurs, est remplacé par la disposition suivante :

«Toutefois, ne sont pas à considérer comme rémunération pour l'application de la présente loi :

1° les indemnités payées directement ou indirectement par l'employeur :

- a) comme pécule de vacances ;
- b) qui doivent être considérées comme un complément aux indemnités dues par suite d'un accident du travail ou d'une maladie professionnelle ;
- c) qui doivent être considérées comme un complément aux avantages accordés pour les diverses branches de la sécurité sociale.

2° les paiements en espèces ou en actions ou parts aux travailleurs, conformément à l'application de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés.».

Art. 33

§ 1^{er}. A l'article 38, § 3, *quater*, de la loi du 29 juin 1981 établissant les principes généraux de la sécurité sociale des salariés, un quatrième et un cinquième alinéas, rédigés comme suit, sont insérés :

«Une cotisation de solidarité est établie à charge du travailleur adhérent. Elle est due et retenue par l'employeur ou la société - au sens de l'article 2 de la loi du relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés - sur le montant de la participation aux bénéfices payé en espèces, sur le montant de la participation en capital en cas de non-respect de la période d'indisponibilité prévue aux articles 11 § 1 et 15 § 1 de la loi précitée et sur le montant remboursé des sommes prêtées dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement en cas de non-respect de la période d'indisponibilité prévue à l'article 19 § 1 de la loi précitée.

Le taux de cette cotisation est fixé à 13,07% du montant liquidé.».

§ 2 Artikel 38, § 3, *quater*, vierde lid van dezelfde wet wordt als volgt aangevuld :

«De bijdrage wordt door de werkgever betaald aan de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid, binnen dezelfde termijnen en onder dezelfde voorwaarden als de sociale zekerheidsbijdragen voor de werknemers.».

Art. 34

In de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten wordt een artikel *2bis* ingevoegd, luidende :

«Voor de toepassing van deze wet moeten niet als loon beschouwd worden :

a) de uitkeringen in speciën of in aandelen of deelbewijzen aan de werknemers overeenkomstig de toepassing van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen toegekend.».

Art. 35

Artikel 10 van de wet van 26 juli 1996 tot bevordering van de werkgelegenheid en tot preventieve vrijwaring van het concurrentievermogen wordt aangevuld met een 3°, luidende :

«3° de uitkeringen in speciën of in aandelen of deelbewijzen aan de werknemers overeenkomstig de toepassing van de wet van betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen toegekend.».

Art. 36

§ 1. De helft van het totaal bedrag van de belasting van de deelnames in het kapitaal of in de winst evenals de deelnames toegekend in het kader van een investeringsspaarplan aan werknemers overeenkomstig de bepalingen van de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal of in de winst van de vennootschappen en voortspuitend uit de toepassing van de artikelen 183 tot 207, 215, 216, 228 tot 231, 233, 235 tot 240 en 246 van het Wetboek van de inkomstenbelastingen 1992 wordt toegekend aan de RSZ-globaal beheer, bedoeld in artikel 5, lid 2 van de wet van 27 juni 1969 tot herziening van de besluitwet van 28 december 1944 betreffende de maatschappelijke zekerheid der arbeiders.

§ 2. De Koning kan, bij in Ministerraad overlegd besluit, beslissen een deel van de belastingopbrengst, be-

§ 2 L'article 38, § 3, *quater*, quatrième alinéa, de la même loi est complété comme suit :

«La cotisation est payée par l'employeur à l'Office National de Sécurité Sociale dans les mêmes délais et aux mêmes conditions que les cotisations de sécurité sociale des travailleurs. ».

Art. 34

Un article *2bis*, rédigé comme suit, est inséré dans la loi du 3 juillet 1978 relative aux contrats de travail :

«Ne sont pas à considérer comme rémunération pour l'application de la présente loi :

a) les paiements en espèces ou en actions ou parts aux travailleurs en application de la loi du relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés.».

Art. 35

L'article 10 de la loi du 26 juillet 1996 relative à la promotion de l'emploi et à la sauvegarde préventive de la compétitivité est complété par un 3° rédigé comme suit :

« 3° les paiements en espèces ou en actions ou parts aux travailleurs en application de la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés.».

Art. 36

§ 1^{er}. La moitié du montant total du produit de l'imposition des participations au capital ou aux bénéfices, en ce compris les participations attribuées dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement des travailleurs, conformément aux dispositions de la loi du ... relative au régime de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés et résultant de l'application des articles 183 à 207, 215, 216, 228 à 231, 233, 235 à 240 et 246 du Code des impôts sur les revenus 1992 est attribuée à l'ONSS-gestion globale, visé à l'article 5 alinéa 2 de la loi du 27 juin 1969 révisant l'arrêté-loi du 28 décembre 1944 concernant la sécurité sociale des travailleurs.

§ 2. Le Roi peut, par arrêté délibéré en conseil des Ministres, décider d'affecter une partie du produit de l'im-

doeld onder § 1, toe te wijzen voor de financiering van de sociale zekerheid van (een) andere categorie(ën) werknemers.

Art. 37

In artikel 19 van de hypotheekwet van 16 december 1851 wordt in 3°bis een gedachtestreepje bijgevoegd dat luidt als volgt :

«- de bedragen uitgeleend in het kader van het investeringsspaarplan bedoeld in hoofdstuk IV van dezelfde wet.».

HOOFDSTUK VII

Bepalingen van financieel recht en van vennootschappenrecht

Art. 38

In het artikel 34, § 1 van het koninklijk besluit nr. 185 van 9 juli 1935, zoals aangevuld door het koninklijk besluit nr. 67 van 30 november 1939 en gewijzigd door de wet van 2 april 1962, door de wet van 4 augustus 1978, door het artikel 15 van de wet van 9 maart 1989, door het artikel 232 van de wet van 4 december 1990, door de wet van 22 maart 1993, door het koninklijk besluit van 16 juni 1994, door het artikel 174 van de wet van 21 december 1994, door het koninklijk besluit van 13 januari 1995 en door het artikel 32 van de wet van 30 oktober 1998, wordt een 1° *ter* ingevoegd luidende : «1° *ter* aan de toekenning van aandelen aan de werknemers in uitvoering van de participatieplannen in het kapitaal geregeld door de wet van ... betreffende werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen.

Art. 39

Artikel 4, lid 2 van de wet van 22 maart 1993 het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen wordt als volgt aangevuld :

«8° aan de kleine vennootschappen, voor de aan hun werknemers in het kader van een investeringsspaarplan toegekende winst, die ze verkrijgen in de vorm van een lening door die werknemers toegekend overeenkomstig de wet van ... betreffende de werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen.».

position, visé au § 1^{er}, au financement de la sécurité sociale d'autre(s) catégorie(s) de travailleurs.

Art. 37

A l'article 19 de la loi hypothécaire du 16 décembre 1851 est ajouté un tiret au 3°bis, rédigé comme suit :

«- les sommes prêtées dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement visé au chapitre IV de cette même loi.».

CHAPITRE VII

Dispositions de droit financier et de droit des sociétés

Art. 38

Dans l'article 34, § 1^{er} de l'arrêté royal n° 185 du 9 juillet 1935, tel que complété par l'arrêté royal n° 67 du 30 novembre 1939 et modifié par la loi du 2 avril 1962, par la loi du 4 août 1978, par l'article 15 de la loi du 9 mars 1989, par l'article 232 de la loi du 4 décembre 1990, par la loi du 22 mars 1993, par l'arrêté royal du 16 juin 1994, par l'article 174 de la loi du 21 décembre 1994, par l'arrêté royal du 13 janvier 1995 et par l'article 32 de la loi du 30 octobre 1998, il est inséré un 1° *ter* rédigé comme suit : «1° *ter* aux attributions d'actions ou de parts aux travailleurs en exécution de plans de participation en capital régis par la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés.

Art. 39

L'article 4, alinéa 2 de la loi du 22 mars 1993 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit est complété comme suit :

«8°aux petites sociétés, pour les bénéfices attribués à leurs travailleurs, dans le cadre d'un plan d'épargne d'investissement, et qu'elles reçoivent sous la forme de prêts de la part de ceux-ci conformément à la loi du ... relative aux régimes de participation des travailleurs au capital et aux bénéfices des sociétés.».

CHAPITRE VIII

Toezicht, opvolging en strafbepalingen

Art 40

§ 1. Onverminderd de bevoegdheden van de officieren van gerechtelijke politie, zijn de ambtenaren, door de Minister van Werkgelegenheid aangesteld, belast met het toezicht op de uitvoering van deze wet.

§ 2. Onverminderd de artikelen 269 tot 274 van het Strafwetboek, worden bestraft met een geldboete van 26 tot 500 frank :

1° de werkgever, zijn aangestelden of mandatarissen die niet gehandeld hebben overeenkomstig de verplichtingen voorgeschreven door onderhavige wet en zijn uitvoeringsbesluiten; de boete wordt evenveel keer toegepast als er werknemers zijn tegenover wie een overtreding werd begaan zonder dat evenwel het totaal van de boetes 100.000 frank mag overschrijden ;

2° elke persoon die het toezicht ingesteld door onderhavige wet bemoeilijkt.

§ 3. De rechter die de straf uitspreekt ten laste van de werkgever, zijn aangestelden of zijn mandatarissen, veroordeelt de werkgever ambtshalve tot het betalen aan de Rijksdienst van Sociale Zekerheid van het bedrag der bijdragen, verhogingen van bijdragen en nalatigheid-interesten die niet aan de Rijksdienst werden gestort.

Art. 41

§ 1. De Koning kan, na advies van de Nationale Arbeidsraad, bepalen dat de vennootschappen en de coöperatieve participatievennootschappen de bescheiden bijhouden en de inlichtingen verstrekken die betrekking hebben op de participatieplannen.

§ 2. De Koning neemt de nodige maatregelen opdat :

- statistische informatie inzake de toepassing van deze wet, en te bepalen bij een in Ministerraad overlegd besluit, op adequate wijze zou worden verzameld ;
- de Nationale Arbeidsraad een jaarlijks verslag zou opstellen ten behoeve van de regering en de wetgevende Kamers dat informatie bevat over de toepassing en verspreiding van de participatieplannen en de getroffen maatregelen ter verdere verspreiding van de participatieplannen in nieuwe vennootschappen of in nieuwe groepen.

CHAPITRE VIII

Du contrôle, du suivi et des dispositions pénales

Art. 40

§ 1^{er}. Sans préjudice des compétences des officiers de police judiciaire, les fonctionnaires désignés par le Ministre de l'Emploi sont chargés du contrôle de l'exécution de la présente loi.

§ 2. Sans préjudice des articles 269 à 274 du Code pénal, sont punis d'une amende de 26 à 500 francs :

1° l'employeur, ses préposés ou mandataires qui ne se sont pas conformés aux obligations prescrites par la présente loi et ses arrêtés d'exécution ; l'amende est appliquée autant de fois qu'il y a de travailleurs à l'égard desquels une infraction a été commise sans que toutefois le total des amendes puisse excéder 100.000 francs ;

2° toute personne qui fait obstacle à la surveillance organisée en vertu de la présente loi.

§ 3. Le juge qui prononce la peine à charge de l'employeur, de ses préposés ou de ses mandataires, condamne d'office l'employeur à verser à l'Office national de sécurité sociale le montant des cotisations, majorations de cotisations et intérêts de retard qui n'ont pas été versés à l'Office.

Art. 41

§ 1^{er}. Le Roi peut, après avis du Conseil national du Travail, prévoir que les sociétés et sociétés coopératives de participation doivent conserver les documents et fournir les renseignements qui concernent les plans de participation.

§ 2. Le Roi prend les mesures nécessaires pour :

- que les informations statistiques relatives à l'application de la présente loi et à déterminer par arrêté délibéré en Conseil des ministres soient recueillies de manière adéquate ;
- qu'un rapport annuel soit établi par le Conseil national du Travail à l'intention du gouvernement et des Chambres législatives, que ce rapport reprenne des informations à propos de l'application des plans de participation et des mesures qui auront été prises en vue d'assurer une mise en œuvre ultérieure de plans de participation au sein de nouvelles sociétés ou au sein de nouveaux groupes.

Art. 42

De Koning bepaalt voor elk artikel van deze wet de dag waarop het inwerkingtreedt.

Gegeven te Brussel, 7 januari 2001.

ALBERT

VAN KONINGSWEGE,

De Eerste minister,

Guy VERHOFSTADT

*De Vice-eerste minister en
minister van Werkgelegenheid,*

Laurette ONKELINX

De minister van Sociale Zaken en Pensioenen,

Frank VANDENBROUCKE

De minister van Landbouw en Middenstand,

Jaak GABRIELS

De minister van Justitie,

Marc VERWILGHEN

De minister van Financiën,

Didier REYNDEERS

De minister van Economie,

Charles PICQUE

Art. 42

Le Roi fixe la date d'entrée en vigueur de chacune des dispositions de la présente loi.

Donné à Bruxelles, le 7 janvier 2001.

ALBERT

PAR LE ROI,

Le Premier ministre,

Guy VERHOFSTADT

*La Vice-première ministre et
ministre de l'Emploi,*

Laurette ONKELINX

Le ministre des Affaires sociales et des Pensions,

Frank VANDENBROUCKE

Le ministre de l'Agriculture et des Classes moyennes,

Jaak GABRIELS

Le ministre de la Justice,

Marc VERWILGHEN

Le ministre des Finances,

Didier REYNDEERS

Le ministre de l'Economie,

Charles PICQUE