

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

17 juli 2002

WETSVOORSTEL

**tot wijziging van het Wetboek van
vennootschappen met betrekking tot
de opheffing van de in tijd beperkte
niet-omwisselbaarheid van certificaten**

(ingediend door de heer Pierre LANO)

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

17 juillet 2002

PROPOSITION DE LOI

**modifiant le Code des sociétés afin de
supprimer la limitation dans le temps
de l'interdiction d'échanger
des certificats**

(déposée par M. Pierre LANO)

AGALEV-ECOLO	:	Anders gaan leven / Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales
CD&V	:	Christen-Democratisch en Vlaams
FN	:	Front National
MR	:	Mouvement Réformateur
PS	:	Parti socialiste
cdH	:	Centre démocrate Humaniste
SP.A	:	Socialistische Partij Anders
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 + basisnummer en volgnummer	DOC 50 0000/000 :	Document parlementaire de la 50e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif
QRVA :	Schriftelijke Vragen en Antwoorden	QRVA :	Questions et Réponses écrites
CRIV :	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (op wit papier, bevat ook de bijlagen)	CRIV :	Compte Rendu Intégral, avec à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (sur papier blanc, avec les annexes)
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 : publicaties@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 : publications@laChambre.be
--	---

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

De hervorming van 18 april 2002 van de wet op de verenigingen zonder winstoogmerk van 1921 houdt tevens de introductie in van de private stichting in het Belgisch recht.

In combinatie met de wet van 15 juli 1998 op de certificering van aandelen (zie rapport Pierre Lano) wordt daarmee een volledig juridisch kader geschapen voor de certificering van aandelen aangezien de private stichting kan aangewend worden als juridische vorm voor het administratiekantoor.

Certificering van aandelen vindt zijn oorsprong in de Nederlandse rechtspraktijk. Deze techniek bestaat in de uitgifte door een administratiekantoor van certificaten:

- ter vertegenwoordiging van effecten die zijn aangehouden door de uitgever van de certificaten (het administratiekantoor): de zogenaamde certificering tegen contanten. In dat geval wordt het administratiekantoor eerst eigenaar, hetzij door in eigen naam op nieuwe aandelen in te schrijven, hetzij door oude aandelen te kopen, om vervolgens certificaathouders aan te trekken;

- in ruil voor andere effecten die toekomen aan de personen voor wie deze certificaten zijn uitgegeven: dit is een fiduciaire overdracht ten titel van beheer.

Door deze operatie ontstaat er een splitsing van de juridische en de economische eigendom. Het administratiekantoor wordt de juridische eigenaar van deze effecten en oefent alle zeggenschaps- en lidmaatschapsrechten uit die eraan verbonden zijn, waaronder het stemrecht. Hij oefent deze rechten uit «ten titel van beheer» wat inhoudt dat hij zijn eigendom op een doelgebonden wijze moet uitoefenen, rekening houdend met het economisch belang van de zogenaamde economische eigenaar (de certificaathouder). Het administratiekantoor stort bovendien alle patrimoniale rechten verbonden aan het effect, in het bijzonder de dividend- en liquidatierechten, door aan de certificaathouder. De certificaathouder wordt dus de «economische eigenaar» van deze effecten. Hij heeft recht op het economisch belang, d.i. de vermogensrechtelijke waarde van de effecten. Een certificaathouder kan een natuurlijke persoon of een rechtspersoon zijn, Belg of niet-Belg. De verhouding

DÉVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

La réforme du 18 avril 2002 de la loi de 1921 sur les associations sans but lucratif prévoit également l'introduction, en droit belge, de la fondation privée.

Combinée avec la loi du 15 juillet 1998 relative à la certification de titres émis par des sociétés commerciales (cf. rapport Lano), elle crée un cadre juridique complet pour la certification des actions, la société fiduciaire pouvant prendre la forme juridique de la fondation privée.

La certification d'actions trouve son origine dans la pratique juridique néerlandaise. Cette technique consiste dans l'émission, par une société fiduciaire, de certificats:

- en représentation de titres détenus par l'émetteur des certificats (la société fiduciaire) : il s'agit de la certification contre espèces. Dans ce cas, la société fiduciaire devient propriétaire, soit en souscrivant de nouvelles actions en son nom propre, soit en achetant d'anciennes actions, pour ensuite attirer les titulaires de certificats ;

- en échange d'autres titres revenant aux personnes pour lesquelles ces certificats ont été émis : il s'agit d'une cession fiduciaire aux fins de gestion.

Cette opération a pour effet de scinder la propriété juridique et la propriété économique. La société fiduciaire devient le propriétaire juridique de ces titres et exerce tous les droits à caractère décisionnel et inhérents à la qualité d'associé qui en découlent, dont le droit de vote. Elle exerce ces droits « à titre de gestion », ce qui implique qu'elle doit exercer ses droits de propriété en fonction d'une finalité déterminée, compte tenu de l'intérêt économique du propriétaire économique (le titulaire des certificats). La société fiduciaire verse en outre tous les droits patrimoniaux attachés au titre, en particulier les dividendes et les droits de liquidation, au titulaire des certificats. Celui-ci devient donc le « propriétaire économique » de ces titres. Il a droit à l'intérêt économique, c'est-à-dire la valeur patrimoniale des titres. Le titulaire des certificats peut être une personne physique ou une personne morale, un Belge ou un non-Belge. La relation entre le titulaire des certificats et la société fiduciaire se fonde sur une

tussen de certificaathouder en het administratiekantoor is gebaseerd op een overeenkomst en is geen lidmaatschapsverhouding tussen vennoot (certificaathouder) en vennootschap (administratiekantoor).

Een van de belangrijkste doelstellingen van de wet van 15 juli 1998 bestond erin een regeling op te bouwen die het mogelijk maakte de continuïteit binnen de familiale ondernemingen te organiseren. In het kader van de opvolgingsregeling worden geen aandelen maar certificaten verdeeld onder de verschillende erfgenamen.

Via de certificering verkrijgen deze laatsten wel de patrimoniale rechten maar niet de zeggenschapsrechten. Op die manier is het mogelijk dat de personen die minder geïnteresseerd zijn geen zeggenschap verkrijgen over de na te laten onderneming maar toch kunnen blijven genieten van de financiële baten. Via het administratiekantoor blijft de zeggenschap bij personen die zich geroepen voelen om de vennootschap te besturen.

Precies hier blijft een probleem bestaan. In artikel 503 §1, zesde lid, van het Wetboek van vennootschappen staat een vervelende bepaling die certificatie in een opvolgingscontext bemoeilijkt aangezien het onmogelijk is de aandelen van het familiebedrijf voor onbepaalde tijd door certificaten te laten vertegenwoordigen. Gevolg is dat na verloop van een bepaalde tijd de certificaten door de familieleden opnieuw tegen effecten moeten worden omgeruild.

In de praktijk is het volstrekt onduidelijk voor welke periode de niet-omwisselbaarheid in effecten van certificaten kan worden bedongen. Gaat het om tien, twintig of zelfs dertig jaar, zoals sommige auteurs beweren? Ze spreken elkaar tegen en het risico bestaat dat de rechtspraak een (te) korte termijn bepaalt. Deze wetsbepaling is uitermate hinderlijk voor de opvolger.

Het heeft immers geen zin via een controlevehikel de macht over het familiebedrijf te verwerven wanneer men deze na verloop van tijd verliest omdat de overige aandeelhouders opnieuw aandelen van het familiebedrijf verwerven. Recente rechtsleer heeft deze hypothese uitdrukkelijk bevestigd (zie o.m. Jozef Lievens in de *Financieel-Economische Tijd* van 3 mei 2002 en Guy Keutgen in de *Financieel-Economische Tijd* van 4 januari 2002).

convention et ne constitue pas une relation entre associé (titulaire des certificats) et société (société fiduciaire).

La loi du 15 juillet 1998 avait pour objectif principal de créer un cadre permettant d'organiser la continuité au sein des entreprises familiales. Dans le cadre du régime de succession, ce ne sont pas des actions, mais des certificats qui sont répartis entre les différents héritiers.

Par le biais de la certification, ces derniers acquièrent les droits patrimoniaux, mais non les droits à caractère décisionnel. Ainsi, les personnes qui sont moins intéressées peuvent rester à l'écart de la gestion de l'entreprise dont elles héritent tout en continuant à bénéficier des profits financiers. La société fiduciaire permet de maintenir le pouvoir d'administrer la société entre les mains des personnes qui se sentent appelées à la diriger.

C'est précisément là qu'un problème subsiste. L'article 503, § 1^{er}, alinéa 6, du Code des sociétés, contient une disposition fâcheuse qui rend la certification plus complexe dans le cadre d'une succession, étant donné qu'en vertu de cette disposition, les actions ou parts d'une entreprise familiale ne peuvent pas être représentées par des certificats pour une durée indéterminée. Par voie de conséquence, après un certain temps, les membres de la famille doivent à nouveau échanger les certificats en titres.

Dans la pratique, la durée de la période pendant laquelle l'interdiction de l'échange des certificats en titres peut être prévue demeure totalement imprécise. S'agit-il de dix, vingt voire trente ans, comme l'affirment certains auteurs ? Ils se contredisent et la jurisprudence risque de fixer un délai court qui sera (trop) bref.

Cette disposition constitue un obstacle considérable pour le successeur. Il est en effet vain de disposer d'un instrument qui permette de prendre le contrôle d'une entreprise familiale si, après un certain temps, l'on perd ce pouvoir dès lors que les autres actionnaires acquièrent à nouveau des actions ou parts de l'entreprise familiale. La doctrine récente a confirmé expressément cette hypothèse (Cf. notamment Jozef Lievens dans le *Financieel-Economische Tijd* du 3 mai 2002 et Guy Keutgen dans le *Financieel-Economische Tijd* du 4 janvier 2002).

Er zijn geen fundamentele bezwaren die bedingen van niet-inwisselbaarheid voor onbepaalde tijd in de weg staan. In Nederland kwam men naar aanleiding van het zogenaamde Drukker-arrest tot hetzelfde besluit (H.R. 1 juli 1998, N.J. 1989, nr. 226, rechts-overweging 3.7.). Bovendien kan de pater familias in de certificeringsovereenkomst voorwaarden vastleggen die moeten worden nageleefd. Dit kan worden afdwongen door de bepaling van artikel 503, §1, zesde lid, derde zin die stelt: «Niettegenstaande enige andersluidende bepaling kan de houder van certificaten op ieder tijdstip de omwisseling verkrijgen indien de emittent zijn verplichtingen jegens hem niet nakomt of zijn belangen op ernstige wijze worden verwaarloosd.». Tot slot staat in artikel 43 van de gewijzigde wet op de verenigingen zonder winstoogmerk: «De rechtbank van eerste aanleg van het arrondissement waar de stichting haar zetel heeft, kan de afzetting uitspreken van bestuurders die blij hebben gegeven van kennelijke nalatigheid, die de verplichtingen welke hen door de wet of de statuten zijn opgelegd niet nakomen of die goederen van de stichting aanwenden in strijd met hun bestemming of voor een doel in strijd met de statuten, met de wet of met de openbare orde. In dat geval benoemt de rechtbank de nieuwe bestuurders overeenkomstig de statuten.».

Al deze bepalingen moeten eventuele misbruiken tegengaan.

ARTIKELSGEWIJZE TOELICHTING

Artikel 2

De beperking in de tijd van bedingen betreffende niet-inwisselbaarheid wordt opgeheven. De redenen zijn legio.

Het heeft immers geen zin via een controlevehikel de macht over het familiebedrijf te verwerven wanneer men deze na verloop van tijd verliest omdat de overige aandeelhouders opnieuw aandelen over het familiebedrijf verwerven. Bovendien zijn er voldoende beschermingsmaatregelen voorhanden voor certificaathouders die eventueel slachtoffer zouden zijn van grove misbruiken. De rechtbank kan eveneens bestuurders van het administratiekantoor die blij geven van slecht bestuur afzetten. De vrijheid van contracteren wordt op die manier reeds voldoende beperkt.

Pierre LANO (VLD)

On ne peut faire valoir aucune objection fondamentale à l'instauration de clauses interdisant l'échange pour une durée indéterminée. Aux Pays-Bas, la même conclusion a été tirée suite à l'arrêt Drukker (H.R. 1^{er} juillet 1998, N.J. 1989, n° 226, considérant 3.7.). En outre, le père de famille peut fixer, dans le contrat de certification, des conditions qui devront être respectées. Ce respect peut être imposé par la disposition de l'article 503, § 1^{er}, alinéa 6, troisième phrase qui dispose que : « Nonobstant toute disposition contraire, l'échange peut être obtenu à tout moment par chaque titulaire de certificats en cas d'inexécution des obligations de l'émetteur à son égard ou lorsque ses intérêts sont gravement méconnus. ». Enfin, l'article 43 de la loi modifiée sur les associations sans but lucratif dispose que : « Le tribunal de première instance de l'arrondissement dans lequel la fondation a son siège peut prononcer la révocation des administrateurs qui auront fait preuve de négligence manifeste, qui ne remplissent pas les obligations qui leur sont imposées par la loi ou par les statuts, ou qui disposent des biens de la fondation contrairement à leur destination ou pour des fins contraires aux statuts, à la loi ou à l'ordre public. Dans ce cas, les nouveaux administrateurs seront nommés par le tribunal en se conformant aux statuts. ».

Toutes ces dispositions visent à contrer les abus éventuels.

COMMENTAIRE DES ARTICLES

Article 2

La limitation dans le temps des clauses interdisant l'échange est supprimée. Les raisons de cette suppression sont légion.

Cela n'a en effet aucun sens de s'assurer le contrôle de l'entreprise familiale par le biais d'un instrument de contrôle si on perd celui-ci après un certain temps du fait que les autres actionnaires acquièrent à nouveau des parts de l'entreprise familiale. En outre, il existe suffisamment de mesures de protection pour les titulaires de certificats qui seraient éventuellement victimes de graves abus. Le tribunal peut également démettre de leurs fonctions les administrateurs de la société fiduciaire qui font preuve d'une mauvaise gestion. De cette manière, la liberté de contracter est déjà suffisamment limitée.

WETSVOORSTEL

Artikel 1

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

Art. 2

In artikel 503, §1, zesde lid, van het Wetboek van vennootschappen vervallen de woorden «Bedingen betreffende de niet-omwisselbaarheid moeten beperkt zijn tot een bepaalde tijd.».

4 juli 2002

Pierre LANO (VLD)

PROPOSITION DE LOI

Article 1^{er}

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

Art. 2

A l'article 503, §1^{er}, alinéa 6, du Code des sociétés, les mots « Les clauses interdisant l'échange doivent être limitées dans le temps. » sont supprimés.

4 juillet 2002