

Chambre des Représentants

SESSION 1983-1984

14 AOÛT 1984

PROJET DE LOI

modifiant les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935

EXPOSE DES MOTIFS

MESDAMES, MESSIEURS,

Le projet de loi que le Gouvernement a l'honneur de soumettre à votre approbation vise essentiellement l'abrogation de l'article 119, premier alinéa, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (section VI « Des sociétés de personnes à responsabilité limitée des associés ») qui interdit à toute personne morale de participer à une S.P.R.L. (cf. l'article 1^{er} du projet).

Les autres dispositions du projet découlent de cette modification : par exemple la réglementation de l'acquisition, par la société, de ses propres parts (art. 2.), l'avance de fonds en vue de cette acquisition (art. 3) ainsi que la prise en gage desdites parts (art. 4).

A l'époque où l'article 2 de la loi du 9 juillet 1935 introduisit dans les lois sur les sociétés commerciales la section VI précitée, le législateur a estimé que, seules, les personnes physiques pouvaient être associées au sein d'une S.P.R.L.

En interdisant aux personnes morales de participer à une S.P.R.L., le législateur a voulu protéger le caractère familial de cette forme de société et éviter qu'elle ne soit utilisée comme couverture juridique par des holdings, des trusts ou des cartels ou par des gérants ou des administrateurs de sociétés existantes, pour dissimuler des situations malsaines (rapport complémentaire de la Commission de la Justice du Sénat de M. Rollin, Pas. 1935, p. 594 et rapport de la Commission de la Justice de la Chambre de M. Sinzot, Pas. 1935, p. 617).

Lors de l'examen du projet de loi modifiant les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935 (*Doc.* n° 388/1 à 12, session 1979-1980, et *Doc.* n°s 210/1 à 10, session 1981-1982) par la Commission spéciale de la Chambre des Représentants, M. le député Verhaegen a déposé un amende-

Kamer van Volksvertegenwoordigers

ZITTING 1983-1984

14 AUGUSTUS 1984

WETSONTWERP

tot wijziging van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935

MEMORIE VAN TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Het ontwerp van wet dat de Regering U ter goedkeuring voorlegt heeft tot essentieel doel het artikel 119, eerste lid van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen (Sectie VI « Van de personenvennootschappen met beperkte aansprakelijkheid der vennoten ») dat de deelneming van rechtspersonen aan een P.V.B.A. verbiedt, op te heffen (cfr. artikel 1 van ontwerp).

De overige bepalingen van het ontwerp volgen uit deze wijziging : bijvoorbeeld de regeling van de verkrijging door de vennootschap van haar eigen aandelen (art. 2), het voorschieten van middelen met het oog op de verkrijging van haar eigen aandelen (art. 3) evenals de inpandneming van eigen aandelen (art. 4).

Bij het invoegen in de wetten op de handelsvennootschappen van voormelde Sectie VI door artikel 2 van de wet van 9 juli 1935 heeft de Wetgever gemeend dat uitsluitend natuurlijke personen vennoot konden zijn in een P.V.B.A.

Door rechtspersonen te verbieden deel te nemen aan een P.V.B.A. heeft de Wetgever het familiaal karakter van deze vennootschapsvorm willen beschermen en willen voorkomen dat deze als juridische dekmantel zou worden gebruikt door holdings, trusts en kartels of, door zaakvoerders of beheerders van bestaande vennootschappen zou worden aangewend om onfrisse toestanden te verdoezelen. (Aanvullend rapport van de Commissie van Justitie van de Senaat van de heer Rollin, Pasin. 1935, blz. 594 en het verslag van de Commissie van Justitie van de Kamer van de heer Sinzot, Pasin. 1935, blz. 617).

Tijdens het onderzoek van het wetsontwerp tot wijziging van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, (*Stuk.* nrs. 388/1 tot 12, zitting 1979-1980, *Stuk* nr. 210/1 tot 10, zitting 1981-1982) door de Bijzondere Commissie van de Kamer van Volksvertegenwoordigers heeft de

ment (*Doc.* n° 210/6, session 1981-1982) tendant à lever l'interdiction pour une personne morale de participer à une S.P.R.L.

Le Gouvernement a marqué son accord de principe sur cet amendement mais afin d'éviter que les travaux de la commission ne soient retardés, ce qui eût été inévitablement le cas si cet amendement avait été accepté parce qu'une réglementation de l'acquisition de parts propres aurait dû également être élaborée, il a été décidé de concrétiser l'idée de M. le député Verhaegen dans un projet séparé.

..

Les raisons motivant la levée de l'interdiction pour les personnes morales de participer à une S.P.R.L. peuvent être résumées de la manière suivante :

La crainte éprouvée par le législateur en 1935 et qui entraîna cette interdiction ne semble plus justifiée aujourd'hui.

Celle-ci n'est déjà plus retenue dans le projet de loi modifiant l'ensemble des lois coordonnées sur les sociétés commerciales (*Doc.* Ch. n° 387/1 du 5 décembre 1979, session 1979-1980; exposé des motifs, p. 64). De nombreux pays avoisinants ne la connaissent d'ailleurs pas.

La suppression entre également dans le cadre de l'article 33 de la loi du 4 août 1978 de réorientation économique, lequel autorise la Caisse nationale de Crédit professionnel à prendre une participation minoritaire dans les sociétés qui peuvent obtenir pareil crédit. Cette mesure est rendue malaisée par le fait que la Caisse nationale est une personne morale et que de nombreuses P.M.E. ont choisi la S.P.R.L. comme forme de société. La même remarque vaut pour la Société nationale d'Investissement et pour les Sociétés régionales de Développement.

Il ne faut pas davantage perdre de vue qu'en raison de cette interdiction, de nombreuses sociétés anonymes existantes qui souhaitent abandonner cette forme de société, en considération, notamment, des conditions posées depuis la loi du 1^{er} février 1977 quant au capital minimum et plus spécialement quant au montant et à la souscription de ce capital, ne peuvent se convertir en S.P.R.L.

Cet inconvénient sera d'autant plus gênant que le besoin de transformer des S.A. en S.P.R.L. va s'accroître en raison des articles 4, § 2, deuxième alinéa, 67 et 69 du projet déjà cité d'adaptation de notre droit aux dispositions de la deuxième directive C.E.E. (cf. *Doc.* Sénat n° 390/1 du 21 décembre 1982) qui accordent aux sociétés anonymes existantes un délai de principe de dix-huit mois après l'entrée en vigueur de cette loi d'adaptation pour porter leur capital libéré au montant du capital légal minimum, à savoir 1 250 000 francs.

La levée de l'interdiction pour une personne morale de participer à une S.P.R.L. et les dispositions y consécutives en matière d'acquisition de parts propres par les S.P.R.L. ne suppriment cependant pas la différence entre la société anonyme et la société de personnes à responsabilité limitée.

Celle-ci reste essentiellement une société à caractère fermé. Elle est encore toujours constituée *intuitu personae*. Les parts, nominatives, ne sont pas transmissibles librement. Elle ne peut faire d'appel public à l'épargne ni avoir pour objet l'assurance, la capitalisation ou l'épargne. Ainsi, les différences entre la S.A. et la S.P.R.L. demeurent à ce point importantes que le caractère

heer Volksvertegenwoordiger Verhaegen een amendement neergelegd (*Stuk* nr. 210/6, zitting 1981-1982) strekkend tot de opheffing van het verbod van deelname van rechtspersonen aan een P.V.B.A.

De Regering verklaarde zich in principe akkoord met dit amendement maar, omdat zij de werkzaamheden van de bijzondere commissie niet wenste vertraagd te zien — hetgeen door het aannemen van dit amendement noodzakelijker wijze het geval zou zijn vermits ook de regeling voor het verkrijgen van eigen aandelen dient te worden uitgewerkt — werd besloten het idee van de heer Volksvertegenwoordiger Verhaegen over te nemen in een afzonderlijk ontwerp.

..

De redenen die aan de basis liggen van de opheffing van het verbod van deelname van rechtspersonen aan een P.V.B.A. kunnen als volgt worden samengevat :

De vrees van de wetgever die in 1935 leidde tot het verbod blijkt niet meer verantwoord te zijn.

De schrapping van dit verbod is reeds terug te vinden in het wetsontwerp tot wijziging van de gecoördineerde wetten betreffende de handelsvennootschappen (*Gedr. Stuk* nr. 387/1, dd. 5 december 1979; zitting 1979-1980; memorie van toelichting, blz. 64). Tal van omringende landen kennen evenmin dit verbod.

Bovendien moet de opheffing van dit verbod ook gezien worden in het kader van artikel 33 van de wet van 4 augustus 1978 tot economische heroriëntering dat de Nationale Kas voor Beroepskrediet machtigt om minderheids participaties te nemen in vennootschappen die voor een beroepskrediet in aanmerking komen. De uitwerking van deze maatregel wordt bemoeilijkt doordat de Nationale Kas een rechtspersoon is en vele K.M.O.'s de P.V.B.A. tot vennootschapsvorm hebben gekozen. Eenzelfde bemerking geldt voor de Nationale Investeringsmaatschappij en de Gewestelijke Ontwikkelingsmaatschappijen.

Evenmin mag uit het oog verloren worden dat ten gevolge van dit verbod tal van bestaande N.V.'s die ten gevolge van onder meer de vereisten sinds de wet van 1 februari 1979 gesteld met betrekking tot het minimum kapitaal, qua omvang en storting, deze vennootschapsvorm zouden wensen te verlaten, niet tot omvorming in een P.V.B.A. kunnen overgaan.

Deze belemmering is des te meer hinderlijk daar de noodzaak van een omzetting van een N.V. in een p.v.b.a. nog zal toenemen naar aanleiding van de artikelen 4, § 2, tweede lid, 67 en 69 van het reeds aangehaalde ontwerp tot aanpassing van onze wetgeving aan de bepalingen van de tweede F.E.G.-Richtlijn (zie *Stuk* Senaat, nr. 390/1 van 21 december 1982). Deze bepalingen kennen aan de bestaande naamloze vennootschappen een principe-aanpassingstermijn toe van achttien maanden na de inwerkingtreding van bedoelde wet, ten einde het bedrag van hun volstort kapitaal te brengen op het bedrag van het wettelijk minimum-kapitaal, namelijk 1 250 000 frank.

De opheffing van het verbod tot deelneming van rechtspersonen aan een P.V.B.A. en de daaruit voortvloeiende bepalingen inzake de verkrijging van eigen aandelen door een P.V.B.A. heft evenwel het onderscheid niet op tussen de naamloze vennootschappen en de personenvennootschappen met beperkte aansprakelijkheid der vennoten.

De P.V.B.A. blijft essentieel een vennootschap met besloten karakter. Zij wordt nog altijd *intuitu personae* opgericht. De aandelen, op naam gesteld, kunnen niet vrij worden overgedragen. Zij kan evenmin een publiek beroep doen op beleggers en al evenmin verzekeringen, kapitalisatie- of spaarverrichtingen tot doel hebben. Aldus blijven de verschillen met de N.V. dermate

spécifique de cette dernière forme de société ne se trouve donc nullement compromis.

Le projet prend en considération les remarques formulées par le Conseil d'Etat dans son avis du 11 juillet 1983. Lorsque cet avis n'a pu être suivi, une justification détaillée en est faite à l'examen des articles concernés.

Examen des articles

Article 1^{er}.

L'article 119, premier alinéa, des lois coordonnées a consacré l'interdiction de principe pour les personnes morales de participer à une S.P.R.L. La suppression pure et simple de cette disposition leur permettra dorénavant pareille participation.

Art. 2.

L'interdiction pour une S.P.R.L. de compter parmi ses associés des personnes morales emportait pour elle l'impossibilité de racheter ses propres parts. L'abrogation de l'article 119, premier alinéa des lois coordonnées implique que soit dorénavant réglementé ce rachat.

Le texte qui vous est soumis s'inspire directement de l'article 16 du projet de loi adaptant les lois coordonnées à la deuxième directive du Conseil des Communautés européennes en matière de sociétés (*Doc. Sénat n° 390/1, session 1982-1983*) mais en tenant compte des caractéristiques de la S.P.R.L.

Un commentaire très complet de cette disposition a été donné par M. le député Verhaegen dans son rapport fait au nom de la Commission spéciale chargée de l'examen du projet de loi modifiant les lois coordonnées sur les sociétés commerciales (*Doc. Ch. n° 210/9 du 9 novembre 1982, session 1982-1983, p. 37-42*).

Précisons toutefois plusieurs choses.

La première a trait aux conditions dans lesquelles l'assemblée générale des associés pourra décider d'un rachat de parts propres. Ces conditions sont directement tirées de l'article 126 des lois coordonnées. Il s'agit d'un quorum et d'une majorité calculés en fonction du nombre total d'associés que comprend la société et par rapport au montant global du capital social.

L'article 128bis nouveau est lui-même dérogatoire à l'article 126 qui ne s'appliquera pas en cas d'acquisition par la société elle-même de ses propres parts. Ainsi par exemple, la disposition des statuts qui, conformément à l'article 126, deuxième alinéa, 4°, désignerait la société comme personne à qui des parts pourraient être cédées entre vifs ou transmises à cause de mort sans recueillir l'agrément prévu à l'alinéa 1^{er} de ce même article, ne pourrait sortir aucun effet.

C'est justement pour cette raison que le Gouvernement ne tient pas à se conformer à la remarque du Conseil d'Etat relative au caractère superflu des mots « Nonobstant toutes dispositions contraires des statuts » figurant *in limine* de l'article — une expression similaire se retrouve d'ailleurs déjà à l'article 123 des mêmes lois coordonnées — et tient absolument à préciser qu'en dépit de pareilles dispositions, telles qu'elles sont envisagées, par exemple, à l'article 126, l'acquisition des parts propres ne peut s'effectuer que dans les conditions prévues à l'article 128bis.

La deuxième précision vise la portée du § 3, troisième alinéa : la suspension des droits afférents aux parts est tout à fait générale. Elle touche notamment la distribution des dividendes. Elle

est important que le caractère de la P.V.B.A. als vennootschapsvorm dus niet aangetast wordt.

Dit ontwerp houdt rekening met de door de Raad van State in zijn advies van 11 juli 1983 geformuleerde opmerkingen. In de gevallen dat zulks niet gebeurd is, wordt dit hierna omstandig verantwoord.

Onderzoek der artikelen

Artikel 1.

Het artikel 119, eerste lid, van de gecoördineerde wetten consacreeerde het principiële verbod van deelname van rechtspersonen aan een P.V.B.A. Door de loutere opheffing van de bepaling zal het dus voortaan mogelijk worden dat rechtspersonen deel kunnen nemen aan deze vennootschapsvorm.

Art. 2.

Het verbod voor een P.V.B.A. om rechtspersonen als vennoot te hebben bracht eveneens met zich dat het voor haar onmogelijk was haar eigen aandelen te verkrijgen. De opheffing van artikel 119, eerste lid, van de gecoördineerde wetten betekent dat voortaan deze verkrijging ook dient te worden geregeld.

De u voorgestelde tekst is rechtstreeks geïnspireerd op het artikel 16 van het wetsontwerp houdende aanpassing van de gecoördineerde wetten aan de Tweede Richtlijn van de Raad van de Europese Gemeenschappen inzake vennootschappen (*Stuk nr. 390/1, Senaat, zitting 1982-1983*), doch houdt rekening met de karaktertrekken van de P.V.B.A.

Nadere commentaar betreffende deze bepaling werd gegeven in de zeer volledige bespreking die hieraan gewijd wordt door de heer Volksvertegenwoordiger Verhaegen in zijn verslag namens de Bijzondere Commissie belast met het onderzoek van het wetsontwerp tot wijziging van de gecoördineerde wetten betreffende de handelsvennootschappen (*Stuk. Kamer, nr. 210/9, van 9 november 1982, zitting 1982-1983, blz. 37-42*).

Enkele zaken dienen echter nader toegelicht te worden.

Een eerste heeft betrekking op de voorwaarden waaronder de algemene vergadering van de vennoten kan beslissen tot de verkrijging van eigen aandelen. Deze voorwaarden zijn rechtstreeks geput uit het artikel 126 van de gecoördineerde wetten. Het betreft hier een quorum en meerderheid berekend op grond van het totale aantal vennoten dat de vennootschap telt en in verhouding tot het globale bedrag van het maatschappelijk kapitaal.

Het nieuwe artikel 128bis wijkt op zichzelf af van het artikel 126 dat niet van toepassing is in geval van de verkrijging van eigen aandelen door de vennootschap. Als zal bijvoorbeeld, de bepaling van de statuten die, overeenkomstig artikel 126, tweede lid, 4°, de vennootschap zou aanwijzen als de persoon aan wie de aandelen onder de levenden zouden kunnen overgaan, zonder de instemming te hebben verkregen voorzien in het eerste lid van hetzelfde artikel, geen enkel rechtsgevolg hebben.

Dit is trouwens de reden waarom de Regering, zonder de opmerking van de Raad van State met betrekking tot het overtoellig karakter van woorden « Niettegenstaande andersluidende bepalingen in de statuten » zoals voorkomend in het begin van het artikel, te volgen — een dergelijke zinsnede is trouwens reeds terug te vinden in artikel 123 van dezelfde gecoördineerde wetten — de mening toegedaan is dat het absoluut noodzakelijk is duidelijk te stellen dat niettegenstaande eender luidende bepalingen in de statuten, bijvoorbeeld op grond van het artikel 126, de verkrijging van eigen aandelen enkel mogelijk is onder de voorwaarden bepaald in artikel 128bis.

Een tweede verduidelijking heeft betrekking op de draagwijdte van § 3, derde lid : de opschorting van de aan de aandelen verbonden rechten is algemeen. Zij betreft ook de uitkering van

englobe également la consultation des associés dans l'hypothèse d'une cession entre vifs ou d'une transmission à cause de mort réglées par les articles 126 et 127. En d'autres mots, la société en pareil cas ne pourra pas, avec les parts propres qu'elle a acquises, participer à une telle décision.

La troisième est relative à l'omission des règles particulières contenues dans l'article 52bis et relatives à la distribution des parts propres au personnel de la société. L'article 52bis, § 1^{er}, troisième alinéa, prévoit que lorsque la société anonyme acquiert ses propres actions ou parts bénéficiaires en vue de les distribuer à son personnel, la décision de l'assemblée générale n'est pas requise. Compte tenu du caractère familial et fermé de la S.P.R.L., le Gouvernement croit opportun de maintenir l'obligation d'impliquer les associés dans la décision de racheter des parts propres lorsqu'il s'agit de les distribuer au personnel.

Dans le cas des S.A. (art. 52bis, § 3, cinquième alinéa), il est possible soit de maintenir au même montant le bénéfice distribuable et de le répartir au profit des titres dont l'exercice des droits n'est pas suspendu, soit, aussi longtemps que ces titres encore munis de leurs coupons de dividendes demeurent dans le patrimoine de la société, de réduire le bénéfice distribuable en fonction du nombre de titres détenus et de conserver jusqu'à la vente des titres, coupons attachés les sommes qui auraient dû être distribuées. Cette dernière éventualité ne peut cependant être envisagée dans le cas de la répartition des bénéfices distribuables des S.P.R.L. En effet, les parts d'une S.P.R.L. ne sont pas concrétisées par des titres munis de coupons; elles sont nominatives et doivent être inscrites dans le registre des associés.

En outre, le Gouvernement a estimé ne pas devoir se conformer à la remarque du Conseil d'Etat relative au § 4, premier alinéa, 1^o, le risque de confusion étant inexistant. L'article 122ter fait, en l'espèce, l'objet d'une référence analogue à celle (visant l'art. 72) qui se trouve déjà à l'article 52bis, figurant au projet de loi relatif à l'adaptation de notre législation à la deuxième directive de la C.E.E. en matière de sociétés commerciales.

Pour ce qui concerne la remarque portant sur le § 4, premier alinéa, 3^o, le Gouvernement partage entièrement le point de vue du Conseil d'Etat. Lorsque dans cette hypothèse, la société acquiert des parts de son débiteur, il est évident, puisque les exigences en matière de quorum et autres sont identiques, que, si les statuts ne défendent pas la cession, la société-acquéreur ne devra pas obtenir l'agrément prévu aux articles 126 et 127 de ces mêmes lois coordonnées.

Enfin, il n'est pas inutile de préciser que le § 5 qui prévoit la nullité de plein droit des parts lorsque la société en devient propriétaire à titre gratuit, vise également l'hypothèse de la transmission pour cause de mort.

Art. 3 et 4.

Pour ces articles, il est également fait référence au rapport précité de M. le Député Verhaegen relatif aux articles 17 et 18 qui traitent respectivement de l'avance de fonds par la société en vue de l'acquisition de ses propres parts et de la prise en gage desdites parts.

Art. 5.

Comme pour l'article 128bis, quatrième alinéa, 2^o, il est donné suite à l'avis du Conseil d'Etat. Une disposition spécifique contribuera davantage à la clarté du texte qu'un recours à la référence. Le complément de l'article 136 figure donc dans un article distinct.

dividendes. Zij omvat eveneens de raadpleging van de vennoten in geval van een overdracht onder de levenden of een overgang wegens overlijden, zoals geregeld door de artikelen 126 en 127. Met andere woorden, de vennootschap kan in een dergelijk geval niet met de door haar verkregen aandelen aan de beslissing deelnemen.

Een derde toelichting heeft betrekking op de weglating van de bijzondere regeling vervat in artikel 52bis betreffende de uitkering van eigen aandelen of winstbewijzen aan haar personeel. In dit geval is de beslissing van de algemene vergadering niet vereist. Rekening houdende met het familiaal en besloten karakter van de P.V.B.A. meent de Regering dat het opportuun is de verplichting te behouden de vennoten te betrekken bij de beslissing tot verwerving van eigen aandelen met het oog op de uitkering aan het personeel.

Daar waar voor de N.V. (art. 52bis, § 3, vijfde lid), een keuzemogelijkheid bestaat om, ofwel de uitkeerbare winst onverkort uit te delen ten voordele van de effecten waarvan de rechten niet geschorst zijn, ofwel zolang de effecten, dividendbewijzen eraan gehecht, tot het vermogen van de vennootschap behoren, de uitkeerbare winst te verminderen rekening houdend met het aantal gehouden effecten en deze bedragen te reserveren tot de verkoop van deze effecten, dividendbewijs inbegrepen, kan deze laatste optiemogelijkheid niet in aanmerking genomen worden voor de verdeling van de uitkeerbare winst bij de P.V.B.A. De aandelen van een P.V.B.A. worden immers niet belichaamd door effecten met aangehechte deelbewijzen. De aandelen van een P.V.B.A. zijn op naam en moeten in het register van vennoten worden ingeschreven.

Verder heeft de Regering het niet nodig geacht de opmerking van de Raad van State met betrekking tot § 4, eerste lid, 1^o, te volgen. Het gevaar voor verwarring is onbestaand. Een analoge verwijzing, (naar art. 72), zoals hier naar artikel 122ter, komt reeds voor in artikel 52bis van het wetsontwerp houdende aanpassing van onze wetgeving aan de tweede E.E.G.- Richtlijn inzake handelsvennootschappen.

Wat de opmerking van de Raad inzake § 4, eerste lid, 3^o betreft, treedt de Regering volledig de zienswijze van de Raad van State bij. Ingeval de vennootschap in deze hypothese aandelen verkrijgt van haar schuldenaar is het evident dat, vermits de vereisten van aanwezigheid en meerderheid dezelfde zijn, de vennootschap-verkrijger, indien de overdracht niet door de statuten verboden is, niet meer de toestemming overeenkomstig de artikelen 126 en 127 van dezelfde gecoördineerde wetten zal moeten bekomen.

Tot slot is het wellicht wenselijk te beklemtonen dat § 5, die bepaalt dat wanneer de vennootschap om niet eigenaar wordt van eigen aandelen, deze rechtens van onwaarde zijn, eveneens geldt in geval van overgang wegens overlijden.

Art. 3 en 4.

Voor commentaar betreffende deze beide artikelen wordt eveneens verwezen naar het voormeld verslag van de heer Volksvertegenwoordiger Verhaegen betreffende de artikelen 17 en 18 die respectievelijk handelen over het voorschieten van middelen door de vennootschap met het oog op de verkrijging van haar eigen aandelen en de in pandneming van haar eigen aandelen.

Art. 5.

Zoals voor artikel 128bis, § 1, vierde lid, 2^o, werd gevolg gegeven aan het advies van de Raad van State. Een specifieke bepaling, veeleer dan beroep te doen op verwijzingen, komt de duidelijkheid van de tekst zeker tegemoet. Aldus werd de aanvulling van artikel 136 in een afzonderlijk artikel opgenomen.

Art. 6.

L'organisation de l'acquisition, par la S.P.R.L., de ses propres parts, doit évidemment être assortie de dispositions pénales.

Celles prévues à l'article 206 des lois coordonnées (modifié par l'art. 65 du projet de loi, *Doc. Sénat* n° 390/1) sont dès lors étendues aux S.P.R.L.

Art. 7.

La possibilité offerte dorénavant aux personnes morales d'accéder à une S.P.R.L. rend sans objet les dispositions des articles 123, deuxième alinéa, 2° et 172, 3° des lois coordonnées. Ces dispositions doivent par conséquent être abrogées.

Telle est, Mesdames, Messieurs, la teneur du projet que nous avons l'honneur de soumettre à vos délibérations.

Le Ministre de la Justice,

J. GOL.

Le Ministre des Classes Moyennes,

L. OLIVIER.

Art. 6.

Bij het uitwerken van de regeling van de verkrijging door een P.V.B.A. van haar eigen aandelen, dienen ook strafbepalingen te worden ingevoerd.

De regeling zoals thans voorzien door art. 206 van de gecoördineerde wetten (gewijzigd door art. 65 van het wetsontwerp, *Stuk Senaat* nr. 390]1) dient dus uitgebreid te worden tot een P.V.B.A.

Art. 7.

Door het opheffen van het verbod van deelneming van rechtspersonen aan een P.V.B.A. zijn de bepalingen van artikel 123, tweede lid, 2°, en artikel 172, 3°, van de gecoördineerde wetten zonder voorwerp en moeten zij dus worden opgeheven.

Dit is, Dames en Heren, de strekking van het ontwerp van wet dat wij u ter beraadslaging voorleggen.

De Minister van Justitie,

J. GOL.

De Minister van Middenstand,

L. OLIVIER.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

Le Conseil d'Etat, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre de la Justice, le 9 mai 1983, d'une demande d'avis sur un projet de loi « modifiant les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935 », a donné le 11 juillet 1983 l'avis suivant :

ANALYSE DU PROJET

Aux termes de l'exposé des motifs, l'avant-projet du Gouvernement a pour objet de permettre aux personnes morales d'acquérir la qualité d'associé dans les sociétés de personnes à responsabilité limitée.

Trois innovations accompagnent ce changement, à savoir :

- l'acquisition par la société, dans certaines conditions, de ses propres parts (art. 2);
- l'interdiction faite à la société d'avancer des fonds pour l'acquisition éventuelle de ses parts par un tiers (art. 3);
- dans certains cas, l'assimilation à l'acquisition, de la prise en gage desdites parts (art. 4).

I. La réglementation proposée pour l'acquisition par la société de ses propres parts est relativement complexe dans la mesure où elle est soumise à des règles restrictives, elles-mêmes sujettes à des exceptions.

Dans la conception du projet, pareille acquisition suppose normalement la réunion des conditions ci-après :

1. La décision d'acquérir doit être prise par l'assemblée générale des associés (art. 128bis, § 1^{er}, premier alinéa, en projet), à la majorité de la moitié au moins des associés possédant les trois quarts au moins du capital sous déduction des droits dont l'acquisition est proposée (art. 128bis, § 1^{er}, deuxième alinéa, en projet). Les statuts peuvent être toutefois plus restrictifs (*ibidem*).

En revanche, la majorité spéciale n'est pas nécessaire lorsque :

- a) les parts ne sont acquises qu'en vue de leur destruction immédiate en exécution d'une décision de l'assemblée générale de réduire le capital (art. 128bis, § 4, premier alinéa, 1^o, en projet);
- b) les parts sont acquises à la suite d'une transmission de patrimoine à titre universel (art. 128bis, § 4, premier alinéa, 2^o);
- c) les parts entièrement libérées sont acquises lors d'une vente forcée organisée pour recouvrer une créance de la société sur le propriétaire de ces parts (art. 128bis, § 4, premier alinéa, 3^o).

2. L'assemblée fixe le nombre maximum des parts à acquérir, la durée pour laquelle l'autorisation est accordée et qui ne peut excéder dix-huit mois, ainsi que les contre-valeurs minimales et maximales (art. 128bis, § 1^{er}, troisième alinéa).

3. La valeur nominale des parts acquises, y compris celles que la société aurait acquises antérieurement et qu'elle aurait en portefeuille, ainsi que celles acquises par une personne agissant en son propre nom, mais pour le compte de la société, ne peut dépasser, 10 % du capital souscrit (art. 128bis, § 1^{er}, quatrième alinéa, 1^o).

4. Les sommes affectées à l'acquisition doivent pouvoir être légalement distribuées (art. 128bis, § 1^{er}, quatrième alinéa, 2^o).

5. Les parts acquises doivent être entièrement libérées (art. 128bis, § 1^{er}, quatrième alinéa, 2^o).

6. L'offre d'acquisition des parts doit être faite aux mêmes conditions à tous les associés, sauf si l'acquisition a été décidée à l'unanimité par une assemblée générale à laquelle tous les associés étaient présents ou représentés et aux conditions arrêtées à l'unanimité par cette assemblée (art. 128bis, § 1^{er}, quatrième alinéa, 4^o).

II. Les parts acquises doivent être aliénées par la société dans les deux ans de l'acquisition en vertu d'une décision de l'assemblée générale statuant dans les mêmes conditions que celles qui étaient requises pour l'acquisition (art. 128bis, § 3, premier alinéa.).

III. Si les parts n'ont pas été acquises conformément aux conditions arrêtées par la loi, elle sont nulles de plein droit (art. 128bis, § 1^{er}, cinquième alinéa). De même, à défaut d'aliénation régulière dans les délais prescrits, les parts sont nulles de plein droit (art. 128bis, § 3, deuxième alinéa). La même nullité de plein droit existe lorsque la société devient propriétaire de ses propres parts à titre gratuit (art. 128bis, § 5).

Dans les différentes hypothèses de nullité de plein droit, le collège de gestion ou le gérant, s'il n'y en a qu'un, fait mention expresse de cette nullité dans le registre des associés (art. 128bis, cinquième alinéa, § 3, deuxième alinéa, et § 5).

IV. Aussi longtemps que les parts sont comptabilisées à l'actif du bilan, une réserve indisponible est constituée, dont le montant est égal à la valeur à laquelle les parts acquises ont été portées à l'inventaire (art. 128bis, § 2). En cas de nullité des parts, cette réserve est supprimée. Si, par infraction, la réserve indisponible n'avait pas été constituée, les réserves disponibles seraient diminuées à due

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De Raad van State, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 9e mei 1983 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Justitie verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van wet « tot wijziging van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935 », heeft de 11e juli 1983 het volgend advies gegeven :

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP

Volgens de memorie van toelichting beoogt het voorontwerp van de Regering rechtspersonen de mogelijkheid te bieden vennoot te worden in personenvennootschappen met beperkte aansprakelijkheid.

Deze wijziging gaat samen met drie nieuwigheden namelijk :

- vennootschappen kunnen op bepaalde voorwaarden eigen aandelen verkrijgen (art. 2);
- vennootschappen mogen geen middelen voorschieten met het oog op een eventuele verkrijging van hun aandelen door derden (art. 3);
- het in pand nemen van de bewuste aandelen wordt in sommige gevallen gelijkgesteld met verkrijgingen (art. 4).

I. De regeling die wordt voorgesteld voor het verkrijgen van eigen aandelen door vennootschappen, is nogal ingewikkeld doordat zij gebonden is aan beperkende voorschriften waarop ook weer uitzonderingen staan.

In de aan het ontwerp ten grondslag liggende opvatting moeten voor een zodanige verkrijging normaal de volgende voorwaarden vervuld zijn :

1. Het besluit aandelen te verkrijgen dient te worden genomen door de algemene vergadering van de vennoten (ontworpen art. 128bis, § 1, eerste lid) met een meerderheid van ten minste de helft van de vennoten die ten minste drie vierde van het kapitaal bezitten na aftrek van de rechten waarvan de verkrijging wordt voorgesteld (ontworpen art. 128bis, § 1, tweede lid). De statuten kunnen echter strengere bepalingen inhouden (*ibidem*).

De speciale meerderheid is daarentegen niet vereist voor :

- a) aandelen die slechts worden verkregen met het oog op hun onmiddellijke vernietiging ter uitvoering van een besluit van de algemene vergadering tot kapitaalvermindering (ontworpen art. 128bis, § 4, 1^o);
- b) aandelen verkregen ingevolge een vermogensovergang onder algemene titel (art. bis, § 4, eerste lid, 2^o);
- c) volgestorte aandelen verkregen bij een gedwongen verkoop die plaatsheeft ter voldoening van een schuld van de eigenaar van die aandelen jegens de vennootschap (art. 128bis, § 4, eerste lid, 3^o).

2. De algemene vergadering bepaalt het maximumaantal te verkrijgen aandelen, de duur — niet méér dan achttien maanden — waarvoor toestemming tot verkrijging wordt verleend, alsmede de minimum- en maximumwaarde van de vergoeding (art. 128bis, § 1, derde lid).

3. De nominale waarde van de verkregen aandelen, met inbegrip van die welke de vennootschap eerder mocht hebben verkregen en in portefeuille mocht hebben, alsmede van die welke worden verkregen door een persoon die in eigen naam voor rekening van de vennootschap handelt, mag niet meer dan 10 % van de geplaatste kapitaal bedragen (art. 128bis, § 1, vierde lid, 1^o).

4. De voor verkrijging bestemde bedragen moeten wettelijk uitgekeerd kunnen worden (art. 128bis, § 1, vierde lid, 2^o).

5. De verkregen aandelen dienen te zijn volgestort (art. 128bis, § 1, vierde lid, 2^o).

6. Het aanbod tot verkrijging van aandelen moet op dezelfde voorwaarden worden gedaan aan alle vennoten, tenzij tot verkrijging eenparig is besloten door een algemene vergadering waarop alle vennoten aanwezig of vertegenwoordigd waren en op de door die vergadering eenparig vastgestelde voorwaarden (art. 128bis, § 1, vierde lid, 4^o).

II. De vennootschap moet de aldus verkregen aandelen binnen twee jaar na verkrijging vervreemden op grond van een besluit van de algemene vergadering. Deze beslist op dezelfde voorwaarden als die welke voor verkrijging zijn vereist (art. 128bis, § 3, eerste lid).

III. Aandelen die niet overeenkomstig de bij de wet gestelde voorwaarden zijn verkregen, zijn van rechtswege nietig (art. 128bis, § 1, vijfde lid). Evenzo zijn aandelen die niet binnen de gestelde termijn op regelmatige wijze zijn vervreemd rechtens van onwaarde (art. 128bis, § 3, tweede lid). Aandelen zijn ook rechtens van onwaarde wanneer de vennootschap om niet eigenaar wordt van eigen aandelen (art. 128bis, § 5).

In de diverse gevallen waarin de aandelen rechtens van onwaarde zijn, maakt het college van zaakvoerders of de zaakvoerder, wanneer er slechts één is, van die nietigheid uitdrukkelijk melding in het register van vennoten (art. 128bis, § 1, vijfde lid, § 3, tweede lid, en § 5).

IV. Zolang aandelen opgenomen zijn in het actief van de balans, moet een niet-beschikbare reserve worden gevormd, gelijk aan de waarde waarvoor de verkregen aandelen in de inventaris zijn ingeschreven (art. 128bis, § 2). In geval van nietigheid van de aandelen wordt die reserve afgeschaft. Voor het geval dat er met overtreding van het desbetreffende voorschrift geen niet-beschikbare

concurrer; à défaut de pareilles réserves, le capital serait réduit pas l'assemblée générale convoquée au plus tard avant la clôture de l'exercice en cours (art. 128bis, § 6).

V. Les droits afférents aux parts acquises par la société sont suspendus jusqu'à ce qu'elles aient été aliénées ou frappées de nullité de plein droit (art. 128bis, § 3, troisième alinéa). Aussi longtemps que ces parts demeurent dans le patrimoine de la société, celle-ci répartit le bénéfice distribuable entre les parts dont l'exercice des droits n'est pas suspendu (art. 128bis, § 3, quatrième alinéa).

OBSERVATIONS GENERALES

A. L'exposé des motifs du projet de loi modifiant les lois coordonnées sur les sociétés commerciales ⁽¹⁾ rappelle que les autorités chargées de la protection de l'épargne en Belgique sont hostiles au rachat par les sociétés de leurs propres actions étant donné que ces opérations se produisent le plus souvent au détriment de la société ou de certains groupes d'actionnaires.

Toutefois, le même document admet que dans les sociétés groupant un nombre réduit d'actionnaires, une opération d'achat peut présenter des avantages pratiques, par exemple dans les sociétés anonymes à caractère familial, lors du décès d'un actionnaire ou lorsqu'un actionnaire souhaite quitter la société sans que ses coassociés désirent racheter eux-mêmes sa participation. Il peut alors être utile de conserver les titres en portefeuille pendant le temps nécessaire pour trouver un nouvel actionnaire. En fonction de ces considérations, l'article 87 de ce projet autorise le rachat d'actions par la société, mais il le soumet à l'accord unanime des actionnaires « pour éviter qu'il ne puisse avoir lieu au détriment de certains d'entre eux » ⁽²⁾.

De son côté, l'article 19 de la deuxième directive du Conseil des Communautés européennes du 13 décembre 1976, tendant à coordonner, pour les rendre équivalentes, les garanties qui, dans les Etats membres, sont exigées des sociétés au sens de l'article 58, deuxième alinéa, du traité en vue de la protection des intérêts tant des associés que de tiers, en ce qui concerne la constitution de la société anonyme ainsi que le maintien et les modifications de son capital, prévoit qu'une société anonyme peut acquérir ses propres actions en soumettant ces acquisitions à des conditions déterminées.

A vrai dire, cette directive n'oblige pas les Etats membres à accepter la licéité du rachat par la société anonyme de ses propres actions. Il ne s'agit que d'une simple faculté ouverte aux différents législateurs nationaux.

Toutefois, « lorsque la législation d'un Etat membre permet à une société (anonyme) d'acquérir ses propres actions », elle doit soumettre ces acquisitions au moins à certaines conditions que la directive définit. En outre, la directive détermine les hypothèses dans lesquelles les législations des Etats membres « peuvent déroger à certaines de ses dispositions ou peuvent ne pas appliquer » certaines autres d'entre elles.

Le Parlement a été saisi d'un projet de loi modifiant les lois sur les sociétés commerciales coordonnées le 30 novembre 1935, qui a notamment pour objet d'introduire la directive européenne en droit interne ⁽³⁾. L'exposé des motifs de ce projet explique qu'il a paru « opportun d'adapter (la) législation à la deuxième directive par le dépôt d'un projet de loi modifiant les lois coordonnées actuelles sur les sociétés commerciales et non pas par des modifications apportées au projet de réforme de l'ensemble du droit des sociétés commerciales » ⁽⁴⁾.

En effet, la Belgique étant tenue de mettre sa législation en concordance avec les dispositions de la directive dans un délai de deux ans à compter de sa notification, soit à partir du 16 décembre 1976, il apparaissait impossible d'attendre l'adoption de la réforme générale de la législation sur les sociétés commerciales en raison de « l'ampleur même de cette réforme et du temps ... nécessaire pour son aboutissement » ⁽⁵⁾.

L'actuel projet de loi, qui vise les sociétés de personnes à responsabilité limitée, se présente dès lors comme une extension aux sociétés de personnes à responsabilité limitée d'un régime appelé à devenir obligatoire pour les sociétés anonymes.

B. La comparaison entre les deux projets de loi met en évidence deux différences qu'il apparaît utile de mentionner.

1. Alors que, dans la conception du projet dont le Conseil d'Etat est actuellement saisi, le bénéfice social est toujours distribué entre les parts dont les droits

reserve is aangelegd, moeten de beschikbare reserves tot het passende beloop worden verminderd; bij gebreke van zodanige reserves wordt het kapitaal door de algemene vergadering verminderd; deze wordt daartoe uiterlijk vóór de sluiting van het lopende boekjaar bijeengeroepen (art. 128bis, § 6).

V. De rechten die verbonden zijn aan de door de vennootschap verkregen aandelen blijven geschorst totdat deze vervreemd zijn of rechtens van onwaarde zijn geworden (art. 128bis, § 3, derde lid). Zolang die aandelen tot het vermogen van de vennootschap behoren, verdeelt deze de uit te keren winst over de aandelen ten aanzien waarvan de uitoefening van de eraan verbonden rechten niet is geschorst (art. 128bis, § 3, vierde lid).

ALGEMENE OPMERKINGEN

A. De memorie van toelichting bij het wetsontwerp tot wijziging van de gecoördineerde wetten betreffende de handelsvennootschappen ⁽¹⁾ wijst erop dat de met de bescherming van het spaarweten in België belaste autoriteiten er tegen gekant zijn dat vennootschappen hun eigen aandelen inkopen, aangezien die verrichtingen meestal ten nadele van de vennootschap of van bepaalde categorieën van aandeelhouders plaatshebben.

Toch wordt in hetzelfde stuk toegegeven dat inkoop in vennootschappen met een beperkt aantal aandeelhouders praktische voordelen kan bieden; bijvoorbeeld in naamloze vennootschappen met een familie karakter, als een aandeelhouder overlijdt of als een aandeelhouder de vennootschap wenst te verlaten zonder dat de medevennoten zelf zijn participatie wensen af te kopen. Het kan dan dienstig zijn de effecten in portefeuille te bewaren tot een nieuwe aandeelhouder wordt gevonden. Op grond van die overwegingen staat artikel 87 van het hierboven bedoelde ontwerp de vennootschap inkoop van haar aandelen toe maar maakt het die inkoop afhankelijk van de algemene toestemming van de aandeelhouders, « om te voorkomen dat (inkoop) sommigen onder hen benadeelt » ⁽²⁾.

Van zijn kant bepaalt artikel 19 van de tweede richtlijn van de Raad van de Europese Gemeenschappen « strekkende tot het coördineren van de waarborgen welke in de Lid-Staten worden verlangd van de vennootschappen in de zin van artikel 58, tweede alinea, van het verdrag, om de belangen te beschermen zowel van de deelnemers in deze vennootschappen als van derden met betrekking tot de oprichting van de naamloze vennootschap, alsook de instandhouding en wijziging van haar kapitaal, zulks ten einde die waarborgen gelijkwaardig te maken », dat een naamloze vennootschap eigen aandelen mag verkrijgen maar stelt daar bepaalde voorwaarden op.

Eigenlijk verplicht die richtlijn de Lid-Staten niet de inkoop van eigen aandelen door naamloze vennootschappen als geoorloofd te beschouwen. Het gaat slechts om een mogelijkheid die voor de verschillende nationale wetgevers wordt opengesteld.

Evenwel, « wanneer de wetgeving van een Lid-Staat aan (naamloze) vennootschappen toestaat eigen aandelen te verkrijgen », behoort zij « ten minste » een aantal, in de richtlijn omschreven voorwaarden te stellen. Bovendien bepaalt de richtlijn in welke gevallen de wetgeving van de Lid-Staten « van sommige bepalingen mag afwijken of ze niet hoeft toe te passen ».

Een wetsontwerp tot wijziging van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, is bij het Parlement ingediend. Het beoogt met name de opneming van de Europese richtlijn in het nationale recht ⁽³⁾. In de memorie van toelichting bij het ontwerp wordt betoogd dat « het wenselijk (is gebleken) de huidige wetgeving aan de genoemde richtlijn aan te passen en daartoe een ontwerp van wet tot wijziging van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen in te dienen, veeleer dan wijzigingen aan te brengen in het ontwerp tot hervorming van het vennootschapsrecht in zijn geheel » ⁽⁴⁾.

Immers, daar België gehouden was zijn wetgeving binnen twee jaar na de bekendmaking van de richtlijn, d.w.z. van 16 december 1976 af, in overeenstemming te brengen met de bepalingen ervan, bleek het onmogelijk te wachten tot de goedkeuring van de algemene hervorming van de wetgeving op de handelsvennootschappen « wegens de omvang ervan en de tijd die de behandeling zal vergen » ⁽⁵⁾.

Het onderhavige wetsontwerp, dat de personenvennootschappen met beperkte aansprakelijkheid beoogt, dient zich dus aan als de verruiming tot deze vennootschappen van een regeling die voor de naamloze vennootschappen verplicht zal worden.

B. Vergelijking van de twee wetsontwerpen brengt twee verschilpunten aan het licht die waard zijn vermeld te worden.

1. Volgens het ontwerp dat thans aan de Raad van State is voorgelegd, wordt de winst van een vennootschap, zolang de verkregen effecten tot haar vermogen

⁽¹⁾ Doc. Ch. n° 387/1, 1979-1980, p. 40.

⁽²⁾ Doc. Ch. n° 387/1, 1979-1980, p. 41.

⁽³⁾ Doc. Ch. n° 388/1, 1979-1980, p. 1.

⁽⁴⁾ Doc. Ch. n° 388/1, 1979-1980, exposé des motifs.

⁽⁵⁾ Exposé des motifs du projet de loi modifiant les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935, doc. Ch. n° 388/1, 1979-1980, p. 1.

⁽¹⁾ Gedr. St. Kamer nr. 387/1, 1979-1980, blz. 40.

⁽²⁾ Gedr. St. Kamer nr. 387/1, 1979-1980, blz. 41.

⁽³⁾ Gedr. St. Kamer nr. 388/1, 1979-1980, blz. 1.

⁽⁴⁾ Gedr. St. Kamer nr. 388/1, 1979-1980, memorie van toelichting.

⁽⁵⁾ Memorie van toelichting bij het wetsontwerp tot wijziging van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935. Gedr. St. Kamer nr. 388/1, 1979-1980, blz. 1.

ne sont pas suspendus, pendant le temps où les titres acquis restent dans le patrimoine de la société, le projet adopté par la Chambre des Représentants, sous le n° 388 (ci-devant n° 210 de la session 1981-1982) et, transmis au Sénat ⁽¹⁾, donne une option entre cette solution et celle de la réduction du bénéfice distribuable avec vente de titres rachetés, coupons attachés. L'exposé des motifs n'indique pas la raison pour laquelle le présent projet exclut la réduction du bénéfice distribuable et corrélativement la vente des parts avec un droit aux dividendes retenus.

2. Le projet 390 ne prévoit pas la mention de l'annulation de plein droit des titres dans le registre *ad hoc* lorsque le capital de la société anonyme est composé de parts nominatives ⁽²⁾. Le projet actuel, en ce qu'il concerne les sociétés de personnes à responsabilité limitée, ne présente heureusement pas la même lacune.

C. Le projet organise la publicité de la nullité de plein droit des parts en faisant obligation au collègue de gestion ou au gérant, de faire mention expresse de cette annulation dans le registre des associés. Dans son avis sur le projet 388 ⁽³⁾, le Conseil d'Etat avait souligné l'intérêt de concrétiser matériellement le fait de l'annulation des actions. Il ne peut dès lors qu'approuver la mesure contenue dans le présent projet.

Etant donné qu'aux termes de l'actuel article 125 des lois coordonnées, tout associé ou tout tiers intéressé a le droit de prendre connaissance du registre des parts d'une société de personnes à responsabilité limitée, la publicité organisée par le projet sera de nature à prévenir la négociation frauduleuse de titres annulés. Sans doute, cette publicité ne garantira-t-elle pas le droit des tiers de manière complète. A supposer, en effet, que des parts soient cédées après qu'elles auraient été frappées de nullité, mais que cette nullité n'ait été inscrite dans le registre qu'après l'inscription de la cession, cette inscription de la cession ne pourrait profiter au tiers, même de bonne foi, en raison du caractère absolu qui s'attache à la nullité des parts résultant de la violation de l'article 128bis en projet. Dans pareille hypothèse, toutefois, la responsabilité du collègue ou du gérant, selon le cas, se trouverait engagée.

D. Les auteurs de l'avant-projet ont rédigé celui-ci en supposant que le projet de loi modifiant les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935, déjà voté à la Chambre des Représentants le 21 décembre 1982, sera adopté au Sénat. Ceci explique que certaines références, contenues dans l'avant-projet, sont faites à des articles nouveaux introduits par le projet précité dans les lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

EXAMEN DU TEXTE

Article 1^{er}.

L'article abroge l'article 119, premier alinéa, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales. Cet alinéa est rédigé comme suit :

« La société de personnes à responsabilité limitée ne peut compter comme membres que des personnes physiques ».

L'abrogation de l'alinéa précité a notamment pour conséquence que la société de personnes à responsabilité limitée pourra n'être constituée que de personnes morales.

Art. 2.

L'article 2 introduit un article 128bis dans les lois coordonnées. Ce nouvel article reproduit dans une très large mesure l'article 52bis que le projet de loi déjà cité insère dans les lois coordonnées, plus précisément dans le chapitre consacré aux sociétés anonymes. Il est également, dans une moindre mesure, la reproduction de l'article 126 des lois coordonnées.

Il appelle seulement quelques observations :

1. Les mots « Nonobstant toutes dispositions contraires des statuts », qui ne figurent pas dans l'introduction des dispositions impératives en matière de sociétés de personnes à responsabilité limitée, sont superflus et doivent être omis ne serait-ce que pour des raisons de parallélisme.

⁽¹⁾ Sénat, 1982-1983, Doc. n° 390/1 (p. 9).

⁽²⁾ D'après l'article 42 des lois coordonnées sur les sociétés, qui s'applique aux sociétés anonymes, « il est tenu au siège social un registre des actions nominatives dont tout actionnaire pourra prendre connaissance; ce registre contient :

— la désignation précise de chaque actionnaire et l'indication du nombre de ses actions;
— l'indication des versements effectués;
— les transferts avec leurs dates ou la conversion des actions en titres au porteur, si les statuts l'autorisent. »

⁽³⁾ Doc. Ch. n° 388/1, 1979-1980.

blijven behoren, steeds verdeeld over de aandelen ten aanzien waarvan de rechten niet zijn geschorst. Het ontwerp dat door de Kamer van Volksvertegenwoordigers onder nr. 388 is aangenomen (tevorens nr. 210 van de zitting 1981-1982) en aan de Senaat is overgezonden ⁽¹⁾, laat echter de keuze tussen die regeling en een andere, waarbij de uit te keren winst wordt verminderd en de ingekochte effecten met aangehechte coupons worden verkocht. De memorie van toelichting vermeldt niet waarom het onderhavige ontwerp de vermindering van de uit te keren winst en, in samenhang daarmee, de verkoop van de aandelen met een recht op de ingehouden dividende uitsluit.

2. Het ontwerp 390 bepaalt niet dat in het daartoe bestemde register wordt vermeld dat de effecten van rechtswege nietig zijn wanneer het kapitaal van een naamloze vennootschap uit nominatieve aandelen bestaat ⁽²⁾. Doordat het onderhavige ontwerp op de personenvennootschappen met beperkte aansprakelijkheid betrekking heeft, vertoont het gelukkig niet dezelfde leemte.

C. Het ontwerp voorziet in de openbaarmaking van de van rechtswege ontstane nietigheid van de aandelen door het zaakvoerderscollege of de zaakvoerder te verplichten in het register van vennoten daarvan uitdrukkelijk melding te maken. De Raad van State heeft er in zijn advies over het ontwerp nr. 388 op gewezen dat het belangrijk is aan de nietigheid van de aandelen een concrete materiële vorm te geven ⁽³⁾. Hij kan de maatregel die in het onderhavige ontwerp is neergelegd dan ook alleen maar goedkeuren.

Aangezien naar luid van het huidige artikel 125 van de gecoördineerde wetten elke vennoot of derde belanghebbende het recht heeft om kennis te nemen van het register van de aandelen van een personenvennootschap met beperkte aansprakelijkheid, zal met de door het ontwerp georganiseerde openbaarmaking bedrieglijke verhandeling van nietige effecten kunnen worden voorkomen. Die openbaarmaking zal het recht van derden weliswaar niet volledig waarborgen. Gesteld dat er aandelen overgedragen zijn nadat ze nietig zijn geworden, maar dat die nietigheid eerst na registratie van de overdracht in het register is opgetekend, aan registratie van de overdracht heeft een derde dan niets, zelfs niet als hij te goeder trouw is, want de nietigheid van de aandelen 128bis, is een volstreekte nietigheid. In die onderstelling echter zou de verantwoordelijkheid van het zaakvoerderscollege of van de zaakvoerder, naar gelang van het geval, in het geding zijn.

D. De stellers van het voorontwerp zijn er bij de redactie van uitgegaan dat het ontwerp van wet tot wijziging van de wetten betreffende de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935, dat reeds sedert 21 december 1982 door de Kamer van Volksvertegenwoordigers is aangenomen, in de Senaat zal worden goedgekeurd. Dat verklaart waarom sommige in het voorontwerp voorkomende verwijzingen doelen op nieuwe artikelen die door het voormelde ontwerp in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen worden ingevoegd.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1.

Bij dit artikel wordt artikel 119, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen opgeheven. Dat lid is als volgt geformuleerd :

« De personenvennootschap met beperkte aansprakelijkheid mag enkel natuurlijke personen als leden tellen ».

Opheffing van het voormelde lid brengt met name mee dat een personenvennootschap met beperkte aansprakelijkheid mogelijk alleen uit rechtspersonen zal bestaan.

Art. 2.

Artikel 2 voegt in de gecoördineerde wetten het artikel 128bis in. Het nieuwe artikel neemt in ruime mate artikel 52bis over dat door het reeds aangehaalde wetsontwerp in de gecoördineerde wetten wordt ingevoegd, bepaaldelijk in het hoofdstuk over de naamloze vennootschappen. In mindere mate neemt het ook artikel 126 van de gecoördineerde wetten over.

Het behoeft slechts een paar opmerkingen.

1. De woorden « Onverminderd strengere bepalingen in de statuten » (men leze : niettegenstaande andersluidende...), die niet voorkomen in de inleiding van de dwingende bepalingen aangaande de personenvennootschappen met beperkte aansprakelijkheid, zijn overtoollig en moeten vervallen, al was het maar ter wille van het parallelisme.

⁽¹⁾ Senaat, 1982-1983, Gedr. St. nr. 390/1 (blz. 9).

⁽²⁾ Artikel 42 van de gecoördineerde wetten op de vennootschappen, dat op de naamloze vennootschappen van toepassing is, bepaalt : « Ten zetel van de vennootschap wordt een register gehouden van de aandelen op naam; elke aandeelhouder kan er inzage van nemen : dat register moet inhouden :

— de nauwkeurige aanwijzingen van elke aandeelhouder met opgave van het getal zijner aandelen;
— de aanduiding der gedane geldstortingen;
— de overdrachten met derzelver dagtekening of de omzetting der aandelen in titels aan toonder, indien de statuten dit toelaten. »

⁽³⁾ Gedr. St. Kamer nr. 388/1, 1979-1980.

Dans le texte néerlandais de l'article 2 et partout ailleurs dans le projet, « vererving » doit être remplacé par « verkrijging ».

2. Les deuxième et quatrième alinéas, 2°, du § 1 se réfèrent respectivement à l'article 136 et à l'article 137, en tant que ceux-ci font eux-mêmes référence à l'article 76, dans le premier cas, et à l'article 77bis, dans le second cas. L'article 77bis sera inséré dans les lois coordonnées par le projet de loi déjà mentionné⁽¹⁾.

a) Dans le premier cas, il serait préférable de compléter l'article 136 par une disposition spécifique de manière telle que la dernière phrase du deuxième alinéa du § 1 de l'article 128bis en projet soit omise.

Le texte suivant est dès lors proposé comme nouvel article à insérer dans l'avant-projet entre les articles 4 et 5 :

« Art. (5). — L'article 136 des mêmes lois coordonnées est complété par la disposition suivante :

« Toutefois, l'article 76 n'est pas applicable à l'assemblée des associés qui délibère de l'acquisition des parts de la société conformément à l'article 128bis, § 1^{er}. »

b) Dans le second cas, il est proposé de simplifier le texte de l'article 128bis, § 1^{er}, quatrième alinéa, 2°, comme suit :

« 2° l'acquisition des parts ne peut avoir lieu que dans la mesure où les sommes affectées à cette acquisition sont susceptibles d'être distribuées conformément à l'article 77bis ».

Par ailleurs, il convient d'écrire, dans le texte néerlandais du § 1, deuxième alinéa, dans un souci de concordance avec le texte français, « Behoudens » au lieu de « Onverminderd » et « dit besluit » au lieu de « deze beraadslaging ».

Au quatrième alinéa, 4°, il faut écrire en néerlandais « op dezelfde voorwaarden » au lieu de « tegen dezelfde voorwaarden » et « tenzij dat tot de ... » au lieu de « tenzij tot dat de ... ».

3. Le § 1, cinquième alinéa, le § 3, deuxième alinéa, le § 4, troisième alinéa, et le § 5 concernent la nullité de plein droit des parts qui ont été acquises en violation des règles établies par l'avant-projet ou qui n'ont pas été aliénées dans les délais fixés par le texte.

Dans le projet de loi actuellement soumis au Sénat, l'article 16, qui introduit un article 52bis dans les lois coordonnées sur les sociétés, porte que le conseil d'administration (de la société anonyme) détruit les titres nuls et en dépose la liste au greffe du tribunal de commerce. Selon le rapport à la Chambre, l'expression « nulles de plein droit » du texte français exprime mieux que le terme « annulées » le fait que les titres perdent toute valeur (*Doc. Ch. n° 210/9, 1981-1982, p. 38*).

L'article 128bis en projet ne prévoit pas la destruction des titres puisque les parts sociales d'une société de personnes à responsabilité limitée sont nominatives et inscrites dans le registre des associés. C'est donc à bon droit que l'avant-projet porte que « le collège de gestion ou le gérant, s'il n'y en a qu'un, fait mention expresse de cette annulation dans le registre des associés ». Toutefois, pour la raison qui vient d'être indiquée, il est proposé de substituer en français le mot « nullité » à « annulation » dans les divers paragraphes de l'article 128bis en projet et, dans les divers paragraphes du texte néerlandais de l'article 128bis en projet, « nietigheid » à « vernietiging ».

Au surplus, le nouveau mot de « nullité » proposé correspond à celui qui est utilisé au § 6 du même article (le texte néerlandais utilise « intrekking »), ainsi qu'à l'article 52bis, § 6 (où le texte néerlandais utilise également « intrekking »), que le projet soumis au Sénat introduit dans les lois coordonnées.

Au § 2, il faut écrire en néerlandais « de verkregen aandelen » au lieu de « de aandelen » et au § 3, premier alinéa, « die beslist » au lieu de « die beraadslaagt ».

A la fin du même alinéa, la concordance n'apparaît pas parfaite entre le néerlandais « voorwaarden » et le français « modalités ». Il serait préférable d'écrire en néerlandais : « ... op de door diezelfde vergadering bepaalde wijze ».

Au § 3, quatrième alinéa, le mot néerlandais « onverkort » n'a pas d'équivalent en français, bien qu'il complète utilement l'expression de la règle. Il est donc proposé d'écrire en français : « ... celle-ci répartit tout le bénéfice distribuable ... ».

4. Au 1° du premier alinéa du § 4, la référence à l'article 122ter est de nature à entraîner une confusion car cette disposition vise la réduction du capital mais nullement l'acquisition de parts en vue de leur destruction en exécution d'une décision de l'assemblée générale de réduire le capital. Les mots « conformément à l'article 122ter » devraient être omis.

5. En ce qui concerne la portée de l'expression « transmission de patrimoine à titre universel », qui figure au 2° du même alinéa, on se reportera aux explica-

tion en l'article 2, en overall elders in het ontwerp waar « vererving » staat, schrijve men « verkrijging ».

2. Paragraaf 1, tweede lid, en het vierde lid, 2°, verwijzen respectievelijk naar artikel 136 en artikel 137, in zover die artikelen zelf verwijzen naar artikel 76, in het eerste geval, en naar artikel 77bis in het tweede geval. Artikel 77bis wordt door het reeds vermelde wetsontwerp in de gecoördineerde wetten ingevoegd⁽¹⁾.

a) In het eerste geval zou het verkieslijk zijn artikel 136 met een specifieke bepaling aan te vullen, zodanig dat de laatste volzin van het tweede lid van § 1 van het ontworpen artikel 128bis komt te vervallen.

Derhalve wordt als nieuw, tussen de artikelen 4 en 5 van het voorontwerp in te voegen artikel de volgende tekst voorgesteld :

« Art. (5). — Artikel 136 van dezelfde gecoördineerde wetten wordt met de volgende bepaling aangevuld :

« Artikel 76 is echter niet toepasselijk op de algemene vergadering van de vennoten die beraadslaagt, en besluit over de verkrijging van de aandelen van de vennootschap overeenkomstig artikel 128bis, s. 1. »

a) In het tweede geval wordt voorgesteld de tekst van artikel 128bis, § 1, vierde lid, 2°, aldus te vereenvoudigen :

« 2° verkrijging van aandelen kan slechts geschieden voor zover de voor die verkrijging bestemde bedragen overeenkomstig artikel 77bis uitgekeerd kunnen worden ».

Voorts schrijve men in § 1, tweede lid, ter wille van de overeenstemming met de Franse tekst « Behoudens » in plaats van « Onverminderd » en « dit besluit » in plaats van « deze beraadslaging ».

In § 1, vierde lid, leze men onder 4° « op dezelfde voorwaarden » in plaats van « tegen dezelfde voorwaarden » en « tenzij dat tot de ... » in plaats van « tenzij tot dat de ... ».

3. Paragraaf 1, vijfde lid, § 3, tweede lid, § 4, derde lid, en § 5 hebben betrekking op de nietigheid van rechtswege van aandelen die in strijd met de in het voortontwerp vastgestelde regelen zijn verkregen of niet binnen de door de tekst bepaalde termijnen zijn vervreemd.

In het wetsontwerp dat thans bij de Senaat aanhangig is, bepaalt artikel 16, hetwelk een artikel 52bis in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen invoegt, dat de raad van beheer de effecten die « van onwaarde zijn » vernietigt en de lijst ervan op de griffie van de rechtbank van koophandel neerlegt. Volgens het verslag aan de Kamer, brengt in de Franse tekst « nulles de plein droit » beter dan het woord « annulées » tot uitdrukking dat de effecten alle waarde verliezen (*Gedr. St. Kamer nr. 210/9, 1981-1982, blz. 38*).

Het ontworpen artikel 128bis schrijft geen vernietiging (destruction) van de effecten voor daar de aandelen van een P.V.B.A. nominatief zijn en in het register van vennoten worden ingeschreven. Terecht bepaalt dus het voorontwerp dat « het zaakvoerderscollege of de zaakvoerder, indien er slechts één is, van deze « vernietiging » (annulation) uitdrukkelijk melding (maakt) in het register van vennoten ». Om de zoëven opgegeven reden wordt echter voorgesteld in de diverse paragrafen van de Franse tekst van het ontworpen artikel 128bis het woord « annulation » door « nullité » te vervangen en in de diverse paragrafen van de Nederlandse tekst van het ontworpen artikel 128bis « vernietiging » te vervangen door « nietigheid ».

Het voorgestelde woord « nullité » wordt trouwens gebruikt in § 6 van hetzelfde artikel (de Nederlandse tekst spreekt van « intrekking »), alsook in artikel 52bis, § 6, (ook hier wordt in de Nederlandse tekst « intrekking » gebruikt), dat door het aan de Senaat overgezonden ontwerp in de gecoördineerde wetten wordt ingevoegd.

In § 2 moet worden gelezen « de verkregen aandelen » in plaats van « de aandelen » en in § 3, eerste lid, « die beslist » in plaats van « die beraadslaagt ».

Aan het eind van § 3, eerste lid, lijkt er geen perfecte overeenstemming te zijn tussen het Nederlandse « voorwaarden » en het Franse « modalités ». Beter ware in het Nederlands te schrijven : « ... op de door diezelfde vergadering bepaalde wijze ».

In § 3, vierde lid, heeft het Nederlandse « onverkort », dat de betekenis van de regels nochtans zeer geschikt weergeeft, geen tegenhanger in het Frans. Voorgesteld wordt in de Franse tekst te schrijven : « ... celle-ci répartit tout le bénéfice distribuable ... ».

4. In 1° van het eerste lid van § 4 kan de verwijzing naar artikel 122ter, verwarring doen ontstaan daar die bepaling op kapitaalvermindering doelt maar geenszins op verkrijging van aandelen om ze ter voldoening aan een besluit van de algemene vergadering tot kapitaalvermindering te vernietigen. De woorden « overeenkomstig artikel 122ter » zouden moeten vervallen.

5. Wat betreft de draagwijdte van de uitdrukking « die op de vennootschap overgaan onder algemene titel », die in 2° van hetzelfde lid voorkomt, zij verwezen

⁽¹⁾ En réalité, l'article 137 n'est pas modifié. Il dispose comme suit : « Les articles 77 à 80 sont applicables aux sociétés de personnes à responsabilité limitée ». L'insertion d'un article 77bis dans les lois coordonnées aura pour effet d'étendre la portée des références faites par l'article 137.

⁽¹⁾ In werkelijkheid wordt artikel 137 niet gewijzigd. Het luidt aldus : « De artikelen 77 tot 80 zijn van overeenkomstige toepassing op de personenvennootschappen met beperkte aansprakelijkheid ». Invoeging van een artikel 77bis in de gecoördineerde wetten heeft tot gevolg dat de draagwijdte van de bij artikel 137 gedane verwijzingen wordt verruimd.

tions fournies par le Gouvernement à propos de l'article 52bis, § 4, qui sera inséré dans les lois coordonnées par le projet n° 390 ⁽¹⁾.

6. Au 3° du premier alinéa du § 4, le texte français doit être modifié afin de correspondre au texte néerlandais qui, selon les explications fournies au Conseil d'Etat, exprime mieux l'intention du Gouvernement :

« 3° aux parts entièrement libérées acquises lors d'une vente faite conformément aux articles 1494 et suivants du Code judiciaire ... (la suite comme au projet) ».

7. Ce 3° appelle un commentaire.

La question de savoir si les parts sociales d'une société de personnes à responsabilité limitée peuvent être saisies a été discutée lors des travaux préparatoires de la loi qui a créé la société de personnes à responsabilité limitée. Finalement, aucune disposition spécifique n'a été établie, de sorte que le droit commun est applicable à la saisie de ces parts. En conséquence, « si les statuts défendent la cession, ce qui est licite, les créanciers de l'associé ne pourront que saisir les intérêts et dividendes ainsi que la part à attribuer à leur débiteur lors de la dissolution de la société » ⁽²⁾.

Si, par contre, la cession n'est pas interdite par les statuts, l'adjudicataire doit être agréé par les coassociés du débiteur, saisi conformément aux articles 126 et 127 de lois coordonnées sur les sociétés commerciales ⁽³⁾.

L'hypothèse visée à l'article 128bis, § 4, premier alinéa, 3°, est celle de l'acquisition par la société saisissante des parts d'un associé qui est son débiteur. Selon ce paragraphe, les §§ 1 et 3, premier alinéa, de l'article 128bis en projet ne s'appliquent pas : aucune décision de l'assemblée générale des associés n'est dès lors requise. Il s'ensuit normalement que le régime de droit commun des articles 126 et 127 des lois coordonnées ne sera pas non plus applicable à une telle acquisition. Les délégués du Ministère ont confirmé cette interprétation qui gagnerait à être exprimée dans le texte du projet.

Au § 4, deuxième alinéa, il faut écrire dans le texte néerlandais : « twaalf maanden » au lieu de « 12 maand ».

Art. 4.

La référence, dans le premier alinéa de l'article 128quater, à l'article 128bis, § 4, premier alinéa, 3°, n'est pas pertinente. Cette disposition vise, en effet, l'acquisition de parts lors d'une vente sur saisie, en vue de recouvrer une créance de la société sur le propriétaire de ces parts. On n'aperçoit pas comment la prise en gage de parts sociales par la société de personnes à responsabilité limitée pourrait être assimilée à une telle acquisition. Les délégués du Gouvernement ont marqué leur accord sur la suppression de la référence au 3°.

D'une manière générale, la fin du premier alinéa de l'article 128quater en projet serait mieux rédigée comme suit : « ... pour l'application de l'article 128bis, § 1^{er}, premier, deuxième, troisième et quatrième alinéas, 1° et 2°, § 4, premier alinéa, 2° et 3°, et de l'article 77, cinquième alinéa ».

Art. 5 (devenant l'art. 6).

Le texte serait mieux rédigé comme suit :

« Art. (6). — Dans l'article 206 des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du ... 198..., les mots « ou auront contrevenu à l'article 128bis et à l'article 128quater, ce dernier en tant qu'il se réfère à l'article 128bis » sont ajoutés après les mots « auront contrevenu à l'article 52bis et à l'article 52quater, ce dernier en tant qu'il se réfère à l'article 52bis ».

Art. 6 (devenant l'art. 7).

Cette disposition serait mieux rédigée comme suit :

« Art. (7). — Les articles 123, deuxième alinéa, 2°, et 172, 3°, des mêmes lois coordonnées, modifiés par la loi du 6 mars 1973, sont abrogés ».

⁽¹⁾ Projet de loi modifiant les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935. Rapport fait au nom de la Commission spéciale de la Chambre par M. Verhaegen, 1981-1982, Doc. n° 210/9, p. 40.

⁽²⁾ R.P.D.B., « V° Sociétés de personnes à responsabilité limitée », n° 168.

⁽³⁾ J. Van Houtte, Traité des sociétés de personnes à responsabilité limitée, tome I, n° 151.

Exposé des motifs du projet de loi modifiant les lois sur les sociétés commerciales, coordonnées le 30 novembre 1935 (Doc. Ch. n° 387/1, 1979-1980, p. 71).

naar de uitleg die de Regering heeft verstrekt in verband met artikel 52bis, § 4, dat door ontwerp nr. 390 in de gecoördineerde wetten wordt ingevoegd ⁽¹⁾.

6. In 3° van het eerste lid van § 4 moet de Franse tekst zo worden gewijzigd dat hij overeenstemt met de Nederlandse tekst, die volgens aan de Raad van State verstrekte informatie, beter de bedoeling van de Regering vertolkt :

« 3° aux parts entièrement libérées acquises lors d'une vente faite conformément aux articles 1494 et suivants du Code judiciaire ... (voorts zoals in het ontwerp) ».

7. Dit 3° behoeft enige commentaar.

De vraag of op aandelen in een P.V.B.A. beslag kan worden gelegd is besproken tijdens de parlementaire voorbereiding van de wet die de P.V.B.A. heeft opgericht. Uiteindelijk is in geen enkele specifieke bepaling voorzien zodat het gemeen recht toepasselijk is op het beslag op die aandelen. Als de statuten overdracht verbieden, en dat is geoorloofd, kunnen de schuldeisers van de vennoot dus niets anders dan beslag leggen op de interest en de dividenden alsook op het bij de ontbinding van de vennootschap aan hun schuldenaars toe te kennen deel ⁽²⁾.

Indien daarentegen afstand niet door de statuten is verboden, moet de verkrijger overeenkomstig de artikelen 126 en 127 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, worden toegelaten door de medevennoten van de schuldenaar tegen wie het beslag geschiedt ⁽³⁾.

Artikel 128bis, § 4, eerste lid, 3°, doelt op het geval dat de vennootschap door beslag de aandelen verkrijgt van een vennoot die haar schuldenaar is. Volgens die paragraaf zijn dan de §§ 1 en 3, eerste lid, van het ontwerp artikel 128bis niet van toepassing : geen enkel besluit van de algemene vergadering van de aandeelhouders is derhalve vereist. Daaruit volgt normaal dat de gemeenschappelijke regeling van de artikelen 126 en 127 van de gecoördineerde wetten evenmin op een zodanige verkrijging toepasselijk zal zijn. De gemachtigden van de Minister hebben die uitlegging bevestigd ; het zou dienstig zijn ze in de tekst van het ontwerp onder woorden te brengen.

In § 4, tweede lid, leze men : « 12 maanden » in plaats van « 12 maand ».

Art. 4.

De verwijzing in het eerste lid van artikel 128quater, naar artikel 128bis, § 4, eerste lid, 3°, is niet dienstig. Die bepaling doelt immers op het geval dat aandelen worden verkregen bij een verkoop na beslag, om een schuldvordering van de vennootschap op de eigenaar van die aandelen te verhalen. Het is niet duidelijk hoe het in pand nemen van aandelen door een personenvennootschap met beperkte aansprakelijkheid met een zodanige verkrijging gelijkgesteld zou kunnen worden. De gemachtigden van de Regering hebben er hun instemming mee betuigd dat de verwijzing naar 3° vervalt.

Algemeen gezien, zou het slot van het eerste lid van het ontwerp artikel 128quater, beter als volgt worden geredigeerd : « ... voor de toepassing van artikel 128bis, § 1, leden 1, 2, 3 en 4, 1° en 2°, § 4, eerste lid, 2° en 3°, en van artikel 77, vijfde lid ».

Art. 5 (wordt art. 6).

De tekst zou beter als volgt worden gesteld :

« Art. (6). — In artikel 206 van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van ... 198..., worden de woorden « of die het voorschrift overtreden van artikel 128bis en van artikel 128quater, in zover dit naar artikel 128bis verwijst » ingevoegd na de woorden « die het voorschrift overtreden van artikel 52bis en artikel 52quater, in zover dit naar artikel 52bis verwijst ».

Art. 6 (wordt art. 7).

De bepaling zou beter als volgt worden geredigeerd :

« Art. (7). — De artikelen 123, tweede lid, 2°, en 172, 3°, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 6 maart 1973, worden opgeheven ».

⁽¹⁾ Wetsontwerp tot wijziging van de wetten op de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935. Verslag namens de Bijzondere Kamercommissie uitgebracht door de heer Verhaegen, 1981-1982, Gedr. St. nr. 210/9, blz. 40.

⁽²⁾ Zie R.P.D.B., « V° Sociétés de personnes à responsabilité limitée », nr. 168.

⁽³⁾ J. Van Houtte, Traité des sociétés de personnes à responsabilité limitée, deel I, nr. 151.

Memorie van toelichting bij het wetsontwerp tot wijziging van de wetten betreffende de handelsvennootschappen, gecoördineerd op 30 november 1935 (Gedr. St. Kamer nr. 387/1, 1979-1980, blz. 71).

La chambre était composée de

MM. :

P. TAPIE, *président de chambre*;
Ch. HUBERLANT,
P. FINCEUR, *conseillers d'Etat*;
R. PIRSON,
L. MATRAY, *assesseurs de la section de législation*;

M^{me} :

R. DEROY, *greffier assumé*.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. P. TAPIE.

Le rapport a été présenté par M. M. HANOTIAU, auditeur.

Le Greffier,
(s.) R. DEROY.

Le Président,
(s.) P. TAPIE.

De kamer was samengesteld uit

de HH. :

P. TAPIE, *kamervoorzitter*;
Ch. HUBERLANT,
P. FINCEUR, *staatsraden*;
R. PIRSON,
L. MATRAY, *assessoren van de afdeling wetgeving*;

Mevr. :

R. DEROY, *toegevoegd griffier*.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de heer P. TAPIE.

Het verslag werd uitgebracht door de heer M. HANOTIAU, auditeur.

De Griffier,
(get.) R. DEROY.

De Voorzitter,
(get.) P. TAPIE.

PROJET DE LOI

BAUDOUIN, ROI DES BELGES,

A tous, présents et à venir, SALUT.

Sur la proposition de Notre Ministre de la Justice et de Notre Ministre des Classes moyennes et de l'avis de Nos Ministres qui en ont délibéré en Conseil,

NOUS AVONS ARRÊTÉ ET ARRETONS :

Notre Ministre de la Justice et Notre Ministre des Classes moyennes sont chargés de présenter en Notre nom aux Chambres législatives le projet de loi dont la teneur suit :

Article 1^{er}.

L'article 119, premier alinéa, des lois coordonnées sur les sociétés commerciales est abrogé.

Art. 2.

Un article 128^{bis}, rédigé comme suit, est inséré dans les mêmes lois coordonnées :

« Art. 128^{bis}. — § 1. Nonobstant toutes dispositions contraires des statuts, la société ne peut acquérir ses propres parts par voie d'achat ou d'échange, directement ou par personnes agissant en leur nom propre mais pour compte de la société, qu'à la suite d'une décision de l'assemblée générale des associés.

» Sauf dispositions plus restrictives des statuts, la décision de l'assemblée générale n'est acquise que si elle recueille l'agrément de la moitié au moins des associés possédant les trois quarts au moins du capital, déduction faite des droits dont l'acquisition est proposée.

» L'assemblée fixe notamment le nombre maximum de parts à acquérir, la durée pour laquelle l'autorisation est accordée et qui ne peut excéder dix-huit mois, ainsi que les contrevaleurs minimales et maximales.

» L'acquisition ne peut avoir lieu qu'aux conditions suivantes :

» 1^o la valeur nominale des parts acquises, y compris celles que la société aurait acquises antérieurement et qu'elle aurait en portefeuille, ainsi que celles acquises par une personne agissant en son propre nom mais pour le compte de cette société, ne peut dépasser 10 % du capital souscrit;

» 2^o l'acquisition des parts ne peut avoir lieu que dans la mesure où les sommes affectées à cette acquisition sont susceptibles d'être distribuées conformément à l'article 77^{bis};

» 3^o l'opération ne peut porter que sur des parts entièrement libérées;

» 4^o l'offre d'acquisition des parts doit être faite aux mêmes conditions à tous les associés sauf si l'acquisition a été décidée à l'unanimité par une assemblée générale à laquelle tous les associés étaient présents ou représentés et aux conditions arrêtées à l'unanimité par cette assemblée.

» Les parts acquises en violation du présent paragraphe sont nulles de plein droit. le collège de gestion ou le gérant, s'il n'y en a qu'un, fait mention expresse de cette nullité dans le registre des associés.

WETSONTWERP

BOUDEWIJN, KONING DER BELGEN,

Aan allen die nu zijn en hierna wezen zullen, ONZE GROET.

Op de voordracht van Onze Minister van Justitie en Onze Minister van Middenstand en op het advies van Onze in Raad vergaderde Ministers,

HEBBEN WIJ BESLOTEN EN BESLUITEN WIJ :

Onze Minister van Justitie en Onze Minister van Middenstand zijn gelast in Onze Naam bij de Wetgevende Kamers het ontwerp van wet in te dienen waarvan de tekst volgt :

Artikel 1.

Artikel 119, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen wordt opgeheven.

Art. 2.

Een artikel 128^{bis}, luidend als volgt, wordt in de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen ingevoegd :

« Art. 128^{bis}. — § 1. Niettegenstaande andersluidende bepalingen in de statuten, mag de vennootschap, hetzij zelf, hetzij door personen die in eigen naam maar voor rekening van de vennootschap handelen, door inkoop of ruiling geen eigen aandelen verkrijgen dan op grond van een besluit van de algemene vergadering van de vennoten.

» Behoudens strengere bepalingen in de statuten is het besluit van de algemene vergadering dan alleen aangenomen wanneer het de instemming verkrijgt van ten minste de helft van de vennoten die ten minste drie vierden van het kapitaal bezitten, na aftrek van de rechten waarvan de verwerving wordt voorgesteld.

» De algemene vergadering bepaalt met name het maximum aantal te verkrijgen aandelen, de duur waarvoor de toestemming tot verkrijging is verleend, welke achttien maanden niet te boven mag gaan, alsmede de minimum- en maximumwaarde van de vergoeding.

» De verkrijging kan enkel plaatsvinden indien de volgende voorwaarden zijn in acht genomen :

» 1^o de nominale waarde van de verkregen aandelen, met inbegrip van die welke de vennootschap eerder heeft verkregen en in portefeuille houdt, alsmede van die welke zijn verkregen door een persoon die in eigen naam maar voor rekening van de vennootschap handelt, mag niet meer dan 10 % van het geplaatste kapitaal bedragen;

» 2^o de verkrijging van aandelen kan slechts geschieden voor zover de voor die verkrijging bestemde bedragen overeenkomstig artikel 77^{bis} uitgekeerd kunnen worden;

» 3^o alleen volgestorte aandelen komen voor verkrijging door de vennootschap in aanmerking;

» 4^o het aanbod tot verkrijging van de aandelen moet onder dezelfde voorwaarden worden gedaan aan alle vennoten, tenzij dat tot de verkrijging eenparig is besloten door een algemene vergadering waarop alle vennoten aanwezig of vertegenwoordigd waren en onder de door die vergadering eenparig vastgestelde voorwaarden.

» Aandelen die in strijd met het voorschrift van deze paragraaf zijn verkregen, zijn rechtens van onwaarde. Het college van zaakvoerders of de zaakvoerder, indien er slechts één is, maakt van deze nietigheid uitdrukkelijk melding in het register van vennoten.

» § 2. Aussi longtemps que les parts sont comptabilisées à l'actif du bilan, une réserve indisponible dont le montant est égal à la valeur à laquelle les parts acquises sont portées à l'inventaire, doit être constituée.

» § 3. Les parts ainsi acquises doivent être aliénées par la société dans les deux ans de l'acquisition en vertu d'une décision d'une assemblée générale statuant aux conditions prévues au § 1^{er}. L'aliénation se fait selon les modalités arrêtées par cette même assemblée.

» A défaut d'aliénation régulière dans les délais prescrits ci-dessus, les parts sont nulles de plein droit. Le collège de gestion ou le gérant, s'il n'y en a qu'un, fait mention expresse de cette nullité dans le registre des associés.

» Tous les droits afférents à ces parts sont suspendus jusqu'à ce qu'elles aient été aliénées ou que leur nullité soit de droit.

» Aussi longtemps que ces parts demeurent dans le patrimoine de la société, celle-ci répartit tout le bénéfice distribuable entre les parts dont l'exercice des droits n'est pas suspendu.

» § 4. Les §§ 1^{er} et 3, premier alinéa, ne s'appliquent pas :

» 1^o aux parts acquises en vue de leur destruction immédiate, en exécution d'une décision de l'assemblée générale de réduire le capital conformément à l'article 122^{ter};

» 2^o aux parts acquises à la suite d'une transmission de patrimoine à titre universel;

» 3^o aux parts entièrement libérées acquises lors d'une vente faite conformément aux articles 1494 et suivants du Code judiciaire en vue de recouvrer une créance de la société sur le propriétaire de ces parts.

» Les parts acquises dans les cas visés aux 2^o et 3^o ci-dessus doivent être aliénées dans un délai de douze mois à compter de leur acquisition, à concurrence du nombre de parts nécessaires pour que la valeur nominale des parts ainsi acquises, y compris, le cas échéant, les parts acquises par une personne agissant en son nom mais pour compte de la société, ne dépasse pas 10 % du capital souscrit à l'expiration de ce délai de douze mois.

» Les parts qui devraient être aliénées en vertu de l'alinéa 2 et qui ne l'ont pas été dans le délai prescrit, sont nulles de plein droit. Le collège de gestion ou le gérant, s'il n'y en a qu'un, fait mention expresse de cette nullité dans le registre des associés.

» § 5. Lorsqu'une société devient propriétaire de ses propres parts à titre gratuit, ces parts sont nulles de plein droit. Le collège de gestion ou le gérant, s'il n'y en a qu'un, fait mention expresse de cette nullité dans le registre des associés.

» § 6. En cas de nullité des parts, la réserve indisponible visée au § 2 est supprimée. Si, par infraction au § 2, la réserve indisponible n'avait pas été constituée les réserves disponibles doivent être diminuées à due concurrence et, à défaut de pareilles réserves, le capital sera réduit par l'assemblée générale convoquée au plus tard avant la clôture de l'exercice en cours. »

Art. 3.

Un article 128^{ter}, rédigé comme suit, est inséré dans les mêmes lois coordonnées :

« Art. 128^{ter}. — Une société de personnes à responsabilité limitée ne peut avancer des fonds, ni accorder des prêts, ni donner des sûretés en vue de l'acquisition de ses parts par un tiers ».

» § 2. Zolang de verkregen aandelen opgenomen zijn in het actief van de balans, moet een onbeschikbare reserve worden gevormd, gelijk aan de waarde waarvoor de aandelen in de inventaris zijn ingeschreven.

» § 3. De vennootschap moet de aldus verkregen aandelen binnen twee jaar na de verkrijging vervreemden op grond van een besluit van een algemene vergadering die beslist met inachtneming van de in § 1 bepaalde voorschriften. De vervreemding heeft plaats op de door diezelfde vergadering bepaalde wijze.

» De aandelen die niet binnen de hierboven gestelde termijn zijn vervreemd, zijn rechtens van onwaarde. Het college van zaakvoerders of de zaakvoerder, indien er slechts één is, maakt van deze nietigheid uitdrukkelijk melding in het register van vennoten.

» De aan deze aandelen verbonden rechten blijven geschorst tot dat ze vervreemd zijn of rechtens van onwaarde zijn.

» Zolang deze aandelen tot het vermogen van de vennootschap behoren, deelt deze de uitkeerbare winst onverkort uit ten behoeve van de aandelen waarvan de rechten niet zijn geschorst.

» § 4. De §§ 1 en 3, eerste lid, zijn niet van toepassing :

» 1^o op aandelen verkregen met het oog op hun onmiddellijke vernietiging ter uitvoering van een besluit van de algemene vergadering tot kapitaalvermindering overeenkomstig artikel 122^{ter};

» 2^o op aandelen die op de vennootschap overgaan onder algemene titel;

» 3^o op volgestorte aandelen verkregen bij een verkoop die overeenkomstig artikel 1494 en volgende van het Gerechtelijk Wetboek plaatsvindt ter voldoening van een schuld van de eigenaar van die aandelen aan de vennootschap;

» Aandelen die verkregen zijn in de gevallen bedoeld in 2^o en 3^o, moeten binnen een termijn van twaalf maanden te rekenen van hun verkrijging worden vervreemd ten belope van het aantal aandelen dat nodig is opdat de nominale waarde van de verkregen aandelen, met inbegrip van de aandelen die de vennootschap kan hebben verkregen door een persoon die in eigen naam maar voor rekening van de vennootschap handelt, niet meer dan 10 % van het bij het verstrijken van die termijn van 12 maanden geplaatste kapitaal bedraagt.

» Aandelen die krachtens het tweede lid moesten worden vervreemd en die niet vervreemd zijn binnen de gestelde termijn, zijn rechtens van onwaarde. Het college van zaakvoerders of de zaakvoerder, indien er slechts één is, maakt van deze nietigheid uitdrukkelijk melding in het register van vennoten.

» § 5. Wanneer een vennootschap om niet eigenaar wordt van eigen aandelen, zijn die aandelen rechtens van onwaarde. Het college van zaakvoerders of de zaakvoerder, indien er slechts één is, maakt van deze nietigheid uitdrukkelijk melding in het register van vennoten.

» § 6. In geval van intrekking van aandelen wordt de in paragraaf 2 bedoelde onbeschikbare reserve afgeschaft. Indien met overtreding van paragraaf 2, geen onbeschikbare reserve was aangelegd, moeten de beschikbare reserves ten belope van dat bedrag worden verminderd en, bij gebreke van dergelijke reserves, wordt het kapitaal verminderd door de algemene vergadering die uiterlijk voor de sluiting van het boekjaar wordt bijeengeroepen. »

Art. 3.

Een artikel 128^{ter}, luidend als volgt, wordt in dezelfde gecoördineerde wetten ingevoegd :

« Art. 128^{ter}. — Een personenvennootschap met beperkte aansprakelijkheid der vennoten mag geen middelen voorschieten, leningen toestaan of zekerheden stellen met het oog op de verkrijging van haar aandelen door derden ».

Art. 4.

Un article 128*quater*, rédigé comme suit est inséré dans les mêmes lois coordonnées :

« Art. 128*quater*. — La prise en gage par une société de ses parts soit par elle-même, soit par une personne agissant en son nom propre mais pour compte de la société, est assimilée à une acquisition pour l'application de l'article 128*bis*, § 1^{er}, premier, deuxième, troisième et quatrième alinéas, 1^o et 2^o, § 4, premier alinéa, 2^o et 3^o et de l'article 77, cinquième alinéa.

» Nonobstant toute disposition contraire, la société ou la personne agissant en son nom propre mais pour compte de la société ne peuvent exercer le droit de vote attaché aux parts qui leur ont été remises en gage. »

Art. 5.

L'article 136 des mêmes lois coordonnées est complété par la disposition suivante :

« Toutefois, l'article 76 n'est pas applicable à l'assemblée générale des associés qui délibère de l'acquisition des parts de la société conformément à l'article 128*bis*, § 1^{er}. »

Art. 6.

Dans l'article 206 des mêmes lois coordonnées, modifié par la loi du 198., les mots « ou auront contrevenu à l'article 128*bis* et à l'article 128*quater*, ce dernier en tant qu'il se réfère à l'article 128*bis* sont ajoutés après les mots « auront contrevenu à l'article 52*bis*, ce dernier en tant qu'il se réfère à l'article 52*bis* ».

Art. 7.

Les articles 123, alinéa 2, 2^o, et 172, 3^o, des mêmes lois coordonnées, modifiées par la loi du 6 mars 1973, sont abrogés.

Donné à Motril (Espagne), le 26 juillet 1984.

BAUDOUIN.

PAR LE ROI :

Le Ministre de la Justice,

J. GOL.

Le Ministre des Classes moyennes,

L. OLIVIER.

Art. 4.

Een artikel 128*quater*, luidend als volgt, wordt in dezelfde gecoördineerde wetten ingevoegd :

« Art. 128*quater*. — Het in pand nemen van haar aandelen door de vennootschap zelf of door een persoon die in eigen naam maar voor rekening van de vennootschap handelt, wordt met een verkrijging gelijkgesteld voor de toepassing van artikel 128*bis*, § 1, leden 1, 2, 3 en 4, 1^o en 2^o, § 4, eerste lid, 2^o en 3^o en van artikel 77, vijfde lid.

» Niettegenstaande elke andersluidende bepaling kunnen de vennootschap noch de in eigen naam maar voor rekening van de vennootschap optredende persoon het stemrecht uitoefenen dat is verbonden aan de aandelen die hen in pand zijn gegeven. »

Art. 5.

Artikel 136 van dezelfde gecoördineerde wetten wordt met de volgende bepaling aangevuld :

« Artikel 76 is echter niet toepasselijk op de algemene vergadering van de vennoten die beraadslaagt en besluit over de verkrijging van de aandelen van vennootschap overeenkomstig artikel 128*bis*, § 1 ». »

Art. 6.

In artikel 206 van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 198., worden de woorden « of die het voorschrift overtreden van artikel 128*bis* en van artikel 128*quater*, in zover dit naar artikel 128*bis* verwijst » ingevoegd na de woorden « die het voorschrift overtreden van artikel 52*bis* en artikel 52*quater*, in zover dit naar artikel 52*bis* verwijst ».

Art. 7.

De artikelen 123, tweede lid 2^o, en 172, 3^o, van dezelfde gecoördineerde wetten, gewijzigd bij de wet van 6 maart 1973, worden opgeheven.

Gegeven te Motril (Spanje), 26 juli 1984.

BOUDEWIJN.

VAN KONINGSWEGE :

De Minister van Justitie,

J. GOL.

De Minister van Middenstand,

L. OLIVIER.