

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 1970-1971.

8 JUIN 1971.

Projet de loi modifiant l'article 108 du Titre V du Livre I^{er} du Code de commerce.

AMENDEMENT PRÉSENTÉ
PAR LE GOUVERNEMENT.

ARTICLE UNIQUE.

A l'article unique du projet remplacer le 1^o et le 2^o par les dispositions suivantes :

« 1. de personnes physiques qui n'ont pas la qualité de ressortissants d'un Etat-membre de la Communauté économique européenne;

» 2. de personnes morales, publiques ou privées, qui ne sont pas constituées selon le droit d'un de ces Etats;

» 3. de personnes morales, publiques ou privées, constituées selon le droit d'un de ces Etats mais qui n'ont pas leur siège statutaire, leur administration centrale ou leur principal établissement à l'intérieur de la Communauté. »

Justification.

La Commission des Communautés européennes a fait observer que le texte du projet n'est pas conforme à l'article 58 du Traité de Rome :

1. Le 1^o du § 2, bien que reprenant la terminologie dudit article 58 lequel détermine les conditions alternatives qui doivent être remplies à

R. A 8394

Voir :

Documents de la Chambre des Représentants :
671 (Session de 1969-1970) :

- 1 : Projet de loi;
- 2 : Rapport.

Annales de la Chambre des Représentants :
24 et 25 juin 1970.

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 1970-1971.

8 JUNI 1971.

Ontwerp van wet tot wijziging van artikel 108 van Titel V van Boek I van het Wetboek van Koophandel.

AMENDEMENT
VAN DE REGERING

ENIG ARTIKEL.

In het enig artikel van het ontwerp, 1^o en 2^o te vervangen door de volgende bepalingen :

« 1. natuurlijke personen die geen onderdanen zijn van een Lid-Staat van de Europese Economische Gemeenschap;

» 2. rechtspersonen, openbare of private, die niet zijn opgericht volgens het recht van één van die Staten;

» 3. rechtspersonen, openbare of private, die opgericht zijn volgens het recht van één van die Staten maar die hun statutaire zetel, of hun hoofdbestuur of hun hoofdvestiging niet binnen de Gemeenschap hebben. »

Verantwoording.

De Commissie van de Europese Gemeenschappen heeft er op gewezen dat de tekst van het ontwerp niet overeenstemt met artikel 58 van het Verdrag van Rome :

1. Al neemt de 1^o van § 2 de bewoordingen over van bedoeld artikel 58, dat de alternatieve voorwaarden bepaalt die in de schoot van

R. A 8394

Zie :

Gedr. St. van de Kamer van Volksvertegenwoordigers :
671 (Zitting 1969-1970) :

- 1 : Ontwerp van wet;
- 2 : Verslag.

Handelingen van de Kamer van Volksvertegenwoordigers :
24 en 25 juni 1970.

l'intérieur de la Communauté, a pour effet de renverser la règle de cette disposition. Tel qu'il est rédigé, il a en effet pour conséquence d'exiger que les trois conditions soient remplies cumulativement à l'intérieur de la Communauté pour échapper à l'obligation imposée.

2. Quant au 2^o du § 2, la Commission constate qu'en introduisant cette deuxième catégorie on se réfère à la notion de contrôle qui est étrangère aux dispositions sur le droit d'établissement et notamment à l'article 58 du Traité. Toute société d'un Etat membre remplissant les critères de cet article, quelles que soient les personnes qui la contrôlent, est en effet assimilée à un ressortissant de cet Etat membre pour bénéficier du droit d'établissement dans un autre Etat membre.

Le nouveau texte proposé par le Gouvernement tient compte de ces observations.

Au moment où il propose de restreindre le champ de l'autorisation ministérielle requise pour les offres publiques d'achat ou d'échange, à celles qui émanent ou qui sont faites pour le compte de personnes physiques ou morales qui ne sont pas des ressortissants de la Communauté européenne, le Gouvernement entend préciser que seules les personnes ou entreprises ayant avec l'économie d'un Etat-membre un lien effectif et continu ne devront pas solliciter l'autorisation préalable du Ministre des Finances. Il est évident, en effet, que la théorie, reconnue en droit interne comme en droit international, de l'abus de droit ou de la fraude à la loi trouverait notamment application au cas où l'offre émanerait d'une société qui aurait été constituée sous l'empire de la législation d'un Etat-membre dans le but principal ou exclusif de soustraire l'offre à l'autorisation ministérielle requise.

Par ailleurs, il va de soi que, conformément à l'article 56 du Traité, le texte proposé ne pourrait faire obstacle aux mesures qui s'imposeraient pour des raisons d'ordre public, de sécurité publique ou de santé publique.

Le Ministre des Finances,
Baron SNOY et d'OPPUERS.

de de Gemeenschap moeten worden vervuld, toch heeft hij tot gevolg de regel die uit die bepaling voortvloeit te ontkrachten. Inderdaad zoals de 1^o is opgesteld, zou, binnen de Gemeenschap, aan de drie voorwaarden gezamenlijk moeten worden voldaan om van de opgelegde verplichting vrijgesteld zijn.

2. Wat het 2^o van § 2 betreft, merkt de Commissie op dat het invoeren van die tweede groep gesteund is op het beginsel van toezicht dat zeker niet kan gevonden worden in de bepalingen op het recht van vestiging en o.a. ook niet in artikel 58 van het Verdrag. Elke vennootschap van een Lid-Staat die aan de maatstaven van dat artikel beantwoordt, wordt, ongeacht welke personen haar controleren, inderdaad gelijkgesteld met een onderhorige van die Lid-Staat en geniet dus het recht van vestiging in een andere Lid-Staat.

De nieuwe door de Regering voorgestelde tekst houdt rekening met die aanmerkingen.

Bij het indienen van het voorstel om de ministeriële machtiging die nodig is voor een publiek aanbod tot omruiling of tot aankoop te beperken tot de verrichtingen welke uitgaan van of gedaan worden voor rekening van natuurlijke of rechtspersonen die geen onderdanen zijn van de Europese Gemeenschap, wil de Regering beklemtonen dat alleen de personen of ondernemingen die met de economie van een lidstaat een effectieve en doorlopende band hebben niet vooraf de machtiging van de Minister van Financiën zullen hoeven te vragen. Het is namelijk evident dat de zowel in inlands als in internationaal recht aanvaarde theorie van het rechtsmisbruik of van de wetsontduiking van toepassing zou zijn, ondermeer wanneer het aanbod zou uitgaan van een vennootschap die volgens de wetgeving van een Lid-Staat zou zijn opgericht hoofdzakelijk of uitsluitend met het doel het aanbod aan de vereiste ministeriële machtiging te onttrekken.

Verder spreekt het vanzelf dat, overeenkomstig artikel 56 van het Verdrag, de voorgestelde tekst geen hinderpaal kan zijn voor maatregelen die vereist zouden zijn om redenen van openbare orde, openbare veiligheid of volksgezondheid.

De Minister van Financiën,
Baron SNOY et d'OPPUERS.