

**BELGISCHE SENAAAT**


---

 ZITTING 2001-2002
 

---



---

 2 JULI 2002
 

---

**Wetsontwerp houdende wijziging van het Wetboek van vennootschappen alsook van de wet van 2 maart 1989 op de openbaarmaking van belangrijke deelnemingen in ter beurze genoteerde vennootschappen en tot reglementering van de openbare overnameaanbiedingen**

---

*Evocatieprocedure*


---

**VERSLAG**

NAMENS DE COMMISSIE  
VOOR DE FINANCIËN EN VOOR  
DE ECONOMISCHE AANGELEGENHEDEN  
UITGEBRACHT DOOR  
DE HEER **de CLIPPELE**

---



---

 Aan de werkzaamheden van de commissie hebben deelgenomen :

1. Vaste leden : de heren De Grauwe, voorzitter; Creyelman, D'Hooghe, mevrouw Kestelyn-Sierens, de heren Maertens, Moens, Morael, Poty, Ramoudt, Roelants du Vivier, Siquet, Steverlynck, Thissen en de Clippele, rapporteur.
2. Plaatsvervangers : de heer Barbeaux, mevrouw Bouarfa, de heren Cornil, Dedecker, Destexhe, Geens, Hordies, Istasse en mevrouw Vanlerberghe.
3. Andere senatoren : de heren Monfils en Van Quickenborne.

*Zie :*

**Stukken van de Senaat :**

**2-1107 - 2001/2002 :**

- Nr. 1 : Ontwerp geëvoceerd door de Senaat.  
Nr. 2 tot 4 : Amendementen.

**SÉNAT DE BELGIQUE**


---

 SESSION DE 2001-2002
 

---



---

 2 JUILLET 2002
 

---

**Projet de loi modifiant le Code des sociétés et la loi du 2 mars 1989 relative à la publicité des participations importantes dans les sociétés cotées en bourse et réglementant les offres publiques d'acquisition**

---

*Procédure d'évocation*


---

**RAPPORT**

FAIT AU NOM  
DE LA COMMISSION  
DES FINANCES ET DES  
AFFAIRES ÉCONOMIQUES  
PAR M. **de CLIPPELE**

---



---

 Ont participé aux travaux de la commission :

1. Membres effectifs : MM. De Grauwe, président; Creyelman, D'Hooghe, Mme Kestelyn-Sierens, MM. Maertens, Moens, Morael, Poty, Ramoudt, Roelants du Vivier, Siquet, Steverlynck, Thissen et de Clippele, rapporteur.
2. Membres suppléants : M. Barbeaux, Mme Bouarfa, MM. Cornil, Dedecker, Destexhe, Geens, Hordies, Istasse et Mme Vanlerberghe.
3. Autres sénateurs : MM. Monfils et Van Quickenborne.

*Voir :*

**Documents du Sénat :**

**2-1107 - 2001/2002 :**

- N° 1 : Projet évoqué par le Sénat.  
N° 2 à 4 : Amendements.

Dit wetsontwerp werd op 18 april 2002 aangenomen door de Kamer van volksvertegenwoordigers en overgezonden aan de Senaat. De Senaat heeft het ontwerp geëvoceerd op 6 mei 2002. De onderzoekstermijn verstrijkt op 5 juli 2002.

De commissie heeft zes vergaderingen gewijd aan de bespreking van dit ontwerp, te weten op 15 mei en op 5, 12, 19 en 26 juni en 2 juli 2002.

## 1. INLEIDENDE UITEENZETTING DOOR DE MINISTER VAN JUSTITIE

In alle lidstaten van de Europese Unie wordt het debat over het deugdelijk bestuur van ondernemingen, beter bekend onder de noemer «Corporate Governance», gevoerd.

Deugdelijk bestuur van een onderneming beweegt zich in een driedubbel spanningsveld: tussen bestuurders en aandeelhouders, tussen meerderheids- en minderheidsaandeelhouders en ten slotte tussen aandeelhouders en stakeholders.

Die spanningsvelden worden vaak gekenmerkt door belangentegenstellingen die in het slechtste geval het succes van een onderneming kunnen hypothekeren. Vandaar heeft het ondernemingsleven zelf een aantal initiatieven tot zelfregulering genomen, een praktijk die soms als «*soft law*»-aanbevelingen wordt omschreven.

In de loop van 1999 heeft de regering beslist om de zogenaamde «Corporate Governance»-commissie op te richten, bestaande uit erkende specialisten, onder het voorzitterschap van senator Paul De Grauwe. Deze commissie heeft een inventaris opgesteld van de problemen die zich thans bij het bestuur van de Belgische vennootschappen voordoen en gezocht naar de meest geschikte juridische oplossing om de werking van de vennootschappen te kunnen optimaliseren, niet alleen in het belang van de vennootschappen zelf maar ook in dat van de investeerders. De besluiten van de commissie zijn omgezet in het voorliggend wetsontwerp.

Het ontwerp strekt er in de eerste plaats toe tegevoet te komen aan de legitieme verwachtingen van degenen die investeren in Belgische vennootschappen en biedt een bescherming voor het groeiend aantal particulieren dat op die manier een deel van zijn spaargelden belegt. Op deze manier wordt overigens ook de economische groei ondersteund.

Het ontwerp strekt er dan ook toe het wettelijk statuut van het directiecomité te regelen alsook de groepsinterne belangenconflicten, de aansprakelijkheid van de rechtspersoon-bestuurder en de werking van de algemene vergadering.

De minister verwijst vooreerst naar het punt *a*) van zijn uiteenzetting in de Kamer (zie stuk Kamer, nr. 50-1211/014, blz. 6 en 7). In het directiecomité, dat

Le présent projet de loi a été adopté par la Chambre des représentants et transmis au Sénat le 18 avril 2002. Le Sénat a évoqué le projet le 6 mai 2002. Le délai d'examen prend fin le 5 juillet 2002.

La commission a consacré six réunions à la discussion du projet de loi, à savoir le 15 mai, les 5, 12, 19 et 26 juin et le 2 juillet 2002.

## 1. EXPOSÉ INTRODUCTIF DU MINISTRE DE LA JUSTICE

Dans tous les États membres de l'Union européenne, on débat de la bonne gouvernance des entreprises, une notion mieux connue sous le nom de «corporate governance».

La bonne gouvernance d'une entreprise évolue dans le triple champ de tensions entre administrateurs et actionnaires, entre actionnaires minoritaires et actionnaires majoritaires et entre actionnaires et stakeholders.

Souvent, ces champs de tensions se caractérisent par des oppositions d'intérêts qui, dans le pire des cas, peuvent hypothéquer le succès d'une entreprise. C'est pourquoi les entreprises elles-mêmes ont pris une série d'initiatives d'autorégulation. Cette pratique est parfois décrite comme une prise en compte de recommandations non contraignantes (*soft law*).

Le gouvernement a pris, pendant le cours de l'année 1999, la décision de constituer la commission dite «corporate governance», constituée de spécialistes reconnus et sous la présidence de M. Paul de Grauwe, sénateur. Cette commission a dressé un inventaire des problèmes auxquels est actuellement confrontée l'administration des sociétés belges et elle a cherché le moyen juridique le plus adéquat pour optimiser le fonctionnement des sociétés, dans l'intérêt non seulement des sociétés elles-mêmes, mais aussi des investisseurs. Les conclusions de cette commission ont été transposées dans le présent projet de loi.

Le projet vise en premier lieu à faire droit aux attentes légitimes de ceux qui investissent dans les sociétés belges et à protéger le nombre croissant de particuliers qui investissent ainsi une partie de leur épargne. C'est d'ailleurs aussi une manière de favoriser la croissance économique.

Dans cette optique, le projet vise à régler le statut légal du comité de direction, les conflits d'intérêts au sein des groupes de sociétés, la responsabilité de la personne morale investie d'un mandat d'administrateur et le fonctionnement de l'assemblée générale.

Le ministre renvoie tout d'abord au point *a*) de l'exposé qu'il a fait à la Chambre (doc. Chambre, n° 50-1211/014, pp. 6 et 7). Au comité de direction,

een nieuw orgaan is, worden de strategie en de controle op een goede manier met elkaar in evenwicht gebracht.

De minister verwijst vervolgens naar het punt *b*) uit zijn inleidende uiteenzetting in de Kamercommissie (*ibidem*, blz. 7 en 8).

De bestaande wetgeving over groepsinterne belangenconflicten moet, in het licht van de lessen die uit de toepassing ervan kunnen worden getrokken, worden verduidelijkt en coherenter gemaakt. Dat moet gebeuren zowel met betrekking tot haar toepassingsgebied en het verloop van de procedure, als met betrekking tot de toepasselijke straffen. Bij een aantal recente gevallen zowel in België als in het buitenland zijn deze belangenconflicten op een vrij schrijnende wijze tot uitdrukking gekomen.

Gelet op de intense concentratiebewegingen die de Belgische bedrijfswereld de jongste jaren heeft ondergaan en het feit dat de belangrijkste Belgische bedrijven gecontroleerd worden door buitenlandse moedervennootschappen, is de regeling van groepsinterne belangenconflicten van kapitaal belang voor onze economie.

De commissie «Corporate Governance» is tot de bevinding gekomen dat de afwezigheid van een duidelijke en ingrijpende regeling van de belangenconflicten binnen de groep van de vennootschappen waartoe de Belgische genoteerde vennootschappen behoren, een belangrijke factor uitmaakt in de verklaring van het disagio waartegen de aandelen van de Belgische vennootschappen op de beurzen worden verhandeld. Het verdwijnen van dit disagio zal op zijn beurt de geloofwaardigheid van de Belgische aandelen versterken en bijdragen tot een versterkte aandacht van de beleggers voor aandelen van Belgische vennootschappen.

Het voorliggende wetsontwerp bevat verder een aantal bepalingen met betrekking tot alle verrichtingen tussen een genoteerde vennootschap en de vennootschappen die deel uitmaken van de groep waartoe zij behoort, met uitzondering van de dochtervennootschappen van de genoteerde vennootschap en op voorwaarde dat de bedoelde dochtervennootschap op haar beurt niet genoteerd is. De ontworpen tekst regelt deze problematiek op een vrij originele wijze: er wordt enerzijds gebruik gemaakt van enkele traditionele technieken zoals de verspreiding van informatie en anderzijds van de «Corporate Governance»-technieken zoals de tussenkomst van onafhankelijke bestuurders.

Voornoemde verrichtingen zullen worden onderworpen aan onafhankelijke bestuurders — onafhankelijk in de algemene zin van het woord en niet alleen onafhankelijk zoals de wet het thans bepaalt, namelijk ten aanzien van de overwogen beslissing of verrichting. De aanstelling van onafhankelijke bestuurders binnen de bestuursorganen van de genoteerde

qui est un nouvel organe, la stratégie et le contrôle sont habilement équilibrés.

Le ministre renvoie ensuite au point *b*) de l'exposé introductif qu'il a fait au sein de la commission de la Chambre (*ibidem*, pp. 7 et 8).

Le législation existante relative aux conflits d'intérêts au sein des groupes de sociétés doit être précisée et rendue plus cohérente à la lumière des leçons que l'on peut tirer de son application. Cela doit se faire tant pour ce qui est de son champ d'application et du déroulement de la procédure qu'en ce qui concerne les peines applicables. Dans une série de cas qui sont survenus récemment en Belgique et à l'étranger, l'on a vu ces conflits d'intérêts prendre une tournure assez fâcheuse.

Vu les mouvements de concentrations intenses qui ont émaillé la vie belge des affaires ces dernières années et le fait que les entreprises belges les plus importantes se trouvent sous le contrôle de sociétés mères étrangères, la réglementation des conflits d'intérêts au sein des groupes de sociétés présente un intérêt essentiel pour notre économie.

La commission «Corporate Governance» a constaté que l'absence d'une réglementation claire en matière de conflits d'intérêts au sein du groupe de sociétés auquel appartiennent les sociétés belges cotées, constitue un facteur majeur dans l'explication de la décote applicable aux actions des sociétés belges lorsqu'elles seront vendues en bourse. La disparition de cette décote renforcera à son tour la crédibilité des actions belges et contribuera à un intérêt renforcé des investisseurs pour les actions des sociétés belges.

Le projet de loi à l'examen contient ensuite une série de dispositions relatives à toutes les opérations intervenant entre une société belge cotée en bourse et les sociétés qui font partie du groupe auquel elle appartient, à l'exception des propres filiales de la société précitée et sous la condition que lesdites filiales ne soient pas elles-mêmes cotées. La disposition en projet constitue une approche plutôt originale pour régler cette problématique, notamment en se basant, d'une part, sur quelques techniques traditionnelles comme la diffusion de l'information et, d'autre part, en utilisant des techniques de «corporate governance», notamment l'intervention d'administrateurs indépendants.

Ces opérations seront soumises à des administrateurs qui sont «indépendants» — indépendants dans le sens général du terme et non comme le stipule la loi à l'heure actuelle, par rapport à la décision ou à l'opération envisagée. La désignation d'administrateurs indépendants au sein des organes de gestion des sociétés qui sont cotées est une pratique reconnue

vennootschappen is een algemeen erkende praktijk die trouwens ook de voorkeur geniet van de internationale investeerders en die reeds zijn weg gevonden heeft in meerdere «soft law»-aanbevelingen van gezaghebbende instanties.

Het derde probleem is de onafhankelijke taakuitoefening van de commissaris. Het toezicht van de commissaris is immers het sluitstuk van de geloofwaardigheid van de financiële resultaten van de vennootschap die de grondslag zijn voor de waardering van de vennootschap en haar aandeel op de financiële markten. Recente gebeurtenissen, nationaal en internationaal, hebben aangetoond dat deze vorm van toezicht dient versterkt te worden in het bijzonder door belangenconflicten te vermijden tussen de functie van commissaris bij het uitoefenen van zijn wettelijke controleopdrachten en de veel lucratievere business die door diezelfde kantoren wordt gerealiseerd op het vlak van de «consultancy».

Het is bijgevolg noodzakelijk een duidelijke scheidslijn tussen de beide soorten opdrachten te trekken teneinde de onafhankelijkheid van de commissaris te bevestigen. Het ontwerp houdt daarbij ook rekening met hangende Europese initiatieven terzake.

Tevens zal een onafhankelijk toezichtcomité opgericht worden met een tweeledige taak: enerzijds een voorafgaandelijk advies verstrekken over de toelaatbaarheid van bepaalde «consultancy»-opdrachten door de commissaris en anderzijds kan dit comité rechtstreeks een disciplinaire vordering aanhangig maken bij het tuchtorgaan van het Instituut der bedrijfsrevisoren.

Er is geopteerd voor een «cooling off»-periode die moet verhinderen dat de commissaris binnen een periode van 2 jaar na het beëindigen van een commissarisfunctie aan de slag gaat bij de vennootschap die hij gecontroleerd heeft. Dat wordt trouwens ook strafrechtelijk gesanctioneerd.

Wat betreft de rechtspersoon-bestuurder, verwijst de minister naar punt *c*) uit zijn inleidende uiteenzetting in de Kamercommissie (*ibidem*, blz. 8).

De mogelijkheid die in België voor rechtspersonen bestaat om als bestuurder te fungeren, kan leiden tot een beperking van hun aansprakelijkheid en kan de onafhankelijkheid van de bestuurders aantasten. Daarom stelt het voorliggend ontwerp voor dat de rechtspersoon-bestuurder een natuurlijke persoon als vertegenwoordiger aanwijst. Die natuurlijke persoon zou op dezelfde manier aansprakelijk zijn als de rechtspersoon. Overigens wordt binnen deze voorwaarde de mogelijkheid voorzien dat de bestuurder van een BVBA eveneens een rechtspersoon kan zijn, wat tot nu toe verboden was.

de manière générale et qui rencontre d'ailleurs la faveur des investisseurs internationaux et qui a déjà été préconisée dans plusieurs recommandations «soft law» d'instances faisant autorité.

Le troisième problème est celui de l'exercice indépendant de la mission du commissaire. En effet, le contrôle exercé par le commissaire est la clé de voûte de la crédibilité des résultats financiers de la société, lesquels constituent la base d'appréciation de la société et de son action sur les marchés financiers. Les événements récents qui se sont produits en Belgique et à l'étranger ont montré qu'il y a lieu de renforcer cette forme de contrôle, plus particulièrement, en évitant les conflits d'intérêts entre la fonction du commissaire quand il exerce les missions de contrôle qui lui sont imposées par la loi et l'activité nettement plus lucrative qui est exercée par les sociétés en question dans le domaine de la «consultance».

Il est donc nécessaire de faire une distinction nette entre les deux types de missions, pour confirmer l'indépendance du commissaire. À cet égard, le projet de loi tient compte également des initiatives européennes qui ont été prises en la matière et qui sont pendantes.

Par ailleurs, on créera un comité de contrôle indépendant chargé d'une double mission: d'une part, il émettra un avis préalable sur l'admissibilité de certaines missions de consultance exercées par le commissaire et, d'autre part, il pourra directement saisir l'organe disciplinaire de l'Institut des réviseurs d'entreprise d'une action disciplinaire.

L'on a opté pour une disposition prévoyant une période transitoire telle que celui qui a été commissaire au sein d'une société et qui l'a contrôlée ne puisse entrer à son service qu'à l'expiration d'un délai de 2 ans après que sa fonction de commissaire a pris fin. Toute infraction à cette disposition est d'ailleurs sanctionnée sur le plan pénal.

Pour ce qui est de l'administrateur-personne morale, le ministre renvoie au point *c*) de l'exposé introductif qu'il a fait au sein de la commission de la Chambre (*ibidem*, p. 8).

La possibilité qui est donnée, en Belgique, à une personne morale d'exercer un mandat d'administrateur peut limiter la responsabilité de cette personne et compromettre l'indépendance des administrateurs. Dès lors, le projet de loi à l'examen propose que l'administrateur — personne morale désigne une personne physique en qualité de représentant. Cette personne physique aurait la même responsabilité que la personne morale. Cette condition étant remplie, le projet prévoit par ailleurs qu'une personne morale peut être administrateur d'une société privée à responsabilité limitée — ce qui était interdit jusqu'à présent.

Ten slotte worden een aantal maatregelen voorgesteld om een meer efficiënte werking van de algemene vergadering mogelijk te maken en de deelname van de institutionele beleggers aan die algemene vergadering te vergemakkelijken. Zo worden een aantal technische hinderpalen uit de weg geruimd, onder meer gezien de bijzondere rol van buitenlandse institutionele beleggers in de besluitvorming binnen de vennootschap. De minister geeft het voorbeeld van de termijn voor de bijeenroeping die wordt verlengd en het voorbeeld van het stemrecht dat ook kan uitgeoefend worden rekening houdend met een in de statuten ingeschreven referentiedatum waarbij het aandeelhouderschap op de dag van de algemene vergadering zelf geregistreerd wordt.

## 2. ALGEMENE BESPREKING

De heer Thissen wenst in eerste instantie één hoorzitting te houden, zijnde met een vertegenwoordiger van het Instituut van bedrijfsrevisoren, om hun advies over het wetsontwerp te kennen en te horen hoe zij de toekomst van het beroep zien.

De minister van Justitie dringt aan op een spoedige behandeling van het ontwerp omdat de nood aan degelijke «Corporate Governance»-regels in de praktijk zeer groot is, vooral sinds het Lernout & Hauspie debâcle en de afschrikking die het Enron schandaal wereldwijd heeft veroorzaakt. De minister vertrouwt op de goede werking van de bepalingen in het voorliggende wetsontwerp want het gaat om een wet die door de betrokkenen met aandacht wordt gevolgd en die op ruime instemming kan rekenen.

De heer Roelants du Vivier beaamt dat de huidige situatie in het veld een wetgevend optreden noodzakelijk maakt. De betrokkenen hebben weliswaar steeds de neiging te stellen dat er niets beters dan zelfregulering is, maar toch is de tevredenheid op het terrein groot omdat de wetgever nu algemene «Corporate Governance»-regels voorstelt.

De vraag is of de regering volledig tevreden is met de tekst zoals overgezonden door de Kamer van volksvertegenwoordigers dan wel of zij amendementen van de senatoren verwacht.

Ook de minister meent dat zelfregulering het meest aangewezen middel is, maar zelfregulering is helaas geen discipline die iedereen beheerst. In het wetsontwerp zijn bepalingen opgenomen die van nature van het grootste belang zijn opdat een vennootschap op een redelijke wijze kan groeien.

Wat betreft de vraag over mogelijke amendering, verklaart de minister dat de tweede lezing van het ontwerp uiteraard aanleiding kan zijn tot een aantal aanpassingen, doch deze kunnen niets afdoen aan de inhoud zelf van het ontwerp.

Enfin, des mesures sont proposées en vue de faire fonctionner plus efficacement l'assemblée générale et de faciliter la participation des investisseurs institutionnels à cette assemblée générale. On élimine ainsi une série d'entraves techniques, notamment eu égard au rôle particulier que jouent les investisseurs institutionnels étrangers dans le processus décisionnel au sein de la société. Le ministre cite en exemple la prorogation du délai de convocation et le droit de vote qui peut être exercé également compte tenu d'une date de référence inscrite dans les statuts, l'actionariat étant enregistré le jour même de l'assemblée générale.

## 2. DISCUSSION GÉNÉRALE

M. Thissen souhaite avant tout organiser une audition d'un représentant de l'Institut des réviseurs d'entreprise, pour entendre l'avis des réviseurs d'entreprise sur le projet de loi et pour savoir comment ils envisagent l'avenir de la profession.

Le ministre de la Justice demande instamment que l'on examine rapidement le projet de loi eu égard au besoin criant de règles de gouvernement d'entreprise qui se fait sentir sur le terrain, en particulier depuis la débâcle de Lernout & Hauspie et l'effet dissuasif que le scandale Enron a eu dans le monde entier. Le ministre ne doute pas de l'efficacité des dispositions du projet de loi à l'examen car il s'agit d'un texte qui a été suivi attentivement par les intéressés et qui bénéficie d'un large soutien.

M. Roelants du Vivier confirme que la situation actuelle sur le terrain appelle une intervention législative. Les intéressés ont certes toujours tendance à affirmer que rien ne vaut l'autorégulation, mais la satisfaction sur le terrain est quand même grande maintenant que le législateur propose des règles générales de gouvernement d'entreprise.

La question qui se pose est de savoir si le gouvernement est pleinement satisfait du texte qui a été transmis par la Chambre des représentants ou s'il attend des amendements de la part des sénateurs.

Le ministre estime lui aussi que l'autorégulation est le moyen le plus approprié; l'autorégulation réclame une discipline qui n'est malheureusement pas partagée par tous. Le projet de loi comprend des dispositions qui de par leur nature, jouent un rôle des plus importants dans le processus qui permet à une entreprise de connaître un développement raisonnable.

À propos des amendements qui pourraient être souhaités, le ministre déclare que des adaptations peuvent être apportées au projet de loi en cours de sa deuxième lecture mais seulement à condition qu'elles ne changent rien au contenu même du projet de loi.

De heer Thissen stipt aan dat op Europees vlak een aanbeveling wordt voorbereid met betrekking tot de onafhankelijkheid van de commissaris. Stemt de voorliggende tekst overeen met de inhoud van deze aanbeveling? Misschien moet het parlement enkele maanden wachten tot de definitieve tekst van de aanbeveling bekend is, zodat beide teksten in overeenstemming kunnen worden gebracht.

De minister legt uit dat dit wetsontwerp steunt op de principes van het voorontwerp van Europese aanbeveling en er volledig mee in overeenstemming is. Tijdens de top van Dublin in maart 2002 werd beslist een richtlijn op te stellen. Deze richtlijn zal verschijnen in de loop van de maand juli 2002. Op het eerste gezicht zou de richtlijn niet fundamenteel verschillen van het voorontwerp, maar het is uiteraard steeds mogelijk dat de Europese instanties tot een ander besluit komen. In ieder geval zullen na de goedkeuring en bekendmaking van het voorliggende wetsontwerp, koninklijke besluiten opgesteld worden voor de toepassing van deze wet. Die besluiten zullen uiteraard rekening houden met hetgeen ondertussen op Europees niveau beslist is.

De heer De Grauwe herinnert eraan dat de eerste voorstellen omtrent de onafhankelijkheid van de commissarissen nogal verregaand waren. Men eiste een strikte scheiding van de auditfunctie met de andere activiteiten voor rekening van de gecontroleerde vennootschappen. Nadien is die vereiste enigszins afgezwakt en nu zou via een koninklijk besluit een limitatieve lijst worden opgemaakt van prestaties die onverenigbaar zijn. Op blz. 66 van het Kamerverslag (stuk Kamer, nr. 50-1211/14) is een dergelijke lijst opgenomen. Is daar sindsdien nog verder denkwerk rond verricht?

De minister bevestigt dat de oorspronkelijke versie strenger was. De voornoemde lijst is opgenomen als voorbeeld hoewel ze heel scrupuleus is overgenomen uit de Europese ontwerp-aanbeveling. Het valt niet uit te sluiten dat daarin nog iets zou veranderen. In het nog uit te vaardigen koninklijk besluit zal daar desgevallend rekening mee worden gehouden.

De minister verklaart zich ook bereid om de inhoud van dat koninklijk besluit voor de publicatie ervan aan een debat in de commissie te onderwerpen. Het zal gaan om een limitatieve lijst. Hij voegt hieraan toe dat de experts die door de Kamercommissie zijn gehoord een positief advies hebben gegeven met betrekking tot deze lijst.

Op vraag van de heer Thissen preciseert de minister dat de inhoud van het bewuste koninklijk besluit pas aan het parlement kan worden voorgelegd na de publicatie van de Europese aanbeveling. Dit is voorzien voor de periode juni-juli 2002. Een eventuele vertraging hierin zou het voorgestelde scenario in de war kunnen sturen. De minister wil de uitvoeringsbeslui-

M. Thissen note qu'une recommandation européenne concernant l'indépendance du commissaire est en cours d'élaboration. Le texte à l'examen est-il conforme au contenu de cette recommandation? Ne faudrait-il pas que le Parlement attende quelques mois de manière à pouvoir prendre connaissance du texte définitif de la recommandation, et à pouvoir harmoniser la loi en projet avec celui-ci.

Le ministre déclare que le projet de loi est fondé sur les principes de l'avant-projet de recommandation européenne et qu'il est en tous points conforme à celui-ci. On a décidé, au cours du sommet de Dublin de mars 2002, d'élaborer une directive. Cette directive sera publiée dans le courant du mois de juillet 2002. À première vue, elle ne devrait pas différer fondamentalement de l'avant-projet, mais il est évidemment toujours possible que les instances européennes tirent une autre conclusion. En tout cas, après l'adoption du projet de loi et la publication de loi qui en sera issue, le gouvernement élaborera des arrêtés royaux en vue de son application. Il va de soi que ces arrêtés tiendront compte de ce qui aura été décidé entre-temps au niveau européen.

M. De Grauwe rappelle que les premières propositions relatives à l'indépendance des commissaires étaient plutôt excessives. On exigerait une séparation stricte entre la fonction d'audit et les autres activités pour le compte des sociétés contrôlées. Par la suite, cette condition a été quelque peu assouplie et une liste limitative de prestations incompatibles serait maintenant dressée par arrêté royal. Une telle liste figure à la p. 66 du rapport de la Chambre (voir le doc. Chambre, n° 50-1211/14). A-t-on encore approfondi la réflexion à ce sujet depuis lors?

Le ministre confirme que la version initiale était plus sévère. La liste susvisée a été reproduite à titre d'exemple, bien qu'elle reflète très scrupuleusement le projet de recommandation européenne. Il n'est pas exclu qu'elle subisse encore quelque changement. Le cas échéant, il en sera tenu compte dans l'arrêté royal qui doit encore être pris.

Le ministre se dit également prêt à soumettre le contenu de cet arrêté royal à un débat au sein de la commission avant sa publication. Il s'agira d'une liste limitative. Il ajoute que les experts qui ont été entendus par la commission de la Chambre ont donné un avis positif concernant cette liste.

À la demande M. Thissen, le ministre précise que le contenu de l'arrêté royal en question ne pourra être présenté au Parlement qu'après la publication de la recommandation européenne. Celle-ci est prévue pour juin-juillet 2002. Un éventuel retard dans la publication pourrait perturber le scénario proposé. Le ministre tient en effet à prendre les arrêtés

ten immers binnen een redelijke termijn na de bekendmaking van deze wet uitvaardigen.

De heer Steverlynck heeft bedenkingen bij de mogelijkheid om de algemene vergadering via een schriftelijke procedure te laten verlopen. Zeker in kleinere vennootschappen biedt een «fysieke» algemene vergadering een unieke mogelijkheid om bepaalde problemen te bespreken.

De minister merkt op dat in de bevoegde Kamercommissie uitgebreid werd gedebatteerd over de rol die de algemene vergadering toebedeeld zou moeten krijgen. In se wijzigt er niets aan de rol van de algemene vergadering. De commissie «Corporate Governance» heeft vastgesteld dat in een aantal gevallen gebruik wordt gemaakt van een schriftelijke algemene vergadering ondanks het feit dat de wet een «fysieke» algemene vergadering voorschrijft. De regering is ervan overtuigd dat een schriftelijke algemene vergadering in een aantal gevallen gerechtvaardigd kan zijn. Wanneer echter de beslissing van de algemene vergadering moet worden vastgelegd bij authentieke akte is zulks evenwel moeilijk te organiseren en dient een gewone algemene vergadering te worden georganiseerd.

Bovendien zijn er ook twee voorwaarden ingebouwd die een misbruik van een schriftelijke algemene vergadering moeten voorkomen: de aandeelhouders moeten het unaniem eens zijn met de schriftelijke procedure en de uiteindelijke beslissingen moeten bij eenparigheid worden genomen, bij gebreke waarvan iedere aandeelhouder de beslissingen kan blokkeren.

Op die manier zijn voldoende garanties ingebouwd om de belangen van de aandeelhouders te garanderen en wordt er tevens in een soepel instrument voorzien voor de algemene vergadering om, daar waar het mogelijk is, efficiënter te werken.

De heer Hordies merkt op dat het debat over de belangenconflicten louter op de belangenconflicten van vermogensrechtelijke aard betrekking heeft. Volgens hem zijn er echter andere soorten belangenconflicten zoals die van commerciële aard, de belangenconflicten die verband houden met het soort openbaarmaking, het soort diensten. Het commissielid verwijst naar het geval Sabena. Hij vraagt derhalve of het niet mogelijk is het begrip belangenconflicten te verruimen.

De minister wijst erop dat ook over dit punt uitvoerig is gedebatteerd in de bevoegde Kamercommissie. Bij het instellen van een systeem om belangenconflicten te regelen, mag niet uit het oog worden verloren dat er een efficiënte controle moet mogelijk zijn ten aanzien van de procedure, zeker gezien de sancties die daaraan verbonden zijn. Oorspronkelijk was het toepassingsgebied met betrekking tot de regeling van belangenconflicten zeer algemeen, zonder een verwijzing naar belangenconflicten van vermogensrechte-

d'exécution dans un délai raisonnable après la publication de la loi en projet.

M. Steverlynck émet des réserves quant à la possibilité d'une assemblée générale se déroulant par procédure écrite. Dans les sociétés de taille plus réduite surtout, une assemblée générale «physique» offre une possibilité unique de discuter certains problèmes.

Le ministre fait remarquer que la commission compétente de la Chambre a largement débattu le rôle que l'assemblée générale devrait se voir attribuer. En soi, le rôle de l'assemblée générale demeure inchangé. La commission «Corporate governance» a constaté que dans un certain nombre de cas, on a recours à une assemblée générale par écrit en dépit du fait que la loi prescrit une assemblée générale «physique». Le gouvernement est convaincu que dans un certain nombre de cas, une assemblée générale par écrit peut se justifier. Mais si la décision de l'assemblée générale doit être constatée par un acte authentique, c'est difficile à organiser et il faut convoquer une assemblée générale ordinaire.

En outre, on a inclus deux conditions censées prévenir un usage abusif de l'assemblée générale par écrit: les actionnaires doivent accepter unanimement la procédure écrite et les décisions finales doivent être prises à l'unanimité, faute de quoi chaque actionnaire peut bloquer les décisions.

On inclut de la sorte suffisamment de garanties pour préserver les intérêts des actionnaires et on prévoit du même coup un instrument souple qui permettra, dans la mesure du possible, un fonctionnement plus efficace de l'assemblée générale.

M. Hordies fait remarquer que le débat sur les conflits d'intérêts ne portent que sur ceux d'ordre patrimonial. Or, d'après lui, il y a d'autres formes de conflits d'intérêts comme ceux de type commercial, de type de publicité, de type de services. Le commissaire renvoie au cas de la SA Sabena. Il demande dès lors s'il n'y pas moyen d'élargir cette notion de conflit d'intérêts.

Le ministre souligne que ce point a, lui aussi, été amplement débattu au sein de la commission compétente de la Chambre. En instituant un système de règlement des conflits d'intérêts, il ne faut pas perdre de vue qu'un contrôle efficace de la procédure doit être possible, compte tenu surtout des sanctions qui y sont liées. Initialement, le champ d'application en matière de règlement des conflits d'intérêts était très général, sans référence aux conflits d'intérêts de nature patrimoniale. Dans la pratique, cela engen-

lijke aard. In de praktijk gaf dat aanleiding tot een aantal problemen precies omdat men moeilijk kon inschatten wanneer er al dan niet een belangenconflict was. Vandaar heeft de wetgever er in 1995 expliciet voor geopteerd de notie «vermogensrechtelijke aard» in te voegen in het artikel 523, wetende dat daardoor het toepassingsgebied wat enger zou worden maar met als voordeel dat men duidelijk kon bepalen wanneer de procedure toegepast moest worden. Daarenboven moet ook worden opgemerkt dat de meeste belangenconflicten precies van vermogensrechtelijke aard zijn.

Om al deze redenen pleit de regering ervoor de voornoemde wijziging van 1995 niet ongedaan te maken.

De heer De Grauwe bevestigt dat de praktische controle op andere dan vermogensrechtelijke belangenconflicten bijzonder moeilijk is. Wat te doen bijvoorbeeld bij een groep waarbinnen iedere vennootschap een speciale opdracht krijgt, bijvoorbeeld toegespitst op een bepaalde regio? Quid als een van die vennootschappen zich op het terrein van een van haar zustermaatschappijen wil begeven tegen de richtlijnen van de moederverenootschap in? Dat soort belangenconflicten valt heel moeilijk te regelen, vandaar de beperking tot het vermogensaspect.

De heer Hordies wil die regeling helemaal niet in vraag stellen. Alleen wil hij ook een regeling voor belangenconflicten van commerciële aard. Bij Sabena heeft het gebrek hieraan duidelijk voor problemen gezorgd.

De heer De Grauwe meent evenwel dat het ook bij Sabena duidelijk om vermogensrechtelijke problemen ging. Een regeling zoals hier wordt voorgesteld, had een oplossing kunnen bieden.

### 3. ARTIKELSGEWIJZE BESPREKING

#### Article 2

De heer de Clippele vindt het een goed idee de aansprakelijkheid van een rechtspersoon-bestuurder te koppelen aan een natuurlijke persoon. Moet die natuurlijke persoon aanwezig zijn om zijn bestuurdersopdracht te aanvaarden?

De minister antwoordt bevestigend en stelt dat de vaste vertegenwoordiger van een rechtspersoon die bestuurder is, wel degelijk zijn opdracht moet aanvaarden.

De heer Steverlynck dient amendement nr. 15 in, dat ertoe strekt het ontworpen artikel 61, § 2, aan te vullen met een derde lid.

De indiener van het amendement legt uit dat het ontworpen artikel 61, § 2, bepaalt dat wanneer een rechtspersoon wordt aangewezen als bestuurder, er

draait toute une série de problèmes, précisément parce que l'on pouvait difficilement évaluer quand il y avait ou non conflit d'intérêts. C'est pourquoi le législateur, en 1995, avait opté explicitement pour l'insertion de la notion de «nature patrimoniale» à l'article 523, sachant que cela restreindrait quelque peu le champ d'application, mais en présentant l'avantage de permettre de déterminer clairement quand la procédure devait être appliquée. En outre, il faut encore remarquer que la plupart des conflits d'intérêts sont précisément de nature patrimoniale.

Pour toutes ces raisons, le gouvernement plaide pour que l'on ne mette pas à néant la modification susvisée de 1995.

M. De Grauwe confirme que le contrôle pratique des conflits d'intérêts autres que patrimoniaux est particulièrement difficile. Que faut-il faire, par exemple, dans un groupe où chaque société se voit confier une mission spéciale, concentrée par exemple sur une région déterminée? Que se passera-t-il si une de ces sociétés veut se rendre sur le terrain d'une de ses sociétés sœurs, au mépris des directives de la société mère? Ce genre de conflits d'intérêts est très difficile à régler, d'où la limitation à l'aspect patrimonial.

M. Hordies ne veut absolument pas mettre en cause ce règlement. Il veut simplement aussi un règlement des conflits d'intérêts de nature commerciale. À la Sabena, l'absence de pareil règlement a manifestement engendré des problèmes.

M. De Grauwe croit toutefois qu'à la Sabena aussi, il s'agissait clairement de problèmes de nature patrimoniale. Un mécanisme du genre de celui proposé ici aurait pu offrir une solution.

### 3. DISCUSSION DES ARTICLES

#### Article 2

M. de Clippele approuve l'idée de lier la responsabilité d'un administrateur, personne morale, à une personne physique. Cette personne physique doit-elle être présente pour accepter la désignation d'administrateur?

Le ministre répond positivement à cette question et ajoute que le représentant permanent d'une personne morale qui exerce une fonction d'administrateur doit effectivement accepter sa mission.

M. Steverlynck dépose un amendement n° 15 visant à compléter l'article 61, § 2, en projet, par un alinéa 3.

L'auteur de l'amendement explique que l'article 61, § 2, en projet, prévoit que lorsqu'une personne morale est nommée administrateur, il est désigné un



een vaste vertegenwoordiger benoemd wordt die in naam en voor rekening van de rechtspersoon optreedt. Die vertegenwoordiger is persoonlijk burgerrechtelijk aansprakelijk en strafrechtelijk verantwoordelijk.

Welnu, vooral in het kader van familiale ondernemingen, kan er zich een probleem voordoen wanneer men een beroep doet op bepaalde vennootschapsvormen waarbij de aansprakelijkheid onbeperkt is. In die vennootschappen zijn de bestuurders meestal rechtspersonen. Wanneer nu vanuit die rechtspersonen een fysieke persoon als vaste vertegenwoordiger zou moeten worden aangeduid, dan zou die automatisch eveneens onbeperkt aansprakelijk zijn voor het geheel van de daden van de vennootschap waarin hij voor een rechtspersoon als bestuurder, zaakvoerder of lid van het directiecomité optreedt. Dat kan nooit de bedoeling zijn. Commanditaire vennootschappen op aandelen worden immers vaak gebruikt in het kader van de overdracht van familiale ondernemingen.

Om dat te verhelpen, beoogt het amendement een lid toe te voegen aan deze paragraaf 2.

De minister dient amendement nr. 16 in, dat ook het ontworpen artikel 61, § 2, wil aanvullen met een derde lid.

Zowel in de commanditaire vennootschap als in de commanditaire vennootschap op aandelen is de beheerende vennoot onbeperkt aansprakelijk voor alle verbintenissen van de vennootschap. In de praktijk is deze beheerende vennoot dan ook zo goed als steeds een volkomen rechtspersoon. Eenzelfde aansprakelijkheid geldt ingeval in een vennootschap onder firma of een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid een van de vennoten wordt belast met het beheer.

Zoals de heer Steverlynck heeft opgemerkt, gaat de aansprakelijkheid van de vertegenwoordiger-natuurlijke persoon in feite verder dan wat het nieuwe artikel 61 beoogt.

Daarom stelt het nieuwe derde lid voor dat de vaste vertegenwoordiger niet persoonlijk aansprakelijk is voor de verbintenissen van de vennootschap waarin de rechtspersoon bestuurder of zaakvoerder en vennoot is.

Amendement nr. 15 wordt verworpen met 9 tegen 2 stemmen.

Amendement nr. 16 wordt eenparig aangenomen door de 11 aanwezige leden.

#### Artikel 4

De heer Thissen meent dat het vastleggen bij koninklijk besluit van de lijst van de onverenigbaar-

reprezentant permanent qui agit au nom et pour le compte de la personne morale. Ce représentant est personnellement responsable sur les plans civil et pénal.

Or, il peut se poser un problème, surtout au niveau des entreprises familiales qui optent pour une forme juridique à responsabilité illimitée. Dans ces sociétés, les administrateurs sont généralement des personnes morales. Au cas où ces personnes morales seraient tenues de désigner une personne physique comme représentant permanent, cette dernière deviendrait, par le fait même, responsable de manière illimitée pour l'ensemble des actes de la société au sein de laquelle elle agit pour le compte d'une personne morale en qualité d'administrateur, de gérant ou de membre du comité de direction. Telle ne saurait être l'intention. On a en effet souvent recours à des sociétés en commandite par actions dans le cadre de la cession d'entreprises familiales.

C'est pour remédier à ce problème que l'amendement ajoute un alinéa à ce § 2.

Le ministre dépose l'amendement n° 16 qui vise lui aussi à compléter l'article 61, § 2, par un alinéa 3.

Tant dans la société en commandite simple que dans la société en commandite par actions, l'associé commandité a une responsabilité illimitée en ce qui concerne l'ensemble des engagements de la société. Dans la pratique, cet associé commandité est dès lors presque toujours une personne morale à part entière. Une responsabilité similaire s'applique lorsque l'un des associés est chargé de la gestion d'une société en nom collectif ou une société coopérative à responsabilité illimitée.

Comme M. Steverlynck l'a fait remarquer, la responsabilité du représentant-personne physique dépasse en fait les objectifs de l'article 61.

C'est pourquoi l'alinéa 3 nouveau propose que le représentant permanent ne contracte aucune responsabilité personnelle relative aux engagements de la société dans laquelle la personne morale est administrateur ou gérant et associé.

L'amendement n° 15 est rejeté par 9 voix contre 2.

L'amendement n° 16 est adopté à l'unanimité des 11 membres présents.

#### Article 4

M. Thissen estime qu'établir par arrêté royal la liste des prestations incompatibles avec l'in-

heden met de onafhankelijkheid van de commissaris een vorm van rechtsonzekerheid met zich kan brengen.

De minister verklaart dat de Kamercommissie — op voorstel van de regering — ervoor geopteerd heeft deze onverenigbaarheden volledig te integreren in een koninklijk besluit en niet in de wet. De Europese aanbeveling is immers nog niet definitief. Het uitvoeren van een koninklijk besluit om uitvoering te geven aan die aanbeveling laat toe om soepeler eventuele aanpassingen door te voeren dan indien dat via een wet zou moeten. Ook een limitatieve lijst heeft zijn nadelen. Er kan zich steeds een nieuwe praktijk ontwikkelen waarmee de wetgever nog geen rekening kon houden. Het bestaan van een koninklijk besluit heeft dan als voordeel dat men soepel een nieuwe bepaling in dat besluit kan toevoegen zodat nieuwe mogelijke misbruiken kunnen worden vermeden.

De heer Thissen geeft toe dat er voor enige flexibiliteit moet worden gezorgd. Maar, om een minimum aan rechtszekerheid te waarborgen, is het raadzaam enkele belangrijke punten in de wet vast te leggen. Spreker stelt voor te wachten op het verschijnen van de reglementering, die voor juni-juli 2002 is aangekondigd, alvorens het voorliggend wetsontwerp aan te nemen.

Bovendien vraagt de heer Thissen zich af of het niet nodig is de opdrachten van de commissaris in de tijd te beperken. Volgens hem is het duidelijk dat er met het verstrijken van de tijd, geleidelijk aan vertrouwelijkheid ontstaat tussen de vennootschap en de commissaris, waardoor zijn onafhankelijkheid in het gedrang kan komen.

De minister dient een amendement nr. 2 in dat ertoe strekt aanpassingen door te voeren in de voorgestelde wijzigingen in artikel 133 van het Wetboek van vennootschappen. Er wordt een «cooling off»-periode ingevoegd betreffende de onverzoeikbaarheid tussen het vervuld hebben van bijkomende opdrachten en van het wettelijk mandaat van commissaris. Daarnaast betreft het uitsluitend taalkundige en technische verbeteringen.

De nieuwe wijziging in het vijfde lid van artikel 133 wordt voorgesteld omdat de tekst, zoals overgezonden door de Kamer, de indruk wekt dat eenmaal een commissaris voor een vennootschap een bijkomende prestatie heeft verricht, hij eigenlijk nooit meer het normale mandaat dat hem krachtens de wet werd toevertrouwd, kan uitoefenen. Dat is uiteraard nooit de bedoeling geweest. Het moet duidelijk zijn dat dit cumulatieverbod van toepassing is op belangenconflicten die kunnen ontstaan tijdens het mandaat van de commissaris. Daarnaast moet men vermijden een commissaris aan te stellen die net voor de ingang van zijn mandaat een andere opdracht voor de vennoot-

dépendance du commissaire, peut créer une certaine insécurité juridique.

Le ministre déclare que la commission de la Chambre a choisi, sur proposition du gouvernement, de faire figurer l'ensemble de ces incompatibilités dans un arrêté royal plutôt que dans la loi même. La recommandation européenne n'est en effet pas encore définitive. La formule consistant à édicter un arrêté royal pour mettre cette recommandation à exécution, permettra de procéder plus sagement aux adaptations éventuelles que s'il fallait passer par une loi. Une liste limitative présente aussi des inconvénients. On peut toujours voir se développer une pratique nouvelle dont le législateur n'a pas pu tenir compte. L'option de l'arrêté royal offre l'avantage de pouvoir aisément ajouter des dispositions nouvelles permettant de faire échec à d'éventuels abus nouveaux.

M. Thissen admet qu'il faut prévoir une certaine flexibilité. Toutefois, pour garantir un minimum de sécurité juridique, il serait intéressant de fixer quelques points importants dans la loi. L'intervenant suggère d'attendre la sortie de cette réglementation, annoncée pour juin-juillet 2002, avant d'adopter le projet de loi à l'examen.

De plus, M. Thissen se demande s'il n'y a pas lieu de limiter dans le temps les missions du commissaire. D'après lui, il est clair qu'au fil du temps s'installe progressivement une proximité entre la société et le commissaire, de sorte que son indépendance risque d'être mise en cause.

Le ministre dépose un amendement n° 2 tendant à adapter les modifications qu'il est proposé d'apporter à l'article 133 du Code des sociétés. On instaure une période de carence concernant l'incompatibilité entre l'accomplissement de missions supplémentaires et le mandat légal de commissaire. Pour le reste, il s'agit de corrections d'ordre purement linguistique et technique.

La raison d'être de la nouvelle modification de l'article 133, alinéa 5, est que le texte, tel qu'il a été transmis par la Chambre, donne l'impression qu'une fois qu'un commissaire a accompli une prestation supplémentaire au profit d'une société, il ne peut plus jamais exercer le mandat normal qui lui a été confié en vertu de la loi. Telle n'a bien sûr jamais été l'intention. Il doit être clair que cette interdiction de cumul s'applique aux conflits d'intérêts qui peuvent naître durant l'exercice du mandat de commissaire. Il faut en outre éviter de désigner un commissaire qui a accompli, juste avant le début de son mandat, une autre mission pour la société ou le groupe dont elle

schap of de groep waartoe die behoort, heeft vervuld. Vandaar de inlassing van die periode van twaalf maanden.

De heer de Clippele vindt deze periode nogal kort. Andere leden zijn dezelfde mening toegedaan.

De heren de Clippele en Roelants du Vivier dienen hierop amendement nr. 13 in, subamendement op amendement nr. 2 van de regering, teneinde de duur van deze periode te verdubbelen.

De heer Ramoudt vreest dat wanneer een bedrijfs-revisorenkantoor naast zijn wettelijke controleactiviteiten toch andere diensten wil verlenen, maar dit omwille van onverenigbaarheden bedoeld in artikel 133, vijfde lid, niet mag, dat kantoor zich zal splitsen in juridische onafhankelijke kantoren die vervolgens elk in alle wettelijkheid een ander soort diensten verrichten, dit terwijl hun aandeelhouderschap identiek is. Hoe kan men een dergelijk omzeilen van de wet vermijden?

De heer de Clippele meent dat het weliswaar interessant is de aandeelhoudersstructuur te kennen van de bedrijfsrevisorenkantoren, maar dat ze deontologisch een eigen aansprakelijkheid dragen, die losstaat van hun aandeelhoudersstructuur.

De minister dient amendement nr. 17 in, dat tot doel heeft de graad van verbondenheid op het vlak van de controlerende commissarissen beter af te stemmen op de graad van verbondenheid op het vlak van de gecontroleerde vennootschap.

Amendement nr. 13 wordt eenparig aangenomen door de 12 aanwezige leden. Het aldus geamendeerde amendement nr. 2 wordt met dezelfde eenparigheid aangenomen.

Amendement nr. 17 wordt eveneens eenparig aangenomen door de 12 aanwezige leden.

## Artikel 5

De minister dient amendement nr. 9 in, dat ertoe strekt de §§ 2 en 4 van artikel 134 van het Wetboek van vennootschappen, dat handelt over de bezoldiging van de commissaris-revisor, te vervangen. Paragraaf 4 van dit artikel betreft de situatie waarin een persoon met wie de commissaris een arbeidsovereenkomst heeft gesloten of met wie hij beroepshalve in samenwerkingsverband staat, bepaalde prestaties gaat verlenen aan verbonden vennootschappen. Deze paragraaf verplicht de verbonden personen om de commissaris niet te bezoldigen wanneer de vennootschap die hij controleert dat niet zou vermelden in haar jaarverslag. In ons intern recht kunnen evenwel geen verplichtingen worden opgelegd ten aanzien van buitenlandse personen. Het toepassingsgebied moet worden behouden, doch de verplichting moet enigszins gemilderd worden: een bezoldiging is mogelijk maar moet vermeld worden in het jaarverslag.

fait partie. D'où l'insertion de cette période de douze mois.

M. de Clippele trouve cette période un peu courte. D'autres membres partagent cet avis.

MM. de Clippele et Roelants du Vivier déposent un amendement n° 13 qui sous-amende l'amendement n° 2 du gouvernement et vise à doubler la durée de cette période.

M. Ramoudt craint que si un bureau de réviseurs d'entreprise souhaite proposer d'autres services que les activités légales de contrôle, mais qu'il ne peut le faire en raison des incomptabilités visées à l'article 133, alinéa 5, il ne se scinde en bureaux juridiquement indépendants qui proposent ensuite un autre type de services en toute légalité, alors que leur actionnariat sera pourtant identique. Comment éviter que l'on ne tourne la loi de la sorte?

M. de Clippele estime que bien qu'il soit intéressant de savoir quel est l'actionnariat derrière les différentes sociétés de révisiorat, cela n'empêche pas que dans le cadre de leur déontologie, les réviseurs aient une responsabilité qui leur est propre, indépendamment de leur actionnariat.

Le ministre dépose l'amendement n° 17 qui vise à mieux adapter l'intensité du lien concernant les commissaires chargés du contrôle à l'intensité du lien concernant les sociétés contrôlées.

L'amendement n° 13 est adopté à l'unanimité des 12 membres présents. L'amendement n° 2 ainsi amendé est adopté à la même unanimité.

L'amendement n° 17 est également adopté à l'unanimité des 12 membres présents.

## Artikel 5

Le ministre dépose l'amendement n° 9, qui vise à remplacer les §§ 2 et 4 de l'article 134 du Code des sociétés, lequel porte sur les émoluments du commissaire-réviseur. Le § 4 de cet article concerne la situation dans laquelle une personne avec laquelle le commissaire a conclu un contrat de travail ou avec laquelle il se trouve, d'office, dans des liens de collaboration, effectue des prestations pour des sociétés liées. Ce paragraphe oblige les personnes liées à ne pas rémunérer le commissaire si la société qu'il contrôle ne mentionne pas la rémunération dans son rapport annuel. Cependant, nous ne pouvons pas imposer, dans notre droit interne, des obligations à des personnes étrangères. Il faut conserver le champ d'application de la disposition, mais tempérer quelque peu l'obligation: une rémunération est possible, mais elle doit être mentionnée dans le rapport annuel.

Tegelijkertijd wordt diezelfde verplichting ingevoerd in § 2, waar het gaat over de werkzaamheden verricht door de commissaris zelf, terwijl het in § 4 gaat over de personen met wie hij samenwerkt.

Met deze wijzigingen sluit de tekst aan op de ontwikkelingen in het internationaal verkeer.

De minister dient vervolgens amendement nr. 18 in, dat een subamendement is op amendement nr. 9. Dit amendement strekt ertoe de graad van verbondenheid op het vlak van de controlerende commissarissen beter af te stemmen op de graad van verbondenheid op het vlak van de gecontroleerde vennootschappen.

Amendement nr. 18 en het aldus geamendeerde amendement nr. 9 worden eenparig aangenomen door de 12 aanwezige leden.

#### Artikel 5bis (nieuw)

De heer Roelants du Vivier dient amendement nr. 1 in, dat ertoe strekt een artikel in te voegen dat bepaalt dat een vennootschap meerdere commissarissen moet benoemen wanneer zijzelf, een Belgische vennootschap die met haar is verbonden of een buitenlandse dochtervennootschap andere prestaties genieten dan die welke door de wet aan de commissaris zijn toevertrouwd.

Hij verwijst naar de verantwoording van zijn amendement.

De minister deelt de bekommernis die aan de basis ligt van dit amendement. Het werk afgeleverd door de commissaris-revisor is van uitzonderlijk groot belang en vormt inderdaad het sluitstuk voor de geloofwaardigheid van een vennootschap. Het voorliggende wetsontwerp zet reeds een grote stap in de richting van de versterking van die geloofwaardigheid en van de verduidelijking van de onafhankelijkheidsregels voor de commissarissen. De betrokken bepalingen zijn conform de Europese aanbeveling, die inmiddels definitief is geworden. Deze aanbeveling legt ook niet de verplichting op om twee commissarissen aan te stellen.

Bijgevolg pleit de minister voor enige voorzichtigheid met betrekking tot dit amendement. Daar waar hij wat het principe betreft akkoord zou kunnen gaan, wijst hij er anderzijds op dat men niet blind mag zijn voor de verschillende situaties die zich kunnen voordoen. In de verantwoording bij het amendement verwijst de indiener bijvoorbeeld naar het Franse recht. Welnu, daar is de verplichting om meerdere commissarissen aan te stellen op een veel kleiner aantal vennootschappen van toepassing, namelijk alleen op vennootschappen die verplicht een geconsolideerde jaarrekening moeten opstellen.

Ingevolge het amendement nr. 1 zouden vennootschappen met een ondernemingsraad verplicht worden om twee commissarissen aan te duiden. De

La même obligation est inscrite au § 2, pour ce qui est des activités du commissaire lui-même, alors que le § 4 concerne les personnes avec qui il collabore.

Ces modifications permettent d'adapter le texte à l'évolution des échanges internationaux.

Le ministre dépose ensuite l'amendement n° 18, qui est un sous-amendement à l'amendement n° 9. Cet amendement vise à mieux adapter l'intensité du lien concernant les commissaires chargés du contrôle à l'intensité du lien concernant les sociétés contrôlées.

L'amendement n° 18 et l'amendement n° 9 ainsi amendé sont adoptés à l'unanimité des 12 membres présents.

#### Article 5bis (nouveau)

M. Roelants du Vivier dépose l'amendement n° 1, qui vise à insérer un article qui prévoit qu'une société doit obligatoirement nommer plusieurs commissaires lorsqu'elle-même, une société belge qui lui est liée ou une filiale étrangère, bénéficient de prestations autres que celles confiées par la loi au commissaire.

Il renvoie à la justification de son amendement.

Le ministre partage la préoccupation qui est à la base de cet amendement. Le travail effectué par le commissaire-réviseur est primordial et détermine effectivement la crédibilité d'une société. Le projet de loi à l'examen permettra déjà de renforcer nettement cette crédibilité et de préciser davantage les règles relatives à l'indépendance des commissaires. Les dispositions en question sont conformes à la recommandation européenne, qui a été adoptée depuis lors. Cette recommandation n'impose pas non plus l'obligation de désigner deux commissaires.

Par conséquent, le ministre plaide pour qu'on fasse preuve de circonspection vis-à-vis de cet amendement. Même s'il pourrait marquer son accord sur le principe, il attire par ailleurs l'attention sur le fait qu'on ne saurait ignorer les diverses situations qui peuvent se présenter. Dans la justification de l'amendement, l'auteur fait par exemple référence au droit français. Or, l'obligation de désigner plusieurs commissaires y est applicable à un nombre nettement plus réduit de sociétés, à savoir les seules sociétés qui sont tenues d'établir des comptes annuels consolidés.

L'amendement n° 1 obligerait les sociétés qui ont un conseil d'entreprise à désigner deux commissaires. Les cas où la loi impose la désignation d'un commis-

gevallen waarin men krachtens de wet de verplichting heeft een commissaris aan te duiden zouden dus ongeveer die zijn waarin ook een ondernemingsraad moet worden ingesteld. De facto zou het amendement er dus toe leiden dat vennootschappen die een commissaris moeten aanstellen, er bijna altijd minimum twee zouden moeten benoemen.

Bovendien mag niet worden vergeten dat de onafhankelijkheidsvoorwaarden zoals nu voorzien in het wetsontwerp veel strenger zijn dan wat op dit ogenblik in het Franse recht van toepassing is.

Vennootschappen kunnen nu reeds op vrijwillige basis twee commissarissen benoemen. Samen met eigen strengere regels in verband met «Corporate Governance» kan dit alleen maar de geloofwaardigheid van die vennootschappen ten goede komen.

Daarnaast merkt de minister op dat het aanbod van auditfirma's in België beperkter is. Men moet er zich van vergewissen dat er nog voldoende commissarissen voorhanden blijven die zich nog onafhankelijk kunnen verklaren.

Binnen het Instituut der bedrijfsrevisoren is slechts een minderheid dit voorstel genegen en neemt de meerderheid een afwachtende houding aan.

De heer Roelants du Vivier antwoordt dat het IBR recht op een eigen standpunt terzake heeft. Het algemeen belang moet echter voorgaan. Het commissielid meent dat zijn amendement meer voor- dan nadelen biedt. Is de regering bereid tegenvoorstellen te doen, indien ze meent dat het toepassingsgebied van het amendement te ruim is?

Persoonlijk vreest het lid dat de huidige toestand niet bevredigend is. Hij verwijst niet alleen naar een aantal buitenlandse voorbeelden, maar ook naar de zaak Lernaut & Hauspie Speech Products.

De heer Thissen meent dat de bedenkingen van vorige spreker hout snijden. De wetgever heeft er weliswaar belang bij naar de betreffende groepen te luisteren vóór hij wetten maakt, maar het is niet zijn taak de verlangens van die instellingen, die hun eigen beroepsbelangen verdedigen en niet het algemeen belang, eenvoudig in een wet om te zetten.

Bovendien kan het vanaf een bepaalde grootte een zelfbeschermende maatregel voor vennootschappen zijn, dat ze meerdere commissarissen benoemen omdat het bij auditopdrachten tot een wederzijdse controle komt. Overigens wijzen sommige goed beheerde vennootschappen reeds twee revisorenkantoren aan. Omdat zulks duidelijk een kostprijs heeft, kan de wetgever dat evenwel niet aan alle vennootschappen opleggen. Principieel impliceert de bescherming van de aandeelhouders en de werknemers, dat er voor zeer grote vennootschappen die een beroep doen op de kapitaalmarkt, strengere controlemaatregelen gelden.

saire corresponderaient donc plus ou moins aux cas où elle impose la création d'un conseil d'entreprise. L'amendement aurait donc pour effet que les sociétés qui doivent désigner un commissaire, devraient en réalité presque toujours en désigner au minimum deux.

En outre, on ne saurait oublier que les conditions d'indépendance prévues par le projet sont beaucoup plus sévères que celles qui sont actuellement applicables en droit français.

Les sociétés peuvent dès à présent désigner volontairement deux commissaires. Ces conditions, ajoutées aux règles plus sévères en ce qui concerne le «gouvernement d'entreprise», ne peuvent que bénéficier à la crédibilité des sociétés.

Par ailleurs, le ministre fait observer que l'offre de firmes d'audit est beaucoup plus restreinte en Belgique. Il faut s'assurer qu'il y aura encore suffisamment de commissaires qui puissent se déclarer indépendants.

Au sein de l'Institut des réviseurs d'entreprise, seule une minorité est favorable à cette proposition, la majorité adoptant une position attentiste.

M. Roelants du Vivier réplique que l'IRE a le droit d'avoir son point de vue sur le sujet. Toutefois, l'intérêt général doit prévaloir. Le commissaire estime que son amendement offre plus d'avantages que d'inconvénients. Si le gouvernement considère que le champ d'application de l'amendement est trop vaste, est-il prêt à faire des contrepropositions en la matière?

Personnellement, le membre craint que la situation actuelle ne soit pas satisfaisante. Il s'en réfère non seulement à un certain nombre d'exemples étrangers mais aussi par exemple à l'affaire Lernaut & Hauspie Speech Products.

M. Thissen trouve pertinentes les réflexions du préopinant. Effectivement, s'il est de l'intérêt du législateur d'écouter les corps concernés avant de légiférer, son rôle n'est pas de traduire simplement dans la loi les désirs de ces organismes qui ont comme but de défendre les intérêts de leur corporation et non pas l'intérêt général.

De plus, à partir d'une certaine dimension, il pourrait être une mesure d'autoprotection pour des sociétés que de nommer plusieurs commissaires parce que dans les missions d'audit, un contrôle mutuel s'installe. D'ailleurs, certaines sociétés bien gérées désignent déjà deux bureaux de réviseurs. Seulement, du fait que cela a un coût certain, le législateur ne peut pas l'imposer à toutes les sociétés. Sur le principe, dans des sociétés très importantes faisant appel aux capitaux, la protection des actionnaires ainsi que celle des travailleurs, implique qu'il y ait de mesures de contrôle accrues.

Ook de heer Steverlynck is het amendement nr. 1 genegen omdat hij ervan overtuigd is dat een controle door twee commissarissen de geloofwaardigheid van de jaarrekeningen in hoofde van alle *stakeholders* zal versterken. Zeker voor de grotere ondernemingen kan een dergelijke versterkte controle verplicht gemaakt worden.

Het lid acht het aangewezen om in het eerste lid van het amendement te specificeren dat die meerdere commissarissen voldoende onafhankelijk zijn van elkaar. Hij betwijfelt of de vermelding van deze voorwaarde in de verantwoording bij het amendement wel volstaat.

De heer De Grauwe werpt op dat de verplichting om meerdere commissarissen aan te duiden zou kunnen beperkt worden tot de beursgenoteerde bedrijven. Het criterium van vennootschappen met een ondernemingsraad komt dan te vervallen. Op die manier wordt de meerkost die voortvloeit uit deze verplichting beperkt tot een kleiner aantal bedrijven en zal bovendien het bijkomend aantal nodige commissarissen beperkter blijven.

De heer Steverlynck voelt niets voor deze beperking van het toepassingsgebied en betreurt dat dit ook inzake de aanstelling van onafhankelijke bestuurders het geval is. Niet alle grote ondernemingen financieren zich via de beurs. Niettemin lijkt het deze spreker noodzakelijk hen in de hier voorgestelde regeling te betrekken.

De heer De Grauwe waarschuwt voor een «overkill». Het voorliggend wetsontwerp legt de onafhankelijkheid van de revisoren toch heel scherp vast. Een nog verdere verscherping kan, maar dan op een manier die in de praktijk niet al te veel nieuwe problemen veroorzaakt.

De heer Thissen steunt het voorstel van de heer De Grauwe om het toepassingsgebied van het amendement te beperken tot de beursgenoteerde ondernemingen die in de praktijk een zekere omvang hebben en waarbij de minderheidsaandeelhouders een grotere behoefte aan betrouwbare informatie hebben.

De heer Moens stelt als criterium de grootte van de omzet van een onderneming voor.

De minister merkt op dat een beursgenoteerde vennootschap niet automatisch verplicht is om meerdere commissarissen te benoemen, maar alleen wanneer zijzelf, een Belgische vennootschap die met haar is verbonden of een buitenlandse dochtervennootschap, prestaties geniet die de onafhankelijkheid van de commissaris in het gedrang kunnen brengen. Het is bijgevolg belangrijk om duidelijk het tijdstip te bepalen wanneer de vennootschap van een dergelijke prestatie gaat genieten en de verplichting heeft om in de loop van een boekjaar een tweede commissaris te betrekken bij de audit van de rekeningen. Het feit dat de nieuw te benoemen commissaris niet alle werk-

M. Steverlynck est lui aussi favorable à l'amendement n° 1, car il est convaincu qu'un contrôle exercé par deux commissaires renforcera la crédibilité des comptes annuels pour tous les *stakeholders*. On pourrait rendre pareil contrôle renforcé obligatoire, en tout cas pour les grandes entreprises.

Le membre estime qu'il y a lieu de préciser, à l'alinéa 1<sup>er</sup> de l'amendement, que ces commissaires doivent être suffisamment indépendants entre eux. Il doute qu'il suffise de mentionner cette condition dans la justification de l'amendement.

M. De Grauwe objecte qu'on pourrait limiter l'obligation de désigner plusieurs commissaires aux sociétés cotées en bourse. Le critère selon lequel les sociétés doivent avoir un conseil d'entreprise devient alors sans objet. Ainsi limiterait-on le surcoût découlant de cette obligation à un plus petit nombre d'entreprises et aura-t-on de besoin de moins de commissaires supplémentaires.

M. Steverlynck n'est pas favorable à cette limitation du champ d'application et regrette qu'on veuille également le limiter pour ce qui est des administrateurs indépendants. Les grandes entreprises ne se financent pas toutes par l'intermédiaire de la bourse. Néanmoins, il semble nécessaire à l'intervenant de les associer aux dispositifs proposés.

M. De Grauwe souligne le risque de «puissance». Le projet de loi à l'examen définit quand même très précisément l'indépendance des réviseurs. On pourrait la préciser encore, mais d'une manière qui ne suscite pas trop de nouveaux problèmes dans la pratique.

M. Thissen approuve la proposition de M. De Grauwe de limiter le champ d'application de l'amendement aux sociétés cotées en bourse, qui ont en pratique une certaine taille et où les actionnaires minoritaires ont davantage besoin d'informations fiables.

M. Moens propose qu'on utilise comme critère l'importance du chiffre d'affaires de la société.

Le ministre fait remarquer qu'une société cotée en bourse n'est pas automatiquement tenue de nommer plusieurs commissaires, mais doit uniquement le faire lorsqu'elle-même, une société belge qui lui est liée ou une filiale étrangère bénéficient de prestations pouvant mettre en cause l'indépendance du commissaire. Il importe dès lors de déterminer clairement le moment où la société bénéficie de pareille prestation et a l'obligation d'associer, au cours d'un exercice comptable, un deuxième commissaire à l'audit des comptes. Le fait que le nouveau commissaire à nommer n'a pas suivi tous les travaux peut donner lieu à des problèmes. Aussi est-il peut-être indiqué de

zaamheden heeft gevolgd, kan tot problemen leiden. Het is dus misschien meer aangewezen om direct te voorzien dat elke beursgenoteerde vennootschap sowieso meerdere commissarissen moet aanstellen zonder daar enige bijkomende voorwaarde aan te verbinden. Dit voorkomt dat in de loop van het boekjaar, wanneer prestaties worden genoten als bedoeld in artikel 133, vijfde lid, een buitengewone algemene vergadering moet worden bijeengeroepen om de benoeming van een bijkomende commissaris te bekrachtigen.

De heer Steverlynck meent dat de wetenschap dat het leveren van bepaalde niet-auditprestaties zal leiden tot de verplichting om een bijkomende commissaris te benoemen, de oorspronkelijke commissaris er misschien zal van weerhouden om prestaties te leveren die zijn onafhankelijkheid in gevaar kunnen brengen. Dit ontradend effect is positief voor de onafhankelijkheid van de commissarissen.

De heer Hordies stelt vast dat het amendement van de heer Roelants du Vivier ambtshalve oplegt een college van commissarissen op te richten, terwijl er ook situaties kunnen bestaan waar geen belangenconflicten spelen.

De heer Steverlynck vraagt welke sanctie staat tegenover de overtreding van de regel waarbij een auditor geen prestaties mag leveren zoals bedoeld in artikel 133, vijfde lid, van het Wetboek van vennootschappen.

De minister antwoordt dat in dat geval de commissaris zich zeker niet onafhankelijk kan verklaren. Doet hij dat toch, dan is hij onderhevig aan straf- en tuchtsancties.

De heer Thissen wil graag meer details over de straf- en tuchtsancties die men zou kunnen opleggen aan een commissaris wanneer die verklaart onafhankelijk te zijn terwijl hij toch diensten levert die buiten de hem krachtens de wet toegewezen opdracht vallen. Het lid uit twijfels over tuchtsancties die onder collega's worden getroffen.

De minister geeft aan dat naast de tuchtsancties, de commissaris ook ontslagen kan worden. De strafbepalingen zijn opgenomen in de artikelen 170 en 171 van het Wetboek van vennootschappen.

De heer Steverlynck stelt dat deze situatie in de belangrijkste vennootschappen kan vermeden worden door alle beursgenoteerde vennootschappen te verplichten altijd minimaal twee commissarissen te hebben.

De heer De Grauwe wijst erop dat het amendement niet duidelijk stelt dat die commissarissen niet tot hetzelfde kantoor mogen behoren.

De minister verduidelijkt dat die commissarissen niet alleen niet tot hetzelfde kantoor mogen behoren,

prévoir directement que toute société cotée en bourse doit d'office désigner plusieurs commissaires sans qu'on y attache une quelconque condition supplémentaire. Cela évite qu'il ne faille, au cours de l'exercice comptable, lorsqu'une société bénéficie de prestations au sens de l'article 133, alinéa 5, convoquer une assemblée générale extraordinaire pour confirmer la nomination d'un commissaire supplémentaire.

M. Steverlynck estime que le premier commissaire évitera peut-être d'accomplir des prestations pouvant mettre en cause son indépendance s'il sait que le fait d'accomplir des prestations qui n'ont rien à voir avec des audits rendra obligatoire la nomination d'un commissaire supplémentaire. Cet effet dissuasif est positif pour l'indépendance des commissaires.

M. Hordies constate que l'amendement de M. Roelants du Vivier impose d'office un collège de commissaires alors qu'il peut y avoir des situations sans conflits d'intérêts.

M. Steverlynck demande comment est sanctionnée l'infraction à la règle selon laquelle un auditeur ne peut accomplir de prestations au sens de l'article 133, alinéa 5, proposé, du Code des sociétés.

Le ministre répond que, dans ce cas, le commissaire ne pourra certainement pas se prétendre indépendant. S'il le fait malgré tout, il fera l'objet de sanctions pénales et disciplinaires.

M. Thissen voudrait des précisions sur les sanctions disciplinaires et pénales que l'on pourrait infliger à un commissaire qui se déclarerait indépendant tout en livrant des prestations autres que les missions qui lui sont confiées par la loi. Personnellement, le commissaire se dit dubitatif par rapport à des sanctions disciplinaires prises entre collègues.

Le ministre dit qu'en plus des sanctions qui peuvent lui être infligées, le commissaire peut également être licencié. Les dispositions pénales sont contenues aux articles 170 et 171 du Code des sociétés.

M. Steverlynck déclare que l'on peut éviter cette situation pour les sociétés les plus importantes en obligeant toutes les sociétés cotées en bourse à avoir toujours au moins deux commissaires.

M. De Grauwe souligne que l'amendement ne dit pas clairement que ces commissaires ne peuvent pas appartenir au même cabinet.

Le ministre précise que non seulement ces commissaires ne peuvent pas appartenir au même cabinet,

maar evenmin in een professioneel samenwerkingsverband mogen staan. Deze bepaling gaat dus vrij ver. België zal daarmee een van de strengste wetgevingen in Europa hebben. Men moet er dan wel op toezien dat men nog voldoende commissarissen vindt die zich nog onafhankelijk kunnen verklaren, gelet op het relatief beperkte aanbod van auditkantoren in ons land.

De heer Ramoudt vreest dat het amendement tot een zekere schaarste kan leiden, wat de erelonen van de commissarissen in de hoogte zou kunnen jagen.

De heren Roelants du Vivier en Hordies dienen amendement nr. 12 in, dat een subamendement is op amendement nr. 1, teneinde het toepassingsgebied van de bepaling in dat amendement nr. 1 te verduidelijken.

De heer De Grauwe stelt vast dat dit subamendement op twee punten van amendement nr. 1 afwijkt. Ten eerste gaat het voortaan over beursgenoteerde vennootschappen. Ten tweede moet men, zelfs wanneer de commissaris alleen controlediensten levert, meerdere commissarissen benoemen. Met andere woorden : de verplichting om een college van commissarissen te benoemen blijft niet meer beperkt tot de gevallen waarin sprake is van een belangenconflict.

De heer Thissen vindt dat subamendement nr. 12 in de lijn ligt van de bedoeling om wetten uit te vaardigen die te maken hebben met de transparantie van beursgenoteerde vennootschappen. Die transparantie vereist trouwens dat men verder gaat dan dit ontwerp. De onafhankelijkheid van de commissaris is absoluut essentieel voor de werking van grote bedrijven. In een aantal ervan heeft men reeds een systeem ingevoerd met twee revisorenkantoren, die elk een bepaald domein controleren en die ook elkaar controleren. Dat is pas goed beheer. Wetenswaardig is ook dat in de overgrote meerderheid van beursgenoteerde vennootschappen, de aandeelhouders echt niet in staat zijn om zelf de betrouwbaarheid van de boekhouding te controleren. Op dat punt moeten ze dus de vennootschap vertrouwen. De wetgever heeft er bijgevolg alle belang bij de transparantie te garanderen.

De heer Hordies merkt op dat de heer Roelants du Vivier in zijn amendement nr. 1 uitgaat van vennootschappen die een ondernemingsraad moeten instellen. Wanneer men dit uitbreidt tot alle beursgenoteerde vennootschappen komt dat zeker de kleine aandeelhouders ten goede. Er is echter ook nog zoiets als de belangen van de werknemers. Er zijn evenwel grote bedrijven die niet ter beurze genoteerd zijn, en die niet meer verplicht zouden zijn meerdere commissarissen aan te stellen. De heer Hordies zou het jammer vinden de belangen van de werknemers en van de directie uit het oog te verliezen.

mais qu'ils peuvent pas non plus se trouver, sous l'angle professionnel, dans des liens de collaboration. Cette disposition va donc plutôt loin. Elle a pour conséquence que la Belgique aura une des législations les plus sévères d'Europe. Il faudra toutefois veiller à ce que l'on trouve encore suffisamment de commissaires pouvant se prétendre indépendants, étant donné le nombre assez limité de cabinets d'audit dans notre pays.

M. Ramoudt craint que l'amendement n'entraîne une certaine pénurie, ce qui pourrait gonfler les honoraires des commissaires.

MM. Roelants du Vivier et Hordies déposent l'amendement n° 12, qui est un sous-amendement à l'amendement n° 1, en vue de préciser le champ d'application de la disposition de l'amendement n° 1.

M. De Grauwe constate que ce sous-amendement change deux éléments par rapport à l'amendement n° 1. Primo, il s'agit dorénavant de sociétés cotées en bourse. Secundo, même si le commissaire ne livre que des prestations d'audit, il faut nommer plusieurs commissaires. En d'autres mots: l'obligation de nommer un collège de commissaires n'est plus limitée aux situations où il y a un conflit d'intérêts.

M. Thissen estime que le sous-amendement n° 12 cadre dans le souci de légiférer sur la transparence dans les sociétés cotées en bourse. Cette transparence exige que l'on aille un peu plus loin que le projet de loi à l'étude. L'indépendance du commissaire est absolument capitale dans le fonctionnement de grandes sociétés. Effectivement, dans un certain nombre de sociétés, on a déjà mis en place le système des deux bureaux de réviseurs qui ont chacun un domaine particulier à contrôler et qui se contrôlent mutuellement, ce qui est de la bonne gestion. Il ne faut pas oublier non plus que dans l'immense majorité des sociétés cotées en bourse, les actionnaires sont dans l'incapacité concrète de contrôler eux-mêmes la fiabilité de la comptabilité. Ils sont bien obligés de faire confiance à la société. Le législateur a donc intérêt à garantir la transparence.

M. Hordies fait remarquer que dans son amendement n° 1, M. Roelants du Vivier était parti des sociétés dans lesquelles un conseil d'entreprise doit être institué. Le passage à toutes les sociétés cotées en bourse améliorera sans doute la situation des petits porteurs. Toutefois, il y a aussi l'intérêt des travailleurs par exemple. Or, il y a de grandes entreprises qui ne sont pas cotées en bourse et pour lesquelles il n'y aurait plus d'obligation de nommer plusieurs commissaires. M. Hordies trouverait dommage de méconnaître les intérêts des travailleurs et de la direction.



De heer De Grauwe herhaalt dat het voorliggend ontwerp reeds ver gaat in het oplossen van het conflict dat ontstaat wanneer bedrijfsrevisorenkantoren zowel audit- als andere diensten verlenen. Deze amendementen brengen een bijkomend aspect aan, namelijk ervoor te zorgen dat de commissarissen niet alleen onafhankelijk zijn maar dat er bovendien een soort wederzijdse controle wordt ingevoerd. Dit nieuwe idee is ongetwijfeld interessant doch behoeft bijkomende reflectie en zou daarom beter in een afzonderlijk wetsvoorstel worden opgenomen.

Volgens de heer Thissen kan men zich het best beperken tot beursgenoteerde vennootschappen. Het behoud van het begrip «ondernemingsraad» voor dergelijke vennootschappen kan belangrijk zijn, aangezien er bestaan die niet veel werknemers tellen.

Belangrijk is na te gaan waar de grenzen liggen om een doeltreffende controle uit te oefenen, zonder daarbij het financiële evenwicht van de betrokken bedrijven in gevaar te brengen.

Met betrekking tot de amendementen nrs. 1 en 12 wordt het advies ingewonnen van de Commissie voor het bank- en financiewezen, het Instituut der bedrijfsrevisoren en de Hoge Raad voor economische beroepen.

De heer Roelants du Vivier verduidelijkt dat de amendementen nrs. 1 en 12 alleen betrekking hebben op de bedrijven die, ten eerste, een ondernemingsraad hebben en die, ten tweede, ter beurze genoteerd zijn, maar die ook, ten derde, verplicht zijn om geconsolideerde jaarrekeningen te publiceren. Die amendementen handelen bovendien alleen over bedrijven die aan hun «wettelijke» commissaris diensten vragen die geen verband houden met controle. Indien die niet-controlediensten worden toevertrouwd aan een derde in plaats van aan de «wettelijke» commissaris, bestaat er volgens de amendementen geen verplichting meer om een tweede commissaris aan te stellen. De verplichting om de tweede commissaris aan te stellen hangt dus gewoon af van wat de vennootschap zelf wil.

De heer Roelants du Vivier herinnert er ook aan dat de aanbeveling van de Europese Commissie van 16 mei 2002 inzake de onafhankelijkheid van de met de wettelijke controle belaste accountant stelt dat de onafhankelijkheid van de controle werkelijk in gevaar komt wanneer de honoraria voor de niet-controleopdrachten zeer hoog liggen en dat zij het bedrag van de honoraria voor de controleproducten overschrijden. Op dat punt zij verwezen naar een groot Belgisch bedrijf, waarvan de aandelen in de Bel 20 zijn opgenomen en dat in 2001 zijn wettelijke

M. De Grauwe répète que le projet à l'examen constitue déjà un sérieux pas en avant en ce qui concerne le règlement du conflit qui survient lorsque des cabinets de réviseurs d'entreprise accomplissent des services d'audit et d'autres services. Ces amendements visent à envisager un aspect supplémentaire, à savoir la nécessité de veiller non seulement à ce que les commissaires soient indépendants, mais aussi à ce qu'une sorte de contrôle réciproque soit instauré. Cette idée nouvelle est sans aucun doute intéressante, mais nécessite une réflexion supplémentaire; aussi vaudrait-il mieux la reprendre dans une proposition de loi distincte.

Selon M. Thissen, il vaudrait mieux s'en tenir aux sociétés cotées en bourse. En outre, le maintien de la notion de conseil d'entreprise dans les sociétés cotées en bourse, peut avoir un intérêt puisqu'il existe de telles sociétés qui n'occupent pratiquement personne.

Il faut étudier la question de savoir quels sont les seuils nécessaires pour assurer un contrôle efficace sans mettre en difficulté l'équilibre financier des sociétés concernées.

En ce qui concerne les amendements n<sup>os</sup> 1 et 12, on demande l'avis de la Commission bancaire et financière, de l'Institut des réviseurs d'entreprise et du Conseil supérieur des professions économiques.

M. Roelants du Vivier précise que les amendements n<sup>o</sup> 1 et 12 ne concernent que les entreprises qui, primo, disposent d'un conseil d'entreprise, secundo, sont cotées en bourse, tertio, sont obligées d'établir des comptes consolidés. En outre, les amendements ne visent que les sociétés qui confient au plus à leur commissaire légal, des prestations qui ne sont pas des prestations d'audit. Si ces prestations «non audit» sont confiées à un tiers autre que le commissaire «légal», d'après les amendements, il n'y aura pas d'obligation de nommer un second commissaire. Par conséquent, l'obligation d'en nommer un second découle de la simple volonté de la société.

M. Roelants du Vivier rappelle également que la recommandation de la Commission européenne du 16 mai 2002 en matière d'indépendance des contrôleurs légaux, précise que la menace sur l'indépendance du contrôle est réelle «lorsque les honoraires pour les services non audit sont très élevés et qu'ils excèdent le montant des honoraires pour l'audit». À cet égard, il y a une grande société belge, dont l'action fait partie du Bel 20, qui, en 2001, a rémunéré son commissaire légal à hauteur d'environ 110 000 euros pour sa mission légale et d'environ

commissaris ongeveer 110 000 euro heeft betaald voor de uitvoering van zijn wettelijke opdracht en een som van ongeveer 3 miljoen euro voor andere diensten, wat neerkomt op ongeveer 27 keer het bedrag dat voor de audit werd betaald.

Wegens de sfeer van onzekerheid en wantrouwen op de beurzen, lijkt het redelijk aan deze bezorgdheid tegemoet te komen met een externe maatregel, die voor onze financiële markt alleen gunstige gevolgen kan hebben. Dat vindt althans de Franse werkgeversorganisatie MEDEF in tegenstelling tot het VBO, sinds de instelling van een college van revisoren sedert 1984 tot de verplichtingen is gaan behoren.

Ten slotte klopt het argument van de verdubbeling van de honoraria niet, aangezien in de praktijk het auditcomité de taken onderling zal verdelen. Bijgevolg valt de stijging van de controlekosten op 10 à 20 % te ramen.

Per slot van rekening heeft het amendement echter vooral tot doel het aangetaste vertrouwen van de kleine aandeelhouders te herstellen.

De heer Roelants du Vivier merkt voor het overige op dat het IBR in zijn advies voorstelt een gelijklopende bepaling op te nemen in een koninklijk besluit. Ze opnemen in een wet biedt nog meer garanties.

De heer De Grauwe vraagt de heer Roelants du Vivier of in de gevallen waar niet-auditdiensten bestaan en de commissaris zichzelf ervan ontslaat, het amendement niet van toepassing is en er dus geen tweede commissaris hoeft. Anderzijds zou een tweede commissaris nodig zijn indien de wettelijke commissaris zichzelf er niet van ontslaat. Dat lijkt niet logisch aangezien het wetsontwerp reeds veel verder gaat. Het verbiedt gewoon deze combinatie van diensten door eenzelfde commissaris.

De heer Roelants du Vivier merkt op dat het wetsvoorstel bepaalt dat sommige bijkomende opdrachten toegestaan zijn en andere dan weer verboden. Toegestaan zijn interne audit, werving van personeel, boekhoudkundig advies, fiscaal advies, enz. Cumulatie blijft mogelijk. Die mogelijkheid, waarvoor de wettelijke commissaris een veel grotere vergoeding kan ontvangen dan voor zijn wettelijke controleopdrachten, levert een probleem op voor de onafhankelijkheid van de commissaris. Het amendement probeert daar een mouw aan te passen.

De heer De Grauwe vindt het vreemd dat de wettelijke commissaris een aantal niet-auditactiviteiten mag uitoefenen die volgens de wet zijn onafhankelijkheid niet aantasten, maar die wel de benoeming van een tweede commissaris vereisen. Volgens de heer Roelants du Vivier komt er immers een lijst van niet-auditdiensten die volgens de wet toch verenigbaar

3 millions d'euros pour d'autres prestations, soit près de 27 fois le montant des honoraires pour l'audit.

Dès lors, à l'heure où l'incertitude et la méfiance règnent sur les marchés boursiers, il paraît raisonnable de répondre à cette inquiétude par une précaution supplémentaire qui ne peut qu'être profitable à notre place financière. C'est en tous les cas ce que pense, à l'inverse de la FEB, le MEDEF (organisation patronale française), à la suite de l'obligation, depuis 1984, de disposer d'un collège de réviseurs.

Enfin, l'argument du doublement des coûts d'honoraires, d'après M. Roelants du Vivier, est un argument fallacieux puisque, dans la pratique, le collège d'auditeurs va fonctionner en se répartissant les tâches. Par conséquent, l'augmentation des frais de contrôle peut être évaluée à 10 à 20 %.

En fin de compte, l'objectif le plus important de l'amendement est de répondre à la confiance ébranlée des petits actionnaires.

Du reste, M. Roelants du Vivier remarque que dans son avis, l'IRE propose d'intégrer une disposition assez similaire dans un arrêté royal. Le prévoir dans la loi constitue encore une précaution supplémentaire.

M. De Grauwe demande à M. Roelants du Vivier si dans les cas où il y a des services non audit et que le commissaire se destitue de ces services, il est exact de dire que l'amendement ne s'appliquerait pas et qu'il ne faudrait donc pas un deuxième commissaire. D'un autre côté, si ce commissaire légal ne se destitue pas, il en faudrait un deuxième. Cela ne paraît pas logique étant donné que le projet de loi va déjà beaucoup plus loin. Il interdit simplement cette combinaison de prestations par le même commissaire.

M. Roelants du Vivier fait remarquer que le projet de loi prévoit que des missions supplémentaires sont autorisées et d'autres sont interdites. Parmi les missions autorisées, qui sont celles relatives à l'audit interne, au recrutement de personnel, à la consultance comptable, à la consultance fiscale, etc., il subsiste une possibilité de cumul. Cette possibilité, qui permet de pouvoir rémunérer un commissaire légal de façon beaucoup plus importante que pour sa mission de contrôle légal, constitue un problème au niveau de l'indépendance du commissaire. L'amendement essaie de rencontrer ce problème.

M. De Grauwe trouve bizarre de dire qu'il y a certaines activités non audit que le commissaire légal peut exercer, qui, d'après la loi, ne diminuent en rien son indépendance, mais qu'alors, il est quand même obligatoire de nommer un deuxième commissaire. En effet, selon la thèse de M. Roelants du Vivier, il y aura une liste de prestations non audit qui, d'après la loi,

zijn met de onafhankelijkheid van de commissaris die de wettelijke controle op de rekeningen van een vennootschap uitoefent. In dat geval moet volgens amendement nr. 1 een tweede commissaris komen. In een tweede geval, waarin de wettelijke commissaris ook een van de diensten verricht die limitatief opgesomd zijn in een koninklijk besluit en die de onafhankelijkheid van de commissaris in gevaar kunnen brengen, hoeft er geen tweede commissaris benoemd te worden, aangezien die diensten verboden zijn.

De heer Thissen meent dat achter amendement nr. 1 de gedachte schuilt dat bijkomende opdrachten de onafhankelijkheid van de commissaris in theorie niet aantasten. Zodra zij een zeer aanzienlijk deel van de honoraria van de commissaris vormen, bestaat er wel degelijk een risico dat zijn onafhankelijkheid vermindert.

Bij nader inzien trekken de indieners amendementen nrs. 1 en 12 in.

#### Artikel 5bis (nieuw)

De heer Thissen dient amendement nr. 11 in, dat ook een artikel 5bis (nieuw) wil invoegen. Het bedoelt artikel 135 van het Wetboek van vennootschappen te wijzigen door te bepalen dat een commissaris slechts voor een termijn van drie jaar benoemd kan worden, die onmiddellijk daarbij aansluitend maximum eenmaal hernieuwbaar is.

De heer Thissen legt uit dat zijn amendement meer transparantie beoogt. Wanneer een commissaris zeer lang voor een vennootschap opdrachten vervult, leiden persoonlijke betrekkingen in vele gevallen geleidelijk tot een zekere verslapping van de aandacht. Het risico bestaat dat de commissaris minder waakzaam wordt omdat er met de directie van het bedrijf een vertrouwensrelatie is gegroeid. Bovendien mag een mandaat van commissaris geen lijfrente worden ten koste van de kwaliteit van het werk.

De minister stelt dat ook dat punt uitgebreid aan bod is gekomen in de bevoegde Kamercommissie en op Europees niveau. Uiteindelijk is beslist om geen maximumduur van het mandaat op te leggen. Hoewel het tot op zekere hoogte om een opportuniteitsbeslissing gaat, mag men niet vergeten dat de commissaris wordt aangesteld door de algemene vergadering, in overleg met de ondernemingsraad, beraadslagend op initiatief en op voorstel van het bestuursorgaan. De vraag rijst of men die bevoegdheid van de algemene vergadering al dan niet moet beperken.

De heer Thissen verklaart de tekst van de Europese richtlijn te hebben bestudeerd. Het blijkt dat de richtlijn niet zo ver reikt als zijn amendement. Hij bepaalt dat de nodige maatregelen er moeten komen om over-

sont quand même compatibles avec l'indépendance du commissaire qui exerce le contrôle légal des comptes d'une société. Dans ce cas de figure, d'après l'amendement n° 1, un deuxième commissaire doit être nommé. Dans une deuxième hypothèse, lorsque le commissaire légal livre aussi une des prestations énumérées de façon limitative dans un arrêté royal et qualifiées comme étant de nature à mettre en cause l'indépendance du commissaire, ces prestations étant interdites, il n'y a pas lieu de nommer un deuxième commissaire.

M. Thissen estime que l'idée derrière l'amendement n° 1 est de dire que les missions supplémentaires, théoriquement, n'altèrent pas l'indépendance du commissaire. À partir du moment où elles représentent une part très importante dans les honoraires du commissaire, il y a effectivement un risque de diminution de son indépendance.

Réflexion faite, les amendements n°s 1 et 12 sont retirés par les auteurs.

#### Article 5bis (nouveau)

M. Thissen introduit un amendement n° 11, qui vise également à insérer un article 5bis (nouveau). Il vise à modifier l'article 135 du Code des sociétés en prévoyant qu'un commissaire ne peut être nommé que pour un terme de trois ans renouvelable au maximum une fois consécutivement.

M. Thissen explique que son amendement se situe dans le cadre du souci de la transparence. Lorsqu'un commissaire dans une société exerce sa fonction depuis de très nombreuses années, dans un grand nombre de cas, les relations humaines font que progressivement peut s'installer un certain relâchement. Le risque est que le commissaire devienne moins vigilant du fait de la confiance qu'il développe dans la direction de l'entreprise. Il importe aussi d'éviter qu'un mandat de commissaire devienne une rente à vie au détriment de la qualité du travail.

Le ministre souligne que ce point a, lui aussi, été amplement débattu au sein de la commission compétente de la Chambre et au niveau européen. On a exceptionnellement décidé de ne pas prévoir de durée maximum pour le mandat. Bien qu'il s'agisse, jusqu'à un certain point, d'une décision opportune, il ne faut pas oublier que le commissaire est désigné par l'assemblée générale, en concertation avec le conseil d'entreprise, délibérant à l'initiative et sur la proposition de l'organe de gestion. Il y a lieu de se demander s'il faut ou non réduire cette compétence de l'assemblée générale.

M. Thissen déclare avoir examiné le texte de la directive européenne. Il s'avère que cette directive n'est pas aussi contraignante que son amendement. Elle prévoit qu'il faut prendre les mesures nécessaires

dreven vertrouwelijkheid en verlies van de onafhankelijkheid te voorkomen. De richtlijn verbiedt evenwel niet mandaten te verlengen.

Gelet op het feit dat de regels voor de instellingen belast met de controle en de deontologie, samen met de sancties die verbonden kunnen zijn aan de uitvoering van het mandaat, vrij duidelijk zijn, verklaart de heer Thissen dat hij zijn amendement intrekt.

Hij voegt eraan toe dat bij zijn weten in vele bedrijven van een zekere omvang de commissaris-revisoren niet noodzakelijk veranderen, maar wel de leden van de directie. Bijgevolg blijft het risico van vertrouwelijkheid enigszins beperkt. Bovendien kan een goede kennis van het bedrijf waar het mandaat uitgeoefend wordt, een pluspunt vormen voor de kwaliteit van de controle. De heer Thissen wil daarom geen rechtlijnige maatregelen opleggen omdat die soms onbillijk blijken en hun doel voorbijschieten. Veeleer wenst hij het te houden bij de Europese richtlijn.

Amendement nr. 11 wordt teruggetrokken door de auteur.

Artikelen 8, 22 en 25

De heer de Clippele merkt op dat deze artikelen wijzigingen aanbrengen in verschillende artikelen van het Wetboek van vennootschappen, respectievelijk met betrekking tot de BVBA's, de coöperatieve vennootschappen en de naamloze vennootschappen.

Zo bepaalt het huidige artikel 393 dat het maatschappelijk kapitaal van de vennootschap (coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid) volledig geplaatst moet zijn. Dat is trouwens de verantwoordelijkheid van ofwel de oprichters bij de oprichting ofwel het bestuursorgaan bij een kapitaalverhoging.

Het ontwerp voegt via de artikelen 8, 22 en 25 de woorden «en, niettegenstaand elk andersluidend beding, onvoorwaardelijk» in. Momenteel bepaalt ons recht dat een vennootschap niet langer kan worden opgericht door eenvoudig een handtekening te plaatsen onder een oprichtingsakte bij een notaris, maar door een oprichtingsakte neer te leggen ter griffie. Met andere woorden, wanneer het kapitaal geplaatst wordt, is dit steeds een voorwaardelijke plaatsing, namelijk op voorwaarde dat de statuten van de vennootschap ter griffie worden neergelegd. Een ander kenmerk van ons vennootschapsrecht is dat een vennootschap nadien moet worden ingeschreven in het handelsregister. Voordat dit kan gebeuren moet er echter een getuigschrift van kennis van het bedrijfsbeheer worden voorgelegd. Als dit getuigschrift wordt geweigerd wordt het kapitaal niet geplaatst, aangezien de vennootschap niet zal worden ingeschreven in het handelsregister en haar maatschappelijk doel niet kan verwezenlijken.

pour éviter la familiarité excessive et de réduire l'indépendance. Toutefois, la directive n'interdit pas le renouvellement des mandats.

Dans la mesure où les règles pour les institutions chargées du contrôle et de la déontologie, en combinaison avec les sanctions qui peuvent être liées à l'exercice du mandat, sont relativement claires, M. Thissen déclare retirer cet amendement.

Il ajoute que d'après ses informations, dans beaucoup d'entreprises d'une certaine taille, même si les commissaires réviseurs ne changent pas, les patrons changent assez régulièrement. Par conséquent, le risque de familiarité est, tout au moins partiellement, limité. De plus, le fait d'avoir une bonne connaissance de la société dans laquelle s'exerce le mandat, peut constituer un atout pour la qualité du contrôle. Donc, plutôt que d'imposer une mesure linéaire qui, dans certains cas, ne correspondrait pas à l'équité et n'atteindrait pas les objectifs recherchés, M. Thissen pense qu'il vaut mieux s'en tenir à la réglementation telle qu'elle est édictée par la directive européenne.

L'amendement n° 11 est retiré par son auteur.

Articles 8, 22 et 25

M. de Clippele fait valoir que ces articles visent à apporter un changement à divers articles du Code des sociétés relatifs respectivement aux SPRL, aux sociétés coopératives et aux sociétés anonymes.

Ainsi, actuellement, l'article 393 prévoit que le capital social de la société (coopérative à responsabilité limitée) doit être entièrement souscrit. Il s'agit d'ailleurs d'une responsabilité des fondateurs lors de la constitution ou d'une responsabilité de l'organe de gestion lors d'une augmentation de capital.

Le projet, dans ces articles 8, 22 et 25, insère les mots «nonobstant toute clause contraire, inconditionnellement (souscrit)». Actuellement, notre droit prévoit qu'une société n'est plus constituée par la simple signature de l'acte constitutif chez le notaire, mais seulement lorsque l'acte constitutif est déposé au greffe. En d'autres mots, lorsque l'on souscrit au capital, on souscrit toujours conditionnellement, à savoir sous la condition que les statuts de la société soient déposés au greffe. Une autre particularité de notre droit des sociétés est qu'ultérieurement, la société doit obtenir une inscription au registre du commerce. Or, avant d'obtenir cette inscription, il faut avoir l'attestation de bonne connaissance de gestion. Si cette attestation est refusée, la souscription au capital n'a plus lieu d'être puisque la société ne sera pas inscrite au registre de commerce et ne pourra pas réaliser son objet social.

De voorgestelde wijziging is wellicht bedoeld om de verbintenis van de inschrijvers definitief te maken. Zou de inbreng niet voorwaardelijk kunnen gebeuren, namelijk op voorwaarde dat de vennootschap het getuigschrift en de inschrijving in het handelsregister krijgt?

Het lid vraagt ook wat er gebeurt wanneer een kapitaalsverhoging uiteindelijk niet wordt doorgevoerd.

De minister stelt dat de huidige tekst van artikel 393 bepaalt: «Het maatschappelijk kapitaal van de vennootschap moet volledig en, niettegenstaande elk andersluidend beding, onvoorwaardelijk geplaatst zijn.» Artikel 22 van het ontwerp beoogt enkel een technische verbetering aan te brengen aan de tekst. Bij de recentste codificatie van het Wetboek van vennootschappen was onder meer dit element uit het oog verloren. Hier wordt verwezen naar artikel 52 van de oude gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen waarvan de geldigheid ook werd aanvaard voor de CVBA. De regel daarbij is dat inbrengen in vennootschappen met een beperkte aansprakelijkheid onvoorwaardelijk moet zijn. Door de laatste codificatie was deze verplichting niet langer in de wet opgenomen. Artikel 22 van het ontwerp zet dit recht door de oude tekst opnieuw in te voeren.

#### Artikel 15

De minister dient amendement nr. 3 in, dat ertoe strekt in het voorgestelde artikel 268, § 2, van het Wetboek van vennootschappen, een technisch-taalkundige verbetering aan te brengen.

Dit amendement wordt eenparig aangenomen door de 12 aanwezige leden.

#### Artikel 16

Met betrekking tot punt *b*), dat ertoe strekt het laatste lid van artikel 131 van het Wetboek van vennootschappen te vervangen, meent de heer de Clippele dat de huidige tekst verwarrend is omdat er in dat artikel sprake is van twee verslagen. Het eerste verslag wordt opgesteld door het bestuursorgaan (de raad van bestuur of de zaakvoerder) terwijl het tweede het verslag is van de commissaris over het eerste verslag.

In de praktijk wordt het verslag van het bestuursorgaan vaak opgenomen in het verslag van de commissaris omdat het bestuursorgaan niet zelf de handelingen van de vergaderingen opstelt maar deze taak toewijst aan een deskundige, bijvoorbeeld de commissaris, die het verslag van het bestuursorgaan dan opneemt in zijn eigen verslag.

De nietigheid van de beslissing van de algemene vergadering, waar het ontbreken van deze verslagen toe leidt, is een zeer zware sanctie.

Le but du changement proposé est sans doute que les souscripteurs s'engagent de façon définitive. Toutefois, est-ce que l'on ne pourrait pas maintenir que les souscriptions soient conditionnelles, donc sous condition que la société obtienne ladite attestation et un numéro de registre du commerce?

Le commissaire se demande aussi ce qui arrive lorsqu'une augmentation de capital n'aboutit finalement pas.

Le ministre répond que le texte actuel de l'article 393 dispose que «le capital social de la société doit être entièrement souscrit et, nonobstant toute clause contraire, inconditionnellement souscrit». L'article 22 du projet vise uniquement à apporter au texte une correction technique. Lors de la dernière codification du Code des sociétés, on a perdu de vue, entre autres, cet élément. On se réfère ici à l'article 52 des anciennes lois coordonnées sur les sociétés commerciales, dont l'application a également été acceptée pour les SCRL. La règle est en l'espèce que les apports faits dans les sociétés à responsabilité limitée doivent être inconditionnels. Lors de la dernière codification cette obligation a disparu de la loi. L'article 22 du projet rectifie les choses en réinsérant l'ancien texte.

#### Article 15

Le ministre dépose l'amendement n° 3, qui vise à apporter à l'article 268, § 2, proposé du Code des sociétés une correction d'ordre technico-linguistique.

Cet amendement est adopté à l'unanimité des 12 membres présents.

#### Article 16

À propos du point *b*), qui vise à remplacer le dernier alinéa de l'article 313 du Code des sociétés, M. de Clippele estime que le texte actuel prêtait à confusion puisque dans cet article, il est question de deux rapports. Le premier est établi par l'organe de gestion (le conseil d'administration ou le gérant) et le deuxième est celui du commissaire sur le premier.

Dans la pratique, très souvent, le rapport de l'organe de gestion est inclus dans le rapport du commissaire. La raison en est que l'organe de gestion ne s'occupe pas de la rédaction des actes des assemblées mais laisse cette tâche à un professionnel, comme le commissaire. Ce dernier inclut alors le rapport de l'organe de gestion dans le sien.

La sanction de la nullité de la décision de l'assemblée générale, qu'entraîne l'absence du rapport, est une sanction très lourde.

Tot nu toe voerde de rechtbank de nietigheid niet aan wanneer het verslag van de commissaris ter griffie werd neergelegd aangezien beide verslagen vervat waren in dat van de commissaris.

Door aan het slot van artikel 313 de woorden «van de verslagen bedoeld in dit artikel» toe te voegen ontstaat het risico dat de beslissing nietig verklaard wordt om dat de mogelijkheid van een latere bekrachtiging niet bestaat. Voor bepaalde vennootschappen kan dat dramatische gevolgen hebben.

Spreker vraagt dat de minister bevestigt dat het opnemen van beide verslagen in één verslag volstaat om de nietigverklaring te voorkomen.

De minister bevestigt dat wanneer de twee rapporten vervat zijn in dit van de commissaris, er daaruit geen nietigheid ontstaat van de beslissing van de algemene vergadering terzake. Een dergelijk rapport is equivalent aan de twee bedoelde verslagen. Uit de lezing van het huidige laatste lid van artikel 313 van het Wetboek van vennootschappen zou men ten onrechte kunnen afleiden dat slechts één van de twee verslagen bedoeld in dit artikel met de nietigheid gesanctioneerd zou zijn. Dat wil men vermijden.

#### Artikel 20

De minister dient amendement nr. 4 in, dat volledig identiek is aan amendement nr. 3 op artikel 15.

Het amendement wordt eenparig aangenomen door de 12 aanwezige leden.

#### Artikel 30

De heer Thissen ziet er het nut niet van in dat de wet bepaalt dat de raad van bestuur de mogelijkheid heeft een of meerdere adviserende comités op te richten.

Wat betreft het opnemen in artikel 30 van het recht voor de raad van bestuur om in zijn schoot adviserende comités in te richten, laat de minister opmerken dat dit op vandaag reeds een veel voorkomend gebruik is in zeer veel grote vennootschappen. Precies daarom heeft de regering ervoor geopteerd die raadgevende comités voor de duidelijkheid ook expliciet op te nemen in het Wetboek van vennootschappen. Het nieuwe lid van artikel 522, § 1, moet duidelijkheid scheppen over het statuut dat deze adviserende comités zouden moeten hebben.

Volgens de heer de Clippele geeft het feit dat de toestemming is opgenomen in de wet een bijkomende mogelijkheid aan de aandeelhouders om het advies van het opgerichte comité te vragen.

Met betrekking tot de opmerking van de heer De Grauwe dat deze bepaling wellicht niet baat, maar

Jusqu'à présent, quand on déposait le rapport au greffe du tribunal du commissaire, le tribunal n'invoquait pas la nullité puisque les deux rapports étaient inclus dans celui du commissaire.

Le fait de changer la disposition *in fine* de l'article 313 et de mettre «des rapports prévus» pourrait entraîner un risque de nullité parce que celle-ci n'est pas couverte par une possibilité de ratification subséquente. Ceci pourrait avoir des conséquences assez dramatiques pour certaines sociétés.

L'intervenant voudrait que le ministre confirme que si les deux rapports sont repris dans un seul, cela couvre la nullité.

Le ministre confirme que si les deux rapports sont inclus dans celui du commissaire, il n'en résulte pas une nullité de la décision de l'assemblée générale en la matière. Pareil rapport équivaut aux deux rapports en question. On pourrait conclure erronément à la lecture de l'actuel dernier alinéa de l'article 313 du Code des sociétés que seul un des deux rapports visés à cet article serait frappé de nullité. C'est ce que l'on veut éviter.

#### Article 20

Le ministre dépose l'amendement n° 4, qui est parfaitement identique à l'amendement n° 3 à l'article 15.

L'amendement est adopté à l'unanimité des 12 membres présents.

#### Article 30

M. Thissen ne voit pas l'utilité de prévoir dans la loi que le conseil d'administration a la possibilité de créer un ou plusieurs comités consultatifs.

En ce qui concerne l'inscription, à l'article 30, du droit, pour le conseil d'administration, de créer en son sein des comités consultatifs, le ministre fait observer que cette pratique est déjà très courante aujourd'hui dans bon nombre de grandes sociétés. C'est précisément pour cette raison que le gouvernement a choisi, dans un souci de clarté, de prévoir explicitement ces comités consultatifs dans le Code des sociétés. L'alinéa nouveau de l'article 522, § 1<sup>er</sup>, doit faire la clarté sur le statut que devraient avoir ces comités consultatifs.

M. de Clippele ajoute que si l'autorisation se trouve dans la loi, cela donne une possibilité supplémentaire aux actionnaires de demander l'avis du comité consultatif qui aurait ainsi été créé.

À la remarque de M. De Grauwe disant que cette disposition ne nuit pas, M. Thissen rétorque que l'on

ook niet schaaft, werpt de heer Thissen op dat er al een overvloed aan wetteksten bestaat. Volgens hem is de beste manier om wetgevend te werk te gaan niet het opnemen van teksten «die toch geen kwaad kunnen».

#### Artikel 32

De minister dient amendement nr. 5 in.

Dit amendement stelt een aantal wijzigingen voor aan het ontworpen artikel 524 van het Wetboek van vennootschappen. De meeste wijzigingen zijn van taalkundige aard. De derde wijziging strekt ertoe bewijsproblemen te voorkomen en de rechtszekerheid te garanderen. Het betreft een van de criteria waaraan onafhankelijke bestuurders moeten voldoen. Het wettelijk samenwonen is, in tegenstelling met het sinds drie jaar samenwonen, makkelijk te controleren.

Amendement nr. 5 wordt eenparig aangenomen door de 12 aanwezige leden.

#### Artikel 33

De heer de Clippele stelt vast dat volgens dit artikel de statuten of de raad van bestuur een directiecomité kunnen instellen. Volgens het voorgestelde artikel 524*bis* kan het optreden van dat comité geen betrekking hebben «op handelingen die op grond van andere bepalingen van de wet aan de raad van bestuur zijn voorbehouden». Waarom heeft men de woorden «... of van de statuten ingevoegd» niet? De statuten, die een overeenkomst vormen tussen de raad van bestuur en de aandeelhouders, kunnen de bevoegdheden beperken die de raad van bestuur zou kunnen overdragen aan het directiecomité.

De heer De Grauwe meent dat het hier gewoon gaat om het feit dat de wet een aantal beperkingen oplegt aan de mogelijke overdracht van haar bevoegdheden door de raad van bestuur. De statuten moeten conform de wetgeving zijn.

De heer de Clippele wijst erop dat de statuten restrictiever kunnen zijn dan de wet. Dan ontstaat er een discussie over de tegenstelbaarheid van de statuten aan derden.

Een andere vraag van hetzelfde lid slaat op de bekendmaking van de opdracht van de leden van de raad van bestuur. Moeten zij een schriftelijke opdracht hebben? Moet die hoe dan ook verschijnen in het *Belgisch Staatsblad*?

In dit verband stelt de minister dat er niet in een bijzondere bekendmaking in het *Belgisch Staatsblad* is voorzien.

Wat betreft de samenstelling van het directiecomité meent de heer Thissen dat men erop moet toezien dat de meerderheid niet bestaat uit leden van de raad van

est déjà noyé sous les textes de loi. Mettre des textes simplement parce qu'ils ne font pas de tort, n'est certainement pas la meilleure façon de légiférer.

#### Article 32

Le ministre dépose l'amendement n° 5.

Cet amendement propose une série de modifications à l'article 524 en projet du Code des sociétés. La plupart d'entre elles sont d'ordre linguistique. La troisième vise à prévenir des problèmes de preuve et à garantir la sécurité juridique. Il s'agit d'un des critères auxquels doivent répondre les administrateurs indépendants. La cohabitation légale est facile à contrôler, contrairement à la cohabitation depuis trois ans.

L'amendement n° 5 est adopté à l'unanimité des 12 membres présents.

#### Article 33

M. de Clippele constate que d'après cet article, les statuts ou le conseil d'administration peuvent instaurer un comité de direction. En application de l'article 524*bis* proposé, ce comité ne peut pas agir «sur l'ensemble des actes réservés au conseil d'administration en vertu d'autres dispositions de la loi». La question alors est de savoir pourquoi on n'y a pas ajouté les mots «... ou des statuts»? Les statuts, qui sont le contrat entre le conseil d'administration et les actionnaires, peuvent prévoir des limitations aux pouvoirs que le conseil pourrait déléguer au comité de direction.

M. De Grauwe estime qu'il s'agit simplement du fait que la loi impose des restrictions au transfert éventuel de ses pouvoirs par le conseil d'administration. Les statuts doivent être conformes à la législation.

M. de Clippele souligne que les statuts peuvent être plus restrictifs que la loi. On est alors confronté à une discussion sur l'opposabilité des statuts vis-à-vis des tiers.

Une autre question du même commissaire concerne la publication du mandat des membres du comité de direction. Doivent-ils être munis d'un mandat écrit? Est-ce que ce mandat doit obligatoirement être publié au *Moniteur belge*?

À ce sujet, le ministre déclare qu'on n'a pas prévu de publication particulière au *Moniteur belge*.

En ce qui concerne la composition du comité de direction, M. Thissen pense qu'il faudrait être attentif à ce que ne s'y retrouve pas une majorité des membres

bestuur. Zo raakt de controlebevoegdheid van die raad immers uitgehold aangezien de leden van het directiecomité een meerderheid vormen in de raad van bestuur. Zij kunnen dan alle mogelijke beslissingen in het directiecomité nemen in de overtuiging dat die toch niet aangevochten zullen worden in de raad van bestuur.

De minister bevestigt dat het directiecomité samengesteld kan zijn uit leden van de raad van bestuur. Na lang beraad en na het inwinnen van advies heeft men er in de Kamercommissie voor geopteerd terzake geen beperking in te voeren en over te laten aan «soft law"-aanbevelingen en zelfregulering door de ondernemingen. Het vastleggen van regels in de wet laat immers niet toe om voldoende rekening te houden met sommige specifieke kenmerken bij bepaalde sectoren of bedrijven. Het is wel belangrijk om het wettelijk kader van het directiecomité tegenover derden te definiëren.

Op de vraag of dit een probleem van controle stelt, merkt de minister op dat de raad van bestuur de wettelijke bevoegdheid van controle heeft en daarvoor aansprakelijk is. Wanneer de raad van bestuur onvoldoende controle zou uitoefenen op het directiecomité, brengt hij zijn eigen aansprakelijkheid in het gedrang.

De heer Van Quickenborne laat opmerken dat de eerste commentaren in de rechtsleer onder meer betrekking hebben op het directiecomité. De heer Vander Elst (RU Gent), los van de lof die hij heeft voor het wetsontwerp, stelt de vraag of na een statutaire melding, de mogelijkheid die wordt geboden aan de raad van bestuur om volledig naar eigen goeddunken een directiecomité in te stellen, niet indruist tegen de algemene regels van goed ondernemingsbestuur. Hij verwijst daarbij vooreerst naar het feit dat het beginsel van de «*ad nutum*»-ontslagbevoegdheid van de algemene vergadering zou kunnen worden omzeild. Daarnaast zou ook een onafzetbaar directiecomité kunnen worden geïnstalleerd. Ten slotte zou de vergoeding van het directiecomité door de raad van bestuur kunnen worden bepaald zonder dat de algemene vergadering hiertegen zou kunnen ageren.

De minister antwoordt dat het wetsontwerp bepaalt dat deze aangelegenheden (de procedures inzake afzetting, samenstelling, enz.) kunnen worden geregeld in de statuten. Hij erkent dat kan worden geargumenteed dat door de instelling van een directiecomité de algemene vergadering minder greep zal hebben op het dagelijks bestuur zoals gevoerd door het directiecomité in vergelijking met het dagelijks bestuur zoals gevoerd door de raad van bestuur. Er is immers een tussenschot. De raad van bestuur is aansprakelijk ten aanzien van de algemene vergadering, is belast met het toezicht op het directiecomité, moet ook namens de vennootschap de aansprakelijkheidsvorderingen tegen de leden van het directiecomité in-

du conseil d'administration, ce que signifierait que la capacité de contrôle du conseil d'administration est annihilée puisque les membres du comité de direction forment une majorité au sein du conseil d'administration. Par conséquent, ils peuvent dorénavant prendre toutes les décisions au sein du comité de direction sachant qu'elles ne seront pas remises en cause par le conseil d'administration.

Le ministre confirme que le comité de direction peut se composer de membres du conseil d'administration. Après s'être longuement concerté et avoir consulté, la commission de la Chambre a choisi de ne pas établir de restriction et de s'en tenir à des recommandations non contraignantes et à l'autorégulation des entreprises. Fixer des règles dans la loi n'aurait pas permis de prendre suffisamment en compte les caractéristiques spécifiques de certains secteurs ou entreprises. Il importe en revanche de définir le cadre légal du comité de direction vis-à-vis des tiers.

À la question de savoir si cela pose un problème de contrôle, le ministre répond que le conseil d'administration détient légalement le pouvoir de contrôle et qu'il en porte la responsabilité. Si le conseil d'administration devrait exercer un contrôle insuffisant sur le comité de direction, il mettrait en cause sa propre responsabilité.

M. Van Quickenborne signale que les premiers commentaires de la doctrine portent notamment sur le comité de direction. Indépendamment de tout le bien qu'il pense du projet de loi, M. Vander Elst (*Rijksuniversiteit Gent*) se demande si, après mention dans les statuts, la possibilité qui est offerte au conseil d'administration de constituer un comité de direction comme bon lui semble, n'est pas contraire aux règles générales de la bonne administration de l'entreprise. À ce sujet, il observe tout d'abord que le principe de la compétence de révocation *ad nutum* de l'assemblée générale pourrait être contourné. On pourrait également installer un comité de direction inamovible. Enfin, la rémunération du comité de direction pourrait être fixée par le conseil d'administration sans que l'assemblée générale ne puisse s'y opposer.

Le ministre répond que le projet de loi prévoit que ces questions (procédures de révocation, composition, etc.) peuvent être réglées dans les statuts. Il reconnaît que l'on peut soutenir que, du fait de la constitution d'un comité de direction, l'assemblée générale aura moins d'emprise sur la gestion journalière du comité de direction comparativement à la gestion journalière du conseil d'administration. Il y a en effet une cloison intermédiaire. Le conseil d'administration est responsable vis-à-vis de l'assemblée générale; il est chargé de contrôler le comité de direction; il doit également tenter les actions en responsabilité au nom de la société contre les membres du comité de direction et l'assemblée



stellen en kan door de algemene vergadering ter verantwoording worden geroepen. In de Kamer heeft men geoordeeld dat dit tussenschot volstaat als waarborg en controle ten aanzien van de relatie directiecomité — algemene vergadering.

De heer Thissen antwoordt dat zelfregulering op zich een goede zaak is, doch dat er in de raad van bestuur moeilijkheden kunnen opduiken wanneer een aantal leden beslissen het directiecomité in te palmen. Zodoende zouden zij de werkelijke leiding in handen hebben van heel de vennootschap omdat zij zich niet meer hoeven te verantwoorden in de raad van bestuur, waarin zij over een meerderheid beschikken.

De heer Steverlynck vraagt of een belangenconflict binnen het directiecomité in het jaarverslag moet worden vermeld. De bestaande procedure voor de raad van bestuur is vrij streng. Het gevaar is dan ook niet denkbeeldig dat van het instellen van een directiecomité misbruik zou worden gemaakt om een aantal beslissingen naar dat orgaan door te schuiven indien de regeling van belangenconflicten en de publicatie naar buitenuit niet even streng zou zijn.

De minister dient amendement nr. 6 in.

Het artikel 33, dat een afdeling *Ibis* in boek VII, titel IV, hoofdstuk I, van het Wetboek van vennootschappen invoegt, bestaat uit de artikelen 524*bis* en 524*ter*.

Amendement nr. 6 brengt enerzijds taalcorrecties aan in het ontworpen artikel 524*bis* en vervangt anderzijds § 1 van het ontworpen artikel 524*ter*.

Dit tweede luik van het amendement strekt ertoe om op het niveau van het directiecomité hetzelfde systeem ter regeling van belangenconflicten in te stellen als datgene wat thans bestaat op het niveau van de raad van bestuur. Met dit amendement wil de regering tegemoetkomen aan een van de belangrijkste kritieken op het voorliggende ontwerp van wet.

Volgens de heer De Grauwe komt het tegemoet aan de bekommernis geuit door de heer Steverlynck.

De minister geeft aan dat op dit ogenblik het wetsontwerp twee mogelijkheden voorziet als er zich op niveau van het directiecomité een belangenconflict voordoet. Ofwel neemt het directiecomité zelf de beslissing. In dat geval moet het die beslissing wel ter kennis geven aan de raad van bestuur. Ofwel onthoudt het directiecomité zich van het nemen van een beslissing en stuurt het het dossier door naar de raad van bestuur.

Op studiedagen rond het voorliggende wetsontwerp blijkt het belangenconflict op het niveau van het directiecomité een van de punten te zijn waarop de aandacht wordt gevestigd.

Twee ideeën zijn verdedigbaar. Wanneer nu in artikel 523 van het Wetboek van vennootschappen een

générale peut lui demander de se justifier. La Chambre a estimé que cette cloison intermédiaire constituait une garantie et un contrôle suffisant en ce qui concerne la relation entre le comité de direction et l'assemblée générale.

M. Thissen rétorque que l'autorégulation est une bonne chose, mais on peut avoir à un moment donné des difficultés dans un conseil d'administration et avoir un certain nombre de membres qui pourraient décider d'aller investir le comité de direction. De cette façon, ils deviendraient ceux qui dirigent de fait la totalité de la société en n'ayant plus beaucoup de comptes à rendre au conseil d'administration, étant donné qu'ils y disposent d'une majorité.

M. Steverlynck demande si un conflit d'intérêts au sein du comité de direction doit être mentionné dans le rapport annuel. La procédure existante pour le conseil d'administration est assez stricte. Il existe dès lors un risque réel que l'on abuse de la création d'un comité de direction pour transférer certaines décisions à cet organe si le régime des conflits d'intérêts et la publication vers l'extérieur n'étaient pas aussi sévères.

Le ministre dépose l'amendement n° 6.

L'article 33, qui insère une section *I<sup>e</sup>bis* dans le livre VII, titre IV, chapitre I<sup>er</sup>, du Code des sociétés, est composé des articles 524*bis* et 524*ter*.

L'amendement n° 6 apporte des corrections linguistiques à l'article 524*bis* en projet et remplace le § 1<sup>er</sup> de l'article 524*ter* proposé.

Le deuxième volet de l'amendement tend à instaurer au niveau du comité de direction le même système de règlement des conflits d'intérêts que celui qui existe déjà au niveau du conseil d'administration. Le gouvernement entend ainsi répondre à l'une des principales critiques formulées à l'encontre du projet de loi.

Selon M. De Grauwe, l'amendement répond à la préoccupation de M. Steverlynck.

Le ministre déclare que dans sa rédaction actuelle, le projet de loi prévoit deux possibilités dans l'éventualité où un conflit d'intérêts surgirait au niveau du comité de direction. Soit le comité de direction prend la décision lui-même. Dans ce cas, il doit signifier cette décision au conseil d'administration. Soit le comité de direction s'abstient de prendre une décision et transmet le dossier au conseil d'administration.

Lors des journées d'étude consacrées au projet de loi, le conflit d'intérêts au niveau du comité de direction est l'un des points qui a retenu l'attention.

On peut défendre deux thèses. S'il est prévu, dans l'article 523 du Code des sociétés, un certain système

bepaald systeem is ingesteld voor de regeling van belangenconflicten op het niveau van de raad van bestuur waarbij die moeten worden meegedeeld aan de algemene vergadering, dan kan men stellen dat het niet de bedoeling is dat het hogere niveau ervan kennis neemt. Op een analoge manier, en dat was ook initieel de bedoeling van de regering, zou men kunnen bepalen dat het directiecomité de betrokken beslissing ter kennis geeft aan het hogere niveau, i.c. de raad van bestuur. Die laatste moet dan garant staan voor een afdoende controle op de belangenconflicten die zich kunnen voordoen.

Het amendement nr. 6 van de regering strekt ertoe het systeem zoals dat bestaat voor de belangenconflicten op het niveau van de raad van bestuur *mutatis mutandis* over te nemen voor het niveau van het directiecomité. Als de commissie dit amendement aanneemt, zal de procedure die nu enkel geregeld is voor de raad van bestuur voortaan ook gelden op het niveau van het directiecomité. Daardoor wordt een duidelijk signaal gegeven dat van het directiecomité geen misbruik kan worden gemaakt om bepaalde belangenconflicten te onttrekken aan het oog van de aandeelhouders.

#### Artikel 33bis (nieuw)

De heer Thissen dient amendement nr. 14 in, dat ertoe strekt om in het Wetboek van vennootschappen een afdeling in te voegen luidende «Het auditcomité», die een artikel 524*quater* bevat.

Spreker merkt op dat Europa de richtlijn heeft goedgekeurd waarop België moet steunen bij zijn regelgeving. In verschillende aanbevelingen (van de marktautoriteit van de Beurs van Brussel, de Commissie voor het bank- en financieuzen en het Verbond van Belgische ondernemingen) wordt voorgesteld een auditcomité in te stellen. De heer Thissen is van mening dat het niet wenselijk is zulks te doen in alle ondernemingen maar wel in beursgenoteerde vennootschappen, banken en verzekeringsinstellingen.

De bespreking van dit amendement kan de commissie helpen om een standpunt in te nemen over de amendementen die ertoe strekken bepalingen betreffende de aanwijzing van een college van commissarissen en het niet-hernieuwen van de mandaten van commissaris enz. in te voegen.

De meningen over de manier om het auditcomité samen te stellen en het te laten werken, zijn vrij eensluidend. Voorgesteld wordt dat de raad van bestuur drie onafhankelijke bestuurders aanwijst die geen werknemer zijn van de vennootschap en geen lid van een uitvoerend comité en die belast worden met een aantal controletaken. Het auditcomité is gemachtigd informatie te vragen aan een uitvoerend comité, een beroep te doen op externe auditondernemingen en op

de règlement des conflits d'intérêts au niveau du conseil d'administration en vertu duquel ces conflits doivent être communiqués à l'assemblée générale, on peut dire que l'intention n'est pas que le niveau supérieur s'en saisisse. De manière analogue, et telle était l'intention initiale du gouvernement, on pourrait prévoir que le comité de direction communique la décision concernée au niveau supérieur, qui est en l'espèce le conseil d'administration. Celui-ci devrait alors être le garant d'un contrôle suffisant sur les conflits d'intérêts qui peuvent surgir.

L'amendement n° 6 du gouvernement tend à reprendre, *mutatis mutandis*, au niveau du comité de direction, le système en vigueur pour les conflits d'intérêts au niveau du conseil d'administration. Si la commission l'adopte, la procédure qui n'est actuellement prévue que pour le conseil d'administration sera désormais applicable aussi au comité de direction. On donnera ainsi un signal clair comme quoi il ne faut pas abuser du comité de direction pour soustraire certains conflits d'intérêts à l'attention des actionnaires.

#### Article 33bis (nouveau)

M. Thissen introduit un amendement n° 14, visant à insérer dans le Code des sociétés une section intitulée «Le comité d'audit», qui contient un article 524*quater*.

L'intervenant fait remarquer que l'Europe a approuvé la directive sur laquelle la Belgique doit s'appuyer pour fixer sa réglementation. Plusieurs recommandations (de l'autorité de marché de la Bourse de Bruxelles, la Commission bancaire et financière et la Fédération des entreprises à Belgique) suggèrent d'instaurer un comité d'audit. M. Thissen estime qu'il n'y a pas lieu de le faire dans toutes les sociétés, mais pense surtout aux sociétés cotées en bourse, aux banques et aux sociétés d'assurance.

La discussion sur cet amendement peut aider la commission à prendre position par rapport aux amendements visant à insérer la désignation d'un collège de commissaires, le non renouvellement des mandats de commissaire, etc.

Les avis sur la manière dont le comité d'audit devrait être composé et fonctionner, sont assez unanimes. On propose que le conseil d'administration désigne trois administrateurs indépendants, non employés par la société, non membres du comité exécutif qui soient chargés de procéder à un certain nombre de missions de contrôle. Il aurait le pouvoir de demander des informations auprès du comité exécutif, de faire appel aux sociétés d'audit et aux services d'audit

interne auditdiensten teneinde de informatie te verkrijgen die nodig is om zich een beeld te kunnen vormen van de manier waarop de vennootschap wordt bestuurd.

De heer Thissen wijst erop dat in de bedrijven waar auditcomités zijn geïnstalleerd, die comités tot ieders tevredenheid werken. Dat systeem geeft een bijzondere verantwoordelijkheid aan bepaalde bestuurders die over het algemeen het belang van hun taak beseffen en hun werk op een zeer correcte manier verrichten. De instelling van een auditcomité zou het op een soepele manier mogelijk maken om zonder bijkomende kosten voor de beoogde vennootschappen de kwaliteit van de controle te verbeteren.

De vermelding van de namen van de leden van het comité in het jaarverslag zou het mogelijk maken dat de aandeelhouders eventueel met hen in contact kunnen treden teneinde bepaalde inlichtingen te vragen.

Kortom dit amendement kan bijdragen tot een zo groot mogelijke transparantie.

De minister stelt dat het wetsontwerp in het Wetboek van vennootschappen reeds een plaats voorziet voor adviserende comités die de raad van bestuur kunnen bijstaan. Daarbij worden de audit- en de remuneratiecomités beoogd die in de praktijk reeds veelvuldig voorkomen. De regering had evenwel niet de bedoeling de oprichting van die comités verplicht te maken. Amendement nr. 14 van de heer Thissen wil dat wel doen voor bepaalde categorieën bedrijven. Dit is een opportuniteitsbeslissing die men kan nemen, ja.

Amendement nr. 14 wordt verworpen met 9 tegen 2 stemmen bij 1 onthouding.

#### Artikel 38

De minister dient amendement nr. 7 in, dat betrekking heeft op het artikel 533 van het Wetboek van vennootschappen, dat de oproepingstermijn regelt voor de algemene vergadering.

Indien tijdens de eerste algemene vergadering van een genoteerde vennootschap het quorum niet wordt bereikt, moet men overgaan tot het bijeenroepen van een nieuwe algemene vergadering. Volgens het geldende zijnde systeem moet de tweede oproeping gedaan worden in het *Belgisch Staatsblad* 15 dagen voor die algemene vergadering. Ingevolge de verlengde oproepingstermijn riskeert men bijgevolg dat deze tweede algemene vergadering te ver in de tijd zou moeten worden uitgesteld.

In overleg met een aantal deskundigen stelt de regering nu een tussenoplossing voor. Gegeven dat eigenlijk vaak geweten is wanneer het quorum niet zal worden bereikt, wordt in de eerste oproeping meteen

interne pour obtenir toutes les informations nécessaires pour se faire une opinion quant à la manière dont la société est gérée.

M. Thissen souligne que là où des comités d'audit sont installés, ils fonctionnent à la satisfaction de tout le monde. Ce système donne une responsabilité particulière à certains administrateurs qui, en général, sont très conscients de l'importance de leur mission et font leur travail de manière très correcte. L'instauration d'un comité d'audit permettrait, de manière très souple, sans coût supplémentaire pour les sociétés visées, d'améliorer la qualité de l'audit.

L'indication des noms des membres de ce comité dans le rapport annuel devrait permettre aux actionnaires de prendre éventuellement contact avec eux pour leur demander des informations particulières.

Bref, cet amendement peut contribuer à assurer la transparence la plus complète possible.

Le ministre affirme que le projet prévoit de réserver déjà dans le Code des sociétés, une place aux comités consultatifs qui peuvent assister le conseil d'administration. On vise, à cet égard, les comités d'audit et de rémunération qui sont déjà nombreux dans la pratique. Toutefois, le gouvernement n'entendait pas rendre obligatoire la création de ces comités. L'amendement n° 14 de M. Thissen vise bel et bien à prévoir une obligation pour certaines catégories d'entreprises. Toute la question est, en fait, de savoir s'il est opportun ou non de prévoir une telle décision d'opportunité que l'on peut prendre, oui.

L'amendement n° 14 est rejeté par 9 voix contre 2 et 1 abstention.

#### Article 38

Le ministre dépose l'amendement n° 7 concernant l'article 533 du Code des sociétés qui fixe le délai de convocation de l'assemblée générale.

Si le quorum n'est pas atteint au cours de la première assemblée générale d'une société cotée, une nouvelle assemblée générale doit être convoquée. Selon le système en vigueur, la deuxième convocation doit être publiée au *Moniteur belge* quinze jours avant cette assemblée générale. Comme on allonge le délai de convocation, on risque de devoir reporter cette deuxième assemblée générale à une date trop lointaine.

Après avoir consulté une série d'experts, le gouvernement propose une solution intermédiaire. Comme, en réalité, on sait souvent quand le quorum ne sera pas atteint, on mentionnera déjà dans la première

de datum vermeld waarop de eventuele tweede algemene vergadering zal plaatsvinden. Het is dan niet noodzakelijk om de verlengde oproepingstermijnen te hanteren. De kortere oproepingstermijnen worden aanvaard precies om te vermijden dat de procedure onnodig zwaar wordt in situaties die dat niet echt vereisen.

Diezelfde argumentatie geldt ook voor de tweede wijziging met betrekking tot het systeem van de registratiedatum. Nu is bepaald dat de oproeping dertig dagen voor de algemene vergadering moet plaatsvinden. De reden om bij gebruik van de registratiedatum dertig in plaats van vijftien dagen te voorzien, bestond erin dat de registratiedatum maximaal vijftien dagen voorafgaat aan de algemene vergadering.

De regering, na overleg met deskundigen, is nu evenwel van oordeel dat het beter zou zijn te bepalen dat de oproeping vijftien dagen voor de registratiedatum moet gebeuren in plaats van dertig dagen voor de algemene vergadering. Die regeling geeft een grotere soepelheid aan de vennootschappen die van de registratie willen gebruikmaken terwijl tegelijkertijd de rechten van de aandeelhouders afdoende worden gewaarborgd.

De derde wijziging betreft de aandelen op naam. In de Kamer is de termijn voor aandelen aan toonder teruggebracht op vijftien dagen, een termijn die beter rekening houdt met de belangen van het ondernemingsleven en van de aandeelhouders. Wat betreft de aandelen op naam werd die wijziging niet consequent doorgevoerd. Voortaan zal zowel voor de aandelen op naam als voor die aan toonder in principe de bijeenroeping van de algemene vergadering vijftien dagen vooraf moeten gebeuren.

Amendement nr. 7 wordt eenparig aangenomen door de 12 aanwezige leden.

#### Artikel 40

De minister dient amendement nr. 10 in, dat een aantal wijzigingen beoogt in de nieuwe bepalingen van het artikel 536 van het Wetboek van vennootschappen.

De Belgische Vereniging van banken heeft er de regering op attent gemaakt dat een aantal kleinere aanpassingen met betrekking tot de registratiedatum (derde lid van artikel 536) nodig zijn. Zo dient men duidelijk te definiëren dat de registratiedatum wordt bepaald, niet alleen op een bepaalde dag maar daarboven om 24 uur, zodat alle verrichtingen van die dag kunnen worden vastgesteld. Met andere woorden, aandelen mogen na de registratie op die dag niet meer verkocht kunnen worden om nog diezelfde dag een tweede keer ter registratie te worden aangeboden door de nieuwe eigenaar ervan.

convocation la date à laquelle la deuxième assemblée générale éventuelle aura lieu. Il n'est pas nécessaire dès lors d'allonger les délais de convocation. On accepte précisément des délais de convocation plus courts pour éviter d'être confronté à une procédure inutilement lourde dans des situations où on n'en a vraiment pas besoin.

Les mêmes arguments sont valables pour ce qui est de la deuxième modification concernant le système de la date d'enregistrement. On prévoit actuellement que la convocation doit avoir lieu trente jours avant l'assemblée générale. On prévoit, pour les sociétés qui recourent à la procédure de date d'enregistrement, trente jours au lieu de quinze, parce que la date d'enregistrement précède l'assemblée générale de quinze jours au plus.

Le gouvernement estime maintenant, après avoir consulté des spécialistes, qu'il serait préférable de disposer que la convocation doit avoir lieu quinze jours avant l'assemblée générale, au lieu de trente. L'on assouplirait de la sorte les choses pour les sociétés qui veulent recourir à l'enregistrement tout en garantissant simultanément que les droits des actionnaires seront suffisamment bien respectés.

La troisième modification concerne les actions nominatives. À la Chambre, on a réduit à quinze jours le délai pour les actions au porteur. Un tel délai tient mieux compte des intérêts des entreprises et des actionnaires. La modification n'a toutefois pas été étendue de manière conséquente aux actions nominatives. Désormais, la convocation de l'assemblée générale devra se faire quinze jours à l'avance pour les actions nominatives comme pour les actions au porteur.

L'amendement n° 7 est adopté à l'unanimité des 12 membres présents.

#### Article 40

Le ministre dépose l'amendement n° 10, qui vise à apporter une série de modifications aux nouvelles dispositions de l'article 536 du Code des sociétés.

L'Association belge des banques a attiré l'attention du gouvernement sur la nécessité de procéder à une série de petites adaptations en ce qui concerne la date d'enregistrement (alinéa 3 de l'article 536). C'est ainsi qu'il faut prévoir clairement que la date d'enregistrement soit fixée non seulement à un certain jour, mais en outre à 24 heures, pour que toutes les opérations de ce jour puissent être constatées. En d'autres termes, les actions ne pourront plus être vendues, ce jour-là, après l'enregistrement et être proposées une deuxième fois, le même jour, à l'enregistrement par leur nouveau propriétaire.

De Belgische Vereniging van banken heeft er ook op gewezen dat voor de registratie van het aandeelhouderschap een aantal verrichtingen nodig zijn. Vandaar pleiten zij ervoor om die registratiedatum uiterlijk vijf werkdagen voor de algemene vergadering te laten vallen. Dit systeem wordt bijvoorbeeld ook in Nederland gehanteerd.

Wat de wijziging in het ontworpen vierde lid van artikel 536 betreft, wijst de minister erop dat het om een technisch-taalkundige verbetering gaat.

Amendement nr. 10 wordt eenparig aangenomen door de 12 aanwezige leden.

#### Artikel 55

De minister dient amendement nr. 8 in, dat ertoe strekt § 1 van artikel 55 te vervangen. Het strekt ertoe elk misverstand over de datum van inwerkingtreding van de artikelen 4 en 5 uit te sluiten. Deze artikelen zullen in werking treden op het ogenblik dat het koninklijk besluit, bepaald in het ontworpen artikel 133, 6e lid, in werking treedt en dus niet het besluit bedoeld in het laatste lid van dat artikel.

Amendement nr. 8 wordt eenparig aangenomen door de 12 aanwezige leden.

\*  
\* \*

Het geamendeerde wetsontwerp in zijn geheel wordt eenparig aangenomen door de 12 aanwezige leden.

Dit verslag is goedgekeurd met 8 stemmen bij 1 onthouding.

*De rapporteur,*  
Olivier de CLIPPELE.

*De voorzitter,*  
Paul DE GRAUWE.

\*  
\* \*

**Tekst aangenomen door de commissie  
(zie stuk Senaat nr. 2-1107/6)**

L'Association belge des banques a attiré l'attention sur le fait qu'une série d'opérations sont nécessaires pour l'enregistrement de l'actionariat. Dès lors, elle plaide pour que la date d'enregistrement tombe au moins cinq jours ouvrables avant l'assemblée générale. C'est ce que l'on fait par exemple aux Pays-Bas.

En ce qui concerne la modification de l'alinéa 4 en projet de l'article 536, le ministre attire l'attention sur le fait qu'elle consiste en une correction de nature technico-linguistique.

L'amendement n° 10 est adopté à l'unanimité des 12 membres présents.

#### Article 55

Le ministre dépose l'amendement n° 8, qui vise à remplacer le § 1<sup>er</sup> de l'article 55 pour éviter tout malentendu sur la date d'entrée en vigueur des articles 4 et 5. Ces articles entreront en vigueur en même temps que l'arrêté royal visé à l'article 133, alinéa 6, et donc non pas en même temps que l'arrêté visé au dernier alinéa de cet article.

L'amendement n° 8 est adopté à l'unanimité des 12 membres présents.

\*  
\* \*

L'ensemble du projet de loi amendé a été adopté à l'unanimité des 12 membres présents.

Le présent rapport a été approuvé par 8 voix et une abstention.

*Le rapporteur,*  
Olivier de CLIPPELE.

*Le président,*  
Paul DE GRAUWE.

\*  
\* \*

**Texte adopté par la commission  
(voir le doc. Sénat n° 2-1107/6)**



**BIJLAGE 1****ADVIES VAN DE COMMISSIE VOOR HET BANK-  
EN FINANCIËWEZEN**

(brief gericht aan de kabinetschef van de minister van Justitie)

De heer Wymeersch, voorzitter van de Commissie voor het bank- en financieuzen, die momenteel in het buitenland verblijft, heeft ons gevraagd te antwoorden op uw brief van 10 juni 2002 waarin u om een advies verzoekt over een amendement op de ontwerp tekst van de zogenaamde «corporate governance»-wet. Het betrokken amendement werd op 31 mei 2002 ingediend door de heer Roelants du Vivier (stuk Senaat, nr. 2-1107/2, 2001-2002).

Volgens de door de heer Roelants du Vivier voorgestelde reglementering zullen de vennootschappen een college van commissarissen moeten benoemen wanneer zij zelf, Belgische vennootschappen die met hen verbonden zijn, of buitenlandse dochtervennootschappen andere prestaties genieten dan de bij wet aan de commissaris toevertrouwde opdrachten, waarbij die prestaties worden geleverd door de commissaris zelf dan wel door een persoon met wie hij een arbeidsovereenkomst heeft gesloten of met wie hij op professioneel vlak samenwerkt.

Op die regel wordt echter een uitzondering voorzien voor de vennootschappen waarin geen ondernemingsraad moet worden opgericht. Datzelfde geldt ook voor prestaties die verband houden met zogenaamde «overname-audits».

Overigens zou een alternatief voor het door de heer Roelants du Vivier ingediende amendement er kunnen in bestaan alle genoteerde vennootschappen te verplichten het collegialiteitsbeginsel na te leven bij de controle van de rekeningen.

Verder dient te worden opgemerkt dat in 1997 al een voorstel werd geformuleerd dat ertoe strekte bepaalde grote vennootschappen te verplichten een college van revisoren te benoemen die tot diverse auditkantoren dienden te behoren. De idee om de aanwezigheid van een college van commissarissen te eisen, is dus niet nieuw. De Hoge Raad voor het bedrijfsrevisorat en de accountability heeft zich trouwens al gebogen over de opportuniteit van het collegialiteitsbeginsel in die context en is tot de conclusie gekomen dat de voor- en nadelen ervan zorgvuldig moeten worden afgewogen(1).

Bij het amendement van de heer Roelants du Vivier, dienen ons inziens, de volgende opmerkingen geformuleerd te worden:

— De commissie is van oudsher vertrouwd met de structuur van een college van commissarissen, zowel bij de banken als bij de genoteerde vennootschappen. In theorie wordt met deze structuur in het college zelf een wederzijdse controle opgezet zodat de betrouwbaarheid van de controle verhoogt. In de praktijk verdelen de commissarissen de controletaken onder elkaar waardoor de wederzijdse controle beperkt blijft. De CBF, die kan bogen op tientallen jaren praktijkervaring met controlestructuren, kan niet concluderen dat een college van commissarissen vanzelfsprekend een toegevoegde waarde levert.

— Door het collegialiteitsbeginsel en de mogelijkheid die de commissarissen hebben om de taken voor de controle op de vennootschap onderling te verdelen (artikel 137, § 2, tweede lid, van het Wetboek van vennootschappen) dreigt het bijzonder moeilijk te worden om de verantwoordelijkheden van de verschillende commissarissen duidelijk af te bakenen. Het Wetboek van vennootschappen bepaalt dan wel dat zij hoofdelijk aansprakelijk

(1) Aanbeveling D van 15 juni 1999.

**ANNEXE 1****AVIS DE LA COMMISSION BANCAIRE  
ET FINANCIÈRE**

(lettre adressée au chef de cabinet du ministre de la Justice)

M. Wymeersch, président de la Commission bancaire et financière, qui séjourne actuellement à l'étranger, nous a demandé de répondre à votre lettre du 10 juin 2002 dans laquelle vous demandiez un avis concernant un amendement au projet de loi «corporate governance». L'amendement en question a été déposé le 31 mai 2002 par M. Roelants du Vivier (doc. Sénat, n° 2-1107/2, 2001-2002).

D'après la disposition proposée par M. Roelants du Vivier, les sociétés devront nommer un collège de commissaires lorsqu'elles-mêmes, des sociétés belges qui leur sont liées ou des filiales étrangères bénéficient de prestations autres que celles qui relèvent de la mission légale du commissaire, ces prestations étant fournies par le commissaire lui-même ou par une personne avec laquelle il a conclu un contrat de travail ou avec laquelle il collabore sur le plan professionnel.

Il est toutefois prévu une exception à cette règle pour les sociétés dans lesquelles aucun conseil d'entreprise ne doit être institué. Cette même exception s'applique également aux audits d'acquisition.

Par ailleurs, une alternative à l'amendement déposé par M. Roelants du Vivier pourrait être d'obliger toutes les sociétés cotées en bourse de respecter le principe de la collégialité lors du contrôle des comptes.

En outre, il convient de souligner qu'en 1997, il avait déjà été formulé une proposition qui visait à obliger certaines grandes sociétés à nommer un collège de réviseurs qui devaient appartenir à des cabinets d'audit différents. L'idée de requérir la présence d'un collège de commissaires n'est donc pas nouvelle. Le Conseil supérieur du révisorat d'entreprises et de l'expertise comptable s'est d'ailleurs déjà penché sur l'opportunité du principe de collégialité dans ce contexte et est arrivé à la conclusion que les avantages et les inconvénients de ce principe doivent être examinés attentivement(1).

Selon nous, l'amendement de M. Roelants du Vivier appelle les observations suivantes:

— La commission est depuis très longtemps familiarisée avec la structure d'un collège de commissaires, tant auprès des banques qu'au sein de sociétés cotées en bourse. En théorie, cette structure permet d'exercer au sein du collège un contrôle mutuel susceptible d'accroître la fiabilité du contrôle. Dans la pratique, les commissaires se répartissent les tâches de contrôle entre eux de sorte que le contrôle mutuel reste limité. La CBF, qui peut se prévaloir de dizaines d'années d'expérience pratique en ce qui concerne les structures de contrôle, ne peut pas conclure qu'un collège de commissaires offre forcément une valeur ajoutée.

— Le principe de collégialité et la possibilité qu'ont les commissaires de se répartir les tâches de contrôle de la société (article 137, § 2, alinéa 2, du Code des sociétés) risquent de rendre particulièrement difficile une délimitation claire des responsabilités des différents commissaires. Le Code des sociétés prévoit toutefois qu'ils sont solidairement responsables mais dans la pratique, la désignation de plusieurs responsables peut mener à

(1) Recommandation D du 15 juin 1999.

zijn, maar in de praktijk kan de aanstelling van meerdere verantwoordelijken leiden tot een verwatering van de verantwoordelijkheden. Bij problemen zijn de commissarissen uiteraard geneigd om de verantwoordelijkheid op elkaar af te schuiven.

— Het is hoogst onwaarschijnlijk dat een dergelijke reglementering geen extra kosten met zich brengt voor de vennootschappen. Dit aspect wordt in elk geval niet behandeld in het amendement.

— Aangezien er maar een heel beperkt aantal grote auditkantoren bestaat, zal de voorgestelde reglementering hoogst waarschijnlijk tot gevolg hebben dat talrijke identieke colleges zullen worden samengesteld, wat dus niet zal bijdragen tot de wederzijdse controle.

— Het is niet volkomen duidelijk waarom de verplichting enkel zou gelden voor de vennootschappen met een ondernemingsraad. Holdings kunnen omvangrijke kapitalen beheren, evenwel zonder over een ondernemingsraad te beschikken. Als het de bedoeling is om de kleine vennootschappen uit te sluiten, moet in gedachten worden gehouden dat zij in elk geval niet verplicht zijn om een commissaris te benoemen (artikel 141 van het Wetboek van vennootschappen).

— Zoals het thans geformuleerd is, wordt in het amendement dat de heer Roelants du Vivier voorstelt op geen enkel ogenblik gepreciseerd dat de commissarissen die een college vormen tot verschillende auditkantoren moeten behoren. Dit is evenwel een precisering van wezenlijk belang die de heer Roelants du Vivier in de verantwoording als vanzelfsprekend kwalificeert. Toch is het absoluut noodzakelijk om een dergelijke onafhankelijkheid van de commissarissen ten opzichte van elkaar in de tekst van de wet zelf in te bouwen.

(getekend)

G. Carton de Tournai, directeur.

une dilution des responsabilités. En cas de problème, les commissaires ont naturellement tendance à se rejeter la responsabilité.

— Il est fort improbable qu'une telle disposition n'entraînera pas de coûts supplémentaires pour les sociétés. Cet aspect n'est en tous les cas pas abordé dans l'amendement.

— Étant donné qu'il n'existe qu'un nombre très restreint de grands cabinets d'audit, la disposition proposée aura très probablement pour conséquence que de nombreux collègues seront composés identiquement, ce qui ne contribuera dès lors pas au contrôle mutuel.

— Il n'est pas tout à fait clair pourquoi l'obligation s'appliquerait uniquement aux sociétés ayant un conseil d'entreprise. Les holdings peuvent gérer une masse de capitaux considérable sans disposer toutefois d'un conseil d'entreprise. Si l'objectif est d'exclure les petites sociétés, il convient de garder à l'esprit qu'elles ne sont de toute façon pas obligées de nommer un commissaire (article 141 du Code des sociétés).

— Tel qu'il est actuellement formulé, l'amendement que M. Roelants du Vivier propose ne précise à aucun moment que les commissaires qui composent un collège doivent appartenir à des cabinets d'audit différents. Il s'agit toutefois d'une précision essentielle dont M. Roelants du Vivier dit dans la justification qu'elle « va de soi ». Cependant, il est absolument nécessaire de prévoir dans le texte de loi même une telle indépendance des commissaires l'un par rapport à l'autre.

(signé)

G. Carton de Tournai, directeur.



## BIJLAGE 2

—————

**ADVIES VAN DE RAAD VAN  
HET INSTITUUT DER BEDRIJFSREVISOREN**

(brief gericht aan de voorzitter van de Senaatscommissie voor de Financiën en voor de Economische Aangelegenheden)

Betreft: Advies van de Raad van het IBR betreffende het college van commissarissen in het kader van de verlening van toegestane diensten, verstrekt op vraag van de commissie voor de Financiën en voor de Economische Aangelegenheden van de Senaat in het kader van de amendementen nrs. 1 en 12 op het wetsontwerp nr. 1107 houdende wijziging van het Wetboek van vennootschappen, alsook van de wet van 2 maart 1989 op de openbaarmaking van belangrijke deelnemingen in ter beurze genoteerde vennootschappen en tot reglementering van de openbare overnameaanbiedingen.

\*  
\* \*

De Raad van het Instituut der bedrijfsrevisoren, bijeengekomen op 17 juni 2002, heeft voormeld advies uitgebracht op verzoek van de commissie voor de Financiën en voor de Economische Aangelegenheden van de Senaat, bijeengekomen op 12 juni 2002, en van de vertegenwoordiger van de minister van Justitie.

Er is geen meerderheid voorhanden binnen de Raad om de verplichte invoering van het dubbel commissariaat te steunen en in ieder geval niet om dit te beschouwen als een oplossing voor de problematiek van de onafhankelijkheid.

Het dubbel commissariaat biedt echter misschien andere voordelen die in een andere context dienen te worden onderzocht. Het IBR zal zich in de komende maanden uitspreken over deze meer algemene problematiek.

De Raad van het IBR is eensgezind van oordeel dat de amendementen nrs. 1 en 12 op het wetsontwerp nr. 1107 zouden kunnen vervangen worden door de invoering in het voorontwerp van koninklijk besluit dat zal worden genomen in uitvoering van het nieuw artikel 133, zesde lid, van het Wetboek van vennootschappen, van de volgende bijkomende bepaling:

«h) Verlening van de diensten bedoeld in artikel 133, vijfde lid, die niet verboden zijn op grond van dit besluit, waarvan het totaal van de vergoedingen de bezoldiging bepaald in artikel 134, § 1, overschrijdt, tenzij de diensten enkel werden verleend na een gunstige beraadslaging van het auditcomité zoals bepaald in artikel 524<sup>quater</sup> of indien de commissaris het voorafgaandelijk positief advies zou hebben ontvangen van het advies- en controlecomité ingevoerd op grond van artikel 133, zevende lid, of indien er een college van commissarissen binnen de vennootschap bestaat.

De beoordeling van de verslaggeving met betrekking tot de vergoedingen en de bezoldiging dient, in het geval van een vennootschap die deel uitmaakt van een groep, te worden uitgebracht op het niveau van de vennootschap en diens dochtermaatschappijen, waarbij wordt verondersteld dat de bezoldiging voor de wettelijke controle van de jaarrekening van de buitenlandse dochtermaatschappijen deze is die voortvloeit uit de wettelijke en/of contractuele bepalingen die op deze dochtermaatschappijen van toepassing zijn.

Voor de toepassing van punt h), worden niet in aanmerking genomen de prestaties van de commissaris die erin bestaan de economische en financiële gegevens te controleren van een derde onderneming waarvan de vennootschap wil overgaan tot de overname of dat reeds heeft gedaan.»

## ANNEXE 2

—————

**AVIS DU CONSEIL DE  
L'INSTITUT DES RÉVISEURS D'ENTREPRISE**

(lettre adressée au président de la commission des Finances et des Affaires économiques du Sénat)

Concerne: Avis du Conseil de l'IRE relatif au collège de commissaires dans le cadre de prestations de services non interdits, à la demande de la commission des Finances et Affaires économiques du Sénat dans le cadre des amendements n<sup>os</sup> 1 et 12 au projet de loi n<sup>o</sup> 1107 modifiant le Code des sociétés et la loi du 2 mars 1989 relative à la publicité des participations importantes dans les sociétés cotées en bourse et réglementant les offres publiques d'acquisition.

\*  
\* \*

Le Conseil de l'Institut des réviseurs d'entreprises, réuni le 17 juin 2002, a émis le présent avis à la suite de la demande formulée par la commission des Finances et Affaires économiques du Sénat réunie le 12 juin 2002 et par le représentant du ministre de la Justice.

Il n'y a pas de majorité au sein du Conseil pour soutenir le double commissariat et en tout cas pas pour y voir une réponse à la problématique de l'indépendance.

Le double commissariat a cependant peut-être d'autres avantages, à examiner dans un autre cadre. L'IRE se prononcera sur cette question plus générale dans les prochains mois.

Le Conseil de l'IRE unanime estime que les amendements n<sup>os</sup> 1 et 12 au projet de loi n<sup>o</sup> 1107 pourraient être utilement remplacés par l'insertion dans l'avant-projet d'arrêté royal qui sera pris en exécution du nouvel article 133, alinéa 6, du Code des sociétés, de la disposition supplémentaire suivante:

«h) Preste des services visés à l'article 133, alinéa 5, non interdits en vertu du présent arrêté, dont le total des rémunérations dépasse les émoluments prévus à l'article 134, § 1<sup>er</sup>, à moins que les services ne soient prestés qu'après délibération favorable du comité d'audit prévu à l'article 524<sup>quater</sup> ou que le commissaire n'ait obtenu l'avis préalable positif du comité d'avis et de contrôle institué en vertu de l'article 133, alinéa 7, ou qu'il n'existe un collège de commissaires au sein de la société.

L'appréciation du rapport des rémunérations et des émoluments est, dans le cas d'une société faisant partie d'un groupe, à effectuer au niveau de la société et de ses filiales, étant entendu que les émoluments pour l'audit légal des comptes des filiales étrangères sont ceux qui découlent des dispositions légales et/ou contractuelles applicables à ces filiales.

Pour l'application du point h), ne sont pas prises en considération les prestations du commissaire consistant à vérifier les données économiques et financières relatives à une entreprise tierce que la société se propose d'acquérir ou a acquise.»

De bijlage bij deze brief geeft een beschrijving van de juridische situatie, in het bijzonder in Frankrijk, Denemarken en op Europees niveau.

(getekend)

Ludo Swolfs, voorzitter, en André Killesse, ondervoorzitter.

Une description de la situation juridique, en particulier en France, au Danemark et au niveau européen, figure en annexe à la présente.

(signé)

Ludo Swolfs, président, et André Killesse, vice-président.

## BIJLAGE BIJ HET ADVIES VAN DE RAAD VAN HET IBR

Overzicht van de huidige situatie in het buitenland  
en op Europees niveau1. *Situatie in het buitenland (Europa en de Verenigde Staten)*

## 1.1. Frankrijk

De Franse wet voorziet sinds 1984 in de verplichte aanstelling van een college van commissarissen voor vennootschappen die een geconsolideerde jaarrekening opmaken.

Dit vloeit voort uit het artikel L.225-228, derde lid, van het Wetboek van koophandel dat van kracht is in Frankrijk, dat luidt als volgt:

«Les sociétés astreintes à publier des comptes consolidés en application des dispositions du présent livre sont tenues de désigner au moins deux commissaires aux comptes.»

Met betrekking tot de kredietinstellingen en de beleggingsmaatschappijen onderworpen aan de controle van de Bankcommissie in Frankrijk, bepaalt artikel 511-38 van de «Code monétaire et financier» hetgeen volgt:

«Le contrôle doit être exercé par deux commissaires au moins.»

In toepassing van het reglement nr. 84-09 van het «Comité de la réglementation bancaire et financière» in Frankrijk, is het college van commissarissen enkel verplicht vanaf een bepaalde drempel die overeenkomt met een balanstotaal van 450 000 000 euro voor wat betreft de kredietinstellingen. Deze drempel wordt verhoogd tot 4 500 000 000 euro indien de kredietinstelling aangesloten is bij een centraal orgaan.

Geen enkele drempel werd vastgelegd voor wat betreft de beleggingsmaatschappijen. Uit simulaties verricht door het secretariaat-generaal van de Bankcommissie in Frankrijk blijkt dat, in het geval de drempel was vastgelegd op 100 000 000 euro, achtendertig beleggingsmaatschappijen op een totaal van 116 in maart 2002, twee commissarissen zouden moeten benoemen. De betrokken ondernemingen zouden 95% van de bankproducten van beleggingsmaatschappijen vertegenwoordigen (*bron*: ministerie van Economische Zaken, van Financiën en Industrie, Franse Republiek, maart 2002, geciteerd door de «*Conseil national de la comptabilité*», *Frankrijk*, 22 maart 2002).

Een norm uitgevaardigd door de *Compagnie nationale des commissaires aux comptes* (CNCC) in Frankrijk licht de regels toe van de uitoefening van de opdracht in de schoot van het college van commissarissen. Volgens de inlichtingen die ons werden verstrekt door de CNCC wordt deze norm momenteel herzien.

In Frankrijk heeft de *Compagnie nationale des commissaires aux comptes* zich onlangs (30 januari 2002) nog positief uitgesproken ten opzichte van de regel van het college van commissarissen zoals ingevoerd in Frankrijk.

## 1.2. Denemarken

In Denemarken is de bepaling van de verplichte aanstelling van een college van commissarissen tot nu toe opgenomen in afdeling 61 c van de Deense jaarrekeningswet (*cf. Consolidated Act* nr. 526 van 17 juni 1996), evenals in een aantal specifieke wetten van toepassing op verschillende financiële instellingen (banken, verzekeringsmaatschappijen, pensioenfondsen, enz.).

Deze afdeling bepaalt (*onofficiële vertaling*):

Afdeling 61 c. In staatsondernemingen en in de openbare vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid wiens aandelen

## ANNEXE À L'AVIS DU CONSEIL DE L'IRE

Présentation de la situation actuelle à l'étranger et  
au niveau européen1. *Situation à l'étranger (Europe et États-Unis)*

## 1.1. France

La loi française prévoit la désignation obligatoire d'un collège de commissaires pour les sociétés qui établissent des comptes consolidés, depuis 1984.

Ceci résulte de l'article L.225-228, alinéa 3, du Code de commerce en vigueur en France, formulé comme suit:

«Les sociétés astreintes à publier des comptes consolidés en application des dispositions du présent livre sont tenues de désigner au moins deux commissaires aux comptes.»

Concernant les établissements de crédit et les entreprises d'investissement soumises au contrôle de la Commission bancaire en France, l'article 511-38 du Code monétaire et financier précise que:

«Le contrôle doit être exercé par deux commissaires au moins.»

En application du règlement n° 84-09 du Comité de la réglementation bancaire et financière en France, le collège de commissaires n'est obligatoire qu'à partir d'un seuil exprimé en un total de bilan de 450 000 000 d'euros en ce qui concerne les établissements de crédit. Ce seuil est de 4 500 000 000 d'euros si l'établissement de crédit est affilié à un organe central.

Aucun seuil n'a été fixé en ce qui concerne les entreprises d'investissement. Il ressort des simulations réalisées par le secrétariat général de la Commission bancaire en France que dans l'hypothèse où le seuil était fixé à 100 000 000 d'euros, trente-huit entreprises d'investissement sur un total répertorié à 116 en mars 2002, seraient tenues de nommer deux commissaires aux comptes. Les entreprises concernées représenteraient 95% des produits d'exploitation bancaire des entreprises d'investissement (*source*: ministère de l'Économie, des Finances et de l'Industrie, République française, mars 2002, cité par le Conseil national de la comptabilité, France, 22 mars 2002).

Une norme émise par la Compagnie nationale des commissaires aux comptes (CNCC) en France précise les règles de l'exercice en collège du commissariat aux comptes. D'après des informations reçues par la CNCC, cette norme fait l'objet d'une refonte.

En France, la Compagnie nationale des commissaires aux comptes s'est encore exprimée récemment (30 janvier 2002) positivement à l'égard de la règle du collège de commissaires introduite en France.

## 1.2. Danemark

Au Danemark, la disposition requérant un collège de commissaires est jusqu'à présent prévue dans la section 61 c de la loi danoise relative aux comptes annuels (*cf. Consolidated Act* n° 526 du 17 juin 1996), ainsi que dans certaines dispositions législatives particulières à différentes institutions financières (banques, compagnies d'assurance, fonds de pension, etc.).

Cette section prévoit (*traduction officieuse*):

Section 61 c. Dans les sociétés détenues par l'État et dans les sociétés publiques à responsabilité limitée, dont les actions ou

of obligaties publiek genoteerd zijn, moeten twee commissarissen worden benoemd (cf. onderafdeling 1 van afdeling 61 b), waaronder één «*state authorized public accountant*».

Deze verplichting zal worden afgeschaft vanaf 2005 (cf. afdeling 165, onderafdeling 6 van de *New Annual Accounts Act* nr. 448 van 7 juni 2001 (overgangsmaatregel).

De motieven van de *New Annual Accounts Act* worden als volgt verwoord (*onofficiële vertaling*):

«het is niet langer vereist dat de genoteerde vennootschappen en staatsondernemingen twee auditors hebben. Dit is een aanpassing ten opzichte van afdeling 61 c, onderafdeling 1, van de huidige *Annual Account Act*. Deze aanpassing zal echter pas van kracht worden na de beëindiging van de overgangsperiode vermeld in afdeling 165, onderafdeling 6, van de wet ... In overeenstemming met de andere vennootschappen, hebben de genoteerde vennootschappen en de staatsondernemingen die twee auditors verkiezen nog steeds de mogelijkheid om een tweede auditor te kiezen. Op deze wijze kan de financiële last worden verlicht voor deze vennootschappen indien zij dat wensen. Historisch stamt deze verplichting uit een periode toen auditkantoren vaak niet groot genoeg waren om een audit te kunnen uitvoeren in zeer grote vennootschappen. De invoering van de grote, algemene audit-samenwerkingsverbanden die in staat zijn om het hoofd te kunnen bieden aan de moeilijke opdrachten van de genoteerde vennootschappen, evenals de uitwerking ervan, biedt praktische alternatieven voor de verplichte aanstelling van twee auditors. Deze verplichting was vele jaren bijna een typisch Deense karakteristiek terwijl de meeste andere landen de voorkeur gaven aan andere manieren om de onafhankelijkheid en de kwaliteit van de auditors te ondersteunen door bijvoorbeeld rotatieregelingen en een doeltreffende kwaliteitscontrole van de uitgevoerde opdrachten, ongeacht het een externe of interne controle betreft.»

De FSR (het Beroepsinstituut van auditors in Denemarken) heeft verscheidene malen gepleit voor het behoud van de verplichte aanstelling van een college van commissarissen omdat dit de onafhankelijkheid en de positie van de auditors tegenover de leiding van de vennootschap versterkt. In mei 2002 heeft het Parlement echter beslist, zoals reeds hierboven beschreven, de verplichting af te schaffen, hoofdzakelijk op grond van de wil van de Deense regering om de vennootschappenwet in overeenstemming te brengen met de Europese regelgeving en de lasten voor de Deense vennootschappen te vereenvoudigen en te verminderen.

In maart 2002 heeft de «*auditing standards committee*» van de FSR een controlenorm inzake het college van commissarissen uitgevaardigd. Volgens de FSR bestaat een soortgelijke norm in Frankrijk.

### 1.3. Andere Staten van de Europese Unie en de Verenigde Staten

De andere lidstaten van de Europese Unie en de Verenigde Staten hebben geen regel die het college van commissarissen oplegt.

## 2. *Situatie op Europees niveau: Aanbeveling van de Europese Commissie betreffende de onafhankelijkheid van de met de wettelijke controle belaste accountant<sup>(1)</sup> in de Europese Unie, bekendgemaakt op 16 mei 2002*

De aanbeveling van de Europese Commissie betreffende de onafhankelijkheid van de met de wettelijke controle belaste accountant in de Europese Unie, bekendgemaakt op 16 mei 2002, legt geen verplicht college van commissarissen op.

(1) De Europese term «accountant» dient begrepen te worden als synoniem voor «bedrijfsrevisor», lid van het IBR in België.

obligations sont cotées dans le public, deux commissaires doivent être désignés (cf. sous-section 1 de la section 61 b), dont l'un doit être un «*state authorized public accountant*».

Cette obligation sera abrogée à partir de 2005 (cf. section 165, sous-section 6, du *New Annual Accounts Act* N° 448 du 7 juin 2001 (disposition transitoire).

Les motifs du *New Annual Accounts Act* sont formulés comme suit (*traduction libre*):

«... il n'est plus requis que les sociétés cotées et les sociétés détenues par l'État aient deux auditeurs. Ceci est une adaptation en relation avec la section 61 c, sous-section 1, de l'actuel *Annual Account Act*. Cependant, cette adaptation ne sera effective qu'après l'échéance d'une période transitoire mentionnée dans la section 165, sous-section 6, de la loi ... Comme c'est le cas pour les autres sociétés, les sociétés cotées et les sociétés détenues par l'État qui préfèrent deux auditeurs ont toujours la possibilité de choisir un second auditeur. Ainsi, la charge financière peut être réduite pour ces sociétés si elles le souhaitent. Historiquement, l'obligation semble trouver son origine dans une période durant laquelle les cabinets d'audit n'étaient souvent pas assez grands pour réaliser l'audit de très grandes sociétés. L'établissement de grandes et globales collaborations en matière d'audit, qui sont susceptibles de réaliser les difficiles missions présentées par les sociétés cotées, ainsi que le développement en tant que tel, offre des alternatives réalistes à l'obligation de désigner deux auditeurs. Depuis de nombreuses années, cette obligation a pratiquement été une caractéristique danoise particulière, dès lors que la plupart des autres pays ont préféré d'autres moyens pour soutenir l'indépendance des auditeurs et la qualité, par exemple au travers d'arrangements en matière de rotation and un contrôle de qualité efficient des tâches accomplies, indépendamment de la question de savoir si ceux-ci sont réalisés de manière externe ou interne.»

Le FSR (l'Institut professionnel des auditeurs au Danemark) a argumenté à plusieurs reprises que l'obligation d'un collège de commissaires devrait être maintenu, dès lors qu'elle renforcera l'indépendance et la position des auditeurs à l'égard du management de la société. Cependant, le Parlement a décidé en mai 2002, ainsi que décrit ci-dessus, d'abroger l'obligation, principalement en raison du désir du Gouvernement danois d'harmoniser le droit des sociétés avec les règles européennes et de simplifier de d'alléger la charge sur les sociétés danoises.

En mars 2002, le comité des normes d'audit du FSR a établi une norme d'audit sur le collège de commissaires. De l'avis du FSR, une norme similaire existe en France.

### 1.3. Autres États de l'Union européenne et États-Unis

Les autres États de l'Union européenne et les États-Unis n'ont pas de règle rendant obligatoire le collège de commissaires.

## 2. *Situation au niveau européen: Recommandation de la Commission européenne sur l'indépendance du contrôleur légal des comptes<sup>(1)</sup> au sein de l'Union européenne, publiée le 16 mai 2002*

La recommandation de la Commission européenne sur l'indépendance du contrôleur légal des comptes au sein de l'Union européenne, publiée le 16 mai 2002, n'impose pas le collège de commissaires obligatoire.

(1) Le terme européen «contrôleur des comptes» est synonyme de «réviseur d'entreprises», membre de l'IRE en Belgique.

De Europese aanbeveling voorziet trouwens, in verband met de niet-controlediensten, dat één van de veiligheidsmaatregelen die de wettelijke rekeningcontroleur kan toepassen de verificatie van buitenaf door een andere externe accountant is of het inwinnen van advies bij de toezichthouder op de beroepsgroep (punt 7.1.(2).(d). van de Europese aanbeveling):

#### «7. NIET-CONTROLEDIENSTEN

##### 7.1. Algemeen

(1) Wanneer een externe accountant, een accountantskantoor of één van de leden van het netwerk waartoe het kantoor behoort, aan een gecontroleerde cliënt of aan één van de met deze cliënt verbonden partijen andere diensten dan externe controlediensten (niet-controlediensten) verleent, moet het algemene veiligheidsstelsel (zie A.4.3) van de externe accountant waarborgen dat:

(a) de personen in dienst van het accountantskantoor of van enigerlei kantoor van het netwerk waartoe het behoort, bij de verlening van een niet-controledienst geen beslissingen nemen en evenmin betrokken zijn bij de besluitvorming in naam van de gecontroleerde cliënt, één van de met deze cliënt verbonden partijen of het management ervan; en

(b) wanneer een onafhankelijkheidsrisico blijft bestaan wegens specifieke bedreigingen die uit de aard van een niet-controledienst kunnen voortvloeien, het risico tot een aanvaardbaar minimum wordt beperkt.

(2) Zelfs als hij niet betrokken is bij het besluitvormingsproces van de gecontroleerde cliënt of van één van de met deze cliënt verbonden partijen, moet de externe accountant onder meer nagaan welke van de volgende specifieke veiligheidsmaatregelen eventueel dienen te worden genomen om elke mogelijke resterende bedreiging voor de onafhankelijkheid tot een minimum te beperken:

(a) invoering van regelingen ter beperking van het risico van zelfcontrole door de verantwoordelijkheden en kennis op het terrein van specifieke, niet met controlediensten verband houdende opdrachten te compartimenteren;

(b) stelselmatige kennisgeving van elke controle- en andere opdracht aan de personen van het accountantskantoor of het netwerk die voor de vrijwaring van de onafhankelijkheid verantwoordelijk zijn, met inbegrip van degenen die belast zijn met het toezicht op de lopende werkzaamheden;

(c) extra verificatie van de wettelijke controle door een voor de uitoefening van de wettelijke controle bevoegde vennoot die niet betrokken is bij de verlening van diensten aan de gecontroleerde cliënt of aan één van de met deze cliënt verbonden partijen; of

(d) verificatie van buitenaf door een andere externe accountant of inwinnen van advies bij de toezichthouder op de beroepsgroep.

(3) Waar zulks aangewezen is, en met name bij cliënten die instellingen van openbaar belang zijn, dient de externe accountant ernaar te streven de verlening van niet-controlediensten aan een gecontroleerde cliënt of aan één van de met deze cliënt verbonden partijen met het controle-orgaan van de cliënt te bespreken (zie A.4.1.2.)» (bladzijde 16 van de aanbeveling van de Europese Commissie betreffende de onafhankelijkheid van de met de wettelijke controle belaste accountant, bekendgemaakt op 16 mei 2002).

Met betrekking tot de erelonen, verduidelijkt het tweede deel van de Europese aanbeveling met name hetgeen volgt:

«Andere op de betaling van honoraria gebaseerde relaties

De externe accountant moet tevens nagaan of er nog andere soorten op de betaling van honoraria gebaseerde relaties tussen één en dezelfde gecontroleerde cliënt of cliëntgroep en hemzelf of het accountantskantoor bestaan of lijken te bestaan die een uit eigenbelang voortvloeiende bedreiging voor zijn onafhankelijkheid kunnen vormen. Zo kan de indruk worden gewekt dat een

Par ailleurs, la recommandation européenne prévoit, à propos des services non audit, qu'une des mesures de sauvegarde que le contrôleur légal peut mettre en place est la révision externe par un autre contrôleur légal ou la consultation de l'organe professionnel de réglementation, en ces termes (point 7.1.(2).(d). de la recommandation européenne):

#### «7. SERVICES AUTRES QUE L'AUDIT

##### 7.1. Généralités

(1) Lorsqu'un contrôleur légal, un cabinet d'audit ou l'une des sociétés appartenant au réseau fournit à un client ou à l'une de ses sociétés liées des prestations de services autres que le contrôle légal des comptes (services autres que l'audit), le système global de sauvegarde (cf. section A.4.3) du contrôleur légal doit permettre d'assurer:

(a) qu'aucune des personnes employées par le cabinet d'audit ou la société membre de son réseau ne prend de décisions, ni ne prend part aux prises de décision, pour le compte du client ou de l'une de ses sociétés liées ou de sa direction, à l'occasion de la prestation d'un service autre que l'audit; et

(b) que, lorsqu'en raison de menaces spécifiques liées à la nature d'un service autre que l'audit il subsiste un risque pour l'indépendance, ce risque est réduit à un niveau acceptable.

(2) Même s'il n'est pas impliqué dans les prises de décision du client contrôlé ou de l'une de ses sociétés liées, le contrôleur légal doit examiner l'opportunité d'adopter, entre autres, telle ou telle des mesures de sauvegarde suivantes, selon qu'elles lui paraîtront adaptées pour atténuer le risque pour l'indépendance qui subsisterait:

(a) dispositions visant à réduire le risque lié à l'autorévision en compartimentant les responsabilités et les connaissances dans certaines missions autres que d'audit;

(b) notification de routine de toute mission d'audit ou autre que d'audit aux personnes du cabinet d'audit ou du réseau responsables du maintien de l'indépendance, y compris celles chargées de la supervision des activités en cours;

(c) deuxième examen du contrôle légal par un associé d'audit qui ne participe à aucune prestation de services au client ou à l'une de ses sociétés liées; ou

(d) révision externe par un autre contrôleur légal ou consultation de l'organe professionnel de réglementation.

(3) Chaque fois qu'il convient, et notamment pour les entités qui présentent un intérêt public, le contrôleur légal doit s'efforcer de discuter de la prestation de services autres que l'audit à un client ou à l'une de ses sociétés liées avec l'organe de gouvernance de ce client (cf. point A. 4.1.2.)» (pp. 15 et 16 de la recommandation de la Commission européenne sur l'indépendance du contrôleur légal des comptes, publiée le 16 mai 2002).

Concernant les honoraires, la seconde partie de la recommandation européenne précise notamment ce qui suit:

«Autres relations en matière d'honoraires

Le contrôleur légal doit également évaluer s'il existe, en fait ou en apparence, d'autres relations d'honoraires entre un client ou un groupe de clients et lui-même ou le cabinet d'audit qui peuvent constituer une menace liée à l'intérêt personnel. Ainsi, un associé d'audit au sein d'un bureau ou d'une succursale risque d'être perçu comme dépendant des honoraires versés par un client

voor de uitoefening van de wettelijke controle bevoegde vennoot van een bureau of bijkantoor afhankelijk is van de honoraria van een bepaalde gecontroleerde cliënt wanneer het merendeel van de door dat bureau verrichte diensten aan deze gecontroleerde cliënt worden verleend, of wanneer dezelfde persoon verantwoordelijk is voor de verkoop van zowel controle- als niet-controlediensten aan de gecontroleerde cliënt. Teneinde dergelijke uit eigenbelang voortvloeiende bedreigingen voor de onafhankelijkheid te onderwerpen, kan een accountantskantoor eventueel overgaan tot een hervorming van zijn organisatiestructuren en een herschikking van de verantwoordelijkheden van bepaalde personen, of, in de gevallen dat dit mogelijk is, de wijze waarop de diensten worden verleend en gefactureerd, met het controle-orgaan van de gecontroleerde cliënt bespreken.

De onafhankelijkheid kan met name in het gedrang komen wanneer met de verlening van niet-controlediensten aan een gecontroleerde cliënt of aan de met deze cliënt verbonden partijen aanzienlijke honoraria zijn gemoeid. De externe accountant dient de omvang van dit risico voor zijn onafhankelijkheid dan ook te onderzoeken. Hij dient daarbij in het bijzonder rekening te houden met de aard van de verleende niet-controlediensten, de honoraria die voortvloeien uit, enerzijds, de controle-opdracht en, anderzijds, de opdrachten tot verlening van niet-controlediensten, alsook met de respectieve omvang van beide soorten honoraria in verhouding tot de in totaal door het accountantskantoor of netwerk ontvangen honoraria. Indien de analyse uitwijst dat er veiligheidsmaatregelen moeten worden genomen, wat met name het geval is wanneer de honoraria voor niet-controlediensten de honoraria voor controlediensten overtreffen, dan moet een voor de uitoefening van de wettelijke controle bevoegde vennoot die op generlei wijze bij de opdrachten tot verlening van controle- en niet-controlediensten betrokken is geweest, de ten behoeve van de cliënt verrichte werkzaamheden verifiëren en de nodige raadgevingen geven.» (blz. 56 van de Europese aanbeveling betreffende de onafhankelijkheid van de met de wettelijke controle belaste accountant, bekendgemaakt op 16 mei 2002).

donné, si la majorité des prestations de services de ce bureau sont fournies à ce client, ou si la même personne est responsable de la conclusion des contrats d'audit et de services autres que l'audit avec ce client. Afin d'atténuer les menaces liées à l'intérêt personnel, un cabinet d'audit peut envisager de reconsidérer ses structures organisationnelles et les responsabilités de certains de ses membres ou, le cas échéant, de réexaminer le mode de prestation et de facturation des services avec l'organe de gouvernance du client.

L'indépendance risque en particulier d'être compromise lorsqu'une part significative des honoraires provient de prestations autres que l'audit fournies à un client ou à ses sociétés liées. Le contrôleur légal des comptes doit donc évaluer l'importance du risque pesant sur son indépendance en prenant en compte la nature des services autres que l'audit qui sont fournis, les différents honoraires générés les missions d'audit et les missions autres que l'audit, et leur poids respectif dans le total des honoraires perçus par le cabinet d'audit ou le réseau. Si cette analyse conclut à la nécessité de prévoir des sauvegardes, en particulier dans le cas où les honoraires des prestations autres que l'audit dépassent les honoraires de la mission d'audit, il est indispensable qu'un associé d'audit n'ayant participé à aucune des activités liées à la mission de contrôle légal et aux prestations autres que l'audit passe en revue les travaux (travaux d'audit et travaux autres que l'audit) réalisés pour ce client et donne tout conseil jugé nécessaire.» (p. 52 de la recommandation européenne sur l'indépendance du contrôleur légal des comptes, publiée le 16 mai 2002).

### BIJLAGE 3

#### ADVIES VAN DE HOGE RAAD VOOR DE ECONOMISCHE BEROEPEN

(brief gericht aan de voorzitter van de Senaatscommissie voor de Financiën en voor de Economische Aangelegenheden)

In het kader van de werkzaamheden van de commissie voor de Financiën en voor de Economische Aangelegenheden van de Senaat werd naar aanleiding van amendementen neergelegd door de heer Roelants du Vivier de problematiek van het co-commissariaat aangekaart.

Tegemoetkomend aan uw verzoek, treft u hierna een aantal vaststellingen van de Hoge raad voor de economische beroepen aan. Rekening houdend met de ingeroepen hoogdringendheid, beperkt dit advies zich tot het aansnijden van de hoofdlijnen van de problematiek van het co-commissariaat alsook van een aantal technische vragen die van belang zijn en inherent aan dergelijk voorstel verbonden. Voorliggend advies wenst naar aanleiding van het debat dat gevoerd wordt in uw commissie, een aantal elementen aan te reiken die terzake nuttig kunnen zijn.

De Hoge raad is een onafhankelijk orgaan waarvan de leden door de Koning worden benoemd. Hij heeft de wettelijke opdracht(1) bij te dragen tot de ontwikkeling van het op de economische beroepen toepasselijk wettelijk en reglementair kader door het verstrekken, op eigen initiatief of op verzoek, van adviezen of aanbevelingen aan het Parlement, de regering en aan de beroepsorganisaties voor de economische beroepen (bedrijfsrevisoren, accountants, belastingconsulenten, erkende boekhouders en erkende boekhouder-fiscalisten).

De leden van de hoge raad wensen uw aandacht te vestigen op het belang van het vernieuwend karakter van de bepalingen in het wetsontwerp die betrekking hebben op het versterken van de onafhankelijke positie van de commissaris(-revisoren) in het kader van hun wettelijke controleopdracht van de jaarrekeningen.

Er mag bovendien worden opgemaakt dat het wetsontwerp volledig in overeenstemming is met de Europese aanbeveling terzake die in mei 2002 werd aangenomen. Ten informatieven titel, deze benadering (een verbod tot verrichten van bepaalde prestaties opgenomen in een lijst die zowel kan aangevuld als afgezwakt worden) stemt eveneens overeen met deze die terzake in november 2000 door de *Securities and Exchange Commission* voor een aan een Amerikaanse beurs genoteerde vennootschap, werd weerhouden.

In dat perspectief rijst de vraag of het starten van een dergelijk fundamenteel debat omtrent het co-commissariaat, de goedkeuring door de Senaat van dit wetsontwerp, gemeenzaam wetsontwerp «corporate governance» genoemd, niet zal vertragen terwijl het wetsontwerp (zoals de Kamer het heeft goedgekeurd) juist toelaat een antwoord te bieden aan de bezorgdheid van de parlementsleden en de regering om de onafhankelijke positie van de commissaris(-revisor) op zeer korte termijn te verbeteren.

Wat meer is, de problematiek van het co-commissariaat zoals deze wordt bediscussieerd in de schoot van de commissie voor de Financiën en voor de Economische Aangelegenheden van de Senaat, kan als innoverend worden bestempeld zelfs als het waar is dat deze oplossing op heden slechts wordt gevolgd in twee lidstaten van de Europese Unie, met name Frankrijk en Denemarken.

(1) Deze bevoegdheid vloeit voort uit artikel 54 van de wet van 22 april 1999 betreffende de boekhoudkundige en fiscale beroepen.

### ANNEXE 3

#### AVIS DU CONSEIL SUPÉRIEUR DES PROFESSIONS ÉCONOMIQUES

(lettre adressée au président de la commission des Finances et des Affaires économiques du Sénat)

Dans le cadre des travaux de la commission des Finances et des Affaires économiques du Sénat, la problématique du co-commissariat a été évoquée à la suite d'amendements introduits à ce propos par M. Roelants du Vivier.

Déférant à votre demande, vous trouverez ci-après un certain nombre d'observations émises par le conseil supérieur. Compte tenu de l'extrême urgence invoquée, le présent avis se limite à aborder les lignes directrices de la problématique du co-commissariat ainsi qu'un certain nombre de questions techniques, significatives et inhérentes à une telle proposition. Le présent avis a été conçu de manière à apporter un certain nombre d'éléments qui peuvent être utiles aux débats menés au sein de votre commission.

Le conseil supérieur est un organisme indépendant, composé de membres nommés par le Roi et ayant pour mission légale(1) de contribuer au développement du cadre légal et réglementaire applicable aux professions économiques, par la voie d'avis ou de recommandations, émis d'initiative ou sur demande et adressés au Parlement, au gouvernement ou aux organisations professionnelles, conseils fiscaux, comptables et comptables-fiscalistes agréés).

Les membres du conseil supérieur souhaitent tout d'abord attirer votre attention sur l'importance et le caractère novateur que revêtent les dispositions du projet de loi qui visent à renforcer l'indépendance des réviseurs d'entreprises dans le cadre de leurs missions de contrôle légal des comptes.

On relèvera par ailleurs que la loi en projet est en tout point cohérente avec la recommandation européenne adoptée en la matière en mai 2002. À titre d'information, cette approche (interdiction de certaines prestations, dont la liste est susceptible d'être revue tant à la hausse qu'à la baisse) correspond également à celle retenue en la matière, en novembre 2000, par la *Securities and Exchange Commission* pour les sociétés cotées sur une des places boursières américaines.

Dans cette perspective, l'ouverture d'un débat aussi fondamental que le co-commissariat n'est-elle pas à même de retarder l'adoption par la Haute Assemblée du projet de loi dit de «corporate governance» alors que ce projet de loi (tel qu'adopté par la Chambre) permet précisément d'apporter de nombreuses réponses au souci des parlementaires et du gouvernement d'améliorer à très court terme la position indépendante des commissaires(-réviseurs)?

Qui plus est, la problématique du co-commissariat débattue au sein de la commission des Finances et des Affaires économiques du Sénat peut être qualifiée d'innovatrice même s'il est vrai que cette solution n'a été adoptée à ce jour que dans deux États membres de l'Union européenne, à savoir la France et le Danemark.

(1) Cette mission découle de l'article 54 de la loi du 22 avril 1999 relative aux professions comptables et fiscales.

Wat de situatie de *lege lata* betreft, in België verhindert niets dat vennootschappen op vrijwillige basis een college van commissarissen benoemen. Dit is op heden het geval bij één vennootschap op acht genoteerd op Euronext Brussel. Wat de autonome overheidsbedrijven betreft, deze zijn wettelijk gehouden om een college van commissarissen te benoemen.

Wat de ervaring met het co-commissariaat betreft, weze het in België of in het buitenland, wijst niets er op te kunnen besluiten dat het co-commissariaat in bepaalde vennootschappen zou toelaten wanneer deze laatste bijkomende taken verricht om het onafhankelijk statuut van de commissaris te verbeteren. Het past terzake te benadrukken dat het koppelen van de verplichting om een co-commissariaat in te richten wanneer bijkomende opdrachten worden verricht *de facto* leidt tot de erkenning dat de oriëntatie van de Europese aanbeveling van mei 2002 niet toelaat op een gepaste wijze tegemoet te komen aan het probleem van de onafhankelijkheid van de wettelijke controleur van de jaarrekening bij het presteren van bijkomende taken.

De verplichting tot inrichting van een co-commissariaat in bepaalde vennootschappen geeft aanleiding tot een aantal delicate technische vragen waarvoor het past een gedetailleerde analyse uit te voeren vooraleer te opteren, in voorkomend geval, om de controle tot twee commissarissen in één entiteit uit te breiden. Bij wijze van voorbeeld kunnen volgende vragen worden opgeworpen:

— Welke vennootschappen worden onderworpen? De vennootschappen die beschikken over een ondernemingsraad (ongeveer 2 400 vennootschappen), de beursgenoteerde vennootschappen (ongeveer 150 vennootschappen) of alle vennootschappen die een commissaris moeten benoemen (ongeveer 13 000 vennootschappen)?

— Hoe lang duurt het mandaat van de tweede commissaris? Moet dit worden aangepast aan het mandaat van de eerste of is het voor drie jaren die starten vanaf de verrichting van de «non-audit»-prestaties door de eerste?

— Gedurende hoeveel jaar is het verplicht over een co-commissariaat te beschikken? Eindigt deze verplichting bij het einde van het mandaat van de eerste commissaris?

— Wat zijn de modaliteiten van de benoeming (al dan niet) oproepen van een algemene vergadering, termijnen waarbinnen de benoeming moet gebeuren, al dan niet bijkomende kosten verbonden aan de benoeming?

— Als een verband wordt gelegd met de «non-audit»-prestaties, wie zal toezien of er al dan niet «non-audit»-prestaties aan de vennootschappen werden verstrekt? Wie draagt de verantwoordelijkheid wanneer deze verplichting niet wordt nageleefd?

— Wat is de aansprakelijkheid van elke commissaris? Betreft het een hoofdelijke of een gedeelde aansprakelijkheid?

Het betreft hier een aantal zeer delicate vragen die in een volledig nieuw perspectief moeten worden belicht.

De leden van de hoge raad laten, in het licht van het bovenvermelde, de mogelijkheid om de problematiek van het co-commissariaat in een afzonderlijk wetsvoorstel te behandelen, aan uw oordeel. Deze benadering kan de leden van de commissie toelaten een aantal hoorzittingen met belangstellende partijen te houden en aan instituten, zoals de Hoge raad voor de economische beroepen, desgevallend, te vragen alle gewenste informatie over deze «onontgonnen» materie te vergaren.

De hoge raad blijft te uwer beschikking voor ieder technisch advies dat u terzake wenst in te winnen.

(getekend)

Jean-Paul Servais, voorzitter.

Quant à la situation de *lege lata*, en Belgique rien n'empêche les sociétés de nommer un collège de réviseurs sur une base volontaire. C'est ce que fait au demeurant en moyenne une société belge sur huit cotée sur Euronext Brussels. Les entreprises publiques autonomes sont quant à elles tenues légalement de nommer un collège de commissaires.

De l'expérience en matière de co-commissariat que ce soit en Belgique ou à l'étranger, rien ne permet de conclure qu'imposer le co-commissariat dans certaines sociétés permettrait d'améliorer le statut de l'indépendance du commissaire en cas de prestation de missions complémentaires. Il convient à cet égard de souligner que lier l'obligation de co-commissariat à la prestation de missions complémentaires reviendrait *de facto* à admettre que l'orientation préconisée par la recommandation européenne de mai 2002 ne permet pas de répondre correctement au problème de l'indépendance du contrôleur légal des comptes en cas de prestation de missions complémentaires.

L'introduction d'un co-commissariat obligatoire dans certaines sociétés soulève par ailleurs un certain nombre de questions techniques qu'il convient d'examiner de manière détaillée avant d'opter, le cas échéant, pour une extension du contrôle par deux commissaires d'une seule et même entité. On citera à titre d'exemples les questions suivantes:

— Quelles seraient les sociétés concernées? Les sociétés ayant un conseil d'entreprise (environ 2 400 sociétés concernées), les sociétés cotées en bourse (environ 150 sociétés concernées) ou toutes les sociétés devant nommer un commissaire (environ 13 000 sociétés concernées)?

— Quelle serait la durée du mandat du deuxième commissaire? Alignement sur le premier ou trois ans à partir de la prestation de «non audit services» par l'autre commissaire?

— Quel serait le nombre d'années pendant lesquelles le co-commissariat est obligatoire? Cette obligation se termine-t-elle avec la fin du mandat du premier commissaire?

— Quelles sont les modalités de nomination (convocation ou non) d'une assemblée générale, délais dans lesquels une nomination doit intervenir, coûts supplémentaires (ou non) liés à cette nomination?

— Si un lien est effectué avec des «non audit services», qui va contrôler s'il y a ou non des «non audit services» prestés dans les sociétés? Qui est responsable en cas de non-respect de l'obligation?

— Quelle est la responsabilité de chaque commissaire? S'agit-il d'une responsabilité solidaire ou la responsabilité est-elle partagée?

Soit autant de questions extrêmement délicates, qui plus est, envisagées dans une perspective totalement nouvelle.

Les membres du Conseil supérieur des professions économiques souhaitent dès lors laisser à votre appréciation la possibilité d'examiner la problématique du co-commissariat dans une proposition de loi distincte. Ceci permettrait aux membres de la commission de procéder à l'audition d'un certain nombre de parties intéressées et de demander, le cas échéant, à des institutions, comme le Conseil supérieur des professions économiques, de rassembler toute l'information voulue dans cette matière qui est véritablement «en friche».

Le conseil supérieur reste à votre disposition pour tout avis technique que vous souhaiteriez obtenir en la matière.

(signé)

Jean-Paul Servais, président.



**BIJLAGE 4****ADVIES VAN DE DIENST WETSEVALUATIE  
VAN DE SENAAT****Situering**

Het huidige artikel 133, tweede lid, Wetboek van vennootschappen (hierna Wetboek van vennootschappen) verbiedt commissarissen in de vennootschap die aan hun controle onderworpen is, alsook in een daarmee verbonden vennootschap, bijkomende andere taken uit te voeren (bijvoorbeeld het verlenen van fiscaal advies) wanneer deze taken de onafhankelijke uitoefening van hun revisorale opdracht in het gedrang zou brengen.

Volgens het derde lid van artikel 133 geldt dit eveneens voor personen met wie de commissaris een arbeidsovereenkomst heeft afgesloten of met wie hij beroepshalve in een samenwerkingsverband staat.

**Strekking van artikel 4 van het ontwerp**

Artikel 4 van het door de Kamer van volksvertegenwoordigers overgezonden ontwerp voorziet in een verstrenging van dit regime, door middel van volgende wijzigingen:

— Onverenigbare, bijkomende taken zijn voortaan ook verboden voor een persoon als bepaald in artikel 11. Hierbij is vooral artikel 11, 2<sup>o</sup>, van het Wetboek van vennootschappen van belang, dat de mogelijke verbondenheid met een natuurlijke persoon of rechtspersoon (niet-vennootschap) poneert (voornamelijk VZW's). In de mate dat de gecontroleerde persoon steeds een vennootschap betreft (zie onder meer artikel 137 van het Wetboek van vennootschappen) bevatte de notie «verbonden vennootschap» reeds alle in artikel 11, 1<sup>o</sup>, van het Wetboek van vennootschappen bepaalde vormen van verbondenheid. De andere in het wetboek gedefinieerde vormen van betrokkenheid, te weten de associatie (artikel 12 van het Wetboek van vennootschappen), de deelneming (artikel 13 van het Wetboek van vennootschappen) en de deelnemingsverhouding (artikel 14 van het Wetboek van vennootschappen) werden en worden hier niet gevisieerd;

— Er wordt een «cool off»-periode van twee jaar na het einde van het mandaat ingesteld (nieuw artikel 133, derde lid, van het Wetboek van vennootschappen);

— De nieuwe leden 5 tot 7 van artikel 133 van het Wetboek van vennootschappen stellen een explicitering voorop van met de wettelijke controleopdracht onverenigbare opdrachten, waarbij de Koning een limitatieve lijst van dergelijke verrichtingen zal dienen op te stellen en tevens in een sanctieregeling zal voorzien.

Uit dit alles blijkt duidelijk dat het aspect van de hoedanigheid van de betrokken partijen (controleur-gecontroleerde) — in het licht van de verenigbaarheid van de gepresteerde handelingen — zich voornamelijk (doch niet uitsluitend) op het niveau van het voorwerp/de bestemming van de wettelijke controlehandelingen situeert (te weten de gecontroleerde vennootschappen).

De wetgever heeft terzake in een onverenigbaarheidsregeling voorzien om te vermijden dat de controlerende revisor zich in een afhankelijke positie zou manoeuvreren, bijvoorbeeld binnen een consortium van verbonden ondernemingen, of zich zou kunnen laten beïnvloeden door goedgeunstige voordelen toegekend door of aan een onderneming aan wie hij mogelijkwijze parallel fiscaal en/of boekhoudkundig advies verleent en welke onderneming een kennelijke band heeft met de door hem gereviseerde onderneming, of nog dat door kunstgrepen op het niveau van de ene of de andere onderneming, zoniet beide, er een met de auditfunctie onverzoenbaar vertekend boekhoudkundig beeld zou optreden.

**ANNEXE 4****AVIS DU SERVICE D'ÉVALUATION DE LA LÉGISLATION  
DU SÉNAT****Contexte**

L'article 133, alinéa 2, actuel du Code des sociétés interdit aux commissaires d'exercer accessoirement d'autres tâches (par exemple fournir des conseils fiscaux) dans la société soumise à leur contrôle ou dans une société liée à celle-ci lorsque ces tâches sont de nature à mettre en cause l'indépendance de l'exercice de leur fonction de réviseur.

Selon l'alinéa 3 de l'article 133, cette interdiction vise également les personnes avec lesquelles le commissaire a conclu un contrat de travail ou avec lesquelles il se trouve, sous l'angle professionnel, dans des liens de collaboration.

**Portée de l'article 4 du projet**

L'article 4 du projet transmis par la Chambre des représentants prévoit un durcissement de ce régime, par le biais des modifications suivantes:

— Des fonctions accessoires incompatibles sont dorénavant interdites également pour les personnes visées à l'article 11. En l'espèce, c'est surtout l'article 11, 2<sup>o</sup>, du Code des sociétés qui importe. Il prévoit qu'il peut y avoir un lien avec une personne physique ou une personne morale qui n'est pas une société (le plus souvent il s'agit d'une ASBL). Comme la personne contrôlée est toujours une société (voir, entre autres, l'article 137 du Code des sociétés), la notion de «société liée» impliquait déjà tous les types de lien définis à l'article 11, 1<sup>o</sup>, du Code des sociétés. Les autres types de lien qui sont définis dans le code, à savoir l'association (article 12 du Code des sociétés), la participation (article 13 du Code des sociétés) et le lien de participation (article 14 du Code des sociétés) n'étaient pas visées et ne sont pas visées ici;

— Une période de «carence» de deux ans après la fin du mandat est instituée (nouvel alinéa 3 de l'article 133 du Code des sociétés);

— Les alinéas 5 à 7 nouveaux de l'article 133 du Code des sociétés visent à l'explicitation des fonctions incompatibles avec la mission de contrôle légal, étant entendu que le Roi devra dresser une liste limitative de ces opérations et prévoir un régime de sanctions.

Il ressort clairement de ce qui précède qu'au vu de la compatibilité des actes accomplis, la question de la qualité des parties intéressées (contrôleur-contrôlé) concerne principalement (mais pas exclusivement) l'objet/le destinataire des actes de contrôle légal (à savoir les sociétés contrôlées).

Le législateur a prévu à cet égard un régime d'incompatibilité pour éviter, d'une part, que le réviseur contrôleur ne se retrouve dans une position de dépendance, par exemple au sein d'un consortium d'entreprises liées, ou puisse se laisser influencer par des avantages et des faveurs au bénéfice ou de la part d'une entreprise à laquelle il se pourrait qu'il fournisse parallèlement des conseils fiscaux ou comptables et qui aurait un lien manifeste avec l'entreprise au sein de laquelle il travaille en tant que réviseur et, d'autre part, qu'à la suite de manœuvres frauduleuses au niveau de l'une ou de l'autre entreprise, voire des deux, une image comptable déformée ne se répande qui serait incompatible avec la fonction de l'audit.

### **Probleemstelling**

Het tegengaan van die belangentegenstrijdigheid inzake de hoedanigheid van en de verbondenheid tussen de betrokken personen beperkt zich actueel, op het niveau van de controlerende commissarissen, tot de aangestelden (werknemers) en de professionele samenwerkingsverbanden.

In de adviesaanvraag wordt de terechte vrees geopperd dat de actoren die momenteel de markt van het wettelijke bedrijfsrevisorat bezetten, en die daarnaast ook nog andere adviesdiensten verstrekken, binnen de grenzen van hetgeen als niet strijdig wordt geacht met hun onafhankelijkheidspositie volgens de regels van het bedrijfsrevisorat, aan de door hen gecontroleerde vennootschappen zelf, of zo mogelijk binnen een netwerk van met deze vennootschappen gelieerde ondernemingen, zich gelet op de voorliggende verstrenging formeel-juridisch in aparte deelentiteiten zouden opsplitsen, teneinde de ingestelde onverenigbaarheden op louter vormelijke wijze te omzeilen.

De vraag wordt gesteld hoe men dit fenomeen zou kunnen indijken op een praktisch haalbare manier, die niet in de weg staat aan het voorschrift van de vrije dienstverlening en in de mate dat de algemene onafhankelijkverplichting, verwoord in artikel 133, eerste lid, van het Wetboek van vennootschappen, met de notie van zelfregulering die hierin begrepen zit, hiervoor geen voldoende soelaas biedt?

### **Aanvulling van het ontwerp : het concept van verbondenheid op revisoraal niveau**

Het door artikel 4, 3<sup>o</sup>, van het ontwerp nieuw voorgestelde artikel 133, vijfde lid, van het Wetboek van vennootschappen bepaalt *in fine* dat de (onverenigbare) prestaties niet mogen worden uitgevoerd « door hem (de commissaris zelf) of door een persoon met wie de commissaris een arbeidsovereenkomst heeft afgesloten of met wie hij beroepshalve in (een) samenwerkingsverband staat ».

Teneinde een oplossing te bieden voor het gestelde probleem kan worden overwogen om dit lid aan te vullen als volgt :

« of door een met de commissaris verbonden vennootschap of natuurlijke persoon of rechtspersoon waarmee hij in een verhouding staat als bedoeld in de artikelen 11 tot 14 ».

Aldus wordt de vermenging *cq* ontubbeling van hoedanigheden, zoals die momenteel reeds bestaat op het niveau van de aan het revisorale toezicht onderworpen gecontroleerde vennootschappen, uitgebreid tot het niveau van de toezichthouders, de commissarissen-revisoren als beoefenaars van de wettelijke controletaak.

Met de voorgestelde verwijzing, niet alleen naar artikel 11 van het Wetboek van vennootschappen — zoals voor de gecontroleerde verbonden vennootschappen zelf — maar ook naar de artikelen 12 tot 14 van het Wetboek van vennootschappen, valt de voor de commissarissen ingestelde onverenigbaarheid bovendien globaal strenger uit dan voor de met het voorliggende ontwerp niettemin nog aangescherpte onverenigbaarheid voor de vennootschappen.

Daarbij dient wellicht wel voor ogen te worden gehouden dat — zeker wat betreft eventuele reeds bestaande situaties van met elkaar gelieerde advies- en auditkantoren met een eveneens samenhangend cliënteel, en waar er geen sprake is van doelgerichte ontwijkingsconstructies — de toepasbaarheid en opportuniteit van een dergelijke ingrijpende regelgeving in sommige gevallen tot eventuele moeilijkheden en weerstand zou kunnen leiden, dan wel tot mogelijke problemen inzake informatie-uitwisseling (zie voor enige beschouwingen hieromtrent bijvoorbeeld de bespreking in de bevoegde Kamercommissie, stuk Kamer, nr. 1211/14, blz. 307-308 en 315-316).

### **Exposé du problème**

Les dispositions qui combattent ce conflit d'intérêts en ce qui concerne la qualité des personnes concernées et le lien qu'elles ont entre elles se limitent actuellement, pour ce qui est des commissaires contrôleurs, aux préposés (salariés) et aux liens de collaboration sous l'angle professionnel.

Dans la demande d'avis est exprimée la crainte justifiée de voir les acteurs qui occupent actuellement le marché du révisorat d'entreprises légal et qui fournissent aussi, dans les limites de ce qui est considéré comme non contraire à leur situation d'indépendance selon les règles de révisorat d'entreprise, d'autres services de consultance aux sociétés mêmes qu'ils contrôlent ou, éventuellement, dans le cadre d'un réseau d'entreprises liées à ces sociétés, se scinder juridico-formellement en entités distinctes, compte tenu du durcissement projeté, en vue de se soustraire d'une manière purement formelle aux incompatibilités instituées.

La question se pose de savoir comment l'on pourrait endiguer ce phénomène d'une manière envisageable dans la pratique, sans porter atteinte au principe de la libre prestation de services et dans la mesure où l'obligation générale d'indépendance inscrite à l'article 133, alinéa 1<sup>er</sup>, du Code des sociétés, liée à la notion d'autorégulation dont il y est question, ne suffit pas à cet effet.

### **Complémentation du projet : la notion du lien au niveau du révisorat**

L'article 133, alinéa 5, nouveau du Code des sociétés, proposé par l'article 4, 3<sup>o</sup>, du projet, dispose *in fine* que les prestations (incompatibles) ne peuvent pas être accomplies « par lui (le commissaire même) ou par une personne avec laquelle le commissaire a conclu un contrat de travail ou avec laquelle il se trouve, sous l'angle professionnel, dans des liens de collaboration ».

Pour résoudre le problème qui se pose, on peut envisager de compléter cet alinéa par le texte suivant :

« ou par une société liée au commissaire ou une personne physique ou morale avec laquelle il a un lien au sens des articles 11 à 14 ».

On étend de la sorte la confusion et, le cas échéant, le dédoublement de qualité, tels qu'ils existent déjà au niveau des sociétés contrôlées soumises au révisorat, au niveau de ceux qui exercent les contrôles, les commissaires-réviseurs en leur qualité de titulaires de la mission de contrôle légal.

Grâce à la référence proposée à l'article 11 du Code des sociétés — comme pour ce qui est des sociétés liées qui sont contrôlées elles-mêmes — et aux articles 12 à 14 du Code des sociétés, l'incompatibilité instituée pour les commissaires devient en outre globalement plus stricte que l'incompatibilité concernant les sociétés, qui est pourtant encore renforcée par le projet de loi.

Il ne faut toutefois pas perdre de vue en l'espèce — surtout en ce qui concerne des situations existantes de bureaux de consultance ou d'audit liés entre eux, ayant une clientèle également homogène, et à propos desquels on ne peut pas parler de constructions visant délibérément à éluder les interdictions — la question de l'applicabilité et de l'opportunité d'une réglementation aussi radicale, pourraient, dans certains cas, soulever des difficultés et susciter des résistances, ou engendrer des problèmes en matière d'échange d'informations (pour quelques considérations à ce propos, voir, par exemple, la discussion au sein de la commission compétente de la Chambre, doc. Chambre, n<sup>o</sup> 1211/14, pp. 307-308 et 315-316).

Indien men derhalve terzake enigszins minder stringent wil legifereren en tegelijkertijd de regeling afstemmen op deze voor de vennootschappen zelf (met name het actueel geldende niveau van verbondenheid tussen de gecontroleerde entiteiten), kan een verwijzing naar artikel 11 in bovenvermelde tekstsuggestie volstaan.

Belangrijk is hierbij in elk geval dat in de verwijzing artikel 11, 2°, begrepen is, waardoor ook de bindingen tussen de commissaris zelf (titularis van de wettelijke opdracht, al dan niet als natuurlijke of als rechtspersoon) en de andere, met hem verbonden commissarissen gevat zijn, ongeacht of deze laatsten hun parallelle adviespraktijk aan hetzelfde cliënteel op hun beurt als rechtspersoon, dan wel als natuurlijke persoon uitoefenen.

Indien de voorgestelde wijziging aldus wordt doorgevoerd, dient een zelfde tekstaanvulling als de hiervoor vermelde aangaande artikel 133, vijfde lid, van het Wetboek van vennootschappen, tevens te worden aangebracht in limine van het door artikel 5 van het ontwerp vervangen artikel 134, § 4, van het Wetboek van vennootschappen.

De Europese term «accountant» dient begrepen te worden als synoniem voor «bedrijfsrevisor», lid van het IBR in België.

Si l'on entend dès lors légiférer en la matière d'une façon un peu moins contraignante et, simultanément, aligner la réglementation sur celle qui s'applique aux sociétés proprement dites (notamment le niveau actuel de liaison entre les entités contrôlées), une référence à l'article 11 dans le texte proposé ci-dessus peut suffire.

Il importe en tout cas d'inclure dans la référence l'article 11, 2°, de manière que soient concernés également les liens entre le commissaire lui-même (titulaire de la mission légale, en tant que personne physique ou morale, ou non) et les autres commissaires qui lui sont liés, que ces derniers exercent à leur tour leur pratique de consultance parallèle à l'égard de la même clientèle en tant que personnes morales ou en tant que personnes physiques.

Si la modification proposée est adoptée telle quelle, il faudra ajouter, à la phrase liminaire de l'article 134, § 4, du Code des sociétés proposé par l'article 5 du projet, un texte identique à celui de l'ajout susvisé concernant l'article 133, alinéa 5, du Code des sociétés.

Le terme européen «expert comptable» doit être considéré comme synonyme du terme «réviseur d'entreprises», membre de l'IRE en Belgique.