



Vraagnummer : 55-1-000017

Parlementslid : DIERICK Leen

Geregistreerd : 29/07/2019

Einde termijn : 30/09/2019

Titel : Opt-in regeling van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen.

Het nieuwe Wetboek van vennootschappen en verenigingen trad op 1 mei 2019 in werking. Voor een op 1 mei 2019 bestaande vennootschap of vereniging is het Wetboek voor het eerst van toepassing op 1 januari 2020. Bestaande vennootschappen en verenigingen kunnen echter beslissen om de bepalingen van het Wetboek toe te passen voor 1 januari 2020 (de opt-in). Deze beslissing vereist een statutenwijziging. Kan men na een opt-in waartoe een buitengewone algemene vergadering zou beslissen, overeenkomstig de door het Wetboek van vennootschappen voor statutenwijzigingen voorgeschreven vereisten, op andere punten statutenwijzigingen doorvoeren overeenkomstig de bepalingen van het nieuwe Wetboek van vennootschappen en verenigingen onder de opschortende voorwaarde van de publicatie van de beslissing tot opt-in?



ANTWOORD

1) Een op 1 mei 2019 bestaande vennootschap kan krachtens art. 39, § 1, tweede lid van de wet van 23 maart 2019 ("de wet") door een wijziging van de statuten beslissen de bepalingen van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen ("WVV") toe te passen vóór 1 januari 2020 (de "opt-in"). Deze beslissing vereist dat de statuten worden aangepast aan de bepalingen van het WVV. In dat geval wordt het WVV van toepassing op de datum van de bekendmaking van de statuten.

2) De beslissing tot opt-in en tot aanpassing van de statuten aan het WVV die daarmee onlosmakelijk is verbonden, moet worden genomen volgens de regels die in het Wetboek van vennootschappen van 1999 ("het W.Venn.") voor statutenwijziging gelden vermits het WVV op dat ogenblik nog niet van toepassing is.

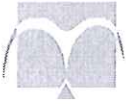
Voor de berekening van de voor een statutenwijziging vereiste meerderheid van drie vierden van de stemmen worden onthoudingen dus als negatieve stemmen beschouwd (art. 558 W.Venn.).

3) Evenwel belet niets dat de buitengewone algemene vergadering zou beslissen dat het besluit tot opt-in ten opzichte van de aandeelhouders zal gelden vanaf de datum waarop het besluit wordt genomen, op voorwaarde dat dit besluit wordt bekendgemaakt.

In dat geval zou dezelfde algemene vergadering, na de beslissing tot "opt-in", onder een afzonderlijk agendapunt andere statutenwijzigingen kunnen beslissen dan deze die voortvloeien uit de loutere aanpassing van de statuten aan het WVV. Deze beslissing kan worden genomen overeenkomstig de bepalingen van het WVV onder de opschortende voorwaarde van de bekendmaking van de beslissing tot opt-in en van de aanpassing van de statuten die daarmee is verbonden.

Daaruit zou onder meer volgen dat :

- de onthoudingen in de buitengewone algemene vergadering die tot deze statutenwijzigingen beslist worden geneutraliseerd (art. 5:100, derde lid of 7:153, vierde lid WVV);
- het statutair onbeschikbaar karakter van de eigen vermogensrekening in een BV kan door die algemene vergadering volgens deze nieuwe regels voor statutenwijzigingen worden opgeheven (art. 39, § 2, tweede lid van de wet), met dien verstande dat de effectieve uitkering daarvan slecht mag gebeuren met inachtneming van de nieuwe regels die voor winstuitkeringen gelden (art. 5:142 en 5:143 WVV);
- het dubbel stemrecht in genoteerde vennootschappen met een twee derden meerderheid kan worden ingevoerd (art. 7:53, § 1, eerste lid WVV);
- het voorwerp of de doelen van de vennootschap kunnen worden gewijzigd



Beleidscel van de Vice-eersteminister en minister van Justitie,
belast met de Regie der Gebouwen

overeenkomstig art. 5:101 of 7:154 WVV zonder dat een staat van activa en passiva dient te worden opgesteld;

- soortwijzigingen worden beslist overeenkomstig art. 5:102 of 7:155 WVV zodat bij uitgifte van een nieuwe soort aandelen een verslagplicht geldt.

4) Dergelijke conventionele retroactiviteit van de toepassing van de nieuwe wet is niet voor kritiek vatbaar voor zover de agenda van de buitengewone algemene vergadering duidelijk is. De aandeelhouders die zich willen verzetten tegen de bijzondere statutenwijzigingen die onder het afzonderlijk agendapunt worden voorgesteld, kunnen inderdaad weigeren in te stemmen met de "opt-in" indien voor deze beslissing de drie vierden van de stemmen niet wordt behaald zoals berekend overeenkomstig het WVV. (waarbij onthoudingen als negatieve stemmen worden beschouwd).

De regel neergelegd in artikel 39, § 1, tweede lid van de wet naar luid waarvan het WVV op de vennootschap van toepassing wordt vanaf de bekendmaking van de statutenwijziging strekt overigens tot bescherming van de derden.

Niets zou beletten na de bekenmaking van de opt-in een tweede BAV bijeen te roepen om over te gaan tot andere statutenwijzigingen waartoe zou worden beslist overeenkomstig het WVV. Een dergelijke procedure zou evenwel minder transparant zijn voor de aandeelhouders vermits tot de "opt-in" zou worden beslist zonder zicht op alle consequenties die daaruit in een later stadium kunnen voortvloeien.

De minister,

Koen GEENS.

Bijlage(n): 0



REPONSE

1. Une société existant à la date du 1^{er} mai 2019 peut, en vertu de l'article 39, § 1^{er}, alinéa 2 de la loi du 23 mars 2019 (« la loi »), décider par une modification des statuts d'appliquer les dispositions du Code des sociétés et des associations (« le CSA ») avant le 1^{er} janvier 2020 (« opt-in »). Cette décision requiert que les statuts soient mis en conformité avec les dispositions du CSA. En pareil cas, le CSA devient applicable à la société à partir de jour de la publication de cette modification des statuts.

2. La décision d'opt-in et de mise en conformité des statuts qui en est indissociable doit être prise conformément aux dispositions du Code des sociétés relatives aux modifications des statuts puisque le CSA n'est pas encore d'application à ce moment.

Pour le calcul de la majorité des trois quarts requise pour les modifications des statuts, les abstentions sont donc traitées comme des votes négatifs (art. 558 C.Soc.).

3. Toutefois, rien n'empêche que l'assemblée générale décide que la décision d'« opt-in » sortira ses effets à l'égard des actionnaires immédiatement à la date de son adoption à la condition que la décision d'« opt-in » soit par la suite publiée.

Dans ce cas l'assemblée générale pourrait, après la décision d'opt-in, dans le cadre d'un point séparé à l'ordre du jour, décider d'autres modifications statutaires que celles qui résultent de la simple mise en conformité des statuts au CSA. Ces décisions pourraient être prises aux conditions prévues par le CSA sous la condition suspensive de la publication de la décision d'« opt-in » et de l'adaptation des statuts qui en est indissociable.

Il s'ensuivrait notamment que :

- les abstentions dans l'assemblée générale extraordinaire décidant de ces points à l'agenda figurant après l'opt-in aux statuts seraient neutralisées (art. 5:100, al. 3 ou 7:153, al. 4 CSA) ;
- dans la SRL le caractère statutairement indisponible du compte de capitaux propres visé à l'article 39, § 2, al. 2 de la loi pourrait être supprimé par une décision de modification des statuts selon ces nouvelles règles, étant entendu que la distribution effective ne pourrait en être décidée que dans le respect des nouvelles dispositions en matière de distribution de bénéfices (art. 5:142 et 5:143 CSA) ;
- le double droit de vote pourrait être introduit dans les sociétés cotées à la majorité des deux tiers (art. 7 :53, al. 1^{er} CSA) ;
- l'objet ou les buts de la société pourraient être modifiés conformément aux articles 5:101 ou 7:155 CSA sans qu'un état résumant la situation active et passive doive être établi ;



Beleidscel van de Vice-eersteminister en minister van Justitie,
belast met de Regie der Gebouwen

- la modification des classes d'actions ou des droits qui y sont attachés devrait être décidée conformément aux articles 5:102 ou 7:155 CSA, ce qui implique qu'en cas d'émission d'une nouvelle classe d'actions un rapport doit être établi.

4. Pareille rétroactivité conventionnelle de l'application de la loi nouvelle n'est pas critiquable pour autant que l'ordre du jour soit transparent. Les actionnaires qui souhaiteraient s'opposer aux modifications particulières des statuts figurant dans le point séparé de l'ordre du jour pourront décider de s'opposer à l' « opt-in » en bloquant celle-ci si elle ne recueille pas les trois quarts des voix, calculés conformément au Code des sociétés (les abstentions étant traitées comme des voix négatives).

Par ailleurs, l'article 39, § 1^{er}, alinéa 2, de la loi du 23 mars 2019 aux termes duquel le CSA sera applicable à compter de la publication de la modification statutaire a pour but essentiellement de protéger les tiers.

Rien n'empêcherait de convoquer, après la publication de l' « opt-in », une nouvelle assemblée générale extraordinaire afin de procéder à d'autres modifications des statuts aux conditions prévues par le CSA. Une telle procédure serait cependant moins transparente pour les actionnaires puisque l' « opt-in » pourrait être décidé sans avoir une vue sur toutes les conséquences qui seraient susceptibles d'en découler ultérieurement.

Le ministre,

Koen GEENS.

Annexe(s): 0