

Instituut van de Bedrijfsrevisoren
Institut des Réviseurs d'Entreprises

Koninklijk Instituut - Institut royal

De Voorzitter

Correspondent
sg@ibr-ire.be

Onze referte
DS/NH/cs

Uw referte

Datum **21 JAN. 2011**

Geachte Confrater,

Betreft: Advies 2011/1 van de Raad van het Instituut van de Bedrijfsrevisoren van 14 januari 2011 betreffende het toepassingsgebied van artikel 96, § 2, van het Wetboek van vennootschappen

Gelieve als bijlage het advies 2011/1 van de Raad van het Instituut van de Bedrijfsrevisoren van 14 januari 2011 te vinden, betreffende het toepassingsgebied van artikel 96, § 2, van het Wetboek van vennootschappen.

Met confraternele groeten,



Michel DE WOLF



Bijlage

Bld E. Jacqmainlaan 135/1
B-1000 Bruxelles/Brussel
TEL.: 02 512 51 36
FAX: 02 512 78 86
e-mail: info@ibr-ire.be
Bank/Banque:
IBAN: BE 11 0000 0392 3648
BIC: BPOTBEB1

**ADVIES¹ 2011/1 VAN DE RAAD VAN HET INSTITUUT VAN DE
BEDRIJFSREVISOREN VAN 14 JANUARI 2011**

**Betreft: Toepassingsgebied van artikel 96, § 2, van het Wetboek van
vennootschappen**

1. Context

De wet van 6 april 2010 tot versterking van het deugdelijk bestuur bij de genoteerde vennootschappen en de autonome overheidsbedrijven en tot wijziging van de regeling inzake het beroepsverbod in de bank- en financiële sector werd bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad* van 23 april 2010².

Artikel 3 van de wet van 6 april 2010 heeft artikel 96 van het Wetboek van vennootschappen gewijzigd teneinde bepaalde vennootschappen te verplichten een verklaring inzake deugdelijk bestuur (met inbegrip van een remuneratieverslag) op te nemen in een specifiek onderdeel van het jaarverslag.

Onderhavig advies verduidelijkt welke vennootschappen onderworpen zijn aan de verplichting tot bekendmaking van deze verklaring inzake deugdelijk bestuur³.

¹ De adviezen, die geen bindend karakter hebben, weerspiegelen het standpunt van de Raad van het Instituut en laten in het bijzonder de bedrijfsrevisoren toe om de standpunten vooraf te kennen die de Raad zal nemen naar aanleiding van individuele dossiers (Verslag aan de Koning bij K.B. 21 april 2007, *BS* 27 april 2007, p. 22890). De adviezen houden de interpretaties in die de Raad van het Instituut ontwikkelt in het kader van een bepaalde wetgeving, besluit, norm of aanbeveling, maar tevens het standpunt inzake om het even welk document dat van belang is voor het beroep van bedrijfsrevisor. De adviezen mogen een norm slechts op specifieke punten interpreteren. De adviezen mogen een norm niet op een repetitieve wijze interpreteren. In dat geval is een aanpassing van de norm nodig. De adviezen mogen geen deontologische aspecten en evenmin een louter informatieve inhoud bevatten, zoals de "zuivere" beschrijving van een nieuwe wettelijke verplichting zonder enige vorm van interpretatie, de mededeling van een evenement, enz.

² *BS*. 23 april 2010, p. 22709.

³ Het probleem stelt zich enkel voor de verplichting met betrekking tot de verklaring inzake deugdelijk bestuur aangezien het toepassingsgebied voor de verplichting tot het opnemen van een remuneratieverslag duidelijk is omschreven in artikel 96, § 3 van het Wetboek van vennootschappen, met name de vennootschappen waarvan de *aaandelen* zijn toegelaten tot de verhandeling op een markt in de zin van artikel 4 van het Wetboek van vennootschappen.



2. Omschrijving van artikel 96, § 2, van het Wetboek van vennootschappen

Artikel 96, § 2 van het Wetboek van vennootschappen bepaalt:

“§ 2. Voor de vennootschappen waarvan de aandelen zijn toegelaten tot de verhandeling op een in artikel 4 bedoelde markt, bevat het jaarverslag tevens een verklaring inzake deugdelijk bestuur, die er een specifiek onderdeel van vormt en die ten minste de volgende informatie bevat:

1° de aanduiding van de code inzake deugdelijk bestuur die de vennootschap toepast, evenals een aanduiding waar de betrokken code openlijk raadpleegbaar is, alsook, indien toepasselijk, de relevante informatie over de praktijken inzake deugdelijk bestuur die worden toegepast naast de desbetreffende code en de wettelijke vereisten met aanduiding waar deze informatie ter beschikking wordt gesteld;

2° voor zover een vennootschap de in 1° bedoelde code inzake deugdelijk bestuur niet integraal toepast, een aanduiding van de delen van de code inzake deugdelijk bestuur waarvan zij afwijkt en de onderbouwde redenen daarvoor;

3° een beschrijving van de belangrijkste kenmerken van de interne controle- en risicobeheerssystemen van de vennootschap, in verband met het proces van financiële verslaggeving;

4° de informatie zoals bedoeld in artikel 14, vierde lid, van de wet van 2 mei 2007 op de openbaarmaking van belangrijke deelnemingen in emittenten waarvan aandelen zijn toegelaten tot de verhandeling op een gereglementeerde markt en houdende diverse bepalingen en in artikel 34, 3°, 5°, 7° en 8°, van het koninklijk besluit van 14 november 2007 betreffende de verplichtingen van emittenten van financiële instrumenten die zijn toegelaten tot de verhandeling op een gereglementeerde markt;

5° de samenstelling en de werking van de bestuursorganen en hun comités.

De bepalingen onder 1°, 2° en 5° van het eerste lid zijn niet van toepassing op vennootschappen die alleen andere effecten dan aandelen hebben uitgegeven die op een gereglementeerde markt zijn toegelaten, tenzij de desbetreffende vennootschappen aandelen hebben uitgegeven die worden verhandeld op een multilaterale handelsfaciliteit zoals bedoeld in artikel 2, 4°, van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en financiële diensten.

De bepaling onder 3° van het eerste lid is ook van toepassing op de vennootschappen waarvan andere effecten dan aandelen zijn toegelaten tot de verhandeling op een in artikel 4 bedoelde markt. (...).”

Artikel 96, § 2 van het Wetboek van vennootschappen, ingevoerd door de wet van 6 april 2010, bepaalt dus dat een verklaring inzake deugdelijk bestuur moet worden opgenomen in het jaarverslag van de vennootschappen waarvan *de aandelen* zijn toegelaten tot de verhandeling op een in artikel 4 van het Wetboek van vennootschappen bedoelde markt, met name een gereglementeerde markt⁽⁴⁾ in de zin van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en financiële diensten⁵.

Vennootschappen die alleen andere effecten dan aandelen hebben uitgegeven die op een gereglementeerde markt zijn toegelaten moeten in de verklaring inzake deugdelijk bestuur geen informatie vermelden met betrekking tot de code inzake deugdelijk bestuur, de redenen waarom bepaalde delen van de code niet worden toegepast, evenals de informatie omtrent de bestuursorganen en hun comités (art. 96, § 2, tweede lid W. Venn.).

Deze vennootschappen zullen evenwel deze informatie wel moeten publiceren indien zij aandelen hebben uitgegeven die worden verhandeld op een multilaterale handelsfaciliteit (*Multilateral Trading Facility* (MTF)) zoals bedoeld in artikel 2, 4° van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en financiële diensten⁽⁶⁾ (art. 96, § 2, tweede lid W. Venn.).

⁴ In artikel 2, 5° van de wet van 2 augustus 2002 wordt onder Belgische gereglementeerde markt verstaan "een door een marktonderneming geëxploiteerd en/of beheerd multilateraal systeem, dat verschillende koop- en verkoopintenties van derden met betrekking tot financiële instrumenten – binnen dit systeem en volgens niet-discretionaire regels – samenbrengt of vergemakkelijkt op zodanige wijze dat er een overeenkomst uit voortvloeit die betrekking heeft op financiële instrumenten die zijn toegelaten tot de verhandeling in het kader van zijn regels en/of systemen, en dat erkend is en geregeld werkt overeenkomstig het bepaalde in hoofdstuk II". Artikel 2, 6° van de wet van 2 augustus 2002 omschrijft een "buitenlandse gereglementeerde markt" als volgt: "elke markt voor financiële instrumenten die is georganiseerd door een marktonderneming waarvan de Staat van herkomst een andere Lidstaat van de Europese Economische Ruimte is dan België, en die door deze Lidstaat is erkend als gereglementeerde markt met toepassing van titel III van richtlijn 2004/39/EG".

⁵ De wet van 2 augustus 2002 werd gewijzigd door het koninklijk besluit van 27 april 2007 tot omzetting van de Europese richtlijn betreffende de markten voor financiële instrumenten, BS. 31 mei 2007. Dit koninklijk besluit zet onder meer Richtlijn 2004/39/EG van het Europees Parlement en van de Raad van 21 april 2004 betreffende de markten voor financiële instrumenten, tot wijziging van de Richtlijnen 85/611/EEG en 93/6/EEG van de Raad en de Richtlijn 2000/12/EG van het Europees Parlement en de Raad en tot afschaffing van de Richtlijn 93/22/EEG van de Raad, om, PB. L. 145 van 30 april 2004, p. 1-44, en in het bijzonder de definitie van "gereglementeerde markt" zoals bepaald in deze richtlijn.

⁶ Artikel 2, 4° van de wet van 2 augustus 2002 omschrijft een multilateraal onderhandelingsstelsel (*Multilateral Trading Facility* (MTF)) als volgt: "een door een beleggingsonderneming, een kredietinstelling of een marktonderneming geëxploiteerd multilateraal systeem dat verschillende koop- en verkoopintenties van derden met betrekking tot financiële instrumenten – binnen dit systeem en volgens niet-discretionaire regels – samenbrengt op zodanige wijze dat er een overeenkomst uit voortvloeit overeenkomstig het bepaalde in hoofdstuk II van deze wet of titel II van de Richtlijn 2004/39/EG". De website van de CBFA herneemt thans als MTF's van aandelen: Euronext, Alternext, Vrije Markt, Publieke veilingen, *Trading Facility* en Easynext.



Artikel 96, § 2, derde lid van het Wetboek van vennootschappen verduidelijkt dat de vermelding betreffende de omschrijving van het interne controle- en risicobeheerssysteem (art. 96, § 2, eerste lid, 3° W. Venn.) van toepassing is op vennootschappen waarvan andere effecten dan aandelen zijn toegelaten tot de verhandeling op een gereglementeerde markt.

3. Verklaring in de Memorie van toelichting van het wetsontwerp

De Memorie van toelichting van het wetsontwerp verduidelijkt hetgeen volgt:

“Alle vennootschappen waarvan de aandelen zijn toegelaten tot de verhandeling op een gereglementeerde markt moeten:

- *een verklaring inzake deugdelijk bestuur opstellen (art. 96, § 2);*
- *alsook een remuneratieverslag opstellen (art. 526quater en art. 96, § 3, eerste lid). De minimuminhoud van dit remuneratieverslag is vastgesteld bij wet (artikel 96, § 3, tweede lid).*

Een aantal punten van artikel 96, § 2 (met name het 1°, 2° en 5°) zijn eveneens van toepassing op de vennootschappen waarvan de aandelen op hun verzoek of met hun instemming worden verhandeld op een multilaterale handelsfaciliteit. Anderzijds is het 3°, conform de richtlijn, van toepassing op de vennootschappen waarvan enkel effecten die geen aandelen zijn (bv. obligaties) op een gereglementeerde markt zijn genoteerd.

Deze regeling en de uitzonderingen erop zijn enerzijds in overeenstemming met Richtlijn 2006/46/EG⁷, en anderzijds ingegeven door de bekommernis om de vennootschappen waarvan enkel effecten die geen aandelen zijn op een gereglementeerde markt zijn genoteerd, niet overmatig te belasten aangezien deze transparantieverplichtingen hoofdzakelijk gericht zijn op aandeelhouders.⁸”

⁷ Artikel 46bis, § 3 van de Vierde Richtlijn.

⁸ Memorie van toelichting van het wetsontwerp, *Parl. St.* Kamer, 2009-2010, nr. 2336/001, p. 11.

4. Besluit

De Raad van het Instituut is van mening dat het toepassingsgebied van artikel 96, § 2 van het Wetboek van vennootschappen als volgt kan worden omschreven:

- de vennootschappen waarvan de aandelen worden verhandeld op een gereglementeerde markt, dienen een volledige verklaring inzake deugdelijk bestuur op te nemen met vermelding van de punten 1° tot 5° van artikel 96, § 2 van het Wetboek van vennootschappen;
- de vennootschappen die zowel effecten die geen aandelen zijn op een gereglementeerde markt (obligaties) als aandelen die worden verhandeld op een multilaterale handelsfaciliteit, hebben uitgegeven, dienen een beknoptere verklaring inzake deugdelijk bestuur op te nemen met vermelding van de punten 1°, 2°, 3° en 5° van artikel 96, § 2 van het Wetboek van vennootschappen;
- de vennootschappen die enkel effecten die geen aandelen zijn op een gereglementeerde markt (obligaties) hebben uitgegeven *zonder* aandelen uit te geven die worden verhandeld op een multilaterale handelsfaciliteit, dienen in hun verklaring inzake deugdelijk bestuur enkel punt 3° van artikel 96, § 2 van het Wetboek van vennootschappen te vermelden⁹.

Dit advies vervangt de paragrafen 17 tot 20 van de Mededeling van 19 juli 2010 betreffende de wet van 6 april 2010.

Bijlage

Samenvattende tabel van de informatie die in de verklaring inzake deugdelijk bestuur dient te worden opgenomen in functie van de vennootschapsvorm.

⁹ Memorie van toelichting van het wetsontwerp, Parl. St. Kamer, 2009-2010, nr. 2336/001, p. 10.

Bijlage bij het advies 2011/1 van de Raad van het Instituut van de Bedrijfsrevisoren
van 14 januari 2011

Toepassingsgebied van artikel 96, § 2, van het Wetboek van vennootschappen

De tabel hieronder herneemt de informatie die in de verklaring inzake deugdelijk bestuur dient te worden opgenomen in functie van de vennootschapsvorm:

Informatie op te nemen in de verklaring inzake deugdelijk bestuur	Vennootschap waarvan de aandelen worden verhandeld op een gereglementeerde markt	Vennootschap waarvan andere effecten dan aandelen worden verhandeld op een gereglementeerde markt	
		Zonder aandelen verhandeld op een MTF	Met aandelen verhandeld op een MTF
Aanduiding van de Code 2009	X	NvT	X
“Pas toe of leg uit”-benadering (<i>comply or explain</i>)	X	NvT	X
Beschrijving van de interne controle	X	X	X
Openbaarmaking van belangrijke deelnemingen	X	NvT	NvT
Samenstelling en beschrijving van de bestuursorganen en van hun comités	X	NvT	X
Remuneratieverslag	X	NvT	NvT