

**OMZENDBRIEF¹ 2011/4 VAN HET INSTITUUT VAN DE
BEDRIJFSREVISOREN**

De Voorzitter

Correspondent
sg@ibr-ire.be

Onze referte
EV/DS/ev

Uw referte

Datum **11-03-2011**

Geachte Confrater,

**Betreft : Nietigheid van de uitgevoerde controlewerkzaamheden
wegens het ongeoorloofd karakter van een
commissarismandaat vanaf de aanvang ervan**

1. Context

Op 11 september 2009 heeft het Hof van Cassatie het volgende vastgesteld:

“In tegenstelling tot wat het middel verdedigt, vermeldt de bestreden beslissing duidelijk de motivering van de opgelegde tuchtmaatregel. Zij baseert haar motivering niet op het belang dat X behoudt bij de uitoefening van het beroep van bedrijfsrevisor maar eerder op het ongeoorloofd karakter van de mandaten vanaf de aanvang ervan wegens de niet-naleving van de onafhankelijkheidsverplichting van de bedrijfsrevisor, waardoor ook de concrete uitvoering van deze mandaten door de eisers ongeoorloofd is geworden. Het middel, dat voortkomt uit een onjuiste interpretatie van de bestreden beslissing, is niet gebaseerd op feiten (vrije vertaling).”

De Raad van het Instituut heeft aan de Juridische Commissie gevraagd om na te gaan of het ongeoorloofd karakter van het commissarismandaat vanaf de aanvang ervan leidt tot de nietigheid van de uitgevoerde controlewerkzaamheden.



Bld E. Jacquainlaan 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

¹ De omzendbrieven bevatten algemene deontologische aspecten en hebben geen bindend karakter in hoofde van de bedrijfsrevisoren (Verslag aan de Koning bij K.B. 21 april 2007, BS. 27 april 2007, p. 22890). De omzendbrieven kunnen standpunten van de Raad van het Instituut of beschrijvingen van een wettelijke, reglementaire of normatieve verplichting inhouden op voorwaarde dat deze voortvloeien uit de deontologie van het beroep van bedrijfsrevisor.

2. Principe en besluit

De Juridische Commissie is van oordeel dat niet de tuchtrechter bevoegd is om te oordelen over de nietigheid (*ab initio* of *ex nunc*) van de commissarisverslagen maar wel de rechter in burgerlijke zaken of handelszaken die, geval per geval, een andere beslissing kan nemen, rekening houdend met andere elementen.

Op voorstel van de Juridische Commissie heeft de Raad van het Instituut bovendien volgende beslissing genomen:

1. Wanneer een commissaris, op grond van een tuchtbeslissing, zijn mandaat niet langer mag uitoefenen wegens de niet-naleving van zijn onafhankelijkheids-verplichting op het ogenblik van zijn aanstelling, bevindt hij zich in de onmogelijkheid om zijn mandaat voort te zetten in de zin van artikel 131 van het Wetboek van vennootschappen.
In dit geval dient de algemene vergadering onmiddellijk in de benoeming (op voorwaarde dat hij op dit ogenblik onafhankelijk is) of vervanging van de commissaris te voorzien na, in voorkomend geval, de ondernemingsraad en het auditcomité te hebben geraadpleegd. De ondernemingen die zijn onderworpen aan de wet op de overheidsopdrachten dienen, naargelang het geval, een aanbesteding of onderhandelingsprocedure bekend te maken.
2. Indien er geen verklaring over de jaarrekening over het voorgaande boekjaar (bijv. 2009) werd uitgebracht zal de onderneming een commissaris benoemen voor een mandaat van drie jaar, dat aanvangt in het jaar van benoeming (jaarlijkse algemene vergadering van 2010) en duurt tot aan het einde van de driejarige termijn (jaarlijkse algemene vergadering van 2013), waarbij zijn opdracht wordt uitgebreid tot de attestering van de jaarrekening over het voorgaande boekjaar (2009).
3. Bij gebreke van benoeming door de algemene vergadering, benoemt de voorzitter van de rechtbank van koophandel, zitting houdend zoals in kort geding, bij verzoekschrift van ieder belanghebbende, een bedrijfsrevisor wiens bezoldiging hij vaststelt en die met de taak van commissaris wordt belast totdat op wettige wijze in zijn benoeming of vervanging is voorzien. Zodanige benoeming of vervanging zal evenwel slechts gevolg hebben na de eerste jaarvergadering die volgt op de benoeming van de bedrijfsrevisor door de voorzitter (art. 131 W. Venn.).

Met confraternele groeten,



Michel DE WOLF