

**BELGISCHE SENAAAT**


---

 ZITTING 2001-2002
 

---



---

 31 MEI 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*


---

**AMENDEMENTEN**


---

Nr. 1 VAN DE HEER ROELANTS DU VIVIER

Art. 5bis (nieuw)

**Een artikel 5bis (nieuw) invoegen, luidende :**

«Art. 5bis. — Artikel 142 van hetzelfde Wetboek wordt aangevuld als volgt:

«De vennootschap benoemt meerdere commissarissen wanneer zijzelf, een Belgische vennootschap die met haar is verbonden in de zin van artikel 11, of een buitenlandse dochtervennootschap prestaties genieten zoals bedoeld in artikel 133, vijfde lid.

---

 Zie:

Stukken van de Senaat:

2-1107 - 2001/2002:

Nr. 1: Ontwerp geëvoceerd door de Senaat.

**SÉNAT DE BELGIQUE**


---

 SESSION DE 2001-2002
 

---



---

 31 MAI 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*


---

**AMENDEMENTS**


---

N° 1 DE M. ROELANTS DU VIVIER

Art. 5bis (nouveau)

**Insérer un article 5bis (nouveau) libellé comme suit:**

«Art. 5bis. — L'article 142 du même Code est complété comme suit:

«La société nomme plusieurs commissaires lorsqu'elle-même, une société belge qui lui est liée au sens de l'article 11 ou une filiale étrangère bénéficient de prestations visées à l'article 133, alinéa 5.

---

 Voir:

Documents du Sénat:

2-1107 - 2001/2002:

N° 1: Projet évoqué par le Sénat.

*De bepaling van bovenstaand lid is niet van toepassing op de vennootschappen waarin geen ondernemingsraad moet worden opgericht en evenmin wanneer de prestaties van de commissaris 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.»*

#### Verantwoording

Het verlenen van andere diensten dan de controle van de rekeningen door de wettelijke auditor of door dienstverleners die met hem verbonden zijn, leidt tegenwoordig tot een denkoefening over strengere voorwaarden voor de uitoefening van de controlefunctie, na de onverkwikkelijke precedenten in bijvoorbeeld de Enron-zaak in de Verenigde Staten. Het wetsontwerp bevat wat dat betreft dienstige maatregelen.

Een bijkomend middel om het verlenen van dergelijke «niet-auditdiensten» te regelen, is in dergelijk geval de verplichting in te voeren om ten minste twee commissarissen te benoemen.

In het licht van die verplichting kan men er immers van uitgaan dat het bestuursorgaan dat de diensten van een consultant wenst te gebruiken, omzichtig zal nagaan of het aangewezen is om daartoe een beroep te doen op de commissaris, diens medewerkers of dienstverleners die met hem verbonden zijn. Aangezien de onafhankelijkheid van de commissaris een absolute voorwaarde vormt (cf. artikel 133 van het Wetboek van vennootschappen), is deze verplichting logisch.

Zodra verscheidene commissarissen benoemd zijn, moet daarboven elk van hen de dienstverlening van zijn collega of collega's controleren, in het bijzonder op de verenigbaarheid met de regels inzake de onafhankelijkheid van de «niet-auditdiensten» en in het algemeen op het naleven van de beroepsregels.

Het voorgestelde mechanisme heeft twee voordelen. In de eerste plaats legt het een systematische reflectie op in het bestuursorgaan van de vennootschap over de vraag of het aangewezen is om wanneer dat specifiek nodig is, een beroep te doen op de diensten van de commissaris, diens medewerkers of een dienstverlener die met hem verbonden is. Vervolgens kan het garanderen dat die diensten achteraf gecontroleerd worden door de andere commissaris die lid is van het college.

De uitzondering voor vennootschappen zonder ondernemingsraad strekt ertoe de werking van de KMO's niet te verzwaken. Voor hen zou het niet redelijk zijn zich te moeten richten tot een andere dienstverlener dan de commissaris.

De uitzondering voor de overname-audits is te verantwoorden door de bijzondere aard van dergelijke dienstverlening, die heel nauw aanleunt bij het normale werk van de commissaris.

Het spreekt vanzelf dat de bedrijfsrevisoren die in het college worden benoemd, volledig onafhankelijk van elkaar moeten zijn, zoniet gaat de doelstelling van de bepaling teloor. Ze mogen dus niet tot hetzelfde kantoor behoren of in een recent verleden behoord hebben, noch tot kantoren waartussen beroepshalve een regelmatig samenwerkingsverband bestaat. In het licht van de versterking van de onafhankelijkheid blijkt het ook wenselijk dat het aantal commissarismandaten uitgeoefend door een identiek samengesteld college van bedrijfsrevisoren, beperkt blijft.

De verplichting om in bepaalde gevallen een college van auditoren te benoemen, bestaat ook in Denemarken en Frankrijk, tot tevredenheid van de organen die belast zijn met de controle van financiële markten.

*La disposition visée à l'alinéa précédent n'est pas applicable aux sociétés dans lesquelles aucun conseil d'entreprise ne doit être institué, ni lorsque les prestations du commissaire consistent à vérifier les données économiques et financières relatives à une entreprise tierce que la société se propose d'acquérir ou a acquise.»*

#### Justification

La fourniture de services autres que le contrôle par l'auditeur légal des comptes ou par des prestataires de services qui lui sont liés suscite actuellement, à la suite de précédents fâcheux tels que l'affaire Enron aux États-Unis, une réflexion sur le renforcement des conditions d'exercice de la fonction de contrôle. Le projet de loi propose à cet égard des mesures utiles.

Un moyen complémentaire de réguler la prestation de tels services «non-audit» serait également de prévoir l'obligation, en un tel cas, de nommer au moins deux commissaires.

Compte tenu de l'obligation ainsi instaurée, on peut en effet supposer que l'organe d'administration qui désire faire appel aux services d'un consultant, considérera avec précaution l'opportunité, pour ces services, à faire appel au commissaire, à ses collaborateurs ou aux prestataires de services qui lui sont liés. L'indépendance du commissaire étant une condition absolue (cf. article 133 du Code des sociétés), cette obligation est logique.

En outre, dès le moment où plusieurs commissaires sont nommés, chacun d'eux exercera un contrôle sur les prestations de son ou de ses collègues, en particulier sur la comptabilité avec les règles d'indépendance des services «non-audit», et en général sur le respect des règles professionnelles.

Le mécanisme proposé présente deux avantages. En premier lieu, il oblige à systématiser, au niveau de l'organe d'administration de la société, la réflexion quant à l'opportunité de faire appel, pour un besoin donné, aux services de commissaire, de ses collaborateurs ou d'un prestataire qui lui est lié. En second lieu, il garantit un contrôle *a posteriori* de ces prestations par l'autre commissaire membre du collège.

L'exception prévue en faveur des sociétés sans conseil d'entreprise vise à ne pas alourdir le fonctionnement des PME pour lesquelles le recours à un prestataire autre que le commissaire représenterait une démarche disproportionnée.

L'exception prévue en faveur des audits d'acquisition se justifie par la nature particulière des prestations de ce type, qui sont très proches du travail normal du commissaire.

Il va de soi que, sous peine de ruiner l'objectif de la disposition, les réviseurs d'entreprises nommés en collège doivent être totalement indépendants l'un par rapport à l'autre. Ils ne peuvent donc appartenir, ou avoir appartenu dans un passé récent, au même cabinet, ou à des cabinets liés par des liens réguliers de collaboration professionnelle. Dans la perspective d'un renforcement de l'indépendance, il est également souhaitable que le nombre de mandats de commissaire exercés par un collège de réviseurs d'entreprises identiquement composé demeure limité.

Il est à noter que l'obligation, dans certaines hypothèses, de nommer un collège d'auditores est une formule qui est également pratiquée au Danemark et en France, à la satisfaction notamment des autorités de contrôle des marchés financiers.

François ROELANTS DU VIVIER.