

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2010-2011

10 DÉCEMBRE 2010

Proposition de loi instaurant dans le Code des sociétés la possibilité d'intenter une action minoritaire au sein de la société coopérative à responsabilité illimitée

(Déposée par MM. Peter Van Rompuy et Wouter Beke)

DÉVELOPPEMENTS

Par action minoritaire, il faut entendre l'action en responsabilité qu'un actionnaire/associé détenant une participation minoritaire (à hauteur de 49 %, par exemple) intente contre les administrateurs de la société, pour le compte de celle-ci, lorsque les actionnaires majoritaires restent en défaut de le faire.

L'action minoritaire a été instaurée dans la société anonyme (SA) (articles 562 à 567 actuels du Code des sociétés) et dans la société privée à responsabilité limitée (SPRL) (articles 290 et 291 actuels du Code des sociétés) par la loi du 18 juillet 1991. L'article 657 du Code des sociétés, qui énonce que les dispositions relatives aux sociétés anonymes sont applicables aux sociétés en commandite par actions, a pour conséquence que l'action minoritaire existe aussi au sein de la société en commandite par actions. En ce qui concerne la société coopérative à responsabilité limitée, l'action minoritaire a également été prévue et ce, par la loi du 20 juillet 1991 (articles 415 à 417 actuels du Code des sociétés). Dans la société coopérative européenne aussi, une action minoritaire peut être intentée contre les administrateurs, les membres du conseil de direction et les membres du conseil de surveillance (article 993 du Code des sociétés).

Les travaux préparatoires de la loi ne précisent pas les raisons pour lesquelles les associés minoritaires

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 2010-2011

10 DECEMBER 2010

Wetsvoorstel tot invoering in het Wetboek van vennootschappen van een minderheidsvordering voor de coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid

(Ingediend door de heren Peter Van Rompuy en Wouter Beke)

TOELICHTING

Een minderheidsvordering bestaat erin dat een aandeelhouder/vennoot met een minderheidsparticipatie (bijvoorbeeld 49 %) voor rekening van de vennootschap een aansprakelijkheidsvordering kan instellen tegen het bestuur van de vennootschap wanneer de meerderheidsaandeelhouders nalaten dat te doen.

De minderheidsvordering werd in de naamloze vennootschap (nv) (huidige artikelen 562 tot 567 van het Wetboek van vennootschappen) en de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid (bvba) (huidige artikelen 290 en 291 van het Wetboek van vennootschappen) ingevoerd bij de wet van 18 juli 1991. Ingevolge het artikel 657 van het Wetboek van vennootschappen dat bepaalt dat de regels van de nv ook van toepassing zijn voor de commanditaire vennootschap op aandelen volgt voort dat de minderheidsvordering ook bestaat binnen de commanditaire vennootschap op aandelen. Wat de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid betreft werd eveneens in een minderheidsvordering voorzien bij de wet van 20 juli 1991 (huidige artikelen 415 tot 417 van het Wetboek van vennootschappen). Ook in de Europese coöperatieve vennootschap kan een minderheidsvordering worden ingesteld tegen de bestuurders, de leden van de directieraad en de leden van de raad van toezicht (artikel 993 van het Wetboek van vennootschappen)

In de parlementaire voorbereiding van de wet wordt niet verantwoord waarom er geen dergelijke minder-

d'une société coopérative à responsabilité illimitée ne disposent pas de la possibilité d'intenter une telle action minoritaire.

Dans un arrêt récent, daté du 16 septembre 2010, la Cour constitutionnelle a estimé que l'absence de possibilité, pour les associés minoritaires d'une société coopérative à responsabilité illimitée, d'intenter une action minoritaire viole les principes d'égalité et de non-discrimination consacrés par les articles 10 et 11 de la Constitution (arrêt n° 102/2010 du 16 septembre 2010, numéro de rôle 4817).

La Cour constitutionnelle a dit pour droit :

«L'absence de possibilité pour les associés minoritaires d'une société coopérative à responsabilité illimitée d'intenter une action minoritaire viole les articles 10 et 11 de la Constitution.»

La Cour a motivé sa décision comme suit :

— Quant au critère objectif et pertinent :

«B.8.3. Il ressort des travaux préparatoires, cités en B.6, de la loi du 20 juillet 1991 que le législateur avait en particulier pour but d'éviter que les formalités souples qui s'appliquaient aux sociétés coopératives ne fassent l'objet d'abus pour éluder certaines réglementations en matière de droit des sociétés et de droit social. À cet égard, le législateur visait principalement la société coopérative à responsabilité limitée.

Au cours des mêmes travaux préparatoires, un texte a été adopté, résultant d'un amendement verbal du représentant du ministre compétent, à la suite duquel l'action minoritaire a été instaurée dans la société coopérative à responsabilité limitée. La justification de l'introduction d'une action minoritaire dans la SCRL semble uniquement résider dans un engagement pris antérieurement par le gouvernement d'harmoniser la législation relative aux SCRL avec celle qui s'applique aux SA et aux SPRL. Aucune justification du fait qu'une action minoritaire n'a pas été prévue pour la société coopérative à responsabilité illimitée ne figure dans ces travaux préparatoires.

B.8.4. L'argumentation avancée par le Conseil des ministres pour justifier la différence de traitement en cause ne trouve par conséquent aucun fondement dans les travaux préparatoires précités des lois des 18 et 20 juillet 1991.

La distinction entre les sociétés dotées de la personnalité juridique, selon qu'elles sont à responsabilité limitée ou illimitée, ne constitue pas un critère objectif et pertinent pour prévoir uniquement en faveur

heidsvordering bestaat voor de minderheidsvennoten van een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid.

Het Grondwettelijk Hof oordeelde recentelijk in een arrest van 16 september 2010 dat het ontbreken van een minderheidsvordering voor minderheidsvennoten van een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid het gelijkheids- en non-discriminatiebeginsel vervat in de artikelen 10 en 11 van de Grondwet schendt (arrest nr. 102/2010 van 16 september 2010, rolnummer 4817).

Het Grondwettelijk Hof oordeelde naar recht :

«De ontstentenis van de mogelijkheid voor de minderheidsvennoten van een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid om een minderheidsvordering in te stellen, schendt de artikelen 10 en 11 van de Grondwet.»

Het Grondwettelijk Hof motiveerde zijn uitspraak als volgt.

— Op het vlak van het objectief en pertinent criterium :

«B.8.3. Uit de in B.6 aangehaalde parlementaire voorbereiding van de wet van 20 juli 1991 blijkt dat de wetgever inzonderheid beoogde te vermijden dat van de soepele vormvoorwaarden die voor de coöperatieve vennootschappen golden, misbruik zou worden gemaakt om bepaalde regelgevingen inzake het vennootschapsrecht en het sociaal recht te omzeilen. In dat verband viseerde de wetgever hoofdzakelijk de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid.

Tijdens dezelfde parlementaire behandeling werd naar aanleiding van een mondeling amendement van de vertegenwoordiger van de bevoegde minister een tekst aangenomen ten gevolge waarvan een minderheidsvordering in de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid werd ingevoerd. De verantwoording waarom zulk een minderheidsvordering in een cvba werd ingevoerd, lijkt enkel te zijn gelegen in een eerder engagement van de regering om de wetgeving inzake de cvba te harmoniseren met die inzake de nv en de bvba. Een verantwoording waarom niet in een minderheidsvordering in een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid wordt voorzien, is in die parlementaire voorbereiding niet voorhanden.

B.8.4. De argumentatie van de Ministerraad om het in het geding zijnde verschil in behandeling te verantwoorden, vindt bijgevolg geen steun in de voormelde parlementaire voorbereiding van de wetten van 18 en 20 juli 1991.

Het onderscheid tussen vennootschappen met rechtspersoonlijkheid naargelang zij met beperkte dan wel met onbeperkte aansprakelijkheid zijn, maakt geen objectief en pertinent criterium uit om enkel ten

des associés minoritaires d'une société coopérative à responsabilité limitée — et non en faveur des associés minoritaires d'une société coopérative à responsabilité illimitée — la possibilité d'intenter une action minoritaire.»

— Quant au caractère raisonnablement justifié de la distinction :

«B.9. Le fait de prévoir une action minoritaire en faveur des actionnaires ou des associés minoritaires permet à ceux-ci d'intenter, pour le compte de la société, une action en responsabilité contre les administrateurs ou les gérants, spécialement en cas d'inaction ou de refus de la majorité de l'assemblée générale de la société concernée de prendre une telle initiative.

Il n'est pas raisonnablement justifié d'offrir cette possibilité uniquement aux actionnaires ou associés minoritaires d'une SA, d'une SPRL ou d'une SCRL et d'en priver les associés minoritaires d'une SCRI. Il en va d'autant plus ainsi que les associés minoritaires d'une société coopérative à responsabilité illimitée répondent personnellement et solidairement des dettes sociales, tandis que les associés minoritaires d'une société coopérative à responsabilité limitée, entre autres, ne sont passibles des dettes sociales qu'à concurrence de leur apport (article 352 du Code des sociétés), de sorte que les associés minoritaires d'une SCRI courent, le cas échéant, un risque patrimonial plus important en cas de fautes éventuelles de leurs gérants que les associés minoritaires d'une SCRL.

En outre, la Cour constate qu'il est possible d'intenter une action minoritaire dans la société coopérative européenne contre les administrateurs, les membres du conseil de direction et les membres du conseil de surveillance (article 993 du Code des sociétés).»

Pour les motifs précités, la présente proposition de loi vise à faire en sorte qu'au sein des sociétés coopératives à responsabilité illimitée, il soit également possible d'intenter, pour le compte de la société, une action minoritaire contre les administrateurs ou les gérants.

COMMENTAIRE DES ARTICLES

Article 1^{er}

En vertu de l'article 83 de la Constitution, toute proposition de loi doit préciser si elle règle une matière visée à l'article 74, 77 ou 78 de la Constitution.

gunste van de minderheidsvennoten van een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid — en niet ten gunste van de minderheidsvennoten van een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid — in de mogelijkheid te voorzien om een minderheidsvordering in te stellen.»

— Op het vlak van het redelijk verantwoord zijn van het onderscheid :

«B.9. Door ten gunste van de minderheidsaandeelhouders of de minderheidsvennoten in een minderheidsvordering te voorzien, kunnen dezen, voor rekening van de vennootschap, een aansprakelijkheidsvordering tegen de bestuurders of de zaakvoerders instellen, inzonderheid in het geval van stilzitten of van weigering van de meerderheid van de algemene vergadering van de betrokken vennootschap om een dergelijk initiatief te nemen.

Het is redelijkerwijze niet verantwoord die mogelijkheid enkel aan de minderheidsaandeelhouders of de minderheidsvennoten van een nv, een bvba of een cvba toe te kennen en die te ontzeggen aan de minderheidsvennoten van een cvoa. Zulks geldt des te meer nu de minderheidsvennoten van een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid persoonlijk en hoofdelijk aansprakelijk zijn voor de schulden van de vennootschap, terwijl de minderheidsvennoten van onder meer een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid slechts ten belope van hun inbreng voor de schulden van de vennootschap instaan (artikel 352 van het Wetboek van vennootschappen), zodat de minderheidsvennoten van een cvoa in voorkomend geval een groter vermogensrechtelijk risico lopen bij eventuele fouten van hun zaakvoerders dan de minderheidsvennoten van een cvba.

Bovendien stelt het Hof vast dat in de Europese coöperatieve vennootschap een minderheidsvordering kan worden ingesteld tegen de bestuurders, de leden van de directieraad en de leden van de raad van toezicht (artikel 993 van het Wetboek van vennootschappen).»

Om voorgaande redenen voert huidig wetsvoorstel ook voor de coöperatieve vennootschappen met onbeperkte aansprakelijkheid de mogelijkheid in om een minderheidsvordering in te stellen voor rekening van de vennootschap tegen de bestuurders of zaakvoerders.

ARTIKELSGEWIJZE TOELICHTING

Artikel 1

Conform artikel 83 van de Grondwet moet elk wetsvoorstel aangeven of het een aangelegenheid betreft als bedoeld in artikel 74, 77 of 78 van de Grondwet.

Article 2

Cet article vise à introduire, dans le Code des sociétés, la possibilité pour les actionnaires minoritaires d'une société coopérative à responsabilité illimitée (SCRI) — comme c'est déjà le cas pour les actionnaires minoritaires d'une société coopérative à responsabilité limitée — d'intenter une action en responsabilité (action minoritaire) contre les administrateurs ou les gérants, pour le compte de la société.

À cet effet, il insère dans le chapitre V (« Organes et contrôle »), titre I (« Dispositions communes à toutes les sociétés coopératives »), livre VII du Code des sociétés, une nouvelle section III réglant les modalités de l'action sociale et de l'action minoritaire pour toutes les sociétés coopératives. Le texte actuel des articles 415 à 417 du Code des sociétés relatifs à la société coopérative à responsabilité limitée est repris dans les dispositions communes à toutes les sociétés coopératives.

Le législateur répond ainsi tant au dispositif qu'à la motivation de l'arrêt rendu par la Cour constitutionnelle le 16 septembre 2010 (arrêt n° 102/2010, numéro de rôle 4817).

Article 3

Cet article introduit une modification technique due au fait que l'article 2 instaure la possibilité, dans toutes les sociétés coopératives — qu'elles soient à responsabilité limitée ou illimitée — d'intenter une action minoritaire.

*
* *

Artikel 2

Het artikel voegt in het Wetboek van vennootschappen voor de minderheidsaandeelhouders van een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid (CVOA), net zoals dit reeds het geval is voor de minderheidsaandeelhouders van een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, de mogelijkheid in om voor rekening van de vennootschap een aansprakelijkheidsvordering (minderheidsvordering) in te stellen tegen de bestuurders of zaakvoerders.

Er wordt namelijk in boek VII, titel I, hoofdstuk V van het Wetboek van vennootschappen (hoofdstuk organen en controle onder de bepalingen gemeenschappelijk aan alle coöperatieve vennootschappen) een nieuwe afdeling III ingevoegd welke de vennootschaps- en minderheidsvordering voor alle coöperatieve vennootschappen regelt. De bestaande tekst van de artikelen 415 tot 417 van het Wetboek van vennootschappen voor de coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid wordt opgenomen in de bepalingen gemeenschappelijk aan alle coöperatieve vennootschappen.

Op deze wijze komt de wetgever tegemoet aan zowel het dictum als de motivering van het arrest van het Grondwettelijk Hof van 16 september 2010 (arrest nr. 102/2010, rolnummer 4817).

Artikel 3

Technische wijziging naar aanleiding van artikel 2 dat voor alle coöperatieve vennootschappen, ongeacht de vennoten beperkt dan wel onbeperkt aansprakelijk zijn, een mogelijkheid tot minderheidsvordering invoert.

Peter VAN ROMPUY.
Wouter BEKE.

*
* *

PROPOSITION DE LOI**Article 1^{er}**

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

Dans le livre VII, titre I, chapitre V, du Code des sociétés, il est inséré une section III intitulée « De l'action sociale et de l'action minoritaire », comprenant les articles 384/1 à 384/3 et rédigée comme suit :

« Section III. — De l'action sociale et de l'action minoritaire.

Sous-section I. — De l'action sociale.

Art. 384/1. L'assemblée générale décide s'il y a lieu d'exercer l'action sociale contre les administrateurs ou les commissaires. Elle peut charger un ou plusieurs mandataires de l'exécution de cette décision.

Sous-section II. — De l'action minoritaire.

Art. 384/2. § 1^{er}. Une action peut être intentée contre les administrateurs, pour le compte de la société, par des associés minoritaires.

Cette action minoritaire est intentée par un ou plusieurs associés possédant, au jour de l'assemblée générale qui s'est prononcée sur la décharge des administrateurs, des titres auxquels sont attachés au moins 10 % des voix attachées à l'ensemble des titres existant à ce jour ou possédant à ce même jour des titres représentant une fraction du capital égale à 1 250 000 euros au moins.

L'action ne peut être intentée que par ceux qui n'ont pas voté la décharge et par ceux qui ont voté cette décharge pour autant, dans ce cas, que celle-ci ne soit pas valable.

§ 2. Le fait qu'en cours d'instance, un ou plusieurs associés cessent de représenter le groupe d'associés minoritaires, soit qu'ils ne possèdent plus de titres, soit qu'ils renoncent à participer à l'action, est sans effet sur la poursuite de ladite instance ou sur l'exercice des voies de recours.

§ 3. Si les représentants légaux de la société exercent l'action sociale et que l'action minoritaire

WETSVOORSTEL**Artikel 1**

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

In boek VII, titel I, hoofdstuk V van het Wetboek van vennootschappen wordt een afdeling III ingevoegd met als opschrift « Vennootschapsvordering en minderheidsvordering », die de artikelen 384/1 tot 384/3 omvat, luidende :

« Afdeling III. Vennootschapsvordering en minderheidsvordering.

Onderafdeling I. Vennootschapsvordering.

Art. 384/1. De algemene vergadering beslist of tegen de bestuurders of de commissarissen een vennootschapsvordering moet worden ingesteld. Zij kan één of meer lasthebbers aanstellen voor de uitvoering van die beslissing.

Onderafdeling II. — Minderheidsvordering.

Art. 384/2. § 1. Een vordering tegen de bestuurders, kan voor rekening van de vennootschap door minderheidsvennoten worden ingesteld.

Deze minderheidsvordering wordt voor rekening van de vennootschap ingesteld door één of meer vennoten die, op de dag waarop de algemene vergadering zich uitspreekt over de aan de bestuurders te verlenen kwijting, effecten bezitten die ten minste 10 % vertegenwoordigen van de stemmen verbonden aan het geheel van de op die dag bestaande effecten, of op diezelfde dag effecten bezitten die een gedeelte van het kapitaal vertegenwoordigen ter waarde van ten minste 1 250 000 euro.

De vordering kan slechts worden ingesteld door personen die de kwijting niet hebben goedgekeurd en door personen die de kwijting wel hebben goedgekeurd maar waarvan blijkt dat zij ongeldig is.

§ 2. Het feit dat tijdens de procedure een of meer vennoten ophouden de groep van minderheidsvennoten te vertegenwoordigen, hetzij omdat zij geen effecten meer bezitten, hetzij omdat zij afzien van de vordering, heeft geen invloed op de voortzetting van bedoelde procedure noch op het aanwenden van de rechtsmiddelen.

§ 3. Indien de wettelijke vertegenwoordigers van de vennootschap de vennootschapsvordering instellen, en

est intentée également par un ou plusieurs porteurs de titres, les instances sont jointes pour connexité.

§ 4. Toute transaction conclue avant l'intentement de l'action peut être annulée à la demande des porteurs de titres réunissant les conditions prévues au paragraphe 1^{er} si elle n'a point été faite à l'avantage commun de tous les porteurs de titres.

Après l'intentement de l'action, la société ne peut transiger avec les défendeurs sans le consentement unanime de ceux qui demeurent demandeurs de l'action.

Art. 384/3. Si la demande minoritaire est rejetée, les demandeurs peuvent être condamnés personnellement aux dépens et, s'il y a lieu, aux dommages-intérêts envers les défendeurs.

Si la demande est accueillie, les sommes dont les demandeurs ont fait l'avance, et qui ne sont point comprises dans les dépens mis à charge des défendeurs, sont remboursées par la société.»

Art. 3

Dans le livre VII, titre II, chapitre II, du même Code, la section IV intitulée « De l'action sociale et de l'action minoritaire » est abrogée.

17 novembre 2010.

door één of meer houders van effecten tevens een minderheidsvordering wordt ingesteld, worden de vorderingen wegens hun samenhang samengevoegd.

§ 4. Een dading die wordt aangegaan vóór de vordering is ingesteld, kan nietig verklaard worden op verzoek van de effectenhouders die voldoen aan de voorwaarden bepaald in paragraaf 1, indien de dading niet in het voordeel van alle effectenhouders werd aangegaan.

Is de vordering ingesteld, dan kan de vennootschap geen dading meer aangaan met de verweerders zonder de eenparige instemming van degenen die eiser blijven van de vordering.

Art. 384/3. Indien de minderheidsvordering wordt afgewezen, kunnen de eisers persoonlijk in de kosten worden veroordeeld en, indien daartoe grond bestaat, tot schadevergoeding jegens de verweerders.

Wordt de vordering toegewezen, dan worden de bedragen die de eisers hebben voorgesloten en die niet zijn begrepen in de kosten waartoe de verweerders zijn veroordeeld, door de vennootschap terugbetaald.»

Art. 3

Boek VII, titel II, afdeling IV. Vennootschapsvordering en minderheidsvordering van hetzelfde Wetboek wordt opgeheven.

17 november 2010.

Peter VAN ROMPUY.
Wouter BEKE.