

halve niet de beheersdoelstellingen van de cliënt vermeldde.

In zijn arrest van 26 september 2008 verwierp het hof van beroep te Brussel de argumentatie van de betrokken belegger. Het hof van beroep oordeelde, zo lijkt te kunnen worden afgeleid uit de tekst van het arrest van het Hof van Cassatie, dat er geen wettelijke definitie bestaat van het begrip ‘beheersdoelstellingen’, dat het gaat om de keuze van de cliënt inzake de risico’s die hij bereid is te nemen en dat door aandelen aan te duiden voor de samenstelling van zijn beleggingsportefeuille de betrokken belegger geopteerd had voor een meer risicovolle belegging dan de aangegeven mogelijkheden.

Het Hof van Cassatie verbreekt dit arrest op grond van de overweging dat het hof van beroep, door te oordelen dat er geen wettelijke definitie bestaat van het begrip ‘beheersdoelstellingen’ en dat het gaat om de keuze van de cliënt inzake de risico’s die hij bereid is te nemen, het onderscheid in het voormeld KB tussen ‘doelstelling van de cliënt’ en ‘financieel risico’ schendt en derhalve artikel 8, § 1 van dit besluit.

HOF VAN CASSATIE 29 APRIL 2011

FINANCIEEL RECHT

Effect – KB nr. 185 van 9 juli 1935 op de bankcontrole en het uitgifteregime voor titels en effecten – Openbare orde

Zaak: nr. C.10.0183.N

Voormeld arrest betreft een cassatieberoep gericht tegen een arrest van het hof van beroep te Brussel van 26 mei 2009 dat een toepassing betreft van de bepalingen van Titel II van het (ingevolge nieuwe wetgeving intussen volledig opgeheven) KB nr. 185 van 9 juli 1935 op de bankcontrole en het uitgifteregime voor titels en effecten.

Uit het arrest kan de feitelijke situatie niet worden afgeleid. Wel leert dit arrest dat de bepalingen van Titel II “Bepalingen omtrent het openbaar tekoopstellen, tekoopbieden, en verkopen van titels en effecten” van het KB nr. 185 van 9 juli 1935 op de bankcontrole en het uitgifteregime voor titels en effecten de economische grondslagen van de maatschappij betreffen en derhalve de openbare orde raken omdat 1° met deze bepalingen de wetgever de informatieverstrekking en de belangen van de potentiële verwerver van effecten heeft willen veilig stellen; 2° deze bepalingen eveneens ertoe strekken de goede werking van de markt te verzekeren en te bevorderen en 3° zij nauw samenhangen met een organisatie van de effectenmarkt die het vertrouwen van spaarders wekt. Tevens besliste het Hof van Cassatie in dit arrest dat de nietigheidssanctie wegens schending van een bepaling van openbare orde niet slechts mag aangewend worden jegens degene die die bepaling geschonden heeft.

Régine Feltkamp

Advocaat Modo Advocaten

Docent VUB (BuCo/Ecor)

3. VENNOOTSCHAPSRECHT / DROIT DES SOCIÉTÉS

Wetgeving/Législation

VENNOOTSCHAPPEN

Naamloze vennootschap – Algemene vergadering van aandeelhouders

Wet van 5 april 2011 tot wijziging van de wet van 20 december 2010 betreffende de uitoefening van bepaalde rechten van aandeelhouders van genoteerde vennootschappen

Op 18 april 2011 werd in het *Belgisch Staatsblad* zowel de wet van 20 december 2010 betreffende de uitoefening van bepaalde rechten van aandeelhouders van genoteerde vennootschappen (‘wet aandeelhoudersrechten’)

als de wijzigende wet van 5 april 2011 gepubliceerd. De wet van 5 april 2011 wijzigt het ogenblik van de inwerkingtreding van de wet aandeelhoudersrechten. Waar oorspronkelijk in artikel 38 van de wet aandeelhoudersrechten was bepaald dat de nieuwe regels in werking zouden treden vanaf de 10^{de} dag na publicatie in het *Belgisch Staatsblad*, bepaalt het gewijzigde artikel 38 thans dat de wet aandeelhoudersrechten in werking treedt op 1 januari 2012. De vennootschappen waarvan de oprichtingsakte werd verleden vóór 1 januari 2012 moeten hun statuten wijzigen zodat ze vóór 1 januari 2012 in overeenstemming zijn met de wet. Deze statutenwijzigingen treden in werking op 1 januari 2012. Indien de statuten niet in overeenstemming zijn gebracht, worden de statutaire bepalingen die strijdig zijn met de wet aandeelhoudersrechten voor niet geschreven gehouden en worden de dwingende bepalingen van de wet van toepassing op de betrokken vennootschap vanaf 1 januari 2012.

In dit verband is het ook nuttig te verwijzen naar de mededeling van de FSMA van 26 april 2011 waarin de FSMA verdere toelichting verschaft bij een aantal belangrijke bepalingen van de wet aandeelhoudersrechten.

VENNOOTSCHAPPEN

Herstructurering – Fusie – Procedure bij fusie door overneming

Richtlijn 2011/35/EU van 5 april 2011 betreffende fusies van naamloze vennootschappen (Pb. L 110, 29 april 2011, 1)

De derde richtlijn 78/855/EEG betreffende fusies van naamloze vennootschappen is ingrijpend gewijzigd in 2007 (richtlijn 2007/63/EG) en in 2009 (richtlijn 2009/109/EG). De laatste wijzigingen van 2009 moeten overigens nog worden omgezet in Belgisch recht.

Richtlijn 2011/35/EU zorgt voor een codificatie van de derde richtlijn teneinde de duidelijkheid van de tekst te verhogen.

VENNOOTSCHAPPEN

Herstructurerings – Fusie

Parlementaire vraag nr. 320 aan de minister van Justitie (7 februari 2011)

Een van de voorwaarden voor een belastingneutrale fusie is dat de verrichting wordt gerealiseerd met naleving van de bepalingen van het W.Venn. Een van de formaliteiten voorgeschreven door het W.Venn. betreft het verslag van de commissaris/bedrijfsrevisor over het fusievoorstel (art. 695 W.Venn. bij fusie door overneming). Het revisoraal verslag over het fusievoorstel maakt de verslagen door de commissaris/bedrijfsrevisor en de bestuurders over de inbreng in natura bij de overnemende vennootschap niet langer nodig (art. 695, 6^{de} lid W.Venn.). Eind 2009 werd de mogelijkheid ingevoerd om te verzaken aan het revisoraal verslag over het fusievoorstel op voorwaarde dat alle aandeelhouders hiermee instemmen (art. 695, 7^{de} lid W.Venn.). Er was in de rechtsleer twijfel gerezen of een verzaking aan het revisoraal verslag over het fusievoorstel de verplichting zou doen herleven om bovenvermelde verslagen over de inbreng in natura op te stellen in de overnemende vennootschap.

De minister van Justitie antwoordt dat de unanieme verzaking aan het revisoraal verslag over de fusie de rechts-

grond niet doet vervallen voor het terzijde laten van de verslagplicht inzake de inbreng in natura. Hetzelfde geldt met betrekking tot fusies door oprichting. De minister verduidelijkt ook dat richtlijn 2009/109/EG wel uitdrukkelijk voorziet in een heropleving van het revisoraal controleverslag over de inbreng in natura indien er geen controleverslag over de fusie dient te worden opgemaakt. Zoals reeds hoger vermeld, dient deze richtlijn evenwel nog in Belgisch recht te worden omgezet.

BOEKHOUDING EN JAARREKENING

Algemeen

Adviezen van de Commissie voor Boekhoudkundige Normen

De Commissie voor Boekhoudkundige Normen heeft opnieuw enkele adviezen gepubliceerd die nuttig zijn voor de vennootschapspraktijk. Twee adviezen betreffen de boekhoudkundige verwerking van grensoverschrijdende splitsingen en partiële splitsingen. Een ander advies tracht duidelijkheid te scheppen in de tijdstippen waarop al dan niet een jaarrekening moet worden opgesteld en desgevallend neergelegd bij de Nationale Bank naar aanleiding van de ontbinding en vereffening van een vennootschap. Tot slot heeft de Commissie een advies gepubliceerd met een beschrijving van enkele praktische implicaties en procedures voor vennootschappen die hun jaarrekening opstellen in een andere munteenheid dan de euro.

David Haex
Advocaat Linklaters

Rechtspraak/Jurisprudence

HOF VAN CASSATIE 27 JUNI 2011

FINANCIEEL RECHT

Overnamebod – Uitkoopaanbiedingen

Zaak: nr. C.09.0290.F/8

Op 1 december 2008 besliste het hof van beroep te Brussel – in een zaak die door minderheidsaandeelhouders van Electrabel was aangespannen tegen GDF Suez en Electrabel naar aanleiding van het uitkoopbod door GDF Suez op de aandelen van Electrabel – dat de aandeelhouders een subjectief recht hebben op een prijs supplement in geval van een uitkoopbod. Het hof van beroep stelde voorts dat de CBFA (thans FSMA), als administratieve