

Ref : Accom INTERPRETATIE 2003/2

**Samenvatting van het interpretatief advies met betrekking tot artikel 133, vijfde lid van het Wetboek van vennootschappen, goedgekeurd op 23 december 2003**

▪ **Inleiding**

Aan het Advies- en controlecomité op de onafhankelijkheid van de commissaris (hierna : het Comité) werd door een bedrijfsrevisor een interpretatievraag voorgelegd met betrekking tot artikel 133, vijfde lid van het Wetboek van vennootschappen.

**Belangrijkste gegevens van het dossier**

De verzoeker is de bedrijfsrevisor die belast is met de controle van de economische en financiële inlichtingen die aan de ondernemingsraad van het Belgische bijkantoor van een vennootschap naar buitenlands recht moeten worden verstrekt.

De verzoeker is van oordeel dat de toepassing van artikel 133, vijfde lid van het Wetboek van vennootschappen (one to one regel) zou kunnen resulteren uit artikel 162 van het Wetboek van vennootschappen dat de artikelen 130 tot 140 van het Wetboek van vennootschappen (en dus inbegrepen artikel 133) van overeenkomstige toepassing verklaart op de bedrijfsrevisoren benoemd in vennootschappen waarin geen commissaris is aangesteld.

▪ **Interpretatievraag voorgelegd aan het Comité**

De verzoeker vraagt aan het Comité of de “one to one” regel, bepaald bij artikel 133, vijfde lid van het Wetboek van vennootschappen, van toepassing is op de bedrijfsrevisor die belast is met de controle op de economische en financiële inlichtingen te verstrekken aan de ondernemingsraad van het Belgische bijkantoor van een vennootschap naar buitenlands recht.

▪ **Interpretatief advies van het Comité**

**Procedure-aspecten**

De verzoeker heeft schriftelijk bevestigd met toepassing van artikel 2, zevende lid van het koninklijk besluit van 4 april 2003 tot uitvoering van het artikel 133, tiende lid van het Wetboek van vennootschappen en tot oprichting van het Advies- en controlecomité op de

onafhankelijkheid van de commissaris, dat hij aan het Comité alle nuttige informatie heeft verstrekt met het oog op een correcte beoordeling van zijn vraag.

Conform artikel 1, vijfde lid van het voornoemde besluit werden de deskundigen respectievelijk aangeduid door het Instituut der bedrijfsrevisoren en de Hoge Raad voor de economische beroepen, uitgenodigd om hun advies te verstrekken over het dossier.

### **Aard van een interpretatief advies**

Op uitdrukkelijk verzoek van een commissaris of bij het onderzoek van een dossier ingeleid door een commissaris, kan het Comité ertoe gebracht worden zich uit te spreken over juridische vragen die rechtstreeks gebonden zijn aan zijn bevoegdheid bepaald bij artikel 133, zesde en tiende lid van het Wetboek van vennootschappen, om voorafgaande adviezen te verstrekken, maar waarvan de antwoorden op deze vragen op zichzelf géén “adviezen” van het Comité vormen in de zin van de voornoemde bepalingen.

Het Comité heeft beslist deze vragen en antwoorden te behandelen met toepassing van dezelfde procedure als diegene die voorzien is in het koninklijk besluit van 4 april 2003 tot oprichting van het Comité inzake de “voorafgaande adviezen” in de zin van artikel 133, zesde en tiende lid van het Wetboek van vennootschappen, en de antwoorden op deze vragen te kwalificeren als “interpretatieve” adviezen.

“Interpretatieve” adviezen zijn niet bindend en zij kunnen niet worden aangevoerd in een andere juridische of feitelijke context.

### **Interpretatie van artikel 133, vijfde lid van het Wetboek van vennootschappen, in het bijzonder wat het toepassingsgebied betreft van de “one to one” regel**

De betrokken bepaling stelt dat de “commissarissen en de personen met wie zij een arbeidsovereenkomst hebben gesloten of met wie zij beroepshalve in samenwerkingsverband staan of de met de commissaris verbonden vennootschappen of personen zoals bepaald in artikel 11, geen andere diensten (mogen ) verrichten dan de opdrachten die krachtens de wet werden toevertrouwd aan de commissaris, voor zover het totale bedrag van de vergoedingen voor deze diensten hoger ligt dan de in artikel 134 § 1 bedoelde bezoldigingen.”

Artikel 133, vijfde lid in fine beperkt het toepassingsgebied van deze verbodsbepaling tot de genoteerde vennootschappen als gedefinieerd in artikel 4 van het Wetboek van vennootschappen en tot de ondernemingen (in de franse versie : “sociétés”) die deel uitmaken van een groep die verplicht is geconsolideerde jaarrekeningen op te stellen en te publiceren.

De “one to one” regel is derhalve van toepassing op de commissarissen (en op hun netwerk) van genoteerde vennootschappen en van ondernemingen (in de franse versie is sprake van vennootschappen) die deel uitmaken van een groep die verplicht is geconsolideerde jaarrekeningen op te stellen en te publiceren.

### **Toepassing op het onderzochte geval**

In het geval dat aan het Comité wordt voorgelegd is de verzoeker belast, in zijn hoedanigheid van bedrijfsrevisor en niet in het kader van een mandaat van commissaris, met de controle van de economische en financiële inlichtingen die moeten worden verstrekt aan de ondernemingsraad van het Belgische bijkantoor van een vennootschap naar buitenlands recht, met toepassing van artikel 15 bis van de wet van 20 september 1948 houdende organisatie van het bedrijfsleven.

Ondanks de omstandigheid dat het betrokken bijkantoor als “technische bedrijfseenheid” krachtens de bepalingen van de voornoemde wet houdende organisatie van het bedrijfsleven moet worden gekwalificeerd als “onderneming” in de zin van die laatste wet, wat in het voorgelegde geval tot gevolg heeft - gelet op het aantal tewerkgestelde werknemers - dat zij een ondernemingsraad moet instellen, is het naar het oordeel van het Comité duidelijk dat een dergelijk bijkantoor niet kan worden geassimileerd met een vennootschap zoals bedoeld in het toepassingsgebied van het vijfde lid van artikel 133 van het Wetboek van vennootschappen.

Overigens treedt de bedrijfsrevisor die aangesteld werd om met toepassing van de wet houdende organisatie van het bedrijfsleven, de economische en financiële inlichtingen te verstrekken aan de ondernemingsraad van het bijkantoor te controleren, niet op als commissaris, maar als bedrijfsrevisor die uitsluitend belast is met deze specifieke controleopdracht.

Artikel 162 van het Wetboek van vennootschappen van zijn kant bepaalt dat behoudens in de gevallen waarin het Wetboek ervan afwijkt, de artikelen 130 tot 140 (en dus ook artikel 133) van overeenkomstige toepassing zijn op de bedrijfsrevisoren benoemd in vennootschappen waarin geen commissaris is aangesteld.

Zonder in dit advies andere interpretatievragen op te roepen die de gezamenlijke lectuur van artikel 15 bis van de wet houdende organisatie van het bedrijfsleven en van artikel 162 van het Wetboek van vennootschappen kunnen doen rijzen, is het Comité van oordeel dat enerzijds op grond van de algemene beginselen inzake de interpretatie van wetbepalingen en anderzijds op grond van de ratio legis van het voornoemde artikel 162, in het geval van het bijkantoor van een vennootschap naar buitenlands recht waar een ondernemingsraad werd opgericht waaraan krachtens de voornoemde bepalingen van de wet houdende organisatie van het bedrijfsleven een bedrijfsrevisor verslag moet uitbrengen, de algemene bepaling van artikel 162 die dateert van voor de wet van 2 augustus 2002 waarbij de “one to one” regel werd ingevoerd, er niet kan toe leiden dat het specifiek omschreven toepassingsgebied van de “one tot one” regel zoals voorzien in het vijfde lid van artikel 133 van het Wetboek van vennootschappen, zou worden uitgebreid.

**Het Comité is derhalve van oordeel dat artikel 133, vijfde lid van het Wetboek van vennootschappen niet van toepassing is op de bedrijfsrevisor die belast is met de controle van de economische en financiële inlichtingen die aan de ondernemingsraad van het Belgische bijkantoor van een vennootschap naar buitenlands recht moeten worden verstrekt, aangezien het toepassingsgebied van het voornoemde artikel 133, vijfde lid beperkt is tot de commissarissen (en hun netwerk) van genoteerde vennootschappen en van ondernemingen (in de franse tekst “sociétés”) die deel uitmaken van een groep die verplicht is geconsolideerde jaarrekeningen op te stellen en te publiceren.**

---