KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, de 4e augustus 1975 door de Minister van Middenstand verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van organieke wet "betreffende de burgerlijke,professionele en interprofessionele vennootschappen", zoals het op 19 september 1975 werd geamendeerd, heeft de 3e juni 1976 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Classes moyennes, le 4 août 1975, d'une demande d'avis sur un projet de loi organique "des sociétés civiles professionnelles et interprofessionnelles", ainsi qu'il a été amendé le 19 septembre 1975, a donné le 3 juin 1976 l'avis suivant :

A. ALGEMENE OPMERKINGEN.

I. In de eerste plaats strekt het ontwerp ertoe twee speciale soorten van burgerlijke vennootschappen in te richten, met name de professionele burgerlijke vennootschap en de interprofessionele burgerlijke vennootschap.

Natuurlijke personen die zelfstandig een zelfde inteleectueel beroep uitoefenen dat wettelijk of regelementair georganiseerd is of waarvan de titel beschermd is, kunnen met het oog op een gemeenschappelijke uitoefening van het beroep zich in een professionele vennootschap verenigen. Tussen natuurlijke personen die zelfstandig een zodanig beroep uitoefenen of tussen hen en natuurlijke personen die zelfstandig een ander intellectueel beroep uitoefenen kunnen, met het oog op een gemeenschappelijke uitoefening van de respectieve beroepen, interprofessionele vennootschappen worden opgericht. Alleen in het eerste geval is de vennootschap titularis of houdster van het beroep.

Men weet dat de burgerlijke vennootschappen zoals geregeld door de artikelen 1832 en volgende van het Burgerlijk Wetboek niet uit zichzelf rechtspersoonlijkheid hebben. Wel kunnen zij in de vorm van bijvoorbeeld een handelsvennootschap of een vereniging zonder winstoogmerk worden opgericht waardoor een van de leden onderscheiden rechtspersoon ontstaat. Door deze wet in

.../...

ontwerp worden de professionele en de interprofessionele vennootschappen rechtstreeks met rechtspersoonlijkheid bekleed.

Een zelfde voordeel wordt verleend aan de burgerlijke middelenvennootschap die in toepassing van deze wet ter vergemakkelijking van de uitoefening van het beroep wordt aangegaan tussen personen die voor de oprichting van een professionele vennootschap in aanmerking komen. Dit is dan het tweede luik van de beoogde wetgeving, zij het dat hieraan maar één artikel is besteed.

In beide vormen van vennootschap is kapitaalvorming door inbreng regel.

II. Zoals in de memorie van toelichting wordt aangestipt, is het ontwerp sterk geïnspireerd door de Franse wetgeving terzake. Na enkele verspreide, zeer beperkte regelingen, onder meer betreffende de "groupements agricoles" en de "groupements forestiers", kwam de Franse wet van 29 november 1966 "relative aux sociétés civiles professionnelles" tot stand, gevoelig gewijzigd bij de wet van 23 december 1972. Voor omstandige literatuur dienomtrent mag verwezen worden onder meer naar S. CHAPUIS, Les sociétes civiles professionnelles, Parijs 1971; P. CHARDENON et I. de MOURZITCH, Les sociétés civiles de moyens constituées entre membres de professions libérales, in Juris-Classeur notarial, Parijs, tome 24; A. LAMBOLEY, La société civile professionnelle : un nouveau statut de la profession libérale, Parijs 1974; F. TERRE, Les sociétés civiles professionnelles, Commentaire de la loi du 29 novembre 1966, in La semaine juridique, 1967, nr. 2103.

.../...

Nederland heeft geen specifieke wetgeving terzake. Toch wordt sinds lang aan georganiseerde samenwerking gedaan ter gemeenschappelijke uitoefening van beroepen die volgens het ontwerp voor professionele vennootschapsvorming in aanmerking komen. Het Nederlands "recht van de samenwerkingsvormen" heeft zich vrij empirisch ontwikkeld, aan de hand van de algemene bepalingen van het Burgerlijk Wetboek die de maatschap betreffen. Aldus kent men in Nederland onder meer associaties van advocaten (zie dienomtrent de verordeningen van het College van afgevaardigden der Nederlandse Orde van advocaten, nr. 8 van 24 november 1972 en nr. 9 van 23 november 1973, verschenen in de Nederlandse Staatscourant nr. 252 van 1972, respectievelijk nr. 249 van 1973), associaties van notarissen en, zij het met zeer beperkte reikwijdte, associaties van notarissen met kandidaat-notarissen. Juridisch gezien hebben zodanige burgerlijke maatschappen geen van de vennoten onderscheiden bestaan; het gaat om een samenwerkingsvorm waarbij de maatschap niet meer is dan de collectieve benaming van de vennoten. Wel houdt de nieuwe wetgeving op de verenigingen, vennootschappen en stichtingen meer mogelijkheden in ter verwerving van de rechtspersoonlijkheid (Boek 2 - Rechtspersonen - van het nieuw Nederlands Burgerlijk Wetboek). Rechtsleer dienomtrent vindt men in C. ASSER, Handleiding tot de beoefening van het Nederlands burgerlijk recht, Zwolle, 1960, deel 3, blz. 459-549; S.H. CHRISTIAANSE, J.M. POLAK en W.J. SLAGTER, Vennootschappen, verenigingen en stichtingen, Deventer; H.D.M. KNOL, Maatschap of overeenkomst, in Weekblad voor privaatrecht, notarisambt en registratie, jaargang 1951, nr. 4.175; J.C.P. PONS, Notaires associés aux Pays-Bas, in Annales du Notariat et de l'Enregistrement, jaargang 1970, blz. 58-77.

.../...

Hoewel het Belgisch Burgerlijk Wetboek, inzonderheid in zijn artikel 1842, ook in bijzondere vennootschapsvorming voorziet voor "de uitoefening van enig bedrijf of beroep", is in ons land, in tegenstelling met de evolutie in Nederland, steeds een zekere terughoudendheid aanwezig geweest, vooral wat betreft vennootschapsvorming ter uitoefening van sterk persoonlijke beroepen als daar zijn de advocatuur en het notariaat. Getuige daarvan volgend excerpt :

"Sont également illicites, comme contraires aux règles professionnelles du barreau, les sociétés entre avocats. La profession d'avocat exclut tout but de lucre. Les associations d'avocats ne tomberaient pas sous le coup de cette prohibition, parce que l'association exclut, par définition même, le but de lucre. Mais il reste à savoir si l'association elle-même est compatible avec le statut actuel du barreau.

La question se pose sensiblement de la même manière pour les officiers ministériels (avoués, notaires, huissiers).

A fortiori, la société constituée entre un avocat ou un officier ministériel et un tiers, en vue de l'exploitation de l'étude, serait incontestablement illicite. Il est de l'essence de ces professions, non seulement d'exclure le but de lucre, mais encore d'être rigoureusement personnelles" (H. DE PAGE, Traité élémentaire de droit civil belge, 2e uitgave, Brussel, 1975, tome V, blz. 81).

.../...

Reminiscenties aan die zienswijze vindt men terug in het wetsontwerp tot wijziging van de wet van 25 ventôse jaar XI houdende inrichting van het notariaat, en van het besluit van 2 nivôse jaar XII betreffende de instelling en de inrichting van de kamers van notarissen, welk wetsontwerp door de Senaat op 25 maart 1965 aan de Kamer van Volksvertegenwoordigers is overgezonden (Gedr. St., Kamer van Volksv., 1964-1965, nr. 1021/1). Artikel 1 van dat wetsontwerp stelt het volgende :

"Twee of meer notarissen mogen, op voorwaarde dat zij dezelfde standplaats hebben, hun personeel en hun werkmiddelen in dezelfde lokalen samenvoegen.

De voorwaarden voor de verdeling van de kosten, de duur van het akkoord en de voorwaarden waaronder daaraan een einde kan worden gemaakt, worden geregeld door een overeenkomst. De partijen zenden een afschrift van hun overeenkomst aan de Kamer van notarissen van het arrondissement".

Bij Regeringsamendement (Gedr. St., Kamer van Volksv., 1965-1966, nr. 135/3) is in de Kamer van Volksvertegenwoordigers voorgesteld, die tekst te wijzigen als volgt :

"Onverminderd de verplichting hun ambt persoonlijk uit te oefenen, mogen twee of meer notarissen van eenzelfde gerechtelijk arrondissement hun personeel en hun werkmiddelen in dezelfde niet voor het publiek toegankelijke lokalen samenvoegen.

.../...

De voorwaarden voor de verdeling van de kosten, de duur van het akkoord en de voorwaarden waaronder daaraan een einde kan worden gemaakt, worden geregeld door een overeenkomst. De partijen zenden een afschrift van hun overeenkomst aan de kamer van notarissen van het arrondissement".

De verantwoording bij het amendement zegt :

"De tekst van artikel 1bis is geen nieuwigheid, maar voorziet voor de notarissen in de mogelijkheid hun werkmiddelen samen te voegen; bij deze gelegenheid diende echter te worden gezegd welke werkmiddelen konden worden samengevoegd en daarbij bepaald dat zij niet tot gevolg hadden dat er geraakt werd aan de verplichting inzake standplaats, noch aan de verplichting persoonlijk het ambt uit te oefenen, en dat zij bijgevolg geen terugslag mochten hebben op de omgang van de notarissen met hun cliënten".

Uit die aanhalingen mag de voorzichtige houding van parlement en Regering blijken, wat de samenwerking tussen notarissen betreft.

Jongere rechtsleer is meer evolutief gericht en neemt kennelijk afstand van de hiervoren omschreven houding. Aldus W. DELVA, Heeft het notarisambt als vrij beroep afgedaan ? in Liber Amicorum professor baron VAN HOUTTE, Brussel, 1975, blz. 325-335 en J. STEENBERGEN, Professionele vennootschappen, het aanwenden van vennootschapsvormen bij de uitoefening van een vrij beroep, in Tijdschrift voor privaat recht, jaargang 1974, blz. 219-296.

.../...

III. Naar Frans voorbeeld betreft het ontwerp een kaderwet. De wijze waarop de wet op elk beroep of elke groep van beroepen van toepassing zal zijn, zal bij koninklijk besluit hoeven te worden vastgesteld. Het ontwerp voorziet in een voorafgaande raadpleging van de betrokken beroepen.

Overeenstemmende uitvoeringsbesluiten zijn in Frankrijk genomen voor notarissen (decreet van 2 oktober 1967), veilingmeesters (decreet van 24 juli 1969), "les commissaires aux comptes" (decreet van 12 augustus 1969), advocaten (decreet van 20 november 1969), pleitbezorgers (decreet van 20 november 1969), gerechtsdeurwaarders (decreet van 31 december 1969) en juridische raadgevers (decreet van 26 juli 1972). Het gaat steeds om maatregelen ter toepassing van de bepalingen die professionele vennootschapsvorming betreffen. De algemene bestuursmaatregelen om de vorming van interprofessionele vennootschappen mogelijk te maken, zijn nog niet genomen.

Opgemerkt moet worden dat, behoudens als het om "openbare en ministeriële ambtenaren" gaat, in het ontwerp in geen voorafgaand koninklijk besluit is voorzien wat de burgerlijke middelenvennootschap betreft. Onder genoemd voorbehoud is artikel 44 van de ontwerp-wet van directe toepassing; eenmaal de ontwerp-wet gestemd en in werking getreden, zullen onmiddellijk middelenvennootschappen met rechtspersoonlijkheid kunnen worden opgericht. In dat opzicht behoort artikel 44 mogelijk tot de meest belangwekkende bepalingen van het ontwerp. In een middelenvennootschap voegen de vennoten de middelen samen die voor de uitoefening van hun beroep nuttig zijn, zonder dat de vennootschap zelf het beroep kan uitoefenen; elke vennoot blijft het beroep in eigen naam en voor eigen rekening uitoefenen.

/

De toepassing van de ontwerp-wet zal niet alleen tot het uitvaardigen van toepassingsnormen nopen. Artikel 4 verleent aan de Koning bevoegdheid om de nodige wijzigingen aan te brengen in de wetten die de betrokken beroepen inrichten. Die besluiten dienen binnen een termijn van zes maanden vanaf hun inwerkingtreding aan het Parlement ter bekrachtiging te worden voorgelegd.

Hier rijst de vraag naar de omvang van de bevoegdheid die het Parlement zich wenst voor te behouden. Naar de letter genomen zou de ratificatiebevoegdheid in die zin kunnen worden geïnterpreteerd dat het Parlement afstand doet van zijn recht de voor bekrachtiging overgelegde besluiten te wijzigen; het legislatief optreden zou in die hypothese zich beperken tot een goedkeuring of een niet-goedkeuring van de desbetreffende besluiten.

IV. Tot de beroepen die voor vennootschapsvorming in aanmerking komen, behoren, zoals reeds opgemerkt, die van notaris en van gerechtsdeurwaarder. Hun aantal is door of krachtens de wet per gerechtelijk arrondissement vastgesteld. Voor de notarissen is dat artikel 31 van de notariaatswet van 25 ventôse jaar XI, gewijzigd bij de wet van 10 oktober 1967, voor de gerechtsdeurwaarders is dat artikel 515 van het Gerechtelijk Wetboek.

Doordat de professionele vennootschap titularis van het ambt wordt, moet de vraag gesteld worden of voor de berekening van het toegelaten aantal de vennootschap voor één eenheid in aanmerking komt dan wel of alle vennoten afzonderlijk dienen te worden geteld. Naargelang van de ene

.../...

of van de andere oplossing, zal het aantal toegelaten vennoten een grens vinden in het maximum aantal toegelaten titularissen.

Daarbij aansluitend moet men oog hebben voor de bevoegdheid ratione loci van de titularissen. Zonder wijziging van de wet zullen de vennootschappen zich tot één gerechtelijk arrondissement dienen te beperken.

Tevens moet de vraag worden gesteld of het toelaatbaar is dat bijvoorbeeld alle notarissen van een gerechtelijk arrondissement zich in één vennootschap kunnen verenigen.

Die en nog andere vragen onder meer wat een noodzakelijke aanpassing van het tuchtrecht betreft, tonen aan dat, vooral voor de ministeriële ambtenaren waarvan de ambtsuitoefening steeds als zeer verbonden met de organisatie van de rechtsbescherming beschouwd is geweest, in belangrijke wijzigingen in de desbetreffende wetten te voorzien is. Klemmend wordt dan de vraag die hoger is gesteld met betrekking tot de bevoegdheid die het Parlement zich terzake wenst te reserveren.

Vooral voor de interprofessionele burgerlijke vennootschap zal ten gevolge van haar interdisciplinair karakter de vraag onvermijdelijk rijzen of de uitoefening van het tuchtrecht nog langer in het institutionele kader van de gestructureerde beroepsordening kan behouden blijven.

.../...

V. Het ontwerp voorziet in de toetreding van "titularissen van intellectuele beroepen" tot professionele en interprofessionele vennootschappen. Het bepaalt niet op welke intellectuele beroepen de nieuwe wet van toepassing zal zijn. Het is nu zo, dat vele titularissen van intellectuele beroepen een activiteit van handelsrechtelijke aard uitoefenen : men denke aan de tussenpersonen in de handel, zoals commissionnairs, makelaars, handelsagenten, en voornamelijk aan de houders van agentschappen en zakenkantoren.

De personen die een handelsrechtelijke activiteit uitoefenen zullen de nieuwe vorm van vennootschap niet kunnen gebruiken : een tussen hen opgerichte vennootschap zou het karakter niet hebben van burgerlijke vennootschap, daar zij tot voorwerp zal hebben het uitoefenen van de bedrijfsactiviteit van de vennoten, dus het verrichten van daden van koophandel. Welnu, de wet in ontwerp strekt ertoe professionele en interprofessionele burgerlijke vennootschappen in te voeren.

De uitsluiting van de handelsberoepen uit het toepassingsgebied van de nieuwe wet blijkt niet alleen uit het feit dat de nieuwe vennootschap als "burgerlijk" wordt bestempeld, doch ook uit de memorie van toelichting, waarvan het derde lid bepaalt : "zo is men op het idee gekomen de betrokkenen in de mogelijkheid te stellen zich te verenigen in vennootschappen, die bovendien niet van commerciële aard mogen zijn, daar de uitoefening van handelswerkzaamheden vrijwel steeds onverenigbaar wordt geacht met de uitoefening van vrije beroepen".

.../...

VI. Het ontwerp gebruikt het woord "aandeel" om het belang van een vennoot in de burgerlijke professionele of interprofessionele vennootschappen aan te duiden .

Hiermede wordt afbreuk gedaan van een gevestigde traditie volgens welke het woord "deelbewijs" wordt gebruikt om het belang van een vennoot in een personenvennootschap weer te geven (zie artikel 124 van de wet op de vennootschappen).

Weliswaar wordt in het voorontwerp betreffende de vennootschappen, afdeling privé-vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid, het woord "aandeel" gebruikt. Deze tekst heeft echter tot nog toe geen wettelijke kracht verworven. Bovendien is de P.V.B.A. een gemengde vorm van vennootschap die tegelijk kenmerken vertoont van de kapitaalsvennootschappen en van de personenvennootschappen.

Om dezelfde reden is het Nederlandse voorbeeld waar, in Boek II van het Nieuw Nederlandse Burgerlijk Wetboek, het woord "aandeel" wordt gebruikt voor de besloten vennootschap niet overtuigend.

Het ware derhalve wenselijk, in onderhavig ontwerp, de woorden "maatschappelijk aandeel" of "aandeel" telkens door "deelbewijs" te vervangen.

.../...

Deze oplossing dringt zich des te meer op daar aldus, ook in de Nederlandse versie, de tegenstelling tussen "aandelen" (actions) en "deelbewijzen" (parts), waarvan de kenmerken grondig van mekaar verschillen, tot haar recht komt.

Met betrekking tot het begrip dat in de Franse tekst wordt weergegeven door het woord "part bénificiaire", verdient het aanbeveling steeds het woord "winstbewijs" te gebruiken, zoals dit in artikel 27 is gebeurd.

B. ONDERZOEK VAN DE TEKST.

Opschrift.

Voor het opschrift wordt de volgende redactie aanbevolen :

"Ontwerp van organieke wet betreffende de professionele en interprofessionele burgerlijke vennootschap".

Ook elders in het ontwerp late men het woord "burgerlijke" het woord "vennootschap" telkens onmiddellijk voorafgaan.

*

Artikel 1.

Naar luid van artikel 1, § 1, eerste lid, kunnen professionele vennootschappen met rechtspersoonlijkheid worden opgericht tussen natuurlijke personen die zelfstandig een

.../...

zelfde intellectueel beroep uitoefenen dat aan een wettelijk of reglementair statuut is onderworpen of waarvan de titel beschermd is, en onder meer tussen openbare of ministeriële ambtenaren.

De tekst is in ruime mate ontleend aan artikel 1 van reeds genoemde Franse wet van 29 november 1966, luidende als volgt :

"Il peut être constitué, entre personnes physiques exerçant une même profession libérale soumise à un statut législatif ou réglementaire ou dont le titre est protégé, et notamment entre officiers publics et ministériels, des sociétés civiles professionnelles qui jouissent de la personnalité morale et sont soumises aux dispositions de la présente loi".

In de omschrijving van het toepassingsgebied bevatten beide teksten een materieel en een formeel criterium.

De materiële criteria in beide teksten zijn onderling afwijkend : de Franse wet betreft "les professions libérales", welk begrip in zijn traditionele opvatting en ondanks de vaagheid van de termen enger is dan het begrip "intellectueel beroep" waarvan het ontwerp uitgaat.

De titularis van een vrij beroep oefent een intellectuele activiteit uit, doch het moet gaan om een activiteit van "hogere" aard, hetgeen verband houdt met een lange traditie.

.../...

De wet in ontwerp wil niet alleen van toepassing zijn op de vrije beroepen, doch meer algemeen op de intellectuele beroepen. Zoals hoger aangeduid, is het echter de bedoeling de commerciële beroepen uit te sluiten. Het verdient dus aanbeveling, in artikel 1 van het ontwerp na de woorden "intellectueel beroep" de woorden "met burgerlijk karakter" in te lassen.

De formele criteria zijn in beide teksten gelijk.

Omtrent de twee categorieën van vrije beroepen welke in de Franse wetgeving bedoeld worden met de woorden "soumise à un statut législatif ou réglementaire ou dont le titre est protégé", geeft F. TERRE de volgende toelichting :

"Troisième condition : une profession libérale "soumise à un statut législatif ou réglementaire ou dont le titre est protégé" (article 1er, alinéa 1). - Bien que l'on ait pu hésiter à ce propos, c'est une formule assez large qui a été utilisée. A dessein, elle recouvre des catégories assez diverses, qui peuvent être distinguées les unes des autres, à raison de la dose plus ou moins forte d'interventionnisme ou de réglementation. La loi se réfère ici à deux catégories principales. D'abord, celle des professions à statut, législatif ou réglementaire : il s'agit alors, soit des officiers ministériels, soit des professions organisées en ordre. Certes, il eût été concevable de s'en tenir là. Pourtant, il a paru préférable d'étendre le bénéfice de la loi aux professions dont le titre est protégé, même en l'absence de statut. D'ordinaire, la protection du titre, ardemment réclamée par certains, va alors de pair avec

.../...

l'établissement de conditions de capacité professionnelle, dont le contrôle peut être plus ou moins confié aux gens en place. En d'autres termes, la défense du titre est le premier pas vers la réglementation de la profession (V. par exemple le décret n° 65-921, 29 octobre 1965, relatif aux conseils en brevets d'invention : J.C.P. 1965, III, 31498). (Les sociétés civiles professionnelles, in La Semaine Juridique, 1967, n°. 2103/18).

Als voorbeeld van een beroep waarvan de titel beschermd is zonder dat het aan een wettelijk of reglementair statuut is onderworpen, wordt door de gemachtigde van de Regering het beroep van journalist aangeduid.

Inderdaad waar de wet van 30 december 1963 betreffende de erkenning en de bescherming van beroepsjournalist, noch een andere wet, het beroep van journalist wettelijk heeft geregeld, wordt door de wet het voeren van de titel van beroepsjournalist afhankelijk gesteld van het voldoen aan bepaalde voorwaarden, waarover door de wet ingestelde erkenningscommissies zich dienen uit te spreken.

Steeds volgens de gemachtigde van de Regering zou de beoogde bescherming de beroepstitel betreffen.

*

In artikel 1, § 1, eerste lid, leze men : "Een professionele burgerlijke vennootschap met rechtspersoonlijkheid kan, onder de voorwaarden die deze wet en haar uitvoeringsbesluiten bepalen, worden opgericht ...", en in het tweede lid : "... Zij oefent zelf het bewuste beroep uit".

.../...

Verder vervange men, zoals overigens elders in het ontwerp, de woorden "openbare of ministeriële ambtenaren" door de woorden "ministeriële ambtenaren". De uitdrukking "officiers publics ou ministériels" is overgenomen uit meergenoemde Franse wet van 29 november 1966. Volgens de gemachtigde van de Regering zijn alleen de ministeriële ambtenaren, te weten de notarissen en de gerechtsdeurwaarders, bedoeld.

In artikel 1, § 2, eerste lid, leze men : "Een interprofessionele burgerlijke vennootschap met rechtspersoonlijkheid kan, onder de voorwaarden die deze wet en haar uitvoeringsbesluiten bepalen, hetzij tussen de natuurlijke personen die zelfstandig een beroep als bedoeld in § 1 uitoefenen, hetzij tussen hen en natuurlijke ...".

Voor het tweede en het derde lid, wordt de volgende lezing aanbevolen :

"De vennootschap mag de handelingen van een bepaald beroep slechts verrichten door bemiddeling van een vennoot die voldoet aan de voorwaarden, bij wet of verordening aan de uitoefening van dat beroep verbonden.

Hij die een van de in dit artikel, § 1, eerste lid, bedoelde beroepen uitoefent en wenst deel uit te maken van een interprofessionele burgerlijke vennootschap, welke leden telt die een intellectueel beroep uitoefenen dat niet gereglementeerd of waarvan de titel niet beschermd is, mag tot zulk een vennootschap slechts toetreden op voorwaarde dat hij ertoe gemachtigd is door het orgaan dat tuchtrechtsmacht over hem bezit. Tegen weigering van machtiging kan beroep worden ingesteld onder de door de Koning bepaalde voorwaarde

.../..

Artikel 2.

Door het gebruk van de termen "Onverminderd het bepaalde bij artikel 44, vierde lid" wordt, aldus de gemachtigde van de Regering, de bedoeling geuit dat de bij artikel 44, vierde lid, bedoelde uitvoeringsmaatregelen door de Koning, alleen op de voordracht van de Minister van Justitie zouden getroffen worden.

Men leze artikel 2 als volgt :

"Artikel 2.-

De Koning stelt de nadere regelen voor de toepassing van deze wet op elk beroep of elke groep van beroepen.

Onverminderd het bepaalde in artikel 44, vierde lid, worden de koninklijke besluiten ter uitvoering van deze wet genomen op de voordracht van de Minister van Middenstand en van de Minister onder wie het beroep als bedoeld in artikel 1, § 1, ressorteert, zulks na advies van de instelling die tot taak heeft het beroep bij de overheid te vertegenwoordigen of, bij ontstentenis van zodanige instelling, van de Hoge Raad voor de Middenstand".

Artikel 3.

Naar luid van artikel 3 worden de werkzaamheden bedoeld bij het koninklijk besluit nr. 78 van 10 november 1967 betreffende de geneeskunst, de uitoefening van de daaraa

.../...

verbonden beroepen en de geneeskundige commissies uit het toepassingsgebied van de wet gesloten.

Daar het voorwerp van de wet de oprichting is van professionele en interprofessionele vennootschappen tussen natuurlijke personen, zou best de uitsluiting uit het toepassingsgebied van de wet, voorzien bij artikel 3, geformuleerd worden in functie van de personen.

Verder kan eraan herinnerd worden dat het koninklijk besluit nr. 78 van 10 november 1967 betreffende de uitoefening van de geneeskunst, de verpleegkunde, de paramedische beroepen en de geneeskundige commissies (Staatsblad 14 november 1967), gewijzigd bij de wet van 20 december 1974 betreffende de uitoefening van de verpleegkunde (Staatsblad 29 april 1975) bepaalt wat onder geneeskunst wordt verstaan (artikel 1), wat onder verpleegkunde wordt verstaan (artikel 21ter), wat onder de uitoefening van een paramedisch beroep wordt verstaan (artikel 22).

Dienvolgens wordt voor artikel 3 de volgende redactie in overweging gegeven :

"Artikel 3.-

Deze wet is niet van toepassing op de personen die de werkzaamheden uitoefenen als bedoeld in het koninklijk besluit nr. 78 betreffende de uitoefening van de geneeskunst, de verpleegkunde, de paramedische beroepen en de geneeskundige commissies".

.../...

Artikel 4.

Onverminderd de algemene opmerking die hoger is gemaakt met betrekking tot de macht die aan het executief wordt verleend om in een ganse reeks wetten wijzigingen te kunnen aanbrengen, moet worden opgemerkt dat de formule van het ontwerp die erin bestaat de betrokken besluiten binnen een termijn van zes maanden vanaf hun inwerkingtreding door de Wetgevende Kamers ter bekrachtiging voor te leggen, tot zeer ernstige moeilijkheden zal leiden, met name wat betreft de gevolgen die voortvloeien uit een niet-bekrachtiging van een besluit en men denke hierbij aan de rechtstoestand van een vennootschap die ondertussen zou zijn opgericht geworden. Het verdient aanbeveling de tekst in die zin te stellen dat de besluiten slechts uitwerking hebben nadat zij door de Wetgevende Kamers zijn bekrachtigd.

Onder dat voorbehoud leze men de eerste volzin van artikel 4 als volgt :

"Artikel 4.-

Bij een in Ministerraad overlegd besluit kan de Koning in de wetsbepalingen waarbij het statuut van de in artikel 1, § 1, eerste lid, bedoelde beroepen wordt vastgesteld, de nodige wijzigingen aanbrengen om ze in overeenstemming te brengen met deze wet ...".

.../...

Artikel 5.

Artikel 31, derde lid, betreft de erkenning als vennoot van rechtverkrijgenden van een overleden vennoot. Daar nu artikel 31, derde lid, stelt : "Indien één of meer rechthebbenden voldoen aan de voorwaarden bepaald in artikel 5 ..." is artikel 31, derde lid, slechts een bevestiging van de in artikel 5 gestelde voorwaarden en dienen dienvolgens uit artikel 5 de termen "onder voorbehoud van het bepaalde in artikel 31, derde lid" geschrapt te worden.

De volgende redactie wordt aanbevolen :

"Artikel 5.-

Als vennoot mag worden opgenomen hij die vóór de oprichting van de vennootschap het beroep op regelmatige wijze individueel uitoefende, alsook hij die onder voldoening aan alle eisen van de geldende wetten en verordeningen geroepen is om het beroep uit te oefenen".

Artikel 6.

Men leze dit artikel als volgt :

"Artikel 6.-

Behoudens andersluidende bepalingen van het aan een beroep of aan een groep van beroepen eigen organiek koninklijk besluit, mag een vennoot slechts van één enkele

.../...

professionele of interprofessionele burgerlijke vennootschap lid zijn en mag hij hetzelfde beroep niet gelijktijdig individueel uitoefenen.

Echtgenoten mogen onder elkaar een professionele of interprofessionele burgerlijke vennootschap vormen".

Artikel 8.

Het blijkt uit een verklaring van de gemachtigde van de Regering dat de opdracht die aan de Koning wordt gegeven om voor elk beroep of voor elke groep van beroepen de voorwaarden te bepalen waarin vennootschappen kunnen worden opgericht, een precisering is van de in artikel 2, eerste lid, aan de Koning gegeven opdracht.

Men leze dit artikel als volgt :

"Artikel 8.-

Professionele en interprofessionele burgerlijke vennootschappen worden opgericht onder de voorwaarden die de Koning voor elk beroep of voor elke groep van beroepen bepaalt .

De Koning stelt de voorwaarden vast waaronder de vennootschap, opgericht tussen ministeriële ambtenaren, titularis van het ambt kan zijn".

.../...

Artikel 9.

Artikel 9, derde lid, bepaalt :

"De vennootschap bezit rechtspersoonlijkheid zodra het contract gesloten is, ...".

Het blijkt uit een verklaring van de gemachtigde van de Regering dat de betekenis van deze bepaling is dat, zodra het contract gesloten is, de vennootschap rechtspersoonlijkheid bezit vanaf de begindatum van de vennootschap.

Wat inzonderheid de advocatuur betreft stelt dergelijke bepaling problemen. De Franse wetgeving is hieraan tegemoet gekomen in het decreet nr. 72-669 van 13 juli 1972 "pris pour application à la profession d'avocat de la loi n° 66-879" van 29 november 1966, artikel 4 dat bepaalt : "La société est constituée sous la condition suspensive de son inscription à un barreau ...".

De volgende redactie wordt aanbevolen :

"Artikel 9.-

De professionele en de interprofessionele burgerlijke vennootschap wordt, op straffe van nietigheid, opgericht bij bijzondere, authentieke of onderhandse akte, met naleving, in het laatste geval, van artikel 1325 van het Burgerlijk Wetboek.

.../...

Iedere wijziging van de vennootschapsakte moet, op straffe van nietigheid, worden aangebracht in de vorm die voor de oprichtingsakte van de vennootschap is vereist.

De vennootschap bezit rechtspersoonlijkheid zodra het contract is gesloten, onverminderd hetgeen in artikel 12 is bepaald betreffende de mogelijkheid de akten van de vennootschap aan derden tegen te werpen".

Artikel 10.

Bij dit artikel worden de vermeldingen opgesomd welke de statuten van de professionele en de interprofessionele burgerlijke vennootschappen dienen te bevatten.

Onder 8° wordt als vermelding aangeduid : "het aantal van de winstbewijzen toegekend aan elke inbrenger van diensten en de daaraan verbonden rechten". Het blijkt uit een verklaring van de gemachtigde van de Regering dat het instellen van winstbewijzen facultatief is.

Onder 9° wordt vermeld "de wijze waarop de vennootschap werkt, wordt beheerd en aan toezicht wordt onderworpen".

Het blijkt uit een verklaring van de gemachtigde van de Regering dat het om een financieel toezicht gaat dat door organen van de vennootschap en in haar schoot wordt uitgeoefend.

.../...

Voor het overige worden de volgende wijzigingen voorgesteld :

"Artikel 10.-

De statuten van de professionele of interprofessionele burgerlijke vennootschap vermelden :

1° de naam van de vennootschap;

2° ...;

3° de naam en de woonplaats van de vennoten;

4° ...;

5° de opgaaf van de zetel van de vennootschap;

6° de aard en de waarde van de inbreng, alsmede de naam van de inbrengende vennoten;

7° ... en de verdeling van de deelbewijzen die het kapitaal ..

8° in voorkomend geval het aantal van de winstbewijzen ...;

9° de Koning kan voor elk beroep of voor elke groep van beroepen bepalen dat in de statuten andere vermeldingen moeten voorkomen".

Artikel 11.

Men stelle, in de Nederlandse tekst, telkens "hoofdelijk" in plaats van "solidair".

In 1° is het geraden in het bijzonder te verwijzen naar artikel 35, eerste lid.

Men leze 2°, in de Nederlandse tekst, als volgt :

"2° tot nakoming van de verbintenissen aangegaan door onbekwamen".

.../...

Artikel 12.

De volgende redactie wordt aanbevolen :

"Artikel 12.-

De akte van vennootschap moet binnen vijftien dagen na de dagtekening ervan neergelegd worden ter griffie van de rechtbank van eerste aanleg van het gebied waarin de vennootschap haar zetel heeft. De akten tot wijziging van de oprichtingsakte worden op dezelfde wijze neergelegd.

Van de neerlegging wordt melding gemaakt in de bijlagen van het Belgisch Staatsblad.

De Koning bepaalt op de voordracht van de Minister van Middenstand en van de Minister van Justitie de nadere regels betreffende de openbaarmaking. Hij bepaalt eveneens de andere akten die openbaar moeten worden gemaakt.

Zo de openbaarmaking niet is nageleefd, kunnen de vermeldingen die moesten worden bekendgemaakt, niet worden tegengeworpen aan derden die niettemin zich erop kunnen beroepen".

Artikel 13.

De volgende lezing wordt voorgesteld :

.../...

"Artikel 13.-

§ 1. Alle bescheiden van de vennootschap doen opgave van :

1° de naam van de vennootschap;

2° naargelang van het geval, de vermelding "professionele burgerlijke vennootschap" of "interprofessionele burgerlijke vennootschap", leesbaar en voluit geschreven;

3° de zetel van de vennootschap;

4° de andere vermeldingen die de Koning voor elk beroep of voor elke groep van beroepen bepaalt.

§ 2. Eenieder die voor een professionele of interprofessionele burgerlijke vennootschap tussenkomt in een akte waarin aan de voorschriften van § 1 niet is voldaan, kan, naar omstandigheden, persoonlijk aansprakelijk worden gesteld voor de daarin door de vennootschap aangegane verbintenissen".

Artikel 14.

Dit artikel betreft de benaming van de professionele of interprofessionele burgerlijke vennootschap. Aangezien de interprofessionele vennootschap vrij haar naam kiest, wordt het tweede lid best uit het ontwerp gelicht.

.../...

De volgende lezing wordt in overweging gegeven :

"Artikel 14.-

De naam van de professionele burgerlijke vennootschap kan alleen samengesteld worden uit de namen en het beroep van de vennoten".

Artikel 15.

Men stelle "vertegenwoordigd door" in plaats van "belichaamd in".

De term "titels" verdient voorkeur boven de term "effecten".

Artikel 16.

Artikel 16 regelt de kapitaalvorming van de vennootschap. De inbreng kan geschieden in geld, in natura of in diensten. Inbreng van diensten mag slechts aanleiding geven tot winstbewijzen.

Voor vennootschapsvorming van of met notarissen, moet erop gewezen worden dat het notarisambt volgens de wet nog steeds buiten de handel is. Inbreng van een notariskantoor is in zijn immaterieel aspect derhalve uitgesloten.

Een zodanige inbreng is overigens ook niet voor gedwongen tenuitvoerlegging vatbaar.

.../...

Voor het eerste lid wordt de volgende lezing aanbevolen :

"Artikel 16.-

De vennoten moeten intekenen op het geheel van de deelbewijzen. Zij die een inbreng in natura vertegenwoordigen moeten integraal worden volgestort bij de oprichting van de vennootschap. Zij die een inbreng in geld vertegenwoordigen, moeten minstens ten belope van de helft volgestort worden".

Artikel 17.

In dit artikel, evenals in de daarop volgende artikelen, bezige men de term "zaakvoerder" in plaats van "beheerder".

Men leze het eerste lid, alsmede de eerste volzin van het tweede lid, als volgt :

"Behoudens andersluidende bepalingen van de statuten, zijn alle vennoten zaakvoerder.

De statuten bepalen de bevoegdheid van de zaakvoerders en, in voorkomend geval, de wijze van benoeming, de duur van het mandaat en de voorwaarden van ontslag".

In het derde en het vierde lid van artikel 17 van het ontwerp is voorzien in de hoofdelijke aansprakelijkheid van de zaakvoerder ten overstaan van de vennootschap en van derden, zelfs wanneer het gaat om fouten van gewoon beheer. Een dergelijke regeling is strenger dan het bepaalde in artikel 62 van de wet op de vennootschappen. Luidens artikel 12 van de Franse wet van 29 november 1966 is de verantwoordelijkheid van de zaakvoerders geregeld als volgt :

"Les gérants sont responsables, individuellement ou solidairement selon le cas, envers la société ou envers les tiers, soit des infractions aux lois et règlements, soit de la violation des statuts, soit des fautes commises dans leur gestion. Si plusieurs gérants ont coopéré aux mêmes faits, le tribunal détermine la part contributive de chacun dans la réparation du dommage".

Onverminderd de opmerkingen die onder de artikelen 21 en 22 van het ontwerp verder in het advies zijn gemaakt, stelt de Raad van State voor zich te houden aan de gebruikelijke beginselen. De volgende lezing van het derde en het vierde lid wordt in overweging gegeven :

"De zaakvoerders zijn, overeenkomstig het gemeen recht, aansprakelijk voor de uitvoering van het mandaat dat zij ontvangen hebben.

Zij zijn hoofdelijk aansprakelijk, zo ten aanzien van de vennootschap als ten aanzien van derden, voor de schadevergoedingen spruitende uit inbreuken op de bepalingen van deze wet of van de statuten".

Artikel 18.

Men leze dit artikel als volgt :

"Artikel 18.-

Beslissingen waarvoor aan de zaakvoerders geen bevoegdheid is verleend, worden genomen door de algemene vergadering.

.../...

Beslissingen tot vervroegde ontbinding of verlenging van de vennootschap of tot wijziging van de statuten, alsmede beslissingen tot toelating van vennoten of tot goedkeuring van de verslagen als bedoeld in artikel 19, kunnen alleen door de algemene vergadering worden genomen.

Tenzij de statuten andere bepalingen inhouden betreffende het aanwezigheidsvereiste en de stemming en onverminderd het bepaalde in de artikelen 23 en 34, worden de beslissingen van de algemene vergadering genomen met eenparige toestemming van alle vennoten.

Tenzij de Koning anders bepaalt, heeft ieder vennoot één stem".

Artikelen 21 en 22.

De artikelen 21 en 22 regelen de burgerrechtelijke aansprakelijkheid van de vennootschap en van de vennoten.

Zij luiden als volgt :

"Artikel 21.-

De vennoten zijn voor onbepaalde tijd solidair en aansprakelijk voor de schulden van de vennootschap tegenover derden.

De schuldeisers van de vennootschap mogen slechts betaling van de schulden van de vennootschap tegen een vennoot vorderen nadat zij de vennootschap tevergeefs hebben aangemaand en op voorwaarde dat zij ze in de zaak betrekken.

De statuten kunnen bepalen dat in de betrekkingen onder vennoten, ieder van hen aansprakelijk is voor de schulden van de vennootschap in de mate die zij vaststellen.

Artikel 22.-

Ieder vennoot is met het geheel van zijn bezit aansprakelijk voor de beroepshandelingen die hij verricht. De vennootschap blijft solidair aansprakelijk met hem voor de schadelijke gevolgen van zijn handelingen.

De Koning bepaalt voor elk beroep of voor elke groep van beroepen onder welke voorwaarden een verzekering tegen wettelijke professionele aansprakelijkheid wordt gesloten die de vennootschap en de vennoten dekt".

Vooraf dient te worden aangestipt dat, naar luid van artikel 44, derde lid, van het ontwerp, de burgerlijke middelenvennootschap niet onder toepassing valt van de in de artikelen 21 en 22 uitgewerkte aansprakelijkheidsregeling. Voor de burgerlijke middelenvennootschap gelden de desbetreffende bepalingen van het Burgerlijk Wetboek. Dit wil zeggen dat artikel 1850 van dat Wetboek de aansprakelijkheid regelt van de vennoten ten aanzien van de vennootschap en artikel 1862 en volgende die van de vennoten voor de schulden van de vennootschap, onverminderd de aansprakelijkheid van deze laatste, die door deze wet in ontwerp met rechtspersoonlijkheid wordt bekleed.

Tevens moge worden opgemerkt dat de artikelen 21 en 22 van het ontwerp een letterlijke reproduktie zijn van de artikelen 15 en 16 van meergenoemde Franse wet.

.../...

Met het oog op een behoorlijke omschrijving van het aansprakelijkheidsprobleem dient een onderscheid te worden gemaakt tussen de professionele vennootschappen en de interprofessionele vennootschappen.

De professionele vennootschappen oefenen zelf het beroep uit.

Bij de interprofessionele vennootschappen wordt het beroep uitgeoefend door de vennoten.

Dit onderscheid komt niet duidelijk tot uiting in bovenbedoelde artikelen.

Ter zake van de professionele vennootschappen dient de volgende ontleding te worden gemaakt.

Op het eerste gezicht zijn alle schulden van de professionele vennootschap "schulden van de vennootschap". Al zijn bepaalde schulden ontstaan uit beroepsfouten van de vennoten, optredend als noodzakelijke organen van de vennootschap, blijven deze schulden "schulden van de vennootschap", vermits de vennootschap zelf het beroep uitoefent. Voor deze schulden zijn alle vennoten trouwens, op grond van artikel 21, hoofdelijk aansprakelijk.

Een onderscheid tussen schulden van de vennootschap en schulden ontstaan uit beroepsfouten van de vennoten, is dus, in deze hypothese, niet denkbaar. Artikel 22 is in dit geval nutteloos.

.../...

Ter zake van interprofessionele vennootschappen komt men tot de volgende bevindingen.

Hier is het wel denkbaar dat, naast schulden van de vennootschap wegens aankoop of in huur nemen van kantoor, apparatuur, bureelbenodigheden, enz., ook schulden van de vennoten wegens beroepsfouten als bedoeld in artikel 22 zouden ontstaan.

In dit geval heeft artikel 22 wel enige betekenis. Uit de eerste volzin van artikel 22, eerste lid, kan men immers besluiten dat ieder vennoot aansprakelijk is voor de fouten die hij maakt en niet voor de fouten die door zijn medevennoten worden gemaakt. Zo dat de bedoeling is, dan zou de tekst korter en duidelijker als volgt kunnen worden gesteld : "Ieder vennoot is alleen aansprakelijk voor de beroepsfouten die hij maakt". De woorden "met het geheel van zijn bezit" zijn daarin weggelaten omdat zij een nutteloze bevestiging zijn van hun fundamenteel beginsel dat uitgedrukt is in het Burgerlijk Wetboek onder de artikelen 7 en 8 van de wet van 16 december 1851.

Deze omschrijving wordt echter in het gedrang gebracht door de tweede volzin van artikel 22, eerste lid, waaruit blijkt dat de vennootschap hoofdelijk aansprakelijk is voor zodanige beroepsfouten.

Nu zijn, op grond van artikel 21, alle vennoten hoofdelijk aansprakelijk voor de schulden van de vennootschap, met het gevolg dat ieder vennoot, bij wege van weerslag, aansprakelijk wordt gesteld voor de beroepsfouten van alle andere vennoten.

Is dit niet de bedoeling van de Regering, dan dient de bepaling anders te worden gesteld.

.../...

Het verdient tevens aandacht na te gaan in hoeverre artikel 17 van het ontwerp, dat de aansprakelijkheid van de zaakvoerder ten aanzien van de vennootschap en van derden regelt, interfereert met de aansprakelijkheid van de vennoten. Aangezien de zaakvoerder uiteraard vennoot is, wordt de door hem in de uitoefening van zijn mandaat gepleegde fout ondervangen door de aansprakelijkheidsregeling van artikel 21. Artikel 17, derde en vierde lid, lijkt aldus, inzonderheid wat de professionele vennootschap betreft, een overbodige bepaling te vormen. Daaruit zou volgen dat in dezelfde mate ook overbodig is de bepaling van artikel 39 waar in een bijzondere verjaring van de aansprakelijkheidsvorderingen tegen zaakvoerders is voorzien.

De uiteindelijke formulering is evenwel afhankelijk van de oplossing die de Regering voor het ontwerp zal voorbehouden ten gevolge van de opmerkingen die hoger met betrekking tot de artikelen 21 en 22 zijn gemaakt.

Men kan niet voorbijgaan aan de vaststelling dat het ontwerp generlei bepaling bevat met betrekking tot de bestraffing van de vennootschap. Ofschoon wel in vraag gesteld (zie J. CONSTANT, De strafbaarheid van de rechtspersoon en haar organen in het Belgisch recht, Preadvies voor de Vereniging voor de vergelijkende studie van het recht voor België en Nederland, jaarboek 1951-1952, blz. 75; R. TAHON, Les problèmes de la délinquence associationnelle ; J.T., 1958, blz. 489-490; Sanction pénales et personnes morales, XV es journées franco-belge-luxembourgeoises de science pénale, Brussel, 14 en 15 mei 1976), geldt op heden

.../...

nog steeds het adagium van het klassiek strafrecht : "Societas delinquere non potest". De strafvervolging wordt ingesteld tegen de natuurlijke persoon die ervan verdacht is de inbreuk te hebben gepleegd; wil men de rechtspersoon treffen dan vervolgt men zijn organen. Tal van teksten voorzien heden ten dage wel in de burgerrechtelijke aansprakelijkheid van de rechtspersoon voor de betaling van de geldboeten waartoe zijn aangestelden of zijn lasthebbers zijn veroordeeld, echter niet zijn rechtstreekse strafbaarstelling. Wil men zich houden aan die gebruikelijke regel, dan kan men de tekst als volgt stellen :

"De professionele burgerlijke vennootschap, de interprofessionele burgerlijke vennootschap en de burgerlijke middelenvennootschap is burgerrechtelijk aansprakelijk voor de betaling van de geldboeten waartoe haar aangestelden of haar lasthebbers zijn veroordeeld".

*

Het ontwerp stelt dat de Koning voor elk beroep of voor elke groep van beroepen bepaalt onder welke voorwaarden een verzekering tegen professionele burgerrechtelijke aansprakelijkheid wordt gesloten die de vennootschap en de vennoten dekt. Volgens de memorie van toelichting gaat het om een verplichte verzekering. Dit ware in de tekst zelf met meer duidelijkheid gesteld.

*

Onder voorbehoud wat hoger is opgemerkt worden ten slotte de volgende wijzigingen aanbevolen :

.../...

- in artikel 21, eerste lid, leze men : "De vennoten zijn hoofdelijk en onbeperkt aansprakelijk voor de schulden van de vennootschap tegenover derden";
- in het tweede lid van artikel 22 leze men in de Nederlandse versie "professionele burgerrechtelijke aansprakelijkheid" in plaats van "wettelijke professionele aansprakelijkheid".

Artikel 23.

Men leze dit artikel als volgt :

"Artikel 23.-

Ieder vennoot kan zich uit de vennootschap terugtrekken door zijn deelbewijzen over te dragen aan een derde die hetzelfde beroep uitoefent of voldoet aan de voorwaarden om het uit te oefenen, op voorwaarde dat de andere vennoten, die ten minste drievierden van de stemmen vertegenwoordigen, ermee instemmen. De statuten kunnen bepalen dat een grotere meerderheid of dat eenparigheid is vereist.

Van het ontwerp van overdracht wordt kennis gegeven aan de vennootschap en aan ieder vennoot. Indien de vennootschap haar beslissing niet kenbaar maakt binnen twee maanden te rekenen van de laatste van die kennisgevingen, wordt zij geacht stilzwijgend te hebben toegestemd.

Indien de vennootschap haar toestemming weigert, is zij ertoe gehouden, binnen zes maanden te rekenen van de kennisgeving van de weigering, de deelbewijzen zelf te verwerven of te laten verwerven door een andere vennoot of door een derde die voldoet aan de voorwaarden van het eerste lid,

.../...

zulks volgens de daar bepaalde regels en tegen een prijs vastgesteld overeenkomstig de regels die de Koning voor elk beroep of voor elke groep van beroepen vaststelt. In het eerste geval is de vennootschap ertoe gehouden haar kapitaal te verminderen met de nominale waarde van de betrokken deelbewijzen.

Wat de ministeriële ambtenaren betreft, kan de Koning langere termijnen stellen dan in het tweede en het derde lid bepaald".

Artikel 24.

Men schrappe, in de Nederlandse tekst, het woord "ertoe".

Artikel 25.

Het tweede lid leze men als volgt :

"Indien een beding in de statuten de vrijheid van overdracht beperkt, zijn de bepalingen van artikel 23, tweede tot vierde lid, van toepassing".

Artikel 26.

Voor het eerste en het tweede lid, Nederlandse teks wordt de volgende redactie aanbevolen :

.../...

"Artikel 26.-

De overdracht van de deelbewijzen moet bij geschrift worden vastgesteld.

Om aan de vennootschap tegengeworpen te kunnen worden moet zij plaats hebben in de vormen vastgesteld in artikel 1690 van het Burgerlijk Wetboek. Aan derden kan zij eerst worden tegengeworpen nadat die vormen zijn nageleefd en, bovendien, nadat de openbaarmaking heeft plaats gehad zoals bepaald krachtens artikel 12".

In het derde lid leest men dat de Koning de voorwaarden bepaalt waaronder onder meer de overnemer van de deelbewijzen moet worden "erkend". In de Franse wet, artikel 18, derde lid, luidt de overeenstemmende tekst als volgt : "En ce qui concerne les officiers publics et ministériels, le règlement d'administration publique particulier à chaque profession détermine les conditions dans lesquelles devra être agréé par l'autorité de nomination le cessionnaire des parts sociales ...". Deze bepaling van het ontwerp lijkt erop te wijzen dat, naast de instemming van de vennoten, voor de betrokken overdracht een overheidstussenkomst nodig is. Er moet worden opgemerkt dat, zoals het ontwerp is gesteld, wanneer een vennootschap met een functie, hetzij van notaris, hetzij van gerechtsdeurwaarder wordt bekleed, noch bij de oprichting, noch bij de benoeming, enige erkenning is vereist.

Men leze in dat derde lid, Nederlandse tekst : "... de voorwaarden waaronder de overnemer ..." in plaats van "... de voorwaarden waarop de verkrijger ...".

.../...

Artikel 27.

In de Nederlandse tekst leze men "deel in de reserve" in plaats van "reserve-aandeel". In de Franse tekst leze men "une part des réserves".

Artikel 28.

Zoals artikel 28 is gesteld, laat het niet de mogelijkheid open dat de uitsluiting het gevolg is van een beslissing van de vennootschap.

Men leze dit artikel als volgt :

"Artikel 28.-

Alleen een lid dat in zijn verplichtingen ernstig te kort schiet of de goede werking van de vennootschap in aanzienlijke mate verstoort, kan uit de professionele of interprofessionele burgerlijke vennootschap worden gesloten.

De uitsluiting kan slechts bij een gerechtelijke beslissing worden uitgesproken. De vennootschap neemt ambtshalve de deelbewijzen van de uitgesloten vennoot over, overeenkomstig het bepaalde in artikel 23, derde lid".

.../...

Artikel 29.

Men leze, in de Nederlandse tekst, dit artikel als volgt :

"Artikel 29.-

Tenzij de Koning anders stelt, bepalen de statuten vrij de duur van de vennootschap".

Artikel 30.

De volgende redactie wordt aanbevolen :

"Artikel 30.-

De vennootschap wordt niet ontbonden door overlijden, onbekwaamverklaring of uitsluiting van een vennoot, noch door het aan een vennoot opgelegde definitieve verbod het beroep uit te oefenen".

Artikel 31.

Het eerste lid worde als volgt gesteld :

"Wanneer een vennoot komt te overlijden worden zijn rechtverkrijgenden niet ambtshalve vennoot. Binnen de termijn die de Koning voor het betrokken beroep of voor de betrokken groep van beroepen vaststelt, kunnen zij de deelbewijzen van de overleden vennoot overdragen onder de voorwaarden bepaald in de artikelen 23 en 24".

.../...

Het derde lid leze men als volgt :

"Indien één of meer rechtverkrijgenden voldoen aan de voorwaarden bepaald in artikel 5, kunnen zij tot de vennootschap worden toegelaten, onder naleving van de vereisten als bepaald in de artikelen 23 en 26, tweede en derde lid".

Artikel 32.

De bepalingen van het artikel waren beter in één enkel lid opgenomen. De volgende lezing wordt aanbevolen :

"Artikel 32.-

De vennoot aan wie definitief verbod wordt opgelegd om zijn beroep uit te oefenen, verliest de hoedanigheid van vennoot op de datum waarop die beslissing uitwerking heeft. Hij is ertoe gehouden binnen de termijn door de Koning voor het betrokken beroep of de betrokken groep van beroepen vastgesteld, zijn deelbewijzen over te dragen, onder overeenkomstige naleving van het bepaalde in de artikelen 23 tot 26. Gedurende die termijn mag hij in de vennootschap geen enkel recht uitoefenen. Indien hij in gebreke blijft zijn deelbewijzen over te dragen, worden zij door de vennootschap ambtshalve ingekocht, onder de voorwaarden bepaald bij artikel 23, derde lid".

Artikel 33.

De gemachtigde van de Regering in zijn toelichting gehoord, ware het artikel duidelijker als volgt gesteld :

.../...

"Artikel 33.-

De Koning bepaalt voor elk beroep of voor elke groep van beroepen de gevolgen, ten aanzien van de vennootschap, van het tijdelijk verbod om het beroep uit te oefenen".

Artikel 34.

Voor het tweede, derde en vierde lid wordt de volgende redactie voorgesteld :

"De Koning kan in bijzondere ontbindingsbedingen voorzien voor elk beroep of groep van beroepen.

Indien er, om welke reden ook, in een professionele burgerlijke vennootschap slechts één vennoot overblijft, beschikt hij over een termijn van één jaar om zich te verenigen met één of meer personen die voldoen aan de voorwaarden bepaald in artikel 5. Doet hij dat niet, dan wordt de vennootschap ontbonden.

Hetzelfde geldt wanneer een interprofessionele burgerlijke vennootschap niet langer voor elk uitgeoefend beroep ten minste één vennoot telt, tenzij de overblijvende vennoten binnen een termijn van één jaar de toestand goed maken of besluiten het maatschappelijk doel te wijzigen".

.../...

Artikel 35.

Men leze dit artikel als volgt :

"Artikel 35.-

De nietigheid van een professionele of interprofessionele burgerlijke vennootschap kan slechts worden uitgesproken bij gerechtelijke beslissing en wegens het niet voorhanden zijn van een oprichtingsakte of in de gevallen waarin voorzien wordt door de bepalingen die de nietigheid van overeenkomsten regelen.

De nietigheid heeft uitwerking vanaf de uitspraak. Aan derden kan zij eerst worden tegengeworpen nadat de beslissing openbaar is gemaakt in de vormen die de Koning bepaalt.

De bepalingen van het eerste en het tweede lid zijn van toepassing op de wijzigingen die in de statuten worden aangebracht.

Tegenover derden kunnen de vennootschap en de vennoten zich op de nietigheid niet beroepen".

Artikel 36.

Voor artikel 36 wordt de volgende redactie aanbevolen :

"Artikel 36.-

De overeenkomstig artikel 35 uitgesproken nietigheid brengt de vereffening van de vennootschap met zich, zoals zulks bij de ontbinding plaats vindt.

.../...

Indien de statuten daarin niet voorzien, wijst de rechtbank de vereffenaars aan en bepaalt zij de wijze van vereffening".

Artikel 37.

In § 1 leze men : "... bekendgemaakt in de vormen die de Koning bepaalt".

Paragraaf 2 zou beter luiden als volgt :

"§ 2. De ontbonden vennootschap wordt geacht verder te bestaan voor haar vereffening".

Artikel 38.

In het eerste lid leze men "statuten" in plaats van "contract".

Het tweede lid worde als volgt gesteld :

"Wanneer geen vereffenaars zijn aangesteld, worden ten aanzien van derden de zaakvoerders als vereffenaars beschouwd".

In het derde lid leze men in de Nederlandse tekst : "... vereffenaars voor een beroep of voor een groep van beroepen omschrijven".

.../...

In het vierde lid leze men telkens "algemene vergadering".

Artikel 39.

Wat betreft de bijzondere verjaring van de rechtsvorderingen tegen zaakvoerders, wordt verwezen naar de opmerking dienaangaande bij de bespreking van de artikelen 21 en 22 van het ontwerp gemaakt. Bovendien kan worden vastgesteld dat het ontwerp geen bepaling bevat in de zin van artikel 194 van de wet op de vennootschappen aangaande de verjaring van de rechtsvorderingen tegen vennoten.

Men leze in de Nederlandse tekst : "Alle rechtsvorderingen tegen zaakvoerders ..." en : "... op grond van artikel 11, verjaren door ...".

Artikel 40.

Voor de Nederlandse tekst wordt volgende redactie aanbevolen :

"Artikel 40.-

Beroep doen op het publiek met het oog op deelneming aan een professionele of interprofessionele burgerlijke vennootschap, is verboden.

De vennootschap mag geen lening aangaan bij wege van uitgifte van obligaties".

.../...

Artikel 41.

In het eerste lid leze men "... door vennootschappen die bij toepassing van deze wet worden opgericht".

Het tweede lid dient als volgt gelezen te worden :

"Onwettig gebruik van deze benamingen of van enige andere uitdrukking die tot verwarring met deze benamingen kan leiden, wordt gestraft met een geldboete van honderd frank tot vijfhonderd frank".

In de Nederlandse tekst leze men het derde lid als volgt :

"De rechtbank kan bevelen dat het vonnis op kosten van de overtreder in dagbladen of op enige andere wijze wordt bekendgemaakt".

Artikel 43.

Het ontwerp maakt de wet van 24 mei 1959 tot verruiming van de mogelijkheden inzake de beroeps- en ambachtskredietverlening aan de middenstand op de in het ontwerp bedoelde professionele en interprofessionele burgerlijke vennootschappen van toepassing. Het verdient aanbeveling deze uitbreiding te verwezenlijken in de vorm van een bepaling die de artikelen 2 en 3 van de wet van 24 mei 1959 wijzigt.

.../...

Artikel 44.

In de Nederlandse tekst leze men :

"Niettegenstaande enige wets- of verordeningsbepaling ..." en : "... beroepen uitoefenen, onder elkaar ...".

Voor het tweede lid, Nederlandse tekst, wordt de volgende redactie voorgesteld :

"Daartoe brengen de vennoten de middelen in gemeenschap die voor de uitoefening van hun beroep nuttig zijn, zonder dat de vennootschap dit beroep zelf kan uitoefenen.

Het derde lid ware beter geredigeerd als volgt :

"De burgerlijke middelenvennootschappen, opgericht overeenkomstig dit artikel, bezitten rechtspersoonlijkheid. Zij vallen bovendien onder de bepalingen van de artikelen 1832 tot 1872 van het Burgerlijk Wetboek".

Artikel 45.

De volgende lezing wordt aanbevolen :

"Artikel 45.-

In het Wetboek van de inkomstenbelastingen worden de volgende wijzigingen aangebracht :

.../...

1° artikel 25, § 1, tweede lid, gewijzigd bij de wet van 25 juni 1973, wordt vervangen door de volgende bepaling :

"Voor de toepassing van het eerste lid worden geacht geen rechtspersoonlijkheid te hebben : ...";

2° (zie tekst van het ontwerp, doch men leze "... rechtverkrijgenden" in plaats van "... rechthebbenden");

3° artikel 40, § 2, gewijzigd bij de wet van 15 juli 1966, wordt aangevuld met de volgende bepaling :

"Voor de toepassing van deze bepaling op vennoten van een in § 1, 1°, bedoelde vennootschap betekent de uitdrukking "de nieuwe belastingplichtige" alle personen samen die hun beroepswerkzaamheid als vennoten van een dergelijke vennootschap uitoefenen, onder wie ook de tot de vennootschap toegelaten rechtverkrijgenden van overleden vennoten";

4° aan artikel 40 wordt een § 3 toegevoegd, luidend als volgt

"§ 3. Bij het bepalen van meerwaarden ... af te schrijven was.

Bij het bepalen van de meerwaarde die bij vervreemding van die bewijzen van deelgerechtigdheid op grond van artikel 34, § 1, 3°, en § 2, wordt vrijgesteld ...";

5° ...;

.../...

6° in artikel 124, § 2, gewijzigd bij de wet van 13 april 1971, worden de woorden "De bepalingen van artikel 118 ...";

7° artikel 140, § 2, 3°, gewijzigd bij de wetten van 25 juni 1973 en 5 januari 1976, wordt aangevuld met de volgende bepaling :

"g) uit de hoedanigheid ...";

8° artikel 148, eerste lid, 2°, wordt aangevuld met de volgende bepaling :

"d) als vennoot ...".

Artikel 46.

Men leze dit artikel als volgt :

"Artikel 46.-

In het koninklijk besluit nr. 64 van 30 november 1939 houdende het Wetboek der registratie-, hypotheek- en griffierechten wordt artikel 129, eerste lid, gewijzigd bij de wet van 23 december 1958, vervangen door de volgende bepaling :

"Het verkrijgen, anders dan bij inbreng in vennootschap, door één of meer vennoten, van in België gelegen onroerende goederen, voortkomende van een vennootschap onder gemeenschappelijke naam, van een vennootschap bij wijze van eenvoudige geldschieting, van een personenvennootschap met beperkte aansprakelijkheid, van een professionele burgerlijke

.../...

vennootschap, van een interprofessionele burgerlijke vennootschap of van een burgerlijke middelenvennootschap geeft, hoe het ook geschiedt, aanleiding tot het heffen van het voor verkopingen gesteld recht".

A. OBSERVATIONS GENERALES.

I. Le projet tend en premier lieu à instaurer deux nouvelles sortes de sociétés civiles, la société civile professionnelle et la société civile interprofessionnelle.

Des personnes physiques qui exercent de manière indépendante une même profession intellectuelle organisée par la loi ou les règlements ou dont le titre est protégé, peuvent se grouper en une société professionnelle en vue de pratiquer leur profession en commun. Des sociétés interprofessionnelles peuvent être créées entre des personnes physiques qui exercent de manière indépendante une telle profession ou entre elles et des personnes physiques qui exercent une autre profession intellectuelle de manière indépendante, en vue d'exercer en commun leurs professions respectives. Ce n'est que dans le premier cas que la société est titulaire ou détentrice de la profession.

Comme on le sait, les sociétés civiles telles qu'organisées par les articles 1832 et suivants du Code civil, ne possèdent pas de par elles-mêmes, la personnalité civile. Elles peuvent toutefois être constituée par exemple sous la forme d'une société commerciale ou d'une association sans but lucratif, de manière à ce qu'il se crée une personne morale distincte des membres. La loi en projet accorde directement la personnalité civile aux sociétés professionnelles et interprofessionnelles.

.../...

Un même avantage est accordé aux sociétés civiles de moyens qui, en application de la présente loi, sont constituées entre des personnes susceptibles de créer une société professionnelle, afin de faciliter l'exercice de leur profession. Ceci constitue alors le second volet de la législation en projet, encore qu'un seul article y soit consacré.

Dans les deux formes de sociétés, la formation de capital par des apports est de règle.

II. Ainsi que le dit l'exposé des motifs, le projet est fortement inspiré par la législation française sur la matière. Après quelques dispositions éparses et fort limitées, notamment en ce qui concerne les "groupements agricoles" et les "groupements forestiers", la loi française relative aux sociétés civiles professionnelles intervint le 29 novembre 1966, avant d'être sensiblement modifiée par la loi du 23 décembre 1972. Pour une littérature plus circonstanciée, il convient de se référer entre autres à S. CHAPUIS, Les sociétés civiles professionnelles, Paris 1971; P. CHARDENON et I. de MOURZITCH, Les sociétés civiles de moyens constituées entre membres de professions libérales, dans Juris-Classeur notarial, Paris, tome 24; A. LAMBOLEY, La société civile professionnelle : un nouveau statut de la profession libérale, Paris 1974; F. TERRE, Les sociétés civiles professionnelles, Commentaire de la loi du 29 novembre 1966, dans la Semaine juridique, 1967, n° 2103.

.../...

Les Pays-Bas ne possèdent pas de législation spécifique en l'espèce. Depuis longtemps cependant, il se pratique une coopération organisée en vue de l'exercice en commun de professions qui, d'après le projet, pourraient fort bien faire l'objet d'une société professionnelle. Le "recht van de samenwerkingsvormen" néerlandais s'est développé de manière assez empirique sur base des dispositions générales du Code civil concernant la "maatschap". Ainsi connaît-on notamment aux Pays-Bas des associations d'avocats (voir à ce sujet les"verordeningen van het College van afgevaardigden der Nederlandse Orde van advokaten", n° 8 du 24 novembre 1972 et n° 9 du 23 novembre 1973, publiées au "Nederlandse Staatscourant" n° 252 de 1972 et n° 249 de 1973), des associations de notaires et des associations de notaires avec des candidats notaires, encore que ces dernières aient une portée plus limitée. Du point de vue juridique, ces sociétés civiles n'existent pas indépendamment des associés; il s'agit d'une forme d'association dans laquelle la société (maatschap) n'est rien de plus que la dénomination collective des associés. Cependant la nouvelle législation sur les associations, so sociétés et fondations offre plus de possibilités pour l'acquisition de la personnalité civile (Tome 2 - "Rechtspersonen" - du nouveau Code civil néerlandais). De la doctrine à ce propos peut se lire dans C. ASSER, Handleiding tot de beoefening van het Nederlands burgerlijk recht, Zwolle, 1960, 3e partie, p. 459-549; S.H. CHRISTIAANSE, J.M. POLAK et W.J. SLAGTER, Vennootschappen, verenigingen en stichtingen, Deventer; H.D.M. KNOL, Maatschap of overeenkomst, dans Weekblad voor privaatrecht, notarisambt en registratie, année 1951, n° 4.175; J.C.P. PONS, Notaires associés aux Pays-Bas, dans Annales du Notariat et de l'Enregistrement, année 1970, p. 58-77.

.../...

Bien que le Code civil belge, dans son article 1842 notamment, prévoie également la constitution de sociétés particulières "pour l'exercice de quelque métier ou profession", une certaine réticence s'est toujours manifestée dans notre pays, contrairement à ce qui se passe aux Pays-Bas, à l'égard surtout de la formation de sociétés pour l'exercice de professions très personnelles telles que celles d'avocat et de notaire. Témoin, ce passage :

"Sont également illicites, comme contraires aux règles professionnelles du barreau, les sociétés entre avocats. La profession d'avocat exclut tout but de lucre. Les associations d'avocats ne tomberaient pas sous le coup de cette prohibition, parce que l'association exclut, par définition même, le but de lucre. Mais il reste à savoir si l'association elle-même est compatible avec le statut actuel du barreau.

La question se pose sensiblement de la même manière pour les officiers ministériels (avoués, notaires, huissiers).

A fortiori, la société constituée entre un avocat ou un officier ministériel et un tiers, en vue de l'exploitation de l'étude, serait incontestablement illicite. Il est de l'essence de ces professions, non seulement d'exclure le but de lucre, mais encore d'être rigoureusement personnelles" (H. DE PAGE, Traité élémentaire de droit civil belge, 2e édition, Bruxelles, 1975, tome V, p. 81).

.../...

L'on retrouve des réminiscences de ce point de vue dans le projet de loi modifiant la loi du 25 ventôse an XI contenant organisation du notariat et l'arrêté du 2 nivôse an XII relatif à l'établissement et à l'organisation des chambres des notaires, projet de loi transmis par le Sénat à la Chambre des Représentants le 25 mars 1965 (Doc., Chambre des Représentants, 1964-1965, n° 1021/1). L'article 1er de ce projet de loi dispose ce qui suit :

"Deux ou plusieurs notaires peuvent, pourvu qu'ils aient la même résidence, réunir en des mêmes locaux et mettre en commun leur personnel et leurs moyens de travail.

Une convention règle les conditions de partage des frais, la durée de l'accord et les conditions dans lesquelles il pourra y être mis fin. Les parties adressent une copie de leur convention à la chambre des notaires de l'arrondissement".

Par amendement, (Doc., Chambre des Repr., 1965-1966, n° 135/3) le Gouvernement a proposé à la Chambre des Représentants de modifier ce texte comme suit :

"Sans préjudice de l'obligation d'exercer personnellement leurs fonctions, deux ou plusieurs notaires d'un même arrondissement judiciaire, peuvent réunir en de même locaux, non accessibles au public, et mettre en commun leur personnel et leurs moyens de travail.

Une convention règle les conditions de partage des frais, la durée de l'accord et les conditions dans lesquelles il peut y être mis fin. Les parties adressent une copie de leur convention à la chambre des notaires de l'arrondissement".

.../...

La justification accompagnant cet amendement énonce :

"Le texte de l'article 1bis ne constitue par une innovation, mais prévoit, pour les notaires, la possibilité de mettre en commun leurs moyens de travail; toutefois, il convenait de dire à cette occasion quels étaient les moyens de travail susceptibles d'être mis en commun, en spécifiant qu'ils n'avaient pas pour effet de toucher à l'obligation de résidence, ni à celle d'exercer personnellement la fonction, et que, par conséquent, ils ne pouvaient avoir d'incidence sur le contact des notaires avec leur clientèle".

Ces citations témoignent de l'attitude prudente adoptée par le parlement et le Gouvernement à l'égard de la collaboration entre notaires.

Une doctrine plus récente s'oriente davantage sur l'évolution et s'écarte manifestement de l'attitude décrite ci-dessus. Ainsi W. DELVA, "Heeft het notarisambt als vrij beroep afgedaan ?" dans Liber Amicorum professeur baron Van Houtte, Bruxelles, 1975, p. 325-335 et J. STEENBERGEN, "Professionele vennootschappen, het aanwenden van vennootschapsvormen bij de uitoefening van een vrij beroep", dans "Tijdschrift voor privaat recht", année 1974, p. 219-296.

III. A l'exemple de la législation française, la loi en projet est une loi-cadre. Les modalités d'application de la loi à chaque profession ou groupe de professions devront être déterminées par arrêté royal. Le projet prévoit une consultation préalable des professions intéressées.

.../...

Des arrêtés d'exécution de l'espèce ont été pris en France pour les notaires (décret du 2 octobre 1967), les commissaires-priseurs (décret du 24 juillet 1969), les commissaires aux comptes (décret du 12 août 1969), les avocats (décret du 20 novembre 1969), les avoués (décret du 20 novembre 1969), les huissiers de justice (décret du 31 décembre 1969) et les conseillers juridiques (décret du 26 juillet 1972). Il s'agit chaque fois de mesures visant à assurer l'application des dispositions concernant la formation de sociétés professionnelles. Les mesures administratives générales pour permettre la formation des sociétés interprofessionnelles n'ont pas encore été prises.

Il y a lieu d'observer que, sauf lorsqu'il s'agit d'"officiers publics et ministériels", le projet n'a pas prévu l'arrêté royal préalable pour les sociétés civiles de moyens. Abstraction faite de cette exception, l'article 44 de la loi en projet est d'application immédiate; dès que le projet de loi sera voté et entré en vigueur, des sociétés de moyens dotées de la personnalité civile pourront être constituées immédiatement. A ce point de vue, l'article 44 est sans doute l'une des dispositions les plus importantes du projet. Dans une société de moyens, les associés réunissent les moyens utiles à l'exercice de leur profession sans que la société elle-même puisse exercer la profession; chaque associé continue à exercer la profession en son nom personnel et à son propre compte.

.../...

L'application de la loi en projet ne nécessitera pas seulement l'établissement de normes d'application. L'article 4 confère au Roi le pouvoir d'apporter les modifications nécessaires aux lois organiques des professions intéressées. Ces arrêtés doivent être soumis à la ratification du Parlement dans un délai de six mois à compter de leur entrée en vigueur.

A ce propos, se pose la question de savoir quelle sera l'étendue du pouvoir que le Parlement veut se réserver. Pris à la lettre, le pouvoir de ratification pourrait être interprété de telle manière que le Parlement se désiste de son droit de modifier les arrêtés qui lui sont soumis pour ratification; dans cette hypothèse, l'action législative se bornerait à une approbation ou à une improbation des dits arrêtés.

IV. Parmi les professions entrant en ligne de compte pour la constitution de sociétés, il y a, ainsi qu'il a déjà été dit, celle de notaire et de huissier de justice. Leur nombre est fixé par arrondissement judiciaire par la loi ou en vertu de celle-ci. Pour les notaires, cette question est réglée par l'article 31 de la loi contenant organisation du notariat du 25 ventôse an XI, modifié par la loi du 10 octobre 1967, pour les huissiers de justice par l'article 515 du Code judiciaire.

Etant donné que la société professionnelle devient titulaire de la fonction, il convient de se demander si, pour le calcul du nombre autorisé, la société doit être tenue pour une unité ou si tous les associés doivent être comptés séparément. Selon que l'une ou l'autre de ces solutions sera choisie, le nombre d'associés autorisés sera limité par le nombre maximum de titulaires autorisés.

.../...

Dans le même ordre d'idées, il y a lieu de tenir compte de la compétence ratione loci des titulaires. Sans modification de la loi, les sociétés devront se limiter à un seul arrondissement judiciaire.

La question se pose également de savoir s'il est permis que par exemple tous les notaires d'un même arrondissement judiciaire puissent s'associer dans une seule société.

Ces questions, de même que d'autres concernant l'adaptation nécessaire du droit disciplinaire, démontrent qu'il faudra, surtout pour les officiers ministériels dont la fonction a toujours été considérée comme intimement liée à l'organisation de la protection juridique, prévoir d'importantes modifications dans les lois qui s'y rapportent. De ce fait, la question posée ci-dessus concernant le pouvoir que le Parlement entend se réserver en la matière, revêt une importance particulière.

C'est surtout à propos de la société civile interprofessionnelle et en raison de son caractère interdisciplinaire que se posera inévitablement la question de savoir si l'exercice du droit disciplinaire pourra être maintenu dans le cadre institutionnel de l'organisation professionnelle structurée.

V. Le projet prévoit l'accès de "titulaires de professions intellectuelles" à des sociétés professionnelles et interprofessionnelles. Il ne précise pas quelles seront les professions intellectuelles qui seront soumises à l'application de la nouvelle loi.

.../...

Or, de nombreux titulaires de professions intellectuelles exercent une activité qui relève du droit commercial : pensons aux intermédiaires dans le commerce, tels que commissionnaires, courtiers, agents commerciaux et principalement aux titulaires d'agences et de bureaux d'affaires.

Les personnes qui exercent une activité relevant du droit commercial ne pourront pas utiliser la nouvelle forme de société : la société qu'elles constitueraient n'aurait pas le caractère d'une société civile puisqu'elle aurait pour objet d'exercer l'activité professionnelle des associés, donc d'accomplir des actes de commerce. Or, la loi en projet vise à instaurer des sociétés civiles professionnelles et interprofessionnelles.

L'exclusion des professions commerciales du champ d'application de la nouvelle loi ressort non seulement du fait que la nouvelle société est qualifée de "civile" mais aussi de l'exposé des motifs dont l'alinéa 3 énonce : "D'où l'idée de permettre aux intéressés de se grouper en sociétés, celles-ci ne pouvant au surplus être de nature commerciale, car l'exercice des activités commerciales est presque toujours jugé incompatible avec celui des professions libérales".

VI. Le projet utilise en néerlandais le terme "aandeel" pour désigner l'intérêt d'un associé dans les sociétés civiles professionnelles ou interprofessionnelles.

Il déroge ainsi à une tradition établie selon laquelle le terme "deelbewijs" est utilisé pour désigner l'intérêt d'un associé dans une société de personnes (voir article 124 de la loi sur les sociétés).

.../...

Il est vrai que l'avant-projet de loi concernant les sociétés, section sociétés privées à responsabilité limitée, utilise le terme "aandeel". Toutefois, ce texte n'a pas encore acquis force de loi. En outre, la s.p.r.l. est une forme de société mixte qui présente simultanément les caractéristiques des sociétés à capital et des sociétés de personnes.

Pour cette même raison, l'exemple du Tome II du "Nieuw Nederlandse Burgerlijk Wetboek" qui utilise le terme "aandeel" pour la société privée (besloten vennootschap), n'est pas convaincant.

Il est dès lors souhaitable de remplacer dans le texte néerlandais du présent projet les mots "maatschappelijk aandeel" ou "aandeel" par "deelbewijs".

Cette solution s'impose d'autant plus que de la sorte le texte néerlandais fera également ressortir la distinction entre "aandelen" (actions) et "deelbewijzen" (parts), dont les caractéristiques sont fondamentalement différentes.

En ce qui concerne la notion rendue en français par l'expression "part bénéficiaire", il se recommande d'utiliser toujours dans le texte néerlandais le mot "winstbewijs", comme l'a fait l'article 27.

.../...

B. EXAMEN DU TEXTE.

Intitulé.

La rédaction suivante est recommandée pour l'intitulé néerlandais :

"Ontwerp van organieke wet betreffende de professionele en interprofessionele burgerlijke vennootschap".

A d'autres endroits aussi du texte néerlandais, il conviendra d'écrire "burgerlijke" avant le mot "vennootschap".

*

Article 1er.

Aux termes de l'article 1er, § 1er, alinéa 1er, des société civiles professionnelles jouissant de la personnalité civile peuvent être constituées entre personnes physiques exerçant à titre indépendant une même profession intellectuelle soumise à un statut légal ou réglementaire ou dont le titre est protégé, notamment entre officiers publics ou ministériels.

Le texte a été largement emprunté à l'article 1er de la susdite loi française du 29 novembre 1966, qui dispose :

"Il peut être constitué, entre personnes physiques exerçant une même profession libérale soumise à un statut législatif ou réglementaire ou dont le titre est protégé, et notamment entre officiers publics et ministériels, des sociétés civiles professionnelles qui jouissent de la personnalité morale et sont soumises aux dispositions de la présente loi".

.../...

Dans la définition du champ d'application, les deux textes contiennent un critère matériel et un critère formel.

Les critères matériels dans les deux textes sont divergents : la loi française concerne "les professions libérales", notion qui, dans son acception traditionnelle et en dépit de l'imprécision des termes, est plus étroite que la notion de profession intellectuelle qui se trouve à la base du projet.

Le titulaire d'une profession libérale exerce une activité intellectuelle; mais il doit s'agir d'une activité d'une nature supérieure, comme le veut une longue tradition.

La loi en projet veut non seulement s'appliquer aux professions libérales mais aussi plus généralement aux professions intellectuelles. Comme indiqué plus haut, l'objectif est cependant d'en exclure les professions commerciales. Il se recommande donc d'insérer à l'article 1er du projet après les mots "profession intellectuelle" les mots "à caractère civil".

Les critères formels sont identiques dans les deux textes.

Quant aux deux catégories de professions libérales visées dans la législation française par les mots "soumise à un statut législatif ou réglementaire ou dont le titre est protégé", F. TERRE explique ce qui suit :

.../...

"Troisième condition : une profession libérale "soumise à un statut législatif ou réglementaire ou dont le titre est protégé" (article 1er, alinéa 1er). - Bien que l'on ait pu hésiter à ce propos, c'est une formule assez large qui a été utilisée. A dessein, elle recouvre des catégories assez diverses, qui peuvent être distinguées les unes des autres, à raison de la dose plus ou moins forte d'interventionnisme ou de réglementation. La loi se réfère ici à deux catégories principales. D'abord, celle des professions à statut, législatif ou réglementaire : il s'agit alors, soit des officiers ministériels, soit des professions organisées en ordre. Certes, il eût été concevable de s'en tenir là. Pourtant, il a paru préférable d'étendre le bénéfice de la loi aux professions dont le titre est protégé, même en l'absence de statut. D'ordinaire, la protection du titre, ardemment réclamée par certains, va alors de pair avec l'établissement de conditions de capacité professionnelle, dont le contrôle peut être plus ou moins confié aux gens en place. En d'autres termes, la défense du titre est le premier pas vers la réglementation de la profession (V. par exemple le décret n° 65-921, 29 octobre 1965, relatif aux conseils en brevets d'invention : J.C.P. 1965, III, 31498). (Les société civiles professionnelles, dans La Semaine Juridique, 1967, n° 2103/18).

A titre d'exemple de profession dont le titre est protégé sans qu'elle soit soumise à un statut légal ou réglementaire, le délégué du Gouvernement mentionne la profession de journaliste.

.../...

En effet, si la loi du 30 décembre 1963 relative à la reconnaissance et à la protection du titre de journaliste professionnel, pas plus qu'une autre loi, n'a légalement réglementé la profession de journaliste, elle subordonne le port du titre de journaliste professionnel à la réunion de certaines conditions sur la réalisation desquelles des commissions d'agréation, instituées par la loi, doivent se prononcer.

Toujours selon le délégué du Gouvenement, la protection en question se rapporterait au titre professionnel.

*

A l'article 1er, § 1er, alinéa 1er, il convient de lire : "Une société civile professionnelle jouissant de la personnalité civile peut être consituée, aux conditions prévues par la présente loi et par ses arrêtés d'exécution, ..." et à l'alinéa 2 : ".... Elle exerce elle-même la profession en cause".
Il y a lieu en outre, de remplacer, comme partout ailleurs dans le projet, les mots "officiers publics ou ministériels" par les mots "officiers ministériels". L'expression "officiers publics ou ministériels" a été empruntée à la susdite loi française du 29 novembre 1966. Selon le délégué du Gouvernement, il s'agit uniquement des officiers ministériels, c'est-à-dire les notaires et les huissiers de justice.

.../...

A l'article 1er, § 2, alinéa 1er, il convient de lire : "Une société civile interprofessionnelle jouissant de la personnalité civile peut être constituée aux conditions prévues par la présente loi et par ses arrêtés d'exécution, soit entre les personnes physiques qui exercent à titre indépendant une profession visée au § 1er, soit entre celles-ci et ...".

La rédaction suivante est recommandée pour les alinéas 2 et 3 :

"La société ne peut accomplir les actes d'une profession déterminée que par l'intermédiaire d'un associé qui réunit les conditions que la loi ou un règlement a attachées à l'exercice de cette profession.

Celui qui exerce une des professions visées au présent article, § 1er, alinéa 1er, et désire faire partie d'une société civile interprofessionnelle comprenant des membres exerçant une profession intellectuelle qui n'est pas réglementée ou dont le titre n'est pas protégé, ne peut entrer dans une telle société qu'à la condition d'y avoir été autorisé par l'organe qui exerce la juridiction disciplinaire à son égard. Le refus d'autorisation peut faire l'objet d'un recours dans les conditions déterminées par le Roi".

.../...

Article 2.

Par les termes "Sans préjudice des dispositions de l'article 44, alinéa 4", les auteurs du projet, selon le délégué du Gouvernement, expriment la volonté que les mesures d'exécution visées à l'article 44, alinéa 4 soient prises par le Roi uniquement sur la proposition du Ministre de la Justice.

Il convient de lire l'article 2 comme suit :

"Article 2.-

Le Roi détermine les règles particulières pour l'application de la présente loi à chaque profession ou groupe de professions.

Sans préjudice des dispositions de l'article 44, alinéa 4, les arrêtés royaux pris en exécution de la présente loi sont proposés par le Ministre des Classes Moyennes et le Ministre dont relève la profession visée à l'article 1er, § 1er, après avis de l'organisme chargé de représenter la profession auprès des pouvoirs publics ou, à défaut de tel organisme, du Conseil supérieur des Classes moyennes".

Article 3.

Aux termes de l'article 3, les activités visées par l'arrêté royal n° 78 du 10 novembre 1967 relatif à l'art de guérir, à l'exercice des professions qui s'y

.../...

rattachent et aux commissions médicales, sont exclues du champ d'application de la présente loi.

Etant donné que la loi a pour objet la création de sociétés professionnelles et interprofessionnelles entre des personnes physiques, il vaudrait mieux formuler l'exclusion du champ d'application de la loi prévue par l'article 3, en fonction des personnes.

Il est utile de rappeler ensuite que l'arrêté royal n° 78 du 10 novembre 1967 relatif à l'exercice de l'art de guérir, de l'art infirmier, des professions paramédicales et aux commissions médicales (Moniteur belge du 14 novembre 1967), modifié par la loi du 20 décembre 1974 relative à l'exercice de l'art de soigner (Moniteur belge du 29 avril 1975) détermine ce qu'il faut entendre par l'art de guérir (article 1er), par art infirmier (article 21ter), et par exercice d'une profession paramédicale (article 22).

C'est pourquoi, la rédaction suivante est proposée pour l'article 3 :

"Article 3.-

La présente loi n'est pas d'application aux personnes qui exercent les activités visées par l'arrêté royal n° 78 relatif à l'exercice de l'art de guérir, de l'art infirmier, des professions paramédicales et aux commissions médicales".

.../...

Article 4.

Sans préjudice de l'observation générale faite ci-dessus concernant le pouvoir conféré à l'exécutif pour modifier toute une série de lois, il convient de remarquer que la formule du projet qui consiste à soumettre les arrêtés en question pour ratification aux Chambres législatives dans un délai de six mois à partir de leur entrée en vigueur, donnera lieu à de très sérieuses difficultés, notamment en ce qui concerne les conséquences qui découleraient de la non ratification d'un arrêté; pensons par exemple à la situation juridique d'une société qui aurait été constituée entre-temps. Il se recommande de rédiger le texte de telle manière que les arrêtés ne sortiront leurs effets qu'après avoir été ratifiés par les Chambres législatives.

Sous cette réserve, il convient de lire la première phrase de l'article 4 comme suit :

"Article 4.-

Le Roi peut par arrêté délibéré en Conseil des Ministres apporter aux dispositions légales fixant le statut des professions visées à l'article 1er, § 1er, alinéa 1er, les modifications nécessaires pour les mettre en concordance avec la présente loi ...".

.../...

Article 5.

L'article 31, alinéa 3, concerne l'agrément en qualité d'associé des ayant-droit d'un associé décédé. Etant donné que l'article 31, alinéa 3, dispose : "Si l'un ou plusieurs des ayants droit remplissent les conditions prévues à l'article 5 ..." il confirme simplement les conditions fixées à l'article 5; par conséquent, les mots "sous réserve des dispositions de l'article 31, alinéa 3" doivent être supprimés dans l'article 5.

La rédaction suivante est recommandée :

"Article 5.-

Peut être admis en qualité d'associé, celui qui préalablement à la constitution de la société exerçait régulièrement la profession à titre individuel, de même que celui qui, satisfaisant à toutes les conditions des lois et règlements en vigueur, a vocation pour exercer la profession".

Article 6.

Il convient de rédiger cet article comme suit :

"Article 6.-

Sauf dispositions contraires de l'arrêté royal organique propre à une profession ou à un groupe de professions, un associé ne peut être membre que d'une seule

.../...

société civile professionnelle ou interprofessionnelle et ne peut exercer simultanément la même profession à titre individuel.

Des époux peuvent former entre eux une société civile professionnelle ou interprofessionnelle".

Article 8.

Il ressort d'une déclaration du délégué du Gouvernement que la tâche confiée au Roi de déterminer pour chaque profession ou groupe de professions les conditions auxquelles des sociétés peuvent être constituées, précise celle que Lui a donnée l'article 2, alinéa 2.

Cet article sera rédigé comme suit :

"Article 8.-

Les sociétés civiles professionnelles et interprofessionnelles sont constituées aux conditions que le Roi arrête pour chaque profession ou groupe de professions.

Le Roi arrête les conditions auxquelles la société constituée entre officiers ministériels, peut être titulaire de la charge".

.../...

Article 9.

L'article 9, alinéa 3, dispose :

"La personnalité civile est acquise à la société dès la conclusion du contrat ...".

Selon le délégué du Gouvernement, cette disposition signifie que, dès la conclusion du contrat, la société jouit de la personnalité civile à partir de la date de commencement de la société.

Cette disposition pose des problèmes en ce qui concerne plus particulièrement le barreau. La législation française a résolu cette question dans le décret n° 72-669 du 13 juillet 1972 pris pour application à la profession d'avocat de la loi n° 66-879 du 29 novembre 1966, dont l'article 4 dispose : "La société est constituée sous la condition suspensive de son inscription à un barreau ...".

La rédaction suivante est recommandée :

"Article 9.-

La société civile professionnelle et interprofessionnelle est constituée, à peine de nullité, par acte spécial, authentique ou sous-seing privé, en se conformant, dans ce dernier cas, à l'article 1325 du Code civil.

.../...

Toute modification de l'acte de société doit, à peine de nullité, être faite dans la forme requise pour l'acte constitutif de la société.

La société jouit de la personnalité civile dès la conclusion du contrat, sans préjudice des dispositions de l'article 12 concernant l'opposabilité des actes de la société aux tiers".

Article 10.

Cet article énumère les mentions que doivent contenir les statuts des sociétés civiles professionnelles et interprofessionnelles.

Le 8° indique comme mention : "le nombre de parts bénéficiaires attribuées à chaque apporteur en industrie et les droits qui y sont attachés". Il appert d'une déclaration du délégué du Gouvernement que l'instauration de parts bénéficiaires est facultative.

Sous le 9° il est question des "modalités de fonctionnement, de gestion et de contrôle de la société".

Il résulte d'une déclaration du délégué du Gouvernement qu'il s'agit d'un contrôle financier exercé par les organes de la société en son sein.

.../...

Pour le surplus, les modifications suivantes sont proposées :

"Article 10.-

Les statuts de la société civile professionnelle ou interprofessionnelle mentionnent :

1° le nom de la société;
2° ...;
3° le nom et le domicile des associés;
4° ...;
5° l'indication du siège de la société;
6° la nature et la valeur des apports, ainsi que le nom des associés apporteurs;
7° ... et la répartition des parts représentatives de ce capital;
8° le cas échéant, le nombre de parts bénéficiaires...;
9° le Roi peut pour chaque profession ou groupe de professions, prévoir que d'autres mentions doivent figurer dans les statuts.

Article 11.

Dans le texte néerlandais, il y a lieu d'utiliser "hoofdelijk" à la place de "solidair".

.../...

Au 1°, il s'indique de se référer particulièrement à l'article 35, alinéa 1er.

Il convient de lire comme suit le texte néerlandais du 2° :

"2° tot nakoming van de verbintenissen aangegaan door onbekwamen".

Article 12.

La rédaction suivante est recommandée :

"Article 12.-

L'acte de société doit être déposé dans la quinzaine de sa date, au greffe du tribunal de première instance dans le ressort duquel la société a son siège. Les actes modificatifs de l'acte constitutif sont déposés de la même manière.

Mention du dépôt est faite aux annexes du Moniteur belge.

Le Roi détermine, sur proposition du Ministre des Classes moyennes et du Ministre de la Justice, les règles précises relatives à la publicité.
Il détermine également les autres actes qui sont soumis à la publicité.

.../...

Si la règle de la publicité n'a pas été respectée, les mentions qui devaient être publiées ne peuvent être opposées aux tiers qui peuvent néanmoins s'en prévaloir".

Article 13.

La rédaction suivante est proposée :

"Article 13.-

§ 1er. Tous les documents de la société indiquent :

1° le nom de la société;
2° la mention "société civile professionnelle" ou "société civile interprofessionnelle", selon le cas, reproduite lisiblement et en toutes lettres;
3° le siège de la société;
4° les autres mentions que le Roi détermine pour chaque profession ou groupe de professions.

§ 2. Toute personne qui intervient pour une société civile professionnelle ou interprofessionnelle dans un acte où il n'a pas été satisfait aux prescriptions du § 1er, pourra, suivant les circonstances, être déclarée personnellement responsable des engagements qui y sont pris par la société".

.../...

Article 14.

Cet article concerne l'appellation de la société civile professionnelle ou interprofessionnelle. La société interprofessionnelle choisissant librement son nom, il vaudrait mieux supprimer l'alinéa 2 du projet.

Il est suggéré de rédiger cet article comme suit :

"Article 14.-

Le nom de la société civile professionnelle ne peut se composer que des noms et de la profession des associés".

Article 15.

Dans le texte néerlandais de cet article il convient d'écrire "vertegenwoordigd door" au lieu de "belichaamd in" et de substituer le terme "titels" au terme "effecten".

.../...

Article 16.

L'article 16 règle la formation du capital de la société. Les apports peuvent être faits en numéraire, en nature ou en industrie. Les apports en industrie ne peuvent donner lieu qu'à des parts bénéficiaires.

En ce qui concerne la constitution d'une société entre notaires ou avec des notaires, il convient de signaler, que la charge de notaire, selon la loi, est encore toujours hors commerce. Sous son aspect immatériel, l'apport d'une étude de notaire est dès lors exclu. Pareil apport n'est d'ailleurs pas non plus susceptible de faire l'objet d'une exécution forcée.

Il est recommandé de rédiger l'alinéa 1er comme ci-dessous :

"Article 16.-

Les parts doivent être souscrites en totalité par les associés. Celles qui représentent des apports en nature doivent être libérées intégralement lors de la constitution de la société. Celles qui représentent des apports en numéraire doivent être libérées au moins à concurrence de la moitié".

.../...

Article 17.

Dans la version néerlandaise de cet article, ainsi que des articles suivants, il convient d'utiliser le terme "zaakvoerder" au lieu de "beheerder".

L'alinéa 1er et de la première phrase de l'alinéa 2 seront rédigés comme suit :

"Sauf dispositions contraires des statuts, tous les associés sont gérants.

Les statuts déterminent les pouvoirs des gérants et, le cas échéant, les modalités de nomination, la durée du mandat et les conditions de révocation".

Les alinéas 3 et 4 de l'article 17 du projet prévoient que le gérant est solidairement responsable envers la société et les tiers, même s'il s'agit de fautes de simple gestion. Une telle règle est plus sévère que la disposition de l'article 62 de la loi sur les sociétés. Aux termes de l'article 12 de la loi française du 29 novembre 1966, la responsabilité des gérants est réglée comme suit :

.../...

"Les gérants sont responsables, individuellement ou solidairement selon le cas, envers la société ou envers les tiers, soit des infractions aux lois et règlements, soit de la violation des statuts, soit des fautes commises dans leur gestion. Si plusieurs gérants ont coopéré aux mêmes faits, le tribunal détermine la part contributive de chacun dans la réparation du dommage".

Sans préjudice aux observations qui sont faites plus loin dans le présent avis à propos des articles 21 et 22 du projet, le Conseil d'Etat propose de s'en tenir aux principes habituels. La rédaction suivante est proposée pour les alinéas 3 et 4 :

"Les gérants sont responsables, conformément au droit commun, de l'exécution du mandat qu'ils ont reçu.

Ils sont solidairement responsables, tant envers la société qu'envers les tiers, des dommages-intérêts résultant d'infractions aux dispositions de la présente loi ou des statuts".

Article 18.

Il convient de lire cet article comme suit :

.../...

"Article 18.-

Les décisions pour lesquelles les gérants n'ont pas reçu de pouvoirs, sont prises par l'assemblée générale.

Les décisions concernant la dissolution anticipée ou la prorogation de la société ou concernant la modification des statuts, de même que les décisions relatives à l'admission d'associés ou à l'approbation des rapports prévus par l'article 19, ne peuvent être prises que par l'assemblée générale.

A moins d'autres dispositions dans les statuts concernant la condition de présence et le scrutin, et sans préjudice aux dispositions des articles 23 et 34, les décisions de l'assemblée générale sont prises à l'unanimité de tous les associés.

Sauf autres dispositions arrêtées par le Roi, chaque associé dispose d'une voix".

— Articles 21 et 22.

Les articles 21 et 22 règlent la responsabilité civile de la société et des associés.

.../...

Ils disposent :

"Article 21.-

Les associés répondent indéfiniment et solidairement des dettes sociales à l'égard des tiers.

Les créanciers de la société ne peuvent poursuivre le paiement des dettes sociales contre un associé qu'après avoir vainement mis en demeure la société et à condition de la mettre en cause.

Les statuts peuvent prévoir que, dans les rapports entre associés, chacun de ceux-ci est tenu des dettes sociales dans la proportion qu'ils déterminent.

Article 22.-

Chaque associé répond sur l'ensemble de son patrimoine des actes professionnels qu'il accomplit. La société reste solidairement responsable avec lui des conséquences dommageables de ses actes.

Le Roi arrête, pour chaque profession ou groupe de professions, les conditions dans lesquelles une assurance de responsabilité civile professionnelle couvrant la société et les associés est souscrite".

.../...

Il convient de souligner au préalable qu'en vertu de l'article 44, alinéa 3, du projet, la société civile de moyens ne tombe pas sous l'application du régime de responsabilité élaboré par les articles 21 et 22. La société civile de moyens est soumise aux dispositions du Code civil relatives à cette matière. C'est-à-dire que, l'article 1850 de ce Code règle la responsabilité des associés à l'égard de la société et que l'article 1862 et les articles suivants celle des associés en ce qui concerne les dettes de la société, sans préjudice de la responsabilité de cette dernière, que la présente loi en projet, dote de la personnalité civile.

Observons également que les articles 21 et 22 du projet reproduisent littéralement les articles 15 et 16 de la loi française précitée.

Afin d'aboutir à une analyse convenable du problème de la responsabilité, il y a lieu d'établir une distinction entre les sociétés professionnelles et les sociétés interprofessionnelles.

Les sociétés professionnelles exercent elles-mêmes la profession.

Dans les sociétés interprofessionnelles, ce sont les associés qui exercent la profession.

.../...

Cette distinction n'est pas clairement exprimée dans les articles susvisés.

En ce qui concerne les sociétés professionnelles, il convient de se livrer à l'analyse suivante.

A première vue, toutes les dettes de la société professionnelle sont des "dettes sociales". Quoique certaines dettes résultent de fautes professionnelles des associés agissant à titre d'organes nécessaires à la société, ces dettes restent des "dettes sociales", puisque la société exerce elle-même la profession. En vertu de l'article 21, tous les associés sont d'ailleurs solidairement responsables de ces dettes.

Dans cette hypothèse donc, une distinction entre les dettes sociales et les dettes résultant de fautes professionnelles des associés ne se conçoit pas. Dans ce cas, l'article 22 est inutile.

En matière de sociétés interprofessionnelles, l'on en arrive aux considérations qui suivent.

Ici, on peut concevoir qu'en plus des dettes sociales résultant de l'acquisition ou de la location d'un bureau, d'appareils, de matériel de bureau, etc il se forme également des dettes découlant de fautes professionnelles des associés au sens de l'article 22.

.../...

Dans ce cas, l'article 22 a effectivement quelque sens. En effet, la première phrase de l'article 22, alinéa 1er, permet de conclure que chaque associé est responsable des fautes qu'il commet mais pas de celles commises par ses associés.
Si tel est l'objet de cette disposition, le texte pourrait être rédigé plus brièvement et plus clairement comme suit:

"Chaque associé répond uniquement des fautes professionnelles qu'il commet". Les mots "sur l'ensemble de son patrimoine" ont été omis parce qu'ils font double emploi avec le principe fondamental exprimé dans le Code civil, aux articles 7 et 8 de la loi du 16 décembre 1851.

Toutefois, cette analyse est remise en question par la deuxième phrase de l'article 22, alinéa 1er, d'où il appert que la société est solidairement responsable de telles fautes professionnelles.

Or, en vertu de l'article 21, tous les associés répondent solidairement des dettes sociales, ce qui a pour conséquence que chaque associé est rendu responsable, par contrecoup, des fautes professionnelles de tous les autres associés.

Si telle n'est pas la volonté du Gouvernement, il y a lieu de rédiger la disposition autrement.

.../...

Il se recommande également de vérifier dans quelle mesure l'article 17 du projet, qui règle la responsabilité du gérant à l'égard de la société et des tiers, et la responsabilité des associés interfèrent. Le gérant étant forcément associé, la faute qu'il commet dans l'exercice de son mandat est réglée par le régime de responsabilité prévu par l'article 21. L'article 17, alinéas 3 et 4, paraît donc constituer une disposition superflue, principalement en ce qui concerne la société professionnelle. Il s'ensuivrait que la disposition de l'article 39 qui prévoit une prescription spéciale pour les actions en responsabilité contre les gérants, serait dans une même mesure, superflue.

La formulation défintive dépend toutefois de la solution que le Gouvernement réservera au projet à la suite des observations qui ont été faites ci-dessus à propos des articles 21 et 22.

Force est de constater que le projet ne contient aucune disposition conernant la pénalisation de la société. Bien que mis en question (Voir J. CONSTANT, De strafbaarheid van de rechtspersoon en haar organen in het Belgisch recht, Préadvies voor de vereniging voor de vergelijkende studie van het recht voor België en Nederland, jaarboek 1951-1952, p.75 : R. TAHON, Les problèmes de la délinquence associationnelle, J.T., 1958, P.489-490; Sanctions pénales et personnes morales; XVes journées franco-belgo-luxembourgeoises de science pénale, Bruxelles, 14 et 15 mai 1976), l'adage du droit pénal classique : "Societas delinquere non potest" demeure toujours valable aujourd'hui.

.../...

L'action pénale est mue contre la personne physique qui est présumée avoir commis l'infraction; si l'on veut toucher la personne morale, on poursuit ses organes. Nombre de textes prévoient bien actuellement que la personne morale est civilement responsable du paiement des amendes auxquelles ses préposés ou ses mandataires sont condamnés, mais ne prévoient pas qu'elle puisse être directement pénalisée. Si l'on veut s'en tenir à cette règle habituelle, on peut rédiger le texte comme suit :

"La société civile professionnelle, la société civile interprofessionnelle et la société civile de moyens sont civilement responsables du paiement des amendes auxquelles leurs préposés et leurs mandataires ont été condamnés".

*

Le projet dispose que le Roi arrêté, pour chaque profession ou groupe de professions, les conditions dans lesquelles une assurance de responsabilité civile professionnelle couvrant la société et les associés est souscrite. Selon l'exposé des motifs, cette assurance est obligatoire. Il vaudrait mieux le dire plus clairement dans le texte même.

*

.../...

Sous réserve des observations faites ci-dessus, il est recommandé, enfin, d'apporter au texte les modifications suivantes :

- à l'article 21, alinéa 1er :
  "Les associés répondent solidairement et indéfiniment des dettes sociales à l'égard des tiers";

- à l'alinéa 2 de l'article 22, il convient de lire dans la version néerlandaise "professionele burgerrechtelijke aansprakelijkheid" au lieu de "wettelijke professionele aansprakelijkheid".

Article 23.

Il convient de lire cet article comme suit :

"Article 23.-

Tout associé peut se retirer de la société en cédant ses parts à un tiers qui exerce la même profession ou remplit les conditions requises pour l'exercer, moyennant le consentement des autres associés représentant au moins les trois quarts des voix. Les statuts peuvent exiger une majorité plus forte ou l'unanimité.

Le projet de cession est notifié à la société et à chacun des associés. Si la société n'a pas fait connaître sa décision dans les deux mois qui suivent la dernière de ces notifications, elle est réputée avoir donné implicitement son consentement.

.../...

Si la société refuse de donner son consentement, elle est tenue, dans les six mois de la notification du refus, d'acquérir elle-même les parts ou de les faire acquérir par un autre associé ou par un tiers répondant aux conditions prévues à l'alinéa 1er, selon les règles qui y sont fixées et à un prix fixé conformément aux règles que le Roi détermine pour chaque profession ou groupe de professions. Dans le premier cas, la société est tenue de réduire son capital du montant de la valeur nominale des parts en question.

En ce qui concerne les officiers ministériels, le Roi peut fixer des délais excédant ceux prévus aux alinéas 2 et 3".

Article 24.

Dans le texte néerlandais, il y a lieu de supprimer le mot "ertoe".

Article 25.

L'alinéa 2 sera rédigé comme suit :

"Si une clause des statuts limite la liberté de cession, les dispositions de l'article 23, alinéas 2 à 4, sont d'application".

.../...

Article 26.

Il se recommande de rédiger les alinéas 1 et 2 comme suit :

"Article 26.-

La cession des parts doit être constatée par écrit.

Pour être opposable à la société, elle doit avoir été accomplie dans les formes prévues à l'article 1690 du Code civil. Elle n'est opposable aux tiers qu'après accomplissement de ces formalités et, en outre, après la publicité déterminée conformément à l'article 12".

A l'alinéa 3, on peut lire que le Roi arrête les conditions dans lesquelles le cessionnaire des parts doit être "agréé". Dans l'article 18, alinéa 3, de la loi française, le texte correspondant dispose : "En ce qui concerne les officiers publics et ministériels, le règlement d'administration publique particulier à chaque profession détermine les conditions dans lesquelles devra être agréé par l'autorité de nomination le cessionnaire des parts sociales. Cette disposition du projet semble indiquer qu'en plus de l'accord des associés, une intervention de l'autorité sera nécessaire pour la estion en question. Il y a lieu d'observer que, dans le texte actuel du projet, lorsqu'une société est revêtue de la fonction soit de notaire, soit d'huissier de justice, aucun agrément n'est requis au moment de la constitution ni lors de la nomination.

.../...

Dans le texte néerlandais de cet alinéa 3, il convient de lire : "... de voorwaarden waaronder de overnemer ..." au lieu de "... de voorwaarden waarop de verkijger ...".

Article 27.

Il y a lieu de lire "une part des réserves" au lieu de "une part de réserve", et dans la version néerlandaise "deel in de reserve" au lieu de "reserve-aandeel".

Article 28.

Tel qu'il est rédigé, l'article 28 ne prévoit pas que l'exclusion puisse résulter d'une décision de la société.

Il convient de rédiger cet article comme suit :

"Article 28.-

Seul un membre qui contrevient gravement à ses obligations ou qui cause des troubles importants au bon fonctionnement de la société, peut être exclu de la société civile professionnelle ou interprofessionnelle.

L'exclusion ne pourra être prononcée que par décision judiciaire. La société acquiert d'office les parts de l'associé exclu, conformément à la disposition de l'article 23, alinéa 3".

.../...

Article 29.

Cet article sera rédigé comme suit, dans la version néerlandaise :

"Artikel 29.-

Tenzij de Koning anders stelt, bepalen de statuten vrij de duur van de vennootschap".

Article 30.

La rédaction suivante est recommandée :

"Article 30.-

La société n'est dissoute ni par le décès, l'interdiction ou l'exclusion d'un associé, ni par l'interdiction définitive d'exercer la profession qui frappe un associé".

Article 31.

Il convient de rédiger l'alinéa 1er comme suit :

"En cas de décès d'un associé, ses ayants droit ne deviennent pas d'office associés. Ils peuvent céder les parts de l'associé décédé aux conditions prévues dans les articles 23 et 24, dans le délai que le Roi fixe pour la profession ou le groupe de professions en cause".

.../...

L'alinéa 3 sera rédigé comme ci-dessous :

"Si l'un ou plusieurs des ayants droit remplissent les conditions prévues à l'article 5, ils peuvent être admis à la société dans le respect des conditions prévues aux articles 23 et 26, alinéas 2 et 3".

Article 32.

Les dispositions de cet article gagneraient à être groupées en un seul alinéa. La rédaction suivante se recommande :

"Article 32.-

L'associé frappé d'une interdiction définitive d'exercer sa profession, perd la qualité d'associé à la date où cette décision prend effet. Il est tenu, dans le délai fixé par le Roi pour la profession ou le groupe de professions en cause, de céder ses parts en se conformant aux dispositions des articles 23 à 26. Pendant ce délai, il ne peut exercer aucun droit dans la société. A défaut par lui de céder ses parts, celles-ci seront rachetées d'office par la société aux conditions prévues par l'article 23, alinéa 3".

.../...

Article 33.

Suite aux explications données par le délégué du Gouvernement, cet article serait rédigé plus clairement comme suit :

"Article 33.-

Le Roi arrête pour chaque profession ou groupe de professions, les effets, à l'égard de la société, de l'interdiction temporaire d'exercer la profession".

Article 34.

Il est proposé de rédiger les alinéas 2, 3 et 4 comme suit :

"Le Roi peut prévoir des clauses de dissolution particulières pour chaque profession ou groupe de professions.

Si, pour quelque motif que ce soit, il ne subsiste qu'un seul associé dans une société civile professionnelle, il dispose d'un délai d'un an pour s'associer à une ou plusieurs personnes remplissant les conditions prévues à l'article 5. S'il ne le fait pas, la société est dissoute.

Il en va de même lorsqu'une société civile interprofessionnelle ne comprend plus au moins un associé pour chacune des professions exercées, à moins que, dans un délai d'un an, les associés restants n'aient corrigé la situation ou décidé de modifier l'objet social".

.../...

Article 35.

Il convient de rédiger cet article comme suit :

"Article 35.-

La nullité d'une société civile professionnelle ou interprofessionnelle ne peut être prononcée que par décision judiciaire et pour défaut d'acte constitutif ou dans les cas prévus par les dispositions qui régissent la nullité des contrats.

La nullité produit ses effets dès le prononcé. Elle n'est opposable aux tiers qu'après que la décision ait été publiée dans les formes déterminées par le Roi.

Les dispositions des alinéas 1 et 2 s'appliquent aux modifications apportées aux statuts.

La société et les associés ne peuvent se prévaloir de la nullité à l'égard des tiers".

Article 36.

La rédaction suivante est recommandée pour l'article 36 :

.../...

"Article 36.-

La nullité prononcée conformément à l'article 35, entraîne la liquidation de la société, comme c'est le cas lors de la dissolution.

A défaut de disposition des statuts à cet égard, le tribunal désigne les liquidateurs et détermine le mode de liquidation".

Article 37.

Au §1er, il convient de lire : "... publiés dans les formes prévues par le Roi".

Le paragraphe 2 gagnerait à être rédigé comme suit :

"§ 2. La société dissoute est réputée continuer à exister pour sa liquidation".

Article 38.

A l'alinéa 1er, il y a lieu de lire "statuts" au lieu de "contrat".

.../...

L'alinéa 2 sera rédigé de la manière suivante :

"A défaut de désignation de liquidateurs, les gérants seront considérés comme liquidateurs à l'égard des tiers".

Dans la version néerlandaise de l'alinéa 3, il y a lieu de rédiger : "... vereffenaars voor een bepaald beroep of voor een groep van beroepen omschrijven".

A l'alinéa 4, il y a lieu d'écrire "assemblée générale".

Article 39.

En ce qui concerne la prescription spéciale des actions contre les gérants, il y a lieu de se référer à l'observation faite à ce sujet lors de l'examen des articles 21 et 22 du projet. Il est permis de constater en outre que le projet ne contient pas de disposition dans le sens de l'article 194 de la loi sur les sociétés concernant la prescription des actions contre les associés.

Dans le texte néerlandais, il convient de lire :

"Alle rechtsvorderingen tegen zaakvoerders ..." et "... op grond van artikel 11, verjaren door ...".

.../...

Article 40.

La rédaction suivante est proposée pour le texte néerlandais :

"Artikel 40.-

Beroep doen op het publiek met het oog op deelneming aan een professionele of interprofessionele burgerlijke vennootschap, is verboden.

De vennootschap mag geen lening aangaan bij wege van uitgifte van obligaties".

Article 41.

A l'alinéa 1er, il convient d'écrire : "... par les sociétés constituées en application de la présente loi".

Il y a lieu de lire comme suit l'alinéa 2 :

"L'emploi illicite de ces appellations ou de toute autre expression de nature à prêter à confusion avec celles-ci, est puni d'une amende de cent à cinq cents francs".

Le texte néerlandais de l'alinéa 3 sera rédigé comme ci-dessous :

"De rechtbank kan bevelen dat het vonnis op kosten van de overtreder in dagbladen of op enige andere wijze wordt bekendgemaakt".

.../...

Article 43.

Le projet rend la loi du 24 mai 1959 portant élargissement des facilités d'accès au crédit professionnel et artisanal en faveur des classes moyennes, d'application aux sociétés civiles professionnelles et interprofessionnelles. Il se recommande de réaliser cet élargissement sous forme d'une disposition modifiant les articles 2 et 3 de la loi du 24 mai 1959.

Article 44.

Il convient de lire le texte néerlandais comme suit :

"Niettegenstaande enige wets- of verordeningsbepaling..." et : "... beroepen uitoefenen, onder elkaar..."

Le texte suivant est proposé pour la version néerlandaise de l'alinéa 2 :

"Daartoe brengen de vennoten de middelen in gemeenschap die voor de uitoefening van hun beroep nuttig zijn, zonder dat de vennootschap dit beroep zelf kan uitoefenen".

L'alinéa 3 sera rédigé comme suit :

.../...

"Les sociétés civiles de moyens constituées conformément au présent article, jouissent de la personnalité civile. Pour le surplus, elles sont soumises aux dispositions des articles 1832 à 1872 du Code civil".

Article 45.

La rédaction suivante est recommandée :

"Article 45.-

Au Code des impôts sur les revenus sont apportées les modifications suivantes :

1° l'article 25, § 1er, alinéa 2, modifié par la loi du 25 juin 1973, est remplacé par la disposition suivante :

"Pour application de l'alinéa 1er, sont considérées comme dénuées de la personnalité civile : ...";

2° (voir texte du projet, mais lire "...ayants droit" au lieu de "...ayant-droits");

3° l'article 40, § 2, modifié par la loi du 15 juillet 1966 est complété par la disposition suivante :

.../...

"Pour l'application de cette disposition aux associés dans une société visée au § 1er, 1°, le "nouveau contribuable" s'entend de l'ensemble des personnes qui exercent leur activité professionnelle en qualité d'associés dans une telle société, y compris les ayants droit agréés d'associés décédés";

4° à l'article 40 est ajouté un § 3, rédigé comme suit :

"§ 3. Pour la détermination des plus-values ... sur les éléments apportés.

Pour la détermination de la plus-value immunisée en vertu de l'article 34, § 1er, 3°, et § 2, ...";

5° ...;

6° à l'article 124, § 2, modifié par la loi du 13 avril 1971, les mots "Les dispositions de l'article 118 ...";

7° l'article 140, § 2, 3°, modifié par les lois des 25 juin 1973 et 5 janvier 1976, est complété par la disposition suivante :

"g) la qualité d'associé ...";

8° l'article 148, alinéa 1er, 2°, est complété par la disposition suivante :

"d) d'associé ...".

.../...

Article 46.

Il y a lieu de rédiger cet article comme suit :

"Article 46.-

Dans l'arrêté royal n° 64 du 30 novembre 1939 contenant le Code des droits d'enregistrement, d'hypothèque et de greffe, l'article 129, alinéa 1er, modifié par la loi du 23 décembre 1958, est remplacé par la disposition suivante :

"L'acquisition par un ou plusieurs associés, autrement que par voie d'apport en société, d'immeubles situés en Belgique provenant d'une société en nom collectif, d'une société en commandite simple, d'une société de personnes à responsabilité limitée, d'une société civile professionnelle, d'une société civile interprofessionnelle ou d'une société civile de moyens, donne lieu, de quelque manière qu'elle s'opère, au droit établi pour les ventes".

De kamer was samengesteld uit

de Heren : Ch. SMOLDERS, kamervoorzitter,
Messieurs : président de chambre,

H. COREMANS, staatsraden,
F. DEBAEDTS, conseillers d'Etat,

J. LIMPENS, bijzitters van de afdeling wetgeving,
S. FREDERICQ, assesseurs de la section de législation,

E. VAN VYVE, afdelingsgriffier.
greffier de section.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. Ch. SMOLDERS.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. DE COENE, auditeur.

De nota van het coördinatiebureau werd opgesteld door Mevr. VRINTS, adjunct-referendaris.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. Ch. SMOLDERS.

Le rapport a été présenté par M. J. DE COENE, auditeur.

La note du bureau de coordinatio a été présenté par Mme VRINTS, référendaire adjoint.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER, DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

E. VAN VYVE. Ch. SMOLDERS.