

ROYAUME DE BELGIQUE.

KONINKRIJK BELGIE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre des Communications, le 13 mars 1992, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet de loi "relative au statut de la Société anonyme belge d'exploitation de la navigation aérienne (SABENA)", a donné le 16 mars 1992 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 13 maart 1992 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Verkeerswezen verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van wet "betreffende het statuut van de Belgische naamloze vennootschap tot exploitatie van het luchtverkeer (SABENA)", heeft op 16 maart 1992 het volgend advies gegeven :

Suivant l'article 84, alinéa 2, introduit par la loi du 15 octobre 1991 dans les lois coordonnées sur le Conseil d'Etat, l'urgence qui permet au Ministre de demander que l'avis de la section de législation soit donné dans un délai ne dépassant pas trois jours doit être spécialement motivée. En l'occurrence, elle l'est dans les termes suivants :

"L'avis du Conseil d'Etat est sollicité dans ce délai parce que la situation de la société requiert sa transformation d'urgence en une société anonyme de droit privé, conformément à la décision de la Communauté Economique Européenne conditionnant une intervention supplémentaire de l'Etat (1)".

Dans le bref délai qui lui est imparti, le Conseil d'Etat, section de législation n'a pas pu vérifier si le projet satisfait aux engagements pris par l'Etat belge à l'égard de la Commission des Communautés européennes.

OBSERVATION PRELIMINAIRE.

Suivant l'exposé des motifs,

"Compte tenu notamment du niveau de la participation que détient l'Etat dans le capital de la SABENA,

(1) Décision de la Commission du 24 juillet 1991 relative aux aides que le Gouvernement belge prévoit d'octroyer au transporteur aérien communautaire SABENA, publiée au Journal officiel des Communautés européennes, n° L. 300/48 du 31 octobre 1991.

le droit commun des sociétés commerciales lui assure les garanties suffisantes en matière d'administration, de gestion et de contrôle de celles-ci, sans qu'il soit nécessaire de recourir à des dérogations".

Il convient d'attirer l'attention du Gouvernement et du Parlement sur la circonstance que l'exercice des pouvoirs de la majorité au sein d'une société anonyme doit se faire dans l'intérêt de cette société, sous peine de constituer éventuellement un abus de majorité auquel les autres actionnaires pourraient faire mettre fin en requérant l'intervention des cours et tribunaux.

EXAMEN DU TEXTE.

Article 1er.

Paragraphe 1er et 3.

A la différence des sociétés anonymes de droit privé, la SABENA a été créée par la loi du 26 avril 1923 qui a également fixé ses statuts. C'est pourquoi, pour qu'à l'avenir, la SABENA soit soumise entièrement aux dispositions des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, il faut non seulement abroger, outre les dispositions visées dans l'article 1er, § 1er, du projet, toutes les dispositions législatives ou réglementaires autonomes, en tant qu'elles dérogent aussi aux dispositions impératives des

.../...

lois coordonnées sur les sociétés commerciales (1), mais également abroger les dispositions légales ou réglementaires qui fondent la personnalité morale de la SABENA et fixent ses statuts, c'est-à-dire, l'article 1er de la loi du 26 avril 1923, ainsi que les lois et arrêtés ultérieurs qui l'ont modifié, mais dans la seule mesure où sont visés les statuts annexés à la loi du 26 avril 1923, le Gouvernement restant autorisé à participer à la formation de la SABENA.

En application des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, la personnalité juridique de la SABENA résultera désormais de la publication aux annexes du Moniteur belge de ses nouveaux statuts.

C'est pourquoi, il convient de prévoir que le Roi fixe la date d'entrée en vigueur de la loi en projet de façon à ce qu'elle coïncide avec la date de la publication aux annexes du Moniteur belge des nouveaux statuts de la Société, aux fins d'assurer la continuité de la personne juridique de celle-ci.

(1) cf., par exemple l'arrêté n° 177 du 30 décembre 1982 autorisant la Société anonyme belge d'exploitation de la navigation aérienne (SABENA) à modifier ses statuts, à augmenter son capital social et à créer des filiales spécialisées, spécialement l'article 2, paragraphe 2, et l'arrêté ministériel du 1er octobre 1975 relatif à la désignation et aux compétences d'un chargé de mission du Gouvernement auprès de la Société anonyme belge d'exploitation de la navigation aérienne (SABENA).

Paragraphe 2.

Le Gouvernement devrait préciser dans le dispositif quelles sont les dispositions de la loi du 20 juillet 1991 portant des dispositions budgétaires, qui sont maintenues en vigueur.

D'une façon plus générale, le Gouvernement devrait préciser dans l'exposé des motifs quelle est la portée exacte du paragraphe 2, compte tenu de ce qu'en application de l'article 29 des statuts, l'Etat peut mettre en oeuvre, à l'assemblée générale, un droit de vote attaché aux actions privilégiées et préférentielles, par dérogation aux articles 75 et 76 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales.

Article 2.

L'article doit être omis car il fait double emploi avec l'article 1er, § 3.

Article 3.

Il est fait référence aux observations formulées au sujet de l'article 1er, §§ 1er et 3.

.../...

OBSERVATIONS FINALES.

1. Au paragraphe 2 de l'article 1er, il faut écrire "ni aux autorisations et dérogations ..." au lieu de "ni aux autorisations de dérogations".

2. Dans le dernier alinéa de l'exposé des motifs, deuxième phrase, il faut remplacer le mot "préférentielles" par le mot "privilégiées".

Volgens artikel 84, tweede lid, dat bij de wet van 15 oktober 1991 is ingevoegd in de gecoördineerde wetten op de Raad van State, moet de spoedbehandeling die het de Minister mogelijk maakt te vragen dat het advies van de afdeling wetgeving binnen een termijn van ten hoogste drie dagen wordt gegeven met bijzondere redenen worden omkleed. In het onderhavige geval luidt de motivering aldus :

"L'avis du Conseil d'Etat est sollicité dans ce délai parce que la situation de la société requiert sa transformation d'urgence en une société anonyme de droit privé, conformément à la décision de la Communauté Economique Européenne conditionnant une intervention supplémentaire de l'Etat (1)".

Binnen de korte termijn die hem is toegemeten heeft de Raad van State, afdeling wetgeving, niet kunnen nagaan of de verbintenissen die de Belgische Staat ten opzichte van de Commissie van de Europese Gemeenschappen heeft aangegaan in het ontwerp worden nagekomen.

VOORAFGAANDE OPMERKING.

In de memorie van toelichting staat te lezen :

"Gelet op het aandeel van de Staat in het kapitaal van SABENA, verschaft het gemeen recht inzake de handelsvennootschappen de Staat voldoende waarborgen

(1) Beschikking van de Commissie van 24 juli 1991 inzake het voornemen van de Belgische Regering om steun te verlenen aan de communautaire luchtvaartmaatschappij SABENA, bekendgemaakt in het Publikatieblad van de Europese Gemeenschappen, nr. L. 300/48 van 31 oktober 1991.

inzake het beheer, het bestuur en het toezicht zonder dat toevlucht moet worden genomen tot afwijkende bepalingen".

De aandacht van de Regering en het Parlement behoort te worden gevestigd op de omstandigheid dat de meerderheid binnen een naamloze vennootschap bij de uitoefening van haar rechten het belang van deze vennootschap voor ogen moet houden om te voorkomen dat daarbij eventueel misbruik wordt gemaakt van de macht van de meerderheid, aan welk misbruik de overige aandeelhouders een einde zouden kunnen maken door zich tot de hoven en rechtbanken te wenden.

ONDERZOEK VAN DE TEKST.

Artikel 1.

De paragrafen 1 en 3.

In tegenstelling tot privaatrechtelijke naamloze vennootschappen, is SABENA opgericht bij de wet van 26 april 1923 waarbij ook de statuten zijn vastgesteld. Wil SABENA in de toekomst helemaal onder de toepassing van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen vallen, dan moeten naast de in artikel 1, § 1, van het ontwerp bedoelde bepalingen, niet alleen alle op zich staande wets- of verordeningbepalingen worden opgeheven in zoverre zij ook afwijken van de dwingende bepalingen van de gecoördineerde wetten

.../...

op de handelsvennootschappen (1), maar moeten ook de wets- of verordeningbepalingen die ten grondslag liggen aan de rechtspersoonlijkheid van SABENA en waarbij de statuten ervan worden vastgesteld, met name artikel 1 van de wet van 26 april 1923, alsmede de latere wetten en besluiten die daarin wijzigingen hebben aangebracht, worden opgeheven doch alleen in zoverre ze betrekking hebben op de bij de wet van 26 april 1923 als bijlage gevoegde statuten, daar de Regering medewerking mag blijven verlenen aan de oprichting van SABENA.

Ingevolge de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen zal de rechtspersoonlijkheid van SABENA voortaan blijken uit de nieuwe statuten die in de bijlagen bij het Belgisch Staatsblad zullen worden bekendgemaakt.

Daarom moet worden bepaald dat de Koning de datum van inwerkingtreding van de ontworpen wet zo vaststelt dat hij samenvalt met de datum waarop de nieuwe statuten van de vennootschap worden bekendgemaakt in de bijlagen bij het Belgisch Staatsblad, ten einde de continuïteit van de rechtspersoon ervan te waarborgen.

(1) Zie bijvoorbeeld het besluit nr. 177 van 30 december 1982 waarbij de Belgische Naamloze Vennootschap tot Exploitatie van het Luchtverkeer (SABENA) gemachtigd wordt haar statuten te wijzigen, haar maatschappelijk kapitaal te verhogen en gespecialiseerde dochtermaatschappijen op te richten, met name artikel 2, § 2, en het ministerieel besluit van 1 oktober 1975 betreffende de aanstelling en de bevoegdheden van een opdrachtgelastigde van de Regering bij de Belgische Naamloze Vennootschap tot Exploitatie van het Luchtverkeer (SABENA).

Paragraaf 2.

De Regering behoort in het bepalend gedeelte te preciseren welke bepalingen van de wet van 20 juli 1991 houdende begrotingsbepalingen van kracht blijven.

Meer in het algemeen behoort de Regering in de memorie van toelichting te preciseren welke de juiste draagwijdte is van paragraaf 2, gelet op het feit dat de Staat, overeenkomstig artikel 29 van de statuten, op de algemene vergadering stemrecht kan toekennen aan de preferente en bevoorrechte aandelen, zulks in afwijking van de artikelen 75 en 76 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen.

Artikel 2.

Het artikel dient te vervallen omdat het een herhaling is van het bepaalde in artikel 1, § 3.

Artikel 3.

Verwezen wordt naar de opmerkingen gemaakt in verband met artikel 1, §§ 1 en 3.

.../...

SLOTOPMERKINGEN.

1. In artikel 1, § 2, moet worden geschreven "noch de machtigingen en afwijkingen verleend door de wet" in plaats van "noch de machtigingen en de afwijkingen verleend door de wet".

2. In het laatste lid, tweede volzin, van de Franse tekst van de memorie van toelichting moet het woord "préférentielles" vervangen worden door het woord "privilégiées".

La chambre était composée de

De kamer was samengesteld uit

Messieurs : J.-J. STRYCKMANS,
de Heren :

président de chambre,
kamervoorzitter,

Y. BOUCQUEY,
Y. KREINS,

conseillers d'Etat,
staatsraden,

P. GOTHOT,

assesseurs de la
section de législation,
assessoren van de
afdeling wetgeving,

J. van COMPERNOLLE,

Madame : R. DEROUY,
Mevrouw :

greffier,
griffier.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. J.-J. STRYCKMANS.

Le rapport a été présenté par M. J. REGNIER, auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. J. JAUMOTTE, référendaire adjoint.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J.-J. STRYCKMANS.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. REGNIER, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. J. JAUMOTTE, adjunct-referendaris.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

R. DEROUY.

J.-J. STRYCKMANS.