

Overzicht van rechtspraak en update wetgeving Vennootschapsrecht

10.06.2021

Emmanuel Leroux en Bernard Tilleman



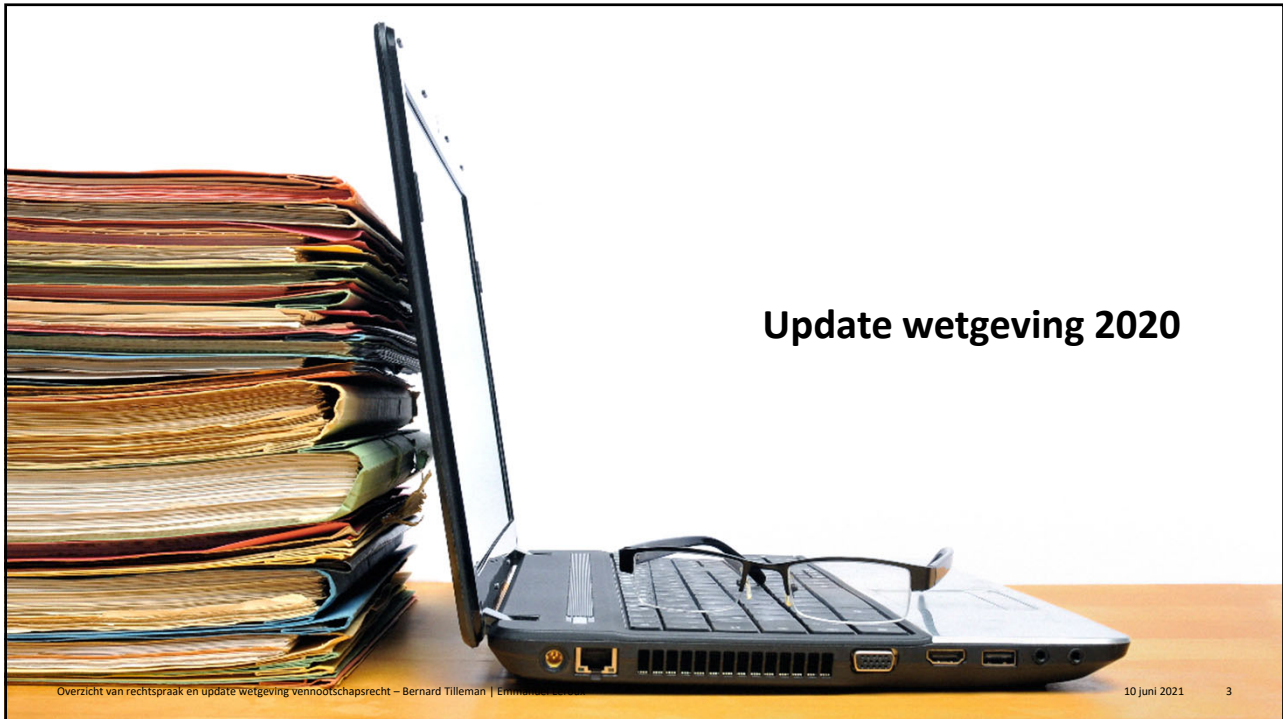
1

Deloitte.
Legal

KU LEUVEN



2



3

Wetgeving 2020

- Wet van 4 februari 2020 Wet houdende boek 3 “Goederen” van het Burgerlijk Wetboek (wijziging artt. 5:38; 6:37; 7:43; 12:14; 12:98; 13:5)
- Wet van 28 april 2020 tot omzetting van richtlijn (EU) 2017/828 van het Europees Parlement en de Raad van 17 mei 2017 tot wijziging van richtlijn 2007/36/EG wat het bevorderen van de langetermijnbetrokkenheid van aandeelhouders betreft, en houdende diverse bepalingen inzake vennootschappen en verenigingen
- Koninklijk besluit nr. 4 van 9 april 2020 houdende diverse bepalingen inzake mede-eigendom en het vennootschaps- en verenigingsrecht in het kader van de strijd tegen de COVID-19 pandemie
- Koninklijk besluit van 28 april 2020 tot verlenging van de maatregelen genomen bij het Koninklijk besluit nr. 4 van 9 april 2020 houdende diverse bepalingen inzake mede-eigendom en het vennootschaps- en verenigingsrecht in het kader van de strijd tegen de COVID-19 pandemie
- Wet van 20 juli 2020 houdende diverse bepalingen tot voorkoming van het witwassen van geld en de financiering van terrorisme en tot beperking van het gebruik van contanten (wijziging artt. 1:35 en 1:36 WVV)
- Wet van 20 december 2020 houdende diverse tijdelijke en structurele bepalingen inzake justitie in het kader van de strijd tegen de verspreiding van het coronavirus COVID-19

4

Reparaties WVV uit de wet van 28 april 2020 tot omzetting van SRD II, en houdende diverse bepalingen inzake vennootschappen en verenigingen (1/2)

Controlebegrip	Niet enkel stemrechten verbonden aan aandelen, maar ook deze verbonden aan andere effecten zijn bepalend bij het begrip "controle" (artt. 1:14, 1:16, 1:19 WVV)
Vrijwillige ontbinding	Verduidelijking dat de beslissing tot vrijwillige ontbinding een statutenwijziging vereist (art. 2:71, §1 WVV)
Gerechtelijke ontbinding	Herstel van vergetelheid: verzet tegen vonnis van gerechtelijke ontbinding is ook mogelijk bij VZW, IVZW en stichting (VZW & IVZW: art. 2:113, §3/1 WVV – stichting: art. 2:114, §3/1 WVV)
Rechtsvorderingen en verjaring	Verjaringstermijn voor nietigheid van besluiten van de organen van rechtspersonen (6 maanden) geldt voortaan ook voor besluiten van de algemene vergadering van obligatiehouders (art. 2:143, §4, lid 2 WVV)
Genoteerde besloten vennootschap	Art. 5:2 WVV lijst nu de bepalingen van het WVV op die van toepassing zijn indien een BV wordt genoteerd
Certificaten	BV mag onder het WVV ook converteerbare obligaties en inschrijvingsrechten uitgeven. Vergetelheid wordt hersteld waardoor de BV ook deze effecten kan certificeren (art. 5:49 WVV)
Overdracht en overgang van effecten	Gelijkstelling van wettelijk samenwonende partner met echtgenoot van de overdrager voor bepaalde overdrachten van effecten bij de BV (art. 5:63 WVV)

5

Reparaties WVV uit de wet van 28 april 2020 tot omzetting van SRD II, en houdende diverse bepalingen inzake vennootschappen en verenigingen (2/2)

Beperking vrije overdraagbaarheid effecten	"Een overdracht in strijd met overdrachtsbeperkingen die in regelmatig openbaar gemaakte statuten zijn opgenomen, kan aan de vennootschap of derden niet worden tegengeworpen, ongeacht de goede of kwade trouw van de overnemer, zelfs wanneer de statutaire overdrachtsbeperking niet in het aandelenregister is opgenomen" (nieuw lid 2 van art. 5:67 WVV)
Algemene vergadering van aandeelhouders	<ul style="list-style-type: none"> BV, CV, NV: uitbreiding bevoegdheden AV in de statuten niet aan derden tegenwerpelijk, ook al is ze openbaar gemaakt (art. 5:81, lid 2 WVV) BV: recht deelname AV en raadgevende stem voor houders aandelen zonder stemrecht (afstemming op regeling voor NV)(art. 5:83, lid 3 en 5:86, lid 2 WVV) BV: buitengewone AV heeft het recht om wijzigingen aan te brengen in de statuten (nieuw lid 1 art. 5:100 WVV)
Vermogen van de vennootschap	<ul style="list-style-type: none"> BV: ook voor uitgifte converteerbare obligaties en inschrijvingsrechten statutenwijziging vereist (art. 5:120, §1 WVV) BV: i.h.k.v. uitgestelde statutenwijziging bij uitgifte nieuwe aandelen brengt het bestuursorgaan de bank zelf op de hoogte van deze uitgifte, waarna de notaris bij de authentieke vaststelling nagaat of alle formaliteiten verder vervuld zijn (art. 5:132, lid 2 WVV)

6

Wet van 20 December 2020 en de elektronische algemene vergadering van een vennootschap, VZW en IVZW

- Statutaire machtiging is niet langer vereist voor het organiseren van een algemene vergadering op afstand door middel van een door de vennootschap ter beschikking gesteld elektronisch communicatiemiddel
- Pro memorie:
 - Keuze om een AV op afstand te organiseren wordt door het bestuursorgaan gemaakt
 - Drie voorwaarden voor elektronische deelname:
 - Het gebruikte communicatiemiddel moet de rechtspersoon toelaten om de hoedanigheid en identiteit van de aandeelhouder of het lid te controleren
 - Het gebruikte communicatiemiddel moet de aandeelhouder of het lid minstens in staat stellen om het verloop van de AV live te volgen en om het stemrecht uit te oefenen
 - De rechtspersoon moet de elektronisch deelnemende aandeelhouder of het lid het recht geven om zelf actief deel te nemen aan de beraadslagingen en om vragen te stellen (opm.: tot 30 juni 2021 zijn uitzonderingen op deze voorwaarde mogelijk indien het bestuursorgaan dit in de oproeping kan motiveren)
 - Invulling “geschikt communicatiemiddel”: hangt af van de concrete omstandigheden
- Mogelijkheid om een algemene vergadering op afstand te organiseren wordt doorgetrokken naar de VZW en de IVZW

7



Rechtspraak gepubliceerd in 2020

8

1. Algemeen

9

9

1.1. Wettelijke specialiteit

10

10

Wettelijke specialiteit – in concreto niet geschonden – quid toekomst

Antwerpen 7 februari 2019, NJW 2020, 637, noot J. Waelkens

Samenwerkingsovereenkomst tussen enerzijds **NV Schrimp Tempura** (holdingvennootschap van de werkvennootschappen BVBA Daniele Il Divino, Danieli Zuid, Roxy Night Antwerp, Bar Divino, Bar One, Unami en Left Bank Beach) en anderzijds en **NV Staffable Belgium**

NV Staffable Payrol uitzendkantoor stelt werknemers ter beschikking van NV Shrimp Tempura

Na discussie wordt betalingstermijn uitgebreid van 30 dagen tot 60 dagen op voorwaarde van hoofdelijke gehoudenheid van alle werkvennootschappen:

Alle betrokken vennootschappen verklaren onherroepelijk, hoofdelijk en solidair, de ene bij gebreke aan de andere gehouden te zijn tot al hetgeen zij of één van hen verschuldigd is/zijn aan Staffable Belgium.

Eén van de werkvennootschappen failliet en andere werkvennootschappen aangesproken

Schending van de wettelijke specialiteit? “neen gelet op aanzienlijk vermogensvoordeel door verdubbeling termijn leverancierskrediet.”

1.2. Bepalingen gemeenschappelijk aan de rechtspersonen uit het WVV

Grondwettelijk Hof 15 oktober 2020

INTERN REGLEMENT

Intern reglement :

Art. 2:59, eerste lid 3 WVV

1°) mits statutaire machtiging

2°) Geen bepaling strijdig met dwingend wetsbepalingen

3°) Niet over materies waarvoor statutaire bepaling vereist is

4°) *Geen bepalingen die raken aan rechten van vennoten, aandeelhouders of leden, bevoegdheid van de organen en werkwijze van de algemene vergadering [NIET VOOR CV – 6: 69, § 2 WVV]*

5) Bekendmaking aan vennoten en aandeelhouders – verwijzing naar laatst goedgekeurd intern reglement in statuten

Onderscheid met CV is discriminatoir 4° de beperking geschrapt op voorwaarde dat het goedgekeurd wordt

Grondwettelijk Hof 15 oktober 2020

AADELEN VERMELDING IN STATUTEN CV

VERPLICHTE VERMELINGEN IN STATUTEN CV

- Aantal aandelen te vermelden in de statuten: evenals overdrachtsbeperkingen en indien verschillende soorten zelfde gegevens per soort
- Zelfde regeling als BV doch het is niet redelijk verantwoord om die vereiste om aantal aandelen in de statuten op te leggen, terwijl hoedanigheid van aandeelhouder in CV kan worden verkregen, afgestaan en verworven zonder de statuten

Cass. 1ste kamer 18 juni 2020

ORGAAN

De bestuurdersaansprakelijkheidsregeling voor sociale zekerheidsschulden raakt de openbare orde

Partijen kunnen niet berusten in een beslissing die toepassing maakt van die bepaling

Berusting in beslissing arrest is nietig

15

RvSt 26 juli 2019 RW 2019-2020, 949

ORGAAN

1. Ongeldigheid van offerte ingediend door gedelegeerd bestuurder aangesteld door AV, terwijl benoeming gedelegeerd bestuurder residuaire bevoegdheid raad van bestuur is
2. De besluiten van de algemene vergadering van een naamloze vennootschap hebben principiële geldigheid, zolang de nietigheid ervan niet door de ondernemingsrechtbank op grond van artikel 178 W.Venn. is uitgesproken.
3. Daarnaast kan een beslissing, die nietig is wegens bevoegdheidsoverschrijding, in beginsel door het bevoegde orgaan worden bekrachtigd, wat de ongeldige toestand met terugwerkende kracht doet herstellen, zonder dat met de bekrachtiging evenwel afbreuk kan worden gedaan aan verworven rechten van derden te goeder trouw. De bekrachtiging kan uit de omstandigheden blijken, zoals de uitvoering van de rechtshandeling met instemming van het bevoegde orgaan, of een kwijting met kennis van de onbevoegd gestelde rechtshandeling.
4. In haar nota maakt de tussenkomen partij prima facie aannemelijk dat er in casu minstens impliciet een bekrachtiging is gebeurd door de raad van bestuur van de benoeming van de gedelegeerd bestuurder. Betrokkene is verschillende malen duidelijk als gedelegeerd bestuurder opgetreden zonder dat er enige opmerkingen zijn gemaakt

16

Orgaan vzw - optreden orgaan in dubbele hoedanigheid

Cass. 21 December 2018, C. 18.0240N

Wanneer een akte zowel verbintenissen van een rechtspersoon als persoonlijke verbintenissen van de bestuurder bevat, de handtekening uitsluitend als bestuurder ook de instemming van de ondertekenaar met de persoonlijke verbintenissen omvat *wanneer er geen twijfel kan bestaan dat de ondertekenaar zich met deze ondertekening ook persoonlijk verbonden heeft willen verbinden.*

Het voorhanden zijn van deze bedoeling wordt beoordeeld aan de hand van de intrinsieke elementen van de akte.

Op grond van de in het middel weergegeven redenen, waaronder de grafische opmaak van de akte, het feit dat de verweerder enkel in de hoofding werd vermeld en dit zonder adres of nadere gegevens en op de plaats waar de handtekening enkel wordt gezet “de huurder vzw Cartouche” oordeelt appelrechter zonder schending ..en zonder miskenning bewijskracht dat de ondertekening enkel vzw verbindt

Zie in dezelfde zin: Cass. 27 januari 2017

Orb Luik, afdeling Verviers 16 December 2019

NIETIGHEID BESLUITEN ORGANEN

1. Geschil betreft de transportgroep Ziegler opgedeeld in twee conflicterende familiale polen
 - * **tak Robert en Philippe** controleert LA CAPITE (minderheidsaandeelhouder Socomatex 41%) [0,11 AH Ziegler] (geografische pool Scandinavië)
 - * **tak Arthur en Alain** controleert ZIEGLER (meerderheidsaandeelhouder van Socomatex) (geografische pool BE-FR-UK)
2. Ziegler is in financiële moeilijkheden
 - * NV Socomatex is een slapende vennootschap heeft als voornaamste actief een schuldvordering 1,127 Mioe op Ziegler –
 - * Deze schuldvordering NV Socomatex wordt omgezet in een kapitaalsverhoging van Ziegler (Beslissing Raad van Bestuur en
 - * De aandelen van NV Socomatex in Ziegler werden tegen de prijs van 1,127 mioe verkocht aan een andere groepsvennootschap
 - * Een lening wordt toegestaan aan marktrente door Socomatex
 - * De meerderheidsaandeelhouder stelt ontbinding voor van Socomatex zodat minderheidsaandeelhouder zodat de minderheidsah cash kan recupereren en een einde komt aan familiaal conflict

Orb Luik, afdeling Verviers 16 December 2019

NIETIGHEID BESLUITEN ORGANEN

NV Capital (minderheidsaandeelhouder) vordert de nietigverklaring van besluit RvB tot inbreng van de schuldvordering van NV SOCAMANEX

- Op basis van schending art. 523 W.Venn.
 - Nietigheidsvordering is onder W.Venn. voorbehouden aan vennootschap i.t.t. art. 7: 96 § 2 WVV
- Op basis van schending van misbruik van meerderheid
 - Onder W.Venn. Geen specifieke bepaling voor nietigheid van besluiten: nu wel 2:42-2:2:43
 - Vennoot belanghebbende om nietigheid te vorderen
 - Inbreng van schuldvordering in verlieslatende vennootschap is strijdig met vennootschapsbelang volgens eisers
 - In casu weliswaar ook rekening houden met groepsbelang volgens verweerders
 - Bestuurders hebben functionele bevoegdheid: rechtbank is geen Beroepsinstantie en functioneel karakter van bevoegdheid van bestuurders impliceert dat de rechter over grote beoordelingsvrijheid beschikt
 -

Orb Luik afdeling Verviers 16 December 2019

NIETIGHEID BESLUITEN ORGANEN

- Groepsbelang moet worden beoordeeld
 - * Atypische situatie NV Socmatex die geen activiteit heft
 - * Als NV Ziegler failliet gaat impliceert dat dit ook zo is voor de schuldvordering
 - * Alle groepsvennootschappen hebben geholpen aan de sanering van NV Ziegler : deze opearatie werd bij andere rechtbanken aangevochten
 - * Ontbinding van NV Socamatex wordt voorgesteld om conflict te beëindigen

Antwerpen 12 September 2019 TRV/RPS 2020 173

Nietigheid besluiten orgaan - Expert- bewaarnemer

1. Nietigverklaring van besluit tot kapitaalvermindering onder opschortende voorwaarde van goedkeuring partiële splitsing binnen termijn
Voorwaarde realiseert zich niet dus is vordering tot nietigverklaring van besluit zonder voorwerp
2. Familiaal geschil over vereffening verdeling aandelen (met o.m. vordering wegens heling aandelen)
 - Betrokken familielid wordt uit bestuur geweerd
 - Aanstelling expert-bewaarnemer
 - geen bevoegdheid in bestuur (dus geen vetorecht over beslissingen)
 - wel bevoegdheid inwinnen informatie op niveau bestuur en AV met opdracht om verslag op te stellen over impact bepaalde beslissingen op waarde vennootschap (verschuivingen, vervreemdingen of transferten waarvan familiale aandeelhouders begunstigde zijn: daarom expert-bewaarnemer toegang tot informatie onder verbeurde dwangsom
 - opdracht om vruchten die zouden worden uitgekeerd met betrekking tot de litigieuze aandelen in bewaring te nemen
 - aanstelling beperkt tot twee jaar nu geschil al 21 jaar aansleept
 - kosten expert-bewaarnemer voorlopig ten laste van de betrokken aandeelhouder in afwachting definitieve beslechting erfrechtelijk geschil

21

Antwerpen 20 januari 2020

Vordering tot aanstelling voorlopig bewindvoerder op eenzijdig verzoekschrift: vereiste volstreckte noodzakelijkheid

Historiek

- 2017 Vordering tot aanstelling voorlopig bewindvoerder over M: Kh Antwerpen wijst af
 - 2018 Vordering tot aanstelling voorlopig bewindvoerder over M.: Hof van beroep verwerpt beroep tot aanstelling; wel wordt een vennootschapsrechtelijke deskundige aangesteld
 - 2019 Verslag deskundige “met talrijke financiële onregelmatigheden “ sic op basis hiervan vordering tot aanstelling voorlopig bewindvoerder op eenzijdig verzoekschrift
 - bestuurder (vaste vertegenwoordiger) is betrokken bij meer dan 20 frauduleuze faillissementen en dus noodzaak verrassingseffect om te vermijden dat onherstelbaar nadeel wordt berokkend
 - verwerping:
 1. Bestuurder is niet de enige bestuurder, bewering dat dit marionetten zijn van betrokken bestuurder niet gestaafd
 2. Niettegenstaande vordering tot aanstelling voorlopig bewindvoerder vijftien maanden hangende was: geen afkalving van de vennootschap zoals beweerd
 3. Loutere feit dat deskundigenrapport bezwarende elementen bevat verantwoordt aanstelling op eenzijdig verzoekschrift niet
 4. Betrokken vennootschap blijkt solvabel te zijn en winst te maken
- Afwezigheid van strikte noodzakelijkheid die aanstelling voorlopig bewindvoerder op eenzijdig verzoekschrift zou verantwoorden

22

Bergen (13de kamer), 14 oktober 2019

Maatregelen op eenzijdig verzoekschrift

Vordering op eenzijdig verzoekschrift i) omwille van verrassingseffect ii) onmogelijkheid om tegenpartij te identificeren iii) extreme urgentie

In casu vordering om te vermijden dat activa van vennootschap tegen lage prijs zouden worden overgeheveld en gelokaliseerd, zodat ze niet meer kunnen worden gerecupereerd

Na eenzijdig verzoekschrift werden beschikkingen op tegenspraak bevestigd en werd een voorlopig bewindvoerder aangesteld bij een tegensprekelijk debat (verschillende malen verlengd – mandaat is nu beëindigd)

Hoger beroep tegen de maatregelen op eenzijdig verzoekschrift

- Nog ontvankelijk : vermits maatregelen inmiddels beëindigd ? Ja belang omwille van eventuele schade bij onrechtmatigheid
- Afstand van geding door uitvoering van maatregelen ? Berusting wordt niet vermoed en kan niet worden afgeleid uit uitvoering van een rechterlijke beslissing die uitvoerbaar is bij voorraad
- In casu wel degelijk volstreekte noodzakelijkheid gelet op gevaar van delocalisatie van activa die tegen lage prijs zouden worden overgedragen.

23

Gent 5 September 2018

VOORLOPIG BEWINDVOERDER OVER FAMILIALE MAATSCHAP

Papa & Mama & vijf kinderen

Richten drie werkvennootschappen (aanvankelijk enkel met oudste zoon, dan ook met andere kinderen)

Aandelen in oudste werkvennootschappen worden geschonken aan kinderen

Overgrote meerderheid van aandelen worden ingebracht in maatschap

Papa is statutair zaakvoerder voor het leven met moeder als opvolgende zaakvoerder – bij overlijden van beide ouders wordt maatschap ontbonden

Statutaire zaakvoerder heeft meerderheid op AV van werkvennootschappen

Conflict ontstaat tss papa/mama/oudste zoon en drie andere kinderen – zij worden ontslagen als bestuurder in de werkvennootschappen (o.m. klacht met huiszoekingen etc)

1 ste stap: College van voorlopig bewindvoerder wordt aangesteld over de werkvennootschappen

Dit brengt geen afkoeling = statutaire zaakvoerder weigert goedkeuring jaarrekening op AV werkvennootschappen

Statutaire zaakvoerder weigert samenroeping AV maatschap

24

Gent 5 September 2018

2.De stap Voorlopig bewindvoerder over maatschap (beroep verworpen) - Verlengd – Beroep tegen verlenging

- Onmogelijkheid aanstelling voorlopig bewindvoerder over maatschap ?
33 W.Venn. : onmogelijkheid aanstelling voorlopig bewindvoerder over maatschap as such terecht verworpen
- Onmogelijkheid aanstelling voorlopig bewindvoerder: gelet op schenking gekoppeld aan statutair mandaat zaakvoerder
Aanduiding statutair zaakvoerder belet aanstelling voorlopig bewindvoerder niet vermits die zich kan misdragen
Men heeft gekozen voor schenking onder last als successieplanning met alle gevolgen van dien: Schenker kan in se niet alle bevoegdheden behouden
- Belangrijk is dat ook de bevoegdheid wordt bevestigd van de individuele vennoten om de afzetting van de statutaire zaakvoerder: statutaire zaakvoerder is immers de lasthebber van de individuele vennoten

25

2. Controle

26

Kh. Luik Afdeling Verviers 20 februari 2018, 20ste kamer
Individuele onderzoeksbevoegdheid

1. Vraag tot mededeling grootboek van de rekeningen van 2012-2014,
2. copie van logboek en vluchtplannen,
3. passagierslijsten voor elke vlucht gedurende de afgelopen vijf jaar
4. Dimona lijsten
5. Bezoldiging van iedere werknemer
6. E-mail uitwisseling over sociale en fiscale gegevens

Beperking van individueel onderzoeks- en controlebevoegdheid vennoten:

Het is **betwist of individueel onderzoeks en controlebevoegdheid ook kan slaan op rekeningen die al goedgekeurd zijn**

Sowieso criterium van efficiëntie, proportionaliteit, afwezigheid van belangenconflict en voorkomen van rechtsmisbruik

In casu worden beschuldigingen niet hard gemaakt – de rechtbank beperkt de voor te leggen informatie tot steekproeven en sluit de Jaren waarvoor de jaarrekening werd goedgekeurd uit

3. Kapitaal, aandelen en andere effecten

3.1. Overdracht van aandelen

29

29

Kennis van de koper – goede trouw

Cass. 20 december 2019, TRV-RPS 2020, 771

Feiten:

- Overeenkomst tot overdracht van aandelen bepaalt *“à moins que le contraire ne soit stipulé [...], aucune des garanties ne sera considérée comme ayant fait l’objet d’une renonciation, limitée ou affectée d’une quelque autre manière par une quelconque connaissance qu’aurait effectivement l’acquéreur ou qui serait imputée à celui-ci, y compris toute connaissance résultant d’un audit d’acquisition effectué par ou pour le compte de l’acquéreur”*.
- Koper claimt onder de waarborgen en verklaringen voor feiten waarvan hij duidelijk kennis had bij ondertekening

HvB:

- Koper tekende de overeenkomst met kennis van zaken
- Verkopers mochten er rechtmatig van uitgaan dat de koper de contractuele vrijwaring niet zou inroepen
- Koper oefent zijn recht hier te kwader trouw en begaat rechtsmisbruik

Cass.:

- Verbreekt: Wanneer de rechter moet oordelen over het misbruik van contractuele rechten, moet hij dit doen uitsluitend in het licht van de omstandigheden die gepaard gaan met de uitoefening van dit contractueel recht. Hierbij mag geen rekening gehouden worden met de omstandigheden die hebben geleid tot het ontstaan van dat recht.

30

Schadevergoeding

Cass. 4 december 2020, Nr. C.19.0342.N

Feiten

- Garantie dat schuldenaren van de overgedragen vennootschap binnen de 6 maand na vervaldag van facturen zouden betalen
- Koper vordert onder deze garantie het volledige bedrag van niet betaalde facturen van de verkoper

HvB

- De onjuiste voorstelling van zaken is een contractuele fout van de verkoper, waardoor de koper terecht aanspraak maakt op schadevergoeding wegens het niet kunnen innen van de uitgedrukte vorderingen

Cass

- "Een contractuele schuldeiser kan enkel opkomen ter vergoeding van de schade die hij zelf heeft geleden. Bijgevolg kan een aandeelhouder wegens wanprestatie van een door hem gesloten contract enkel opkomen voor de persoonlijke schade en niet voor de schade die de vennootschap treft."
- "De appelrechter die oordeelt dat de [koper van aandelen] recht heeft op een schadevergoeding tot beloop van [...] het totaalbedrag van de onbetaalde facturen [van de overgenomen vennootschap], zonder na te gaan of de onjuiste voorstelling van zaken heeft geleid tot een overeenkomstig waardeverlies van de aandelen van de [koper], en dus zonder na te gaan of de schadevergoeding de persoonlijke schade van de [koper] niet te boven gaat, schendt artikel 1149 [oud BW]".

31

Bepaalbaarheid van de koopprijs

Antwerpen 4 maart 2020, TRV-RPS 2020, 780 (1/5)

Contract:

- "Letter of Intent"
- Bindend bod geldig gedurende 6 weken
- Prijs aan te passen in functie van de resultaten van de due diligence
- "In geval door de fout van de ene of de andere partij geen verkoop tot stand komt conform de voorwaarden in huidige overeenkomst bepaald, dan zal de in gebreke blijvende partij aan de andere partij een forfaitaire schadevergoeding verschuldigd zijn gelijk aan 10% van het bedrag van het bindend bod"

Feiten:

- Vertraagd due diligence proces door niet aanleveren informatie
- Agressieve en "wispelturige" houding verkoper in onderhandelingen
- Gesprekken verkoper met andere kandidaten
- Na afloop van de 6 weken geldigheidsduur van het bod weigert verkoper de LOI te verlengen
- Stopzetting onderhandelingen door koper

Vordering verkoper tot schadevergoeding door koper wegens:

- Onrechtmatige beëindiging koop-verkoopovereenkomst
- Onrechtmatige beëindiging onderhandelingen (contractueel op basis van LOI)
- Onrechtmatige beëindiging onderhandelingen (buitencontractueel: culpa in contrahendo)

32

Bepaalbaarheid van de koopprijs

Antwerpen 4 maart 2020, TRV-RPS 2020, 780 (2/5)

Geen koopovereenkomst:

- Geen bepaald of bepaalbare prijs
 - Clause: *“Onder voorbehoud van een eventuele aanpassing naar aanleiding van de resultaten van een nog te voeren due diligence onderzoek, is de prijs voor de overdracht van de Aandelen en aldus het bedrag van het bindend bod bepaald en berekend op 10,150,000 euro op basis van de balans per 31 december 2016. Deze prijs zal verhoogd (verlaagd) worden met de toename (afname) in het eigen vermogen tussen 31 december 2016 en closing.”*
 - Het stond dus bij het sluiten van de LOI niet vast welke bevindingen er n.a.v. het due diligence onderzoek naar boven zouden komen en wat de invloed hiervan op de prijs zou zijn (in functie van de respectievelijke risico-inschattingen van de partijen)
 - Het feit dat er in de LOI verwezen wordt naar de aanpassing van de prijs op basis van de resultaten van het due diligence onderzoek, maakt de prijs nog niet bepaalbaar nu er geen bindende formule of objectief mechanisme werd afgesproken (bv. een bindende derdenbeslissing) om de aangepaste prijs te bepalen.
 - Er was dus een nieuwe wilsovereenstemming nodig over de aangepaste prijs n.a.v. de dd resultaten, waaruit duidelijk volgt dat de prijs niet bepaalbaar was.
- Andere substantiële (maar niet essentiële) elementen ontbreken: LOI verwijst uitdrukkelijk naar bepaalde principes die nog uitgewerkt dienden te worden in de definitieve overeenkomst tot overdracht van aandelen:
 - Wie de koper zou zijn (binnen de vennootschapsgroep)
 - De gebruikelijke verklaringen en waarborgen en schadevergoedingsmechanismen
 - De bijzondere verklaringen en waarborgen noodzakelijk op basis van de resultaten van het boekenonderzoek

33

Bepaalbaarheid van de koopprijs

Antwerpen 4 maart 2020, TRV-RPS 2020, 780 (3/5)

Geen koopovereenkomst (vervolg):

- Bewoordingen van de overeenkomst zelf:
 - Bod met beperkte geldigheidsduur van 6 weken
 - Clause: *“onderhandelingen/besprekingen tussen partijen doen tussen hen geen contractuele of andere verbintenissen ontstaan, behoudens geschreven overeenkomst”*
 - *“intentieverklaring”; “voorgenomen transactie”*
 - Clause: *“ingeval door de fout van de ene of de andere partij geen verkoop tot stand komt, ...”*
- Verkoper verkocht aan een derde uiteindelijk

34

Bepaalbaarheid van de koopprijs

Antwerpen 4 maart 2020, TRV-RPS 2020, 780 (4/5)

Geen schadevergoeding uit hoofde van de LOI

- Geldigheidsduur van het bod was al verlopen op moment van beëindiging door de kandidaat koper van de onderhandelingen
- Verlenging van de LOI geweigerd door de verkoper
- Geen ingebrekestelling nodig dus: tijdsbepalingen; geen sanctie van ontbinding

Geen precontractuele aansprakelijkheid

- In beginsel zijn partijen tijdens de onderhandelingen te allen tijde vrij om deze stop te zetten. Het afbreken van onderhandelingen is op zichzelf dan ook geen fout, maar de omstandigheden die samengaan met het afbreken van de onderhandelingen kunnen er wel een foutief karakter aan geven. Bv. wanneer een gewekt vertrouwen op laakbare wijze wordt beschaamd
- In concreto toont kandidaat koper aan dat het door de houding van verkoper niet onredelijk was voor hem om de onderhandelingen af te breken:
 - Wispelturige houding verkoper
 - Chaotisch verloop; onderhandelingen werden niet op gebruikelijke, zakelijke manier gevoerd
 - Steeds nieuwe discussiepunten en terugkomen op eerder gemaakte afspraken en (deel)akkoorden
- Geen schade bewezen: het feit dat een andere koper moest worden gezocht en dat deze een lagere prijs heeft betaald is geen element van de schade;
 - het was immers niet zeker dat deze kandidaat, indien de onderhandelingen niet waren afgebroken, een hogere prijs zou hebben betaald
 - Verkoper maakte eigen keuze om aan derde te verkopen

35

Bepaalbaarheid van de koopprijs

Antwerpen 4 maart 2020, TRV-RPS 2020, 780 (5/5)

Tegenvordering kandidaat koper tot schadevergoeding ook verworpen:

- Het is niet omdat de kandidaat koper gerechtigd was om de onderhandelingen af te breken door de houding van de verkoper, dat die houding daarom foutief was
- Na afloop van de geldigheidsduur van het bod, verliepen de onderhandelingen in een meer vrijblijvend kader
- Een partij die onderhandelingen voert over de overname van aandelen is gerechtigd om zich weinig constructief op te stellen ("onderhandelingsstrategie") met het risico dat de onderhandelingen afbreken maar zonder dat dit noodzakelijkerwijze impliceert dat deze houding foutief is. "Dit behoort nu eenmaal tot de vrijheid om al dan niet te contracteren."

36

3.2. Converteerbare obligaties

37

37

Algemene vergadering van obligatiehouders is geen orgaan

Brussel 1 februari 2019, TRV-RPS 2020, 744

Voorgeschiedenis:

- Uitgifte "mandatory convertible securities" door Fortis met verplichte conversie op maturiteitsdatum (7/12/2010)
- Obligatiehouders nemen initiatief om een algemene vergadering van obligatiehouders te houden om de conversiedatum uit te stellen naar 7/12/2030 op basis van art. 568 W.Venn.

Beoordeling:

- De obligatielening is een overeenkomst onderworpen aan artikel 1134 (oud) BW. De wijziging vereist het unanieme akkoord van alle partijen
- De bevoegdheden van de AV van OH kunnen niet worden uitgeoefend tegen de belangen van de emittent
- Ook al voorziet art. 568 W.Venn. dit niet expliciet, verbinden de beslissingen van de AV van OH houdende wijzigingen aan de uitgiftevoorwaarden van de obligaties de emittent slechts als deze ze zelf ook goedkeurt
- De AV van OH is dan ook geen orgaan van de vennootschap die haar kan binden; ze verbindt enkel het geheel van obligatiehouders

38

Algemene vergadering van obligatiehouders is geen orgaan

Cass. 29 mei 2020, TRV-RPS 2020, 742

De obligatielening is een overeenkomst onderworpen aan artikel 1134, 1^e en 2^e lid (oud) BW

Art. 568 W.Venn. houdt geen afwijking in van de regel dat de beslissing van de AV van OH die wijzigingen inhoudt aan de voorwaarden van terugbetaling van de obligatielening slechts uitwerking heeft mits akkoord van de vennootschap

4. Bestuur

4.1. Bestuurdersaansprakelijkheid

41

41

Collegialiteit - toezicht

Cass. 9 oktober 2020, RW 2020-21, 944

Feiten:

- Voorzitter en penningmeester maken deel uit van de raad van bestuur van een VZW
- Statuten bepalen dat financiële verrichtingen door de penningmeester en de voorzitter moeten ondertekend worden
- Verweer:
 - Voorzitter trekt alle beslissingen naar zich toe
 - Penningmeester verweert zich met argument dat hij geen bestuurdersrol vervulde, o.a. omdat uit geen enkel stuk blijkt dat hij in de periode van het bestaan van de VZW enige daad stelde of voor de VZW enig document ondertekende
 - Penningmeester was er gewoon om aan een voldoende aantal bestuurders te komen

HvB:

- Die vermelding in de statuten volstaat niet om een fout aan te tonen in hoofde van de bestuurder-penningmeester
- "in de gegeven omstandigheden" kan de niet-tijdige fiscale aangifte aan de penningmeester niet ten laste worden gelegd

Cass.

- Appelerchter verantwoordt zijn beslissing niet naar recht
- Dat het bestuur van een VZW aan een collegiale raad van bestuur moet worden opgedragen, betekent dat elke individuele bestuurder verplicht is toezicht te houden op de medebestuurders. Noch een taakverdeling die de bestuurders eventueel zijn overeengekomen, noch het feit dat een bestuurder niet zelf het bestuursmandaat heeft gesolliciteerd of het feit dat een bestuurder zich bestuur toe-eigent, doet afbreuk aan deze verplichting

42

Onredelijke voortzetting van de onderneming

Luik 27 november 2019, TBH 2020, 671

Bakkerij al 2x failliet gegaan; nu voor derde keer (zelfde zaakvoerder, zelfde handelsfonds)

Curator vordert schadevergoeding van de zaakvoerder

Beoordeling

- Vast patroon waaruit blijkt dat er nooit een ernstige analyse kwam van de oorzaken van het verlieslatende karakter van de onderneming en geen echte herstelmaatregelen werden voorgesteld, laat staan geïmplementeerd
- Schending alarmbelprocedure; soms niet nageleefd; soms wel, maar het bleef bij "inhoudsloze stijformules" en er werden geen concrete herstelmaatregelen voorgesteld, wat wijst op een schuldige onwil
- Foutieve voortzetting van een deficitaire onderneming: grond is de algemene zorgvuldigheidsplicht (vóór de invoering van art. XX.227 WER)
- Schade = de verhoging van het passief door de foutieve voortzetting; wat collectieve schade uitmaakt

43

Laattijdige voor- en neerlegging van de jaarrekening

Cass. 18 september 2020, Nr. C.20.0104.N

Laattijdige voorlegging en neerlegging jaarrekening => vermoeden van oorzakelijk verband

"Door te oordelen dat "de vaststaande inbreuk door [de verweerder] op het W.Venn. echter niet [volstaat] te besluiten tot aansprakelijkheid in de zin van artikel 408 van het W.Venn." doordat "de curatoren (...) falen in de op hen rustende bewijslast van (...) het oorzakelijk verband tussen de fout en de schade", verantwoordt de appelrechter zijn beslissing niet naar recht

44

Schending alarmbelprocedure

Orb. Gent, afd. Ieper 16 maart 2020, TGR 2020, 55

Art. 332 W.Venn.

Schending van de alarmbelprocedure => voor derden (niet voor de vennootschap) wordt de schade vermoed in oorzakelijk verband te staan met de inbreuk

Curator vordert hier de collectieve schade, en bewijst die genoegzaam aan de hand van de jaarrekeningen: m.n. de toename van het nettopassief, zijnde de verliezen die nog werden geleden sinds het ogenblik waarop de alarmbelprocedure had moeten worden toegepast

Verweer van de zaakvoerder dat de toepassing van de alarmbelprocedure toch zou hebben geleid tot de voortzetting van de activiteit gelet op investeringen gedaan door de aandeelhouders en het feit dat de zaakvoerder enige zaakvoerder was en meerderheidsaandeelhouder ≠ voldoende weerlegging van het vermoeden:

“Naar het oordeel van de rechtbank kan hieruit geen enkele eenduidige conclusie worden getrokken naar de uiteindelijke beslissing die door de algemene vergadering in toepassing van artikel 332 W.Venn. zou zijn genomen en weerlegt zulks geenszins het wettelijk vermoeden. [De zaakvoerder] faalt in haar bewijslast.”

45

BTW en BV

Antwerpen 4 april 2019, NjW 2020, 352, noot S. De Geyter

Vennootschap toegelaten tot procedure van gerechtelijke reorganisatie met het oog op een overdracht onder gerechtelijk gezag

Fiscus vordert aansprakelijkheid zaakvoerders voor de achterstallen inzake BV en BTW die dateren van tijdens de periode van opschorting op grond van art. 1382 oud BW

Beoordeling:

- Activiteiten waren verlieslatend
- Zaakvoerders maken aannemelijk dat deze periode van niet-betaling van fiscale schulden van voorbijgaande aard zou zijn omdat zij in afwachting waren van de overdracht van het handelsfonds
- Het Hof beschouwt deze tijdelijke niet-betaling niet als een fout in de zin van art.1382 oud BW: zaakvoerders konden er redelijkerwijze van uitgaan dat de niet-betaling slechts tijdelijk was en zij hadden de nodige maatregelen genomen om aan de penibele financiële situatie en de verlieslatende activiteiten te verhelpen (m.n. deden het nodige voor de overdracht onder WCO)
- M.a.w. er wordt niet aangetoond dat de bestuurders onzorgvuldig hebben gehandeld

46

Bijzondere faillissementsaansprakelijkheid

Cass. 9 oktober 2020, RW 2020-21, 944

Het niet-naleven van de in art. 523 W.Venn. vervatte regels inzake belangenconflicten kan een kennelijk grove fout uitmaken. Het is daarbij niet vereist dat een oorzakelijk verband wordt aangetoond tussen de beweerde kennelijk grove fout en de schade van een schuldeiser. Het volstaat dat wordt aangetoond dat de kennelijk grove fout heeft bijgedragen tot het faillissement.

Bijzondere faillissementsaansprakelijkheid

Luik 25 juni 2019, DAOR 2020, 105

Feiten:

- Bedrijfswagen is voorwerp van "car jacking"
- Verzekering betaalt vergoeding uit aan de vennootschap, maar zaakvoerder laat storten op een rekeningnummer van een garage waar zijn zoon net een nieuwe personenwagen kocht
- Zijn zus was mede-zaakvoerster en wordt door de curator aansprakelijk gesteld

Beoordeling:

- Zus erkent het mandaat van zaakvoerder "par complaisance" te hebben aanvaard en zich verder niets van de vennootschap en haar bestuur te hebben aangetrokken
- Dit vormt een kennelijk grove fout waardoor broer het enige actief van de vennootschap heeft kunnen afwenden
- De bijdrage tot het faillissement staat meteen ook vast: haar bewuste nalatigheid heeft de afwending van het actief, de oorzaak van het faillissement, mogelijk gemaakt

Bijzondere faillissementsaansprakelijkheid voor sociale zekerheidsschulden

Cass. 31 mei 2019, RW 2020-21, 144

Oud art. 265, §2 W.Venn. → art. XX.226 WER

Hof van Beroep verwierp de vordering tot voorlegging van de verslagen van de curatoren aan het OM waaruit zou blijken dat de bestuurders zich schuldig maakten aan frauduleuze faillissementen, op basis van het feit dat voor de toepassing van art. 265, §2 W.Venn. de vraag naar kwade trouw of strafbare feiten niet bepalend is voor de beoordeling van de grond van de zaak.

Cass.: het Hof verantwoordde haar beslissing niet naar recht, vermits de rechter ook soeverein moet kunnen oordelen over het aandeel van de onbetaalde bijdragen waartoe hij de betrokken bestuurders veroordeelt en hierbij rekening kan houden met de goede of kwade trouw van de betrokkenen

Bijzondere faillissementsaansprakelijkheid voor sociale zekerheidsschulden

Cass. 18 juni 2020, RW 2020-21, 945

Art. 530, §2 W.Venn. → art. XX.226 WER

- Objectieve aansprakelijkheid; HvB herleidt de gehoudenheid van de betrokken bestuurders tot 1 EUR
- De rechter bepaalt onaantastbaar in feite de omvang van de gehoudenheid van de bestuurder => enkel marginaal toetsingsrecht van Cass. inzake de evenredigheid tussen de wetsovertreding en de gehoudenheid van de bestuurder
- In casu heeft HvB zijn beslissing naar recht verantwoord; beoordeling
 - 4 failliet gegane vennootschappen opgericht omdat ze verschillende activiteiten tot doel hadden en niet doelbewust om verplichtingen inzake sociale zekerheid te miskennen
 - RSZ-schulden hebben slechts betrekking op korte periode vóór faillissement
 - Aangifte van de faillissementen kort na elkaar
 - Omvang van de RSZ-schulden wijst op aanzienlijk personeelsbestand
 - Het enkele feit dat de RSZ-bijdragen tijdelijk niet betaald werden, wijst niet per se op een foutief handelen van de bestuurders
 - Aan de bestuurders moet de kans en tijd worden geboden om oplossingen te vinden voor de moeilijkheden in de hoop dat de activiteit van de vennootschap kan worden voortgezet
 - Laattijdig karakter van aangifte faillissement niet bewezen
 - Geen bewijs dat faillissement te wijten is aan fout van de bestuurders

Bijzondere faillissementsaansprakelijkheid voor sociale zekerheidsschulden

Cass. 18 september 2020, Nr. C.20.0104.N

De appelrechter die de vordering gestoeld op art. 409, §2 W.Venn. afwijst louter omdat “de omvang van de beweerde ontdoken sociale zekerheidsbijdragen” niet werd aangetoond en omdat het aandeel van de verweerder in die ontdoken sociale zekerheidsbijdragen “zeer gering” werd genoemd, verantwoordt zijn beslissing niet naar recht

51

Quasi-immuniteit van bestuurders

Bergen 18 november 2019, DAOR 2020, 78

VZW wordt ontbonden wegens niet-neerlegging van jaarrekeningen

Contractuele schuldeiser kan facturen niet innen daardoor

Beoordeling:

Leer van de quasi-immuniteit:

- Een contractuele schuldeiser kan de bestuurders van zijn contractuele schuldenaar slechts aansprakelijk stellen indien er twee voorwaarden zijn voldaan:
 - Er moet sprake zijn van een buitencontractuele fout die los staat van de contractuele fout
 - Er moet sprake zijn van andere schade dan deze die voortvloeit uit de niet-naleving van de overeenkomst; hier is niet aan voldaan i.c. aangezien het louter gaat om onbetaalde facturen
- De quasi-immuniteit wordt opzijgeschoven als de fout ook een misdrijf uitmaakt. I.c. was de niet-neerlegging van de jaarrekening door de bestuurders van een VZW geen misdrijf (i.t.t. bestuurders van vennootschappen)

52

Quasi-immuniteit van bestuurders

Orb. Luik, afd. Namen 17 maart 2020, TRV-RPS 2020, 1076

Feiten

- Aannemer bestelt stenen bij een BV Novastone en betaalt een voorschot daarvoor
- Novastone beweert onmiddellijk de bestelling te hebben geplaatst bij zijn leverancier en een voorschot te hebben betaald, wat niet waar blijkt te zijn

Vordering tegen Novastone tot schadevergoeding ten belope van het voorschot, maar ook tegen de zaakvoerder van Novastone

Beoordeling

- Verwijzing naar de voorwaarden Cass. 7 november 1997 en 20 juni 2005 om een orgaan van een vennootschap op basis van art. 1382 oud BW aansprakelijk te kunnen stellen:
 - Het orgaan moet een buitencontractuele fout hebben begaan
 - De geleden schade moet anders zijn dan deze die voortvloeit uit de gebrekkige uitvoering van de overeenkomst; m.a.w. zuiver buitencontractueel zijn
- De schade is in casu louter contractueel

Vrijwilligers in de VZW

Bergen 18 november 2019, DAOR 2020, 78

Inzake bestuurdersaansprakelijkheid heeft de VZW-Wet (thans WVV) voorrang op de bepalingen van de Wet van 3 juli 2005: cf. GwH 19 december 2007

Verjaring

Cass. 19 december 2019, RW 2020-21, 136

Art. 198, §1, 4^e streepje W.Venn. → art. 2:143, §1, 4^e streepje WVV

Feiten:

- Vennootschap verhuurt vliegtuigen
- In 2009: een vliegtuig stort neer op zee; onderzoek wijst uit dat dit niet door technische defecten kwam
- Rechtbank bevestigt in 2011 dat verzekeraar niet moet tussenkomen omdat er sprake is van ongeval met opzet
- Curator vordert in 2015 schadevergoeding van de zaakvoerder

HvB

- Het opzettelijk karakter van het ongeval werd door de zaakvoerder verborgen gehouden
- Ten vroegste vanaf het vonnis van de rechtbank in 2011 is de verborgen gehouden malafide handelswijze van de zaakvoerder voor het eerst komen vast te staan

Cass:

- HvB beslist naar recht dat deze datum dan ook als aanvangspunt van de vijfjarige verjaring dient te worden beschouwd
- De verjaring begint pas te lopen zodra de verrichtingen niet meer verborgen worden gehouden en de benadeelde derhalve in de mogelijkheid verkeert deze te kennen. Die kennis slaat op alle omstandigheden die vereist zijn voor het instellen van de rechtsvordering. Het opzettelijke of frauduleuze karakter van de verrichting kan een dergelijke omstandigheid uitmaken.

55

Verjaring

Bergen 3 februari 2020, DAOR 2020, 87

Curator vordert schadevergoeding van een bestuurder in failliete vennootschap die niet had ingegrepen toen een medebestuurder alle geldelijke middelen van de vennootschap had opgenomen in rekening courant in een heel korte periode tussen 10/12/2009 en 12/02/2010

Bestuurder roept de verjaring in

Curator verwijst naar zijn vordering gebaseerd op art. 1382 oud BW die volgens hem verjaart conform art. 2262bis oud BW

Beoordeling:

- De specifieke regels inzake bestuurdersaansprakelijkheid sluiten niet uit dat die ook gezocht kan worden op basis van art. 1382 oud BW
- Maar artikel 198, §1, 4^e streepje W.Venn. is algemeen geformuleerd en geldt dus ook voor de vorderingen in bestuurdersaansprakelijkheid gebaseerd op art. 1382 oud BW (dit maakt overigens geen schending uit van het gelijkheidsbeginsel: cf. GwH 21 maart 2007 (n°47/2007))

56

Vordering individuele schuldeiser in faillissement

Luik 14 mei 2019, DAOR 2020, 84

Feiten

- Vennootschap failliet
- Belgische Staat vordert niet betaalde BTW en Venn.B. op grond van schending van alarmbelprocedure
- Verweer dat de curator ook vorderingen instelde in bestuurdersaansprakelijkheid

Beoordeling:

- De individuele schuldeiser kan enkel een vordering instellen tot vergoeding van schade die hem eigen is, en zich onderscheidt van het passief dat het geheel van de schuldeisers ondergaan; of wanneer zijn vordering gebaseerd is op een fout die geen collectieve schade heeft veroorzaakt
- In de mate het gaat om schuldvorderingen ontstaan na de datum waarop de alarmbelprocedure had moeten zijn toegepast, gaat het inderdaad om individuele schade

4.2. Informatierechten

Regeling informatierechten

Antwerpen 3 oktober 2019, TBH 2020, 661 (1/2)

Bestuurder (gewezen gedelegeerd bestuurder) klaagt zich dat hij zijn rechten niet kan uitoefenen:

- Geen toegang tot de onderneming en haar personeel
- Geen toegang tot documenten van de onderneming (intranet)

Raad van bestuur had een "methodologie" voor de uitoefening van bestuurdersrechten uitgewerkt:

- Vraag om informatie kan enkel worden gesteld aan voorzitter, voltallige RvB of commissaris (dus geen rechtstreekse toegang tot het personeel)
- De vraag moet gemotiveerd en verantwoord worden
- De RvB beslist over de gegrondheid met als criteria de doelmatigheid, proportionaliteit en afwezigheid van belangenconflict en misbruik

Vordering in kort geding tegen de vennootschap en de overige bestuurders tot schorsing van het besluit tot invoering van de "methodologie"

Regeling informatierechten

Antwerpen 3 oktober 2019, TBH 2020, 661 (2/2)

Beoordeling

- Vordering moet ingesteld worden tegen de vennootschap; niet tegen de individuele bestuurders: "er is prima facie niet aangetoond dat de feitelijke omstandigheden van dien aard zijn dat de betrokken bestuurders persoonlijk moeten instaan voor de handelingen die zij als bestuurder hebben gesteld" en dus toegerekend worden aan de rechtspersoon
- Methodologie moet niet worden geschorst, en de bestuurders moeten zich er dus aan houden:
 - Vóór de invoering van het WVV was de RvB bevoegd om autonoom een intern reglement uit te werken waarin bepaalde afspraken worden gemaakt over de wijze waarop de bestuurders hun mandaat concreet kunnen uitoefenen m.b.t. het inwinnen van informatie
 - Geen doelafwending: het is niet aangetoond dat ze werd opgesteld met de bedoeling om de uitoefening van de rechten van de bestuurder onmogelijk te maken; het geschil was dermate dat het verantwoord was om de uitoefening van de rechten formeel te regelen met de bedoeling om één en ander ordelijk te laten verlopen
 - Geen machtsoverschrijding: de toegang tot informatie en tot het bedrijf mag wel degelijk geregeld worden
 - Ze wordt in casu niet uitgesloten
 - Een beslissing tot weigering van toegang moet met redenen zijn omkleed en is in rechte aanvechtbaar
 - Ze houdt op zich geen beperking in van het informatierecht
 - De opmerkingen van de betrokken bestuurder i.v.m. de doelmatigheid en de proportionaliteit zijn maar relevant in het kader van een beoordeling van een concrete weigering om toegang te verlenen; niet om de methodologie zelf te beoordelen

4.3. Persoonlijk faillissement van de bestuurder / de bestuurder als onderneming

61

61

Bestuurder als onderneming

Kader: kan de bestuurder failliet worden verklaard als onderneming?

Art. XX.99 WER: De **schuldenaar** die op duurzame wijze heeft opgehouden te betalen en van wie het krediet geschokt is, bevindt zich in staat van faillissement. Degene die als natuurlijke persoon geen economische activiteit meer uitoefent kan failliet worden verklaard indien hij heeft opgehouden te betalen toen hij die activiteit nog uitoefende. De natuurlijke persoon die overleden is nadat hij op duurzame wijze had opgehouden te betalen en wiens krediet geschokt was kan failliet verklaard worden tot zes maanden na zijn overlijden. De ontbonden rechtspersoon kan failliet worden verklaard tot zes maanden na het sluiten van de vereffening. In geval van faillissement van een onderneming bedoeld in artikel I.1, eerste lid, 1°, c), of van een rechtspersoon waarvan de vennoten onbeperkt aansprakelijk zijn krachtens de wet, kan enkel de curator de vennoot persoonlijk aansprakelijk stellen voor de passiva van deze onderneming.

Art. I.22, 8° WER: Voor de toepassing van Boek XX gelden de volgende definities: (...) 8°: "**schuldenaar**": een onderneming met uitzondering van iedere publiekrechtelijke rechtspersoon;

Art. I.22, 7°/1 WER: Voor de toepassing van Boek XX gelden de volgende definities: (...) 7° /1 "**onderneming**": een onderneming in de zin van artikel I.1, eerste lid, 1°, van dit boek;

Art. I.1. WER: Behoudens andersluidende bepaling, wordt voor de toepassing van dit Wetboek verstaan onder :

1° onderneming : elk van volgende organisaties :

- (a) **iedere natuurlijke persoon die zelfstandig een beroepsactiviteit uitoefent;**
- (b) iedere rechtspersoon;
- (c) iedere andere organisatie zonder rechtspersoonlijkheid. (...)

62

Bestuurder als onderneming

Criteria?

WER:

1. "Zelfstandige" → MvT: negatieve definitie: elkeen die niet in dienstverband werkt
2. "Beroepsactiviteit" → MvT: duurzaam karakter + oogmerk winst te behalen

Twijfels in rechtsleer en rechtspraak over:

3. "Nastreven van een economisch doel": aanbieden van goederen of diensten op een markt?
4. "Organisatie"?

63

Zelfstandige beroepsactiviteit

Brussel 28 oktober 2019, TBH 2020, 788

Bestuurder in 2016 gepensioneerd; blijft aan als bestuurder maar ontvangt geen bestuurdersbezoldiging meer sinds 2017 => quid bij latere faillissementsaansprakelijkheid?

Beoordeling

- Zelfstandigheid = tegenpool van het begrip "in dienstverband" => in casu ok
- Beroepsactiviteit: duurzame activiteit met het oogmerk winst te behalen
 - Duurzaamheid i.c.: sinds 2000 bestond de beroepsactiviteit van de bestuurder uit het besturen van de vennootschap
 - Winstoogmerk: deze activiteit was zijn bron van inkomsten; hij heeft steeds de bedoeling gehad om met zijn activiteit als bestuurder zich te verzekeren van een beroepsinkomen (de vaststelling dat hij zich sinds 2017 geen vergoeding meer kon uitkeren uit de vennootschap omdat deze in moeilijkheden verkeerde, doet geen afbreuk aan deze bedoeling)
 - Geen bewijzen dat sinds de pensionering zijn activiteiten binnen de vennootschap veranderd zijn

64

Nastreven van een economisch doel?

Antwerpen 28 november 2019, TRV-RPS 2020, 332

- De uitoefening van een bestuursmandaat in een vennootschap kan naar omstandigheden een activiteit uitmaken waarmee de bestuurder diensten aanbiedt aan de vennootschap
- In casu bewijzen de stukken dat de bestuurder leiding gaf aan de vennootschap en zijn diensten de activiteiten van de vennootschap gaande hielden
- Mandaat was niet louter passief en niet verbonden aan een andere hoedanigheid
- Daarenboven was het mandaat bedoeld om een inkomen te verschaffen via de bezoldiging; bestuurder was bestuurder omwille van het verwachte financieel voordeel dat verbonden was met de uitoefening van het mandaat
- Verdere overweging voor het faillissement: minstens drie van de schulden zijn rechtstreeks verbonden met de activiteit als bestuurder (kaskrediet, leasingschuld en borgstelling)

65

Nastreven economisch doel?

Orb. Antwerpen, afd. Turnhout 11 februari 2020, TBH 2020, 833

Beoordeling:

- Onderwerping aan het sociaal statuut der zelfstandigen is geen beslissend element om een bestuurder als een onderneming te aanzien (anders had de wetgever art. I.1, 1° WER anders geformuleerd)
- Persoon, die zelfstandig een beroepsactiviteit uitoefent, veronderstelt het aanbieden van goederen en diensten op een bepaalde markt
- Natuurlijke personen die een bestuursmandaat uitoefenen, hoeven zich niet in te schrijven in de KBO i.t.t. elke natuurlijke persoon die in België een onderneming is (art. III.16, §1 WER) => de wetgever aanziet de bestuurders niet automatisch als onderneming
- Verwijzing naar de niet-BTW plicht in hoofde van de betrokken bestuurders

⇒ i.c. is de bestuurder geen onderneming

“Anders oordelen zou tot gevolg hebben dat een natuurlijke persoon die wel als “zelfstandige” een beroepsactiviteit uitoefent ten aanzien van zaakvoerders/bestuurders wordt gediscrimineerd, aangezien deze laatsten als “onderneming” geen boekhouding dienen te voeren, niet btw-plichtig zijn, geen KBO-inschrijving dienen te hebben, maar evenzeer een faillissement zouden kunnen aanvragen

(noot: ≠ ArbH. Luik 3 april 2019, TBH 2020, 771: “Il ne peut donc être soutenu que les mandataires de société sont exclus de l’obligation comptable parce qu’ils n’exercent pas une activité professionnelle à titre indépendant et ne sont donc pas des entreprises. (...) Les dérogations sont envisagées au départ de la définition générale de l’entreprise (...)”)

66

Nastreven economisch doel?

Kh. Brussel (NL) 25 juni 2019, TBH 2020, 798

ArbH. Luik 3 april 2019, TBH 2020, 771

Verwijzen naar MvT: de nieuwe definitie van onderneming houdt zoveel als mogelijk louter formele criteria, en dus niet langer een materieel criterium ("economisch doel nastreven")

67

Organisatie?

Bergen 27 augustus 2019, TBH 2020, 785

- De notie van "onderneming" veronderstelt in de eerste plaats het bestaan van een organisatie
 - De notie van "organisatie" is niet gedefinieerd en het is niet duidelijk wat de wetgever heeft gewild
 - De notie "beroepsactiviteit" dekt verschillende lagen in de diverse Belgische en Europese reglementeringen waar het criterium van "organisatie" wel relevant is, zodat het minstens goed is om zich door die reglementering te laten inspireren
- ⇒ met verwijzing naar rechtspraak HvJ: "Il s'en déduit qu'en droit européen, la forme ou le statut juridique de la personne ne peuvent constituer à eux seuls des éléments déterminants pour définir l'activité professionnelle. Encore faut-il que l'activité professionnelle soit exercée de manière structurée et stable. C'est ce que le législateur belge semble avoir retenu en imposant, dans la prémisse de la définition, que l'entreprise soit une "organisation"."
- ⇒ De notie van "organisatie" moet deel uitmaken van de notie "onderneming"
- ⇒ Men moet nagaan of de bestuurder een eigen activiteit uitoefent en ontwikkelt, die te onderscheiden valt van die van de rechtspersoon in wiens naam en voor wiens rekening hij optreedt, en dit op gestructureerde en duurzame manier.
- Beoordeling in casu: de bestuurder toont aan dat ze persoonlijke schulden aanging in het kader van haar activiteit, waaronder diverse bankkredieten. Deze elementen volstaan om vast te stellen dat zij een professionele organisatie had.

68

Organisatie?

ArbH. Luik 3 april 2019, TBH 2020, 771

Le texte légal ne soumet pas la reconnaissance de la qualité d'entreprise à une personne physique qui exerce une activité professionnelle à titre indépendant à la condition de constater que cette personne physique réponde au concept d'organisation mais précise qu'une personne physique qui exerce une activité professionnelle à titre indépendant est une organisation au sens de l'article L.1, 1°, (a) du Code de droit économique.

Timing

Luik 18 februari 2020, JLMB 2020, 978

Uit de samenlezing van art. XX.99 en XX.105 WER, volgt dat het faillissement van de onderneming – natuurlijke persoon, binnen de 6 maand na de stopzetting van de beroepsactiviteit moet worden uitgesproken

Indien meer dan 6 maand is verlopen, kan hij niet meer failliet worden verklaard

Timing

Orb. Luik, afd. Luik 30 juli 2019, JLMB 2020, 206, noot P. Moineau; TBH 2020, 800

Faillietverklaring betekent niet het einde van het bestuursmandaat; de bevoegdheden van de bestuurder zijn wel opgeschort, maar hij behoudt zijn hoedanigheid

Evenwel stelt men vast dat de bestuurder, vanaf de faillietverklaring, geen activiteit meer uitoefent

=> 6 maand begint te lopen vanaf faillietverklaring van de vennootschap

71

Bevoegde rechtbank

Arr. Antwerpen 8 oktober 2019, TBH 2020, 769

Dagvaarding voor de Vrederechter van een bestuurder die huurcontract aanging voor een koffiemachine in een restaurant, met afnameplicht

Beoordeling:

- Art. 573, 1^e lid Ger.W.: De ondernemingsrechtbank neemt in eerste aanleg kennis van de geschillen tussen **ondernemingen als bedoeld in artikel 1.1, 1^o, van het Wetboek van economisch recht**, die niet vallen onder de bijzondere bevoegdheid van andere rechtscolleges en die, wat betreft natuurlijke personen, betrekking hebben op een handeling die niet kennelijk vreemd is aan de onderneming.
- Is de bestuurder in casu een onderneming in de zin van art. 1.1, 1^o WER?
 - Zelfstandige: weerlegbaar vermoeden dat bestuurders zelfstandig zijn (*pre-WVV*), wordt i.c. niet weerlegd.
 - Beroepsactiviteit: i.c. was het bestuurdersmandaat duurzaam en de bestuurder streefde er een economische doelstelling mee na
- Besluit: ORB is bevoegd en niet de Vrederechter

72

5. Algemene vergadering

73

73

Voorz. Orb. Antwerpen (Antwerpen) 7 januari 2020

Nystar doet een herstructurering waarbij rechten van AH's verwaterd worden om insolventie af te wenden

1. *Nystar beweert dat om het aandeelhouderschap te bewijzen de AH's een bankattest moeten voorleggen*

De vereiste van bankattest geldt voor deelname AV niet voor bewijs van hoedanigheid om rechtsvordering in te stellen

Een schermafdruk van een erkende rekeninghouder kan in dit opzicht volstaan

2. *Vordering tot schorsing besluiten AV vereist niet dat men aanwezig was op AV: het volstaat dat men aantoont dat Rechten aandeelhouderschap geschonden is*

3. *Vordering tot voorlopig bewindvoerder ad hoc – recht op AV waarop vragen worden beantwoord ?*

- Vereiste voldoende schijn van recht: aanspraken moeten een schijn van gegrondheid
- Vereiste van belangenafweging

74

Voorz. Orb. Antwerpen (Antwerpen) 7 januari 2020

Vraagrecht van de algemene vergadering

1. Gedurende negen uur werden vragen beantwoord

-Vergadering begon om 10 uur: eerst warden schriftelijk gestelde vragen beantwoord: de beantwoording werd herhaaldelijk onderbroken

- Om 19 uur korte schorsing op vraag van minderheidsaandeelhouders: verklaring dat vergadering niet meer ernstig was en dat de voorwaarden van de algemene vergadering onwettig was geworden (er waren geen vertalers meer en er was al negen uur lang geen eten meer)
- Wil kort geding rechter tussenkomen dan bewijs nodig dat vraagrecht op zulke wijze geschonden is dat dringende tussenkomst vereist is
- Uit stukken blijkt dat minderheidsaandeelhouders het soms grondig oneens waren met antwoorden. Het feit dat minderheidsaandeelhouders oneens zijn betekent niet dat ze het soms grondig oneens waren: **het feit dat de AH het oneens waren impliceert niet dat hun vraagrecht werd geschonden: betekent niet dat antwoorden prima facie fout waren**
- **Minderheidsah hebben recht op protest maar Kunnen geen argumenten putten uit verlaten AV – vragen warden prima facie zeer ruim beantwoord**

Voorz. Orb. Antwerpen (Antwerpen) 7 januari 2020

Vraagrecht van de algemene vergadering

2. Er was drank en versnaperingen bij het begin: eisers tonen niet aan dat zij een voldoende schijn van recht hebben om de vennootschap te verplichten in catering te voorzien. Er was voedsel bij de aanvang, in die omstandigheden kan eiser niet voorhouden dat debat onmogelijk was

3. De besluitvorming kan gebeuren in een andere dan de streektaal, maar de notulen moeten de taalwetgeving eerbiedigen. Zo is het ondenkbaar dat de vergadering zou beraadslagen in een taal die de aandeelhouders niet begrijpen en die het hen niet mogelijk zou maken om deel te nemen aan het debat. De vennootschap heeft gezorgd voor simultaanvertaling. Het was fout om dat niet te voorzien na 19 uur. Die fout verantwoordt niet een ingrijpen van de rechter: nu de aandeelhouders (raadsman) engels wel machtig waren, er vertaling was voorzien door de secretaris van de vergadering

Voorz. Orb. Antwerpen (Antwerpen) 7 januari 2020 Vraagrecht van de algemene vergadering

Nietigverklaring van besluit AV (64,3° W.Venn) misbruik van bevoegdheid nl. misbruik van bevoegdheid om vergadering niet te verdagen

Bevoegdheid van bestuursorgaan is een functionele bevoegdheid: toetsingsbevoegdheid van rechter is bevoegd en rechter moet zich terughoudend opstellen

- Er is niet aangetoond dat een debat onmogelijk werd gemaakt.
- Beslissingen van bestuur zijn zeer goed onderbouwd
- Er zijn al uitspraken van UK/US over de herstructurering: herstructurering werd goed gekeurd als enige alternatief voor een faillissement
- Fundamenteel doet de vragen over de aansprakelijkheid over het verleden geen afbreuk doet aan het prima facie kennelijk risico op insolventie waarvoor de raad van bestuur nu stond: minderheidsaandeelhouder maken niet aannemelijk dat zij een ogenschijnlijk recht hebben om inte breken in de herstructuering om de insolventie af te wenden, onafgezien van hun latere aansprakelijkheidsvorderingen

RvSt zetelend zoals in kort geding 1 juni 2020

1. Nystar beslist om gebruik te maken van KB nr. 4 - Oproeping AV op 30 april 2020 voor AV 2/06/2020:
fysieke aanwezigheid van aandeelhouders verboden enkel schriftelijke stemmen op voorhand en volmacht
2. De dag voor de algemene vergadering 1 juni vordert men de schorsing van het KB nr. 4 in uiterste dringende noodzakelijkheid
Een tijdsverloop van één maand tussen publicatie en vordering toont aan dat er geen uiterste dringende noodzakelijkheid is
3. Zelfs indien de KB het besluit zou hebben geschorst dan zou dat geen impact hebben op het kwestieuze besluit van de AV
De Raad van bestuur is niet bevoegd om zich uit te spreken over besluiten van zuiver vennootschapsrechtelijke rechtspersonen
Men moet daartoe gewoon de ondernemingsrechtbank vatten die de exceptie van onwettigheid moet toepassen

6. Geschillenregeling

79

79

Cass. 9 September 2018 TRV/RPS 2020, 75

1. Koppel richt BVBA : man statutair zaakvoerder (want beschikt over vervoersvergunning nodig om deel van activiteit legaal uit te voeren – echtgenote gewoon zaakvoerder)
2. Vordering tot uitsluiting tegen vrouw gegrond verklaard (in eerste en tweede aanleg)
3. Voorziening in cassatie: gegrond reden tot uitsluiting moet noodzakelijkerwijs verband houden met gedraging van de aandeelhouder. De eiser moet aantonen dat zijn gedragingen het vennootschapsbelang schaden en dat deze toestand enkel kan worden beëindigd met een uitsluiting
4. *Uitsluiting kan worden bevolen in geval van een voldoende ernstige en duurzame onenigheid tussen de vennoten die het voortbestaan van de vennootschap in gevaar brengen of dreigt te brengen. De gegronde reden voor de uitsluiting hoeft dus niet noodzakelijk te bestaan uit een foutief of onrechtmatig gedrag dat aan één van de vennoten kan worden toegerekend.*
5. *Wanneer een vordering tot uitsluiting wordt beantwoord met een tegenvordering tot uitsluiting en de rechter het bestaan vaststelt van een gegronde reden tot uitsluiting die niet bestaat uit een foutief gedrag, moet hij nagaan in het belang van de vennootschap, welke partij het meest garanties biedt voor het voortbestaan van de vennootschap*

80

7. Herstructurering

81

81

Pauliana na splitsing

HvJ 30 januari 2020, TRV-RPS 2020, 320

“Artikel 12 van de zesde richtlijn, gelezen in samenhang met de artikelen 21 en 22 van deze richtlijn, [moet] aldus [...] worden uitgelegd dat het zich er niet tegen verzet dat de schuldeisers van een gesplitste vennootschap wier vorderingen dateren van vóór de splitsing, een *actio pauliana* instellen nadat de splitsing van kracht is geworden, hoewel zij de overeenkomstig dit artikel 12 in het nationaal recht vastgelegde beschermingsinstrumenten niet hebben aangewend, teneinde de splitsing jegens hen onverbindend te laten verklaren en executie- of bewarende maatregelen te treffen aangaande de activa die aan de nieuw opgerichte vennootschap zijn overgedragen.”

“Artikel 19 van de zesde richtlijn, dat voorziet in de regeling inzake nietigheid van splitsingen, gelezen in samenhang met de artikelen 21 en 22 van deze richtlijn, [moet] aldus [...] worden uitgelegd dat het zich er niet tegen verzet dat de schuldeisers van de gesplitste vennootschap nadat de splitsing van kracht is geworden een *actio pauliana* instellen die de geldigheid van die splitsing niet aantast maar het enkel mogelijk maakt dat de splitsing niet aan deze schuldeisers kan worden tegengeworpen.”

82

8. Ontbinding en vereffening

83

83

Gerechtelijke ontbinding

Luik 16 oktober 2018

2:74“§ 1. De rechtbank kan op vraag van iedere belanghebbende of van het openbaar ministerie, dan wel na mededeling door de kamer voor ondernemingen in moeilijkheden krachtens artikel XX.29 van het Wetboek van economisch recht, de ontbinding uitspreken van een vennootschap die haar verplichting om een jaarrekening neer te leggen overeenkomstig de artikelen 3:10 en 3:12 niet is nagekomen.

Dit werd toegepast op vennootschap die haar jaarrekening niet had neergelegd.

De vereffenaar die werd aangesteld stelde vast dat het in casu geen slapende vennootschap was: zij voldeed haar fiscale verplichtingen:

Door hernummering had de vennootschap niet de uitnodiging gekregen van de kamer voor ondernemingen in moeilijkheden

De vennootschap publiceerde haar jaarrekeningen

De ontbinding werd om die reden dan ook ongedaan gemaakt

84

Faillissement vennootschap in vereffening

Cass. 5 juni 2020

De vennootschap die in vereffening wordt gesteld, blijft krediet genieten wanneer haar schuldeisers hun vertrouwen in deze beslissing en in het verloop van de vereffening behouden, voor zover dit vertrouwen op regelmatige en transparante wijze wordt verkregen.

De vennootschap, waarvan de ontbinding gebeurt met bedrieglijke benadeling van de rechten van de schuldeisers of, waarvan de ontbinding toelaat te ontsnappen aan de bijzondere aansprakelijkheden die verbonden zijn aan de staat van faillissement of aan het in vraag stellen van handelingen die werden gesteld tijdens de verdachte periode, waarbij de ontbinding plaatsvindt in hun nadeel, steunt niet op het vertrouwen van de schuldeisers, zelfs wanneer deze hun wantrouwen niet zouden hebben geuit

85

Cass. 13 februari 2020

Een vennootschap wordt na haar ontbinding geacht te blijven voortbestaan met het oog op haar vereffening.

Zij behoudt dus haar actieve en passieve rechtsbekwaamheid

Zij kan alle rechten uitoefenen die zij voor de invereffeningstelling kan uitoefenen, met inbegrip van recht op hoger beroep tegen een voor haar ongunstige beslissing, indien dit de vereffening dient.

86

Cass. 7 November 2019, 1ste kamer C. 19.0052N

Het passief voortbestaan van de vennootschap na de sluiting van haar vereffening, laat de vereffende vennootschap toe om een rechtsmiddel in te stellen tegen een veroordelende rechterlijke beslissing gewezen na de sluiting van de vereffening in een procedure die nog lopende was ten tijde van de vereffening

GAAT IN TEGEN DE GELDENDE MEERDERHEIDSVATTING DAT SLUITING VEREFFENING STILZIJWGENDE AFSTAND VAN REHTSMIDDEL IS

Cass. 14 februari 2020

De vennootschap waarvan de vereffening is afgesloten blijft voortbestaan om zich te verweren zowel tegen de vorderingen die schuldeiser van de vennootschpa binnen een termijn van vijf jaar tegen haar kunnen uitoefenen als tegen vorderingen die voor de sluiting van de vereffening tegen haar werden ingesteld

Cass. 10 April 2020, TRV/RPS 2020, 1040

1. Wanneer de algemene vergadering van een VZW tot de vrijwillige ontbinding heeft besloten en vereffenaars heeft aangeduid, blijft zij bevoegd voor de toewijzing van het liquidatiesaldo
2. Overeenkomstig art. 1, derde lid VZW moet het liquidatiesaldo van een VZW worden toegewezen aan een belangeloos doel. Dit saldo mag worden toegewezen aan één van de leden van de VZW op voorwaarde dat dat lid een belangeloos doel nastreeft.

9. VOF en Comm.V

Cass. 1ste kamer 18 juni 2020

Art. 209 W.Venn.. Onverminderd artikel 38, kan de overdracht van deelneming, wanneer zij door het vennootschapscontract is toegelaten, slechts geschieden met inachtneming van de vormen van het burgerlijk recht; zij kan geen gevolg hebben ten aanzien van de verbintenissen die vóór haar openbaarmaking zijn aangegaan.

Art. 4:7 WVV. De overdracht van aandelen kan, wanneer zij door de overeenkomst is toegelaten, slechts gebeuren met inachtneming van de vormen van het burgerlijk recht.

Zij kan geen gevolg hebben ten aanzien van de verbintenissen van de vennootschap die dateren van vóór de tegenwerpelijkheid van de overdracht.

Brouwerij verbonden met VOF opgericht door W & F door huur met drankafnameovereenkomst. X Treedt toe tot VOF

X trad uit als vennoot in de VOF

Vordering van niet-betaalde huurgelden & kosten van uitdrijving ontstaan na uittreding

Een vennoot die zijn aandelen overdraagt blijft gehouden voor de verbintenissen van de vennootschap die ontstaan zijn voor de overdracht en dit geldt ook voor verbintenissen die voortvloeien uit de verdere uitvoering van voordien gesloten overeenkomsten

91

Orb. Gent Afd. (2de kamer) Dendermonde 6 januari 2020

1. Werkend vennoot Gewone Commanditaire vennootschap doet aangifte faillissement
2. Curator licht vennoot in dat hij persoonlijk aansprakelijk is voor schulden van gewone commanditaire vennootschap
Hij gaat uit van de veronderstelling dat hij niet bij machte is staking van betaling en wankelen van krediet van Comm.V. te voorkomen
Suggereert om boeken neer te leggen
3. Openen insolventieprocedure van vennootschap met hoofdelijk onbeperkt aansprakelijke vennoten houdt niet noodzakelijk opening in van insolventieprocedure tegen onbeperkt aansprakelijke vennoten (XX.14 WER)
4. Bij een faillissementsprocedure moet de onderneming haar vennoten in de zaak betrekken (XX. 100, derde lid WER)
5. In casu kon de vennoot gelden vrij maken door afkoop van pensioenspaarfonds en levensverzekering = persoonlijke vordering. De afkoop is een persoonlijk recht maar de opbrengst dient aan curator te worden uitbetaald

92

10. De coöperatieve vennootschap

93

93

Antwerpen 7 juni 2018

1. Betwisting tussen Mechelse groenteveiling en coöperanten

2 Raad van Bestuur heeft de bevoegdheid om te bepalen onder welke voorwaarden de contracten worden met derden worden gesloten. Als na verloop van enige tijd vastgesteld wordt dat de vooraf gestelde contractsmodaliteiten resulteren in een exploitatieverlies, heeft de raad van bestuur niet de bevoegdheid om de gesloten overeenkomst met derden terug te draaien of de modaliteiten ervan (retroactief) aan te passen. Dat kan niet voor derden maar kan evenmin met de eigen vennoten-coöperanten.

94

11. Ondernemingsstrafrecht

95

95

Arbeidshof Antwerpen Afd. Antwerpen 15 April 2020

1. Het niet-betalen van het verschuldigde loon, ongeacht de rechtsbron en het niet-betalen van het verschuldigde vakantiegeld zijn sociaalrechtelijke misdrijven, respectievelijk strafbaar gesteld bij art. 162, 1° en 3° Sociaal Strafwetboek
2. Strafrechtelijke beteugeling van deze sociaalrechtelijke verplichtingen van de werkgever impliceert dat de strafrechtelijk aansprakelijke natuurlijke personen door wie de werkgever-rechtspersoon heeft gehandeld, *persoonlijk gehouden zijn tot uitvoering van de verbintenissen van de rechtspersoon op burgerlijk vlak*.
3. Bij misdrijven zoals het niet-betalen van het aan de werknemer verschuldigde loon en vakantiegeld, waarvan in de omschrijving geen sprake is van enig opzet of onachtzaamheid, bestaat het moreel bestanddeel uit de volwaardige wil om de materiële handeling of nalatigheid te stellen
4. Bij dergelijke misdrijven wordt het bewijs van het moreel bestanddeel beheerst door de techniek van het weerlegbaar vermoeden
5. De loutere verwijzing naar de financiële problemen van de NV als gevolg van het faillissement van het Nederlandse moederbedrijf maken het bestaan van een rechtvaardigingsgrond echter niet geloofwaardig

96

