

Bijzondere mandaten

Deel 8

Jacques Colson

Accountant – Belastingconsulent

Lid van de Commissie van begeleiding en toezicht bij het IAB

In de voorgaande delen werd de fusie door overneming en de fusie door oprichting behandeld. Deze bijdrage bespreekt de procedure bij verrichtingen die zijn gelijkgesteld aan de fusie door overneming (art. 719 tot 727 W.Venn.).

Het bijzondere aan deze procedure is dat er buiten het fusievoorstel verder *geen* verslagen moeten worden opgesteld.

Zoals bij de andere mogelijkheden tot fusie, moeten de bestuursorganen van de te fuseren vennootschappen bij authentieke of onderhandse akte een fusievoorstel opstellen. Dit fusievoorstel moet uiterlijk zes weken vóór de algemene vergadering die over de fusie moet besluiten, door elke bij de fusie betrokken vennootschappen, bij de griffie van de rechtbank van koophandel worden neergelegd.

De minimale vermeldingen zijn in artikel 719 W.Venn. vermeld en zijn de normale vermeldingen van identificatie van de betrokken vennootschappen; de datum vanaf wanneer de overnemende vennootschap de handelingen van de over te nemen vennootschap(pen) boekhoudkundig verricht; de rechten die de overnemende vennootschap toekent aan de vennoten van de over te nemen vennootschap(pen) die bijzondere rechten hebben, alsook aan de houders van andere effecten dan aandelen, of de aan hen voorgestelde maatregelen (om deze bijzondere rechten te vergoeden of te behouden).

Ten slotte moet elk bijzonder voordeel dat wordt toegekend aan de leden van de bestuursorganen van de te fuseren vennootschappen, worden vermeld.

Elke bij de fusie betrokken vennootschap vermeldt het fusievoorstel in de agenda van de algemene vergadering, die zich erover moet uitspreken. De mogelijkheid voor de vennoten om dit fusievoorstel kosteloos te verkrijgen, moet ook worden vermeld.

Zoals voorgeschreven, wordt aan de aandeelhouders op naam een afschrift van de agenda en het fusievoorstel bezorgd, uiterlijk één maand voor de algemene vergadering die over het fusievoorstel moet beslissen. Aandeelhouders die de statutaire voorschriften hebben gevolgd om tot de vergadering te worden toegelaten, moeten deze documenten eveneens onverwijld ontvangen.

In een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid moet deze toezending niet gebeuren, maar de vennoten van een dergelijke vennootschap hebben het recht om inzage te nemen op de zetel van de vennootschap, uiterlijk één maand voor de algemene vergadering die over het fusievoorstel moet beslissen.

In de andere vennootschappen heeft elke vennoot het recht om uiterlijk één maand vóór de algemene vergadering die over het fusievoorstel moet beslissen, op de zetel van de vennootschap kennis te nemen van:

- het fusievoorstel;

- de jaarrekeningen van de laatste drie boekjaren van elke vennootschap die bij de fusie betrokken is;
- de tussentijdse cijfers over de stand van het vermogen, die zijn opgesteld volgens dezelfde methode en opstelling als de laatste jaarrekening, indien deze laatste jaarrekening meer dan zes maanden vóór de datum van het fusievoorstel is afgesloten.

Een nieuwe inventaris moet evenwel niet worden opge maakt.

Bij een naamloze vennootschap, een commanditaire vennootschap op aandelen, een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, een coöperatieve vennootschap met beperkte aansprakelijkheid en de Europese vennootschappen, moeten de verslagen van de bestuurders, van de zaakvoerders of de leden van de directieraad en van de leden van de raad van toezicht, alsook de verslagen van de commissaris(sen) over de laatste drie boekjaren, eveneens ter inzage van iedere vennoot worden gehouden. Elke vennoot kan bovendien verzoeken kosteloos geheel of gedeeltelijk afschrift te ontvangen van alle documenten, behalve van documenten die reeds werden toegezonden.

De tussentijdse situatie moet rekening houden met tussentijdse afschrijvingen en voorzieningen, alsook met belangrijke wijzigingen die niet uit de boeken blijken.

Een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid of een coöperatieve vennootschap kan slechts een andere vennootschap overnemen indien de vennoten van de over te nemen vennootschap eisen om vennoot te zijn in de overnemende vennootschap. Dit is mogelijk een aandachtspunt voor de beroepsbeoefenaar(s) die de fuserende vennootschappen begeleidt (begeleiden).

Specifiek is hier ook de toestand van een vennoot in een coöperatieve vennootschap, die bij een fusievoorstel kan uittreden, zelfs buiten de wettelijk voorziene termijn, met name de eerste zes maanden van het boekjaar.

De wens tot uittreding moet uiterlijk vijf dagen voor de algemene vergadering die over het fusievoorstel besluit, ter kennis van de vennootschap worden gebracht. De aangevraagde uittreding heeft pas uitwerking als het fusievoorstel wordt aangenomen.

Dit recht tot uittreding is van dwingende aard en kan niet worden verboden in de statuten. In de betrokken vennootschap moeten de paragrafen 1 en 2 van artikel 721 W.Venn. worden opgenomen in de oproepingsbrief voor de algemene vergadering die over de fusie beslist, zodat elke vennoot er kennis van heeft.

De volgende regels van aanwezigheid en meerderheid zijn van toepassing op de besluitvorming van het fusievoorstel:

- de aanwezigen moeten ten minste de helft van het maatschappelijk kapitaal vertegenwoordigen op de eerste algemene vergadering. Is dit quorum niet bereikt, dan wordt een tweede algemene vergadering opgeroepen, die zonder beperking rechtsgeldig kan stemmen;
- het fusievoorstel is slechts aangenomen indien ten minste drie vierde van de stemmen wordt bereikt. In een gewone commanditaire vennootschap en in de coöperatieve vennootschappen wordt het stemrecht berekend op basis van het evenredig aandeel in het vennootschapsvermogen en is het aanwezigheidsquorum te berekenen naar verhouding van dat vermogen;
- de regels en de verslagen naar aanleiding van een uitgifte van aandelen zonder vermelding van nominale waarde beneden hun fractiewaarde, zijn niet van toepassing bij de met fusie gelijkgestelde verrichtingen (zie art. 582 W. Venn.);
- wanneer er verschillende soorten aandelen of effecten bestaan die het in de statuten vastgestelde kapitaal al dan niet vertegenwoordigen en de fusie hun respectievelijke rechten wijzigt, moet voor elke soort aandelen het vereiste minimumquorum en de vereiste meerderheid worden behaald (zie art. 540 W.Venn.);
- in sommige gevallen is instemming van alle vennoten noodzakelijk. Dit is het geval indien de overnemende of de over te nemen vennootschap een vennootschap onder firma is. Indien de overnemende vennootschap de vorm van een vennootschap onder firma, een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid of een gewone commanditaire vennootschap aanneemt, is deze instemming eveneens noodzakelijk;
- in een gewone commanditaire vennootschap en een commanditaire vennootschap op aandelen is de instemming van de beherende (werkende) vennoten ook noodzakelijk.

Ook hier worden de notulen van de algemene vergaderingen van de betrokken vennootschappen bij authentieke

akte gehouden. Indien aan dit artikel niet voldaan werd, is nietigheid het gevolg. De notaris moet zowel de interne als de externe wettigheid van de rechtshandelingen en formaliteiten nagaan.

Na het besluit tot fusie worden de wijzigingen aan de statuten in de overnemende vennootschap vastgelegd, inbegrepen de wijziging aan haar doel, met de aanwezigheid en de meerderheid die voor een statutenwijziging van toepassing is. Zonder deze aanpassingen blijft de fusie zonder gevolg.

De fusie is voltrokken indien de betrokken vennootschappen alle daartoe overeenstemmende besluiten hebben opgenomen. Er kan hier worden gewezen op het feit dat de besluiten van de algemene vergaderingen die beslissen over de fusie in één akte kunnen worden genotuleerd, *indien de vergaderingen na elkaar bijeenkomen*. Dit is in de praktijk soms een discussiepunt, vandaar deze verwijzing. De besluiten van iedere vennootschap moeten afzonderlijk bij uittreksel worden bekendgemaakt.

Ook moeten in voorkomend geval de wijzigingen van de statuten van de overnemende vennootschap worden bekendgemaakt volgens de gewone openbaarmakingsformaliteiten. Vijftien dagen na de neerlegging van de akte waarin de laatste algemene vergadering tot fusie heeft besloten, worden ze gelijktijdig bekendgemaakt. De overnemende

vennootschap kan deze openbaarmaking voor zichzelf en voor de overgenomen vennootschap op zich nemen.

Belangrijk in deze vorm van met fusie gelijkgestelde verrichting is, dat er geen uitwisseling van aandelen plaatsvindt van de overnemende vennootschap tegen aandelen van de overgenomen vennootschap. De aandelen gehouden door een persoon in eigen naam, maar die voor rekening van de vennootschap handelt, komen evenmin in aanmerking voor uitwisseling.

Voor de periode van het tijdvak tussen de datum van de laatste goedgekeurde jaarrekening en de datum vanaf wanneer de overnemende vennootschap de handelingen van de overgenomen vennootschap boekhoudkundig overneemt, moet het bestuursorgaan van de overgenomen vennootschap de jaarrekening opstellen, volgens de bepalingen van het Wetboek van Vennootschappen. Deze jaarrekening wordt ter goedkeuring aan de algemene vergadering van de overnemende vennootschap voorgelegd.

De algemene vergadering van de overnemende vennootschap beslist over het verlenen van kwijting aan de bestuurs- en/of toezichtsorganen van de overgenomen vennootschap. ●

(Wordt vervolgd)