

## OMGAAN MET CONFLICTEN IN DE VENNOOTSCHAP



# OMGAAN MET CONFLICTEN IN DE VENNOOTSCHAP

KOEN BYTTEBIER  
ALAIN FRANÇOIS  
ELKE JANSSENS  
TIMOTHY VAN DE GEUCHTE  
(eds.)



Omgaan met conflicten in de vennootschap  
Koen Bytsebier, Alain François, Elke Janssens en Timothy Van de Gehuchte (eds.)

© 2009 Intersentia  
Antwerpen – Oxford  
[www.intersentia.be](http://www.intersentia.be)

ISBN 978-90-5095-946-9  
D/2009/7849/55  
NUR 827

Alle rechten voorbehouden. Behoudens uitdrukkelijk bij wet bepaalde uitzonderingen mag niets uit deze uitgave worden verveelvoudigd, opgeslagen in een geautomatiseerd gegevensbestand of openbaar gemaakt, op welke wijze ook, zonder de uitdrukkelijke voorafgaande toestemming van de uitgever.

# VOORWOORD

De vennootschap is een haard van conflicten op diverse niveaus van besluitvorming, in verschillende gradaties, en tussen verschillende belangen(groepen). Waar samenwerking vereist is, is het conflict inherent aanwezig.

Op diverse niveaus van besluitvorming kunnen dergelijke conflicten bestaan zoals o.m. in algemene vergadering, of op het niveau van het bestuur (dagelijks bestuur) of m.b.t. de controle door de commissaris.

Als drager van de onderneming zijn bij deze conflicten diverse belangen betrokken: de aandeelhouders (van al of niet beursgenoteerde vennootschappen, of bij moeder- en dochtervennootschappen), de bestuurders, de overheid, de werknemers, de schuldeisers, andere stakeholders...

Het vennootschapsrecht erkent het conflict: enerzijds bestaan mogelijkheden om conflicten te vermijden, anderzijds is door wetgeving en rechtspraak conflictbeslechting tot stand gekomen. De belangrijke rol van de rechter (ten gronde en in kort geding) verdient hierbij alle aandacht.

Dit boek is de emanatie van een in mei 2008 te Brussel gehouden studiedag. Niemand had toen voorspeld dat de financiële crisis, die nadien uitbrak, opnieuw voor rechtspraak zou zorgen...

Het is de grote verdienste van de editors en de auteurs om de conflicten in de vennootschap te onderkennen en te analyseren. In wetenschappelijk onderbouwde bijdragen, en vanuit verschillende invalshoeken, wordt het domein van de conflicten in de vennootschap op academisch verantwoorde wijze bestudeerd.

In die optiek vormt dit boek een essentieel basiswerk voor elkeen die conflicten in de vennootschap wil onderkennen, vermijden of oplossen...

Prof. Dr. Herman Braeckmans  
Gewoon hoogleraar Universiteit Antwerpen  
Advocaat te Antwerpen



# INHOUD

VOORWOORD .....	v
-----------------	---

## OMGAAN MET CONFLICTEN IN VENNOOTSCHAPPEN: REGELING VAN GESCHILLEN IS MEER DAN GESCHILLENREGELING

ALAIN FRANÇOIS, KOEN BYTTEBIER, JEROEN FASTENAEKELS, TIMOTHY VAN DE GEHUCHTE en LEEN VANDENBEMPT .....	1
---	---

<b>I. Inleiding .....</b>	<b>1</b>
Afdeling 1. De vennootschap als mogelijke haard van conflicten .....	2
Afdeling 2. De dubbel(zinnig)e rol van het vennootschapsrecht: wapen en remedie .....	7
Afdeling 3. De vennootschappelijke conflictenregels – overzicht en indelingen .....	9
Afdeling 4. Opzet van de bijdrage: regeling van geschillen vs. geschillenregeling .....	11
<b>II. Overzicht van vennootschapsinterne actiemiddelen .....</b>	<b>12</b>
Afdeling 1. Verplichte bijeenroeping van de algemene vergadering .....	12
§ 1. Verplichte bijeenroeping als actiemiddel .....	12
A. Algemeen .....	12
B. Bepalen van de agenda van de algemene vergadering .....	13
§ 2. Een aantal recente toepassingen en ontwikkelingen .....	14
A. De rechtspraak .....	14
B. De Europese vennootschap .....	15
C. De Corporate Governance Code .....	15
D. Richtlijn 2007/36/EG van 11 juli 2007 .....	16
§ 3. De verplichte bijeenroeping van de algemene vergadering: beoordeling en afweging ten opzichte van andere actiemiddelen .	18
Afdeling 2. Het vraagrecht .....	19
§ 1. Het vraagrecht als actiemiddel .....	19
A. Algemeen .....	19
B. Dwingend recht .....	27
C. Vraagrecht in alle vennootschapsvormen? .....	28
§ 2. Een aantal recente toepassingen en ontwikkelingen .....	29
A. Recente toepassingen in de rechtspraak .....	29

B.	De Corporate Governance Code . . . . .	34
C.	Richtlijn 2007/36/EG van 11 juli 2007 . . . . .	35
§ 3.	Het vraagrecht: beoordeling en afweging ten opzichte van andere actiemiddelen . . . . .	36
Afdeling 3. Herroeping van bestuurders/zaakvoerders . . . . .		37
§ 1.	De herroeping als actiemiddel . . . . .	37
A.	Algemeen . . . . .	37
B.	Mandaat van (afgevaardigd) bestuurder versus arbeids- overeenkomst . . . . .	41
C.	Voorstellen tot wijziging van artikel 518, § 3 W.Venn. . . . .	44
§ 2.	Een aantal recente toepassingen en ontwikkelingen . . . . .	45
A.	De cumul van de arbeidsovereenkomst en het bestuurders- mandaat: wat met opzegvergoeding? . . . . .	45
B.	Ontslag van de afgevaardigde bestuurder en de bevoegdheid van de Raad van bestuur . . . . .	46
C.	Ontslag van de bestuurder in beledigende omstandig- heden . . . . .	46
D.	Het hoorrecht van de herroepen bestuurder . . . . .	47
E.	Afwezigheid van zwaarwichtige en determinerende omstandigheden – disproportionaliteit . . . . .	47
§ 3.	De herroeping van de bestuurder: beoordeling en afweging ten opzichte van de andere actiemiddelen . . . . .	48
Afdeling 4. Individuele onderzoeks- en controlebevoegdheid van vennoten . . . . .		49
§ 1.	Algemeen (situering) . . . . .	49
§ 2.	Individuele onderzoeks- en controlebevoegdheid als actie- middel . . . . .	52
§ 3.	Een aantal recente toepassingen en ontwikkelingen . . . . .	56
§ 4.	De individuele onderzoeks- en controlebevoegdheid: beoordeling en afweging ten opzichte van andere actiemiddelen . . . . .	57
Afdeling 5. Uitkoop . . . . .		58
Afdeling 6. Tussenbesluit vennootschapsinterne actiemiddelen . . . . .		63
<b>III.</b>	<b>Actiemiddelen via de rechtbank . . . . .</b>	<b>64</b>
Afdeling 1. De vennootschapsvordering ( <i>actio mandati</i> ) . . . . .		64
§ 1.	De vennootschapsvordering als actiemiddel . . . . .	64
A.	Algemeen . . . . .	64
B.	Voorwaarden voor het instellen van de vennootschaps- vordering . . . . .	66
C.	Aansprakelijkheidsgronden . . . . .	68
§ 2.	Een aantal recente toepassingen en ontwikkelingen . . . . .	69



§ 3. De vennootschapsvordering of <i>actio mandati</i> : beoordeling en afweging ten opzichte van andere actiemiddelen . . . . .	74
Afdeling 2. De minderheidsvordering . . . . .	75
§ 1. De minderheidsvordering als actiemiddel . . . . .	75
A. Algemeen . . . . .	75
B. Voorwaarden voor het instellen van de minderheidsvordering. . . . .	77
1. Participatiedrempels . . . . .	77
2. Geen kwijting hebben verleend of op ongeldige wijze hebben goedgekeurd . . . . .	78
C. Onderscheid en gelijkenis met de vennootschapsvordering. . . . .	79
§ 2. Een aantal recente toepassingen en ontwikkelingen . . . . .	81
§ 3. De minderheidsvordering: beoordeling en afweging ten opzichte van andere actiemiddelen . . . . .	84
Afdeling 3. Vennootschappelijk deskundigenonderzoek. . . . .	86
§ 1. Het vennootschappelijk deskundigenonderzoek als actiemiddel. . . . .	86
A. Algemeen . . . . .	86
B. Voorwaarden voor het instellen van de vordering tot deskundigenonderzoek . . . . .	87
C. Onderscheid en gelijkenis met de minderheidsvordering . . . . .	91
D. Aanwijzingen van een (dreigend) ernstig gevaar voor de belangen van de vennootschap: concrete invulling door de rechtspraak . . . . .	92
§ 2. Een aantal recente toepassingen en ontwikkelingen . . . . .	94
§ 3. De vordering tot aanstelling van een deskundige: beoordeling en vergelijking met andere actiemiddelen . . . . .	97
Afdeling 4. De aanstelling van een voorlopige bewindvoerder e.a. . . . .	101
§ 1. De aanstelling van een voorlopige bewindvoerder e.a. als actiemiddel. . . . .	101
A. Algemeen . . . . .	101
B. Juridische basis . . . . .	101
C. Procedure . . . . .	102
D. Wie kan de aanstelling vorderen? . . . . .	103
E. Gronden tot aanstelling van een voorlopige bewindvoerder. . . . .	104
§ 2. Een aantal recente toepassingen en ontwikkelingen . . . . .	106
A. Inzake de gronden tot aanstelling . . . . .	106
B. Interferentie met de sekwester. . . . .	110
C. Duur van het mandaat van de voorlopige bewindvoerder . . . . .	111
D. De voorlopige bewindvoerder tijdens het faillissement . . . . .	111

§ 3. De vordering tot aanstelling van een voorlopige bewindvoerder: beoordeling en vergelijking met andere actiemiddelen. ....	112
Afdeling 5. De nietigverklaring van besluiten van vennootschapsorganen. ....	114
§ 1. De nietigverklaring als actiemiddel. ....	114
A. Algemeen. ....	114
B. Wettelijke grondslag. ....	115
C. Procedure en vervaltermijn. ....	115
D. De nietigheidsgronden. ....	118
§ 2. Een aantal recente toepassingen en ontwikkelingen. ....	121
A. Nietigheid wegens de overschrijding van bevoegdheid of het misbruik van bevoegdheid (art. 64, 3de lid W.Venn.) ....	121
B. Nietigheid wegens onregelmatigheid van de vorm waardoor het besluit is aangetast, indien de eiser aantoonst dat de begane onregelmatigheid het genomen besluit heeft kunnen beïnvloeden (art. 64, 1° W.Venn.) ...	127
C. Het verval van de vordering tot nietigverklaring (art. 198 W.Venn.) ....	129
§ 3. De nietigverklaring van besluiten van de organen van de vennootschap: beoordeling en afweging ten opzichte van de andere actiemiddelen. ....	130
Afdeling 6. De geschillenregeling (pro memorie). ....	131
§ 1. De geschillenregeling als actiemiddel. ....	131
A. Algemeen. ....	131
B. De uitsluiting en de uittreding. ....	132
§ 2. De geschillenregeling: beoordeling en afweging ten opzichte van andere actiemiddelen. ....	134
Afdeling 7. De gerechtelijke ontbinding. ....	137
§ 1. De gerechtelijke ontbinding als actiemiddel. ....	137
A. Algemeen. ....	137
B. Dwingend karakter van het actiemiddel van de gerechtelijke ontbinding. ....	138
C. Toepassingsvoorwaarden inzake de vordering tot gerechtelijke ontbinding. ....	139
1. Wie kan de vordering instellen? ....	139
2. Het begrip wettige reden. ....	139
§ 2. Een aantal recente toepassingen en ontwikkelingen. ....	144
§ 3. De gerechtelijke ontbinding: beoordeling en afweging ten opzichte van de andere actiemiddelen. ....	148

IV. Algemene conclusie . . . . .	149
Bijlage 1. Schematisch overzicht van conflicten . . . . .	153
Bijlage 2. Vergelijkende tabel van wettelijke actiemiddelen bij conflicten in NV en BVBA . . . . .	154

## DE GESCHILLENREGELING ALS BIJZONDER GERECHTELIJK ACTIEMIDDEL

ELKE JANSSENS . . . . .	157
<b>I. Inleidende beschouwingen . . . . .</b>	<b>157</b>
Afdeling 1. Inleiding . . . . .	157
Afdeling 2. Gemeenschappelijke kenmerken en grote verschilpunten ..	159
<b>II. De procedure in uitsluiting . . . . .</b>	<b>164</b>
Afdeling 1. De voorwaarden tot het instellen van de procedure. . . . .	164
Afdeling 2. De invulling van het begrip “gegronde redenen” . . . . .	170
Afdeling 3. De procedure . . . . .	177
§ 1. Tegen wie? . . . . .	177
§ 2. Voorwerp van de vordering . . . . .	178
§ 3. De bevoegde rechtbank . . . . .	180
§ 4. Bewarende maatregelen . . . . .	181
§ 5. Verloop van de procedure . . . . .	184
A. Het lot van de overdraagbaarheidsbeperkingen. . . . .	184
B. De prijs . . . . .	186
1. Methode van prijsbepaling. . . . .	186
2. Het ogenblik waarop de prijs moet worden bepaald (peildatum) . . . . .	190
3. Factoren van invloed op de waardering . . . . .	193
C. Het vonnis in uitsluiting . . . . .	194
<b>III. Uittreding . . . . .</b>	<b>196</b>
Afdeling 1. Voorwaarden voor het inleiden van de procedure tot uittreding. . . . .	196
Afdeling 2. De invulling van het begrip “gegronde redenen” . . . . .	197
Afdeling 3. De procedure en het vonnis . . . . .	200
<b>IV. Besluit. . . . .</b>	<b>201</b>

## HET SNELLE PROCES *DE LEGE FERENDA*

DIRK VAN GERVEN . . . . .	203
<b>I. Kort geding . . . . .</b>	<b>203</b>
<b>II. Venootschapsgeschillen . . . . .</b>	<b>204</b>
<b>III. Het eenzijdig verzoekschrift . . . . .</b>	<b>205</b>

IV. Hiërarchie in voorlopige maatregelen . . . . .	207
V. Een aantal kanttekeningen uit de praktijk . . . . .	210
VI. Voorstellen tot verbetering: <i>de lege ferenda</i> . . . . .	212

**CONVENTIONELE TECHNIKEN VAN GESCHILLENBESLECHTING –  
ENKELE INLEIDENDE BESCHOUWINGEN**

PETER CALLENS en PETER VLIETINCK . . . . .	215
<b>I. Inleiding . . . . .</b>	215
<b>II. Patstelling in de raad van bestuur . . . . .</b>	216
Afdeling 1. Ontmijning zonder tussenkomst van een derde . . . . .	217
§ 1. Verwijzing naar een ander orgaan (“ <i>clause de renvoi</i> ”) . . . . .	217
§ 2. Meervoudig stemrecht – Doorslaggevende stem van de voorzitter . . . . .	219
§ 3. Oneven aantal bestuurders . . . . .	221
§ 4. Afkoelingsperiode . . . . .	222
Afdeling 2. Ontmijning met tussenkomst van een derde . . . . .	222
§ 1. Lasthebber <i>ad hoc</i> . . . . .	222
§ 2. Voorlopige bewindvoerder . . . . .	223
§ 3. Bemiddelaar – arbiter . . . . .	225
§ 4. <i>Swing director</i> . . . . .	226
<b>III. Patstelling in de algemene vergadering . . . . .</b>	227
Afdeling 1. Ontmijning zonder tussenkomst van een derde . . . . .	227
§ 1. Met wijziging in aandeelhouderschap . . . . .	227
A. Conventionele uitsluiting via een optieregeling . . . . .	228
1. Principe . . . . .	229
2. Voorwaarden . . . . .	230
3. Prijs . . . . .	230
4. Prijs – Leonijns beding? . . . . .	233
5. Clausules gegroeid uit de Angelsaksische praktijk . . . . .	241
6. Verhouding tussen de conventionele en de wettelijke regeling . . . . .	243
B. Uitsluiting door de vennootschap . . . . .	244
1. Principe . . . . .	244
2. Procedure . . . . .	245
3. Vergoeding van de uitgesloten aandeelhouder . . . . .	245
§ 2. Zonder wijziging in het aandeelhouderschap . . . . .	245
A. Categorieën van aandelen . . . . .	246
B. Cumulatief stemrecht bij het benoemen van mandatarissen . . . . .	247
C. Stemafspraken . . . . .	248

D.	Meervoudig stemrecht vs. beperking van het stemrecht ..	249
E.	Clausule van “ <i>sole development</i> ” .....	250
Afdeling 3.	Ontmijning met tussenkomst van een derde .....	251
§ 1.	Zonder wijziging in het aandeelhouderschap .....	251
A.	Bemiddeling – “ <i>mini trial</i> ” .....	251
1.	Principe .....	251
2.	Bemiddelingsbeding .....	251
3.	Speciale toepassing: “ <i>Mini trial</i> ” .....	252
B.	Onherroepelijke volmacht .....	252
1.	Principe .....	252
2.	Stemrecht .....	253
3.	Voordeel .....	253
C.	Bindende derdebeslissing .....	254
§ 2.	Met wijziging in het aandeelhouderschap .....	255
A.	Wipaandeel .....	255
1.	Principe .....	255
2.	Eigendom .....	255
3.	Stemrecht .....	256
4.	Einde .....	257

## DE DADING ALS MIDDEL VAN BEËINDIGING OF VOORKOMING VAN VENNOOTSCHAPSCONFLICTEN

JORIS DE VOS en RÉGINE FELTKAMP .....	259	
<b>I.</b>	<b>Inleiding</b> .....	259
<b>II.</b>	<b>Constitutieve bestanddelen van de dading</b> .....	263
Afdeling 1.	Gerezen of toekomstig geschil .....	264
Afdeling 2.	Gemeenschappelijke bedoeling van de partijen om het geschil te beëindigen of te voorkomen .....	266
§ 1.	Gemeenschappelijke bedoeling om het geschil te beëindigen of te voorkomen .....	266
§ 2.	Partijen bij het geschil .....	267
Afdeling 3.	Wederzijdse toegevingen .....	269
Afdeling 4.	Aanverwante rechtsfiguren .....	271
<b>III.</b>	<b>De totstandkoming van de dading</b> .....	273
Afdeling 1.	Vormvereisten .....	273
Afdeling 2.	Geldigheidsvoorwaarden .....	274
§ 1.	Toestemming .....	275
A.	Psychologisch element .....	275
B.	Wilsgebreken .....	277
1.	Dwaling .....	278

2.	Bedrog en geweld .....	281
3.	Benadeling .....	281
4.	Rekenfout .....	283
§ 2.	Bekwaamheid .....	283
A.	Algemeen .....	283
B.	Rechtsbekwaamheid .....	284
C.	Handelingsbekwaamheid .....	286
1.	Beslissing een dading aan te gaan .....	286
2.	Vertegenwoordigingsbevoegdheid .....	293
3.	Vennootschap in vereffening .....	294
4.	Faillissement .....	295
§ 3.	Voorwerp .....	296
A.	Algemeen .....	296
B.	Bijzonderheden .....	297
1.	Bestaan of kunnen bestaan .....	297
2.	Bepaald of bepaalbaar .....	297
3.	In de handel en geoorloofd .....	297
4.	Minderheidsvordering .....	300
§ 4.	Oorzaak .....	301
	Afdeling 3. Vertegenwoordiging .....	302
IV.	Draagwijdte en interpretatie .....	303
V.	Bewijs .....	305
VI.	Rechtsmiddelen bij niet-nakoming .....	306
VII.	Algemeen besluit .....	308