

## BESLUITEN

Voor 1 **Dhr. Jaak Van der Gucht**, wonende te Dries 39, 9420 Erpe-Mere.

Eiser

Bijgestaan en vertegenwoordigd door mr. Erik Monard en mr. Yasmina Elbi, voor de advocatenvennootschap Monard Law, met kantoor te 3500 Hasselt, Gouverneur Roppesingel 131.

Tegen 1 **NATIONALE BANK VAN BELGIË**, naamloze vennootschap met maatschappelijke zetel te 1000 Brussel, Berlaimontlaan 14 en met ondernemingsnummer 0203.201.340.

Verweerster

Bijgestaan en vertegenwoordigd door mr. Johan Verbist, voor de advocatenvennootschap Omega Law met kantoor te 2000 Antwerpen, Amerikalei 187/302.

---

Nederlandstalige Ondernemingsrechtbank Brussel (1<sup>ste</sup> kamer)  
A/19/01203

---

Gelet op de dagvaarding dd. 27 maart 2019;

Gelet op de besluiten van verweerster dd. 15 mei 2019;

### 1.1 Voorstelling van partijen

- 01 Concluant is aandeelhouder van de Nationale Bank van België (hierna verkort "NBB") en bezit heden 140 aandelen in verweerster.
- 02 De NBB werd in 1850 opgericht als naamloze vennootschap. Pas in 1948 heeft de Belgische Staat besloten toe te treden tot het kapitaal van de vennootschap via de wet van 28 juli 1948.<sup>1</sup> Mede ingevolge haar aandeelhouderschap, heeft de Belgische Staat telkens opnieuw teruggегrepen naar wetgeving om ingrijpende wijzigingen aan te brengen in de structuur van de NBB teneinde te vermijden over te gaan tot nationalisatie van de NBB, hetgeen tot gevolg zou hebben dat de aandeelhouders op correcte wijze zouden worden vergoed.

Dit heeft ertoe geleid dat de NBB thans een bijzondere plaats inneemt in het Belgische juridische stelsel en op grond van artikel 141 §1 van de wet van 2 augustus 2002<sup>2</sup>, gecombineerd met de verschillende wetgevende ingrepen, over andere organen beschikt dan elke andere naamloze vennootschap in België. Conform art. 17 van de Wet van 22 februari 1998<sup>3</sup> betreffen de organen van de NBB onder meer de Gouverneur, het Directiecomité, de Regentenraad en het College van censoren.

- 03 De Regentenraad wijzigt de statuten van de NBB om deze in overeenstemming te brengen met de Organieke wet en met de voor België geldende internationale verplichtingen. Zodoende is het vaststaande praktijk dat de Regentenraad meent over alle vrijheid en macht te beschikken om het eigen vermogen van de vennootschap en haar eigenaars te bestemmen naar de Belgische Staat. De Regentenraad oefent dus ogenschijnlijk een onbeperkte bevoegdheid uit tot het bepalen van bijkomende regels waaraan de NBB en aldus de Regentenraad zelf zich dient te conformeren met betrekking tot de rekeningen van de NBB.<sup>4</sup> Het is de **Regentenraad** – bestaande uit de Gouverneur, de directeurs (vijf) en regenten (tien) – die de uitgavenbegroting alsook de jaarrekening goedkeurt en definitief over de winstverdeling beslist die door het Directiecomité wordt voorgesteld.<sup>5</sup>

### 1.2 Het ogenschijnlijk gebrek aan toezicht over de Nationale Bank van België

- 04 Concluant stelde in het verleden reeds meermaals, en nog steeds telkens weer, vast dat de NBB zich van de wetgeving bedient naar eigen goeddunken. In antwoord op de vraagstelling aan de vroegere Minister van Financiën Koen Geens aangaande de controle over verweerster, antwoordt de Minister dat verweerster onderworpen is aan het toezicht van de FSMA, en dat er geen anomalieën werden vastgesteld.

*"Ten slotte is het zo dat de NBB, zoals elke beursgenoteerde onderneming, onderworpen is aan het toezicht van de FSMA."* (brief dd. 30 september 2013 vanwege toenmalig Minister van Financiën Koen Geens, **stuk 1**)

Anderzijds houdt het FSMA in haar brief van 12 februari 2019 dan weer voor dat ze **geen controlebevoegdheid heeft** met betrekking tot de periodieke informatie van verweerster.

<sup>1</sup> Wet van 28 juli 1948 betreffende het bedrijf, de inrichting en de bevoegdheid van de NBB.

<sup>2</sup> Wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten BS 4 september 2002.

<sup>3</sup> Wet van 22 februari 1998 tot vaststelling van het organiek statuut van de Nationale Bank van België, BS 28 maart 1998. (Hierna: Organieke Wet)

<sup>4</sup> Art. 33 Organieke Wet.

<sup>5</sup> Artt. 20 en 32 Organieke Wet.

*"[...] is de FSMA niet bevoegd voor controle op de periodieke informatie van de Nationale Bank van België op grond van artikel 18, §1, 1° van het Koninklijk Besluit betreffende de verplichtingen van emittenten van financiële instrumenten die zijn toegelaten tot de verhandeling op een gereguleerde markt." (stuk 2)*

- 05 Concluant vecht in een andere procedure aanhangig voor het Hof van Beroep te Brussel de juistheid aan van de jaarrekeningen betreffende boekjaar 2012, 2013 en 2014 op basis van de vaststelling dat het eigen vermogen op onjuiste wijze wordt weergegeven. Aldus is het de overtuiging van concluant en zijn raadgevende bedrijfsrevisoren dat de onbeschikbare reserves ten onrechte onder de balansrubriek "Overige passiva" worden geboekt, terwijl het naar zijn stelling kennelijk een balansrubriek is, die onder het eigen vermogen ressorteert. Hij werd zeer recent niet gevolgd door het Hof. Het is vandaag onzeker of er al dan niet een voorziening in Cassatie volgt.

### **1.3 Schending van dwingend artikel 518bis van het Wetboek van Vennootschappen in hoofde van verweerster**

- 06 Vastgesteld wordt dat verweerster zich buiten het wettelijk kader begeeft naar aanleiding van de genderquota. Art. 518bis W. Venn. stelt een genderquotum in op het niveau van de raad van bestuur van effectengenoteerde naamloze vennootschappen, waarbij één derde van de leden van de raden van bestuur van het andere geslacht moet zijn dan de overige leden, stellende dat:

*"§ 1. In vennootschappen waarvan de effecten zijn toegelaten tot de verhandeling op een in artikel 4 bedoelde gereguleerde markt is **ten minste één derde van de leden van de raad van bestuur van een ander geslacht** dan dat van de overige leden. Voor de toepassing van deze bepaling wordt het vereiste minimumaantal van die leden van een ander geslacht afgerond naar het dichtstbijzijnde gehele getal." (eigen benadrukking)*

- 07 Concluant heeft vastgesteld dat de inrichting van de Regentenraad alsook van het Directiecomité manifest niet voldoet aan de vereisten van art. 518bis W. Venn.
- 08 Bij schrijven dd. 26.12.2018 stelt concluant verweerster in gebreke betreffende de aanvullende toepassing van het Wetboek van Vennootschappen op het statuut van de Nationale Bank, met in het bijzonder de toepassing van art. 518bis Wetboek van Vennootschappen op de inrichting van de Regentenraad alsook van het Directiecomité. **(stuk 3)** Concluant benadrukt hierbij de juridische gevolgen van voormelde onwettig ingerichte organen met betrekking tot de niet-rechtsgeldigheid van de besluitvorming van verweerster.

*"Bij deze wenst hij formeel vast te stellen dat de samenstelling van de Regentenraad alsook van het Directiecomité niet voldoet aan artikel 518bis W.Venn. [...]"*

*De onwettigheid van de samenstelling van de organen heeft een meervoudig gevolg:*

- 1. De rechtsgeldigheid van de genomen besluiten is aangetast sedert 1 januari 2017, datum van inwerkingtreding van de wet*
- 2. Verantwoordelijkheid van de regenten en directieleden*
- 3. Niet-rechtsgeldigheid van de besluitvorming met betrekking tot de uitkeringen aan de Regenten en directeurs in het bijzonder.*

Gelieve huidig schrijven als officiële ingebrekestelling te aanzien. Wij verzoeken u ook om ons vóór 10 januari 2019 te bevestigen dat u een afschrift van dit schrijven aan de Regenten en directieleden heeft bezorgd."

- 09 Middels schrijven dd. 9 januari 2019 vanwege verweerster aan conculant wordt de toepassing van art. 518bis W. Venn. op de NBB betwist, waarbij verweerster zich meent te kunnen beroepen op art. 2 Organieke Wet om de toepassing van art. 518bis W. Venn. op de organen van de NBB formeel te contesteren. **(stuk 4)**

*"U verdedigt hierin de stelling dat artikel 518bis W. Venn. van toepassing zou zijn op bepaalde organen van de Bank. Wij ondersteunen deze stelling niet. In dat kader wil ik u nogmaals wijzen op artikel 2 van de organieke wet van de Bank. Krachtens deze bepalingen zijn de bepalingen betreffende naamloze vennootschappen weliswaar aanvullend van toepassing op de Bank, maar enkel voor aangelegenheden die niet worden geregeld door het eigen sui generis rechtskader en voor zover deze gemeenrechtelijke bepalingen niet strijdig zijn met dit eigen rechtskader."*

#### **1.4 Wetsvoorstel van 14 maart 2019**

- 10 Vastgesteld kan worden dat de federale overheid – aansluitend bij de ingebrekestelling en procedure - besloten heeft tot een goedkeuring van het wetsvoorstel houdende diverse financiële bepalingen van huidig Minister van Financiën Alexander De Croo dd. 14 maart 2019, zoals definitief aangenomen bij stemming van 25 april 2019 (hierna "Wet van 2 mei 2019").
- 11 Dadelijk volgend op de ingebrekestelling vanwege conculant dd. 27 december 2018 werd reeds op 14 maart 2019 een eerste wetsvoorstel ingesteld waarbij de Regentenraad van de Nationale Bank tegen 18 mei 2020 voor minstens één derde uit vrouwen zou dienen te bestaan, inhoudelijk parallel aan de ingebrekestelling van conculant.

*"Ten minste één derde van de leden van de Regentenraad is van een ander geslacht dan dat van de overige leden. Voor de toepassing van deze bepaling wordt het vereiste minimumaantal van die leden van een ander geslacht afgerond naar het dichtstbijzijnde gehele getal."*

Veelzeggend is de voorafgaande toelichting van het wetsvoorstel waarbij het wetsvoorstel wordt verantwoord door uitdrukkelijke verwijzing naar de toepassing van artikel 518bis Wetboek van Vennootschappen.

*"Tegelijk wordt voor de Regentenraad de wettelijke verplichting ingeschreven dat minstens één derde van de leden van een ander geslacht moet zijn dan dat van de overige leden. Deze regel wordt vastgesteld **naar analogie met hetgeen is voorzien voor beursgenoteerde vennootschappen in artikel 518bis van het Wetboek van Vennootschappen.** [...]*

***De argumenten die aan de basis lagen van de invoeging van artikel 518bis gelden evenwel ook voor de Nationale Bank. Bijgevolg is het passend om een genderquotum in te voegen dat, gelet op de coherentie met het vennootschapsrecht, dient te worden toegepast op de Regentenraad.***" (eigen benadrukking, Parl. Doc. 54/3624/002 betreffende het wetsvoorstel houdende diverse financiële bepalingen dd. 14.03.2019, opgenomen als **stuk 5**).

Tijdens de bespreking van het verslag van de Commissie voor de Financiën en de Begroting inzake het Wetsvoorstel tot wijziging van de Wet van 22 februari 1998 tot vaststelling van het organiek statuut van de Nationale Bank van België voegt Minister van Financiën Alexander De Croo het volgende toe:

*"deze amendementen handelen over de vervrouwelijking van de Nationale Bank van België. De Regentenraad van de Nationale Bank van België bestaat vandaag uit 10 regenten, 5 directeurs en de gouverneur. Daarnaast is er ook nog een College van censoren, dat uit 10 leden bestaat. Van de 16 leden in de Regentenraad is er momenteel slechts 1 vrouw. In het College van censoren zijn er momenteel slechts 2 vrouwen. Om tot meer vrouwen binnen de Regentenraad van de Nationale Bank van België te komen zal er in het kader van de wet van 22 februari 1998 tot vaststelling van het organiek statuut van de Nationale Bank van België worden opgelegd dat, net als voor de beursgenoteerde bedrijven, minstens 1/3de van de leden van het andere geslacht moet zijn". (Parl. Doc. 54/3624/004 betreffende het wetsvoorstel houdende diverse financiële bepalingen dd. 27.03.2019, opgenomen als **stuk 6**)*

Artikel 22 van de Wet van 2 mei 2019 voorziet de inwerkingtreding van voormeld artikel 5 uiterlijk 18 mei 2020.

*"De artikelen 3 tot 11 treden in werking op **18 mei 2020**. Op die dag eindigen de mandaten van alle huidige leden van het College van censoren van de Nationale Bank. Van de vier bijkomende regenten die de algemene vergadering van aandeelhouders van de Nationale Bank moet verkiezen overeenkomstig het gewijzigde artikel 23.3 van de wet van 22 februari 1998 tot vaststelling van het organiek statuut van de Nationale Bank van België, worden er één verkozen voor een mandaat van één jaar, één voor een mandaat van twee jaar en twee voor een mandaat van drie jaar." (**stuk 7**)*

- 12 De gebleken koerswijziging kan als niets anders worden beschouwd dan een erkenning van de vastgestelde onregelmatigheid met betrekking tot de schending van artikel 518bis W. Venn.

13 Middels besluiten dd. 02.11.2019 vordert concluant:

De vordering van concluant ontvankelijk en gegrond te verklaren

Dienvolgens te horen zeggen voor recht dat

1. het verzoek tot nietigverklaring van de goedkeuringsbesluiten van de Regentenraad betreffende de jaarrekeningen inzake het boekjaar 2016 en 2017 van respectievelijk 29.03.2017 en 28.03.2018 ontvankelijk en gegrond wordt verklaard.
2. het verzoek tot nietigverklaring van de benoemingen van dhr. Yves PRETE, dhr. Cedric FRERE, dhr. Eric MATHAY, dhr. Robert VERTENEUIL, dhr. Danny VAN ASSCHE en dhr. Edwin DE BOECK ontvankelijk en gegrond wordt verklaard.
3. het verzoek tot schorsing van de uitkering van ieder voordeel, ongeacht van welke aard, toegekend aan de mandaten van dhr. Yves PRETE, dhr. Cedric FRERE, dhr. Eric MATHAY, dhr. Robert VERTENEUIL, dhr. Danny VAN ASSCHE, dhr. Edwin DE BOECK, dhr. Vincent MAGNEE, dhr. Tom DECHAENE, dhr. Tim HERMANS, dhr. Marc LEEMANS, dhr. Pieter TIMMERMANS, dhr. Pieter VERHELST en mevr. Fabienne BISTER ontvankelijk en gegrond wordt verklaard.

Verweerster te horen veroordelen tot alle kosten van het geding, met inbegrip van de dagvaardingskosten en de rechtsplegingsvergoeding voorzien bij art. 1022 Ger. Wetboek, begroot in hoofde van concluant op 1.440,00 EUR.

Het te vellen vonnis uitvoerbaar te horen verklaren bij voorraad, niettegenstaande alle verhaal, zonder borgstelling en met uitsluiting van het recht op kantonnement.

14 Middels besluiten dd. 15 mei 2019 vordert verweerster:

De vordering van concluant af te wijzen als onontvankelijk, minstens als ongegrond;

Concluant te veroordelen tot de gerechtskosten, met inbegrip van de rechtsplegingsvergoeding, aan de zijde van concluant begroot op 1.440,00 EUR.

### 3.1 De dagvaarding van conluant is rechtsgeldig en de vorderingen zijn ontvankelijk

#### 3.1.1 Betreffende de nietigheid van de benoemingsbesluiten van de leden van de Regentenraad

- 15 Evident is dat de ongeldigheid gecreëerd door de onregelmatig genomen benoemingsbesluiten van de leden van de Regentenraad van blijvende aard is ten gevolge waarvan de toepassing van artikel 198, §2 in fine W. Venn. is uitgesloten. Meer bepaald betreffen de litigieuze benoemingsbesluiten rechtshandelingen met doorlopende verbintenissen waarvan de nietigverklaring kan worden uitgesproken zolang de ongeldigheid ingevolge de onregelmatigheid waardoor zij is aangetast, duurt.<sup>6</sup> Immers blijft de onwettige inrichting van de Regentenraad in stand gehouden tot het ogenblik van regularisatie door de algemene vergadering.
- 16 Derhalve dient de vordering tot nietigverklaring van de benoemingen van dhr. Yves PRETE, dhr. Cedric FRERE, dhr. Eric MATHAY, dhr. Robert VERTENEUIL, dhr. Danny VAN ASSCHE en dhr. Edwin DE BOECK alleszins ontvankelijk te worden verklaard.

#### 3.1.2 Betreffende de nietigheid van de goedkeuringsbesluiten met betrekking tot de jaarrekeningen inzake het boekjaar 2016 en 2017 van de Regentenraad

- 17 Zodoende bevestigt ook de parlementaire voorbereiding bij de Wet van 29 juni 1993 dat het formeel beperkte toepassingsgebied van artikel 64 W. Venn. geen afbreuk doet aan de door de rechtspraak ontwikkelde mogelijkheid tot nietigverklaring van bestuursbesluiten.<sup>7</sup>
- 18 Duidelijk is dat de geldigheid van de besluiten van de algemene vergadering enerzijds, en de geldigheid van de besluiten van het bestuursorgaan anderzijds, **verschillend** dienen te worden beoordeeld.<sup>8</sup> Zo verduidelijkte de ondernemingsrechtbank te Antwerpen in haar beslissing dd. 16 september 2011 dat de vervaltermijn van zes maanden voor de instelling van de vordering tot nietigverklaring van een besluit van de algemene vergadering niet van toepassing is op de nietigverklaring van de besluiten van de raad van bestuur.

*"De vordering tot nietigverklaring van een besluit van de raad van bestuur is toegelaten, zelfs wanneer er geen vordering tot nietigverklaring werd ingesteld tegen het besluit van de algemene vergadering dat het besluit van de raad van bestuur bevestigt. De regels voor beoordeling van beide beslissingen zijn verschillend, zowel naar de inhoud als naar de vorm. De termijn van zes maanden waarbinnen de vordering tot nietigverklaring van het besluit van de algemene vergadering moet worden ingesteld, is een vervaltermijn. **De vervaltermijn van toepassing op de nietigverklaring van de besluiten van de algemene vergadering is niet naar analogie van toepassing op de nietigverklaring van de besluiten van de raad van bestuur.**"(Eigen benadrukking, Kh. Antwerpen (13<sup>e</sup> k.) 16 september 2011, TRV 2013, afl. 2, 175.)*

- 19 Bovendien dient te worden teruggegrepen naar het legaliteitsbeginsel zoals geformuleerd in het dwingend artikel 860, lid 2 Ger. W., met dien verstande dat bij gebreke aan een nietigheidsgrond geen nietigheid kan worden vastgesteld. J. MARIEN bevestigt:

*"Een analoge toepassing van art. 64 W. Venn. impliceert echter niet dat ook de vervaltermijn naar analogie kan of mag worden toegepast. Aangezien de termijn een puur procesrechtelijk aspect betreft, speelt hier het procesrechtelijk*

<sup>6</sup> Kh. Brussel (10<sup>de</sup> kamer) 9 december 1999, TRV 1999, 593.

<sup>7</sup> Parl.St. Kamer 1989-90, nr. 1214/1, 33.

<sup>8</sup> K. GEENS en M. WYCKAERT, Verenigingen en vennootschappen. Deel 2. De vennootschap. A. Algemeen deel, 596-612.

beginsel 'geen nietigheid zonder tekst', wat ook geldt voor vervaltermijnen en dus 'geen verval zonder tekst' wordt. Men vindt het beginsel terug in art. 860, tweede lid Ger. W. dat daarmee een soort legaliteitsbeginsel invoert in het procesrecht. Naar luid van deze bepaling kan, wat de verzuimde of onrechtmatige verrichte vorm ook zij, **geen proceshandeling nietig worden verklaard, indien de wet de nietigheid niet uitdrukkelijk heeft bevolen**. Met andere woorden: het niet-instellen van een vordering tot nietigverklaring van bestuursbesluiten binnen de zes maanden kan geen probleem vormen, aangezien de wet niet uitdrukkelijk voorziet in een vervaltermijn van zes maanden voor bestuursbesluiten. Het is dus niet mogelijk om een termijn toe te passen op straffe van verval, zonder dat dit uitdrukkelijk bij wet werd bepaald. Een analoge toepassing is hier bijgevolg wel uitgesloten en dus dient men terug te vallen op het **gemeen recht** (art. 2262 bis BW, voor absolute nietigheid en art. 1304 BW, voor relatieve nietigheid)." (Eigen benadrukking, J. MARIEN, "Het begin van het einde: van analogie bij nietigheid van bestuursbesluiten tot de belanghebbende bij de gerechtelijke ontbinding", noot onder Kh. Antwerpen 16 september 2011, TRV 2013 192-197).

- 20 Bijgevolg is er geen sprake van een vermeende laattijdige vordering en dienen de vorderingen van conculant als ontvankelijk te worden aanzien. Gelet op voorgaande dient de vordering van verweerster te worden afgewezen als ongegrond.

### **3.2 De principiële toepassing van art. 518bis W. Venn. op de Regentenraad van verweerster**

- 21 Teneinde de adequate vertegenwoordiging van verschillende genders te garanderen in de raad van bestuur van in het bijzonder naamloze vennootschappen<sup>9</sup>, verplicht art. 518bis W. Venn.<sup>10</sup> vennootschappen waarvan de effecten zijn toegelaten tot de verhandeling op een gereguleerde markt in de zin van art. 4 W. Venn. tot de vertegenwoordiging van het ander geslacht van minstens één derde van de leden van de raad van bestuur.

*"§ 1. In vennootschappen waarvan de effecten zijn toegelaten tot de verhandeling op een in artikel 4 bedoelde gereguleerde markt is **ten minste één derde van de leden van de raad van bestuur van een ander geslacht** dan dat van de overige leden. Voor de toepassing van deze bepaling wordt het vereiste minimumaantal van die leden van een ander geslacht afgerond naar het dichtstbijzijnde gehele getal.*

- 22 Om onderworpen te zijn aan de toepassing van art. 518bis W. Venn. dienen (i) de effecten van de NBB ter beurse genoteerd te zijn, en (ii) de NBB onderworpen te zijn aan het Wetboek van Vennootschappen.

#### **3.2.1 De Nationale Bank van België is een naamloze vennootschap**

- 23 Alhoewel verweerster geen typische naamloze vennootschap is door de vaststelling van haar eigen wettelijk organiek statuut op grond van de wet van 22 februari 1998, heerst er over het beursgenoteerd karakter van de NBB heden geen twijfel. In het bijzonder, gelet op haar formele kwalificatie als naamloze vennootschap, waarbij de NBB zich in uitvoering van art. 1017 W. Venn. zowel in haar statuten in de uittreksels in het Belgisch Staatsblad als bij haar eigen

<sup>9</sup> P. BAERT, Commentaar bij art. 518bis W. Venn., OVV, afl. 47, 2016, 154.

<sup>10</sup> Wet van 28 juli 2011 tot wijziging van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven, het Wetboek van vennootschappen en de wet van 19 april 2002 tot rationalisering van de werking en het beheer van de Nationale Loterij teneinde te garanderen dat vrouwen zitting hebben in de raad van bestuur van de autonome overheidsbedrijven, de genoteerde vennootschappen en de Nationale Loterij, BS 14 september 2011.



identificatie als partij in een gerechtelijk procedure kenbaar maakt als naamloze vennootschap.<sup>11</sup>

Zo benadrukt de NBB in haar statuten de interne kwalificatie van haar juridische entiteit als naamloze vennootschap, met als gevolg de toepasselijkheid van art. 518bis W. Venn. op haar werking. Concluant verwijst naar artikel 1 van de statuten van verweerster:

*"Onverminderd het eerste en het tweede lid, is de Bank een **naamloze vennootschap** die een openbaar beroep op het spaarwezen doet of gedaan heeft."*<sup>12</sup>

### 3.2.2 De Organieke Wet belet niet de toepasselijkheid van het Wetboek van Vennootschappen op verweerster

- 24 Bovendien staat de aanvullende toepassing van het Wetboek van Vennootschappen op het statuut van de Nationale Bank vast. Art. 2 Organieke Wet verklaart de bepalingen betreffende de naamloze vennootschappen immers **uitdrukkelijk van toepassing op de NBB, voor zover niet belemmerd door de primauteit van de statuten**:

*"De Nationale Bank van België, in het Frans «Banque Nationale de Belgique», in het Duits «Belgische Nationalbank», ingesteld bij de wet van 5 mei 1850, maakt integrerend deel uit van het Europees stelsel van centrale banken, hierna ESCB genoemd, waarvan de statuten werden vastgelegd in het desbetreffend Protocol gehecht aan het Verdrag tot oprichting van de Europese Gemeenschap.*

*Daarenboven gelden voor de Bank deze wet, haar eigen statuten en, aanvullend, de bepalingen betreffende de naamloze vennootschappen."* (eigen benadrukking)

T. COEN stelt dat het doel van dergelijke verwijzingsregel in het organiek statuut van bijna elke overheidsrechtspersoon kan worden teruggevonden en het essentieel doel heeft eventuele lacunes in het organiek statuut op te vullen door het privaatrechtelijk rechtspersonenrecht.<sup>13</sup>

- 25 Bovendien werd voornoemd art. 2 van de Organieke Wet betreffende de aanvullende toepassing van het Wetboek van Vennootschappen eveneens bij artikel 141, §1 van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten<sup>14</sup> **verduidelijkt** als volgt:

*"De bepalingen betreffende de naamloze vennootschappen zijn **slechts van toepassing** op de Nationale Bank van België:*

*1° voor de aangelegenheden die niet worden geregeld door de bepalingen van titel VII van het derde deel van het Verdrag tot oprichting van de Europese Gemeenschap en van het Protocol betreffende de statuten van het Europees Stelsel van centrale banken en van de Europese Centrale Bank, noch door voornoemde wet van 22 februari 1998 of de statuten van de Nationale Bank van België; en*

<sup>11</sup> Art. 1 van de Statuten van de Nationale Bank van België, zoals gewijzigd door de Regentenraad van 14 januari 2015 en goedgekeurd bij koninklijk besluit van 10 maart 2015.

<sup>12</sup> Art. 1 van de Statuten van de Nationale Bank van België, zoals gewijzigd door de Regentenraad van 14 januari 2015 en goedgekeurd bij koninklijk besluit van 10 maart 2015.

<sup>13</sup> T. COEN, Het geslacht der engelen: over de toepassing van art. 518bis W. Venn. op het directiecomité en de regentenraad van de NBB, online publicatie via <https://corporatefinancelab.org/2018/11/19/het-geslacht-der-engelen-over-de-toepassing-van-art-518bis-w-venn-op-het-directiecomite-en-of-de-regentenraad-van-de-nbb/>; T. COEN en M. WYCKAERT, Time's up: vertegenwoordiging van beide geslachten in de raad van bestuur is een feit, TRV-RPS 2017, 1027-1040.

<sup>14</sup> B.S. 4 september 2002.

2° voor zover zij niet strijdig zijn met de bepalingen bedoeld in 1°." (eigen benadrukking)

- 26 Aldus staat de principiële toepassing van art. 518bis W. Venn op de organen van de NBB vast, aangezien noch de Organieke Wet noch de statuten van verweerster de aanwezigheid van zowel mannen als vrouwen in de bestuursorganen van de verweerster regelen.

De verwijzing naar artikel 17 van de Organieke Wet is van iedere redelijkheid ontbloom nu de functionele werking van de organen van verweerster conform de artikelen 19.1, 20.1 en 23 niet eenvoudigweg kan worden gelijkgesteld met de naleving van de quotumregeling, opgesteld als doelstelling in het licht van de strijd tegen genderdiscriminatie. Duidelijk is het onderscheid tussen de samenstelling van de organen enerzijds, en de inrichting van de organen, anderzijds. Het leidt immers geen twijfel dat een bepaling met betrekking tot het vereiste aantal leden van een orgaan niet kan worden gelijkgesteld met een bepaling betreffende de benoemingsvereisten van deze leden.

- 27 Uit de uitdrukkelijke verwijzing in de parlementaire voorbereiding van art. 518bis W. Venn. met betrekking tot de toepassing van het genderquotum op enerzijds, de leden van de raden van bestuur en de directiecomités van overheidsbedrijven en anderzijds, de raden van bestuur van de beursgenoteerde vennootschappen vloeit geenszins enige uitzondering voort voor verweerster. Integendeel, de wetgever verantwoordt de ratio inzake de toepassing van art. 518bis W. Venn. betreffende zowel overheidsbedrijven als beursgenoteerde vennootschappen als volgt:

*"Het gewettigd is die maatregel te doen gelden voor de overheidsbedrijven, die gelet op hun hoedanigheid zoveel mogelijk de samenstelling van onze samenleving moeten weergeven. Het is van cruciaal belang de overheidssector om te vormen tot een proeftuin voor loongelijkheid. De vertegenwoordiging van vrouwen binnen de directieteams van de **genoteerde vennootschappen** is dan weer gerechtvaardigd omdat die ondernemingen een openbaar beroep op spaargeld doen."<sup>15</sup> (eigen benadrukking)*

De parlementaire voorbereiding van art. 518bis W. Venn. onderstreept dat:

*"de uitbreiding van de vertegenwoordiging van vrouwen **in de leidinggevende functies van de grootste economische ondernemingen van ons land** misschien een antwoord kan bieden op het nog steeds bestaande loonverschil tussen vrouwen en mannen. Hoe ruimer de vrouwen zullen participeren aan de arbeidsmarkt alsmede aan het beheer van en de leiding over de ondernemingen, hoe dichter hun bezoldigingen die van de mannen zullen benaderen."<sup>16</sup> (eigen benadrukking)*

- 28 Het feit dat de NBB geen bestuursorgaan zou hebben dat de naam "raad van bestuur" draagt, betekent niet dat verweerster eenvoudigweg kan ontsnappen aan haar wettelijke verplichtingen.

Overwegende dat de raad van toezicht onderworpen is aan de toepassing van het genderquotum, kan men dan ook niet ernstig betwisten dat het genderquotum niet van toepassing

<sup>15</sup> Parl. St. 0211/001, inzake het wetsvoorstel tot wijziging van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven en tot wijziging van het Wetboek van vennootschappen, teneinde te garanderen dat vrouwen zitting hebben in de beslissingsorganen van de autonome overheidsbedrijven en de genoteerde vennootschappen.

<sup>16</sup> Parl. St. 0211/001 inzake het wetsvoorstel tot wijziging van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven en tot wijziging van het Wetboek van vennootschappen, teneinde te garanderen dat vrouwen zitting hebben in de beslissingsorganen van de autonome overheidsbedrijven en de genoteerde vennootschappen.

zou dienen te zijn op de Regentenraad omwille van een vermeende bijzondere bevoegdheidsverdeling. Zo kan de duale organisatiestructuur van de NBB worden vergeleken met het nieuw ingevoerde duaal bestuursstelsel van een naamloze vennootschap onder toepassing van het Wetboek van Vennootschappen en Verenigingen. Het leidt geen twijfel dat de bevoegdheden en taken van de Regentenraad aansluiten bij die van de raad van bestuur (onder het WVV: raad van toezicht) van een NV, in het bijzonder betreffende de bevoegdheid tot toezicht op de directieraad resp. het Directiecomité.

- 29 Ter zake, kan trouwens tevens geciteerd worden uit de voorbereidende werken. De voorbereidende werken hebben in het verleden al de aard van het bestuursorgaan van verweerster bevestigd:

*"[h]et orgaan van de Nationale Bank dat het merendeel van de bevoegdheden van de raad van bestuur van een gewone naamloze vennootschap uitoefent [...] het Directiecomité [is]. **Aanvullend toepasselijke bepalingen betreffende de naamloze vennootschappen die betrekking hebben op de raad van bestuur, dienen, in het geval van de Nationale Bank, dan ook in de regel te worden toegepast op het Directiecomité van de Nationale Bank**" (Eigen benadrukking, Parl. Doc. 521471/001, p.25, opgenomen als **stuk 8**)"*

- 30 Per analogiam is art. 518bis W. Venn. tevens van toepassing op de Regentenraad zo de leden van de Regentenraad rechtstreeks door de algemene vergadering benoemd worden. Zo stelt art. 23.3 Organieke Wet:

*"De regenten worden gekozen **door de algemene vergadering** voor een termijn van drie jaar." (Eigen benadrukking)*

- 31 In overeenstemming met art. 20 Organieke Wet telt de Regentenraad zestien [16] leden, - zijnde de Gouverneur, vijf [5] directeurs en tien [10] regenten<sup>17</sup> - waaronder enkel één [1] vrouwelijk lid, te weten regente Fabienne BISTER. Vastgesteld wordt dat de Regentenraad derhalve ontegenzeggelijk niet voldoet aan de vereisten van art. 518bis W. Venn.

### 3.2.3 Verantwoordelijkheid voor de handhaving van art. 518bis Wetboek van Vennootschappen ligt in handen van verweerster

- 32 Zoals supra aangehaald staat vast dat het besluit van de algemene vergadering een rechtshandeling betreft, toerekenbaar aan de vennootschap en niet aan de vennoten.<sup>18</sup> De aansprakelijkheid in geval van niet-naleving ligt dan ook bij de vennootschap, i.c. verweerster.
- 33 Verweerster kan zich niet verschuilen achter het Belgische socio-politieke landschap om te ontsnappen aan haar aansprakelijkheid. Het bijzonder statuut van verweerster kan niet als een voldoende reden worden beschouwd om in hoofdte van de NBB geen aansprakelijkheid te weerhouden. Immers staat concludant geenszins buiten de draagwijdte van de toepasselijke wetgeving
- 34 De kringredenering van verweerster met betrekking tot een vermeende onverenigbaarheid tussen art. 23 van de Organieke Wet en artikel 518bis W. Venn. kan niet gevolgd worden. Geenszins blijkt uit de wet dat de leden van de Regentenraad zouden genieten van een

<sup>17</sup> Dhr. Marc LEMMANS, dhr. Pieter TIMMERMANS, dhr. Pieter VERHELST, dhr. Yves PRETE, dhr. Cedric FRERE, dhr. Eric MATHAY, dhr. Robert VERTENEUIL, dhr. Danny VAN ASSCHE, dhr. Edwin DE BOECK en mevr. Fabienne BISTER.

<sup>18</sup> K. GEENS en M. WYCKAERT, Verenigingen en vennootschappen. Deel 2. De vennootschap. A. Algemeen deel, 596.

ontastbaar mandaat ten gevolge waarvan leden van de Regentenraad niet zouden kunnen worden afgezet bij miskenning van de geldende wetgeving.

- 35 Het leidt geen twijfel dat het al dan niet genomen besluit van de algemene vergadering tot nieuwe inrichting van het bestuursorgaan ingevolge de vaststelling dat het aantal bestuurders van een ander geslacht kleiner is dan het wettelijk bepaalde minimum, als essentieel dient te worden beschouwd in de toepassing van art. 518bis W. Venn. Het is enkel ingeval dat de algemene vergadering heeft nagelaten tot inrichting van het bestuursorgaan in overeenstemming met het genderquotum dat er kan worden overgegaan tot het **sanctieregime** van art. 518bis W. Venn. In tegenstelling tot hetgeen verweerster tracht te argumenteren, wordt uit hoofde van art. 518bis W. Venn. niet vereist dat de algemene vergadering de betrokken bestuursleden ad nutum zou kunnen afzetten op grond van een "vrije bevoegdheid" hiertoe.

Zo stelt art. 518bis, para. 2 W. Venn.:

"§ 2. Indien het aantal bestuurders van een ander geslacht kleiner is dan het bij § 1 bepaalde minimum, stelt de eerstvolgende algemene vergadering een raad van bestuur samen overeenkomstig het bepaalde in die paragraaf. **Wordt deze bepaling niet nageleefd, dan wordt elk voordeel, financieel of ander, van de bestuurders, verbonden aan de uitoefening van hun mandaat, geschorst.** Deze voordelen worden opnieuw toegekend op het ogenblik dat de raad van bestuur samengesteld is in overeenstemming met § 1."

### **3.3 Het lot van de onwettige inrichting van de organen van de Nationale Bank van België**

- 36 Bij het nazicht van de besluiten van verweerster dient vastgesteld te worden dat verweerster de aandacht van de rechtbank probeert af te leiden door zich te beroepen op haar onafhankelijkheid. De achterliggende bedoeling hiervan is uiteraard maar al te doorzichtig en bovendien irrelevant nu de onafhankelijkheid van de centrale banken nader wordt gewaarborgd door de ambtszekerheid van de leden van de Directieraad in tegenstelling tot de mandaten van de leden van de Regentenraad.
- 37 Duidelijk is dat de onafhankelijkheid van het mandaat niet rechtstreeks gelijkgesteld kan worden met een vermeende **onaantastbaarheid** van een mandaat. Derhalve kan wettelijk gezien enkel rekening gehouden worden met het vereiste van art. 2 Organieke Wet met betrekking tot de aanvullende toepassing van het gemeenrechtelijke Wetboek van Vennootschappen. Vastgesteld wordt dat art. 518bis W. Venn. generlei de primauteit van de statuten van de Nationale Bank van België hindert. Aldus vormt het sanctiemechanisme van art. 518bis W. Venn. betreffende de leden van de Regentenraad geenszins een afbreuk van de vooropgestelde onafhankelijkheid van verweerster.
- 38 Aan de ongeldige inrichting van het Directiecomité en de Regentenraad zijn drie sancties gekoppeld:
- i. de aantasting van de rechtsgeldigheid van de genomen besluiten sedert 1 januari 2017, in het bijzonder betreffende de besluitvorming aangaande de winstuitkeringen van verweerster;
  - ii. de nietigheid van de (her-)benoemingen binnen de interne organisatiestructuur van verweerster sedert 1 januari 2017, i.e. datum van inwerkingtreding van art. 518bis W. Venn. strijdig met het wettelijk genderquotum van art. 518bis §1 W. Venn.;
  - iii. de schorsing van alle voordelen - van financiële of andere aard - verbonden aan de bestuursmandaten.

3.3.1 De aantasting van de rechtsgeldigheid van de genomen besluiten sedert 1 januari 2017, in het bijzonder de besluitvorming aangaande de winstuitkeringen

- 39 Het staat vast dat de schending van art. 518bis W. Venn. op grond van art. 64, 1° W. Venn. leidt tot de nietigheid van alle besluiten van de raad van bestuur van verweerster, zijnde de Regentenraad die sinds 1 januari 2017, i.e. de datum van inwerkingtreding van art. 518 W. Venn. in strijd met de toepassing van het wettelijk vereiste genderquota hebben plaatsgevonden. De nietigheidsregeling van art. 64 W. Venn heeft een dwingend karakter, waardoor zowel statutaire als andere conventionele beperkingen op straffe van nietigheid uitgesloten zijn.<sup>19</sup> In dit kader brengt concluant in herinnering dat een advies van de Raad van State, afdeling wetgeving geenszins een bindend advies betreft.
- 40 Op grond van art. 64, 1° W. Venn. kan een besluit door de algemene vergadering nietig worden verklaard in de wettelijk voorgeschreven gevallen. Zo bepaalt art. 64, 1° W. Venn.:

*“Een besluit van de algemene vergadering is nietig; 1° wegens enige onregelmatigheid naar de vorm waardoor het genomen besluit is aangetast, indien de eiser aantoonst dat de begane onregelmatigheid het genomen besluit heeft kunnen beïnvloeden.”*

Het lot van de besluitvorming van de raad van bestuur ligt in het verlengde van dit van de algemene vergadering. De vaste rechtspraak bevestigt dat nietigheid van besluiten van de algemene vergadering, die net als de raad van bestuur een orgaan van de vennootschap is, op analoge wijze dient te worden toegepast op de nietigheid van bestuursbesluiten.<sup>20</sup> Inzake de nietigheid van besluiten van de raad van bestuur stelt het Hof van Beroep te Antwerpen eveneens dat besluiten van het bestuursorgaan nietig verklaard kunnen worden indien zij genomen zijn in strijd met de wettelijke of statutaire bepalingen die de werking van dit orgaan regelen.<sup>21</sup>

Zo benadrukte de rechtbank van Koophandel te Antwerpen dat de mogelijkheid om als aandeelhouder een besluit van de algemene vergadering te laten nietig verklaren, wordt uitgehouden indien het besluit van de raad van bestuur niet kan worden aangevochten.<sup>22</sup>

Bovendien benadrukken de parlementaire voorbereidingen van de Wet van 29 juni 1993 dat men wel degelijk kan overgaan tot **vernietiging van de besluiten genomen door bestuursorganen**.<sup>23</sup>

- 41 Bijgevolg vordert, gelet op het feit dat art. 518bis W. Venn. de vormelijke werking van het bestuur van verweerster op dwingende wijze regelt, concluant de door de Regentenraad genomen besluiten dd. 29.03.2017 en 28.03.2018 tot goedkeuring van de jaarrekening 2016 resp. 2017 nietig te verklaren.
- 42 Volgens art. 64 W. Venn. dient de eiser aan te tonen dat de begane onregelmatigheid de stemming of de beraadslaging heeft **kunnen** beïnvloeden, waarbij vaststaat dat bij

<sup>19</sup> B. Tilleman, Commentaar bij art. 64 W. Venn. in X., Vennootschappen en verenigingen. Artikelsgewijze commentaar met overzicht van rechtspraak en rechtsleer, Boek IV, Titel III, Hfdst. II, Regels van beraadslaging en sanctie, 1-32.; K. Byttebier en A. François, 'De nietigheidsregeling inzake besluiten van de algemene vergadering van aandeelhouder revisited', V&F 2000, 184.

<sup>20</sup> Kh. Dendermonde (2<sup>e</sup> k.) 27 september 2012.; Luik 18 mei 2004, TBH 2004, 1066-1068, noot L. VAN ELSEN; Luik 18 mei 2004, TRV 2004, 720-724, noot D. VAN GERVEN; Kh. Antwerpen 8 januari 2010, TRV 2010, 571-589, noot S. DE DIER; Kh. Dendermonde 10 september 2009, TRV 2010, 571-589, noot S. DE DIER.; Kh. Dendermonde, 10 september 2009, JDSC 2011, 154, noot M. COIPEL.

<sup>21</sup> Antwerpen 2 maart 2006, T.R.V. 2007, 192, noot CLOTTENS.

<sup>22</sup> Kh. Antwerpen 8 januari 2010, TRV 2010, 571-589.

<sup>23</sup> Parl. St. Kamer 1989-90, nr. 1214/1, 33; K. GEENS, M. WYCKAERT, De vennootschap – algemeen deel uit verenigingen en vennootschappen, Mechelen, Kluwer, 2011, 597.

afwezigheid van dit vormelijk gebrek het bestuursorgaan tot een ander besluit zou zijn kunnen komen.<sup>24</sup> Bovendien kan een onregelmatig samengestelde raad van bestuur niet geldig besluiten indien wordt aangetoond dat in geval van regelmatige inrichting de beslissing verschillend zou zijn geweest.<sup>25</sup>

- 43 In het Cassatiearrest dd. 4 april 1975 benadrukt het Hof de toepassing van de appreciatieve opvatting van art. 64, lid 1 W. Venn., waarbij niet enkel dient te worden getoetst of de betrokken vormelijke onregelmatigheden geleid heeft tot de uiteindelijke stemming, maar eveneens of het vormgebrek geleid heeft tot een **verandering binnen het stemgedrag**.<sup>26</sup>

Zo stelde het Hof van Cassatie reeds in haar arrest dd. 4 april 1975 vast:

*"Indien een wederrechtelijk uitgesloten vergaderingsgerechtigde niet over voldoende stemkracht beschikt om een besluit te blokkeren, de rechter de ernst en het nieuw karakter van zijn voorstellen in aanmerking moet nemen, alsook **zijn opmerkingen** en **de vermoedelijke overtuigingskracht** hiervan op de besluitvorming."*<sup>27</sup>

- 44 Ten overvloede, wat het criterium van de vaststelling van de beïnvloeding van de begane onregelmatigheid in het kader van de nietigverklaring in de zin van art. 64 W. Venn. betreft, werd het in de rechtspraak voldoende geacht rekening te houden met de (on)mogelijkheid voor de verhinderde – afwezige – aandeelhouder in de algemene vergadering om eventuele pertinente vragen te stellen om de genomen bestuursbesluiten te beïnvloeden.<sup>28</sup> Verder wordt op dezelfde wijze in aanmerking genomen dat het **potentieel moreel belang** van de uitgesloten vergaderingsgerechtigde zou voldoende om de meerderheidsbeslissing te wijzigen, ondanks het feit dat de betrokken uitgesloten vergaderingsgerechtigde strikt rekenkundig niet over voldoende stemkracht beschikte.<sup>29</sup>

Hierbij leidt het geen twijfel dat de raad van bestuur immers niet tot haar besluitvorming komt louter op grond van de cijfermatige optelling van stemmen, doch "**door debat en overleg**".<sup>30</sup>

- 45 Het staat onmiskenbaar vast dat de rechtsgeldige inrichting van de Regentenraad conform art. 518bis W. Venn. – met inbegrip van de vertegenwoordiging van de vereiste deelname van tenminste vijf [5] vrouwelijke leden – over voldoende stemkracht zou hebben beschikt om de besluitvorming inzake de goedkeuring van de jaarrekeningen betreffende 2016<sup>31</sup> en 2017<sup>32</sup> te beïnvloeden, indien zij wel aan de Regentenraad hadden deelgenomen. Ontegengesteld is dat met een andere inrichting betrekking hebbende op niet minder dan één derde van de Regentenraad - te weten minstens 5 leden - de Regentenraad vermoedelijk tot een ander besluitvorming zou zijn kunnen komen. Aldus vordert concludent, ten gevolge van de wederrechtelijke uitsluiting uit de Regentenraad van enige vrouwelijke vertegenwoordiging in strijd met de dwingende bepaling van art. 518bis W. Venn., de nietigverklaring van de door de Regentenraad genomen besluiten dd. 29.03.2017 en 28.03.2018 tot goedkeuring van de jaarrekening 2016 resp. 2017.

<sup>24</sup> Gent 18 april 2002, JDSC 2003, 241, noot M. CALUWAERTS.

<sup>25</sup> Kh. Luik 3 mei 1996, J.L.M.B. 1996, 809.

<sup>26</sup> Cass. 4 april 1975, Arr.Cass. 1975, 842.

<sup>27</sup> Cass. 4 april 1975, Pas. 1975, I, 758, RW 1974-75, 2470, concl. Adv. Gen. F. Dumon, RCJB 1977, 551, noot J. HEENEN. Zie in dezelfde zin o.m.: Kh. Brussel 14 oktober 1932, RPS 1933, nr. 3301, 127; Kh. Kortrijk 11 oktober 1985, TRV 1989, 367; F. DE BAUW, *Les assemblées générales dans les sociétés anonymes*, 316, nr. 762. Cf. anders: Brussel 20 januari 1905, RPS 1907, nr. 1790, 124, JCB 1905, 386; Kh. Gent 18 oktober 1993, TGR 1994, nr. 1, 13.

<sup>28</sup> KG Kh. Brussel 6 november 1987, TRV 1988, 314, noot J. Ronse.

<sup>29</sup> Kh. Gent 3 januari 1957, RPS 1961, 238.

<sup>30</sup> B. Tilleman, Commentaar bij art. 64 W. Venn. in in X., *Vennootschappen en verenigingen. Artikelsgewijze commentaar met overzicht van rechtspraak en rechtsleer*, Boek IV, Titel III, Hfdst. II. Regels van beraadslaging en sanctie, 1-32.

<sup>31</sup> Goedgekeurd door beslissing van de Regentenraad dd. 29 maart 2017.

<sup>32</sup> Goedgekeurd door beslissing van de Regentenraad dd. 28 maart 2018.

- 46 Bovendien is duidelijk dat het doel van het dwingende artikel 518bis W. Venn. onmiskenbaar geschonden wordt door de verdere instandhouding van de rechtsongeldige genomen besluiten sinds de inwerkingtreding van art. 518bis W. Venn. i.e. 1 januari 2017. De parlementaire voorbereidingen tonen immers aan dat art. 518bis W. Venn. als vormvereiste werd opgelegd om de vertegenwoordiging van de gendergelijkheid onder de vergaderingsgerechtigden te verzekeren.

*"Dit wetsvoorstel strekt ertoe wettelijk te garanderen dat vrouwen zitting hebben in de raden van bestuur en de directieraden van de autonome overheidsbedrijven, alsook in de raden van bestuur van de genoteerde naamloze vennootschappen en commanditaire vennootschappen op aandelen."*

- 47 Aldus vordert concludant de nietigverklaring van de goedkeuringsbesluiten van de Regentenraad van 29.03.2017 en 28.03.2018 tot goedkeuring van de jaarrekeningen betreffende het boekjaar 2016 resp. 2017.

### 3.3.2 Nietigheid van de benoemingen die de onwettige toestanden van verweerster sinds 1 januari 2017 in stand houdt

- 48 Verder leidt de schending van art. 518bis W. Venn. tot de nietigheid van alle benoemingen en herbenoemingen die sinds 1 januari 2017, i.e. datum van inwerkingtreding in strijd met het wettelijk verplichte genderquota hebben plaatsgevonden in de interne organisatiestructuur van verweerster.
- 49 Conform art. 18, 2bis, van de wet van 21 maart 1991 io. art. 8, § 1, 2de lid van de wet van 19 april 2002 io. artikel 518bis, §§2 en 4 W.Venn. zijn de eerstvolgende benoemingsbesluiten vanaf de datum van inwerkingtreding van art. 518bis W. Venn. nietig, indien de raad van bestuur onvoldoende leden van het ene of het andere geslacht telt en de algemene vergadering deze onwettige toestand niet rechtzet door benoeming van een nieuwe bestuurder van het juiste geslacht.<sup>33</sup>

Art. 518 §4 W. Venn. stelt:

*"§ 4. Indien het in § 1 bepaalde vereiste minimumaantal bestuurders van een ander geslacht dan dat van de overige bestuurders niet is bereikt, is de eerstvolgende bestuurder die wordt benoemd van dat geslacht. Zo niet, is zijn benoeming nietig. Hetzelfde geldt indien een benoeming ertoe leidt dat het aantal van die bestuurders van een ander geslacht daalt tot onder dit vereiste minimumaantal."*

- 50 Op het niveau van de Regentenraad gaat het hierbij tevens om de hiernavolgende regenten:
- (i) de benoeming van dhr. Yves PRETE sedert de beslissing van de algemene vergadering van 15 mei 2017;
  - (ii) de benoeming van dhr. Cedric FRERE sedert de beslissing van de algemene vergadering van 22 mei 2018;
  - (iii) de benoeming van dhr. Eric MATHAY sedert de beslissing van de algemene vergadering van 22 mei 2018;
  - (iv) de benoeming van dhr. Robert VERTENEUIL sedert de beslissing van de algemene vergadering van 22 mei 2018;

<sup>33</sup> T. COEN en M. WYCKAERT, Time's up: vertegenwoordiging van beide geslachten in de raad van bestuur is een feit, TRV-RPS 2016, 1037.

- (v) de benoeming van dhr. Danny VAN ASSCHE sedert de beslissing van de algemene vergadering van 22 mei 2018; en
- (vi) de benoeming van dhr. Edwin DE BOECK sedert de beslissing van de algemene vergadering van 22 mei 2018.

51 Bijgevolg vordert concluant de nietigverklaring van de benoemingen die de onwettige en voortdurende toestand van verweerster sinds 1 januari 2017 in stand houdt, in het bijzonder de benoeming van (i) de benoeming van dhr. Yves PRETE, (ii) de benoeming van dhr. Cedric FRERE, (iii) de benoeming van dhr. Eric MATHAY, (iv) de benoeming van dhr. Robert VERTE-NEUIL, (v) de benoeming van dhr. Danny VAN ASSCHE en (vi) de benoeming van dhr. Edwin DE BOECK sedert 22 mei 2018.

### 3.3.3 De schorsing van alle voordelen, van financiële of andere aard, die verbonden zijn aan het bestuursmandaat

52 Het staat vast dat een gevorderde maatregel slechts kracht bijgezet kan worden voor zover er een belangrijk handhaving tot naleving gegeven wordt. Betreffende de schorsing van alle voordelen, gelieerd aan de mandaten van de leden van de raad van bestuur voorziet art. 518bis §2 W. Venn dat:

*"§ 2. Indien het aantal bestuurders van een ander geslacht kleiner is dan het bij § 1 bepaalde minimum, stelt de eerstvolgende algemene vergadering een raad van bestuur samen overeenkomstig het bepaalde in die paragraaf. Wordt deze bepaling niet nageleefd, dan wordt elk voordeel, financieel of ander, van de bestuurders, verbonden aan de uitoefening van hun mandaat, geschorst. Deze voordelen worden opnieuw toegekend op het ogenblik dat de raad van bestuur samengesteld is in overeenstemming met § 1."*

- 53 Op grond van art. 7, §3 van de Wet van 28 juli 2011 treedt de schorsing van de bestuursvoordelen in vanaf 1 januari 2018.
- 54 Gelet op voorgaande nietige benoemingsbesluiten van de desbetreffende leden van de Regentenraad, vordert concluant de schorsing van de uitkering van ieder voordeel, toegekend vanaf 1 januari 2018 aan de bestuursmandaten van (i) dhr. Yves PRETE, (ii) dhr. Cedric FRERE, (iii) dhr. Eric MATHAY, (iv) dhr. Robert VERTENEUIL, (v) dhr. Danny VAN ASSCHE, (vi) dhr. Edwin DE BOECK, (vii) dhr. Vincent MAGNEE, (viii) dhr. Tom DECHAENE, (ix) dhr. Tim HERMANS, (x) dhr. Marc LEEMANS, (xi) dhr. Pieter TIMMERMANS, (xii) dhr. Pieter VERHELST en (xiii) mevr. Fabienne BISTER.

## **OM DEZE REDENEN**

### **BEHAGE HET DE ONDERNEMINGSRECHTBANK**

De vordering van concluant ontvankelijk en gegrond te verklaren

Dienvolgens te horen zeggen voor recht dat

1. het verzoek tot nietigverklaring van de goedkeuringsbesluiten van de Regentenraad betreffende de jaarrekeningen inzake het boekjaar 2016 en 2017 van respectievelijk 29.03.2017 en 28.03.2018 ontvankelijk en gegrond wordt verklaard.



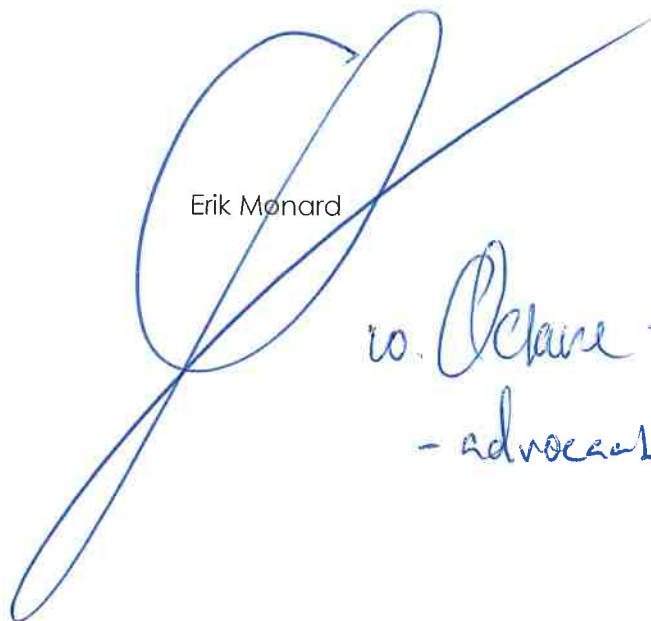
2. het verzoek tot nietigverklaring van de benoemingen van dhr. Yves PRETE, dhr. Cedric FRERE, dhr. Eric MATHAY, dhr. Robert VERTENEUIL, dhr. Danny VAN ASSCHE en dhr. Edwin DE BOECK ontvankelijk en gegrond wordt verklaard.
3. het verzoek tot schorsing van de uitkering van ieder voordeel, ongeacht van welke aard, toegekend aan de mandaten van dhr. Yves PRETE, dhr. Cedric FRERE, dhr. Eric MATHAY, dhr. Robert VERTENEUIL, dhr. Danny VAN ASSCHE, dhr. Edwin DE BOECK, dhr. Vincent MAGNEE, dhr. Tom DECHAENE, dhr. Tim HERMANS, dhr. Marc LEEMANS, dhr. Pieter TIMMERMANS, dhr. Pieter VERHELST en mevr. Fabienne BISTER ontvankelijk en gegrond wordt verklaard.

Verweerster te horen veroordelen tot alle kosten van het geding, met inbegrip van de dagvaardingskosten en de rechtsplegingsvergoeding voorzien bij art. 1022 Ger. Wetboek, begroot in hoofde van concluant op 1.440,00 EUR.

Onder uitdrukkelijk voorbehoud van alle rechten en middelen.

Waarvan akte,  
4 november 2019

  
Yasmina Elbi

  
Erik Monard

  
Christine Sollenverch  
- advocaat

## STUKKEN

- STUK 1 Brief dd. 30 september 2013 vanwege toenmalig Minister van Financiën Koen Geens aan de raadsman van dhr. Van der Gucht.
- STUK 2 Brief van 12 februari 2019 vanwege de FSMA aan dhr. Van der Gucht.
- STUK 3 Ingebrekestelling van 26 december 2018 vanwege de raadsman van dhr. Van der Gucht aan de Nationale Bank van België.
- STUK 4 Antwoordschrijven van 9 januari 2019 vanwege de dhr. Pierre Wunsch, Gouverneur van de Nationale Bank van België aan de raadsman van dhr. Van der Gucht.
- STUK 5 Parl. Doc. 54/3624/002 betreffende het wetsvoorstel houdende diverse financiële bepalingen van 14 maart 2019.
- STUK 6 Parl. Doc. 54/3624/004 betreffende het wetsvoorstel houdende diverse financiële bepalingen van 27 maart 2019.
- STUK 7 Wet houdende diverse financiële bepalingen van 2 mei 2019, BS 21 mei 2019.
- STUK 8 Parl. Doc. 52 1471/001 betreffende wetsontwerp inzonderheid tot oprichting van een auditcomité in de genoteerde vennootschappen en de financiële ondernemingen van 14 oktober 2008, 25.