

Vlaamse Regering



**Ministeriële uitspraak in de beroepsprocedure met toepassing van artikel 29bis,
§5, van de Vlaamse Wooncode betreffende de beslissing van de sociale
huisvestingsmaatschappij met betrekking tot de voorlopige
aanstelling van als vertegenwoordiger van de gemeente**

Uitspraak nr. WB 609-01-52-03

DE VLAAMSE MINISTER VAN ENERGIE, WONEN, STEDEN EN SOCIALE
ECONOMIE,

In zake: de sociale huisvestingsmaatschappij
met zetel gevestigd
met ondernemingsnummer
hierna de sociale huisvestingsmaatschappij genaamd;

I. Voorwerp van het beroep

Op 5 november 2012 neemt de raad van bestuur van de sociale
huisvestingsmaatschappij de beslissing om als
vertegenwoordiger van de gemeente voorlopig te benoemen tot lid van de
raad van bestuur.

Op 13 november 2012 vernietigt de toezichthouder
deze beslissing.

Het beroep ingesteld op 13 december 2012 strekt tot hervorming van bovenvermelde
vernietigingsbeslissing van de toezichthouder.

II. Ontvankelijkheid van het beroep

De vernietigingsbeslissing van de toezichthouder dateert van 13 november 2012 en werd op dezelfde dag ontvangen door de sociale huisvestingsmaatschappij.

Op grond van artikel 29bis, §5, van de Vlaamse Wooncode, gewijzigd bij het decreet van 29 april 2011 houdende wijzigingen van diverse decreten met betrekking tot wonen, moet de sociale huisvestingsmaatschappij binnen de dertig dagen na de vernietiging beroep aantekenen. De laatste nuttige dag is 13 december 2012. Het beroep dateert van 13 december 2012, waardoor het tijdig is ingesteld.

Artikel 8 van het besluit van de Vlaamse Regering van 23 december 2011 houdende de organisatie van het toezicht, vermeld in artikel 29bis van de Vlaamse Wooncode, dat in werking trad op 12 februari 2012, bepaalt dat het beroep, op straffe van onontvankelijkheid, moet gericht worden aan de minister op het adres van de afdeling Woonbeleid.

Artikel 2, §7 van het besluit van de Vlaamse Regering van 13 juli 2009 tot bepaling van de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Regering, laatst gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse Regering van 7 juli 2010, verleent mevrouw Freya Van den Bossche de bevoegdheid voor het beleidsveld woonbeleid.

Het beroep is op het juiste adres en aan de bevoegde minister gericht.

III. Feiten

Op de buitengewone algemene vergadering van 25 juni 2012 is besloten om de afvaardiging voor een gemeente uit het werkingsgebied uit te breiden met één extra bestuursmandaat.

De directieraad neemt op 25 oktober 2012 akte van de voordracht door de betrokken gemeente en stelt aan de raad van bestuur voor om over te gaan tot de voorlopige aanstelling van de voorgedragen kandidaat als lid van de raad van bestuur in afwachting van de bekrachtiging van die aanstelling op de eerstvolgende algemene vergadering.

De raad van bestuur van de sociale huisvestingsmaatschappij beslist op 5 november 2012 tot voorlopige aanstelling van een nieuw lid voor de raad van bestuur als vertegenwoordiger van een gemeente die deel uitmaakt van het werkingsgebied. Tegelijk wordt bevestigd dat deze beslissing wordt voorgelegd voor bekrachtiging aan de eerstvolgende algemene vergadering.

De toezichthouder vernietigt deze beslissing op 13 november 2012 omdat deze in strijd zou zijn met de statuten van de vennootschap.

IV. Onderzoek van de middelen.

Standpunt van de toezichthouder.

De toezichthouder stelt vast dat de raad van bestuur van de sociale huisvestingsmaatschappij op 5 november 2012 beslist om de door de beoogde gemeente afgevaardigde vertegenwoordiger als bijkomend raadslid aan te stellen en dit besluit voor definitieve bekrachtiging voor te leggen aan de eerstvolgende algemene vergadering.

De toezichthouder is van oordeel dat die beslissing strijdig is met de statuten van de vennootschap.

In overeenstemming met artikel 355, 3°, van het Wetboek van Vennootschappen dienen de statuten een regeling te bevatten met betrekking tot het aantal en de wijze van benoeming en ontslag van personen die belast zijn met het bestuur, de vertegenwoordiging tegenover derden en het toezicht op de vennootschappen alsook de omvang van de bevoegdheden en verdeling ervan tussen de organen en de duur van hun opdracht.

In de huidige besluiten staat vermeld dat: "De bestuurders worden door de algemene vergadering benoemd en afgezet." De volgende clause maakt geen deel meer uit van de statuten: "Bij het vacant worden van een mandaat van bestuurder hebben de overblijvende bestuurders het recht voorlopig in de vacature te voorzien. Wanneer een mandaat vacant wordt voor het verstrijken van de termijn ervan, beëindigt de benoemde bestuurder het mandaat van degene die hij vervangt."

De toezichthouder leidt daar uit af dat in overeenstemming met de statuten enkel en alleen de algemene vergadering bestuurders kan benoemen en afzetten.

Om die redenen volgde de vernietigingsbeslissing in overeenstemming met artikel 29bis, §3, tweede lid, van de Vlaamse Wooncode.

Standpunt van de sociale huisvestingsmaatschappij.

De sociale huisvestingsmaatschappij verwijst in het verweerschrift naar de tijdig doorgevoerde conforme implementatie van de modelstatuten voor de cvba's met een sociaal oogmerk, goedgekeurd op de laatste buitengewone algemene vergadering van 25 juni 2012.

In artikel 7 van de gewijzigde statuten is opgenomen dat de bestuurders worden benoemd en afgezet door de algemene vergadering.

Het ontbreken van een specifieke regeling die de mogelijkheid van een voorlopige aanstelling van bestuurders in een sociale huisvestingsmaatschappij regelt, in afwachting van de definitieve benoeming bekrachtigd door de algemene vergadering, verhindert de raad van bestuur niet om in een voorlopige vervanging te beslissen.

Sociale huisvestingsmaatschappijen kunnen zowel de vorm aannemen van een cvba als een nv.

Het Wetboek van Vennootschappen vermeldt voor de nv's in artikel 519 dat bij het wegvallen van een bestuurder, de overblijvende bestuurders het recht hebben om voorlopig in een vacature te voorzien, indien de statuten niets anders bepalen. In dat geval zal de algemene vergadering in haar eerstvolgende bijeenkomst de definitieve benoeming doen. De nieuw benoemde bestuurder doet in dat geval de termijn uit van degene die wordt vervangen.

Hetzelfde wetboek vermeldt in artikel 522, §1, dat de raad van bestuur bevoegd is om alle handelingen te stellen die nodig of dienstig zijn voor het verwezenlijken van het doel van de vennootschap, behoudens die zijn voorbehouden volgens de wet voor de algemene vergadering.

Het Wetboek van Vennootschappen bevat geen bijzondere regeling met betrekking tot de voorlopige vervanging van de leden van de raad van bestuur van een cvba. De voornoemde bevoegdheidsregeling voor de raad van bestuur geldt wel voor de cvba's. Hierna volgen de voor de algemene vergadering van een cvba voorbehouden bevoegdheden:

- bestuurders benoemen;
- de commissaris benoemen, de bezoldiging bepalen en hem/haar om wettige redenen afzetten;
- de jaarrekeningen goedkeuren;
- bestuurders een kwijting verlenen;
- statuten wijzigen;
- controlerende vennoten benoemen.

De voorlopige aanstelling van bestuurders is dus geen aan de algemene vergadering voorbehouden bevoegdheid.

De voorlopige aanstelling van bestuurders wordt om die redenen als een residuaire bevoegdheid geïnterpreteerd die door de raad van bestuur kan worden ingevuld en bekrachtigd worden op de eerstvolgende algemene vergadering. De uiteindelijke benoeming – een aan de algemene vergadering voorbehouden bevoegdheid – gebeurt dus door de algemene vergadering.

Uit de inhoud van artikel 9 van de aangepaste statuten: "Binnen de perken van de statuten, is de raad van bestuur bevoegd voor alle aangelegenheden die niet voorbehouden zijn aan de algemene vergadering. De raad van bestuur beraadslagt en beslist over alles wat de vennootschap aanbelangt." leidt de sociale huisvestingsmaatschappij af dat de bevoegdheden van de raad van bestuur statutair kunnen beperkt worden. Dat is in dit geval niet gebeurd. Noch bevatten de statuten een bepaling waaruit moet afgeleid worden dat de voorlopige aanstelling van een bestuurder als een voor de algemene vergadering voorbehouden bevoegdheid geldt. Door de vooropgestelde bekrachtiging van de aanstelling op de eerstvolgende algemene vergadering wordt aangesloten op de voornoemde aan de algemene vergadering voorbehouden bevoegdheid voor het benoemen van de leden van de raad van bestuur.

Met de beoogde beslissing wil de sociale huisvestingsmaatschappij haar statutair doel nastreven rekening houdend met het principe van redelijkheid en zuinigheid. De maatschappij is van oordeel dat de organisatie en de kost van een extra buitengewone algemene vergadering niet te verantwoorden is, vooral omdat als gevolg van de recente lokale verkiezingen na 1 januari 2013 nog nieuwe bestuurders dienen te worden verwelkomd desgevallend via een buitengewone algemene vergadering.

Rekening houdend met de voornoemde reglementen en de intenties van de Vlaamse overheid besluit de sociale huisvestingsmaatschappij tot de aktenaam van het gemeentebesluit tot voordracht van een vertegenwoordiger om de statutaire vergaderingen en raden van bestuur bij te wonen als invulling van het voornoemde bijkomende mandaat en dit besluit voor definitieve bekrachtiging voor te leggen op de eerstvolgende algemene vergadering.

Om die redenen wordt beslist om in beroep te gaan tegen de voornoemde vernietigingsbeslissing van 13 november 2012.

Beoordeling

In artikel 7 van de gewijzigde statuten is opgenomen dat de bestuurders worden benoemd en afgezet door de algemene vergadering. In de statuten is geen specifieke regeling opgenomen die de bevoegdheid en de procedure van een voorlopige aanstelling van bestuurders in een sociale huisvestingsmaatschappij regelt. Ook het Wetboek van Vennootschappen bevat geen bijzondere regeling met betrekking tot de voorlopige aanstelling van de leden van de raad van bestuur van een cvba. In het Wetboek van Vennootschappen zijn daarentegen wel de voor de algemene vergadering van een cvba voorbehouden bevoegdheden opgenomen:

- de bestuurders benoemen;
- de commissaris benoemen, de bezoldiging bepalen en hem/haar om wettige redenen afzetten;
- de jaarrekeningen goedkeuren;
- de bestuurders een kwijting verlenen;
- de statuten wijzigen;
- de controlerende vennoten benoemen.

Hieruit volgt dat de voorlopige aanstelling van bestuurders geen aan de algemene vergadering voorbehouden bevoegdheid is. Het Wetboek van Vennootschappen vermeldt bovendien in artikel 522, §1, dat de raad van bestuur bevoegd is om alle handelingen te stellen die nodig of dienstig zijn voor het verwezenlijken van het doel van de vennootschap, behoudens die handelingen die wettelijk zijn voorbehouden voor de algemene vergadering. Ook artikel 9 van de aangepaste statuten stelt dat "binnen de perken van de statuten, de raad van bestuur bevoegd is voor alle aangelegenheden die niet voorbehouden zijn aan de algemene vergadering". De voorlopige aanstelling van bestuurders kan om die redenen als een residuaire bevoegdheid van de raad van bestuur worden beschouwd. De voorlopige aanstelling kan nadien worden bekrachtigd op de eerstvolgende algemene vergadering zodat de uiteindelijke benoeming van de

bestuurder, een aan de algemene vergadering voorbehouden bevoegdheid, gebeurt conform artikel 7 van de gewijzigde statuten door de algemene vergadering.

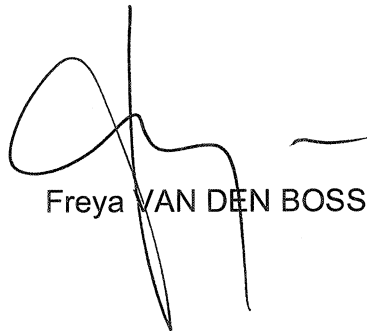
Gelet op de feiten dat er geen reglementair bezwaar is tegen de beslissing tot een voorlopige benoeming van een lid van de raad van bestuur door dat orgaan, dat de invulling ervan kan gebeuren naar analogie van de inhoud van het Wetboek van Vennootschappen en artikels 7 en 9 van de gewijzigde statuten, dat de beoogde beslissing de maatschappij toelaat haar doel te realiseren volgens het principe van redelijkheid en zuinigheid (rekening houdende met de extra kost voor de organisatie van een bijkomende buitengewone vergadering telkenmale een nieuwe of vervangende bestuurder moet aangesteld worden), kan worden ingestemd met het verzoek om de vernietigingsbeslissing ongedaan te maken.

V. Beslissing.

Het beroep van 13 december 2012, ingesteld door de sociale huisvestingsmaatschappij betreffende de voorlopige benoeming van een lid van de raad van bestuur, wordt ingewilligd.

Brussel, 23 JAN. 2013

De Vlaamse minister van Energie, Wonen, Steden en Sociale Economie,



Freya VAN DEN BOSSCHE