

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2010-2011

8 MARS 2011

Proposition de loi modifiant le Code des sociétés en ce qui concerne l'interdiction de la rémunération liée aux actions des administrateurs non exécutifs d'entreprises cotées en bourse

(Déposée par M. Bert Anciaux)

DÉVELOPPEMENTS

1. Le Code belge de gouvernance d'entreprise, la liste volontaire des bonnes pratiques en matière d'administration dans les entreprises, dispose que :

« Dans une structure moniste, le conseil d'administration joue un double rôle : soutenir l'esprit d'entreprise et assurer un suivi et un contrôle effectifs. Dès lors, pour pouvoir assurer sa mission de gardien de l'intérêt social, il est important que le conseil d'administration soit composé d'administrateurs exécutifs et d'administrateurs non exécutifs, en ce compris des administrateurs non exécutifs indépendants. Tous les administrateurs doivent faire preuve d'indépendance de jugement et d'objectivité lors de la prise de décisions par le conseil d'administration mais les administrateurs indépendants jouent un rôle essentiel à cet égard. »

Sous le principe 7.4. (version 2004 du Code Lippens), il est précisé que : « Les administrateurs non exécutifs ne reçoivent ni des rémunérations liées aux performances, telles que bonus et formules d'intéressement à long terme, ni des avantages en nature et des avantages liés aux plans de pension. » Sous le principe 7.7 (version de 2009 sous la présidence d'Herman Daems), ce passage est réaffirmé intégralement.

Afin de ne pas perturber cette vision panoramique, la rémunération que perçoivent les administrateurs non exécutifs n'est pas liée aux actions. Cette position a été

BELGISCHE SENAAT

ZITTING 2010-2011

8 MAART 2011

Wetsvoorstel tot wijziging van het Wetboek van Vennootschappen, wat betreft het verbod op aandelengerelateerde verloning van niet-uitvoerende bestuurders van beursgenoteerde ondernemingen

(Ingediend door de heer Bert Anciaux)

TOELICHTING

1. De Belgische *Corporate Governance Code*, de vrijwillige lijst « *good practices* » op bestuursvlak in ondernemingen zegt :

« In een monistisch model heeft de raad van bestuur van een onderneming een dubbele rol : ondernemerschap steunen en voor een doeltreffend toezicht en controle zorgen. Om in staat te zijn deze rol van behoeder van het vennootschapsbelang te vervullen, is het daarom belangrijk dat de raad van bestuur bestaat uit zowel uitvoerende als niet-uitvoerende bestuurders, met inbegrip van onafhankelijke niet-uitvoerende bestuurders. Alle bestuurders dienen blijk te geven van een onafhankelijk oordeel en van objectiviteit in de besluitvorming, maar de onafhankelijke bestuurders spelen in dit verband een cruciale rol. »

Onder principe 7.4. (versie 2004, code Lippens) staat : « Niet-uitvoerende bestuurders ontvangen noch prestatiegebonden remuneratie zoals bonussen of aandelengerelateerde incentiveprogramma's op lange termijn, noch voordelen in natura of voordelen die verbonden zijn aan pensioenplannen. » Onder principe 7.7 (versie 2009, onder leiding van Herman Daems) wordt dit integraal bevestigd.

Om dit helikopterzicht niet te vertroebelen, krijgen niet-uitvoerende bestuurders geen aandelengerelateerde vergoeding. Aldus is in de schoot van het

clairement décidée en 2004 et confirmée en 2009 au sein du *Corporate Governance Committee*.

Cette situation qui, aux yeux du monde des entreprises lui-même, a valeur de meilleure pratique pour les administrateurs non exécutifs, est encore plus fâcheuse si même les administrateurs indépendants ne se conforment pas au principe précité. En effet, en vertu de la loi du 2 août 2002, les administrateurs indépendants ont pour mission d'être le gardien des intérêts des travailleurs et des autres parties prenantes de l'entreprise.

2. Complétant sa recommandation 2004/913/CE encourageant la mise en œuvre d'un régime approprié de rémunération des administrateurs des sociétés cotées (*Journal officiel des Communautés européennes* L 385 du 29 décembre 2004, p. 55), la Commission européenne recommande expressément ce qui suit (recommandation C(2009) 3177 du 30 avril 2009) (cf. point 4.4.):

« 4. *Rémunération basée sur des actions*

4.1. Les actions ne devraient être acquises définitivement que trois ans au moins après leur attribution. Les options sur actions et les droits d'acquisition d'actions ou de rémunération sur la base de l'évolution du cours de l'action ne devraient pouvoir être exercés que trois ans au moins après leur attribution.

4.2. L'acquisition définitive d'actions et le droit d'exercer des options sur actions ou d'autres droits à l'acquisition d'actions ou à la rémunération sur la base de l'évolution du cours de l'action devraient être soumis à des critères de performance prédéterminés et mesurables.

4.3. Après l'acquisition définitive, les administrateurs devraient conserver un certain nombre d'actions jusqu'à la fin de leur mandat afin de pouvoir faire face aux coûts liés à l'acquisition des actions. Le nombre d'actions à conserver devrait être fixé et représenter, par exemple, le double de la rémunération annuelle (composantes non variables et variables).

4.4. La rémunération des administrateurs non exécutifs ou des membres du directoire ne devrait pas inclure d'options sur actions. »

3. Le 7 juillet 2010, le Parlement européen a voté à une large majorité (594 voix pour, 27 contre et 25 abstentions) une proposition de résolution sur le régime de rémunération des administrateurs des sociétés cotées en Bourse et les politiques de rémunération dans le secteur des services financiers (rapport A7-0208/2010), qui contient entre autres les clauses suivantes :

Corporate Governance Committee clairement overeengekomen in 2004 en bevestigd in 2009.

Deze situatie, zoals ze door de ondernemerswereld zelf als beste praktijk wordt aangenomen voor niet-uitvoerende bestuurders, wordt des te schrijnender als zelfs onafhankelijke bestuurders zich niet schikken in dit principe. Onafhankelijke bestuurders hebben immers op basis van de wet van 2 augustus 2002 de taak bewaker te zijn van de belangen van de werknemers en van de andere stakeholders van de onderneming.

2. Bovendien beveelt de Europese Commissie (zie Aanbeveling C(2009) 3177 van 30 april 2009) als aanvulling op de Aanbeveling 2004/913/EG ter bevordering van de toepassing van een passende regeling voor de beloning van bestuurders van beursgenoteerde ondernemingen (PB L 385 van 29.12.2004, blz. 55), uitdrukkelijk aan wat volgt (zie 4.4.):

« 4. *Op aandelen gebaseerde beloning*

4.1. Aandelen worden pas onvoorwaardelijk ten vroegste drie jaar na de toekenning ervan. Aandelenopties dan wel andere rechten op aandelen of op een beloning die afhangt van de aandelenkoers, mogen gedurende ten minste drie jaar na de toekenning ervan niet worden uitgeoefend.

4.2. Er dienen vooraf vastgestelde en meetbare prestatiecriteria te gelden ten aanzien van het onvoorwaardelijk worden van aandelen alsook van het recht tot uitoefening van aandelenopties dan wel andere rechten op aandelen of op beloning die afhangt van de aandelenkoers.

4.3. De bestuurders dienen een aantal aandelen, nadat deze onvoorwaardelijk zijn geworden, aan te houden tot het eind van hun mandaat, rekening houdende met eventuele financieringskosten in verband met de verwerving van de aandelen. Het aantal aan te houden aandelen dient te worden vastgelegd, bijvoorbeeld op tweemaal de waarde van het totale jaarsalaris (de som van de variabele en de niet-variabele beloningscomponenten).

4.4. De beloning van niet-uitvoerende bestuurders of commissarissen mag geen aandelenopties omvatten. »

3. Op 7 juli 2010 stemde het Europees Parlement met een grote meerderheid (594 stemmen voor, 27 tegen bij 35 onthoudingen) een ontwerp-resolutie over de beloning van bestuurders van beursgenoteerde ondernemingen en het beloningsbeleid in de sector van de financiële diensten (verslag A7-0208/2010), die onder meer volgende clausules omvat :

(Le Parlement européen

(...)

« Gouvernance efficace en matière de rémunération

7. souligne que la rémunération des administrateurs n'ayant pas de fonction exécutive ne devrait être constituée que d'une rémunération fixe et exclure tout élément fondé sur les performances ou le cours de l'action;

8. affirme que les administrateurs chargés du contrôle des risques devraient être indépendants des unités organisationnelles qu'ils supervisent, disposer des pouvoirs nécessaires et être rémunérés indépendamment des performances de ces unités;

(...). »

Pour éviter que, dans les entreprises cotées en Bourse, les administrateurs non exécutifs, parmi lesquels les administrateurs indépendants, soient trop influencés par le cours boursier de l'action de l'entreprise, la présente proposition de loi n'autorise plus les administrateurs non exécutifs, parmi lesquels les administrateurs indépendants, à percevoir des rémunérations liées au cours boursier de l'entreprise, ni à recevoir ou à exercer des actions, des options sur actions ou d'autres droits visant à acquérir des actions.

Une proposition similaire a été déposée à la Chambre des représentants par notre collègue Bruno Tuybens (doc. Chambre, n° 53-619/1 - 2010/2011).

*
* *

(Het Europees Parlement

(...)

« Effectieve *governance* van de beloning

7. benadrukt dat de beloning van leden van het leidinggevend orgaan die geen uitvoerende functie bekleden, alleen uit een vaste betaling moet bestaan en geen prestatiegerelateerde of op aandelen gebaseerde betalingen moet omvatten;

8. wijst er met klem op dat leden die bij de risicocontrole betrokken zijn, onafhankelijk moeten zijn van de bedrijfsonderdelen die zij controleren, voldoende gezag moeten hebben en een beloning moeten ontvangen die losstaat van de prestaties van die bedrijfsonderdelen;

(...). »

Om te vermijden dat bij beursgenoteerde ondernemingen de niet-uitvoerende bestuurders, waaronder de onafhankelijke bestuurders al te veel zouden worden beïnvloed door de beurskoers van het aandeel van de onderneming, laat dit wetsvoorstel niet langer toe dat niet-uitvoerende bestuursleden, waaronder de onafhankelijke bestuurders, vergoedingen verwerven die verbonden zijn met de aandelenkoers van de onderneming, of aandelen, aandelenopties of andere rechten om aandelen te verwerven toegekend krijgen of uitoefenen.

Een gelijkaardig voorstel werd in de Kamer van volksvertegenwoordigers ingediend door collega Bruno Tuybens (stuk Kamer, nr. 53-619/1 - 2010/2011).

Bert ANCIAUX.

*
* *

PROPOSITION DE LOI

Article 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

Dans le Code des sociétés, il est inséré un article 520^{quater}, rédigé comme suit :

« Art. 520^{quater}. Pour les sociétés dont les actions sont admises à la négociation sur un marché réglementé, les administrateurs non exécutifs, dont les administrateurs indépendants, ne peuvent recevoir ni exercer des actions, des options sur actions ou tout autre droit visant à acquérir des actions, ni percevoir des rémunérations liées en tout ou en partie au cours des actions ou à l'évolution de ce cours. »

15 février 2011.

WETSVOORSTEL

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

In het Wetboek van Vennootschappen wordt een artikel 520^{quater} ingevoegd, luidend als volgt :

« Art. 520^{quater}. Bij de vennootschappen waarvan de aandelen zijn toegelaten tot de verhandeling op een gereguleerde markt kunnen niet-uitvoerende bestuursleden, waaronder de onafhankelijke bestuurders, geen aandelen, aandelenopties of alle andere rechten om aandelen te verwerven toegekend krijgen of uitoefenen, of vergoedingen worden toegekend die geheel of gedeeltelijk verbonden zijn met de aandelenkoers of de evolutie van deze koers. »

15 februari 2011.

Bert ANCIAUX.