

**Voorstel voor een tiende richtlijn van de Raad op de grondslag van artikel 54, lid 3, sub g), van het Verdrag betreffende de grensoverschrijdende fusie van naamloze vennootschappen**

COM(84) 727 def.

(Door de Commissie bij de Raad ingediend op 14 januari 1985)

(85/C 23/06)

DE RAAD VAN DE EUROPESE GEMEENSCHAPPEN,

Gelet op het Verdrag tot oprichting van de Europese Economische Gemeenschap, inzonderheid op artikel 54, lid 3, sub g),

Gezien het voorstel van de Commissie,

Gezien het advies van het Europese Parlement,

Gezien het advies van het Economisch en Sociaal Comité,

Overwegende dat de fusie van naamloze vennootschappen werd gecoördineerd door Richtlijn 78/855/EEG van de Raad<sup>(1)</sup>, dat deze coördinatie evenwel slechts fusies betreft waarbij alle betrokken vennootschappen vallen onder de wetgeving van eenzelfde Lid-Staat; dat het, in het belang van de gemeenschappelijke markt, onontbeerlijk is een regeling voor te schrijven voor fusies waarbij vennootschappen betrokken zijn die vallen onder de wetgevingen van verschillende Lid-Statens;

Overwegende dat artikel 220 van het Verdrag bepaalt dat de Lid-Statens, voor zover nodig, met elkaar in onderhandeling treden ter verzekering van de mogelijkheid van dergelijke grensoverschrijdende fusies en dit artikel er zich niet tegen verzet dat deze materie bij richtlijn wordt geharmoniseerd;

Overwegende dat deze procedure het voordeel biedt dat in de zeer talrijke gevallen waarin de regeling van de interne fusie en van de grensoverschrijdende fusie overeenstemmen, deze richtlijn kan verwijzen naar de overeenkomstige bepalingen van Richtlijn 78/855/EEG en dat zij tevens toelaat de uniforme uitvoering en interpretatie van beide regelingen beter te waarborgen dan bij twee teksten met een verschillend rechtskarakter mogelijk geweest zou zijn;

Overwegende dat deze richtlijn zich derhalve beperkt tot de punten die bij een grensoverschrijdende fusie verschillen van een interne fusie of die verder noodzakelijk zijn;

Overwegende dat het toepassingsgebied van deze richtlijn in beginsel overeenstemt met dat van Richtlijn 78/855/EEG; dat een Lid-Staat evenwel uit het toepassingsgebied van deze richtlijn die vennootschappen moet kunnen uitsluiten waarvoor in zijn recht voorschriften bestaan die de medezeggenschap regelen van de werknemers in de samenstelling van de organen van deze vennootschappen; dat deze uitsluiting in ieder geval noodzakelijk lijkt zolang de Raad geen beslissing heeft genomen over het gewijzigd voorstel van de Commissie voor een vijfde richtlijn gebaseerd op artikel 54, lid 3, sub g), van het EEG-Verdrag, met betrekking tot de structuur van de naamloze vennootschap alsmede de bevoegdheden en verplichtingen van haar organen<sup>(2)</sup>; dat, voor het overige, de bescherming van de werknemers, zowel bij de interne fusie als bij de grensoverschrijdende fusie, wordt verzekerd door Richtlijn 77/187/EEG van de Raad<sup>(3)</sup>;

Overwegende dat de grensoverschrijdende fusie kan worden bepaald door verwijzing naar de omschrijving van de interne fusie in Richtlijn 78/855/EEG met als enig verschil dat twee of meer van de betrokken vennootschappen onder het recht van verschillende Lid-Statens vallen;

Overwegende dat, in de mate waarin Richtlijn 78/855/EEG de Lid-Statens, voor de interne fusie, de keuze laat bepaalde voorschriften van de richtlijn al dan niet toe te passen, de Lid-Statens, bij een grensoverschrijdende fusie, slechts van deze mogelijkheid gebruik mogen maken ten aanzien van de daarbij betrokken vennootschappen, die onder hun wetgevingen vallen;

Overwegende dat, voor zover Richtlijn 78/855/EEG uitzonderingen toestaat voor bepaalde met fusie gelijkgestelde rechtshandelingen, de Lid-Statens van deze mogelijkheid tot vrijstelling bij grensoverschrijdende fusie slechts gebruik mogen maken voor zover de andere Lid-Statens onder de wetgeving waarvan de overige bij de rechtshandeling betrokken vennootschappen vallen, dit eveneens hebben gedaan;

Overwegende dat, waar Richtlijn 78/855/EEG bij een interne fusie gewoon een schriftelijk fusievoorstel

<sup>(1)</sup> PB nr. L 295 van 20. 10. 1978, blz. 36.

<sup>(2)</sup> PB nr. C 240 van 9. 9. 1983, blz. 2.

<sup>(3)</sup> PB nr. L 61 van 5. 3. 1977, blz. 26.

vereist, dit bij een grensoverschrijdende fusie een authentieke akte moet zijn zodra de wetgeving van één der Lid-Staten waaronder een bij de fusie betrokken vennootschap valt dit voorschrijft;

Overwegende dat krachtens Richtlijn 68/151/EEG van de Raad <sup>(1)</sup> de openbaarmaking van het fusievoorstel in het nationale publikatieblad, na neerlegging van het voorstel bij het register, bij een interne fusie kan gebeuren door opname van een mededeling omtrent het neerleggen bij het register; dat bij een grensoverschrijdende fusie bijkomende vermeldingen noodzakelijk lijken met het oog op een voorlichting van belanghebbende derden en in het bijzonder van de schuldeisers van de overgenomen vennootschap;

Overwegende dat voor het besluit van de algemene vergadering over de grensoverschrijdende fusie geen strengere eisen mogen worden gesteld dan die welke gelden voor het besluit van de algemene vergadering over de interne fusie;

Overwegende dat de regeling voor de bescherming van de schuldeisers van de bij de grensoverschrijdende fusie betrokken vennootschappen dezelfde moet zijn als die welke geldt voor de schuldeisers bij een interne fusie;

Overwegende dat het preventief toezicht door de rechter of door de overheid of, in voorkomend geval, het verlijden van authentieke akten, bij elk der bij de fusie betrokken vennootschappen in het geval van een grensoverschrijdende fusie in de tijd op elkaar moet worden afgestemd;

Overwegende dat de grensoverschrijdende fusie slechts van kracht kan worden nadat het toezicht of het vervullen van de bovengenoemde vormvereisten bij alle betrokken vennootschappen heeft plaatsgevonden;

Overwegende dat de openbaarmaking van de grensoverschrijdende fusie voor de overgenomen vennootschap moet gebeuren voor die voor de overnemende vennootschap;

Overwegende dat de nietigheidsgronden voor een grensoverschrijdende fusie zoveel mogelijk moeten worden beperkt;

HEEFT DE VOLGENDE RICHTLIJN VASTGESTELD:

#### Artikel 1

1. De in deze richtlijn voorgeschreven coördinatie-maatregelen zijn van toepassing op de wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen van de Lid-Staten die betrekking hebben op de vennootschappen met de volgende rechtsvorm:

- a) *in Duitsland:*  
die Aktiengesellschaft

- b) *in België:*  
de naamloze vennootschap/la société anonyme
- c) *in Denemarken:*  
aktieselskaber
- d) *in Frankrijk:*  
la société anonyme
- e) *in Griekenland:*  
η ανώνυμη εταιρία
- f) *in Ierland:*  
public companies limited by shares or by guarantee
- g) *in Italië:*  
la società per azioni
- h) *in Luxemburg:*  
la société anonyme
- i) *in Nederland:*  
de naamloze vennootschap
- j) *in het Verenigd Koninkrijk:*  
public companies limited by shares or by guarantee.

2. Indien een Lid-Staat gebruik maakt van artikel 1, lid 2 of lid 3 van Richtlijn 78/855/EEG voor een onder haar wetgeving vallende vennootschap die bij een grensoverschrijdende fusie betrokken is, is deze richtlijn niet van toepassing.

3. Tot aan een latere coördinatie behoeft een Lid-Staat de bepalingen van deze richtlijn niet toe te passen op een grensoverschrijdende fusie indien deze tot gevolg zou hebben dat een onderneming, ongeacht of ze al dan niet bij de fusie betrokken is, niet meer de voorwaarden vervult voor een vertegenwoordiging van de werknemers in de organen van de onderneming.

4. De bescherming van de rechten van de werknemers van elke bij een grensoverschrijdende fusie betrokken vennootschap wordt geregeld volgens Richtlijn 77/187/EEG.

#### Artikel 2

1. De Lid-Staten regelen voor de onder hun wetgeving vallende vennootschappen de grensoverschrijdende fusie door overneming van een of meer vennootschappen door een andere en de grensoverschrijdende fusie door oprichting van een nieuwe vennootschap in overeenstemming met Richtlijn 78/855/EEG, voor zover deze richtlijn niet anders bepaalt.

2. Artikel 17 en artikel 22, lid 1, sub b), van Richtlijn 78/855/EEG zijn niet van toepassing.

<sup>(1)</sup> PB nr. L 65 van 14. 3. 1968, blz. 8.

3. Een Lid-Staat mag van artikel 3, lid 2, artikel 4, lid 2, artikel 8, artikel 11, lid 2, tweede alinea, artikel 22, leden 1 en 2, alsmede van artikel 23, lid 4, en de artikelen 25 tot en met 29 van Richtlijn 78/855/EEG slechts gebruik maken voor die bij een grensoverschrijdende fusie betrokken vennootschappen, die onder zijn wetgeving vallen.

4. Een Lid-Staat mag van de artikelen 30 en 31 van Richtlijn 78/855/EEG slechts gebruik maken voor de bij een grensoverschrijdende fusie betrokken vennootschappen die onder zijn wetgeving vallen in zoverre als de andere Lid-Staten onder wier wetgeving de overige bij de fusie betrokken vennootschappen vallen dit eveneens hebben gedaan.

#### *Artikel 3*

In de zin van deze richtlijn wordt onder grensoverschrijdende fusie door overneming verstaan de rechtshandeling bedoeld in artikel 3, lid 1, van Richtlijn 78/855/EEG, wanneer twee of meer bij de fusie betrokken vennootschappen onder de wetgeving van verschillende Lid-Staten vallen.

#### *Artikel 4*

In de zin van deze richtlijn wordt onder grensoverschrijdende fusie door oprichting van een nieuwe vennootschap verstaan de rechtshandeling bedoeld in artikel 4, lid 1 van Richtlijn 78/855/EEG, wanneer twee of meer bij de fusie betrokken vennootschappen onder de wetgeving van verschillende Lid-Staten vallen.

#### *Artikel 5*

1. Artikel 5 van Richtlijn 78/855/EEG is van toepassing op de opstelling van het voorstel voor de grensoverschrijdende fusie. Geen andere vermeldingen kunnen worden geëist dan die welke zijn opgesomd in lid 2 van dat artikel.

2. Het voorstel voor de grensoverschrijdende fusie wordt opgesteld bij authentieke akte indien de wetgeving waaronder één of meer van de bij de grensoverschrijdende fusie betrokken vennootschappen vallen dit bepaalt.

3. De wetgeving van de Lid-Staat die de opstelling van een authentieke akte voorschrijft, bepaalt welke personen of instanties bevoegd zijn om deze akte op te maken. In het geval dat meer dan een wetgeving waaronder de bij de grensoverschrijdende fusie betrokken vennootschappen vallen het opmaken van een authentieke akte voorschrijft, mag deze akte worden opgemaakt door elke persoon of instantie die daartoe bevoegd is krachtens een van deze wetgevingen.

#### *Artikel 6*

1. Artikel 6 van Richtlijn 78/855/EEG en artikel 3 van Richtlijn 68/151/EEG zijn van toepassing op de openbaarmaking van het voorstel voor de grensoverschrijdende fusie door elke vennootschap die de fusie aangaat.

2. De bekendmaking van het in lid 1 bedoelde voorstel, op de wijze bedoeld in artikel 3, lid 4, van Richtlijn 68/151/EEG moet evenwel vergezeld gaan van de volgende vermeldingen betreffende elke vennootschap die de fusie aangaat:

- a) de rechtsvorm, de naam en de zetel van de vennootschappen die de fusie aangaan;
- b) het register waarbij de in artikel 3, lid 2, van Richtlijn 68/151/EEG bedoelde akten werden ingeschreven voor elke vennootschap die de fusie aangaat, alsmede het nummer van inschrijving in dat register;
- c) de voorwaarden die, overeenkomstig artikel 11, de datum bepalen waarop de fusie van kracht wordt.

3. Bij de bekendmaking van het voorstel moet tevens worden aangegeven voor de overgenomen vennootschap of vennootschappen op welke wijze de schuldeisers van deze vennootschappen hun rechten kunnen laten gelden met toepassing van de artikelen 13, 14 en 15 van Richtlijn 78/855/EEG en van artikel 9 van deze richtlijn.

#### *Artikel 7*

Artikel 7 van Richtlijn 78/855/EEG dat de wijze van goedkeuring door de algemene vergadering regelt, is van toepassing op elke vennootschap die de fusie aangaat. De Lid-Staten kunnen evenwel geen grotere meerderheid eisen dan zij hebben vastgesteld voor een fusie waarbij alle vennootschappen die de fusie aangaan onder hun wetgeving vallen.

#### *Artikel 8*

1. Artikel 10 van Richtlijn 78/855/EEG dat de opstelling van het verslag van de deskundige(n) betreft, is van toepassing.

2. De deskundigen worden aangewezen of toegelaten door de rechter of de overheid van de Lid-Staat onder de wetgeving waarvan de vennootschap valt, voor wier aandeelhouders het verslag wordt opgesteld.

3. Indien alle wetgevingen van de Lid-Staten waaronder de vennootschappen vallen die de grensoverschrijdende fusie aangaan gebruik maken van artikel 10, lid 1, tweede zin, van Richtlijn 78/855/EEG, mag de aanwijzing van één of meer onafhankelijke deskundigen voor al deze vennootschappen, op gezamenlijk verzoek van deze vennootschappen, geschieden door de rechter of de overheid van een van de be-

trokken Lid-Staten. In dat geval wordt de inhoud van het verslag van de deskundige bepaald volgens de wetgeving van de Lid-Staat waartoe die rechter of die overheid behoort, in overeenstemming met artikel 10, lid 2, van Richtlijn 78/855/EEG.

#### *Artikel 9*

1. De artikelen 13 en 14 van Richtlijn 78/855/EEG die de regeling van de bescherming van de belangen der schuldeisers van de vennootschappen betreffen zijn van toepassing bij grensoverschrijdende fusie.

2. De beschermingsregeling mag niet verschillen van die welke geldt voor de bescherming van de belangen der schuldeisers bij een fusie waarbij alle vennootschappen vallen onder de wetgeving van de betrokken Lid-Staat.

3. Artikel 15 van Richtlijn 78/855/EEG is van toepassing, met dien verstande dat bij een grensoverschrijdende fusie

- a) de wetgeving waaronder de overgenomen vennootschap valt, bepaalt of een vergadering van de houders van de in dat artikel bedoelde effecten een wijziging van hun rechten in die vennootschap kan goedkeuren;
- b) de wetgeving waaronder de overnemende vennootschap valt, bepaalt of de houders van de in dat artikel bepaalde effecten recht hebben op inkoop van hun effecten door de overnemende vennootschap.

#### *Artikel 10*

1. Indien de wetgeving van een Lid-Staat waaronder één of meer bij de grensoverschrijdende fusie betrokken vennootschappen vallen een preventief toezicht door de rechter of de overheid op de rechtmatigheid voorschrijft, is deze wetgeving van toepassing op de betrokken vennootschap(pen).

2. Indien de wetgeving van een Lid-Staat waaronder één of meer bij de grensoverschrijdende fusie betrokken vennootschappen vallen geen preventief toezicht door de rechter of de overheid voorschrijft of indien zodanig toezicht niet op alle voor de fusie noodzakelijke rechtshandelingen betrekking heeft, is artikel 16 van Richtlijn 78/855/EEG van toepassing op de betrokken vennootschap(pen). In het geval dat deze wetgeving de sluiting van een fusieovereenkomst na de algemene vergaderingen over de grensoverschrijdende fusie voorschrijft, wordt deze overeenkomst gesloten door alle daarbij betrokken vennootschappen. Artikel 5, lid 3, is van toepassing.

3. Indien zowel de wetgeving waaronder de overnemende vennootschap valt als die waaronder één of

meer van de overgenomen vennootschappen vallen een preventief toezicht op door de rechter of de overheid op de rechtmatigheid voorschrijven, moet dit toezicht eerst bij de overnemende vennootschap plaatsvinden. Het toezicht bij een overgenomen vennootschap kan slechts geschieden indien bewezen wordt dat het toezicht reeds plaatsvond bij de overnemende vennootschap.

4. Indien de wetgeving waaronder één of meer bij de fusie betrokken vennootschappen vallen, een preventief toezicht door de rechter of de overheid op de rechtmatigheid voorschrijft, terwijl de wetgeving waaronder één of meer andere bij de fusie betrokken vennootschappen dit niet doet, wordt het toezicht uitgeoefend op basis van de authentieke akten bedoeld in artikel 16 van Richtlijn 78/855/EEG.

#### *Artikel 11*

De wetgeving van de Lid-Staat waaronder de overnemende vennootschap valt bepaalt op welke datum de grensoverschrijdende fusie van kracht wordt. Deze datum moet in ieder geval gelegen zijn na de uitoefening van het in artikel 10 bedoelde toezicht of in voorkomend geval na het verlijden van de in dat artikel bedoelde authentieke akten voor alle bij de fusie betrokken vennootschappen.

#### *Artikel 12*

Artikel 18 van Richtlijn 78/855/EEG is van toepassing. De openbaarmaking van de grensoverschrijdende fusie voor de overgenomen vennootschap(pen) moet evenwel gebeuren vóór de openbaarmaking voor de overnemende vennootschap.

#### *Artikel 13*

Artikel 19, lid 3, van Richtlijn 78/855/EEG is van toepassing, met dien verstande dat de wetgeving van de Lid-Staat waaronder een overgenomen vennootschap valt bepaalt of bijzondere formaliteiten in acht genomen moeten worden om de overgang van bepaalde door de overgenomen vennootschap aangebrachte goederen, rechten en verplichtingen aan derden te kunnen tegenwerpen.

#### *Artikel 14*

De civielrechtelijke aansprakelijkheid van de leden van het bestuurs- of leidinggevende orgaan alsmede van de deskundigen van de overgenomen vennootschap wordt geregeld door de wetgeving van de Lid-Staat waaronder deze vennootschap valt, overeenkomstig de artikelen 20 en 21 van Richtlijn 78/855/EEG. In het in artikel 8, lid 3, bedoelde geval wordt

de civielrechtelijke aansprakelijkheid van de deskundige(n) evenwel geregeld door de wetgeving van de Lid-Staat waaronder de rechter of overheid ressorteert die de deskundige(n) heeft aangewezen.

*Artikel 15*

1. Artikel 22, lid 1, van Richtlijn 78/855/EEG is, met uitzondering van het sub b) bepaalde, in die zin van toepassing, dat een overeenkomstig artikel 11 van kracht geworden grensoverschrijdende fusie slechts wegens het ontbreken van het preventieve toezicht door de rechter of de overheid op de rechtmatigheid of wegens het ontbreken van een authentieke akte kan worden nietig verklaard, voor zover een dergelijk toezicht of een dergelijke akte wordt voorgeschreven door de wetgeving van de Lid-Staat waaronder de betrokken vennootschap valt. De nietigheid kan evenwel niet worden uitgesproken indien de wetgeving van de Lid-Staat waaronder de overnemende vennootschap valt de nietigheid van de fusie wegens het ontbreken van een preventief toezicht door de rechter of de overheid of wegens het ontbreken van een authentieke akte niet voorschrijft.

2. De wetgeving van een Lid-Staat kan voor een grensoverschrijdende fusie geen nietigheidsgrond voorschrijven, die niet tevens geldt voor een fusie waarbij alle betrokken vennootschappen onder de wetgeving van deze Lid-Staat vallen.

3. Artikel 22, lid 1, sub f), van Richtlijn 78/855/EEG is van toepassing voor zover de wetgeving van de Lid-Staat waarin de nietigheid van de grensoverschrijdende fusie werd uitgesproken derdenverzet toestaat.

*Artikel 16*

1. De Lid-Staten doen vóór 1 januari 1988 de nodige wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen in werking treden om aan deze richtlijn te voldoen. Zij stellen de Commissie daarvan onverwijld in kennis.

2. De Lid-Staten behoeven deze richtlijn niet toe te passen op grensoverschrijdende fusies of daarmee gelijkgestelde rechtshandelingen indien voor de voorbereiding of de verwezenlijking daarvan een door het nationale recht voorgeschreven handeling of formaliteit reeds is verricht ten tijde van de inwerkingtreding van de in lid 1 bedoelde bepalingen.

3. De Lid-Staten delen de Commissie de tekst van de voornaamste bepalingen van intern recht mede, die zij op het onder deze richtlijn vallende gebied vaststellen.

*Artikel 17*

Deze richtlijn is gericht tot de Lid-Staten.