

# Flex BV

Stan Commissaris  
Jolande van Loon

Rotterdam  
17 november 2011

# Onderwerpen

- Inleiding
- Stemrechtloze / winstrechtloze aandelen
- Uitkeringstest en accountantsverklaring
- Positie bestuur
- Certificering in het nieuwe recht
- VARIA
- Afsluiting

# Algemene lijn

- Flex B.V. wordt echt flexibel
- Veel dwingende regels worden afgeschaft of versoepeld
- Flex B.V. sluit beter aan bij de praktijk (bijvoorbeeld: joint ventures)
- Maar: de taak van het bestuur (directie) wordt zwaarder

# Wetswijziging in vogelvlucht

- Kapitaalbeschermingsregels vervallen
- Geen maatschappelijk kapitaal
- Geen minimumkapitaal
- Uitstel stortingsplicht mogelijk
- Verruiming mogelijkheid verplichtingen voor aandeelhouders bij statuten
- Stemrechtloze of winstrechtloze aandelen
- Verplichte blokkeringsregeling afgeschaft

# Kapitaal

- Afschaft:
  - Verplicht maatschappelijk kapitaal
  - Verplichte nominale waarde van aandelen
  - Minimumkapitaal (EUR 18.000) Gk niet meer 1/5<sup>e</sup> MK
  - [Huidig B.V. Recht: niet-volstorting aandelen: bestuurder aansprakelijk (niet geanticipeerd op schrappen artikel 2:180 lid 2 letter b BW) ]

Indien nominale waarde:

- mag in vreemde valuta (bijv USD)
- mag met afronding van meer dan twee cijfers achter de komma

# Aandelen: Stem-/vergaderrecht

- Stemrechtloze aandelen (art. 2:228 lid 5 BW)
- Winstrechtloze aandelen (art. 2:216 lid 7, BW)
- Niet beide (art. 2:190 BW)
- Alternatief voor certificering:
  - Werknemersparticipaties
  - In familiesituatie en bedrijfsopvolging
- Verplichting en kwaliteitseisen  
aan aandeelhouderschap  
Niet meer voldoen: opschorting rechten

# Aandelen: Stem-/vergaderrecht

- Oproepingstermijn 8 dagen
- Besluiten buiten vergadering versoepeld
- Vergaderen buiten NL
- Elektronisch

# Benoeming bestuur en commissarissen

- Hoofregel: AvA
- Ook door vergadering van houders van een soort
- Eis: iedere aandeelhouder met stemrecht kan deelnemen aan de besluitvorming inzake de benoeming van ten minste één bestuurder (wijziging unaniem besluit)
- Schorsing en ontslag
- Voordracht

# Instructiebevoegdheid

- Mogelijk: bestuur moet zich gedragen naar aanwijzingen van een ander orgaan. Bestuur is verplicht die aanwijzingen op te volgen (tenzij strijdig met het belang van de vennootschap)
- Nu geldt slechts dat algemene aanwijzingen kunnen worden gegeven over algemene lijnen van het te voeren beleid (Forumbank-arrest)

# Kapitaalbescherming vervalt

- Storting in geld: **géén** bankverklaring
- Inbreng in natura (204a en b):
  - **géén** accountantsverklaring
  - oprichter/bestuur stelt beschrijving op van inbreng, vermelding waarde en waarderingsmethode, max 6 maanden terug
- Nachgründung (204c) (verkoop van goederen door een aandeelhouder of oprichter aan zijn vennootschap, binnen twee jaar na oprichting) **afgeschaft**
- Verbod financial assistance (207c) (het verstrekken van geldleningen ter verwerving van aandelen in het kapitaal van de vennootschap) **afgeschaft**
- Kapitaalvermindering (207): crediteurenverzet **afgeschaft** (geen publicatie meer bij Handelsregister en in de krant)

# Uitkeringen

- Gelijke behandeling van **alle vormen van uitkeringen** aan aandeelhouders (winst, reserves, inkoop en intrekking van aandelen en terugbetaling op aandelen)
- Gestorte en opgevraagde gedeelte van het kapitaal valt niet langer onder het gebonden eigen vermogen en kan worden uitgekeerd. De begrenzing bij een uitkering die overblijft, **is de eis dat het eigen vermogen groter moet zijn dan de statutaire en wettelijke reserves.**
- Voor winstuitkering:
  - **Uitkeringstest** door AvA of orgaan tot uitkering bevoegd bij statuten aangewezen
  - Pas gevolgen **na** goedkeuring bestuur

## Dit betekent:

- Grotere rol en verantwoordelijkheid bestuur!

# Uitkeringstest en accountantsverklaring

Alleen weigering als het bestuur weet of redelijkerwijs behoort te voorzien dat de vennootschap na de uitkering niet zal kunnen blijven voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden

Het is niet vereist dat de beoordeling wordt getoetst door een deskundige.

Dat wordt aan het bestuur overgelaten. Andere mening...

Accountantsverklaring vragen...

# Positie bestuur

Uitkeringen in strijd hiermee:

- bestuur **hoofdelijk verbonden**
- voor het tekort dat door de uitkering is ontstaan
- onder gehoudenheid tot vergoeding van de wettelijke rente vanaf het moment van uitkering
- zonder recht op verrekening maar
- met de mogelijkheid van disculpatie
- ontvanger van uitkering: aansprakelijk voor tekort + rente,
- met als maximum: het ontvangen bedrag

Spagaat?

Wens tot uitkering

Bevoegdheid te ontslaan

De Flex-BV vraagt om bestuurders met een rechte rug.

Relativering:

geen onevenredige aansprakelijkheidsrisico's in het kader van uitkeringen aan aandeelhouders vanwege vastgelegde lijn jurisprudentie.

# Blokkeringsregeling / lock-up

- Niet meer verplicht in statuten
- Tenzij in statuten anders bepaald: **Aanbiedingsregeling**  
indien gewenst door de aandeelhouder die aanbiedt prijsbepaling door een of meer onafhankelijke deskundigen
- Afwijkende prijsbepalingsregeling bij statuten
- Andere blokkeringsregeling bij de statuten
- Statutair tijdelijke onoverdraagbaarheid
- Bij executoriaal beslag, faillissement en schuldsaneringsregeling natuurlijke personen, afgifte van legaat, toedeling uit een gemeenschap of een pandrecht kan de rechter de blokkeringsregeling geheel of gedeeltelijk buiten toepassing verklaren (Antilliaanse bv-regeling)

# Certificering in nw recht

- Stemrechtloze aandelen: scheiding juridische en economische eigendom
  - Familie BV
  - Werknemersparticipaties

[winstrechtloze aandelen ook in familie BV bij bedrijfsopvolging inz estateplanning]

- Afschaffing onderscheid tussen *bewilligde* en *niet-bewilligde* certificaten
- Aldus duidelijkheid tav vergaderrechten

# Aandeelhoudersrechten/- plichten

- Statuten kunnen bepalen (192):
  - a. dat verplichtingen van verbintenisrechtelijke aard, jegens de vennootschap of een derde of tussen aandeelhouders, zijn verbonden aan het aandeelhouderschap
  - b. dat er een eis is verbonden aan het aandeelhouderschap
  - c. dat in bepaalde gevallen aandelen (deels) overgedragen moeten worden
- Strijd met statutaire verplichting/eis: statuten kunnen bepalen dat stem- winst- en/of vergaderrecht wordt opgeschort (opschorting vervalt indien geen aandeelhouder meer stemrecht kan uitoefenen)
- Voorheen slechts verplichtingen in aandeelhoudersovereenkomst: nu ook in statuten!  
bijv. bovennominale bijstortingsverplichting of eis partij bij adh ovk

# Aandeelhoudersrechten/- plichten (2)

- Regeling maakt het mogelijk dat verplichtingen, die nu alleen in een aandeelhoudersovereenkomst kunnen worden neergelegd, statutair worden verankerd
- Bijvoorbeeld: eis voor aandeelhouderschap is dat je partij moet zijn bij een aandeelhoudersovereenkomst
- Bijvoorbeeld: verplichting tot het storten van agio

# Wat nu... statuten aanpassen?

- Overweging: de wet zal bij invoering direct van kracht zijn. Huidige statuten zijn dan deels onjuist: kans op fouten en problemen
- Overweging: de regeling omtrent uitkering van winst en reserves verandert ingrijpend, met grote gevolgen voor het bestuur
- Overweging: voor joint venture B.V.'s wordt de wet veel flexibeler. Statuten kunnen dan beter aansluiten op de afspraken

Advies: wijzigen van de statuten is verstandig!

# Wanneer treedt de wet in werking?

- De wet is parlementair behandeld
- Verwachting: invoering geschiedt snel. Echter, is 1 januari 2012 nog haalbaar?
- Steeds meer geruchten: medio 2012
- Niet meegenomen eventuele wetswijziging: eenvoudige vennootschap zonder notariële akte op te richten

# Vragen?

# Afsluiting