

Op 31 mei jl. is het wetsvoorstel Wet vereenvoudiging en flexibilisering van het BV-recht bij de Tweede Kamer ingediend. Over de datum van inwerkingtreding is nog niets concreets te zeggen. Het BV-recht zal ingrijpend worden gewijzigd. De wijzigingen lossen vele knelpunten die in de praktijk worden gevoeld op. De regels voor de BV worden vereenvoudigd en er komt een grote vrijheid van inrichting van de statuten van de BV.

Hierna volgt een globaal overzicht van de belangrijkste wijzigingen die in het wetsvoorstel zijn opgenomen. Overigens is het niet ondenkbaar dat het wetsvoorstel op punten nog zal worden aangepast.

Kapitaal

- **Maatschappelijk kapitaal.** In het wetsvoorstel is niet opgenomen dat de statuten moeten voorzien in een maatschappelijk kapitaal. In de statuten kan wel bepaald worden dat de BV een maatschappelijk kapitaal heeft. Als de statuten van een BV voorzien in een maatschappelijk kapitaal, dan geldt niet langer meer dat minimaal een vijfde van het maatschappelijk kapitaal geplaatst moet zijn.
- **Minimum kapitaal.** Het wetsvoorstel laat het vereiste dat het geplaatste kapitaal minimaal 18.000 euro dient te bedragen vervallen. De BV zou dan een geplaatst kapitaal van 1 euro, of zelfs nog lager kunnen hebben. Door het loslaten van deze eis, vervalt in het wetsvoorstel ook de aansprakelijkheid van de bestuurders voor rechtshandelingen in de periode dat niet aan de minimumkapitaaleis is voldaan.
- Nu het wetsvoorstel niet voorziet in een minimumkapitaal, is in het wetsvoorstel ook de eis dat minimaal een vierde van het geplaatste kapitaal moet zijn gestort komen te vervallen. Bedongen kan worden dat de aandelen geheel of gedeeltelijk later worden volgestort. Dit laat overigens onverlet de mogelijkheid voor de vereffenaar of de curator om het resterende bedrag van de stortingsplicht op te vragen.
- **Aandeelbewijzen.** Het verbod op het uitgeven van aandeelbewijzen voor aandelen in een BV is in het wetsvoorstel komen te vervallen. Aandelen in een BV dienen nog wel op naam te luiden. Indien gewenst kunnen de aandelen vrij overdraagbaar worden gemaakt.
- **Nominale waarde.** Dat aandelen in een BV een nominale waarde dienen te hebben blijft in het wetsvoorstel gehandhaafd. Het wetsvoorstel maakt het mogelijk om de nominale waarde in een andere valuta dan de euro te laten luiden. Een BV die is opgericht voor 1 januari 2002 kan het bedrag van het maatschappelijk kapitaal en het nominale bedrag van de aandelen in gulden blijven vermelden tot ten hoogste twee cijfers achter de komma.

Bijebrengen van kapitaal

- **Bankverklaring.** In het wetsvoorstel komt de bankverklaring die ziet op een storting in geld bij een oprichting van een BV te vervallen. Ook bij een storting in vreemd geld is een bankverklaring over de vrije inwisselbaarheid en de tegenwaarde niet meer vereist.
- **Accountantsverklaring.** Indien op de aandelen in een BV anders dan in geld wordt gestort, moeten bij de oprichting de oprichters en nadien het bestuur een beschrijving opmaken van hetgeen wordt ingebracht met vermelding van de daaraan toegekende waarde en de toegepaste waardeeringsmethoden. Het wetsvoorstel houdt dit vereiste, maar bepaalt dat het moment van waardering mag teruggaan tot zes maanden voor de oprichting, respectievelijk het moment dat de aandelen worden genomen of de storting is overeengekomen. Het wetsvoorstel laat het huidige vereiste vervallen dat een accountant over de beschrijving verklaring moet afleggen dat de waarde van de inbreng ten minste gelijk is aan de stortingsplicht in geld uitgedrukt.
- **Nachgründung.** De huidige wet stelt eisen aan een verkrijging door de BV van goederen die hebben toebehoord aan een oprichter of aandeelhouders van de BV in een periode die begint een jaar voor oprichting van de BV en eindigt twee jaar na de inschrijving van de BV in het handelsregister. Het wetsvoorstel laat deze eisen vervallen. Het zal aan



het bestuur zijn om te beoordelen of, en tegen welke voorwaarden een dergelijke verkrijging plaats vindt.

- **Financial assistance.** De voor de praktijk lastige wettelijke beperkingen en verboden met betrekking tot het verstrekken van leningen of het verlenen van zekerheden met het oog op het nemen van aandelen in het kapitaal van de BV komen in het wetsvoorstel te vervallen. Ook hier geldt dat deze transacties en de voorwaarden waaronder deze worden aangegaan zullen moeten worden beoordeeld door het bestuur in het licht van het belang van de vennootschap.

Bijhouden van kapitaal

- **Uitkeringen aan aandeelhouders.** Alle vormen van uitkeringen aan aandeelhouders – winst, reserves, inkoop en intrekking van aandelen en terugbetaling op aandelen – worden in het wetsvoorstel op eenzelfde manier behandeld.
- **Uitkeringen van winst en reserves.** De huidige uitkeringsruimte in het eigen vermogen is in het wetsvoorstel aangepast. Het 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.
- **Uitkeringstest.** In het wetsvoorstel is bepaald dat, tenzij de statuten anders bepalen, de algemene vergadering bevoegd is om de winst te bestemmen of om te besluiten tot een uitkering. Dit is echter een voorwaardelijke bevoegdheid. Het besluit heeft geen gevolgen zolang het bestuur geen instemming heeft verleend. Het bestuur mag zijn instemming niet verlenen indien het weet of redelijkerwijs kan voorzien dat de BV na de uitkering niet zal kunnen voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden. Het bestuur moet dus voordat het zijn instemming geeft een uitkeringstest doen. Daarbij zal het alle relevante op dat moment aan het bestuur bekende gegevens en voorzienbare ontwikkelingen moeten betrekken. Het is niet vereist dat de beoordeling wordt getoetst door een deskundige. Dat wordt aan het bestuur overgelaten.
- **Verbondenheid tot terugbetaling.** Het is voor de positie van het bestuur van groot belang dat het deze beoordeling zorgvuldig maakt. Blijkt later dat de BV na een uitkering niet aan haar opeisbare verplichtingen kan voldoen en kan bewezen worden dat het bestuur dit wist of redelijkerwijs had behoren te voorzien, dan is volgens het wetsvoorstel iedere bestuurder tegenover de vennootschap verbonden tot terugbetaling van hetgeen is uitgekeerd. Deze verbondenheid geldt ook voor eventuele medebestuurders. Wel wordt voorzien in een disculpatiemogelijkheid voor de bestuurder aan wie de uitkering niet te wijten is geweest en die niet nalatig is geweest in het treffen van maatregelen.
- **Faillissement binnen één jaar na uitkering.** Indien de BV binnen een jaar na de uitkering failliet gaat, dan treft volgens het wetsvoorstel het lot van de terugbetaling ook degene die de uitkering ontving en die op het moment van de uitkering wist of redelijkerwijs kon voorzien dat de BV na de uitkering niet kon voortgaan met de betaling van haar opeisbare schulden. Is de uitkering reeds aan de BV vergoed door de bestuurders, dan moet de ontvanger het uitgekeerde bedrag aan de bestuurders terugbetalen. Mogelijke verrekeningen tussen de bestuurders en de BV of de ontvanger van de uitkering en de BV worden uitgesloten. Een en ander geldt niet voor stockdividend
- **Winstverdeling bij statuten.** In de praktijk komt regelmatig de vraag aan de orde of de winstverdeling tussen de aandeelhouders niet alleen bij de statuten, maar ook krachtens de statuten mogelijk is. Met dat laatste wordt vaak bedoeld dat de statuten bepalen dat een orgaan bepaalt wat de dividendgerechtigdheid van een aandeel is. De huidige wet bepaalt dat alleen bij de statuten afgeweken kan worden van de hoofdregel dat bij de berekening van het bedrag dat op ieder aandeel zal worden uitgekeerd van het bedrag van de verplichte stortingen moet worden uitgegaan. Dit vereiste blijft in het wetsvoorstel gehandhaafd en in de memorie van toelichting wordt benadrukt dat afwijking krachtens de statuten niet mogelijk is.
- **Uitsluiting van uitkering van winst en/of reserves.** Het wetsvoorstel geeft de mogelijkheid om in de statuten te bepalen dat aandelen van een bijzondere soort of aanduiding geen of slechts beperkte rechten tot uitkering van winst en/of reserves hebben. Dergelijke aandelen moeten dan wel stemrecht hebben.
- **Inkoop van aandelen.** Het wetsvoorstel bepaalt dat het bestuur het bevoegde orgaan is om tot inkoop van aandelen in de BV te besluiten. Ook hier geldt weer dat bij een inkoop de statutaire en wettelijke reserves die de BV moet aanhouden niet mogen worden aangetast. De statuten kunnen een inkoop beperken of geheel uitsluiten. Een inkoop die in strijd met deze regels wordt gedaan is nietig. De bestuurders zijn hoofdelijk aansprakelijk voor de schade van de vervreemder te goeder trouw. Net als bij de uitkering van winst en reserves bepaalt het wetsvoorstel dat het bestuur bij een inkoop anders dan om niet de uitkeringstest moet doen. Indien na een inkoop de BV niet kan voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden terwijl het bestuur dit ten tijde van de inkoop wist of redelijkerwijs kon voorzien heeft dit ook hier tot gevolg dat de bestuurders hoofdelijk jegens de BV verbonden zijn tot vergoeding van de verkrijgingsprijs. De vervreemder van de aandelen die dit wist of redelijkerwijs kon voorzien treft hetzelfde lot indien de BV binnen een jaar na de inkoop failliet gaat. De regels zoals hiervoor besproken bij de uitkering zijn van overeenkomstige toe-

passing. In het wetsvoorstel geldt niet meer de eis dat een inkoop slechts mogelijk is binnen achttien maanden na het eind van het boekjaar waarover de jaarrekening is vastgesteld. Ook stelt het wetsvoorstel geen maximum aan het aantal aandelen dat de BV in haar kapitaal kan verkrijgen, zolang maar een aandeel bij een derde geplaatst blijft. Zou door een overgang onder algemene titel de BV samen met haar dochters alle aandelen in haar kapitaal houden, dan gaat het aandeel met stemrecht met het laagste nummer, of bij afwezigheid van een nummering een door loting aangewezen aandeel, van rechtswege over op de gezamenlijke bestuurders. Zij moeten de waarde van het aandeel op het moment van de overgang aan de BV vergoeden. Voor de verkrijging onder bijzondere titel door een dochter-maatschappij van aandelen in haar moeder BV stelt het wetsvoorstel de eis dat dit alleen mogelijk is na instemming van het bestuur van de moeder BV. Een verkrijging zonder deze instemming is nietig.

De aansprakelijkheidsregels die gelden bij een inkoop van eigen aandelen door de BV zijn ook hier van toepassing, zij het dat de verbondenheid van het bestuur van de moeder BV geldt jegens de dochtermaatschappij.

- **Vermindering van geplaatste kapitaal.** Het wetsvoorstel bepaalt dat aan het besluit van de algemene vergadering om het geplaatste kapitaal te verminderen pas gevolg kan worden gegeven nadat het bestuur zijn instemming heeft gegeven. Ook hier geldt weer dat het bestuur voordat het zijn instemming geeft eerst de uitkeringstest moet doen. Mocht de BV na een terugbetaling niet kunnen voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden, dan geldt voor het bestuur dezelfde verbondenheid jegens de BV voor de vergoeding van het terugbetaalde bedrag als bij een uitkering van winst of reserves. Gaat de BV binnen een jaar failliet, dan gelden deze regels ook voor degenen die de terugbetaling ontvingen. Omdat in het wetsvoorstel het minimumkapitaalvereiste is komen te vervallen, zal besloten kunnen worden tot een terugbetaling die leidt tot een geplaatst kapitaal van bijvoorbeeld een eurocent. Slechts indien de BV een statutaire of wettelijke reserve moet aanhouden geldt dat deze niet in de terugbetaling betrokken mogen worden. Deze bepaling is vooralsnog niet helemaal duidelijk. De huidige procedure die geldt bij vermindering van het geplaatste kapitaal waarbij de crediteuren binnen een termijn van twee maanden na aankondiging van de terugbetaling verzet kunnen aantekenen is in het wetsvoorstel komen te vervallen.

Stemrecht

- **Besluitvorming.** De regels voor besluitvorming binnen de BV worden aanmerkelijk flexibeler. Besluitvorming buiten vergadering wordt vereen-

voudigd. Aandeelhoudersvergaderingen kunnen in het buitenland worden gehouden. Toekenning van stemrecht aan individuele aandeelhouders kan veel flexibeler worden geregeld. Op bepaalde aandelen kunnen meerdere stemmen of juist geen stemmen worden uitgebracht, hetgeen bijvoorbeeld in joint ventures uitkomst kan bieden.

- **Aandelen zonder stemrecht.** De statuten kunnen voorzien in aandelen waaraan geen stemrecht is verbonden. Deze aandelen moeten wel gerechtigd zijn tot uitkering van winst en/of reserves.

Besloten karakter

- **Blokkeringsregeling.** Het is niet langer verplicht om een blokkeringsregeling voor de overdracht van aandelen op te nemen in de statuten. Indien wordt geopteerd voor een statutaire blokkeringsregeling wordt het mogelijk om gedetailleerde afspraken over de prijs(bepaling) te maken.
- **Uitsluiting van overdraagbaarheid.** Er kan in de statuten een bepaling worden opgenomen op grond waarvan overdracht van aandelen gedurende een bepaalde periode is uitgesloten.
- **Opleggen van verplichtingen aan aandeelhouders.** De mogelijkheden worden verruimd om bij de statuten verplichtingen van verbintenisrechtelijke aard op te leggen aan de aandeelhouders, zoals de verplichting tot het verstrekken van een lening aan de BV of de verplichting tot levering van producten aan de BV.

Geschillenregeling

- **Uitstoting en uittreding van aandeelhouders.** De geschillenregeling voorziet erin dat een aandeelhouder die de belangen van de BV (of de andere aandeelhouders) schaadt kan worden uitgestoten en dat een aandeelhouder van wie niet langer kan worden verwacht dat hij aandeelhouder blijft, kan uittreden.
- **Afwijking wettelijke geschillenregeling.** De BV en haar aandeelhouders krijgen meer ruimte om in de statuten of bij overeenkomst van de wettelijke geschillenregeling af te wijken. Een dergelijke regeling kan de wettelijke bepalingen geheel of gedeeltelijk terzijde stellen, behalve wanneer door die regeling de overdracht van aandelen onmogelijk of uiterst bezwaarlijk zou zijn. Zo wordt het mogelijk om te kiezen voor beslechting van het geschil door middel van arbitrage.
- **Efficiënte procedure.** Beoogd wordt om de procedure voor alle betrokkenen sneller en efficiënter te laten verlopen. De huidige regeling is erg omslachtig en wordt daardoor in de praktijk nauwelijks toegepast. Het zal niet langer nodig zijn te wachten met de vaststelling van de prijs en de overdracht van de aandelen tot het moment dat van het vonnis niet langer in beroep kan worden gekomen.
- **Benoeming deskundigen.** De rechter kan afzien van

de benoeming van deskundigen als hij zelf de prijs kan vaststellen. Dat is het geval als partijen het over de waarde van de aandelen eens zijn of als de statuten of de overeenkomst een duidelijke maatstaf voor het bepalen van die waarde bevat.

- **Uittreding.** De mogelijkheden voor aandeelhouders om uit te treden worden verruimd. Op grond van de nieuwe geschillenregeling kan een aandeelhouder niet alleen vorderen dat hij door de andere aandeelhouders wordt uitgekocht, maar kan hij ook een vordering tot uittreding tegen de BV instellen.
- **Waardevermindering.** Een uittredende aandeelhouder kan vorderen dat de rechter rekening houdt met een waardevermindering van de aandelen als gevolg van gedragingen van de andere aandeelhouders of van bijvoorbeeld het bestuur van de BV zelf. De uittredende aandeelhouder kan in dat geval een hogere prijs voor zijn aandelen krijgen.

Contact

Mocht u naar aanleiding van dit memorandum vragen hebben, dan kunt u contact opnemen met:

Barbara Bier

T +31 20 546 01 34

F +31 20 546 07 95

barbara.bier@stibbe.com

Manon Cremers

T +31 20 546 04 08

F +31 20 546 07 95

manon.cremers@stibbe.com

Corrine Holdinga

T +31 20 546 02 29

F +31 20 546 07 95

corrine.holdinga@stibbe.com

Paul Quist

T +31 20 546 03 58

F +31 20 546 07 97

paul.quist@stibbe.com

Stibbe

Postbus 75640

1070 AP Amsterdam

Nederland

T +31 20 546 06 06

F +31 20 546 01 23

www.stibbe.com

De inhoud van dit memorandum is met zorg samengesteld. De gegevens dienen alleen ter algemene informatie en vormen geen juridisch of andersoortig professioneel advies.

© Stibbe 2007

Herbert Smith LLP, Gleiss Lutz en Stibbe zijn drie onafhankelijke kantoren die een formele alliantie zijn aangegaan.