

Vereenvoudiging en Flexibilisering van het B.V.- recht

Het B.V. - recht wordt ingrijpend gewijzigd. Op 15 december 2009 is het wetsvoorstel flexibilisering en vereenvoudiging van het B.V. - recht met algemene stemmen aangenomen door de Tweede Kamer. Het wetsvoorstel ligt al geruime tijd ter goedkeuring bij de Eerste Kamer.

Het doel van de wet is om de regels te vereenvoudigen en een grotere vrijheid toe te kennen voor de inrichting van de B.V., waardoor Nederland aantrekkelijker wordt als vestigingsland voor (internationale) ondernemingen. Het wetsvoorstel beoogt een grote vrijheid te geven aan de wijze waarop de B.V. kan worden ingericht. Zo wordt de flexibilisering mede vormgegeven door het toekennen van rechten aan bepaalde klassen van aandelen, door de introductie van stemrechtloze aandelen en winstrechtloze aandelen. Voorts is het mogelijk dat bepaalde aandeelhouders hun eigen functionarissen (bestuurders en commissarissen) benoemen en tevens wordt de verplichte statutaire blokkeringsregeling (met betrekking tot de overdraagbaarheid van aandelen) afgeschaft. Tevens komen er meer mogelijkheden voor besluitvorming buiten de algemene vergadering en worden de procedures tussen aandeelhouders (geschillenregeling en prijsbepaling bij uittreding) verbeterd. Hoewel voornoemde wijzigingen niet alle wijzigingen opsommen die het huidige wetsvoorstel voor ogen heeft, moge het duidelijk zijn dat het B.V. recht ingrijpend wordt gewijzigd. In de navolgende paragrafen zullen kort enkele belangrijke wijzigingen worden besproken.

Afschaffing van het minimumkapitaal en uitbreiding aansprakelijkheid bestuurder en aandeelhouder bij uitkeringen

Een van de grote wijzigingen betreft de afschaffing van het minimumkapitaal van € 18.000 bij oprichting. Zo kunnen B.V.'s onder het nieuwe wetsvoorstel worden opgericht met een zeer gering kapitaal, bijvoorbeeld 1 eurocent. Daarmee komt ook de huidige hoofdelijke aansprakelijkheid van bestuurders die was gekoppeld aan het niet volstorten van het minimumkapitaal, te vervallen. In samenhang met de afschaffing van het minimumkapitaal eis wordt ook de bankverklaring (die ziet op de storting in geld bij oprichting) en de accountantsverklaring bij inbreng in natura afgeschaft. Het opmaken van een beschrijving door het bestuur van een inbreng in natura blijft wel verplicht.

Met enerzijds de afschaffing van het minimumkapitaal en daarbij bijbehorende bestuurdersaansprakelijkheid heeft de wetgever anderzijds regels opgesteld teneinde de belangen van schuldeisers te beschermen. In het huidige wetsvoorstel is de algemene vergadering van aandeelhouders nog immer bevoegd tot bestemming van de winst, maar in aanvulling hierop dient het bestuur haar toestemming te verlenen aan de uitkering van vermogen aan aandeelhouders. Zo moet het bestuur middels een uitkeringstest nagaan (check van liquiditeit, solvabiliteit en

rentabiliteit en voorzienbare omstandigheden) of het doen van uitkeringen verantwoord is voor de vennootschap. Indien de vennootschap na de uitkering haar opeisbare schulden niet kan blijven betalen, is de bestuurder hoofdelijk verbonden voor het tekort, indien deze bestuurder wist of redelijkerwijze had behoren te voorzien dat de vennootschap de opeisbare schulden niet meer kon voldoen. De aansprakelijkheid geldt ook voor aandeelhouders die wisten of redelijkerwijze behoorden te voorzien dat de vennootschap in betalingsmoeilijkheden zou komen door een uitkering. De aansprakelijkheid voor het tekort is voor zowel bestuurders als aandeelhouders gemaximeerd tot het tekort dat door de uitkering is ontstaan. Voor individuele aandeelhouders geldt overigens dat voornoemd risico wordt beperkt tot het bedrag van de uitkering die zij hebben ontvangen.

Kortom, een bestuurder dient derhalve een balans te vinden tussen enerzijds de wensen van de aandeelhouders en de wettelijke regels omtrent het verlenen van de goedkeuring aan een uitkering. Een bestuurder die te lichtvaardig zijn goedkeuring verleend aan een uitkering, loopt zelf het risico om voor het tekort aansprakelijk te worden gehouden.

Hoewel de verwachting is dat het wetsvoorstel door de Eerste Kamer zal worden aangenomen, is het nog maar de vraag of het wetsvoorstel per 1 juli 2011 in werking zal treden, aangezien de schriftelijke behandeling in de Eerste Kamer nog niet is begonnen. Van belang is in ieder geval dat u zich tijdig laat voorlichten over de veranderingen die het wetsvoorstel voor u als bestuurder en uw onderneming met zich brengt.

Voor eventuele vragen kunt u contact opnemen met:

mr. Anneke Oonk, (T + 31 23 542 42 92)

a.oonk@vandiepen.com