

pellicaanadvocaten

## Modernisering van het Nederlandse ondernemingsrecht (o.a. flexbv)

28 oktober 2010

door  
Ellen Timmer (kantoor Rotterdam)

### Modernisering ondernemingsrecht

Belangrijke veranderingen in het Nederlandse ondernemingsrecht, onder meer:

- flexibilisering bv-recht
- personenvennootschap
- wetsvoorstel bestuur en toezicht

Dit betekent.....



A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

### Modernisering ondernemingsrecht

Ook boek 2 BW is geen 'rustig bezit' meer (1)

- # Wet vereenvoudiging en flexibilisering bv-recht (31058, 32426)
- # Aanpassing van regels over bestuur en toezicht in naamloze en besloten vennootschappen (31763)
- # Wijziging uitoefening van bepaalde rechten van aandeelhouders in beursgenoteerde vennootschappen (31746)

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

### Modernisering ondernemingsrecht

Ook boek 2 BW is geen 'rustig bezit' meer (2)

- # Recht ondernemingsraad van de nv's om standpunt kenbaar te maken t.a.v. belangrijke bestuursbesluiten en besluiten tot benoeming, schorsing en ontslag van bestuurders en commissarissen alsmede ten aanzien van het bezoldigingsbeleid (31877)
- # Wet controle rechtspersonen (31948)
- # Nieuwe personenvennootschap (28746, 31065)

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

### Modernisering ondernemingsrecht

Ook boek 2 BW is geen 'rustig bezit' meer (3)

- # Consultatievoorstel publicatieplicht stichtingen

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Modernisering ondernemingsrecht

### Stand van zaken (1)

Uitoefening aandeelhoudersrechten  
beursvennootschap  
Recht ondernemingsraad inzake bestuursbesluiten  
en dergelijke  
Op 1 juli 2010 in werking

Wet controle rechtspersonen  
In Staatsblad verschenen, datum inwerkingtreding  
onbekend

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Modernisering ondernemingsrecht

### Stand van zaken (2)

Flexbv  
31058 Eerste Kamer  
32426 Eerste Kamer

Bestuur en toezicht  
Eerste Kamer

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Modernisering ondernemingsrecht

### Stand van zaken (3)

Personenvennootschap  
28426 Eerste Kamer  
31065 Eerste Kamer

Publicatieplicht stichtingen  
Consultatie afgerond, plannen regering onbekend

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Modernisering ondernemingsrecht

### Europese invloed

Richtlijnen e.d.

Europees gecreëerde rechtspersonen, o.a.:  
Europese vennootschap (SE), voorstel Europese  
bv (SPE)

Ontwikkelingen in andere landen, o.a. D, UK

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Personenvennootschap

De vennootschap onder firma, commanditaire  
vennootschap en maatschap worden vervangen  
door de personenvennootschap

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Personenvennootschap

### Belangrijkste wijzigingen:

- Een personenvennootschap kan voor rechtspersoonlijkheid opteren en kan daarna worden omgezet in een bv
- Meer regelend recht, onder andere inzake uittreding en ontbinding

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Keuze voor de personenvennootschap

De personenvennootschap is één van de vormen waarin een onderneming kan worden gedreven. In de praktijk komen we de personenvennootschappen vooral tegen bij:

- kleine ondernemers, beroepsbeoefenaren;
- bouwondernemers ('bouwcombinaties');
- als een joint venture vehikel voor samenwerking tussen rechtspersonen;
- wijze om te ontkomen aan publicatieplicht (C&A)

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Keuze voor de personenvennootschap

Veranderen de wetsvoorstellen iets in de *motieven* voor het gebruik van personenvennootschappen?

Mijn mening:

**NEE**

Aan de keuze verandert niet zo veel. Wel dient aandacht te worden besteed aan de vormgeving.

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv

Op dit moment ligt er een voorstel voor de flexibilisering van het recht inzake de bv bij de Eerste Kamer. Partiële wijziging van het bv-recht.

*Nieuw* onder meer:

- Afschaffing minimumkapitaal
- Afschaffing maatschappelijk kapitaal
- Stemrechtloze aandelen / meer stemmen per aandeel mogelijk

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv

*Nieuw* (vervolg):

- Van winstdeling uitgesloten aandelen worden mogelijk
- Afschaffing accountantsverklaring bij inbreng, afschaffing Nachgründung
- Afschaffing 207c (steunverbod)
- Vergaderrecht certificaathouders dient uit de statuten te blijken
- Benoemingsrecht bestuurder gekoppeld aan bepaalde aandeelhouder wordt mogelijk

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv

Consequentie voorstel:

Veel meer variatie in statuten mogelijk.  
Ook meer risico op fouten.

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## VERGELIJKING

Hierna volgt een vergelijking op hoofdpunten tussen:


- de nieuwe personenvennootschap
- de bv
- flexbv

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

### Vergelijking

<u>personenvennootschap</u>	<u>bv (huidige vorm)</u>
<ul style="list-style-type: none"><li>•Kapitaal en bestuur in één hand</li><li>•Persoonlijk samenwerkingsverband (let op bij rechtspersonen)</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>•Scheiding tussen kapitaal en bestuur mogelijk</li><li>•Aandeelhouderschap is niet 'persoonlijk'? (→ extra afspraken nodig, onder andere aandeelhoudersovereenkomst)</li></ul>

A'dam, 28 oktober 2010 

### Vergelijking

<u>bv (huidige vorm)</u>	<u>flexbv</u>
<ul style="list-style-type: none"><li>•Scheiding tussen kapitaal en bestuur mogelijk</li><li>•Aandeelhouderschap is niet 'persoonlijk'? (→ extra afspraken nodig, onder andere aandeelhoudersovereenkomst)</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>•<i>Idem</i> Meer flexibiliteit in de kapitaalsfeer</li><li>•Veel wat er nu in de aandeelhoudersovereenkomst wordt geregeld kan in de statuten worden gezet (wel nadeel openbaarmaking)</li></ul>

A'dam, 28 oktober 2010 

### Vergelijking

<u>personenvennootschap</u>	<u>bv</u>
<ul style="list-style-type: none"><li>•Persoonlijke aansprakelijkheid vennoten (anders: commandiet), ook na uittrekking **</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>•Geen persoonlijke aansprakelijkheid aandeelhouders*</li><li>•Geen persoonlijke aansprakelijkheid bestuurders*</li></ul>

\*\* Wel nieuw regime voor aansprakelijkheid toetreders voor bestaande verbintenissen  
\* Aansprakelijkheid op bijzondere gronden is wel mogelijk

A'dam, 28 oktober 2010 

### Vergelijking


<u>bv</u>	<u>flexbv</u>
<ul style="list-style-type: none"><li>•Geen persoonlijke aansprakelijkheid aandeelhouders*</li><li>•Geen persoonlijke aansprakelijkheid bestuurders*</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>•Nieuwe regels terugbetaling dividend</li><li>•Andere rol directie bij uitkeringen door de vennootschap</li></ul>

\* Aansprakelijkheid op bijzondere gronden is wel mogelijk  
→ de facto sneller aansprakelijk

A'dam, 28 oktober 2010 

### Flexbv: nieuwe regelingen

- Terugbetaling dividend door aandeelhouder
- Directie moet uitkeringen door de flexbv goedkeuren.
- Directie aansprakelijk indien kennis / vermoeden insolventie bij directie

A'dam, 28 oktober 2010 

### Vergelijking

<u>personenvennootschap</u>	<u>bv</u>
<ul style="list-style-type: none"><li>•Inschrijving van alle vennoten in het handelsregister (niet de commandiet)</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>•Aandeelhouders worden niet in het handelsregister ingeschreven ..</li></ul>

\* Een personenvennootschap kan ook niet ingeschreven zijn, dan kan o.a. geen beroep worden gedaan op beperkingen in de bevoegdheid de vennootschap te vertegenwoordigen  
\*\* Behoudens bij "eenpersoonsvennootschappen"

flexbv: *idem*

A'dam, 28 oktober 2010 

## Vergelijking

personenvennootschap

bv

- Geen deponering hele overeenkomst bij handelsregister; bij OVR/CVR wel een gedeelte, nl. de notariële akte

- Akte van oprichting en statuten worden integraal gedeponerd bij het handelsregister

flexbv: *idem*

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Vergelijking

personenvennootschap

bv / flexbv

- Vennoten worden individueel belast voor behaalde winst ("fiscaal transparant"), d.w.z. in de IB of (als de vennoot een rechtspersoon is) Vpb

- De bv is belastingplichtig voor de vennootschapsbelasting

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Vergelijking

Personenvennootschap

- Flexibeler, minder formaliteiten

Voor alle vormen geldt dat er juridische begeleiding nodig is, met name bij 'niet-standaard situaties'

bv

- Vormgeving bepaald door systematiek boek 2 BW, minder flexibiliteit; vaker notaris nodig; niet alles kan in statuten worden geregeld.

flexbv: meer vrijheid

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv

Maar 1 goede bron, een elektronische databank zoals: <http://wetten.overheid.nl/zoeken/>

Sla rechtstreekse links naar de actuele wetteksten in je computer op:

- boek 2 BW <http://wetten.overheid.nl/BWBR0003045/>
- boek 7 BW (in de toekomst met de personenvennootschap) <http://wetten.overheid.nl/BWBR0005290/>

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv

Nieuwe terminologie:

- algemene vergadering
- vergadergerechtigden

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv – de algemene vergadering

- Besluitvorming buiten vergadering met alle vergadergerechtigden mogelijk. Ook een andere wijze van besluitvorming is mogelijk.
- Let op raadgevende stem bestuurders en commissarissen.
- Een vergaderplaats buiten Nederland is toegestaan als de statuten dit bepalen maar de statutaire zetel moet in Nederland zijn.

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv – de algemene vergadering

- De statuten kunnen het recht bij volmacht te stemmen beperken.

→ **Aanpassing model-notulen en dergelijke nodig**

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv – aandelen

- Maatschappelijk kapitaal is niet meer verplicht. (Voor bestaande bv's wel statutenwijziging nodig.)
- Aandelen in andere valuta, bijvoorbeeld USD, mogelijk.
- Aandelen zonder stemrecht mogelijk. Aandelen zonder recht op uitkering winst of reserves ook mogelijk. Echter, iets kan geen aandeel zijn als er noch stemrecht, noch recht op uitkering van winst of reserves is. Er zijn bijzondere regelingen inzake het stemrecht mogelijk.

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv – aandelen

- Andere regeling voorkeursrecht mogelijk.
- Andere regeling van inkoop en intrekking aandelen.
- Het is mogelijk in de statuten op te nemen dat de vennootschap eenzijdig kan beslissing tot inkoop van aandelen (voor de uitgifte is dit met betrekking tot aandelen van deze soort bepaald, uitloting).

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv - aandelen

- Certificaten kunnen met of zonder vergaderrecht zijn. Het is mogelijk in de statuten te regelen dat er een orgaan is dat bepaalt of aan certificaten vergaderrecht toekomt.

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv - aandelen

- De statuten kunnen extra verplichtingen aan de aandelen verbinden
- Gewijzigde regels blokkeringsregeling

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv – storting op aandelen

### Artikel 204a

Nog steeds een beschrijving van de inbreng maar geen accountantsverklaring meer nodig.

Indien voor de inbreng bekend is dat de waarde na de dag van de beschrijving aanzienlijk is gedaald, is een nieuwe beschrijving vereist.

Artikel 204b is vergelijkbaar aangepast.

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv – artikel 216

De belangrijkste wijziging van het bv-recht is de wijziging van artikel 216!!!

Omvat alle uitkeringen door de vennootschap!

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv – artikel 216

*In het algemeen beslist de algemene vergadering (lid 1).*

2. Een besluit dat strekt tot uitkering heeft geen gevolgen zolang het bestuur geen goedkeuring heeft verleend. Het bestuur weigert slechts de goedkeuring indien het weet of redelijkerwijs behoort te voorzien dat de vennootschap na de uitkering niet zal kunnen blijven voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden.

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv – artikel 216

3. Indien de vennootschap na een uitkering niet kan voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden, zijn de bestuurders die dat ten tijde van de uitkering wisten of redelijkerwijs behoorden te voorzien jegens de vennootschap hoofdelijk verbonden voor het tekort dat door de uitkering is ontstaan met de wettelijke rente vanaf de dag van de uitkering. Niet verbonden is de bestuurder die bewijst dat het niet aan hem te wijten is dat de vennootschap de uitkering heeft gedaan en dat hij niet nalatig is geweest in het treffen van maatregelen om de gevolgen daarvan af te wenden.

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv – artikel 216

Degene die de uitkering ontving terwijl hij wist of redelijkerwijs behoorde te voorzien dat de vennootschap na de uitkering niet zou kunnen voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden is gehouden tot vergoeding van het tekort dat door de uitkering is ontstaan, ieder voor ten hoogste het bedrag of de waarde van de door hem ontvangen uitkering, met de wettelijke rente vanaf de dag van de uitkering. Indien de bestuurders de vordering uit hoofde van de eerste zin hebben voldaan, geschiedt de in de derde zin bedoelde vergoeding aan de bestuurders, naar evenredigheid van het gedeelte dat door ieder der bestuurders is voldaan.

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv – artikel 216

4. Met een bestuurder wordt voor de toepassing van lid 3 gelijkgesteld degene die het beleid van de vennootschap heeft bepaald of mede heeft bepaald, als ware hij bestuurder. De vordering kan niet worden ingesteld tegen de door de rechter benoemde bewindvoerder.

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv

**Let op:** als het wetsvoorstel in werking is getreden:

- werkt het nieuwe recht meteen als het dwingend recht is of als het regelend recht is waarvan niet is afgeweken;
- kan van nieuwe mogelijkheden alleen gebruik worden gemaakt na statutenwijziging.

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## Flexbv

*Als het wetsvoorstel in werking is getreden:*

- Herziening gebruikte modellen en voorbeelden.
- Bij activiteiten/adviezen altijd controle of er wijziging in regelgeving is (let ook op andere wijzigingen)
- Checken bestaande statuten om te zien wat daarvan niet meer juist is door het nieuwe recht.
- Checken of er aanleiding is van de nieuwe mogelijkheden gebruik te maken (→ statutenwijziging).

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten

## PLANNEN PELLICAAN

Onder meer:

- Opleidingsactiviteiten, artikelen
- Brochure ondernemingsvormen
- Bijeenkomsten voor cliënten en prospects
- Checklists
- Ontwikkeling modellen voor veel voorkomende situaties, zo mogelijk voor groepen (potentiële klanten, branchegroepen)
- Individuele advisering op maat voor specifieke situaties

Samenwerking met Mazars

A'dam, 28 oktober 2010

pellicaanadvocaten



pellicaanadvocaten

**BEDANKT VOOR  
JULLIE AANDACHT!**