



28e jaargang

Nummer 21
25 november 2010

In dit nummer

Ondernemingsrecht	1
Mededingingswetgeving	2
Financiële verslaggeving	4
Accountancy	5
Financiële markten	6
Consumentenrecht	7
Misbruikwetgeving	8
Intellectuele eigendom	8
Arbeidsrecht	9
Arbeidsomstandigheden	11
Vreemdelingenrecht	11
Sociale zekerheid	12
Pensioenen	12
Belastingen	13
Midden- en kleinbedrijf	15
Telecommunicatie	16
Verzekeringen	16
Milieu	17
Subsidies	17
Balans Kort	20

Op www.balansnieuws.nl vindt u via de index alle verschenen artikelen terug. Wachtwoord vergeten? Stuur een e-mail naar: h.janssen@euroforum-uitgeverij.nl.

ONDERNEMINGSRECHT

Aansprakelijkheid in de flex-BV

10-1115

Op 1 januari of 1 juli 2011 zal er nieuwe wetgeving van kracht worden, waarbij het vennootschapsrecht dat ziet op de besloten vennootschappen flexibeler wordt. Deze wetswijziging staat bekend onder de naam: 'flexibilisering van het BV-recht' (hierna: 'flex-BV') en wordt onder meer ingevoerd om de vrijheid voor de inrichting van de statuten te vergroten, alsmede ineffectieve regelgeving voor de BV af te schaffen. Verder zullen de aanpassingen in boek 2 van het Burgerlijk Wetboek gaan gelden voor zowel bestaande als nieuw op te richten BV's. De wetgeving voor de naamloze vennootschappen blijft daarentegen ongewijzigd en ook de overige grondslagen voor bestuurdersaansprakelijkheid (zoals onbehoorlijk bestuur) blijven ongewijzigd van kracht voor zowel de NV's als de BV's. Hoewel er meerdere wijzigingen in het vennootschapsrecht worden doorgevoerd zullen in dit artikel uitsluitend de veranderingen ten aanzien van de bestuurdersaansprakelijkheid, alsmede de aandeelhoudersaansprakelijkheid als gevolg van de flex-BV wetgeving worden besproken.

Afschaffing volstorting van aandelen bij oprichting BV

In het huidige vennootschapsrecht zijn aandeelhouders verplicht om bij oprichting van een BV een minimumkapitaal te storten van 18.000 euro op de rekening van de vennootschap. Het idee achter deze bepaling is dat crediteuren van de besloten vennootschap na oprichting er op kunnen vertrouwen dat de vennootschap in beginsel verhaal biedt voor dit bedrag. In het huidige vennootschapsrecht kan een bestuurder in geval van een faillissement kort na oprichting van de BV onder meer door een curator bestuurdersaansprakelijk worden gehouden op het moment dat de aandeelhouder dit beginkapitaal ofwel niet heeft volstort, ofwel door middel van een zogenaamd 'cashrondeje met de bank'

aan zichzelf heeft teruggeleend. In dergelijke gevallen heeft het minimumkapitaal nimmer daadwerkelijk ter beschikking van de vennootschap gestaan, tengevolge waarvan het een curator vrij staat om de bestuurder van de vennootschap in privé aan te spreken voor alle schulden van de BV.

In het nieuwe recht van de flex-BV zal een BV geen minimumkapitaal meer behoeven aan te houden, tengevolge waarvan een BV net als een Engelse Limited voor een bedrag van 1 eurocent kan worden opgericht. Bovendien is het niet meer noodzakelijk om bij oprichting van een BV de aandelen direct vol te storten, omdat de sanctie van bestuurdersaansprakelijkheid in de wet komt te vervallen. Hoewel voor bestaande BV's nog in de statuten zal zijn opgenomen dat er een verplichting bestaat om een minimumkapitaal van 18.000 euro aan te houden (en de aandelen te volstorten), zal een statutenwijziging nodig zijn om een eventueel handelen in strijd met de statuten te voorkomen.

Invoering aansprakelijkheid in geval van uitkeringen

In het huidige vennootschapsrecht bepalen uitsluitend de aandeelhouders of de winst van de BV al dan niet wordt uitgekeerd aan de aandeelhouders. Een dergelijk besluit bij dividenduitkeringen leidt in beginsel niet tot enige aansprakelijkheid van de bestuurder en/of aandeelhouder zolang het eigen vermogen door de winstuitkering maar groter blijft dan het gestorte en opgevraagde deel van het kapitaal vermeerderd met de wettelijke en/of statutaire reserves. Echter in het nieuwe recht van de flex-BV zal de aandeelhouder weliswaar nog wel kunnen beslissen over de bestemming van de winst, maar zal de bestuurder uiteindelijk zijn toestemming moeten verlenen aan de daadwerkelijke uitkering van de winst. Bovendien zal de bestuurder door middel van een zogenaamde



uitkeringstest (op basis van solvabiliteits-, rentabiliteits- en liquiditeitsprognoses) moeten nagaan of een uitkering verantwoord is voor de vennootschap.

Indien een bestuurder na inwerkingtreding van het nieuwe recht van de flex-BV te lichtvaardig zijn goedkeuring aan de uitkering verleend kan een bestuurder in privé aansprakelijk worden gehouden voor het gehele tekort aan gelden in de BV, mits de vennootschap binnen 12 maanden na het besluit tot uitkering in staat van faillissement geraakt. Het is voor de bestuurder dus belangrijk om op basis van de uitkomsten van de uitkeringstest al dan niet zijn goedkeuring voor de uitkering te verlenen. Een curator zal overigens wel de onverantwoorde toestemming voor de uitkering door een bestuurder dienen te bewijzen aan de hand van de maatstaf dat de bestuurder redelijkerwijs had behoren te voorzien dat de BV niet meer aan haar verplichtingen zou kunnen voldoen. Hoewel de bestuurder een eventuele aansprakelijkstelling door een curator op dezelfde grondslag kan doorleiden naar de aandeelhouder geldt er voor de aandeelhouder een aansprakelijkheidsbeperking tot maximaal de terugbetaling van de ontvangen uitkering. Een dergelijke aansprakelijkheidsbeperking geldt niet voor de bestuurder.

Overzicht

De wetswijziging van de flex-BV heeft voor de bestuurder een tweetal gevolgen. Enerzijds zal de bestuurdersaansprakelijkheid op grond van de wet voor de storting van het minimumkapitaal komen te vervallen, nu de wettelijke eis van het minimumkapitaal wordt afgeschaft. Anderzijds wordt er in de nieuwe wetgeving voor de bestuurder en de aandeelhouders een nieuwe vorm van aansprakelijkheid geïntroduceerd ter zake uitkeringen. Voor een bestuurder wordt het dus belangrijk om na te gaan of de besloten vennootschap na een uitkering zal kunnen blijven voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden in de komende 12 maanden. Indien dat redelijkerwijs niet mogelijk is zal de bestuurder er verstandig aan doen om zijn goedkeuring voor de uitkering te onthouden, teneinde bestuurdersaansprakelijkheid te voorkomen.
mr. V.H.B. Kruit, Dijkstra Voermans Advocatuur & Notariaat □

Tijdig uitschrijven bij stoppen onderneming 10-1116

Ondernemers die hun bedrijf binnenkort beëindigen, doen er verstandig aan dit vóór 8 januari 2011 kenbaar te maken aan de Kamer van Koophandel. Ieder bedrijf dat begin 2011 nog staat ingeschreven ontvangt een factuur voor de bijdrage aan de KvK voor 2011. Ondernemingen die in de loop van een jaar worden uitgeschreven, hebben wel recht op restitutie van een deel van de betaalde bijdrage voor de kwartalen dat ze niet meer ingeschreven staan. Voor het uitschrijven van een eenmanszaak heeft u formulier 14 (pdf) nodig. Voor het uitschrijven van alle overige rechtsvormen gebruikt u formulier 17 (pdf).

Bron: KvK □

MEDEDINGINGSWETGEVING

Concurrentie bij hervormingen financiële sector 10-1117

De NMa roept beleidsmakers op het belang van gezonde marktwerking niet uit het oog te verliezen wanneer zij hervormingen in de financiële sector doorvoeren. Regulering en toezicht moeten geen onnodige drempels opwerpen voor toetreding en uitbreiding op financiële markten. Bovendien waarschuwt de NMa ervoor dat overheidssteun de markt verstoort. De NMa krijgt daar ook signalen van. Steunmaatregelen moeten daarom zo snel mogelijk worden afgebouwd. Ook onderschrijft de NMa het pleidooi om de belangen van de Nederlandse Staat in de instellingen die steun ontvangen op grotere afstand van de politiek te zetten. Dit staat in Visiedocument Toekomst Financiële Landschap van de NMa dat onlangs is verschenen.

Stabiliteit en concurrentie gaan samen

'Naast stabiliteit blijft ook gezonde concurrentie in de financiële sector van cruciaal belang. Dit komt de kwaliteit en de prijs voor de consument ten goede. Bij hervormingen van de financiële markt moet er ruimte blijven voor nieuwe initiatieven en moeten geen onnodige drempels worden opgeworpen voor nieuwe toetreders. In een goedfunctionerende markt is het van belang dat ondernemingen die goed presteren kunnen groeien en ondernemingen die ondermaats presteren (bijvoorbeeld door te veel risico's te nemen of onhoudbare bedrijfsmodellen te hanteren) marktaandeel verliezen en kunnen verdwijnen', aldus de NMa. De NMa vindt dat de pijn van een eventueel faillissement van een financiële instelling terecht moet komen bij kapitaalverschaffers en management en zo min mogelijk bij klanten.

Steunmaatregelen verstoren de markt

De steunmaatregelen aan de financiële instellingen waren volgens de NMa een noodzakelijk kwaad gegeven de omstandigheden. Als deze instellingen waren omgevallen zou dat de economie grote schade hebben toegebracht met alle gevolgen van dien. De NMa benadrukt dat steunmaatregelen de markt verstoren en leiden tot een ongelijk speelveld. Steunmaatregelen moeten daarom zo tijdelijk mogelijk zijn en zo snel mogelijk worden afgebouwd. De NMa en de Europese Commissie krijgen nog steeds signalen dat de steunmaatregelen de markt verstoren. Het is in de praktijk zeer moeilijk aan te tonen of dat ook daadwerkelijk gebeurt. Het geeft wel aan dat steun zoveel mogelijk moet worden voorkomen en beperkt. De Europese Commissie speelt een belangrijke rol om de overheidssteun zo beperkt mogelijk te houden. De NMa bepleit dat de nationale mededingingsautoriteiten actief worden betrokken bij de procedures om staatssteun te krijgen. Hierdoor wordt zo veel mogelijk relevante informatie over de markt meegewogen bij het verlenen van staatssteun.