

De wet vereenvoudiging en flexibilisering bv-recht (Flex-bv wet)



1. Inleiding

De wettelijke regels voor besloten vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid (bv's), zoals beschreven in Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek, zijn eenvoudiger en flexibeler geworden. Dit is een gevolg van de invoering van de 'Wet vereenvoudiging en flexibilisering bv-recht' en de daaraan gekoppelde 'Invoeringswet vereenvoudiging en flexibilisering bv-recht'. In deze factsheet zullen beide wetten gezamenlijk worden aangeduid met de titel 'Flex-bv wet'.

De Flex-bv wet brengt met zich mee dat bestaande wettelijke bepalingen voor bv's, grotendeels afgeleid van het nv-recht en in de praktijk vaak als star en onnodig belastend ervaren, voor een deel zijn vervangen door bepalingen die

het mogelijk maken een bv meer naar eigen inzicht en wensen vorm te geven. Er is sprake van minder dwingend en meer regelend recht, wat wil zeggen dat er voor bv's nu meer ruimte is om in hun statuten af te wijken van de wettelijke basisregeling. Verder is er sprake van een sterk gewijzigd systeem van crediteurenbescherming.

Het nieuwe bv-recht geldt zowel voor nieuw op te richten als voor bestaande bv's. Bestaande bv's kunnen er overigens voor kiezen hun statuten vooralsnog ongewijzigd te laten en hiermee door te gaan onder het nieuwe bv-recht.

De Flex-bv wet is ingegaan op 1 oktober 2012.

Inhoud

| | |
|--|---|
| 1. Inleiding | 1 |
| 2. Aandelen en daaraan verbonden rechten | 2 |
| 3. Aandelenkapitaal en kapitaalbescherming | 4 |
| 4. Reparatiewetgeving | 8 |
| 5. Overgangsbepalingen | 8 |
| Bijlage | 9 |

In deze factsheet besteden wij aandacht aan de belangrijke wijzigingen in het bv-recht. Wij beperken ons daarbij tot de juridische en verslaggevingsaspecten van de Flex-bv wet. Waar mogelijk wordt daarbij verwezen naar de relevante wetsartikelen. De fiscale gevolgen van de wet behandelen wij niet, zie

hiervoor desgewenst de publicatie(s) van KPMG Meijburg.

Deze factsheet gaat in op de belangrijke wijzigingen in Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek als gevolg van de Flex-bv wet, gegroepeerd naar de volgende deelonderwerpen:

- Aandelen en daaraan verbonden rechten
- Aandelenkapitaal en kapitaalbescherming
- Reparatiewetgeving
- Overgangsbepalingen

2. Aandelen en daaraan verbonden rechten

De bepalingen rondom aandelen en de daaraan verbonden rechten zijn op onderdelen gewijzigd. Hierna volgt een toelichting op enkele belangrijke wijzigingen.

Blokkeringsregeling (art. 195)

Vervallen is de verplichting om in de statuten een blokkeringsregeling op te nemen. Deze regeling moest inhouden dat een aandeelhouder van een bv zijn aandelen alleen na toestemming van een daartoe aangewezen orgaan van de bv mocht overdragen aan een derde, dan wel dat hij zijn aandelen bij een voorgenomen verkoop eerst moest aanbieden aan zijn medeaandeelhouders. Het herziene artikel 195 kent nog wel als uitgangspunt dat een aandeelhouder zijn aandelen bij een voorgenomen verkoop eerst moet aanbieden aan zijn medeaandeelhouders (aanbiedingsplicht), maar de statuten kunnen nu anders bepalen. Zo kunnen de statuten regelen dat helemaal geen blokkeringsregeling geldt, of juist dat extra beperkingen gelden voor de overdracht van aandelen. De statuten mogen de overdraagbaarheid van aandelen echter niet onmogelijk of uiterst bezwaarlijk maken.

Aandelen met verschillende rechten (artt. 190, 216 lid 7 en 228 lid 5)

Het is mogelijk geworden om aandelen met verschillende soorten rechten uit te geven. De volgende mogelijkheden bestaan:

- Aandelen met zowel stemrecht als (al dan niet beperkt) winstrecht.
- Aandelen met alleen stemrecht.
- Aandelen met alleen (al dan niet beperkt) winstrecht.

Een winstrecht is een recht op deling in de winst of reserves van een bv, al dan niet beperkt tot een bepaald bedrag of percentage. Alle aandelen van een bepaalde soort of aanduiding moeten in de statuten dezelfde stem- en/of winstrechten toegewezen krijgen, het is niet mogelijk om stem- en winstrechten te laten variëren binnen een groep aandelen van dezelfde soort of aanduiding.

Het kunnen bestaan van aandelen met/zonder stemrecht en met/zonder winstrecht heeft ook gevolgen voor de jaarrekeningen van aandeelhouders in bv's, met name bij de classificatie en waardering van aandelenbelangen (kapitaalbelangen) in bv's. Het schema op de pagina hiernaast laat zien wanneer aandelen met stemrechten en wanneer aandelen met winstrechten een rol spelen.

Uit het schema blijkt dat het voor de classificatie van kapitaalbelangen in bv's en de verwerking daarvan in de jaarrekening niet (meer) volstaat om alleen te kijken naar het procentuele aandelenbelang. De aan de aandelen verbonden stem- en winstrechten zijn evenzeer van belang hiervoor.

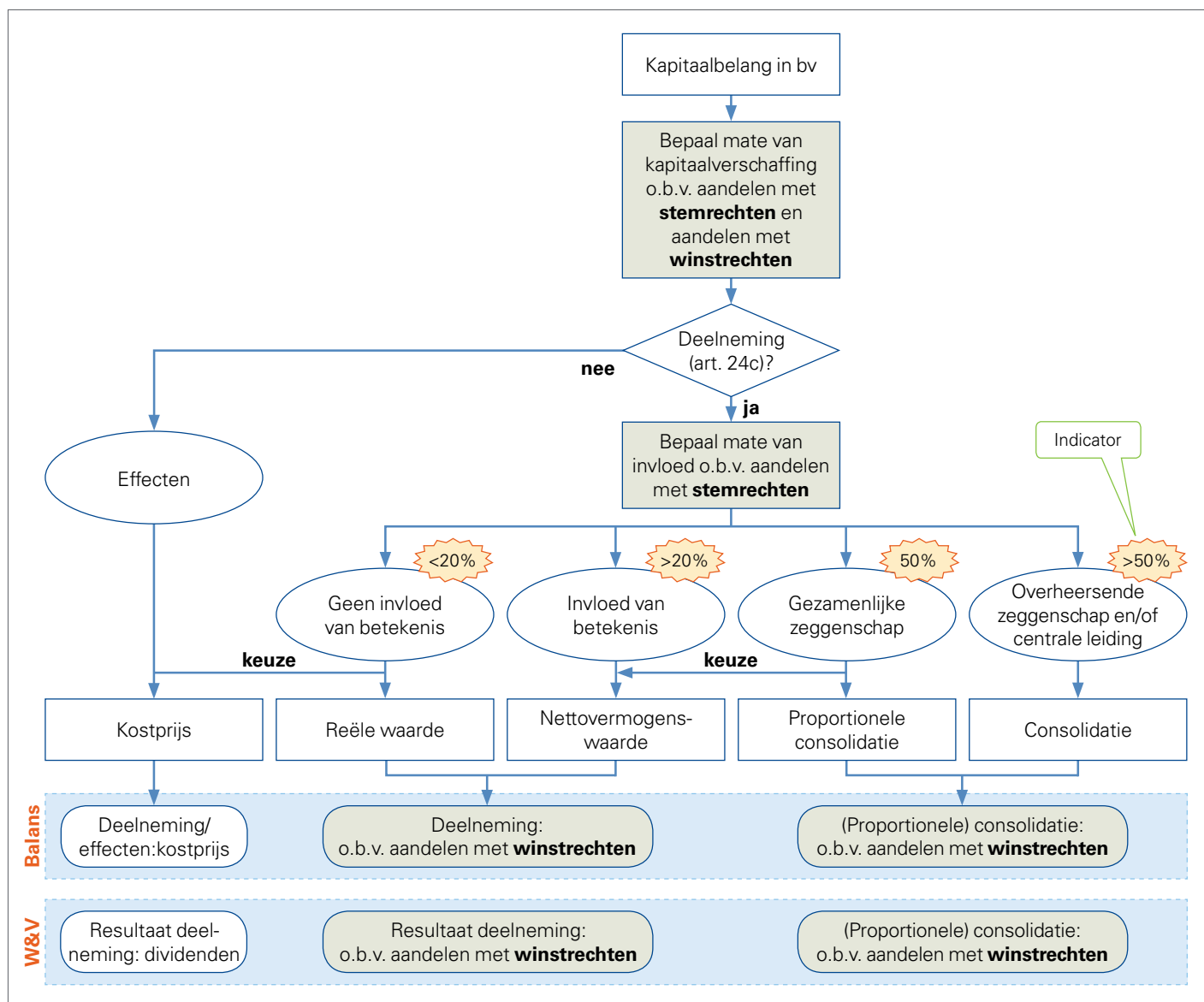
Instructierecht (art. 239 lid 4)

De bestaande bepaling dat de statuten kunnen regelen dat het bestuur de aanwijzingen van een orgaan van de bv dient op te volgen ('instructierecht'), is aangescherpt. Voorheen was dit instructierecht beperkt tot aanwijzingen over de *algemene lijnen* van het te voeren beleid op in de statuten omschreven terreinen. Die beperking is geschrapt, omdat in de praktijk onduidelijk was of de algemene vergadering niet ook *concrete* (specifieke) instructies mocht geven aan het bestuur. Deze vraag is nu bevestigend beantwoord. Concrete instructies spelen bijvoorbeeld binnen concerns, waarbij de aandeelhouder van een bv het bestuur van de bv in detail wil kunnen instrueren over het te voeren beleid (bijvoorbeeld over de aansturing van de deelnemingen van de bv). Verduidelijkt is verder dat het bestuur de bedoelde aanwijzingen dient op te volgen, *tenzij* deze in strijd zijn met het belang van de bv en de met haar verbonden onderneming(en).

Verplichtingen van aandeelhouders (art. 192)

Een belangrijke wijziging is dat de statuten nu verplichtingen van verbintenisrechtelijke aard kunnen opleggen aan aandeelhouders. Uitgangspunt blijft dat een aandeelhouder uitsluitend kan worden verplicht tot storting van het nominale bedrag op zijn aandelen. De statuten kunnen die verplichting

Schema 1: Classificatie en verwerking van kapitaalbelangen in bv's



nu echter uitbreiden met andere verplichtingen, bijvoorbeeld een verplichting om leningen of producten te verstrekken aan de bv. Deze verplichtingen mogen overigens niet in strijd zijn met wettelijke bepalingen en kunnen desgewenst worden beperkt tot aandelen van een bepaalde soort of aanduiding. Voorheen konden dergelijke verplichtingen niet via de statuten worden opgelegd aan aandeelhouders, waardoor vaak werd uitgeweken naar aandeelhoudersovereenkomsten. Nadeel hiervan is dat deze overeenkomsten alleen gelden tussen de ondertekenaars (toekomstige aandeelhouders zijn hieraan niet gebonden) en ze juridisch gezien een lagere status hebben dan de statuten.

Bescherming van minderheidsaandeelhouders

Minderheidsaandeelhouders worden op verschillende plaatsen in de wet beschermd tegen wijzigingen in de statuten en hun statutaire rechten en verplichtingen, indien deze wijzigingen afbreuk doen aan hun rechten. Vrij vertaald kunnen bestaande minderheidsaandeelhouders (van een bepaalde soort of aanduiding) niet tegen hun zin worden onderworpen aan wijzigingen in statutaire bepalingen die nadelig zijn voor hun rechten als aandeelhouder, tenzij de bevoegdheid tot wijziging al expliciet was voorbehouden toen die rechten werden toegekend.

De wijze waarop deze bescherming is geregeld kan verschillen, te weten:

- niet gebonden zijn aan gewijzigde statutaire bepalingen;
- vereiste unanimiteit bij een besluit tot statutenwijziging;
- conflictbeslechting, waaronder het recht om aandelen te verkopen tegen een door een onafhankelijk deskundige te bepalen prijs of andere vormen van schadeloosstelling.

Overige wijzigingen

Andere noemenswaardige wijzigingen ter zake van aandelen zijn opgesomd in de bijlage.

3. Aandelenkapitaal en kapitaalbescherming

Inleiding

De bepalingen rondom het aandelenkapitaal en kapitaalbescherming zijn eveneens belangrijk gewijzigd.

Een belangrijke verandering is doorgevoerd op het gebied van de kapitaalbescherming, oftewel de bescherming van schuldeisers van de bv.

Voorheen was de kapitaalbescherming voor een belangrijk deel opgehangen aan formele bepalingen, zoals minimum-eisen ter zake van het aandelenkapitaal, vereiste accountantsverklaringen bij de inbreng in natura op aandelen, verzetsmogelijkheden van schuldeisers bij een voorgenomen kapitaalvermindering, en verplicht aan te houden reserves in bepaalde situaties ('wettelijke reserves'). In de praktijk is gebleken dat dit stelsel van kapitaalbescherming de facto weinig zekerheden bood voor schuldeisers.

Overgestapt is op een minder formeel ingestoken stelsel van maatregelen tot kapitaalbescherming, waarbij de vraag centraal staat of een voorgenomen uitkering van vermogen aan aandeelhouders een risico met zich meebrengt dat de bv haar opeisbare schulden niet langer kan blijven betalen.

Centraal in het nieuwe systeem van kapitaalbescherming staan de zogeheten uitkeringstest en de vereiste goedkeuring door het bestuur van alle uitkeringen aan aandeelhouders, inclusief sancties als achteraf blijkt dat ten onrechte tot uitkering is overgegaan. Overigens zijn veel wettelijke reserves blijven bestaan onder de Flex-bv wet. Dit brengt met zich mee dat het beklemde deel van het eigen vermogen ook onder de nieuwe wet niet kan worden uitgekeerd (ongeacht de uitkomst van de uitkeringstest).

Uitkeringen aan aandeelhouders

Een belangrijke nieuwe bepaling is dat bij *alle* uitkeringen aan aandeelhouders vooraf een uitkeringstest moet worden uitgevoerd, op basis waarvan het bestuur zijn goedkeuring dient te verlenen aan de uitkering.

De uitkeringstest moet plaatsvinden bij de volgende uitkeringen aan aandeelhouders:

- Dividend en interim-dividend (art. 216).
- Terugbetaling op aandelen (art. 208 lid 6).
- Inkoop eigen aandelen anders dan om niet (art. 207).

Het gaat zowel om uitkeringen in geld als om uitkeringen in natura, bijvoorbeeld de verstrekking van een laag-rentende lening aan de aandeelhouder.

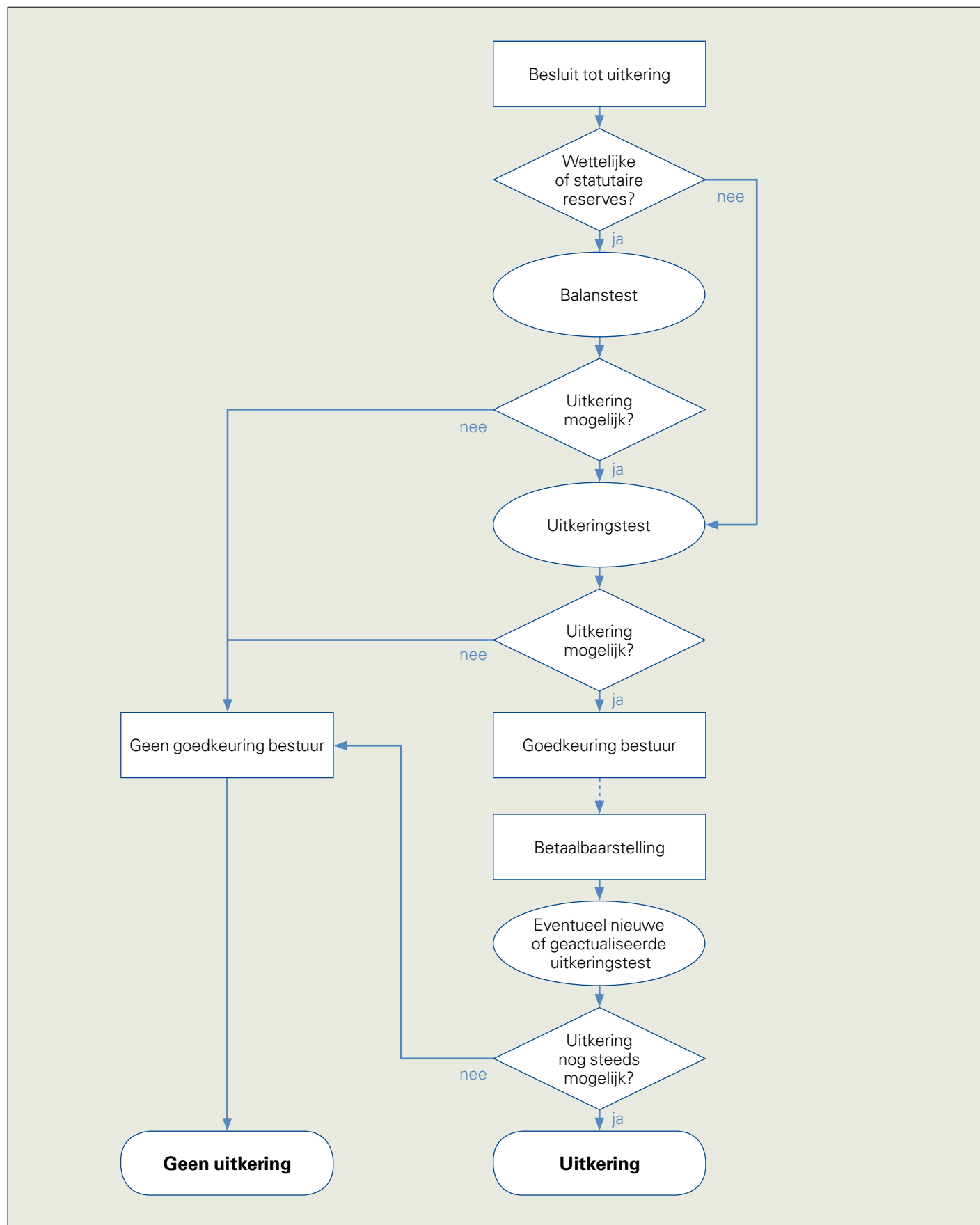
Moet een bv één of meer wettelijke of statutaire reserves aanhouden – zoals eerder opgemerkt zijn de meeste wettelijke reserves blijven bestaan onder de Flex-bv wet – dan moet naast de uitkeringstest ook een zogeheten balanstest worden uitgevoerd. De balanstest houdt in dat een uitkering alleen is toegestaan voor zover het eigen vermogen van de bv groter is dan het totaal van de aan te houden wettelijke en statutaire reserves.

De samenhang tussen de uitkeringstest, de balanstest en de goedkeuring van een uitkering is weergegeven in het schema op de volgende bladzijde.

De genoemde tests moeten worden uitgevoerd en de goedkeuring door het bestuur moet worden verleend *voorafgaand* aan een uitkering. Zolang het bestuur van de bv de uitkering niet heeft goedgekeurd, hebben eventuele besluiten tot uitkering (bijvoorbeeld van de algemene vergadering) geen gevolgen. Concreet betekent dit dat een uitkering niet mag plaatsvinden zolang de goedkeuring van het bestuur ontbreekt.



Schema 2: Samenhang tussen uitkeringstest, balanstest en goedkeuring





Uitkeringstest

Ieder besluit tot uitkering aan aandeelhouders moet worden goedgekeurd door het bestuur van de bv. Het bestuur mag zijn goedkeuring niet zomaar onthouden, goedkeuring mag slechts worden geweigerd als het bestuur weet of redelijkerwijs behoort te voorzien dat de bv na de uitkering niet zal kunnen blijven voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden (art. 216 lid 2).

De wet en de wetsgeschiedenis geven geen pasklaar antwoord op de vraag hoe de uitkeringstest precies moet worden uitgevoerd. De wetgever heeft bewust gekozen voor een normering met een algemeen karakter (geen vastomlijnd toetsingskader), die aansluit bij reeds bestaande normen voor een behoorlijke taakvervulling door het bestuur. De precieze toepassing van deze normen moet van geval tot geval worden ingevuld.

Tijdens de parlementaire behandeling van de Flex-bv wet is er veel te doen geweest over de uitkeringstest. Meermalen is kritiek geuit dat aan bestuurders onvoldoende handvatten zouden worden geboden voor het kunnen uitvoeren van een deugdelijke en toereikende uitkeringstest, terwijl bestuurders wel het risico lopen op hoofdellijke aansprakelijkheidsstelling als achteraf blijkt dat zij ten onrechte goedkeuring hebben verleend aan een uitkering.

Uit de parlementaire behandeling kunnen wel enkele aanknopingspunten worden afgeleid voor de opzet en uitvoering van de uitkeringstest, te weten:

- Afhankelijk van de specifieke omstandigheden moet aandacht worden besteed aan de liquiditeit, de solvabiliteit en de rentabiliteit van de bv.
- De periode die in de beoordeling moet worden betrokken is in principe een jaar, maar kan langer zijn, bijvoorbeeld als bekend is dat na dat jaar waarschijnlijk belangrijke investeringen, aflossingen en/of andere betalingen zullen volgen.
- Het moment van uitkering resp. betaalbaarstelling is beslissend voor de test, niet het (eerdere) moment dat tot de uitkering is besloten. Dit kan in de praktijk betekenen dat op beide momenten een uitkeringstest moet worden uitgevoerd, in ieder geval als er enige tijd zit tussen beide momenten.
- Voldoende eigen vermogen (blijkend uit de meest recente jaarrekening van de bv) is normaal gesproken een sterke aanwijzing dat aan de uitkeringstest is voldaan, tenzij zich na de vaststelling van die jaarrekening bijzondere omstandigheden hebben voorgedaan die van invloed zijn op de financiële positie van de bv.
- In het merendeel van de gevallen zal een voorgenomen uitkering niet leiden tot financiële problemen,

waardoor de uitkeringstest relatief eenvoudig kan zijn. Inschakeling van financiële deskundigen is in dergelijke gevallen niet strikt noodzakelijk.

- De uitkeringstest en de daarop gebaseerde goedkeuring door het bestuur van de uitkering hoeven niet te worden gedocumenteerd. Dit kan overigens wel nuttig zijn, mocht achteraf moeten worden aangetoond of terecht goedkeuring is verleend.
- Als het bestuur bestaat uit één persoon is geen uitdrukkelijk bestuursbesluit vereist van de goedkeuring van een uitkering, de goedkeuring kan dan eventueel ook indirect blijken uit gedragingen van het bestuur (zoals de feitelijke betaalbaarstelling van dividend).

Over de invulling van de uitkeringstest is het volgende opgemerkt:

- Bij een uitkeringstest zijn twee stappen van belang: (1) zijn er bedreigingen ten aanzien van de continuïteit en de continuïteitsveronderstelling (continuïteitsanalyse; kwalitatief), en (2) wat is op grond van de liquiditeitspositie de maximale uitkeringsruimte (kwantitatief).
- Belangrijke indicatoren voor de bepaling van de maximale uitkeringsruimte zijn: (1) de quick ratio (vlootende activa minus voorraden, gedeeld door kortlopende schulden) en (2) de kasstroom uit operationele activiteiten. Dit zijn kwantitatieve indicatoren, die van geval tot geval zullen moeten worden beoordeeld.

Conclusie is dat het bestuur zelf de uitkeringstest moet invullen, rekening houdend met de specifieke omstandigheden. Veelal zal een liquiditeitsprognose voor (tenminste) de komende twaalf maanden centraal staan bij de uitkeringstest, maar niet uitgesloten is dat het bestuur ook naar andere aspecten moet kijken. Een voorbeeld hiervan is de solvabiliteit van de bv, indien een daling van deze ratio kan leiden tot een vervroegde opeisbaarheid van lopende leningen.

Balanstest

Als een bv één of meer wettelijke of statutaire reserves moet aanhouden, moet het bestuur ook een balanstest uitvoeren (naast de eerder genoemde uitkeringstest). De balanstest houdt in dat een uitkering alleen mogelijk is voor zover het eigen vermogen hoger is dan de aan te houden wettelijke en statutaire reserves. Zie het voorbeeld hiernaast.

Praktische uitvoering en sancties

De wijze waarop de uitkeringstest en de eventueel noodzakelijke balanstest worden uitgevoerd en de wijze waarop goedkeuring van uitkeringen plaatsvindt, is een zaak van het bestuur van de bv. De wet bevat geen nadere voorschriften hiervoor, maar voorziet wel in sancties als achteraf ten onrechte goedkeuring blijkt te zijn verleend aan een uitkering.

Als blijkt dat de bv 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) hoofdelijk verbonden tegenover de bv voor het tekort dat door de uitkering is ontstaan. Aandeelhouders die hiervan op de hoogte waren (of hadden moeten zijn) zijn gehouden tot terugbetaling aan de bv, waarbij hun terugbetaling is gemaximeerd tot het bedrag van de ontvangen uitkering. De bestuurdersaansprakelijkheid geldt ook voor degenen die geen statutair bestuurder zijn, maar die wel feitelijk beleidsbepalend zijn.

Gevolgen van uitkeringstest voor de jaarrekening

De vereiste goedkeuring door het bestuur van een bv voor uitkeringen aan aandeelhouders betekent dat de algemene vergadering niet langer de exclusieve bevoegdheid heeft om een uitkering te bewerkstelligen. Deze beperking geldt ook voor een meerderheidsaandeelhouder (zelfs een 100%-aandeelhouder). Weliswaar mag het bestuur zijn goedkeuring alleen weigeren als de bv als gevolg van de uitkering naar verwachting niet kan blijven voortgaan met het betalen van

Voorbeeld balanstest

Het eigen vermogen van bv A bedraagt 100 en kent de volgende samenstelling:

| | |
|--------------------|-------------|
| Aandelenkapitaal | 5 |
| Agioreserve | 15 |
| Wettelijke reserve | 20 |
| Overige reserves | 60 |
| | <hr/> |
| | 100 |
| | <hr/> <hr/> |

Aangezien A een wettelijke reserve heeft, dient bij een voorgenomen uitkering een balanstest te worden uitgevoerd. In dit geval komt deze test erop neer dat hoe dan ook niet meer dan 80 mag worden uitgekeerd (i.c. 100 minus 20 wettelijke reserve). De uitkeringstest, die ook moet worden uitgevoerd, moet uitwijzen hoeveel daadwerkelijk kan worden uitgekeerd zonder dat A in betalingsproblemen komt (met dus een maximum van 80 op grond van de balanstest).

haar opeisbare schulden, maar die goedkeuring (en de daaraan ten grondslag liggende uitkeringstest) is wel het exclusieve terrein van het bestuur.

Voorstel resultaatbestemming

Een onderneming kan haar balans opstellen vóór of na verwerking van (het voorstel tot) de resultaatbestemming (art. 362 lid 2). Als het voorstel is het resultaat geheel of gedeeltelijk uit te keren *en* de balans wordt opgesteld na resultaatbestemming, wordt in de balans een verplichting verwerkt voor uit te keren dividend. Het bestuur zal in die situatie een eerste uitkeringstest moet uitvoeren *voordat* de jaarrekening wordt opgemaakt, omdat moet worden aangetoond dat sprake is van een verplichting (i.c. waarschijnlijke uitstroom van middelen). Als de balans wordt opgesteld vóór resultaatbestemming, is een uitkeringstest strikt genomen niet noodzakelijk voordat de jaarrekening wordt opgemaakt. Niettemin kan dit wel wenselijk zijn, om te voorkomen dat een voorstel tot resultaatbestemming aan de algemene vergadering wordt voorgelegd waarvan later blijkt dat dit niet kan worden waargemaakt.

Wettelijke reserve deelnemingen

Een onderneming moet een wettelijke reserve aanhouden voor waardeveranderingen van haar deelnemingen die volgens de vermogensmutatiemethode worden gewaardeerd, voor zover geen uitkering zonder beperking *kan* worden bewerkstelligd (art. 389 lid 6). Deze wettelijke reserve speelt traditioneel vooral bij minderheidsdeelnemingen.

De vraag is of bij deelnemingen in bv's de (nieuwe) eis van goedkeuring door het bestuur gevolgen heeft voor de vorming van een wettelijke reserve deelnemingen bij de aandeelhouder(s) van de bv. Immers, de aandeelhouders van de bv kunnen weliswaar in de algemene vergadering besluiten tot een uitkering door de bv, maar het bestuur van de bv moet nog wel zijn goedkeuring verlenen aan de uitkering op basis van de uitkeringstest. Complicatie is dat het bij de bepaling van de wettelijke reserve deelnemingen gaat om de vraag of de aandeelhouder zonder beperking uitkering *zou kunnen* bewerkstelligen, terwijl een uitkeringstest pas hoeft plaats te vinden bij een concreet voorgenomen uitkering.

De Raad voor de Jaarverslaggeving (RJ) stelt in RJ-Uiting 2012-4 dat de aandeelhouder van een bv zal moeten nagaan of en, zo ja, tot welk (fictief) bedrag uitkeringen door de bv mogelijk zijn zonder dat de continuïteit van de bv wordt aangetast. De RJ stelt dat in ieder geval sprake is van een beperking in de uitkeerbaarheid als door uitkering discontinuïteit onontkoombaar is of ernstige onzekerheid over de continuïteit ontstaat. Mocht de aandeel-

houder tot de inschatting komen dat er een beperking is in de uitkeringsruimte van de bv, dan kan dit aanleiding geven tot de vorming van een wettelijke reserve deelnemingen door de aandeelhouder.

Concreet houdt het voorgaande in dat een onderneming extra aandacht moet gaan besteden aan de vraag of een wettelijke reserve deelnemingen moet worden gevormd ter zake van haar

kapitaalbelangen in bv's (ook voor meerderheidsbelangen). Vanzelfsprekend geldt dit alleen voor kapitaalbelangen die worden gewaardeerd volgens de vermogensmutatiemethode.

Overige wijzigingen

Andere noemenswaardige wijzigingen betreffende aandelenkapitaal en kapitaalbescherming zijn opgesomd in de bijlage.

4. Reparatiwetgeving

Tegelijk met de Flex-bv wet is ook de 'Invoeringswet vereenvoudiging en flexibilisering bv-recht' aangenomen. In de invoeringswet zijn de volgende zaken opgenomen:

- Nagekomen wijzigingen in de Flex-bv wet als gevolg van de parlementaire behandeling. Deze zijn waar nodig verwerkt in deze factsheet.
- Aanpassingen in andere wetten als gevolg van de Flex-bv wet.
- Enkele 'opgespaarde' reparaties in Boek 2 (waaronder Titel 9) van het Burgerlijk Wetboek. Het gaat hier met name om onbedoelde fouten ontstaan bij eerdere wetwijzigingen die veelal niets te maken hebben met de Flex-bv wet.

Belangrijke 'losse' reparaties in Boek 2 Titel 9 zijn:

- Artikel 362 lid 9: bij toepassing van EU-IFRS (combinatie 4) dienen additioneel ook artikel 382 (aantal werknemers) en 382a (accountantshonoraria) te worden toegepast.
- Artikel 373 lid 4: het vervallen van de wettelijke reserves inzake minimumkapitaal, omzetting aandelenkapitaal naar euro en verstrekte leningen ter verkrijging van eigen aandelen.
- Artikel 381 lid 3: een definitie van verbonden partijen is toegevoegd, welke een-op-een is overgenomen uit IAS 24 *Related party disclosures*.

- Artikel 382a lid 3: de vrijstelling tot vermelding van accountantshonoraria mag alleen worden toegepast als accountantshonoraria zijn vermeld in de geconsolideerde jaarrekening van een hoger groepsniveau, mits op die geconsolideerde jaarrekening krachtens toepasselijk recht de EU-IFRS-verordening of de zevende EG-richtlijn van toepassing is.
- Artikel 396 lid 5: kleine rechtspersonen zijn vrijgesteld van vermelding van de accountantshonoraria in hun inrichtingsjaarrekening.

De meeste van deze wijzigingen werden in de praktijk al toegepast.

5. Overgangsbepalingen

De Flex-bv wet en de invoeringswet hebben als ingangsdatum 1 oktober 2012. De wetten kennen weinig specifieke overgangsbepalingen. Bestaande bv's kunnen ervoor kiezen hun statuten ongewijzigd te laten en voort te gaan onder het nieuwe bv-recht. Mochten hun statuten echter

bepalingen bevatten die in strijd zijn met (verplicht voorgeschreven) nieuwe wettelijke bepalingen, dan moeten de statuten op die punten worden aangepast bij de eerstvolgende 'reguliere' statutenwijziging na 1 oktober 2012.

Bestaande bv's kunnen er op een door hen gewenst moment wel voor kiezen om hun statuten op onderdelen aan te passen naar aanleiding van het nieuwe bv-recht, om daarmee de grotere vrijheid en flexibiliteit die het nieuwe bv-recht biedt te benutten.

Bijlage

Overige belangrijke wijzigingen inzake aandelen en daaraan verbonden rechten

| Artikel | Onderwerp | Oud (tot 1 oktober 2012) | Nieuw (vanaf 1 oktober 2012) |
|-----------|---|--|---|
| 216 lid 5 | Aandelen die de bv zelf houdt en winstverdeling | Tellen mee bij de winstverdeling, tenzij de statuten anders bepalen | Tellen niet mee bij een uitkering, tenzij de statuten anders bepalen |
| 24d lid 2 | Aandelen zonder stemrecht en aandelen die de bv zelf houdt | - | Tellen niet mee bij de bepaling van meerderheden en quorums, met enkele uitzonderingen |
| 228 | Door aandeelhouders uit te brengen aantal stemmen in algemene vergadering | Evenredig met de nominale waarde van de gehouden aandelen | Evenredig met de nominale waarde van de gehouden aandelen, maar de statuten kunnen stemrechten anders toekennen (flexibel stemrecht) |
| 225 | Oproeping voor een algemene vergadering | Niet later dan op de vijftiende dag vóór de vergadering | Niet later dan de achtste dag vóór de vergadering |
| 220 lid 1 | Bijeenroepen van algemene vergadering op verzoek van aandeelhouders | Door aandeelhouders die ten minste 10% van het geplaatste kapitaal vertegenwoordigen | Door aandeelhouders die ten minste 1% van het geplaatste kapitaal vertegenwoordigen, de statuten kunnen een lagere grens stellen |
| 220 lid 1 | Plaatsvinden van algemene vergadering op verzoek van aandeelhouders | Moet worden gehouden binnen zes weken na het verzoek | Moet worden gehouden binnen vier weken na het verzoek, de statuten kunnen een lagere grens stellen |
| 201a | Uitkoop van kleine minderaandeelhouders | Door degene die voor eigen rekening ten minste 95% van het geplaatste kapitaal verschaft | Door degene die voor eigen rekening ten minste 95% van het geplaatste kapitaal verschaft en ten minste 95% van de stemrechten in de algemene vergadering kan uitoefenen |



Overige belangrijke wijzigingen inzake aandelenkapitaal en kapitaalbescherming

| Artikel | Onderwerp | Oud (tot 1 oktober 2012) | Nieuw (vanaf 1 oktober 2012) |
|--------------------------|--|---|--|
| 178 lid 1 | Maatschappelijk kapitaal | Verplicht | Niet verplicht, maar statuten kunnen dit wel voorschrijven |
| 178 175 lid 1 | Minimumkapitaal | EUR 18.000 | Geen minimum, wel moet ten minste één aandeel met stemrecht zijn geplaatst bij een derde |
| 178 lid 3 (oud) | Wettelijke reserve minimumkapitaal | Als het gestorte en opgevraagde kapitaal plus de wettelijke en statutaire reserves kleiner is dan EUR 18.000 | N.v.t. |
| 178 lid 4 (oud) | Plaatsing van maatschappelijk kapitaal | Minimaal 20% | Geen minimum |
| 191 | Storting op geplaatst kapitaal | Minimaal 25% | Geen minimum |
| 208 209 (oud) | Vermindering van geplaatst kapitaal met terugbetaling | Diverse formaliteiten vereist: aankondiging bij handelsregister en in landelijk verspreid dagblad; verzetstermijn schuldeisers; eventueel zekerheden stellen en garanties geven | Geen formaliteiten vereist, wel een uitkeringstest |
| 207 lid 2 207a lid 2 | Verkrijging van eigen aandelen | Maximaal 50% van het geplaatste kapitaal | Geen maximum, maar de statuten kunnen de verkrijging van eigen aandelen uitsluiten of beperken. Verder moet tenminste één aandeel met stemrecht zijn geplaatst bij een derde |
| 178 lid 2 | Geldeenheid maatschappelijk kapitaal, geplaatst kapitaal, gestort kapitaal en nominale bedrag van aandelen | Euro | Mag ook in vreemde geld-eenheid, mits de statuten dit vermelden |
| 203a (oud) | Storting in geld op aandelen bij oprichting | Bankverklaring vereist | Geen bankverklaring vereist |
| 203a (oud) | Storting in vreemde valuta op aandelen bij of na oprichting | Bankverklaring vereist | Geen bankverklaring vereist |
| 204a lid 2 204b lid 2 | Inbreng in natura op aandelen bij of na oprichting | Accountantsverklaring vereist | Geen accountantsverklaring vereist |
| 204a lid 1 | Waardering van inbreng in natura | Volgens een methode die aanvaardbaar wordt geacht in het maatschappelijk verkeer | Geen voorschriften |

| Artikel | Onderwerp | Oud (tot 1 oktober 2012) | Nieuw (vanaf 1 oktober 2012) |
|-------------------------------------|---|---|---|
| 204a lid 1 | Beschrijving van inbreng in natura (inbrengbeschrijving) | Mag betrekking hebben op een tijdstip dat maximaal 5 maanden ligt vóór het moment van inbreng | Mag betrekking hebben op een tijdstip dat maximaal 6 maanden ligt vóór het moment van inbreng. Nieuwe beschrijving op te stellen als de waarde van de inbreng aanzienlijk is gedaald sinds de datum van de eerdere beschrijving |
| 204a lid 3 (oud) | Vrijstelling van vereiste van inbrengbeschrijving en accountantsverklaring | Indien aan diverse voorwaarden is voldaan, onder meer een afgegeven hoofdelijke aansprakelijkheidsstelling en een minimum eigen vermogen | Geen vrijstellingen voor inbreng beschrijving. Accountantsverklaring niet vereist |
| 204c (oud) | Nachgründung (vrij vertaald: verkrijging van goederen van oprichters of aandeelhouders binnen 2 jaar na oprichting van de bv) | Accountantsverklaring vereist | Geen accountantsverklaring vereist |
| 207c (oud) | Stellen van zekerheden, geven van (koers)garanties of verstrekken van leningen door de bv aan anderen om eigen aandelen te verkrijgen | Stellen van zekerheden en (koers) garanties verboden, verstrekken van leningen toegestaan tot ten hoogste het bedrag van de vrije reserves | Geen verboden of beperkingen |
| 207c lid 3 (oud) | Wettelijke reserve verstrekte leningen | Vereist voor bedrag van aan anderen verstrekte leningen om aandelen te verkrijgen in het kapitaal van de bv | N.v.t. |
| 216 lid 1 207 lid 2 208 lid 6 | Balanstest | Uitkering is mogelijk voor zover het eigen vermogen groter is dan het gestorte en opgevraagde kapitaal vermeerderd met de aan te houden wettelijke en statutaire reserves | Uitkering is mogelijk voor zover het eigen vermogen groter is dan de aan te houden wettelijke en statutaire reserves |
| 183 | Omzetting van nv (of andere rechtspersoon) in bv | Accountantsverklaring vereist | Geen accountantsverklaring vereist |

Over KPMG

KPMG biedt dienstverlening op het gebied van audit, tax en advisory. We werken voor een brede groep opdrachtgevers: grote (inter)nationale ondernemingen, middelgrote bedrijven, non-profitorganisaties en overheden. De ingewikkelde problematiek van onze klanten vraagt om een multidisciplinaire aanpak die helpt orde te scheppen in de complexiteit. Onze professionals blinken uit in hun eigen specialisme, maar werken tegelijkertijd nauw samen om zo de toegevoegde waarde te bieden die onze klanten helpt om te excelleren. Daarbij putten we uit een rijke bron van kennis en ervaring, opgedaan in uiteenlopende organisaties en markten.

KPMG

Laan van Langerhuize 1
1186 DS AMSTELVEEN
T +31 (020) 656 78 90

Ronald de Feijter

Tel. (020) 656 76 12
defeijter.ronald@kpmg.nl

www.kpmg.nl

De in dit document vervatte informatie is van algemene aard en is niet toegespitst op de specifieke omstandigheden van een bepaalde persoon of entiteit. Wij streven ernaar juiste en tijdige informatie te verstrekken. Wij kunnen echter geen garantie geven dat dergelijke informatie op de datum waarop zij wordt ontvangen nog juist is of in de toekomst blijft. Daarom adviseren wij u op grond van deze informatie geen beslissingen te nemen behoudens op grond van advies van deskundigen na een grondig onderzoek van de desbetreffende situatie.

© 2012 KPMG Accountants N.V., ingeschreven bij het handelsregister in Nederland onder nummer 33263683, is een dochtermaatschappij van KPMG Europe LLP en lid van het KPMG-netwerk van zelfstandige ondernemingen die verbonden zijn aan KPMG International Cooperative ("KPMG International"), een Zwitserse entiteit. Alle rechten voorbehouden. Gedrukt in Nederland. De naam KPMG, logo en 'cutting through complexity' zijn geregistreerde merken van KPMG International.