



Naar een nieuw wetboek voor vennootschappen – deel 3 De Besloten Vennootschap (BV)

1. INLEIDING

Op 4 juni 2018 werd in de Kamer van volksvertegenwoordigers het wetsontwerp nr. 3119 ingediend “*tot invoering van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en houdende diverse bepalingen*” (hierna het “WVV”). In deel 1 gingen we nader in op de belangrijkste krachtlijnen die in de nieuwe regeling zijn opgenomen en op de overgangsregels die zijn voorzien. In deel 2 gingen we dieper in op de algemene bepalingen van het WVV. In dit deel 3 willen we het hebben over de Besloten Vennootschap, die de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid zal vervangen en door de wetgever als de standaardvennootschap wordt naar voor geschoven in het nieuwe wetboek. ⁽¹⁾ ⁽²⁾

2. BELANGRIJKSTE KRACHTLIJNEN

De BV zal in de plaats treden van de huidige **besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid** (de BVBA). De wetgever heeft bij het uitwerken van het nieuwe wetboek zich niet beperkt tot een compilatie van bestaande wetgeving maar ook een aantal wijzigingen doorgevoerd met de bedoeling ons vennootschapsrecht soepeler en moderner te maken. Zo wordt rekening gehouden met een aantal internationale tendensen.

De regels voor de BV zijn opgenomen in het boek 5 van het WVV. Daarnaast zijn de algemene regels die zijn opgenomen in het boek 2 en die van toepassing zijn voor alle rechtspersonen eveneens van toepassing op de BV. Zie hiervoor het deel 2 van onze nieuwsbrieven over het WVV.

De wetgever laat een grote vrijheid aan de aandeelhouders bij het vastleggen van de regels volgens dewelke hun vennootschap zal opereren. Tevens heeft hij ervoor gezorgd om, telkens waar er keuzevrijheid is, ook een standaardregeling uit te werken die van toepassing zal zijn wanneer er geen afwijkende regeling is opgenomen in de statuten van de vennootschap.

We geven hieronder een aantal nieuwe krachtlijnen die voor de BV van toepassing zullen zijn:

- de kapitaalvereiste wordt afgeschaft. De BV wordt met andere woorden een kapitaallose vennootschap. Dit heeft voor gevolg dat een aantal bepalingen die gelinkt waren aan de kapitaalvereiste noodzakelijkerwijs een andere formulering hebben gekregen. Een voorbeeld daarvan is de alarmbelprocedure die niet meer aan het kapitaalbegrip kan gekoppeld worden en bijgevolg aan andere criteria wordt getoetst waarover verder meer;

¹ Het wetsontwerp is goedgekeurd in de bevoegde Kamercommissie op 23 oktober 2018 in een eerste lezing. Na goedkeuring door de Kamercommissie kan het dan in laatste rechte lijn naar de Kamer.

² We baseren ons op het wetsontwerp zoals dit is ingediend in de Kamer. We houden dus geen rekening met de amendementen die in de Kamercommissie zijn of zullen worden ingediend. Na goedkeuring van het wetsontwerp zullen we een update opstellen die zal gebaseerd zijn op de uiteindelijk goedgekeurde tekst van het wetboek.

- alhoewel de rechtsvorm spreekt van *besloten* vennootschap zijn de oprichters vrij de vennootschap te organiseren als een open vennootschap waarbij de aandelenoverdracht aan weinig tot geen beperkingen wordt onderworpen. Dit heeft onder meer tot gevolg dat de BV zal kunnen overgaan tot het uitgeven van converteerbare obligaties en inschrijvingsrechten (de nieuwe term voor "warrants"). Een BV zal zelfs beursgenoteerd kunnen zijn.
- de rechten van de aandeelhouders moeten niet langer bepaald worden op basis het aantal aandelen dat ze bezitten in het kapitaal maar kan conventioneel of statutair worden geregeld, los van hun participatie.
- vele regels worden van aanvullend recht zodat er een grote vrijheid komt om de werking van de vennootschap te regelen, bvb. op het vlak van de overdraagbaarheid van de aandelen.
- het wordt mogelijk om statutair aan aandelen een *meervoudig* stemrecht toe te kennen. Een beursgenoteerde vennootschap zal enkel een dubbel stemrecht kunnen invoeren zodat de BV die beursgenoteerd wordt beperkt is tot dit dubbel stemrecht.
- samen met de NV en de CV, is de BV een vennootschap met *beperkte aansprakelijkheid* voor de aandeelhouders. Ze zullen door de schuldeisers van de vennootschap enkel kunnen aangesproken worden ten belope van hun inbreng.
- het WVV hanteert een nieuwe terminologie. Zo spreken we niet langer van zaakvoerders maar van bestuurders en van aandeelhouders i.p.v. vennoten.

3. DE OPRICHTING VAN DE BV

De Oprichting van de BV zal steeds met authentieke akte voor notaris dienen te gebeuren.

Zoals hoger aangegeven is er geen kapitaal in de BV. Ter bescherming van derden die met de vennootschap handelen is evenwel voorzien dat de vennootschap dient te beschikken over een *toereikend aanvangsvermogen*. De oprichters zullen een financieel plan moeten opstellen en bij die gelegenheid moeten nadenken wat een toereikend aanvangsvermogen is voor de door de vennootschap voorgenomen activiteiten zoals die uit het financieel plan blijken. Dit financieel plan wordt (zoals thans het geval is) niet openbaar gemaakt. Het WVV beschrijft wat er minimaal in de financieel plan dient opgenomen te worden, zodat de oprichters zich er niet met een eerder symbolisch document kunnen van afmaken. Moeten o.a. hierin opgenomen worden: een nauwkeurige beschrijving van de voorgenomen bedrijvigheid, overzicht van alle financieringsbronnen bij oprichting met opgave van de verstrekte zekerheden, een openingsbalans en een geprojecteerde balans na twaalf en vierentwintig maanden, een geprojecteerde resultatenrekening na twaalf en vierentwintig maanden, een beschrijving van gehanteerde hypothesen bij de schatting van de verwachte omzet en de verwachte rentabiliteit.

Het aanvangsvermogen kan samengebracht worden door *inbrengen in geld*. Dit dient op een geblokkeerde rekening overgeschreven te worden, die in de toekomst bij alle erkende kredietinstellingen kan geopend worden en niet enkel bij banken. Indien de oprichting niet *binnen de 15 dagen na opening van de rekening* plaats vindt, kan het overgeschreven geld terug gevorderd worden door de inbrenger. De wetgever oordeelt dat de huidige termijn van 90 dagen veel te lang is. Persoonlijk vinden we de termijn van 15 dagen dan weer erg kort.

De inbrengen kunnen ook gebeuren door *inbreng in natura*. Zoals vandaag het geval is, zijn er maatregelen van toepassing om te garanderen dat dit gebeurt aan een correcte waardering: verslag door de oprichters, (behoudens de ook thans voorziene uitzonderingen) verslag door een bedrijfsrevisor. De wetgever geeft aan dat eerst het verslag van de oprichters dient opgesteld te worden en vervolgens het verslag van de bedrijfsrevisor. Maar het verslag van de oprichters moet wel vermelden of de waardering van de oprichters afwijkt van deze door de bedrijfsrevisor. Dit houdt dus in dat de oprichters een aanvulling op hun verslag dienen te maken indien hun waardering afwijkt van de conclusies van de bedrijfsrevisor.

Het verbod op *inbreng van werk of diensten* als inbreng in natura wordt niet hernomen in het WVV. Voortaan zullen deze dus wel kunnen ingebracht worden als niet-volgestorte aandelen waarbij de beloofde prestaties statutair kunnen vastgelegd worden. Het WVV bevat enkele bepalingen om deze situatie verder te regelen maar ook de oprichters kunnen dit verder uitwerken. Bvb. door overdrachtsbeperkingen te voorzien zolang de aandelen niet volgestort zijn, door een ontbindend beding als de prestaties niet (volledig) geleverd worden, door vast te stellen wat gebeurt in geval van niet-foutieve niet-uitvoering (ziekte, overlijden,...).

De regels inzake *quasi-inbreng* worden in het WVV afgeschaft.

Degenen die bij de oprichtingsakte verschijnen worden in principe als de oprichters beschouwd. Zoals thans bij de NV wordt nu ook de mogelijkheid voorzien om één of meer aandeelhouders als oprichters aan te wijzen in de oprichtingsakte voor zover deze ten minste een derde van de aandelen onderschrijven. De overige aandeelhouders worden dan beschouwd als gewone inschrijvers op voorwaarde dat ze geen rechtstreeks of zijdelings bijzonder voordeel genieten. De oprichters hebben een oprichtersaansprakelijkheid die identiek is aan de huidige regeling. Voor de aansprakelijkheid ingeval van faillissement van de vennootschap binnen de drie jaar na oprichting wordt evenwel in de nieuwe regeling verwezen naar het *aanvangsvermogen* (i.p.v. het kapitaal) dat kennelijk ontoereikend was voor de normale uitoefening van de voorgenomen bedrijvigheid over ten minste twee jaar. In dit geval zal het financieel plan worden voorgelegd aan de rechter-commissaris of de procureur des Konings.

De aandelen moeten volledig en onvoorwaardelijk geplaatst zijn. De vennootschap mag niet inschrijven op haar eigen aandelen en evenmin mag een dochtervennootschap dit doen of een persoon die handelt in eigen naam maar voor rekening van de vennootschap of de dochtervennootschap.

De regel geldt dat alle inbrengen volgestort worden bij de inbreng. De oprichtingsakte kan dit anders regelen wat noodzakelijk het geval zal zijn bij de inbreng van werk of diensten.

4. EFFECTEN

Het nieuwe wetboek huldigt het principe dat de BV alle effecten kan uitgeven die niet door of krachtens de wet zijn verboden. Dit heeft voor gevolg dat de BV, in tegenstelling tot de BVBA vandaag, ook kan overgaan tot de uitgifte van warrants (nu in het WVV "*inschrijvingsrechten*" genoemd) en *converteerbare obligaties*.

De aandelen die een BV uitgeeft zijn steeds op naam. Het WVV voorziet echter dat een BV die zou genoteerd worden in haar statuten kan opnemen dat er ook aandelen in gedematerialiseerde vorm bestaan. Alle andere effecten dan aandelen, zijn op naam, of, indien voorzien in de statuten, in gedematerialiseerde vorm. Nieuw is dat het WVV voorziet dat de BV obligaties in het buitenland kan uitgeven die aan toonder zijn. Gelet op de Belgische wet tot afschaffing van toondereffecten, mogen deze obligaties aan toonder niet fysiek worden afgeleverd in België.

Gedematerialiseerde effecten kunnen steeds op vraag van de eigenaar en op diens kosten omgezet worden naar effecten op naam.

Indien verscheidene personen zakelijke rechten uitoefenen op eenzelfde aandeel kan de uitoefening van het stemrecht geschorst worden tot één persoon is aangeduid ten aanzien van de vennootschap voor de uitoefening van dit stemrecht. Het WVV voorziet als regel dat wanneer er een vruchtgebruik rust op aandelen de vruchtgebruiker alle aan de aandelen verbonden rechten uitoefent, tenzij de statuten, een testament of een overeenkomst anders bepalen.

Het WVV voorziet dat de effecten op naam worden ingeschreven in een register. Anders dan nu is deze inschrijving niet het bewijs van eigendom. Dit bewijs kan ook met andere middelen worden geleverd, bvb. de vermelding in de notariële akte. Wel vormt de inschrijving de tegenstelbaarheid aan de vennootschap. In voorkomend geval zal de vennootschap drie registers dienen aan te houden: het register van aandelen, het register van effecten op naam die toegang geven tot aandelen (inschrijvingsrechten, converteerbare obligaties) en het register van obligaties op naam. Een register kan in elektronische vorm worden aangehouden en de Koning kan voorwaarden opleggen waaraan dit elektronisch register dient te voldoen. Het WVV verduidelijkt dat een effectenhouder, niettegenstaande andersluidende bepaling, inzage kan krijgen in het volledige register dat betrekking heeft op de categorie van effecten die hij aanhoudt.

Het WVV vermeldt de gegevens die in het register moet opgenomen worden. Zo zullen onder meer de overdrachtsbeperkingen in het register moeten vermeld worden!

Anders dan in het W.Venn. zal maar een certificaat van de inschrijving in het register dienen afgeleverd te worden door het bestuursorgaan van de vennootschap indien de effectenhouder hierom verzoekt.

Het WVV bevat een uitgebreide regeling in verband met de gedematerialiseerde effecten die is overgenomen van de bepalingen voor de NV. Het zou ons thans te ver voeren om hierop in te gaan in deze samenvattende nieuwsbrief over de BV.

5. CATEGORIEËN VAN EFFECTEN

Zoals hoger reeds vermeld, huldigt het nieuwe wetboek het principe dat de BV alle effecten kan uitgeven die niet door of krachtens de wet zijn verboden. Dit heeft voor gevolg dat de BV, in tegenstelling tot de BVBA vandaag, ook kan overgaan tot de uitgifte van inschrijvingsrechten en converteerbare obligaties. De typologie van de effecten wordt betiteld met het woord “categorieën” van effecten (in het Frans : “catégories”). Om binnen de aandelen onderscheid te maken spreekt de wetgever van “soorten van aandelen”; in het Frans “classes d’actions”. Jammer dat de wetgever niet gekozen heeft voor het m.i. duidelijkere “klassen” van aandelen; hetgeen ook gelijklopend zou zijn met de Franse terminologie of met het Angelsaksische (en veel gebezigde) “classes of shares”.

5.1 Aandelen

Gezien elke verwijzing naar het begrip “kapitaal” is weggelaten, zal er niet meer verwezen worden naar begrippen als “nominale waarde” of “fractiewaarde”.

Een vennootschap moet minstens één aandeel uitgeven en minstens één aandeel moet stemrecht hebben.

Aan elk aandeel moeten vermogensrechten worden toegekend, met andere woorden elk aandeel deelt in de winst en het vereffeningssaldo. Dit kan op verschillende wijze. Het WVV stelt wel dat indien de statuten niet anders bepalen, elk aandeel recht heeft op een gelijk deel in de winst en in het vereffeningssaldo.

De statuten kunnen ook vrij het stemrecht regelen dat aan een aandeel is verbonden. Als “default”-regeling is wel voorzien dat, als de statuten niet anders voorzien, elk aandeel recht geeft op één stem. Maar het is dus mogelijk aandelen uit te geven met meervoudig stemrecht, zonder stemrecht of aandelen die onder bepaalde voorwaarden kunnen stemmen. Het is ook mogelijk te voorzien dat het aantal stemmen waarmee iedere aandeelhouder deelneemt aan de vergaderingen beperkt is op voorwaarde dat deze beperking van toepassing is op iedere aandeelhouder zonder onderscheid van het effect waarmee hij aan de stemming deelneemt.

Er kunnen aandeelhoudersovereenkomsten afgesloten worden maar die moeten in tijd beperkt zijn en *mogen niet strijdig zijn met het belang van de vennootschap*. Bepaalde overeenkomsten worden als nietig bestempeld; de wetgever heeft hier de huidige bepalingen in de NV m.b.t. aandeelhoudersovereenkomsten overgenomen. Die stelden ook dat de aandeelhoudersovereenkomsten in het belang van de vennootschap moesten gesteld worden. Merk op dat de formulering versoepeld is door te stellen dat ze niet strijdig met dit belang mogen zijn.

Bij de jaarrekening zal de vennootschap een lijst moeten voegen die het aantal geplaatste aandelen vermeldt, de gedane stortingen en de lijst van aandeelhouders die hun aandelen nog niet hebben volgestort met vermelding van het bedrag dat zij nog dienen te volstorten.

5.2 Aandelen zonder stemrecht

De BV kan dus ook aandelen zonder stemrecht uitgeven. De huidige beperkingen, nl. dat deze niet meer dan een derde van het kapitaal kunnen vertegenwoordigen en dat zij een preferent dividend en een voorrecht op terugbetaling van de inbreng bij terugbetaling moeten genieten, vervallen.

In enkele gevallen van dwingend recht verwerven ze toch stemrecht:

- als wijzigingen worden doorgevoerd aan de rechten van de verschillende soorten van aandelen;
- als de vennootschap wordt omgezet;
- als de vennootschap betrokken is bij een grensoverschrijdende fusie, en
- bij een grensoverschrijdende verplaatsing van de statutaire zetel.

Daarnaast is er ook voor aandelen zonder stemrecht met preferent dividend voorzien dat zij stemrecht genieten als de preferente dividenden gedurende twee opeenvolgende boekjaren niet volledig betaalbaar is gesteld en dit totdat de achterstand is betaald.

5.3 Soorten van Aandelen

We hebben hoger het principe reeds aangehaald dat er een grote vrijheid heerst om de vermogensrechten en de stemrechten van aandelen te regelen. De wetgever stelt dat als er aan één of een reeks van aandelen andere rechten zijn verbonden, dat maakt elk van dergelijk reeksen een soort uit ten opzichte van de andere reeksen van aandelen. In het Frans: “constitue une classe à l’égard des autres séries d’actions”. Aandelen met verschillend stemrecht en aandelen zonder stemrecht vormen steeds aparte soorten.

5.4 Certificaten

Zoals thans de BVBA, kan de BV ook certificaten uitgegeven die aandelen vertegenwoordigen. De bestaande regeling wordt hernomen in het WVV.

5.5 Obligaties

De bepalingen rond obligaties worden gemoderniseerd en versoepeld. De BV kan eeuwigdurende obligaties uitgeven en converteerbare obligaties. De uitgiftevoorwaarden of de algemene vergadering van obligatiehouders kunnen een vertegenwoordiger aanstellen voor een uitgifte of voor een uitgifteprogramma. Dit laat dus toe van een zogenaamde “security agent” aan te stellen zoals gebruikelijk bij publieke obligatie-uitgiften.

Voor converteerbare obligaties wordt geëist dat deze volledig worden volgestort (gezien de conversiemogelijkheid). Zoals thans voorzien bij de NV, wordt hier ook het verbod opgelegd aan de vennootschap om de voordelen te verminderen die de uitgiftevoorwaarden of de wet toekennen aan de obligatiehouders, tenzij in de gevallen waarin de uitgiftevoorwaarden uitdrukkelijk voorzien. Eveneens op te merken dat er geen beperking is aan de conversietermijn tot bvb. tien jaren...

5.6 Inschrijvingsrechten

In een BV wordt nu ook voorzien dat inschrijvingsrechten (nieuwe terminologie voor het huidige "warrants") kunnen uitgegeven worden; iets wat voor een BVBA niet mogelijk was. De regeling is geïnspireerd op deze die thans voor NV's geldt en die ook voor de NV "nieuwe stijl" wordt hernomen.

We blijven vooral stilstaan bij enkele aanpassingen die ten overstaan van de huidige regeling in de NV zijn doorgevoerd.

De periode waarin de inschrijvingsrechten kunnen worden uitgeoefend mag niet langer zijn dan tien jaar vanaf hun uitgifte. Indien de inschrijvingsrechten in hoofdzaak bestemd zijn voor andere personen dan personeelsleden dan mag de duur van het inschrijvingsrecht vijf jaar vanaf de uitgifte niet overschrijden. Het WVV voorziet echter een uitzondering op deze regel indien alle aandeelhouders afstand hebben gedaan van hun voorkeurrecht bij het besluit van de algemene vergadering.

6. OVERDRACHT EN OVERGANG VAN EFFECTEN

Zoals reeds eerder aangegeven huldigt het WVV het principe dat de statuten vrij regelen hoe beperkend of hoe vrij de overdracht van effecten wordt vastgelegd. Dit houdt in dat een BV, in tegenstelling tot wat de naam aangeeft, als principe kan aanhouden dat de overdracht van aandelen vrij is.

Als de statuten hierover niets regelen dan zal het WVV als standaardregeling (bij wijze van aanvullend recht) nog de beslotenheid voorzien. Deze regels zijn de huidige regels maar geherformuleerd om rekening te houden met de kapitaallose karakter van de BV. In dit geval zullen overdrachten, behalve de wettelijks voorziene uitzonderingen bij overdracht aan een andere aandeelhouder, aan de echtgenoot van de overdrager of aan bloedverwanten in de rechte opgaande of neerdalende lijn, slechts geldig kunnen gebeuren indien zij de instemming krijgt van minstens de helft van de aandeelhouders die samen minstens drie vierde van de aandelen bezitten, na aftrek van de aandelen waarvoor de overdracht is voorgesteld. Deze instemming moet blijken uit een *geschreven stuk!* Overdrachten die hieraan niet voldoen, kunnen niet tegengeworpen worden aan de vennootschap of aan derden, ongeacht de goede of kwade trouw van de overnemer, en zelfs wanneer een statutaire overdrachtsbeperking niet in het aandelenregister is ingeschreven! Merk op dat de sanctie niet de nietigheid is van de overdracht.

De aandeelhouder die een overdrachtsweigering wil aanvechten kan dit op een wijze die in het WVV sterk wordt vereenvoudigd via een procedure bij de voorzitter van de rechtbank wiens vonnis dat de weigering willekeurig is als instemming zal gelden. Na dergelijk vonnis heeft de kandidaat-koper nog twee maand om zijn aanbod terug in te trekken. Hij kan immers van oordeel zijn dat het niet comfortabel is in een vennootschap te komen waar bestaande aandeelhouder zijn komst niet verwelkomen.

Bij de overdracht van niet-volgestorte aandelen geldt een nieuwe regel die zowel de overdrager als de overnemer hoofdelijk tot volstorting houdt tegenover de vennootschap en tegenover derden. In geval van opeenvolgende overdrachten zijn alle opeenvolgende overnemers hoofdelijk gehouden.

Overeenkomsten kunnen beperkingen stellen aan de overdracht van aandelen, inschrijvingsrechten of van alle andere effecten die toegang geven tot aandelen. Deze overeenkomsten kunnen evenwel de overdrachtsbeperkingen niet versoepelen die wettelijk of statutair van toepassing zijn.

Voor andere effecten op naam of in gedematerialiseerde vorm kunnen de statuten of de uitgiftevoorwaarden voorwaarden stellen aan de overdraagbaarheid onder levenden of bij overlijden. De sanctie bij een overdracht in strijd met deze voorwaarden die in regelmatig openbaar gemaakte statuten of uitgiftevoorwaarden zijn opgenomen, is ook hier de niet-tegenstelbaarheid aan de vennootschap of aan derden.

Omdat de BV een open vennootschap kan zijn, heeft de wetgever ook voorzien in een uitkoopbod naar het voorbeeld van de huidige NV. Dit bod kan gedaan worden door iedereen die, alleen of in onderling overleg, 95% van de aandelen met stemrecht van een BV bezit. De Koning kan het uitkoopbod verder reglementeren.

7. BESTUUR VAN DE BV

Het WVV verleent *een grote vrijheid* om het bestuur te regelen. De BV kan bestuurd worden door één bestuurder, door meerdere bestuurders die al of niet als een college optreden. De bestuurder kan een natuurlijke persoon zijn of een rechtspersoon.

Een bestuurder kan in die hoedanigheid *geen werknemer zijn*; hij is dus steeds een zelfstandige, eventueel zelfstandige in bijberoep. Een werknemer van een moedervennootschap kan dus wel een bestuursmandaat waarnemen bij de dochtervennootschap maar zal hiervoor dus het zelfstandigenstatuut moeten aannemen.

Bestuurders kunnen voor beperkte tijd of voor onbeperkte tijd worden benoemd. Voor de bestuurder die voor beperkte tijd wordt benoemd op een algemene vergadering zal het mandaat (zoals thans al meestal geformuleerd bij een benoeming) lopen tot de gewone algemene vergadering in het boekjaar waarin zijn mandaat verstrijkt.

De benoeming kan *statutair* zijn (opgenomen in de statuten) of niet. Is de benoeming statutair, dan zal het ontslag maar kunnen gebeuren bij middel van een statutenwijziging. De statuten kunnen een motivering, sterkere meerderheden of eenparigheid opleggen. Zoals thans, kan het mandaat evenwel steeds worden beëindigd wegens wettige reden zonder opzeggingsvergoeding of vertrekvergoeding.

Tenzij als de statuten of het benoemingsbesluit van de algemene vergadering anders bepalen, kan het mandaat van de niet-statutair benoemde bestuurder eveneens op elk ogenblik met onmiddellijke ingang worden beëindigd zonder opgave van redenen (“ad nutum”).

De bestuurder kan natuurlijk ook zelf ontslag nemen uit zijn mandaat. De vennootschap kan hem vragen om nog in functie te blijven totdat “redelijkerwijs” in zijn vervanging kan worden voorzien. Het WVV bevestigt expliciet de algemene strekking in de rechtsleer, bevestigd door de rechtsspraak, dat de ontslagnemende bestuurder zelf dit ontslag kan publiceren zodat het kan tegengeworpen aan derden.

Coöptatie van een bestuurder wordt nu ook mogelijk (zoals thans in de NV) voor zover de BV over een collegiaal bestuursorgaan beschikt en de statuten zich hiertegen niet verzetten. Zoals thans bij de NV, dient de algemene vergadering deze coöptatie te bevestigen. Zij kan bij die gelegenheid de duur wijzigen, normaal zal de gecoöpteerde bestuurder het mandaat van degene die hij vervangt voltooien.

Het WVV gaat er vanuit dat het mandaat bezoldigd is, tenzij de statuten of het besluit van de algemene vergadering anders beslist.

Elke bestuurder is bevoegd om alle handelingen te verrichten die nodig of dienstig zijn om het voorwerp van de vennootschap te realiseren! De statuten kunnen de bevoegdheid beperken of onderlinge taakverdeling regelen onder bestuurders, maar die beperkingen of taakverdeling kan niet worden tegengeworpen aan derden, ook niet als ze zijn openbaar gemaakt! Hetzelfde geldt als de statuten bepalen dat het bestuursorgaan als een collegiaal bestuursorgaan functioneert.

De vertegenwoordiging van de BV kan worden toevertrouwd aan elke bestuurder, aan een collegiaal bestuursorgaan of aan één of meer daartoe aangewezen bestuurders of door meerdere bestuurders gezamenlijk. Dergelijke vertegenwoordigingsclausule kan aan derden worden tegengeworpen voor zover ze openbaar is gemaakt. De beperkingen die aan de vertegenwoordigingsbevoegdheid worden aangebracht in de statuten kunnen NIET tegengeworpen worden aan derden, ook zijn ze openbaar gemaakt. Hetzelfde geldt voor een onderlinge taakverdeling onder de vertegenwoordigingsbevoegde bestuurders.

De notulen van een collegiaal bestuursorgaan worden ondertekend door de voorzitter en de bestuurders die erom verzoeken. Kopieën voor derden worden ondertekend door één of meer bestuurders met vertegenwoordigingsbevoegdheid.

Een collegiaal bestuursorgaan kan schriftelijk besluiten nemen mits eenparig schriftelijk akkoord van alle bestuurders, tenzij voor de besluiten waarvoor de statuten dit uitsluiten.

Voor de BV die een bestuursorgaan heeft, is er een regeling voorzien die naar het voorbeeld van de huidige regeling bij de NV (art. 523 W.Venn.) in geval er zich een belangenconflict voordoet. De regelgeving is echter terug verstrengd doordat de bestuurder die het belangenconflict heeft, niet mag deelnemen aan de beraadslaging of het besluit. Dit gezonde principe van corporate governance wordt hierbij dus terug in eer hersteld. Is er slechts één bestuurder en heeft deze een belangenconflict, dan dient deze beslissing of verrichting voorgelegd te worden aan de algemene vergadering.

Zoals thans bij art. 523 het geval, zal er een rapportering zijn van het belangenconflict in de notulen of in een bijzonder verslag en wordt dit deel van de notulen of dit verslag opgenomen in het jaarverslag. Is er een commissaris, dan worden de notulen of het verslag aan hem medegedeeld. Deze zal in zijn verslag in een afzonderlijke sectie rapporteren over de vermogensrechtelijke gevolgen voor de vennootschap.

Zoals bij de NV thans, zal de BV ook het dagelijks bestuur van de vennootschap kunnen toekennen en de vertegenwoordiging van dit dagelijks bestuur aan een of meer personen, die alleen of als college optreden. Benoeming, ontslag en bevoegdheid worden in de statuten geregeld.

Waar dagelijks bestuur op dit ogenblik nog zeer restrictief wordt geïnterpreteerd, geeft het WVV thans een ruimere invulling aan het begrip: het omvat zowel de handelingen en beslissingen die niet verder reiken dan de behoeften van het dagelijks leven van de vennootschap als de beslissingen die, ofwel om reden van hun minder belang, ofwel omwille van hun spoedeisend karakter, de tussenkomst van het bestuursorgaan niet rechtvaardigen.

Beperkingen aan de vertegenwoordigingsbevoegdheid inzake dagelijks bestuur kunnen niet aan derden worden tegengeworpen.

8. ALGEMENE VERGADERING VAN AANDEELHOUDERS

Doordat de BV geen kapitaal heeft, zijn een aantal bepalingen die aan het kapitaal waren gelinkt, thans herschreven waarbij meestal wordt uitgegaan van het aantal uitgegeven aandelen.

Het algemeen principe geldt dat er een gelijke behandeling moet zijn van aandeelhouders die zich in gelijke omstandigheden bevinden.

De algemene vergadering zal de bevoegdheden uitoefenen die het WVV uitdrukkelijk aan de algemene vergadering voorbehoudt. Bovendien kunnen de statuten bijkomende bevoegdheden toekennen aan de AV. Deze uitbreiding is niet tegenstelbaar aan derden, tenzij de vennootschap aantoont dat deze derde op de hoogte was of er niet onkundig van kon zijn. De bekendmaking van de statuten is niet voldoende als bewijs.

De AV zal moeten bijeengeroepen worden binnen de drie weken indien 1/10^{de} van de uitgegeven aandelen hierom verzoekt. Merk op dat de drempel verlaagd is want thans is dit nog 20% van het kapitaal.

De uitnodigingen voor de AV worden minstens 15 dagen voor de AV eveneens bezorgd aan de houders van converteerbare obligaties op naam, van inschrijvingsrechten op naam of met medewerking van de vennootschap uitgegeven certificaten, die de AV met raadgevende stem kunnen bijwonen.

De oproeping tot de AV kan, als de statuten dit voorzien, zoals voor de NV "nieuwe stijl", gepubliceerd worden via het Belgisch staatsblad, via een nationaal verspreide krant of via de officiële website van de vennootschap.

De AV kan schriftelijk besluiten mits de aandeelhouders eenparig en schriftelijk de besluiten nemen. Dit kan niet voor besluiten die bij authentieke akte dienen verleden te worden.

Het WVV stelt dat de "leden van het bestuursorgaan de algemene vergadering bijwonen".

Het verloop van de AV is grotendeels geregeld als thans met dien verstande dat:

- de deelnemers aan de AV (aandeelhouders, houders van converteerbare obligaties, inschrijvingsrechten en met medewerking van de vennootschap uitgegeven certificaten) kunnen deelnemen "op afstand" indien de statuten deze mogelijkheid bieden. Deze mogelijkheid geldt, voor alle duidelijkheid, niet voor de leden van het bureau, het bestuursorgaan en de commissaris.
- degenen die aanwezig waren op de AV of er vertegenwoordigd waren inzage kunnen krijgen in de aanwezigheidslijst voor zoverre de statuten dit toelaten
- het vraagrecht uitvoerig is geregeld maar ook de redenen waarom de leden van het bestuursorgaan en/of de commissaris kunnen weigeren te antwoorden op bepaalde vragen.

Zoals thans het geval zullen de statuten de gemeente, dag en uur moeten bepalen waarop de gewone algemene vergadering plaats vindt. De informatie die vooraf moet bezorgd worden aan de genodigden wordt enigszins beperkt. ⁽³⁾

³ Artikel 5:97 WVV

Voor de buitengewone algemene vergaderingen zijn de wijzigingen de volgende:

- bij de bepaling inzake statutenwijziging wordt thans duidelijk gesteld dat onthoudingen noch in de teller noch in de noemer worden meegerekend; voor gewone algemene vergaderingen was dit nu al de regel;
- indien het voorwerp wordt gewijzigd (in het W.Venn. heet dit nog het “doel”): dient geen staat van activa en passiva meer voorgelegd te worden;
- indien de rechten verbonden aan de soorten van aandelen worden gewijzigd, maakt het WVV thans duidelijk dat de statuten de beslissing om een nieuw soort van aandelen uit te geven niet kunnen delegeren aan het bestuursorgaan.

9. ALGEMENE VERGADERING VAN OBLIGATIEHOUDERS

De wetgever beschouwd de algemene vergadering van obligatiehouders als een wat achterhaalde constructie in een wereld waar obligatiemarkten via elektronische platformen opereren en met internationale vereffeningsinstellingen communiceren.

De regeling die in het WVV is dan ook van aanvullend recht en er kan van afgeweken worden in de uitgiftevoorwaarden van de obligatie.

De regeling stelt dat de algemene vergadering bevoegd is om de uitgiftevoorwaarden te wijzigen. Elke wijziging moet echter ook goedgekeurd worden door de emittent. Een beslissing van de meerderheid van obligatiehouders zal alle obligatiehouders binden (mits rekening te houden met de uitgiftevoorwaarden en bindende wettelijke regels).

We herinneren eraan, zoals hoger reeds gesteld, dat de algemene vergadering van obligatiehouders geen orgaan van de vennootschap is.

De regels zijn grotendeels behouden gebleven. Wel worden de oproepingsformaliteiten geactualiseerd. De regel dat een vijfde van het bedrag dat in omloop is kan vragen aan het bestuursorgaan of de commissaris om een vergadering bijeen te roepen, werd behouden (in tegenstelling tot de AV van aandeelhouders de drempel werd verlaagd tot 1/10d van de uitgegeven aandelen). Het verloop van de algemene vergadering is eveneens gemoderniseerd. Zo is de homologatieprocedure voor het hof van Beroep afgeschaft naar het voorbeeld van onze buurlanden waar dit evenmin bestaat.

De algemene vergadering geldt per soort van obligatie.

De bepaling die stemovereenkomsten regelde tussen obligatiehouders (art. 301 W.Venn.) wordt geschrapt.

10. HET VERMOGEN VAN DE VENNOOTSCHAP

Bij ontstentenis van kapitaal worden de regels terzake geherformuleerd. Er wordt thans gesproken van het vermogen van de vennootschap, van bijkomende inbrengen in de vennootschap en van de uitgifte van aandelen.

10.1. Bijkomende inbrengen en uitgifte van nieuwe aandelen

10.1.1 Gemeenschappelijke bepalingen

De uitgifte van nieuwe aandelen vormt een statutenwijziging en zal dus ook dienen genomen te worden met de hiervoor vastgestelde meerderheid. Deze aandelen zullen volledig en onvoorwaardelijk moeten geplaatst zijn.

Anderzijds zal de inbreng die niet gepaard gaat met uitgifte van nieuwe aandelen geen statutenwijziging vormen. De beslissing om bijkomende inbrengen te aanvaarden zonder uitgifte van nieuwe aandelen, kan genomen worden bij een gewone meerderheid. Het besluit moet wel bij authentieke akte worden vastgesteld.

Er is geen bijzondere bekendmaking voorzien voor deze inbrengen. De wetgever oordeelt dat de inbrengen geen nadeel kunnen toebrengen aan derden. De publicatie via de jaarrekening zal dus volstaan.

Het bestuursorgaan is verplicht een verslag op te stellen waarin de uitgifteprijs wordt verantwoord en waarin de gevolgen van de voorgestelde verrichting voor de vermogens- en lidmaatschapsrechten van de aandeelhouders wordt beschreven. Is er een commissaris dan zal deze ook een verslag hierover dienen op te stellen. Het ontbreken van één van beide verslagen brengt de nietigheid mee van het besluit van de algemene vergadering. De wetgever heeft een uitwijkmogelijkheid opgenomen, voor zover het geen inbreng in natura betreft, dat de algemene vergadering, in een vergadering waarop alle aandeelhouders aanwezig of vertegenwoordigd zijn, in een eenparig besluit afstand doet voor voormelde verslagen.

Het verslag waarvan sprake is ook verplicht in het geval van de uitgifte van converteerbare obligaties of van inschrijvingsrechten. De verrichting moet verantwoord worden, naast de uitgifteprijs en de gevolgen voor de aandeelhouders. Hier is er geen mogelijkheid tot afstand. Is er een commissaris dan zal deze eveneens een verslag moeten opstellen.

Er zal maar kunnen ingeschreven worden op nieuwe aandelen (ook via converteerbare obligaties en inschrijvingsrechten) door personen die door de statuten of de wet de hoedanigheid van aandeelhouder kunnen verkrijgen.

De vennootschap mag niet inschrijven op haar eigen aandelen of op certificaten die betrekking hebben op dit aandelen, noch rechtstreeks, noch onrechtstreeks, noch door een persoon die handelt in eigen naam maar voor rekening van de vennootschap of de dochtervennootschap. Op deze regel wordt wel een uitzondering gemaakt voor de professionele effectenhandelaar, de beursvennootschap en de kredietinstelling.

Het principe is dat aandelen bij hun uitgifte volgestort worden. De statuten of de uitgiftevoorwaarden kunnen hiervan afwijken.

De uitgifte van nieuwe aandelen ten gevolge van een conversie van een converteerbare obligatie, de vervanging van obligaties door aandelen (ten gevolge van een beslissing hiertoe door de obligatiehouders) of de uitoefening van een inschrijvingsrecht wordt bij authentieke akte vastgesteld die *op verzoek van het bestuursorgaan* wordt opgesteld. Deze legt een lijst voor van de gevraagde conversies of vervangingen of van de uitgeoefende inschrijvingsrechten. Merk op dat niet meer vereist wordt dat deze lijst wordt "gewaarmerkt" door een revisor. Deze vaststelling geldt tevens als statutenwijziging.

10.1.2 Inbreng in geld

De wetgever heeft de regeling van het voorkeurrecht grotendeels gebaseerd op de huidige regeling voor de NV en de aanpassingen die hierin zijn doorgevoerd voor de "nieuwe" NV overgenomen.

Het voorkeurrecht bij inschrijving op nieuwe aandelen, converteerbare obligaties en inschrijvingsrechten blijft behouden voor de bestaande aandeelhouders en dit in evenredigheid met het aantal aandelen dat zij bezitten.

Zijn er verschillende soorten van aandelen, dan komt dit voorkeurrecht maar toe aan de houders van aandelen van dezelfde soort. Wordt er een nieuwe soort aandelen uitgegeven, dan hebben alle bestaande aandeelhouders een voorkeurrecht. De uitgifte van bijkomende aandelen van één bepaalde soort en – a fortiori – de uitgifte van een nieuwe soort van aandelen, wijzigt volgens de wetgever ook de rechten van de andere soorten zodat de bijzondere verslaggeving inzake wijziging van rechten van toepassing is.

Mits naleving van de geijkte procedure voor opheffing of beperking van het voorkeurrecht (zie art. 5:130 §3), kan een nieuwe soort voorbehouden worden aan derden of aan sommige bestaande aandeelhouders.

Het voorkeurrecht kan niet door de statuten worden beperkt of opgeheven. Er is geen sprake van opheffing of beperking van het voorkeurrecht wanneer alle aandeelhouders afstand doen van hun voorkeurrecht in een algemene vergadering waarin alle aandeelhouders aanwezig of vertegenwoordigd zijn en afstand doen van hun voorkeurrecht. De volmacht moet expliciet melding maken van de afstand van voorkeurrecht.

De gelden voor de inbreng moeten overgeschreven worden op een geblokkeerde rekening die bij een kredietinstelling wordt geopend. Indien de vennootschap niet is opgericht binnen de 15 dagen na opening, wordt het geld teruggegeven aan de deposanten die erom verzoeken. Op dit ogenblik is die termijn nog drie maanden!

10.1.3 Inbreng in natura

De regels hernemen de principes die gelden bij inbreng in natura bij oprichting.

De taak van de commissaris of, bij ontstentenis, de bedrijfsrevisor werd herschreven om rekening te houden met de afwezigheid van kapitaal in de BV.

10.1.4 Bevoegdheidsdelegatie aan het bestuursorgaan

Voor de BV wordt, naar analogie met het toegestane kapitaal in de NV, een mogelijkheid ingevoerd om het bestuursorgaan de bevoegdheid toe te kennen om nieuwe aandelen, converteerbare obligaties of inschrijvingsrechten uit te geven.

De bevoegdheid geldt voor 5 jaar maar is hernieuwbaar.

Een bijzonder verslag van de oprichters of het bestuursorgaan dient de bijzondere omstandigheden aan te geven waarin de bevoegdheid kan gebruikt worden en de hierbij nagestreefde doeleinden.

De artikelen 5:135 en 5:136 sommen een aantal situaties op waarin de machtiging niet kan worden gebruikt tenzij de machtiging hierin uitdrukkelijk voorziet (art. 5:135) of nooit kan worden gebruikt (art. 5:136).

Indien van de bevoegdheid gebruik wordt gemaakt, kunnen de statuten bepalen dat het bestuursorgaan de aandelen uitgeeft zonder onmiddellijk de statuten te wijzigen. In het geval van verschillende uitgiftes in de loop van het jaar kan het bestuursorgaan deze uitgiftes en de hieruit voortvloeiende statutenwijzigingen voor het einde van elk boekjaar vastleggen bij authentieke akte.

10.2. Uitkeringen aan de aandeelhouders en tantièmes

Het WvV bevat voor de BV nieuwe bepalingen die handelen over uitkeringen aan de aandeelhouders en tantièmes. Onder dergelijke uitkeringen vallen in de BV ook de terugbetalingen van eerdere inbrengen (!) in geld of natura vermits de vennootschap geen kapitaal heeft. Hoe dit fiscaal zal behandeld worden is op dit ogenblik nog de vraag. De gekozen oplossing heeft dus ook voor gevolg dat de oorspronkelijke inbrengen zonder statutenwijziging (en dus in principe bij gewone meerderheidsbeslissing) kunnen worden "uitgekeerd". Indien deze inbrengen statutair onbeschikbaar zijn gesteld is natuurlijk wel een statutenwijziging nodig.

De bepalingen inzake uitkering zijn van groot belang voor de schuldeisers omdat ze de instandhouding van het vermogen tot doel hebben. Vandaar dat het principe wordt ingevoerd⁽⁴⁾ dat uitkeringen slechts kunnen gebeuren nadat er twee testen zijn doorgevoerd:

- een eerste test is de nettoactiefest. Dit houdt in dat een uitkering slechts kan plaats vinden indien het nettoactief op basis van de laatst goedgekeurde jaarrekening of een recentere staat van actief en passief positief is en dit ook na de uitkering zal blijven; is er een commissaris dan zal deze die staat moeten beoordelen;
- een tweede test is de liquiditeitstest. Het besluit van de algemene vergadering tot uitkering kan maar uitwerking hebben nadat het bestuursorgaan tot de vaststelling is gekomen dat de vennootschap na de uitkering, "volgens redelijkerwijs te verwachten ontwikkelingen", in staat zal blijven haar schulden te voldoen naarmate deze opeisbaar worden over een periode van tenminste twaalf maanden na datum van uitkering.

De vermelde twaalf maanden van de liquiditeitstest is een minimumtermijn wat voor gevolg heeft dat het bestuursorgaan ook dient rekening te houden met gebeurtenissen waarvan het kennis heeft en die in een verdere toekomst een belangrijke impact kunnen hebben op de liquiditeitspositie van de vennootschap. Het is bijgevolg aangewezen dat het bestuursorgaan, bij het uitvoeren van de liquiditeitstest, zich baseert op een projectie van de kasstromen die loopt over 24 maanden.

Het bestuursorgaan dient over de liquiditeitstest een verslag op te stellen. Dit moet niet worden neergelegd ter griffie. Is er een commissaris dan zal hij eveneens een beoordeling dienen te geven over de historische en prospectieve boekhoudkundige en financiële gegevens in het verslag van het bestuursorgaan. Hiervan zal hij melding moeten maken in zijn jaarlijks controleverslag.

De algemene vergadering is bevoegd tot bestemming van de winst en de vaststelling van uitkeringen. De statuten kunnen echter aan het bestuursorgaan de bevoegdheid verlenen om over te gaan tot uitkeringen uit de winst van het lopende boekjaar of het voorgaande boekjaar (voor zover de jaarrekening over dat boekjaar nog niet is goedgekeurd). De delegatie kan dus nooit zo ver gaan dat het bestuursorgaan tot uitkering kan overgaan uit de reserves. Indien het bestuursorgaan gebruik maakt van deze delegatie zal het bestuursorgaan de twee voormelde testen dienen door te voeren vooraleer tot uitkering te kunnen overgaan.

Het WvV verduidelijkt dat als het bestuursorgaan wist of, "gezien de omstandigheden behoorde te weten" dat de vennootschap "kennelijk" niet meer in staat zou zijn haar korte termijnschulden te voldoen als vereist door de liquiditeitstest, de leden hoofdelijk aansprakelijk zijn tegenover de vennootschap en derden voor alle daaruit voortvloeiende schade!

⁴ Zie artikel 5:142 WvV

De vennootschap zal elke uitkering die in strijd met voormelde principes gebeurt, kunnen terugvorderen van de aandeelhouders, ongeacht of zij te goeder of te kwader trouw zijn.

10.3. Verrijging van eigen aandelen of certificaten.

De bepalingen inzake het verkrijgen van eigen aandelen en certificaten worden in de BV vereenvoudigd en aangepast aan de afschaffing van de notie van kapitaal.

De verkrijging dient voortaan bij een besluit van de algemene vergadering te gebeuren met naleving van de vereisten voor een statutenwijziging. De inkoop kan ook slechts gebeuren op voorwaarde dat het voor de verkrijging uitgetrokken bedrag "vatbaar is voor uitkering". Dit houdt bijgevolg in dat de nettoactiefteest en de liquiditeitstest dienen toegepast te worden. Enkel volgestorte aandelen of certificaten kunnen worden ingekocht. Voorts moet de gelijkheid onder de aandeelhouders in acht genomen worden. Het aanbod moet bijgevolg gericht worden aan alle aandeelhouders of certificaathouders onder dezelfde voorwaarden per soort van effecten, tenzij indien de algemene vergadering op een vergadering waarop alle aandeelhouders of certificaathouders aanwezig of vertegenwoordigd zijn bij unanimité anders besluiten.

Merk op dat de regel dat slechts 20% van de aandelen (of het kapitaal zoals thans nog verwoord) kan ingekocht worden, niet meer wordt hernomen.

De verkregen aandelen kunnen worden vernietigd (in welk geval de vernietiging een statutenwijziging vereist) of in portefeuille gehouden worden. Indien ze worden aangehouden, zal een onbeschikbare reserve moeten gevormd worden gelijk aan de waarde waarvoor de aandelen in de inventaris zijn ingeschreven. Bij een latere vernietiging zal deze onbeschikbare reserve worden opgeheven. De rechten van de verkregen aandelen zijn geschorst totdat ze eventueel terug vervreemd worden of vernietigd. De dividendrechten zijn vervallen zolang de aandelen tot het vermogen van de vennootschap behoren.

Er is geen vervreemdingsverplichting meer; enkel een recht tot vervreemding. De beslissing tot vervreemding dient genomen te worden door de algemene vergadering met naleving van de aanwezigheids- en meerderheidsvereisten voor een statutenwijziging, in voorkomend geval per soort of categorie van effecten.

Bij vervreemding dient de gelijke behandeling van aandeelhouders te worden in acht genomen, ook wanneer er verschillende soorten van aandelen zijn.

Van de verkrijging van eigen aandelen of certificaten dient in het jaarverslag een aantal vermeldingen te worden opgenomen. ⁽⁵⁾

10.4. Financiering van de verkrijging van aandelen van de vennootschap door derden

Het WVV vertrekt van een andere benadering dan de wetgever tot nu toe heeft gevolgd. Het uitgangspunt wordt nu dat het principiële toegelaten is om vanuit het vennootschapsvermogen financiële bijstand te verlenen aan degene die de vennootschap wenst over te nemen. Daarbij gaat er wel aandacht naar de belangen van de minderheidsaandeelhouders waarvan de rechten niet mogen miskend worden. Evenmin mag de verrichting de continuïteit van de vennootschap in het gedrang brengen.

De huidige regeling wordt sterk vereenvoudigd maar doordat het toepassingsgebied onveranderd blijft zal de bestaande rechtspraak nog haar geldigheid behouden.

⁵ Zie artikel 5:151 WVV

De vennootschap zal middelen mogen voorschieten, leningen toestaan of zekerheden verlenen met het oog op de verkrijging door derden van haar aandelen, mits voldaan is aan volgende voorwaarden:

1. er moet een besluit zijn van de AV genomen met de aanwezigheids- en meerderheidsvereisten voor een statutenwijziging;
2. het bestuursorgaan zal een verslag moeten opstellen met toelichting bij de redenen van de verrichting, de voorwaarden waaraan deze plaats vindt, de risico's voor de liquiditeit en de solvabiliteit van de vennootschap; het verslag wordt in de agenda van de AV opgenomen en een kopie wordt bezorgd aan de aandeelhouders;
3. het voor de verrichting uitgetrokken bedrag moet beschikbaar zijn voor uitkering (zie ook hoger, punt 10.2)
4. het bedrag van de financiële bijstand zal op het passief van de balans moeten opgenomen worden op een onbeschikbare reserverekening. Bij het verlenen van een zekerheid zal een reserve moeten aangelegd worden voor het maximale bedrag van het verlies dat de BV zou kunnen leiden. Neemt dit maximale verlies af met het verstrijken van de tijd, dan kan de reserve in zelfde mate terug beschikbaar komen.

De voorwaarden worden versoepeld indien de voorschotten, leningen of zekerheden worden toegestaan aan personeelsleden of aan vennootschappen die voor meer dan de helft aan personeelsleden toebehoren.

Merken we nog op dat de regeling inzake inpandneming van eigen aandelen (art. 330 W.Venn.) is geschrapt.

10.5. Alarmbelprocedure

De alarmbelprocedure wordt aangepast gezien het verdwijnen van de notie van kapitaal in de BV. Tezelfdertijd heeft de wetgever getracht de procedure op een aantal punten te verbeteren.

Het bestuursorgaan heeft reeds de algemene verplichting om te beraadslagen over de maatregelen die moeten genomen worden om continuïteit van de onderneming te vrijwaren *voor een minimumduur van twaalf maanden* (ipv. de "redelijke termijn" in het huidige W.Venn.) wanneer er gewichtige en overeenstemmende feiten zijn die deze continuïteit in het gedrang brengen. (zie Deel 1 – punt 4.6.3).

Daarnaast vereisen de boekhoudkundige waarderingsregels in de veronderstelling van continuïteit een opvolging van de financiële situatie van de vennootschap.

De alarmprocedure voegt aan deze regels enkele specifieke verplichtingen toe voor het bestuursorgaan om een faillissement van de vennootschap te voorkomen of de schade die hieruit zou voortvloeien te beperken.

De wetgever grijpt voor de alarmbelprocedure terug naar de principes die bij uitkeringen zijn ingevoerd: de alarmbelprocedure zal dienen toegepast te worden van zodra (1) het eigen vermogen van de BV negatief is of dreigt te worden, of (2) de liquiditeitspositie (zie hoger, punt 10.2) in het gedrang dreigt te komen.

Indien één van deze situaties zich voordoet, zal het bestuursorgaan, zoals thans, een AV moeten samenroepen binnen de twee maanden om te beslissen over de ontbinding van de vennootschap of over de in de agenda aangekondigde maatregelen om de continuïteit te vrijwaren.

Tenzij als het bestuursorgaan de ontbinding voorstelt, zal het bestuursorgaan in een bijzonder verslag maatregelen voorstellen; verslag dat in de agenda wordt vermeld en ter beschikking gesteld van de aandeelhouders.

Indien de AV niet is bijeengeroepen alhoewel de voorwaarden hiertoe aanwezig waren, dan wordt de door derden geleden schade, behoudens tegenbewijs, geacht hieruit te zijn voortvloeid.

De wetgever neemt aan dat er geen permanente bewaking moet zijn van de voormelde criteria maar dat de toetsing volstaat naar aanleiding van de jaarrekening of een eventuele tussentijdse staat van actief en passief.

Gezien in de regeling die vandaag van toepassing is niet duidelijk is wanneer de procedure dient gevolgd te worden bij het overschrijden van de thans geldende drempels, heeft de wetgever nu verduidelijkt dat, nadat de alarmprocedure een eerste maal is toegepast, deze ten vroegste één jaar later dient te worden herhaald.

11. UITREDING EN UITSLUITING LASTENS HET VENNOOTSCHAPSVERMOGEN

Omdat de CV in het WVV is voorbehouden voor de “goede” coöperatieve vennootschappen, heeft de wetgever in de BV de mogelijkheid ingebouwd om uit te treden ten laste van het vennootschapsvermogen. Zo kunnen de “oneigenlijke” coöperatieve vennootschappen toch een statuut aannemen via de BV dat een aantal kenmerken van de coöperatieve vennootschap behoudt.

De statuten kunnen dus de uittreding ten laste van het vennootschapsvermogen voorzien, maar daarbij moet rekening gehouden worden met een aantal bepalingen die de wetgever in dit geval dwingend oplegt. Andere bepalingen zijn van aanvullend recht en daar kunnen de statuten dus wel een afwijkende regeling voorzien (strenger of soepeler).

De uittreding moet statutair toegelaten zijn maar kan niet gedurende de eerste drie boekjaren. Deze termijn loopt gelijk met de oprichtersaansprakelijkheid. De statuten kunnen een langere “stand still”-periode voorzien.

De regel dat de aandeelhouders slechts in de eerste zes maanden van het boekjaar kunnen uittreden, is behouden als “standaardregel”. De statuten kunnen hier wel van afwijken.

Eveneens van aanvullend recht is de regel dat de aandeelhouder volledig moet uittreden. Voor meer details: zie het WVV artikel 5:154 §1.

Belangrijk is het principe dat de uittreding een uitkering is en dat bijgevolg moet voldaan zijn aan de uitkeringsvoorwaarden! Zie hoger 10.2!

De uittredingen zullen moeten gerapporteerd worden door het bestuursorgaan aan de gewone algemene vergadering. Dit verslag zal de identiteit moeten geven van de uitgetreden aandeelhouders, het aantal en de soort aandelen waarmee ze zijn uitgetreden, de betaalde vergoeding en de eventuele andere modaliteiten. Ook het aantal geweigerde verzoeken en de reden van weigering moet worden medegedeeld.

Het bestuursorgaan werkt het aandelenregister bij (uittreding, datum, betaalde vergoeding).

De uittredingen en de daaruit voortvloeiende statutenwijziging moet voor het einde van elk boekjaar, vastgesteld worden bij authentieke akte verleden op verzoek van het bestuursorgaan.

De statuten kunnen bepalen dat de vennootschap een aandeelhouder om wettige reden of omwille van in de statuten vermelde redenen kan uitsluiten. Het gemotiveerde voorstel van uitsluiting moet aan de aandeelhouder worden medegedeeld. Als deze aandeelhouder mededelingen per post ontvangt, zal de uitsluiting bij aangetekend schrijven moeten medegedeeld worden.

Alleen de AV kan de uitsluiting uitspreken.

De verdere regeling is hoofdzakelijk de huidige regeling bij de CVBA – zie artikel 5:155 WVV.

12. DUUR EN ONTBINDING

De BV wordt opgericht voor onbepaalde duur tenzij de statuten anders bepalen.

In dit laatste geval kan de AV besluiten tot verlenging van de duur of om over te gaan naar een onbepaalde duur. Dit besluit vereist een statutenwijziging.

Het besluit tot ontbinding dient genomen te worden door de AV, tenzij een ontbinding om wettige redenen, en vereist een statutenwijziging.

13. STRAFBEPALINGEN

De wetgever heeft drastisch gesnoeid in het aantal strafbepalingen. Er zijn er drie weerhouden. Bestuurders kunnen gestraft worden indien:

1. ze het bijzonder verslag met de nettoactiefest of de liquiditeitstest niet voorleggen in de gevallen waarin dit had moeten gebeuren (let op: een verkeerde toepassing van deze testen is niet strafrechtelijk vervolgbaar)
2. ze bij een inbreng in natura bij oprichting of bij latere inbreng de nodige verslaggeving niet beschikbaar stellen;
3. ze op kosten van de vennootschap stortingen doen op aandelen of stortingen als gedaan erkennen die niet werkelijk zijn gedaan op de voorgeschreven werkwijze en tijdstippen.

John Neven
Neven & Partners BVBA
E-mail john.neven@neven-partners.be
Website: www.neven-partners.be

Redactie afgesloten op 14 november 2018