

# memo

## **Kantoor Dinkla & Dinkla Bedrijfsadviseurs te Naarden**

Aan: Directie en aandeelhouders van de besloten vennootschap  
Van: Eric Dinkla CB  
CC:  
Datum: 21 september 2012  
Betreft: Flex-BV per 1 oktober 2012

---

### **De flex-bv komt eraan:**

Onder deze titel is al veel geschreven en gezegd. Toch is het fenomeen flex-bv een woordkeuze die de lading niet dekt. Het doet vermoeden dat er naast de bestaande besloten vennootschap een totaal nieuwe vorm in het leven wordt geroepen. Dat is dus absoluut niet zo. Elke bestaande besloten vennootschap zal moeten acteren op basis van de wetgeving zoals deze per 1 oktober 2012 gaat gelden.

Waarom dan toch de flex-bv: De wetgever heeft eigenlijk niet meer gedaan dan het codificeren van gerechtelijke uitspraken in nieuwe wet- en regelgeving. Voordeel daarvan is dat ook de wet- en regelgeving weer geheel up-to-date is. De benaming flex-bv heeft alles te maken met de flexibiliteit die de statuten per 1 oktober 2012 kunnen bieden.

Waren de statuten bijna 24 bladzijden lang, vanaf 1 oktober aanstaande is het mogelijk om het (in theorie) terug te brengen tot één A-4.

Mijn kantoor heeft met een notariskantoor te Bussum de afspraak gemaakt dat er een scan van de huidige statuten gemaakt kan worden om te kijken of aanpassing aan de nieuwe wetgeving per 1 oktober aanstaande zinvol is. Deze scan wordt conform afspraak met dat notariskantoor geheel **gratis** gedaan.

Mocht U hiervan gebruik willen maken, dan verneem ik dat graag per e-mail zodat ik U bij het notariskantoor kan introduceren.

Onderstaand heb ik in grote lijnen de belangrijkste wijzigingen voor U weergegeven.

Met vriendelijke groet,  
Kantoor Dinkla & Dinkla Bedrijfsadviseurs  
Eric Dinkla

# memo

## **Wat zijn belangrijke vernieuwingen?**

- De verplichte bankverklaring en accountantsverklaring (bij inbreng in natura) worden afgeschaft.
- Het minimumkapitaal van €18.000,-- wordt afgeschaft.
- De minimumkapitaalregel wordt vervangen door een stelsel dat uitgaat van een uitkeringstoets met daaraan gekoppeld aansprakelijkheidssancties voor bestuurders en aandeelhouders. De uitkeringstoets heeft twee aspecten. Ten eerste moet worden getoetst of het eigen vermogen van de vennootschap na de uitkering aan de aandeelhouders groter is dan de wettelijke en de statutaire reserves. Ten tweede of de vennootschap na de uitkering kan blijven voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden.
- De verplichte blokkeringsregeling bij overdracht van aandelen wordt afgeschaft.
- Veel dwingende regels verdwijnen en statuten kunnen op maat worden gesneden. Afspraken tussen aandeelhouders, kwaliteitseisen met betrekking tot aandeelhouders enz. kunnen in de statuten worden opgenomen.
- Het is mogelijk soorten aandelen uit te geven met verschillende stemrechten en aandelen waarbij het recht op het delen in de winst en/of de reserves geheel of gedeeltelijk wordt beperkt. Stemrechtloze en winstrechtloze aandelen behoren hiermee tot de mogelijkheden. Niet is toegestaan een aandeel dat tegelijk stemrechtloos en winstrechtloos is.

De fiscale aspecten zijn pas laat in de discussie betrokken. De minister gaat ervan uit dat bestaande fiscale bepalingen zo zijn vormgegeven dat op adequate wijze rekening wordt gehouden met het flexibele bv-recht. In de belastingwetten brengt hij (voorlopig) geen wijzigingen aan.

# memo

## **Soorten aandelen**

De geflexibiliseerde aandeelhoudersrechten roepen vooral discussie op bij regels waarbij een percentage van het aandelenbezit relevant is onder andere:

- de deelnemingsvrijstelling (vennootschapsbelasting): belastingplichtige is voor ten minste 5% van het nominaal gestorte kapitaal aandeelhouder.
- de fiscale eenheid (vennootschapsbelasting): de moedermaatschappij bezit de juridische en economische eigendom van ten minste 95% van de aandelen in het nominaal gestorte kapitaal van de dochtermaatschappij.
- definitie verbonden lichamen (vennootschapsbelasting): een lichaam heeft een belang van ten minste een derde deel in een ander lichaam.
- aanmerkelijk belang (inkomstenbelasting): belastingplichtige is aandeelhouder voor ten minste 5% van het geplaatste kapitaal van een soort aandelen.

## **Deelnemingsvrijstelling**

Voor de deelnemingsvrijstelling is een duidelijke uitlating gedaan. Zowel winstrechtloze als stemrechtloze aandelen kunnen onder de deelnemingsvrijstelling vallen en tellen mee voor de bepaling van het nominaal gestort kapitaal en de 5%-grens. Bij de vormgeving van de harde en formele 5%-grens zijn de consequenties die voor de toepassing van de deelnemingsvrijstelling kunnen zijn verbonden aan de aanwezigheid van verschillende soorten aandelen bewust aanvaard.

## **Fiscale eenheid**

Voor de fiscale eenheid geldt dat in het Besluit fiscale eenheid 2003 expliciet zal worden vastgelegd dat de moedermaatschappij ook ten minste 95% van de stemrechten in de dochter moet bezitten.

## **Aanmerkelijk belang**

Bij de beoordeling of een aanmerkelijk belang aanwezig is, geldt een soort-benadering. Een aanmerkelijk belang is aanwezig als de aandeelhouder ten minste 5% van het geplaatste kapitaal van een soort bezit. Het flexibele bv-recht heeft als uitgangspunt dat veel mogelijkheden worden geboden om verschillende rechten te verbinden aan aandelen. Het gevolg is dat er in meer situaties dan voorheen sprake is van verschillende soorten en dus ook vaker van een aanmerkelijk belang in een soort. Stemrechtloze aandelen zijn bijvoorbeeld een afzonderlijke soort. De minister is niet ingegaan op suggesties om alleen aandelen die verschillen in winst- en/of vermogensrechten aan te merken als een afzonderlijke soort.

# memo

## **Verbonden lichaam**

Over consequenties voor de invulling van het begrip ‘verbonden lichaam’ is nog niet veel duidelijkheid gegeven. Discussies over het criterium ‘belang van ten minste een derde deel’ zijn te verwachten.

Hopelijk zullen het ontbreken van aanpassingen in de belastingwetten en eventuele onduidelijkheden bij de uitleg van fiscale begrippen niet in de weg staan aan gebruikmaking van de ruimere inrichtingsmogelijkheden van het flexibele bv-recht. De praktijk zal het ons leren!