



Invoering flex-bv  
per 1 oktober

# Kansen voor de creatieve flex-notaris

Over drie maanden treedt de flex-bv in werking. Voorbereiden kan de notaris nu al door cliënten te adviseren over mogelijk ongewenste gevolgen én nieuwe mogelijkheden. Die adviesrol moet hij nu wel krachtig naar zich toetrekken, meent notaris Paul Quist. 'De notaris denkt graag vanuit een model, maar daarmee hol je je eigen rol wel uit. We moeten nu de boot niet missen.'

TEKST Tatiana Scheltema | FOTO'S Truus van Gog

**D**e Wet vereenvoudiging en flexibilisering bv-recht treedt op 1 oktober in werking. De meest in het oog springende vernieuwingen zijn het afschaffen van het minimumkapitaal, het maatschappelijk kapitaal, en de bank- of accountantsverklaring. Het nieuwe recht biedt bovendien veel meer mogelijkheden om verschillende soorten aandelen uit te geven. Ook zijn de regels met betrekking tot kapitaal- en crediteurenbescherming gewijzigd, evenals de regels omtrent de benoeming van bestuurders en toezichthouders op de bv.

## ANDER VERHAAL

Jarenlang is er nagedacht over de modernisering van het bv-recht. De afgelopen jaren zijn er honderden symposia, werkgroepen, cursussen en terugkomdagen aan de flex-bv gewijd. Maar de invoering van de flex-bv werd keer op keer uitgesteld. 'Veel notarissen kregen zo langzamerhand iets van: "Maak me maar wakker als het echt doorgaat, en tot die tijd verdiep ik me er niet al te veel in"', zegt Paul Quist, notaris bij het Amsterdamse kantoor Stibbe en lid van de Commissie Ondernemingsrecht van de Koninklijke Notariële Beroepsorganisatie (KNB), die de modellen maakt. 'Ik zelf trouwens ook. Maar we moeten nu echt aan de bak.'

Binnenkort verschijnt in het WPNR een overzichtsartikel van zijn hand, waarin hij de belangrijkste veranderingen

in vogelvlucht beschrijft. 'Geen enkele notaris heeft nog een excuus om dat niet te lezen', grapt Quist. 'Je moet je nu echt afvragen: wat kan ik met die flex-bv? Welnu: je zou iedere cliënt met een bv kunnen uitnodigen om de statuten eens goed tegen het licht te houden, en te kijken of ze ook in de toekomst stand houden, of dat er door het nieuwe recht straks een heel ander verhaal ligt dan je dacht. Want het kan aardig verschuiven.' Quist noemt een simpel voorbeeld: 'Er staat in de statuten dat de oproepingstermijn voor een vergadering vijftien dagen is. Doe je niks, dan blijven die vijftien dagen staan. Maar in de wet staat dat het acht dagen mag zijn. Staat er in de statuten dat de oproepingstermijn overeenkomstig de wet is bepaald, dan ben je ineens van vijftien naar acht dagen gegaan. Cliënten weten dat soort dingen niet. Iets dergelijks geldt voor de plaats van vergadering. In beginsel is dat Nederland, maar straks kun je overal ter wereld vergaderen, mits alle aandeelhouders instemmen.'

## ONGEWENSTE GEVOLGEN

Het is dus zaak om de huidige statuten naast de nieuwe wet te leggen. Elke verwijzing naar de wet wordt straks verondersteld te verwijzen naar het *nieuwe* wetsartikel, en dat correspondeert niet automatisch met het oude. Soms is de nummering veranderd, andere artikelen zijn komen te vervallen. Quist: 'Als notaris heb je de taak om dat goed langs te lopen op ongewenste gevolgen. Een voorbeeld daarvan is het verbod om mee te werken aan



## 'We moeten nu echt aan de bak'

financiering van de verkrijging van aandelen in het eigen kapitaal van de bv. In het nieuwe recht bestaat dat verbod niet meer. Maar als je dat steunverbod in je statuten hebt staan, en je doet er niks aan, dan blijven alle transacties die in strijd met dat steunverbod werden uitgevoerd nietig. Ze waren dus nietig, en ze blijven nietig. Dat is vervelend, want als de ondernemer op die manier een leningstransactie is aangegaan, kan hij later in de problemen komen. Stel dat hij failliet gaat, dan zegt de curator: "Kom maar hier met dat geld, want het mocht niet wat je deed." Die hele transactie valt dus om, en de ondernemer zal het uit eigen zak moeten betalen. Terwijl je alleen maar de statuten hoeft te wijzigen, dan is het geheeld.'

Ander aandachtspuntje: bij elke statutenwijziging geldt straks ook de verplichting om een belet- of ontstentenis-regeling voor commissarissen op te nemen. Doe je dat niet, zegt Quist, dan handel je in strijd met de wet. 'Dat zou toch wel een afgang zijn voor de notaris.'

### MEER RISICO

Met de nieuwe wetgeving hoopt het kabinet meer buitenlandse investeerders aan te trekken en beter te kunnen concurreren met buitenlandse rechtsvormen. Waar de notaris zijn cliënten ook op moet wijzen, is de veranderde positie van de bestuurder

ten opzichte van de aandeelhouders, vindt Quist. 'De bestuurder krijgt een grotere verantwoordelijkheid bij de beoordeling of er al dan niet dividend uitgekeerd kan worden, of bij de inkoop van aandelen. Maar als de vennootschap in de problemen komt door een verkeerde inschatting van het bestuur, dan zijn de bestuurders aansprakelijk. Dus een bestuurder loopt straks meer risico dan onder het huidige recht. Hij moet heel goed gaan beoordelen of iets wel kan, de rug recht kunnen houden, en tegen de aandeelhouders durven zeggen: "Sorry, nu even niet." Dat is lastig, want hij wordt ook aangesteld door de aandeelhouders, dus hij komt voor een dilemma te staan: ontslag of opslag?'

### LASTIGE BEOORDELINGEN

Tegelijkertijd wordt, naar Amerikaans voorbeeld, de instructiebevoegdheid in het nieuwe recht aanzienlijk aangescherpt. En anders dan voorheen is de bestuurder straks verplicht gevolg te geven aan zo'n instructie. 'Een aandeelhouder kan straks zeggen: "Ik sluit de afdeling Zuidwest-Nederland, want dat wordt niks meer." Die aandeelhouder gaat dus op de stoel van de bestuurder zitten, en de bestuurder kan de uitvoering ervan alleen maar weigeren als een instructie in strijd is met het belang van de vennootschap. Dat zijn lastige beoordelingen – ga er maar aanstaan. De handen van de bestuurder zijn bij dergelijke beslissingen gebonden. Wel goed om je cliënt daarop te wijzen.'

### NOBLESSE OBLIGE

Het mooie aan de nieuwe wetgeving is volgens Quist dat de ondernemer straks veel meer mogelijkheden heeft om het bedrijf naar eigen inzicht in te richten en niet door allerlei rigide regelgeving wordt beperkt. In die zin biedt de flex-bv dus volop kansen aan het notariaat. 'Waar notarissen echt vanaf moeten, is om alleen maar vanuit

### Congres Flex-bv

Op 19 oktober organiseert de KNB in samenwerking met de specialistenvereniging voor ondernemingsrecht VOC en het Molengraaff Instituut een congres over de flexibilisering van het bv-recht, kapitaalbescherming en statuten versus aandeelhoudersovereenkomsten.

Sprekers: prof. mr. Niek Zaman (tevens dagvoorzitter), mr. Barbara Bier en prof. mr. Wino van Veen.  
Locatie: Polman's Huis in Utrecht.  
Kosten deelname 299 euro exclusief BTW. Opleidingspunten: 4





### **Nieuwe modellen KNB**

De KNB stelt via NotarisNet twee flex-bv-modellen ter beschikking. Eén model is een zeer eenvoudige bv waarbij wordt uitgegaan van een enig aandeelhouder die tevens bestuurder is. Het andere model is uitgebreider, voorziet in de mogelijkheid van meer aandeelhouders en bestuurders, en biedt een aantal keuzemogelijkheden.

### **GOED UITGANGSPUNT**

Flex-bv-modellen bieden een goed uitgangspunt, maar daarmee kan niet worden volstaan, aangezien veel meer mogelijk is dan in een model is te vatten. De flex-bv vraagt om een kundig, creatief en flexibel notariaat.



de akte te denken', zegt Quist. 'Er kan straks heel veel, en dat is niet allemaal in een model te vatten. Dus de notaris moet veel creatiever worden – die combinatie ligt niet per se voor de hand.'

Het bedrijfsleven is met een proactieve opstelling van het notariaat gediend. En dat mag, sterker dat moet ook wat kosten, vindt Quist. 'De inrichting van een flex-bv is maatwerk, en maatwerk kost nu eenmaal tijd, en tijd is geld. Wat je ziet, is dat

notarissen in het land elkaar kapot concurreren op prijs, in plaats van op aandacht en kundigheid. Ze trekken een model uit de kast en zeggen: "Alstublieft, dit moet het dan maar zijn." Natuurlijk, we hebben prima modellen – ik heb ze zelf mede gemaakt. Maar op die manier hol je je eigen rol wel uit. Want dan gaan de accountant, de advocaat of de estate planner het voor ons doen. Dan missen we weer de boot en dat is al te vaak gebeurd. Dat moeten we nu echt vermijden. *Noblesse oblige*. We zijn het aan de cliënt, maar ook aan onszelf verplicht.' ■

### **Bepaalt het lot uw bedrijfsvorm?**

Op 2 juli 2012 start de KNB de ondernemerscampagne 'Bepaalt het lot uw bedrijfsvorm?'. Doel van de campagne is ondernemers attent te maken op hun situatie. Past de gekozen rechtsvorm die jaren geleden is gekozen nog wel bij de huidige situatie? Een wijziging in de zeggenschap of een toekomstige overdracht kan immers een reden zijn om de gemaakte afspraken nog eens goed te bekijken. Het kan in sommige gevallen gunstig zijn over te stappen naar een andere rechtsvorm. Daarnaast worden ook privéomstandigheden meegenomen die hierop van invloed zijn. Aanleiding voor deze campagne is de invoering van de Wet vereenvoudiging en flexibilisering van het bv-recht per 1 oktober 2012.

### **DOEL EN BOODSCHAP**

De campagne richt zich met name op ondernemers uit het mkb, zowel startende bedrijven als gevestigde ondernemers. Onderliggende boodschap in deze campagne is de toegevoegde waarde van de notaris voor ondernemers. Een notaris is onafhankelijk en betreft zowel de privésituatie als de veranderende wettelijke en fiscale regels bij zijn advies over de rechtszekerheid.

### **WEBSITE**

Centraal middel in deze campagne is de website mijnbedrijfsvorm.nl met een online test, waarbij ondernemers in drie minuten kunnen nagaan wat voor hen de belangrijkste aandachtspunten zijn. Daarnaast bevat de website twee praktijkverhalen van ondernemers en de tip van

hun notaris in hun situatie, en veel gestelde vragen.

### **SERVICE VOOR NOTARISKANTOREN**

De website bevat een eigen campagnepagina voor de notariskantoren. Hier vindt u vanaf 2 juli een poster in twee varianten en de online test die u ook op uw kantoorwebsite kunt plaatsen. U hebt de mogelijkheid de adviestekst van de test voorzien van uw persoonlijke kantoorgegevens over te nemen, zodat (potentiële) cliënten direct contact met u kunnen opnemen.

Voor vragen over de campagne en brochure kunt u terecht bij de afdeling Communicatie van de KNB, Annelies van der Laan, telefoon 070 3307169 ([a.vanderlaan@knb.nl](mailto:a.vanderlaan@knb.nl))