

Typische vragen voor de notaris bij omzetting/aanpassing aan WVV:

verplichte aanpassing aan dwingende regels, concrete invulling
van nieuwe flexibiliteit in de statuten en intern reglement

CONTRAST — 2 SEPTEMBER 2020



Introductie spreker

Peter Van Melkebeke

Notaris te Brussel

Berquin notarissen CVBA

Contact : van_melkebeke@berquin.be

Tel : 02/645.19.45

Website : www.berquinnotarissen.be



Overzicht

1. Aanleiding tot omzetting/aanpassing (opt-in en forced-in)
2. Vormen van omzetting/aanpassing
3. Formalisme
4. Dwingende bepalingen op te nemen in de statuten
5. Enkele vaak voorkomende aanvullende bepalingen
6. Intern reglement

1. Aanleiding tot omzetting/aanpassing WVV



Aanleiding tot omzetting/aanpassing (1)

Wet van 23 maart 2019 tot invoering van het WVV (overgangsrecht) – BS 4 april 2019

- Opt-in (art. 39 §1, 2^{de} lid) : vanaf 4 april 2019 tot 1 januari 2020 mogelijkheid om te opteren voor een vervroegde toepassing van het WVV en dus omzetting naar de vorm “anno 2020” via een statutenwijziging (al dan niet notarieel – in functie van de rechtsvorm en de vorm van omzetting/aanpassing)
- Forced-in (art. 39 §1, 3^{de} lid) : sinds 1 januari 2020 is de omzetting naar een vorm “anno 2020” verplicht ter gelegenheid van de eerste statutenwijziging tenzij deze statutenwijziging voortvloeit uit de toepassing van het toegestane kapitaal, de uitoefening van inschrijvingsrechten of de conversie van converteerbare obligaties.
- Omzetting/aanpassing uiterlijk op 1 januari 2024 (art. 39 §1, 3^{de} lid) (notarissen mogen in principe niet werken op een feestdag => 31 december 2023).

Aanleiding tot omzetting/aanpassing (2)

Wet van 23 maart 2019 (overgangsrecht)

- Quid notariële algemene vergaderingen die geen aanleiding geven tot een statutenwijziging ?
 - BAV van de overnemende vennootschap in het kader van een geruisloze fusie : geen verplichting tot omzetting/aanpassing want geen statutenwijziging op agenda
 - BAV tot openstelling van een kapitaalverhoging of bijkomende inbreng : wel verplichting tot omzetting/aanpassing want statutenwijziging wordt in het vooruitzicht gesteld (onder opschortende voorwaarde van inschrijvingen)
- Quid notariële raden van bestuur of notariële akten die statuten wijzigen of statutenwijzigingen vaststellen andere dan voortvloeiend uit de toepassing van het toegestane kapitaal, de uitoefening van inschrijvingsrechten of de conversie van converteerbare obligaties ? Standpunt Berquin : omzetting/aanpassing WVV kan enkel worden doorgevoerd door het bevoegde orgaan = AV – geen verplichting tot het bijeenroepen van een AV
 - Akte die kapitaalverhoging vaststelt naar aanleiding van een openstelling daterend uit 2019
 - Akte die uitgifte aantal winstbewijzen vaststelt en dat aantal opneemt in de statuten

2. Vormen van omzetting/aanpassing : van eenvoudige aanpassing tot toepassing boek 14 WVV



Vormen van omzetting/aanpassing (1)

Verschillende gradaties : van eenvoudige aanpassing van de statuten aan het WVV tot de aanneming van een totaal nieuwe vorm van vennootschap overeenkomstig boek 14 WVV

- Behoud van bestaande vennootschapsvorm – eenvoudige aanpassing van de statuten (in de praktijk meestal aanneming van een nieuwe tekst van statuten mits weerhouden van de variabelen : naam, voorwerp, datum AV, boekjaar ...)
 - van NV oud naar NV nieuw
 - van Comm.V naar CommV
 - van V.O.F. naar VOF
- Behoud van bestaande vennootschapsvorm - meer dan een eenvoudige aanpassing van de statuten (omwille van wegvallen van begrip kapitaal – art. 39, §2, 3^e lid W. 23 maart 2019) :
 - van BVBA naar BV
 - van CVBA naar CV

Vormen van omzetting (2)

Verschillende gradaties : van eenvoudige aanpassing van de statuten aan het WVV tot de aanneming van een totaal nieuwe vorm van vennootschap overeenkomstig boek 14 WVV

- Aanneming van nieuwe vennootschapsvorm zonder keuze en zonder omzettingsprocedure boek 14 :
 - van Comm.VA naar NV (ook wanneer niet gekozen wordt voor bestuur door één enkele bestuurder)
- Aanneming van nieuwe vennootschapsvorm met “keuze” en zonder omzettingsprocedure boek 14 :
 - Van CVBA naar CV (voor de eigenlijke bestaande coöperatieve vennootschappen) of BV (voor de oneigenlijke bestaande coöperatieve vennootschappen) – op het moment van de eerste statutenwijziging en uiterlijk op 1 januari 2024 moet de CVBA zich “outen”.
- Aanneming van nieuwe vennootschapsvorm conform boek 14 : bij omzetting naar een vorm andere dan voormelde (in de praktijk vnl. van NV naar BV – eerder zelden van BVBA naar NV)

3. Formalisme



Formalisme (1)

Geen toepassing boek 14 WVV

- Buitengewone algemene vergadering tot aanpassing van de statuten :
 - oproepingen – volmachten – verzakingen – aanwezigheidsquorum – meerderheidsquorum voor statutenwijzigingen
 - Enkel notarieel voor NV, BV en CV
 - In principe geen specifieke verslaggeving tenzij bij CV (verslag bestuursorgaan 6:86 ikv uitwerken van het “hogere” doel van de vennootschap – vraag : is verslaggeving wel nodig wanneer voor het eerst de doelen, de finaliteit of de waarden in de statuten worden ingeschreven ? Op de keper beschouwd waarschijnlijk niet – geen wijziging; maar voorzichtigheid)
- Geen omzetting boek 14 dus ook geen verplichting om volledige notulen met uitzondering van de statuten (uittreksel volstaat) te publiceren in BBS

Formalisme (2)

Wel toepassing boek 14 WVV

- Bestuursorgaan: verslag (14:5)
 - Toelichting
 - Vermelding in agenda
 - Toevoeging staat A&P afgesloten max. 3 maanden vóór BAV (onduidelijkheid weggewerkt in WVV – 14:3)
- Expertenverslag (14:4)
 - Verslag over de staat A&P + aangeven of het nettoactief werd overgewaardeerd

Formalisme (3)

Wel toepassing boek 14 WVV

- mededeling stukken (14:6 : verslagen – staat van A&P, ontwerp van statutenwijziging)
- Buitengewone algemene vergadering
 - Aanwezigheidsquorum – Meerderheid van in principe 4/5den (in bepaalde gevallen instemming van alle vennoten/aandeelhouders) – 14:8
 - Steeds bij authentieke akte – ook bij omzettingen betreffende vennootschapsvormen in principe zonder notariële tussenkomst (CommV – VOF) – 14:10
 - Opname conclusies expertenverslag
 - Bekendmaking : integrale overname van de omzettingsakte met uitzondering van de statuten (bij uittreksel)

4. Op te nemen dwingende bepalingen



Dwingende bepalingen (1)

De omzetting/aanpassing moet rekening houden met dwingende bepalingen, onder meer :

- Terminologische aanpassingen :
 - Zetel ipv maatschappelijke zetel
 - Voorwerp ipv maatschappelijk doel (bij CV wel nog sprake van doel + finaliteit & waarden)
 - Naam ipv maatschappelijke benaming
 - Bestuurder ipv zaakvoerder
 - Aandeelhouder ipv vennoot
- Te gebruiken afkortingen : BV, NV, CV, CommV, VOF
- Regeling tegenstrijdige belangen
- Directiecomité oude stijl moet geschrapt worden
- BV en CV : verdwijnen kapitaalbegrip (zie een volgende dia)

Dwingende bepalingen (2)

Verdwijning kapitaalbegrip bij BV en CV

- Wet 23 maart 2019 (overgangsbepalingen) art. 39, §2, 3^e lid - verdere bespreking beperkt tot BV
- Sinds 1 januari 2020 (of vroeger igv opt-in) worden het volgestort gedeelte van het kapitaal en de wettelijke reserve van de BVBA van rechtswege en zonder vervulling van enige formaliteit, omgevormd in een statutair onbeschikbare eigen vermogensrekening.
- Bij omzetting/aanpassing moet hiermee rekening worden gehouden.

Dwingende bepalingen (3)

Verdwijning kapitaalbegrip bij BV

- Wet 23 maart 2019 (overgangsbepalingen) art. 39, §2, 3^e lid - verdere bespreking beperkt tot BV
 - Opties van de BAV
- ⇒ Geen specifieke beslissing van BAV : som van het volgestort gedeelte en wettelijke reserve opnemen in de statuten als zijnde de statutair onbeschikbare eigen vermogensrekening (praktijk : zo goed als nooit)
- ⇒ BAV kan een lager bedrag weerhouden (zelden) – het saldo toewijzen aan een beschikbare eigen vermogensrekening (boekhoudkundige aspecten => cijferberoepers)
- ⇒ BAV kan het volledige bedrag beschikbaar maken (vrijwel steeds) - toewijzen aan een beschikbare eigen vermogensrekening
- Soms : onmiddellijke vermindering van het eigen vermogen = uitkering => nettoactief-test (5:142) en liquiditeitstest (5:143) – taak notaris : informatieplicht = wijzen op bestaan testen en gevolgen (uitgebreide toelichting in de akte)

5. Vaak voorkomende aanvullende bepalingen



Aanvullende bepalingen

De omzetting/aanpassing geeft aanleiding tot opname in statuten van aanvullende bepalingen. De meest courante zijn de volgende :

- Vermelding beperkt tot het gewest waarin de zetel gelegen is (zetelverplaatsingen binnen hetzelfde gewest worden gemakkelijker)
- BV : invoering “toegestane inbrengen” = bevoegdheidsdelegatie aan het bestuursorgaan tot uitgifte aandelen, inschrijvingsrechten, converteerbare obligaties
- BV : vrije overdraagbaarheid van de aandelen
- BV : invoering collegiaal bestuursorgaan
- BV : uitwerking van het dagelijks bestuur
- NV : combinatie monistisch bestuur (RvB) en enige bestuurder (mogelijkheid wordt geboden aan de AV om voor de éne of andere bestuursvorm te gaan) – ook al worden er vragen gesteld bij deze combinatie.
- NV : meerhoofdig orgaan dagelijks bestuur dat in de buurt komt van het directiecomité

6. Intern reglement



Intern reglement (1)

art. 2:59 WVV : bestuursorgaan kan statutair de mogelijkheid gegeven worden om een intern reglement uit te vaardigen.

Beperking van de inhoud :

- geen bepalingen die strijdig zijn met dwingende wetsbepalingen of de statuten;
- geen materies waarvoor het WVV een statutaire bepaling vereist;
- geen bepalingen die raken aan de rechten van de aandeelhouders, de bevoegdheid van de organen, of de organisatie en de werkwijze van de algemene vergadering.

De statuten bevatten een verwijzing naar de laatste goedgekeurde versie van het intern reglement. Het bestuursorgaan kan deze verwijzing in de statuten zelf aanpassen en openbaarmaken.

Intern reglement (2)

Praktijk :

- deze mogelijkheid wordt zelden ingeschreven in de statuten;
- de inhoudelijke beperkingen zijn verregaand; verenigingen zien zich vaak genoodzaakt om een deel van hun intern reglement op te nemen in de statuten;
- bestuursorgaan kan zelf verwijzing in de statuten naar het laatste reglement aanpassen – notariële tussenkomst vereist ? Standpunt Berquin : neen aangezien het bestuursorgaan zelf voor de bekendmaking kan zorgen (art. 2:12 : authentieke akten bekendmaking enkel door notaris)

Vragen ?



BEDANKT VOOR UW AANDACHT !

Contact: van_melkebeke@berquin.be