



Kan ik zomaar dividend uitkeren?

Sinds de invoering van de wetgeving omtrent “de Flex-BV” zijn er enkele belangrijke aandachtspunten met betrekking tot dividenduitkeringen. Hoofdelijke aansprakelijkheid van bestuurders en aansprakelijkheid van aandeelhouders ligt sindsdien op de loer bij dividenduitkeringen in financieel onzekere tijden.

De jaarrekening van een B.V. dient ieder jaar door het bestuur opgemaakt te worden. Blijkt hieruit dat er winst is dan wordt vaak dividend uitgekeerd. Sinds de invoering van de wet flexibilisering B.V.-recht op 1 oktober 2012 is ten aanzien van het uitkeren van het dividend van een B.V. het een en ander veranderd, zeker voor bestuurders. Waar moet je als bestuurder en aandeelhouder rekening mee houden? Kan een B.V. haar winst zonder meer uitkeren aan haar aandeelhouders? Niet zonder meer!

Ons advies

Wij adviseren u ten eerste om deze folder goed door te nemen, alvorens het dividend betaalbaar te stellen. Ter voorkoming van misverstanden willen wij hierbij uitdrukkelijk vermelden dat accountenz, breda zonder uitdrukkelijk opdracht, geen oordeel geeft m.b.t. de vraag of uw B.V. na de uitkering van dividend kan doorgaan met het betalen van de opeisbare schulden van de B.V.

Wij kunnen derhalve ook geen verantwoordelijkheid dragen voor de gevolgen van een dergelijk besluit, tenzij wij op uw expliciet verzoek verzocht

worden hierover een advies/oordeel te geven. Dit oordeel/advies kunnen wij logischerwijs alleen geven, indien wij hiervoor extra werkzaamheden verrichten.

De wetgeving in een notendop

De algemene vergadering van aandeelhouders is bevoegd een besluit te nemen over de bestemming van de winst die door de vaststelling van de jaarrekening is bepaald. Zij kan besluiten de winst uit te keren (dividenduitkering) of de winst in de B.V. te houden (reservering). Indien er wordt besloten tot dividenduitkering, is dit toegestaan voor zover het eigen vermogen groter is dan de reserves die krachtens de wet of de statuten moeten worden aangehouden (de beperkte balanstest).

Het bestuur van een B.V. moet haar goedkeuring geven aan het besluit tot dividenduitkering dat door de algemene vergadering van aandeelhouders is genomen. Het bestuur mag goedkeuring slechts weigeren indien het weet of redelijkerwijs behoort te voorzien dat de B.V. na de uitkering niet kan doorgaan met het betalen van de opeisbare

schulden van de B.V. Als het bestuur besluit akkoord te gaan met de dividenduitkering en de B.V. haar opeisbare schulden vervolgens niet meer kan betalen, zijn de bestuurders (die dit wisten of redelijkerwijs behoorden te voorzien) hoofdelijk aansprakelijk voor het tekort dat door de dividenduitkering is ontstaan. Het is vervolgens aan de bestuurder om aan te tonen dat het tekort van de B.V. niet aan hem te wijten is.

Aandeelhouders die een uitkering hebben ontvangen in strijd met de beperkte balanstest of zonder dat het bestuur zijn goedkeuring heeft verleend, kunnen gehouden worden het ontvangen bedrag terug te betalen.

De bestuurder aansprakelijk?

Voor bestuurders van een B.V. is het raadzaam om voorafgaand aan de goedkeuring van een dividenduitkering financieel advies in te winnen en de aandeelhouders in te lichten over de financiële situatie van de B.V. Indien de B.V. winst heeft gemaakt, maar het aankomende jaar financieel onzeker is, omdat er bijvoorbeeld een claim in de lucht hangt, de marktomstandigheden onzeker zijn of debiteuren niet meer betalen waardoor het voortbestaan van

de B.V. in het geding is, is het raadzaam geen goedkeuring te geven aan de dividenduitkering.

De vier belangrijkste aandachtspunten zijn:

1. een beperkte balanstest,
2. de goedkeuring door het bestuur voor de dividenduitkering,
3. een uitkeringstest en
4. aansprakelijkheidsbepalingen voor bestuurders en aandeelhouders.

Beperkte balanstest

Een B.V. heeft geen wettelijk minimum kapitaal meer. Daarmee is de omschrijving van het voor uitkering vatbare vermogen gewijzigd. De maximale uitkeringsruimte moet worden vastgesteld op grond van een beperkte balanstest: een uitkering is slechts mogelijk voor zover het eigen vermogen groter is dan de reserves die krachtens de wet of statuten moeten worden aangehouden. De B.V. mag de winst, de vrije reserves en het op de aandelen gestorte vermogen aanwenden voor het doen van uitkeringen.

Goedkeuring

Een besluit van de algemene vergadering van aandeelhouders dat strekt tot uitkering van dividend heeft geen gevolg zolang het bestuur geen goedkeuring heeft verleend. De goedkeuring of weigering door het bestuur kan ook impliciet worden verleend door betaalbaarstelling respectievelijk niet-betaalbaarstelling van het dividend.

Het bestuur dient zijn goedkeuring slechts te onthouden indien het weet of redelijkerwijs behoort te voorzien dat de B.V. na uitkering niet zal kunnen blijven voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden. Het bestuur dient dit bij elke uitkering (zoals dividenduitkering, inkoop van aandelen en kapitaalvermindering) af te wegen. Met opeisbare schulden worden schulden ten tijde van de dividenduitkering bedoeld

evenals schulden waarvan redelijkerwijs is te voorzien dat deze opeisbaar zullen worden.

Uitkeringstest

Het bestuur moet zich richten op het belang van de B.V. en moet alle daarmee samenhangende verplichtingen en (mogelijke) ontwikkelingen in acht nemen

Met de continuïteitsanalyse kijkt het bestuur naar feiten en omstandigheden die aanleiding geven tot twijfel over de continuïteit van de onderneming. Dit betreft een kwalitatieve beoordeling waarbij bestuurders alle relevante omstandigheden moeten meewegen. Voorbeelden zijn het verlies van een belangrijke afzetmarkt, aanzienlijke negatieve bedrijfsresultaten of aanwijzingen dat debiteuren niet aan hun verplichtingen kunnen voldoen.



Beoordelingsmoment

Het besluit tot dividenduitkering, de goedkeuring daarvan en het moment van betaalbaarstelling kunnen in tijd uiteen liggen. Het moment van de daadwerkelijke uitkering is uiteindelijk bepalend voor de beoordeling van de geoorlooftheid van een uitkering.

Aansprakelijkheidsbepalingen voor bestuurders en aandeelhouders

Een ongeoorloofde uitkering van dividend kan leiden tot hoofdelijke aansprakelijkheid van bestuurders en tot een plicht tot terugbetaling door aandeelhouders, vermeerderd met de wettelijke rente. Een bestuurder of aandeelhouder kan zich, indien aansprakelijk gesteld, niet beroepen op verrekening met eventuele vorderingen die hij heeft op de B.V.

Terugbetaling aandeelhouders

De aandeelhouder die de uitkering ontving terwijl hij wist of redelijkerwijs behoorde te voorzien dat de B.V. na de uitkering niet zou kunnen voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden, kan gehouden worden tot vergoeding van het tekort dat door de uitkering is ontstaan.

Indien de aandeelhouder daarvan niet op de hoogte was of behoorde te zijn, hoeft de uitkering niet te worden terugbetaald door de aandeelhouder. Aandeelhouders die een uitkering hebben ontvangen in strijd met de beperkte balanstest of zonder dat het bestuur zijn goedkeuring heeft verleend, zijn gehouden het ontvangen bedrag terug te betalen op grond van onverschuldigde betaling.

Tot slot

Met de hoofdelijke aansprakelijkheid van het bestuur in het achterhoofd, is het raadzaam voor bestuurders voorzichtig om te gaan met het goedkeuren van een dividendbesluit.

Voor aandeelhouders is het voornamelijk van belang dat de dividenduitkering aan de beperkte balanstest voldoet en wordt goedgekeurd door het bestuur.

Vragen?

Heeft u een vraag naar aanleiding van dit onderwerp, neem contact op met uw relatiebeheerder of één van onze fiscalisten.

accountenz,
breda



www.accountenzbreda.nl

accountenz,
breda