



De uitkeringstest op grond van de Wet vereenvoudiging en flexibilisering bv-recht

Wat zijn de gevolgen voor Hulshof Kroonen en Groen met betrekking tot het adviseren van besloten vennootschappen inzake de uitkeringstest?

- BIJLAGEN -



Datum: 27 mei 2013 | **Plaats:** 's-Hertogenbosch | **Auteur:** M. (Michelle) van de Wert

Inhoudsopgave

Bijlage 1	3
Bijlage 2	6
Bijlage 3	7
Bijlage 4	8
Bijlage 5	11

Bijlage 1

Beschrijving van de technische aspecten van de uitgewerkte uitkeringstoets

De door de werkgroep FJR voorgestelde uitkeringstoets bestaat uit de volgende stappen:

- Stap 1: continuïteitsveronderstelling (kwalitatief)
Ter bepaling of er al dan niet dividend kan worden uitgekeerd, moet rekening worden gehouden met de continuïteitsveronderstelling. Dat vergt een continuïteitsanalyse. Indien blijkt dat de continuïteit (mogelijk) wordt bedreigd, zou er geen dividend mogen worden uitgekeerd. Het bedrag aan uit te keren dividend wordt pas bepaald als er voldoende zekerheid bestaat over de continuïteitsveronderstelling.
- Stap 2: Bepalen uitkeringsruimte (kwantitatief)
Een indicatie van het bedrag aan uit te keren dividend kan (zo veel mogelijk) onafhankelijk van de gekozen waarderinggrondslag worden bepaald (aan de hand van de indicatoren Quick ratio en operationele kasstroom). Dit kan echter slechts ter indicatie dienen van hetgeen uiteindelijk wordt uitgekeerd. Er moet namelijk ook rekening worden gehouden met onzekere factoren en toekomstverwachtingen die niet uit de financiële administratie blijken. De bestuurder moet bijvoorbeeld ook rekening houden met toekomstige investeringsverplichtingen, claims en aflossingsverplichtingen.

Stap 1 Continuïteitsveronderstelling (kwalitatief)

De continuïteitsveronderstelling is een grondbeginsel bij de opstelling van de financiële overzichten. Bij de continuïteitsveronderstelling wordt een onderneming geacht haar activiteiten in de nabije toekomst voort te kunnen zetten. Hierbij is er geen noodzaak of intentie tot liquidatie, het staken van bedrijfsactiviteiten of het ingevolge wet- of regelgeving aan crediteuren verzoeken om mee te werken aan schuldsanering.

Als het lopende boekjaar en de afgelopen jaren winstgevend waren en er zijn verder geen signalen die wijzen op een mogelijk continuïteitsprobleem, dan hoeft het bestuur de continuïteitsveronderstelling niet gedetailleerd te analyseren en kan worden doorgegaan met stap 2.

De analyse van de continuïteitsveronderstelling omvat een beoordeling van de toekomstverwachtingen met betrekking tot onzekere gebeurtenissen of omstandigheden.

Hieronder zijn voorbeelden weergegeven van gebeurtenissen of omstandigheden die bedrijfsrisico's kunnen veroorzaken, die afzonderlijk of tezamen, een gereede twijfel kunnen doen ontstaan omtrent de continuïteitsveronderstelling. Deze opsomming is niet limitatief.

Financieel

- Leningen met vaste aflossingsverplichting waarvan de einddatum nadert, zonder dat reële vooruitzichten bestaan op aflossing of aanpassing van de voorwaarden, of overmatig gebruik van kortlopend krediet ter financiering van vaste activa.
- Aanwijzingen dat debiteuren niet aan hun verplichtingen zullen voldoen en/of dat crediteuren verstrekte financiële steun zullen intrekken.
- Negatieve operationele kasstromen blijkend uit financiële overzichten of uit toekomstgerichte financiële overzichten.
- Belangrijke financiële kengetallen, zoals de kengetallen voor solvabiliteit, die een ongunstig beeld vertonen.
- Aanzienlijke negatieve bedrijfsresultaten of belangrijke waardedalingen van activa die worden aangewend om kasstromen te genereren.
- Onmogelijkheid de schuldeisers op vervaldata te betalen.
- Onmogelijkheid om leningsvoorwaarden na te komen.

- Verschuivingen van inkopen op krediet naar inkopen onder rembours.
- Onmogelijkheid om financiële middelen voor het ontwikkelen van nieuwe producten of andere noodzakelijke investeringen aan te trekken.

Bedrijfsvoering

- Het wegvallen en het niet vervangen van functionarissen met sleutelposities in het bestuur van de bedrijfsactiviteiten.
- Het verlies van een belangrijke afzetmarkt, concessie, licentie of een essentiële leverancier.
- Personeelsproblemen of een tekort aan belangrijke grondstoffen.

Overig

- Lopende gerechtelijke procedures tegen de entiteit die, indien zij succes hebben, resulteren in schadeclaims waaraan waarschijnlijk niet kan worden voldaan.
- Wijzigingen in wettelijke regelingen of overheidsbeleid die de entiteit naar verwachting nadelig zullen beïnvloeden.

Veelal wordt het effect van dergelijke gebeurtenissen of omstandigheden door andere factoren beperkt. Zo kunnen bijvoorbeeld de gevolgen van het niet kunnen voldoen aan de normale betalingsverplichtingen gedeeltelijk worden gecompenseerd door plannen om op een andere wijze een toereikend liquiditeitsniveau te handhaven. Bijvoorbeeld door het afstoten van activa, het herzien van leningsvoorwaarden of het aantrekken van aanvullende financiering. Het verlies van een belangrijke leverancier kan wellicht worden gecompenseerd door gebruik te maken van de diensten van een andere leverancier.

Indien na de analyse niet wordt getwijfeld aan de continuïteitsveronderstelling, volgt stap 2.

Stap 2 Bepalen uitkeringsruimte (kwantitatief)

Solvabiliteit en rentabiliteit zijn niet geschikt om op objectieve wijze het maximaal uit te keren dividend te bepalen.¹ De inschatting van het 'vereiste' eigen vermogen ten opzichte van het totaal vermogen, alsmede de inschatting van het 'normale' rendement op het eigen vermogen is brancheafhankelijk en subjectief. Daarnaast heeft het gebruik van andere waarderingsgrondslagen direct gevolgen voor de hoogte van het eigen vermogen en resultaat. Hierdoor worden de solvabiliteit en rentabiliteit beïnvloed en daarmee ook de hoogte van het uit te keren dividend.

Beter is het om op basis van een liquiditeitstest met twee indicatoren (Quick ratio en operationele kasstroom) de maximale hoogte van het uit te keren dividend te bepalen. Deze indicatoren zijn minder subjectief en minder afhankelijk van de gekozen waarderingsgrondslag. Deze indicatoren zijn op eenvoudige wijze te berekenen op basis van enkele gegevens in de financiële administratie of de jaarrekening en bijzondere gebeurtenissen na balansdatum. Het gaat hier dus om een indicatie van de maximale ruimte die de bestaande boekhouding (los van de toekomstverwachtingen) laat voor uitkering van dividend. Desgewenst kan de berekening volledig automatisch geschieden, bijvoorbeeld door gebruik te maken van de Nederlandse XBRL-taxonomie. Het moet echter duidelijk zijn dat het hier slechts om indicatoren gaat. Het bestuur en de aandeelhouders zijn verantwoordelijk voor het bepalen van de hoogte van het dividend. Zij zullen daarbij ook de kwalitatieve elementen van stap 1 moeten meewegen. Uiteindelijk is het de rechter die toetst of de bestuurder/ aandeelhouder juist heeft gehandeld.

¹ Deze indicatoren zijn echter wel geschikt om een algemeen beeld te krijgen van (dis)continuïteit van de onderneming (zie stap 1, continuïteitsveronderstelling).

Uitkeringsruimte

Voor de bepaling van de uitkeringsruimte wordt gebruik gemaakt van de elementen van de Quick ratio.² Er is aangesloten bij het idee van de Quick ratio omdat dit meer geschikt is voor het bepalen van de liquiditeit dan de Current ratio. De Quick ratio houdt in tegenstelling tot de Current ratio geen rekening met de waarde van de voorraad en onderhanden werk. Deze posten bevatten een aanzienlijk waarderingselement. Daarnaast wordt de hoogte van de voorraad in het MKB veelal niet tussentijds bepaald, wat problemen zou kunnen opleveren bij tussentijdse dividenduitkering.

De operationele kasstroom

De operationele kasstroom geeft de toename of afname aan van de uitkeringsruimte. Deze kasstroom helpt om een inschatting te maken van toekomstige kasstromen en van het toekomstige beslag op liquiditeiten. De operationele kasstroom kan worden gebruikt om een meerjaren- liquiditeitsbegroting op te stellen. Kleine rechtspersonen zijn niet verplicht een kasstroomoverzicht op te stellen, echter de operationele kasstroom kan gemakkelijk worden berekend middels de zogenaamde indirecte methode. Via deze methode is de kasstroom direct uit het resultaat te herleiden. Via het alternatief, de directe methode, zal dat niet goed mogelijk zijn. Een berekening van de kasstroom zal naar verwachting geen extra kosten met zich brengen.

De omvang van de operationele kasstroom is een zeer belangrijke indicatie voor de aflossingscapaciteit van de onderneming, de mogelijkheid om dividend uit te keren, het voortzetten van de operationele activiteiten en de mogelijkheid nieuwe investeringen aan te gaan zonder daarvoor externe financiering aan te trekken.³

Bepaling hoogte dividend

De uitkeringsruimte geeft samen met de operationele kasstroom de basis weer voor de maximale hoogte van een dividenduitkering.

Bij de bepaling hiervan moet rekening worden gehouden met voorzienbare (grote) uitgaven voor bijvoorbeeld investeringen, nog niet opgenomen aflossingsverplichtingen en bijzondere kostenposten na de balansdatum.

Er mag rekening gehouden worden met na de balansdatum gerealiseerde inkomende gelden door nieuw gesloten financieringsovereenkomsten of bijzondere inkomsten door bijvoorbeeld de verkoop van activa.⁴

2 De Quick ratio wordt bepaald door de formule: Vlottende activa -/- Voorraad -/- Kortlopende schulden = uitkeringsruimte. Hierbij worden o.a. langlopende vorderingen en langlopende rekening-courantfaciliteiten uit de vlottende activa en vlottende passiva geëlimineerd en worden korte termijn aflossingsverplichtingen opgeteld bij de kortlopende schulden. Dit kan worden uitgewerkt in een XBRL-taxonomie.

3 De operationele kasstroom wordt bepaald door de formule:

resultaat na belasting

+ afschrijvingen

+ of – waardeveranderingen van activa

+ of – mutatie in voorzieningen

+ of – mutatie in werkkapitaal (vorderingen, voorraden en kortlopende schulden)

Tevens wordt rekening gehouden met belangrijke eenmalige baten en lasten die in het resultaat waren begrepen en met voorgenomen (grote) investeringen die de uitkeringsruimte verminderen en nieuw aangetrokken financieringen die deze ruimte vergroten. Dit alles kan worden uitgewerkt in een XBRL-taxonomie.

4 Werkgroep Fiscaal Jaarrapport, 'Notitie uitkeringstoets wetsvoorstel vereenvoudiging en flexibilisering bv-recht', Het Nederlandse Taxonomie Project 2008

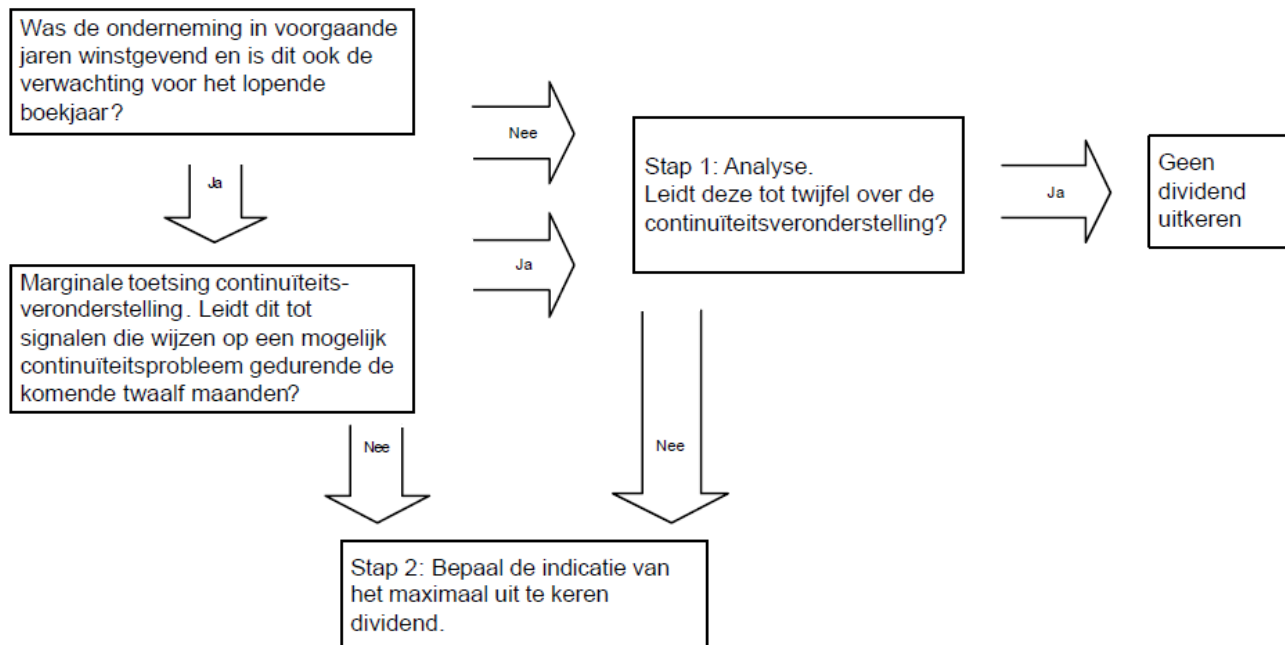
Bijlage 2

Liquiditeitsplanning t.b.v. uitkeringstest

Datum voorgenomen dividenduitkering	1-7-2012	
Maximaal dividend	0	
Liquiditeit volgens balans 2011	0	
Omzet inclusief btw jaar dividenduitkering	0	+
Af: kosten van de omzet inclusief btw (+ invullen)	0	-
Af: overige kosten inclusief btw (+ invullen)	0	-
Af: betaling btw (+ invullen)	0	-
Af: VPB boekjaar (+ invullen)	0	-
Mutatie schuld VPB (toename + invullen, afname -)	0	
Mutatie debiteuren (toename - invullen, afname +)	0	
Mutatie voorraden (toename - invullen, afname +)	0	
Mutatie handelcrediteuren (toename + invullen, afname -)	0	
Af: vervangingsinvesteringen (+ invullen)	0	-
Mutatie kredietfaciliteit bank (toename + invullen, afname -)	0	
Overige mutaties liquiditeit (toename + invullen, afname -)		
Geprognosticeerde liquiditeit einde jaar voor dividend	0	
Prognose 2013		
Geprognosticeerde liquiditeit einde jaar voor dividend	0	
Omzet (inclusief btw) jaar dividenduitkering	0	+
Af: kosten van de omzet inclusief btw (+ invullen)	0	-
Af: overige kosten (+ invullen)	0	-
Af: betaling btw (+ invullen)	0	-
Af: VPB boekjaar (+ invullen)	0	-
Mutatie schuld VPB (toename + invullen, afname -)	0	
Mutatie debiteuren (toename - invullen, afname +)	0	
Mutatie voorraden (toename - invullen, afname +)	0	
Mutatie handelcrediteuren (toename + invullen, afname -)	0	
Af: vervangingsinvesteringen (+ invullen)	0	-
Mutatie kredietfaciliteit bank (toename + invullen, afname -)	0	
Overige mutaties liquiditeit (toename + invullen, afname -)	0	
Geprognosticeerde liquiditeit einde 2013 voor dividend	0	

Bijlage 3

Stroomschema uitkeringstoets



Bijlage 4

Checklist balanstest/uitkeringstoets

Checklist balanstest en uitkeringstoets besloten vennootschap bij een besluit tot uitkering van dividend of interimdividend

Let op: de wetgever heeft geen vastomlijnd toetsingskader verstrekt. Er is gekozen voor een normering met een algemeen karakter die aansluit bij reeds bestaande normen voor een behoorlijke taakvervulling door het bestuur. De precieze toepassing van deze normen moet van geval tot geval worden bekeken. Het bijgaande model is niet meer dan een hulpmiddel en geeft geen garantie voor het juist uitvoeren van de balanstest en de uitkeringstest. Verder moet de wettelijk vereiste uitkeringstest worden verricht door het bestuur op het moment dat toestemming moet worden verleend, alsmede op het moment van daadwerkelijke uitkering. Het bepalen van de hoogte van de uitkering is een verantwoordelijkheid van het bestuur.

Voor accountants: Raadpleeg NBA Alert 29 Jaarrekening en de Flex-BV wetgeving.

		antwoord	toelichting
1. Balanstest			
1.1	Is er geen sprake van één of meer wettelijke of statutaire reserves? Zo ja, ga verder met de uitkeringstoets. Zo nee, vul de verplichte toelichting hiernaast in en ga verder met vraag 1.2.		
1.2	Bereken het saldo van het eigen vermogen minus de aan te houden wettelijke en statutaire reserves	Het saldo = €	
1.3	Is het saldo > € 0		
1.4	Indien de voorgaande vraag met nee is beantwoord kan geen dividenduitkering plaatsvinden. Leg uw conclusie vast in punt 4.		
1.5	Indien de vraag 1.3 met ja is beantwoord ga verder met de uitkeringstoets.		
2. Uitkeringstoets continuïteitsveronderstelling (kwalitatief) Vragen welke negatief zijn beantwoord moeten worden toegelicht, waarbij moet worden vermeld in hoeverre er mogelijk consequenties kunnen zijn voor de continuïteitsveronderstelling van de onderneming.			
2.1	Er zijn geen leningen met vaste aflossingsverplichting waarvan de einddatum nadert, zonder dat er reële vooruitzichten bestaan op aflossing of aanpassing van de voorwaarden?		
2.2	Er wordt geen overmatig gebruik gemaakt van kortlopend krediet ter financiering van vaste activa?		
2.3	Er zijn geen aanwijzingen dat debiteuren niet aan hun verplichtingen kunnen voldoen?		
2.4	Er zijn geen aanwijzingen dat crediteuren de verstrekte financiële steun zullen intrekken?		
2.5	Blijken er negatieve operationele kasstromen uit financiële overzichten of uit toekomstgerichte financiële overzichten?		
2.6	Er zijn geen belangrijke financiële kengetallen, bijvoorbeeld de solvabiliteit (eigenvermogen/balanstotaal), die een ongunstig beeld vertonen?		
2.7	Er is geen sprake van aanzienlijke negatieve bedrijfsresultaten of belangrijke waardedalingen van activa die worden aangewend om kasstromen te genereren?		
2.8	Het is niet onmogelijk om schuldeisers op de vervaldatum te betalen?		

2.9	Het is niet onmogelijk om de leningsvoorwaarden na te komen?		
2.10	Er is geen sprake van verschuivingen van inkopen op krediet naar inkopen onder rembours?		
2.11	Het is niet onmogelijk om financiële middelen aan te trekken voor het ontwikkelen van nieuwe producten of andere noodzakelijke investeringen?		
2.12	Er is geen sprake van het wegvallen of het niet vervangen van functionarissen met sleutelposities in het bestuur van de bedrijfsactiviteiten?		
2.13	Er is geen sprake van het verlies van een belangrijke afzetmarkt, concessie, licentie of een essentiële leverancier c.q. afnemer?		
2.14	Er is geen sprake van personeelsproblemen?		
2.15	Er is geen sprake van een tekort aan belangrijke grondstoffen?		
2.16	Er is geen sprake van gerechtelijke procedures tegen de onderneming die bij succes resulteren in schadeclaims waaraan waarschijnlijk niet kan worden voldaan?		
2.17	Er is geen sprake van wijzigingen in wettelijke regelingen of overheidsbeleid die de onderneming naar verwachting nadelig zullen beïnvloeden?		
2.18	Zijn alle bovenstaande vragen met ja of met niet van toepassing beantwoord?		
2.19	Indien vraag 2.18 met ja is beantwoord ga verder met onderdeel 3 voor het bepalen van de uitkeringruimte.		
2.20	Indien vraag 2.18 met nee is beantwoord ga verder met vraag 2.21.		
2.21	Heeft het management voldoende plannen ontwikkeld om een bedreiging voor de continuïteitsveronderstelling (zie negatief beantwoorde vragen 2.1 tot en met 2.18) te compenseren?		
2.22	Indien vraag 2.21 met ja is beantwoord ga verder met onderdeel 3 voor het bepalen van de uitkeringruimte.		
2.23	Indien vraag 2.21 met nee is beantwoord ga verder met vraag 2.24.		
2.24	Indien vraag 2.21 met nee is beantwoord kan er in het algemeen geen sprake zijn van dividenduitkering. Leg uw conclusie nu vast in punt 4.		
3. Uitkeringstoets bepalen uitkeringsruimte (kwantitatief)			
3.1	Bepaal het werkkapitaal op het moment van uitkering (vlottende activa minus vlottende passiva). Indien de voorraden niet op redelijke termijn kunnen worden gerealiseerd bepaal dan het werkkapitaal exclusief voorraden.	Werkkapitaal = €	
3.2	Optie 1: Stel een kasstroomoverzicht op voor het komende jaar volgens de indirecte methode ter berekening van de verwachte mutatie in het hiervoor berekende werkkapitaal. Houd hierbij rekening met bijvoorbeeld noodzakelijke instandhoudingsinvesteringen, extra beschikbare gestelde financiële middelen op lange termijn. Optie 2: Stel een liquiditeitsprognose op voor het komende jaar.	Mutatie werkkapitaal komend jaar = €	
3.3	Bepaal de toekomstige uitgaande bijzondere kasstromen of liquiditeitsstromen na een periode van een jaar, die nu al bekend zijn.	Uitgaande bijzondere kasstroom > 1 jaar = €	

3.4	Ga na wat de minimale ruimte in de niet benutte kredietfaciliteit zal zijn gedurende het komende jaar. Houd hierbij ook rekening met een aangekondigde wijziging van de kredietruimte in de periode na een jaar.	Minimale ruimte niet benutte kredietfaciliteit = €
3.5	Bepaald de liquiditeitsruimte door de bedragen volgens 3.1 tot en met 3.4 te totaliseren.	Totale liquiditeitsruimte = €
3.6	Bepaal het laagste bedrag van 1.2 balanstest en 3.5 uitkeringstest. Dit is het maximale bedrag dat aan dividend kan worden uitgekeerd. Ga nogmaals na of er nog omstandigheden kunnen zijn die van invloed kunnen zijn op het bedrag van het maximaal uit te keren dividend. Leg uw conclusie vast in punt 4.	Laagste bedrag balanstest/uitkeringstest = €

4. CONCLUSIE

Bijlage 5

Notulen van de algemene vergadering van de aandeelhouders
Van
<naam vennootschap>

Notulen van de algemene vergadering van de aandeelhouders van de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid <naam vennootschap>, statutair gevestigd te <statutaire vestigingsplaats>, gehouden ten kantore van de vennootschap <adres>, <postcode woonplaats> op <datum>.

Overwegende dat:

Het gehele aandelenkapitaal vertegenwoordigd is, dat het bestuur in de gelegenheid is gesteld om voorafgaand aan de besluitvorming advies uit te brengen, dat er geen certificaten van aandelen zijn uitgegeven, dat geen pandrecht is gevestigd op de aandelen, noch dat enig recht van vruchtgebruik is gegeven. Rechtsgeldige besluiten kunnen mitsdien worden genomen.

Hierna constateert de voorzitter hoewel de vergadering niet is bijeengeroepen conform de wettelijke en statutaire voorschriften er toch geen beletselen aanwezig zijn om welk besluit dan ook wettig te nemen, aangezien het gehele aandelenkapitaal is vertegenwoordigd. Voorzitter van de vergadering is de heer/mevrouw <naam>, die aan <naam> verzoekt de notulen te houden.

Agenda

1. Opening
2. Uitkering Interim-dividend
3. Goedkeuring bestuur uitkering interim-dividend
4. Sluiting

1. Opening

De voorzitter opent de vergadering.

2. Uitkering interim-dividend

De voorzitter stelt voor een interim-dividend uit te keren van € Per gewoon aandeel betreft dit een bedrag van € Per aandeel. De algemene vergadering van aandeelhouders heeft vastgesteld dat het eigen vermogen volgens de tussentijdse cijfers per ... groter is dan de reserves die krachtens de wet of de statuten moeten worden aangehouden en de uitkering van interim-dividend mogelijk is. Indien en zodra bij de vaststelling van de eerstvolgende jaarrekening blijkt dat het eigen vermogen volgens de jaarrekening kleiner is dan de reserves die krachtens de wet of de statuten moeten worden aangehouden zal het uitgekeerde interim-dividend door de aandeelhouders moeten worden terugbetaald. Voorts zal het interim-dividend moeten worden terugbetaald, indien en zodra het bestuur bij de vaststelling van de jaarrekening geen goedkeuring verleent aan de uitkering van dividend. De aandeelhouders zijn dientengevolge tot het definitieve besluit tot vaststelling van de jaarrekening en de winstbestemming, gehouden tot vergoeding van het tekort dat door de uitkering van het interim-dividend is ontstaan, ieder voor ten hoogste het bedrag of de waarde van de door hem ontvangen uitkering, met de wettelijke rente vanaf de dag van de uitkering.

3. Goedkeuring bestuur uitkering interim-dividend

Het bestuur verleent goedkeuring tot uitkering van het interim-dividend, zoals vermeld onder punt 2. Ten blijken van deze goedkeuring is dit besluit tevens door alle bestuurders en de voorzitter van de AVA ondertekend.

4. Sluiting

Na schorsing van de vergadering, om de notulen op te stellen, zijn deze notulen staande de vergadering goedgekeurd. De voorzitter dankt de aanwezigen voor hun inbreng. Niets meer aan de orde zijnde, sluit de voorzitter de vergadering.
Getekend te

<woonplaats>, <datum>

Voorzitter

Notulist

:

Ten blijken van haar goedkeuring als bedoeld in punt 3:

Bestuur:

Voorzitter van de AVA: ·

Bijlage 6

Geachte heer/mevrouw

Door invoering van de 'Wet vereenvoudiging en flexibilisering bv-recht' is het sinds 1 oktober 2012 verplicht om bij elke vorm van uitkering van vermogen aan aandeelhouders te toetsen of deze, gelet op de belangen van schuldeisers, verantwoord is. Indien u het voornemen heeft dividend uit te keren dan moet u voorafgaand aan een uitkering een uitkeringstest en een beperkte balanstest uitvoeren. Wat deze testen inhouden zal in deze brief worden beschreven. Het begrip uitkering wordt in deze brief in het vervolg gebruikt voor de uitkering van winst of reserves, de terugbetaling op aandelen in het kader van kapitaalvermindering en de inkoop van eigen aandelen anders dan om niet.

Uitkeringstest

Ieder besluit tot uitkering moet worden goedgekeurd door het bestuur van de bv. Zolang het bestuur van de bv de uitkering niet heeft goedgekeurd, hebben eventuele besluiten tot uitkering geen gevolgen. Goedkeuring mag slechts geweigerd worden als het bestuur weet of redelijkerwijs behoort te voorzien dat de bv na de uitkering niet zal kunnen blijven voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden.

Over hoe de uitkeringstest moet worden gedaan, is in de wetgeving geen duidelijke richting gegeven. Wel zijn er enkele aanknopingspunten vastgesteld, waaruit de opzet en uitvoering van de uitkeringstest afgeleid kan worden. Deze aanknopingspunten zijn:

- Afhankelijk van de specifieke omstandigheden moet aandacht worden besteed aan de liquiditeit, de solvabiliteit en de rentabiliteit van de bv.
- De periode die in de beoordeling moet worden betrokken is in principe een jaar, maar kan langer zijn. (bijvoorbeeld als bekend is dat na dat jaar waarschijnlijk belangrijke investeringen zullen volgen)
- Het moment van uitkering is beslissend voor de test, niet het eerdere moment dat tot de uitkering is besloten. Dit kan betekenen dat in de praktijk op twee momenten een uitkeringstest moet worden uitgevoerd.
- Voldoende eigen vermogen is normaal gesproken een sterke aanwijzing dat aan de uitkeringstest is voldaan, tenzij zich na de vaststelling van die jaarrekening bijzondere omstandigheden hebben voorgedaan die van invloed zijn op de financiële positie.
- De uitkeringstest en de daarop gebaseerde goedkeuring door het bestuur van de uitkering hoeven niet te worden gedocumenteerd. Dit kan overigens wel nuttig zijn, mocht achteraf moeten worden aangetoond of terecht goedkeuring is verleend.
- Als het bestuur bestaat uit een persoon is geen uitdrukkelijk bestuursbesluit vereist van de goedkeuring van een uitkering, de goedkeuring kan dan eventueel ook indirect blijken uit gedragingen van het bestuur.

Deze punten zijn geen harde criteria maar punten die richting geven aan de uitkeringstest. Het hangt echter af van specifieke omstandigheden van het geval welke diepgang en over welke periode de uitkeringstest dient te worden gedaan.

Indien u van plan bent de uitkeringstest zelf te gaan uitvoeren zijn, naast de aanknopingspunten twee stappen van belang. Stap 1 is: zijn er bedreigingen ten aanzien van de continuïteit en de continuïteitsveronderstelling. Stap 2 is: wat is op grond van de liquiditeitspositie de maximale uitkeringsruimte. (hiertoe wordt een liquiditeitsprognose opgesteld)

Beperkte balanstest

Als een bv een of meer wettelijke of statutaire reserves moet aanhouden, moet het bestuur ook een beperkte balanstest uitvoeren. De beperkte balanstest houdt in dat een uitkering alleen mogelijk is voor zover het eigen vermogen groter is dan de aan te houden wettelijke en statutaire reserves.

Bestuurdersaansprakelijkheid

Indien het bestuur weet of redelijkerwijs behoort te voorzien (naar aanleiding van de uitkeringstest) dat de vennootschap als gevolg van de dividenduitkering niet door kan gaan met het betalen van haar opeisbare schulden, dan is het raadzaam voor het bestuur om de instemming te weigeren en het dividend niet uit te keren. Ontstaat er namelijk ten gevolge van de dividenduitkering een tekort bij de BV, dan is het bestuur daarvoor hoofdelijk aansprakelijk. De aansprakelijkheid is beperkt tot het uitgekeerde dividend. Indien de bestuurder bewijst dat hij niet verantwoordelijk is voor de door de vennootschap gedane uitkering en dat hij niet nalatig is geweest in het treffen van maatregelen om de gevolgen daarvan af te wenden, dan is hij niet aansprakelijk.

Aandeelhoudersaansprakelijkheid

Voor de aandeelhouder gelden dezelfde aansprakelijkheidsregels bij uitkering van dividend als voor de bestuurder. Er is echter één heel belangrijk verschil: de aandeelhouder hoeft maximaal het door hem ontvangen dividend terug te betalen, terwijl de bestuurder aansprakelijk is voor het gehele dividend.

Wij hopen u middels deze brief voldoende te hebben geïnformeerd inzake de wetswijziging met betrekking tot uitkeringen.

Met vriendelijke Groet,

Hulshof Kroonen & Groen