

Gecombineerde Commissie Vennootschapsrecht

van de

Nederlandse Orde van Advocaten

en de

Koninklijke Notariële Beroepsorganisatie

Aan de leden van de vaste commissie voor Financiën van de Tweede Kamer

Geachte dames en heren,

Op 23 september 2015 bracht de Gecombineerde Commissie Vennootschapsrecht advies uit over wetsvoorstel 34 208 (Implementatiewet Europees kader voor herstel en afwikkeling van banken en beleggingsondernemingen). De Gecombineerde Commissie Vennootschapsrecht signaleerde enkele punten in het Wetsvoorstel die in de praktijk tot problemen zouden kunnen leiden, waardoor de desbetreffende vennootschappen de nieuwe bepalingen niet zouden kunnen toepassen. Verder meende de Gecombineerde Commissie Vennootschapsrecht dat niet alle bepalingen (juist) waren geïmplementeerd. Inmiddels heeft de Eerste Kamer het wetsvoorstel aangenomen.

Met veel interesse heeft de Gecombineerde Commissie Vennootschapsrecht inmiddels kennis genomen van wetsvoorstel 34 232, nr. 7, Nota van Wijziging (Implementatiewet wijziging richtlijn transparantie) waarin een voorstel tot wijziging (ter reparatie) van enkele bepalingen in het wetsvoorstel 34 208, wordt gedaan. De Gecombineerde Commissie Vennootschapsrecht beperkt zich in dit kader tot de volgende twee opmerkingen.

A. De oproepingstermijn is een dag te kort.

Indien beide wetsvoorstellen wet zouden worden, dan zou artikel 2: 115 lid 3 komen te luiden:

3. De statuten van een entiteit als bedoeld in artikel 3A:2, onderdelen a tot en met e, van de Wet op het financieel toezicht kunnen in afwijking van lid 2 bepalen dat de oproeping voor een vergadering voor een besluit tot uitgifte van aandelen **niet later dan de tiende dag vóór die der vergadering** geschiedt, indien voldaan is aan de voorwaarden om maatregelen op te leggen op grond van artikel 1:75a van die wet en de uitgifte van aandelen noodzakelijk is om te voorkomen dat aan de voorwaarden voor afwikkeling, bedoeld in artikel 3A:18, eerste lid, van die wet wordt voldaan.

De Richtlijn 2014/59/EU van 15 mei 2014 betreffende de totstandbrenging van een kader voor het herstel en de afwikkeling van kredietinstellingen en beleggingsondernemingen en tot wijziging van Richtlijn 82/891/EEG van de Raad en de Richtlijnen 2001/24/EG, 2002/47/EG, 2004/25/EG, 2005/56/EG, 2007/36/EG, 2011/35/EU, 2012/30/EU en 2013/36/EU en de Verordeningen (EU) nr. 1093/2010 en (EU) nr. 648/2012, van het Europees Parlement en de Raad bepaalt in artikel 121 dat aan artikel 5 van richtlijn 2007/36/EG een vijfde lid zal worden toegevoegd dat luidt:

5. De lidstaten dragen er zorg voor dat voor de toepassing van Richtlijn 2014/59/EU de algemene vergadering met een twee derde meerderheid van de geldig uitgebrachte stemmen kan bepalen dat de statuten voorschrijven, of de statuten in die zin kan wijzigen dat zij voorschrijven, dat een oproeping tot een algemene vergadering om een besluit te nemen over een kapitaalverhoging plaatsvindt binnen een kortere termijn dan in lid 1 van dit artikel is bepaald, op voorwaarde **dat deze vergadering niet binnen tien kalenderdagen na de oproeping** plaatsvindt, dat aan de voorwaarden van artikel 27 of 29 van Richtlijn 2014/59/EU is voldaan en dat de kapitaalverhoging noodzakelijk is om de in de artikelen 32 en 33 van genoemde richtlijn vastgelegde afwikkelingsvoorwaarden te vermijden.

Zoals al opgemerkt door Mr. M.W Josephus Jitta, oud- voorzitter van de Gecombineerde Commissie Vennootschapsrecht, in zijn artikel in Ondernemingsrecht 2015/108, is de oproepingstermijn van het voorgestelde artikel 2:115 lid 3 een dag te kort in het kader van de implementatie van de richtlijn.

B. Artikel 123 van Richtlijn 2014/59/EU is niet geïmplementeerd.

De Gecombineerde Commissie Vennootschapsrecht wijst verder, net als Mr. Josephus Jitta, op bepalingen in boek 2 BW die bijzondere voorschriften bevatten ten aanzien van de besluitvorming in het kader van de uitgifte van aandelen. Zo bepaalt art. 2:96 lid 2 BW dat een goedkeurend besluit nodig is van elke groep houders van aandelen van een zelfde soort aan wier rechten de uitgifte afbreuk doet. Verder kan gedacht worden aan de bepaling van art. 2:96a lid 7 BW dat indien minder dan de helft van het geplaatste kapitaal vertegenwoordigd is, een besluit tot beperking van het voorkeursrecht met een meerderheid van ten minste twee derde van de uitgebrachte stemmen genomen moet worden. Verder kan een vermindering van de nominale waarde van de aandelen nodig zijn om een emissie te effectueren (artikelen 2: 99 en 100 BW bevatten bijzondere voorschriften). Indien de wetgever aan deze punten geen aandacht besteedt, dan is artikel 123 van de Richtlijn 2014/59/EU niet geïmplementeerd en dan is de kans groot dat vennootschappen toch geen gebruik kunnen maken van de regeling om aandelen op korte termijn uit te geven.

Den Haag, 16 november 2015