



Universiteit
Leiden
The Netherlands

Inwerkingtreding Wet implementatie richtlijn grensoverschrijdende omzettingen, fusies en splitsingen

Koster, H.

Citation

Koster, H. (2023). Inwerkingtreding Wet implementatie richtlijn grensoverschrijdende omzettingen, fusies en splitsingen. *Bedrijfsjuridische Berichten*, 2023(18), 203. Retrieved from <https://hdl.handle.net/1887/3719579>

Version: Publisher's Version

License: [Leiden University Non-exclusive license](#)

Downloaded from: <https://hdl.handle.net/1887/3719579>

Note: To cite this publication please use the final published version (if applicable).

Inwerkingtreding Wet implementatie richtlijn grensoverschrijdende omzettingen, fusies en splitsingen

Bb 2023/49

In deze bijdrage gaat de auteur in op de Wet implementatie richtlijn grensoverschrijdende omzettingen, fusies en splitsingen die op 1 september 2023 van kracht wordt.

Richtlijn (EU) 2019/2121 van 27 november 2019 tot wijziging van Richtlijn (EU) 2017/1132 met betrekking tot grensoverschrijdende omzettingen, fusies en splitsingen (hierna: Mobiliteitsrichtlijn) bevat regels voor de grensoverschrijdende omzetting en juridische splitsing. Daarnaast herziert de Mobiliteitsrichtlijn de regels die gelden voor grensoverschrijdende fusies. Boek 2 BW kent thans (nog) geen regeling voor de grensoverschrijdende omzetting en juridische splitsing, maar al wel een regeling voor de grensoverschrijdende fusie. De bestaande regels voor de grensoverschrijdende fusie zijn gebaseerd op de tiende richtlijn (2005/56/EG) en zijn thans opgenomen in de Richtlijn 2017/1132 (EU). De Wet implementatie richtlijn grensoverschrijdende omzettingen, fusies en splitsingen (hierna: 'Wet') treedt in werking met ingang van 1 september 2023.²

De richtlijn is van toepassing op kapitaalvennootschappen. In de Wet is deze keuze overgenomen, waardoor verenigingen, coöperaties, onderlinge waarborgmaatschappijen en stichtingen geen gebruik kunnen maken van deze wettelijke regeling. Deze rechtspersonen kunnen evenwel op basis van art. 49 en 54 VWEU met een beroep op de vrijheid van vestiging toch in bepaalde situaties participeren in een grensoverschrijdende omzetting, fusie of splitsing.³ Een wezenlijke beperking is voorts dat een grensoverschrijdende splitsing met betrokkenheid van een al bestaande verkrijgende vennootschap niet is toegestaan.

Elke grensoverschrijdende verrichting vangt aan met de voorbereidende handelingen met als belangrijkste element het opstellen en openbaar maken van een voorstel. Voor een grensoverschrijdende verrichting zijn naast het opstellen van een voorstel tot de grensoverschrijdende verrichting in principe twee verslagen met informatie vereist voor i) de aandeelhouders en ii) de werknemers over de gevolgen van de grensoverschrijdende verrichting. Het bestuur van elke betrokken vennootschap stelt een kennisgeving op gericht aan de aandeelhouders, de schuldeisers en de ondernemingsraad of, indien bij de door de vennootschap in stand gehouden onderneming een ondernemingsraad ontbreekt, aan de werknemers van de vennootschap, dat zij uiterlijk vijf werkdagen voor de datum waarop de algemene vergadering

een besluit neemt over de verrichting, bij de vennootschap opmerkingen kunnen indienen over dit voorstel. De betrokken vennootschappen dienen in de Staatscourant aan te kondigen dat de bij wet voorgeschreven stukken en de kennisgeving zijn neergelegd of raadpleegbaar zijn, met opgave van de openbare registers waar zij liggen of elektronisch toegankelijk zijn en van het adres waar zij ter inzage liggen of elektronisch toegankelijk zijn. Met betrekking tot de besluitvorming geldt dat voor het besluit van de algemene vergadering een meerderheid van ten minste twee derde vereist is van de uitgebrachte stemmen.

Het attestvereiste is ook van toepassing. Het betreft het toezicht van de notaris op de rechtmatigheid van de grensoverschrijdende verrichting. Deze rechtmatigheidstoetsing kent twee onderdelen, namelijk een formele toets en een fraudetoets. De formele toets behelst op hoofdlijnen dezelfde opzet als onder het huidige recht. De fraudetoets is nieuw. De formele toets is al bekend van de regeling voor grensoverschrijdende fusies (art. 2:333i lid 3 BW). De formele toets betreft de vraag of de grensoverschrijdende verrichting met inachtneming van alle geldende procedures en formaliteiten is bewerkstelligd. De fraudetoets komt erop neer dat de notaris het attest niet afgeeft en de grensoverschrijdende verrichting daarmee niet toestaat, wanneer hij vaststelt dat voor een grensoverschrijdende verrichting is gekozen voor onrechtmatige of frauduleuze doeleinden die leiden tot of gericht zijn op ontduiking of omzeiling van Unie- of nationaal recht, of voor criminele doeleinden.

Aandeelhouders die tegen het voorstel tot grensoverschrijdende verrichting stemmen, hebben het recht hun aandelen in de vennootschap te vervreemden voor een adequate geldelijke vergoeding. De kennisgeving van een aandeelhouder dat hij gebruik wenst te maken van de optie om de aandelen te vervreemden mag niet later geschieden dan één maand na de desbetreffende algemene vergadering waarin de besluitvorming plaatsvond. In het voorstel tot de grensoverschrijdende verrichting moet de hoogte van de schadeloosstelling te voldoen door de vennootschap worden opgenomen. Een accountant moet in principe over de redelijkheid van de schadeloosstelling een verklaring afgeven. Nieuw is dat aandeelhouders het recht hebben om na het besluit over de grensoverschrijdende verrichting de in het voorstel opgenomen schadeloosstelling aan te vechten als zij deze niet redelijk vinden. Hetzelfde geldt voor de ruilverhouding van de aandelen bij een grensoverschrijdende fusie of splitsing. Dit kan door een verzoek in te stellen bij de voorzitter van de Ondernemingskamer om de schadeloosstelling respectievelijk de ruilverhouding opnieuw te laten bepalen door onafhankelijke deskundigen bij wege van bindend advies.

1 Verbonden aan de Universiteit Leiden.

2 Wet van 28 juni 2022, *Stb.* 2023, 252. Zie het inwerkingtredingsbesluit van 10 juli 2023, *Stb.* 2023, 254.

3 Dit volgt ook uit de overwegingen 2 en 6 in de preambule van de Mobiliteitsrichtlijn.