



Universiteit
Leiden
The Netherlands

Grensoverschrijdende herstructureringen: over de omzetting, fusie en splitsing over de grens vanaf 1 september 2023

Koster, H.

Citation

Koster, H. (2023). Grensoverschrijdende herstructureringen: over de omzetting, fusie en splitsing over de grens vanaf 1 september 2023. *Estatetip Review*, 2023(28), 1-2.
doi:10.5553/ET/157254212023020028001

Version: Publisher's Version

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

Downloaded from: <https://hdl.handle.net/1887/3719597>

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

Boom juridisch
Postbus 85576
2508 CG Den Haag
T (070) 330 70 33
E info@bjv.nl
I www.boomjuridisch.nl

EstateTip

Review

Afl. 2023-28

27 september 2023

Grensoverschrijdende herstructurerings. Over de omzetting, fusie en splitsing over de grens vanaf 1 september 2023

Richtlijn (EU) 2019/2121 van 27 november 2019 tot wijziging van Richtlijn (EU) 2017/1132 met betrekking tot grensoverschrijdende omzettingen, fusies en splitsingen introduceert regels voor de *grensoverschrijdende omzetting en splitsing*. Daarnaast herzielt deze richtlijn de regels die gelden voor *grensoverschrijdende fusies*. De Wet implementatie richtlijn grensoverschrijdende omzettingen, fusies en splitsingen is in werking getreden met ingang van 1 september 2023. Deze herstructureringsmogelijkheden kunnen van belang zijn bij 'internationale estate planning'.

Voor de juridische fusie en splitsing geldt dat een *belangrijk voordeel* is dat het vermogen bij de juridische fusie en splitsing *onder algemene titel* overgaat. Een tweede voordeel van zowel een omzetting, juridische fusie als splitsing is dat *één procedure* volstaat die leidt tot meerdere (deel)rechtsgevolgen. Hierbij kan gedacht worden aan het ophouden te bestaan van één of meer rechtspersonen, de oprichting van één of meer rechtspersonen, statutenwijziging, de overgang van goederen en vermogensrechten, evenals het toekennen van aandelen en het vervallen van aandelen. Een derde voordeel is de *rechtszekerheid* die de regeling van de omzetting, juridische fusie en splitsing biedt. Dit berust in belangrijke mate op de *notariële betrokkenheid* bij de totstandkoming.

De recent ingevoerde wettelijke regeling is alleen van toepassing op *kapitaalvennootschappen* die zijn opgericht in overeenstemming met het recht van een lidstaat en die hun statutaire zetel, hun hoofdbestuur of hun hoofdvestiging binnen de EU hebben. Voor Nederland zijn dat de naamloze vennootschap, de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid en de Europese naamloze vennootschap (SE).

Voor de *coöperatie, vereniging en stichting* geldt echter op basis van artikel 49 en 54 VWEU dat de *vrijheid van vestiging* ook van toepassing kan zijn op grensoverschrijdende omzettingen, fusies en splitsingen van deze rechtspersonen. Naar mijn mening kan verdedigd worden dat de regels van Richtlijn 2019/2121 en de wettelijke regeling, waar dat mogelijk is, dan *analoog* kunnen worden toegepast ten aanzien van deze rechtspersonen.

De recent ingevoerde wettelijke regeling introduceert een *nieuwe fusievariant*. Deze ziet op een (grensoverschrijdende) fusie tussen zustervenootschappen zonder toekenning van aandelen met een bestaande zustervenootschap als verkrijger op basis van artikel 2:333 lid 2 BW. Artikel 2:333 lid 2 BW luidde voor 1 september 2023 als volgt:

‘Indien iemand, of een ander voor zijn rekening, alle aandelen houdt in het kapitaal van de te fuseren vennootschappen en de verkrijgende vennootschap geen aandelen toekent ingevolge de akte van fusie, zijn de artikelen 326-328 niet van toepassing.’

Door de implementatiewet is in artikel 2:333 lid 2 BW na ‘Indien iemand’ ingevoegd ‘*rechtstreeks of indirect*’. Daardoor is de reikwijdte van deze bepaling *ruimer* geworden, omdat de woorden ‘of indirect’ deze fusievariant uitbreiden. Deze nieuwe variant staat een dergelijke fusie nu ook toe, als de aandelen *geheel of deels indirect* worden gehouden door één (rechts)persoon.

Voor de grensoverschrijdende splitsing geldt dat deze met betrokkenheid van een al *bestaande* verkrijgende vennootschap *niet is toegestaan*. In de preambule van de Mobiliteitsrichtlijn valt te lezen dat dit is gebeurd ‘omdat het in zulke gevallen om zeer complexe zaken gaat waarbij instanties van verschillende staten betrokken zijn en bijkomende risico’s voor omzeiling van Unie- en nationale regels kunnen opduiken’. In de wettelijke regeling is er daarom van afgezien om de grensoverschrijdende (af)splitsing naar een bestaande vennootschap te regelen. In de praktijk kan men niettemin *hetzelfde resultaat* bereiken door na de grensoverschrijdende splitsing een nationale fusie te bewerkstelligen tussen de bij de grensoverschrijdende splitsing opgerichte vennootschap en de bestaande vennootschap die als verkrijger optreedt bij de fusie.

Ik verwacht dat deze nieuwe wettelijke regeling de komende jaren de nodige *nieuwe vragen* zal oproepen en dat de rechtsvorming op dit terrein zeker nog niet tot stilstand is gekomen, maar op dit moment wel voorziet in interessante ‘estate planningstools’.

Tot volgende week!

Prof. mr. H. Koster
Universiteit Leiden



ScholsBurgerhartSchols

Boomjuridisch

www.boomjuridisch.nl

© 2023 Boom juridisch | ScholsBurgerhartSchols

Hoewel de uiterste zorg is besteed aan de inhoud van *EstateTip Review* aanvaarden de uitgever en de redactie geen aansprakelijkheid voor onvolledigheid of onjuistheid