

**ADVIES¹ 2019/13 VAN DE RAAD VAN HET INSTITUUT VAN DE
BEDRIJFSREVISOREN**

Correspondent
sg@ibr-ire.be

Onze referte
MB/IVB/jv

Datum
05.09.2019

Geachte Confrater,

**Betreft: Technische nota's met betrekking tot de nettoactief- en liquiditeitstest
in een BV en een CV (art. 5:141-5:144 / 6:114-6:117 WVV)**

1. Context

Ter bescherming van belanghebbenden heeft het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (WVV) een dubbele test ingevoerd wanneer een besloten vennootschap (BV) of een coöperatieve vennootschap (CV) beslist om tot een uitkering over te gaan: de nettoactiefest (art. 5:142 en 6:115, §1 WVV) en de liquiditeitstest (art. 5:143 en 6:116, §1 WVV).

Daartoe geldt als nieuw uitgangspunt dat uitkeringen niet tot gevolg mogen hebben dat het eigen vermogen van de vennootschap negatief wordt (nettoactiefest), en evenmin dat de vennootschap na de uitkering haar opeisbare schulden niet meer zou kunnen betalen (liquiditeitstest). Voormelde wetsartikelen voorzien in een bijzondere opdracht voor de commissaris, indien er een commissaris werd benoemd. De Raad van het IBR heeft hieromtrent twee technische nota's ontwikkeld en stelt deze door middel van onderhavig advies ter beschikking van de bedrijfsrevisoren.

Beide tests zijn onlosmakelijk met elkaar verbonden. Onder meer omdat het tijdstip waarop deze uitgevoerd moeten worden, de bestemming van het verslag van de commissaris en de impact op het jaarlijkse commissarisverslag over de controle van de jaarrekening verschillend zijn, werden evenwel twee afzonderlijke

¹ Via adviezen ontwikkelt het Instituut de rechtsleer inzake de audittechnieken en de goede toepassing door de bedrijfsrevisoren van het wettelijk, reglementair en normatief kader dat de uitoefening van hun beroep regelt (art. 31, §7 van de wet van 7 december 2016 tot organisatie van het beroep van en het publiek toezicht op de bedrijfsrevisoren); enkel de normen en aanbevelingen zijn bindend.

technische nota's uitgewerkt. Beide technische nota's dienen samen gelezen te worden.

Het gaat hier om nieuwe opdrachten voor de commissaris en nieuwe wetgeving. De technische nota's bevatten dan ook de interpretatie van de Raad van het IBR op datum van 30 augustus 2019. Bepaalde punten kunnen daarom onderhevig zijn aan evolutie en bijgevolg is het mogelijk dat deze technische nota's later aangepast zullen moeten worden.

2. Besloten vennootschappen en coöperatieve vennootschappen

De technische nota's hebben betrekking op de verrichtingen die bepaald zijn in het WVV onder de artikelen 5:141 tot en met 5:144 wat de besloten vennootschap (BV) betreft en de artikelen 6:114 tot en met 6:117 WVV wat de coöperatieve vennootschap (CV) betreft. Deze artikelen bevatten de regeling inzake uitkeringen aan de aandeelhouders, bestuurders en andere rechthebbenden (niet limitatieve opsomming). De nieuwe regels gelden voor alle uitkeringen zonder onderscheid tussen dividenden, tantièmes of andere gelijkgestelde verrichtingen zoals onder meer de inkoop van eigen aandelen (art. 5:145, 2° WVV), de financiële steunverlening (art. 5:152, §1, 3° / 6:118, §1, 3° WVV) of het scheidingsaandeel (art. 5:154, §1, tweede lid, 6°, en derde lid / 6:120, §1, tweede lid, 6° en derde lid WVV).

Samen met deze dubbele uitkeringstest wordt door het WVV ook een nieuwe bevoegdheids- en aansprakelijkheidsregeling inzake uitkeringen tussen, enerzijds, de algemene vergadering en, anderzijds, het bestuursorgaan geïntroduceerd. De technische nota inzake de nettoactiefest maakt deze nieuwe verdeling in randnummer 3 in een tabel duidelijk en geeft aan in welke gevallen een bijzonder verslag van de commissaris vereist is.

In deze context wordt erop gewezen dat voortaan niet enkel het bestuursorgaan maar ook de algemene vergadering kan uitkeren uit de winst van het *lopende boekjaar*. Dit is een nieuwigheid die enkel geldt voor de BV en de CV, maar niet voor de NV (zie hierna).

De Raad van het IBR wenst er nog op te wijzen dat de regels over de winstuitkering in de BV en de CV aangemerkt zijn als dwingende bepalingen van het WVV². BV's en CV's zullen dan ook vanaf de datum waarop het WVV op hen van toepassing wordt slechts tot winstuitkeringen kunnen overgaan met inachtneming

² Memorie van Toelichting, DOC 54 3119/001, p. 350. Dit betekent dat deze bepalingen ten laatste op 1 januari 2020 in werking treden. Zie: <https://www.ibr-ire.be/nl/actueel/nieuw-wvv>.

van de door het wetboek voorgeschreven nettoactief- en liquiditeitstests (artikelen 5:142 en 5:143 / 6:115 en 6:116 WVV) en zullen in voorkomend geval de nieuwe alarmbelprocedure (artikel 5:153 / 6:119 WVV) moeten in acht nemen.

3. Naamloze vennootschappen

De technische nota's behandelen niet de uitkeringen gedaan door een naamloze vennootschap (NV). De Memorie van Toelichting stelt hierover: *“Alhoewel het voor de hand ligt dat ook in andere vennootschapsvormen, zoals de NV, de vennootschap niet tot uitkering van winst mag overgaan indien de betaling van haar schulden daardoor in het gedrang komt, wordt de verplichting om over te gaan tot een liquiditeitstest en daarvan een verslag op te stellen, enkel in de BV opgelegd als compenserende maatregel voor de afschaffing van het kapitaal.”*

De Raad van het IBR wil erop wijzen dat een nettoactieftest in hoofde van het bestuursorgaan wordt voorzien door artikel 7:212 WVV (zonder evenwel te voorzien in een bijzonder verslag van de commissaris) en de procedure inzake de uitkering van interimdividenden door het bestuursorgaan geregeld wordt door artikel 7:213 WVV. Inzake de tussenkomst van de commissaris in het kader van de uitkering van interimdividenden heeft de Raad van het IBR in februari 2016 een praktische nota gepubliceerd, die derhalve van toepassing blijft.³

Artikel 7:213 WVV schaft evenwel de termijnen af. Dit geldt dus zowel voor het verbod om tijdens de eerste zes maanden van het boekjaar tot tussentijdse uitkeringen over te gaan, als om de verplichte minimumtermijn van drie maanden tussen twee uitkeringen. Het wordt ook mogelijk gemaakt om interimdividenden uit te keren uit de winsten van het vorige boekjaar, maar enkel tot de datum waarop de algemene vergadering de rekeningen van dat boekjaar heeft goedgekeurd. Voor de NV blijft de regel gelden dat de algemene vergadering geen winst uit het lopende boekjaar kan uitkeren.

De praktische nota zal dan ook door het IBR herzien worden om deze in overeenstemming te brengen met het WVV.

4. “Field Testing”

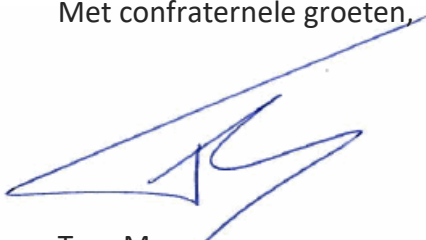
Bij het toepassen van de technische nota's inzake de nettoactief- en de liquiditeitstest zal u mogelijks bepaalde bemerkingen of reacties hebben.

³ <https://www.ibr-ire.be/nl/regelgeving-en-publicaties/technische-nota-s>.

Met het oog op het aannemen van een latere norm in deze materie, kunnen deze ons overgemaakt worden op het volgend e-mailadres: tech@ibr-ire.be.

Tenslotte willen wij u erop wijzen dat gevallen van eventuele belangenconflicten in hoofde van bestuurders nader onderzocht zullen worden in een bijkomende nota van het IBR.

Met confraternele groeten,



Tom MEULEMAN
Voorzitter

*Bijlagen: 1) Technische nota bij artikel 5:142 en 6:115, §1 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (Nettoactietest)
2) Technische nota bij de artikelen 5:143 en 6:116, §1 van het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (Liquiditeitstest)*