

## **Dividend uitkeren? Niet zo maar doen!**

In oktober 2012 is de Flex-BV wet in werking getreden. Deze wet had tot doel om een BV flexibeler te kunnen inzetten in het zakenverkeer dan voorheen. Daarmee is nog niet gezegd dat het gebruikmaken van een BV in het zakenverkeer ten alle tijden gemakkelijker is geworden. Voor het doen van een rechtsgeldig dividendbesluit is dat zeker niet het geval.

Voor oktober 2012 was voor een dividenduitkering een besluit van de aandeelhouders voldoende, ervan uitgaande dat het vermogen van de BV voldeed aan bepaalde minimumvereisten. Of het voortbestaan van de BV na de uitkering was gewaarborgd was geen wettelijk vereiste. Hooguit kon, in geval van een faillissement, een curator later de rechtsgeldigheid van een dividend aantasten.

Met de invoering van de Flex-BV wet zijn de minimumvereisten voor het BV-vermogen verlaagd. Een dividendbesluit door de aandeelhouders is nog altijd vereist. Nieuw is de zogenaamde uitkeringstest. Deze moet door het bestuur van de BV worden uitgevoerd voordat het dividend wordt uitbetaald. De directie moet dan nagaan of de BV, na de dividendbetaling, nog steeds in staat is om aan haar financiële verplichtingen te voldoen. Als daarover geen twijfels bestaan dan moet de directie het dividendbesluit uitvoeren. In het geval er wel twijfels zijn dan moet het bestuur de betaling van het dividend weigeren. Doet zij dat niet en wordt het dividend toch uitbetaald, dan is de directie hoofdelijk aansprakelijk voor de nadelige gevolgen voor de schuldeisers van de BV. Of de dividenduitkering kan worden teruggevorderd bij de aandeelhouders is ook nog maar de vraag.

Deze nieuwe bepalingen leggen een grote verantwoordelijkheid op de schouders van de directie. In het ergste geval kan het bestuur hoofdelijk aansprakelijk zijn voor de financiële gevolgen en kan het uitgekeerde dividend niet worden opgeëist bij de aandeelhouders.

Naast de verplichting tot het uitvoeren van de uitkeringstest, moet de uitkomst van deze test klip en klaar zijn. Jammer genoeg heeft de wetgever geen harde normen opgesteld waaraan het resultaat van deze test moet voldoen, anders dan het vereiste dat de BV na uitkering van het dividend nog steeds in staat is om haar opeisbare schulden te voldoen. Welke tijdsperiode daarbij moet worden gehanteerd is ook niet in de wet vastgelegd. Dit alles moet de directie beoordelen op basis van de feiten en omstandigheden die van belang kunnen zijn voor de BV.

Veel ondernemers zullen niet beschikken over de kennis en vaardigheden om deze test goed te kunnen uitvoeren. Natuurlijk kan later blijken dat de verwachtingen zijn ingehaald door de werkelijkheid. Maar als de feiten, omstandigheden en de verwachtingen niet duidelijk in de uitkeringstest zijn opgeschreven, dan zal de bewijsvoering voor de directie lastig worden. Het is daarom een Goede Zaak om gebruik te maken van een professioneel adviseur.

Willem Smeets

**Horlings Accountants en Belastingadviseurs**

Heemstede-Amsterdam

[www.horlings.nl](http://www.horlings.nl)

[info@horlings.nl](mailto:info@horlings.nl)