

Bijzondere mandaten

Deel 4

Jacques Colson

Accountant – Belastingconsulent

Lid van de Commissie van Begeleiding en Toezicht bij het IAB

Deze bedenkingen en bemerkingen zijn gesteund op mijn ervaring als lid van de Commissie van Begeleiding en Toezicht bij het IAB en hebben enkel de bedoeling de beroepsbeoefenaar die een controleverslag moet opstellen, inzicht te geven in de beweegredenen van de wetgever bij de invoering van de wettelijke opdrachten.

Omzetting van een vennootschap in een andere vennootschapsvorm (vervolg)

Zoals reeds vermeld in de vorige bijdrage is bij de controleopdracht voor de omzetting van een vennootschap een beperkte controle voldoende, omdat de vennootschap, zij het onder een andere vorm, blijft voortbestaan met alle bezittingen, schulden, rechten en verplichtingen. Dit betekent dat een derde partij principieel geen nadeel kan hebben door deze wijziging van de vorm.

Gezien echter de kapitaalverplichtingen van de ene vennootschapsvorm tegenover een andere sterk kunnen verschillen, heeft de wetgever een controlemechanisme ingesteld om de zekerheid naar deze derden toe te vrijwaren.

Een beperkte controle veronderstelt nog steeds een controle, vermits er volgens de wetgeving moet worden gezocht naar “enige overwaardering”. Mijns inziens moet dus elke post van de opgestelde staat van activa en passiva worden onderzocht, zij het op een minder formele wijze dan bij de opstelling van de jaarrekening, waar bijvoorbeeld saldobestemmingen naar cliënten en leveranciers worden gezonden. Hier kan men zich beperken tot een afloopcontrole en het nazicht van de vervaldagenbalans om een redelijk beeld te krijgen van deze balansposten.

Niettemin zal men aandacht moeten besteden aan gegeven waarborgen op het actief van de vennootschap, omdat deze de waarde ervan beïnvloeden.

Een hypothecaire staat van de onroerende goederen, een bevestiging van de bank(en) aangaande de gegeven waarborgen lijkt mij een normale werkwijze. De toestand van de financiële rekeningen op datum van de opgestelde staat van

activa en passiva kan makkelijk worden aangetoond op basis van de rekeningafschriften.

De elementen die deel uitmaken van de rubrieken van het actief en het passief worden beschreven in het verslag, zodat de lezer een duidelijk beeld krijgt van de bezittingen en schulden van de om te zetten vennootschap.

De beroepsbeoefenaar dient na te gaan of de vennootschap, na haar omzetting, over voldoende netto-actief beschikt om aan de kapitaalverplichting te voldoen, die verplicht is in de nieuwe vennootschapsvorm. Hij vermeldt dit in zijn verslag en in zijn besluit. Indien het netto-actief onvoldoende is om aan deze verplichting te voldoen, zal de beroepsbeoefenaar wijzen op het feit dat voorafgaandelijk eventueel een kapitaalverhoging noodzakelijk is.

In het besluit moet normaal worden verwezen naar het verschil tussen het netto-actief en het maatschappelijk kapitaal volgens de opgestelde staat van activa en passiva. Indien het netto-actief kleiner is dan het maatschappelijk kapitaal, moet van het verschil melding worden gemaakt.

Indien het netto-actief niet voldoende is, zijn de vennoten van een vennootschap onder firma en de leden van het bestuursorgaan van de om te zetten vennootschap hoofdelijk aansprakelijk, niettegenstaande enig andersluidend beding, voor de betaling van het verschil tussen het netto-actief en het wettelijk voorgeschreven minimumkapitaal van de nieuwe vennootschapsvorm (art. 785 W.Venn.).

De vennoten van een vennootschap onder firma en de leden van het bestuursorgaan zijn eveneens verantwoordelijk voor de overwaardering zoals die blijkt uit de door het bestuursorgaan opgestelde staat van activa en passiva, waarop

de omzetting is gebaseerd. Zij moeten eveneens de schade vergoeden die voortkomt uit een nietige omzetting of indien niet aan alle verplichtingen is voldaan.

Indien de beroepsbeoefenaar vaststelt dat er onvoldoende kapitaal is, moet dit duidelijk worden aangegeven in het verslag en moet het verschil in het besluit van het verslag worden vermeld.

Bij vennootschappen onder firma en coöperatieve vennootschappen met beperkte aansprakelijkheid, wordt de vergelijking gemaakt tussen het netto-actief en het in de staat opgegeven maatschappelijk kapitaal van na de omzetting. Het kapitaal mag echter niet meer bedragen dan het netto-actief dat uit de staat blijkt.

De statuten moeten door de beroepsbeoefenaar worden nagekeken om na te gaan of er geen strengere maatregelen van toepassing zijn en of de vennootschap zich wel mag omzetten in een andere vennootschapsvorm, omwille van een eventuele restrictie die in de statuten opgenomen is. Indien dit het geval is, moet de beroepsbeoefenaar hiervan melding maken. Voorafgaand aan de omzetting dient dan een statutenwijziging te gebeuren.

Indien er in de om te zetten vennootschap verschillende aandelen, winstbewijzen of dergelijke zijn, dient de beroepsbeoefenaar dit op te nemen in zijn verslag zodat het bestuursorgaan de nodige stappen kan nemen om deze betrokkenen uit te nodigen op de buitengewone algemene vergadering. Van elke groep dient er telkens de helft aanwezig te zijn op de buitengewone algemene vergadering om geldig te kunnen beraadslagen.

Bij de omzetting van een gewone commanditaire vennootschap of van een commanditaire vennootschap op aandelen is de instemming van de beherende vennoten een vereiste.

Ook moet de beroepsbeoefenaar erop wijzen dat de omzetting in bepaalde gevallen slechts mogelijk is mits instemming van alle vennoten. Dit is onder meer zo bij de omzetting van een vennootschap onder firma in een gewone commanditaire vennootschap; bij de omzetting van een gewone commanditaire vennootschap, een commanditaire vennootschap op aandelen, een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid of een naamloze vennootschap in een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid (wegens de wijziging van de onbeperkte aansprakelijkheid van alle of sommige vennoten); bij de omzetting van een vennootschap onder firma en van een coöperatieve vennootschap met onbeperkte aansprakelijkheid.

De instemming van alle vennoten is eveneens vereist indien de vennootschap geen twee jaar bestaat.

In een coöperatieve vennootschap kan elke vennoot vrijwillig uittreden in de loop van het boekjaar vanaf de bijeenroeping van de algemene vergadering die over de omzetting moet beslissen, niettegenstaande enig andersluidende bepaling in de statuten. Deze uittreding moet vijf dagen voor de datum van de vergadering per brief aan de vennootschap worden meegedeeld. Deze mogelijkheid kan best door de beroepsbeoefenaar in zijn verslag worden opgenomen als informatie aan de vennoten van een coöperatieve vennootschap.

Volgens artikel 782 W.Venn. moeten de nieuwe statuten van de vennootschap onmiddellijk na de omzetting worden vastgesteld, volgens dezelfde regels van aanwezigheid en meerderheid als voor de omzetting zelf. Zonder deze opstelling van de statuten is de omzetting ongeldig. Ook dit kan de beroepsbeoefenaar in zijn verslag opnemen als informatie naar de aandeelhouders/vennoten toe.

Het verslag van de beroepsbeoefenaar wordt tegelijk met de akte neergelegd. De beroepsbeoefenaar dient erover te waken dat geen informatie in zijn verslag wordt opgenomen die de discretieplicht te buiten gaat. Daarom vermeldt men best geen namen van cliënten of leveranciers in het verslag, maar bewaart men deze informatie in het werkdossier.

De vennoten van een vennootschap onder firma en de beherende vennoten van een gewone commanditaire vennootschap en een commanditaire vennootschap op aandelen, blijven hoofdelijk en onbeperkt aansprakelijk tegenover derden, voor de verbintenissen die voorafgaand aan de omzetting werden aangegaan.

Ook bij deze controleopdracht heeft de beroepsbeoefenaar de taak om de inbreuken tegen de boekhoudwet op te sporen en deze te vermelden.

Ook dit verslag moet binnen de 15 dagen na opstelling aan het Instituut worden toegezonden. •

(Wordt vervolgd)

**Rechtzetting artikel bijzondere mandaten, deel 3
(Accountancy & Tax nr. 2/2007, p. 19)**

De eerste paragraaf van dit artikel vermeldt artikel 28, § 2 van het KB van 31 januari 2001. Dit moet zijn: het **KB van 30 januari 2001**.