

Consultatie ambtelijk voorontwerp digitale oprichting besloten vennootschappen

CMS heeft met belangstelling kennisgenomen van het ambtelijk voorontwerp oprichting besloten vennootschappen in verband met de implementatie van Richtlijn (EU) 2019/1151 van het Europees Parlement en de Raad van 20 juni 2019 tot wijziging van Richtlijn (EU) 2017/1132 met betrekking tot het gebruik van digitale instrumenten en processen in het kader van het vennootschapsrecht (de “**Richtlijn**”).

Wij begrijpen dat de markt vraagt om digitalisering van juridische dienstverlening. Wij zijn verheugd te zien dat de notaris zijn rol ook behoudt bij de oprichting, ook wat betreft een digitale oprichting. Dit past bij zijn expertise, zijn *Belehrungspflicht* en zijn rol als poortwachter.

Wij maken graag gebruik van de mogelijkheid een reactie op het voorontwerp te geven. Wij zullen een aantal artikelen van het wetsvoorstel van commentaar voorzien en enkele suggesties doen voor aanvullingen.

Artikel 2:175a BW

Wij zouden in de eerste zin van lid 4 willen verduidelijken dat het gaat om een oprichting door *een of meer* natuurlijke personen. Dit sluit ook beter aan bij de bewoordingen van artikel 2:175 lid 2 BW.

Daarnaast merken wij op dat in lid 4 staat opgenomen dat de oprichting door de notaris wordt afgewikkeld binnen vijf c.q. tien werkdagen, te rekenen vanaf de meest recente van de volgende data: de datum waarop de notaris alle documenten en informatie heeft ontvangen van de oprichters *of* de datum van betaling van het aandelenkapitaal. In artikel 13 octies lid 7 van de Richtlijn worden deze twee data verbonden door een puntkomma. Het gaat dus om de meest recente van beide data waardoor *of* vervangen dient te worden door en. Een situatie waarin toch moet worden opgericht terwijl het aandelenkapitaal reeds is betaald, maar de documenten en informatie nog niet zijn ontvangen door de notaris, zal niet kunnen bestaan.

Daarnaast menen wij dat de tweede datum eigenlijk helemaal niet passend is binnen het Nederlandse ondernemingsrecht. Betaling van het aandelenkapitaal is geen constitutief vereiste voor de oprichting van een B.V. en wij zouden deze verplichting dan ook niet willen introduceren. Dit zou het proces van de oprichting van een B.V. juist vertragen. Immers, banken openen tegenwoordig pas ná oprichting een bankrekening op naam van de nieuwe B.V. waarop het oprichtingskapitaal kan worden gestort. Door intensieve KYC procedures bij banken kost het openen van een bankrekening tegenwoordig vaak meerdere weken. Een alternatief voor het volstorten van het oprichtingskapitaal op de notariële kwaliteitsrekening lijkt ons ongewenst, gezien de negatieve rente op de kwaliteitsrekening en de administratieve lasten die daarmee gepaard gaan. Dat is de reden waarom wij niet zouden willen opnemen dat de termijn voor oprichting afhankelijk is van de storting van het oprichtingskapitaal, maar slechts afhankelijk is van het moment waarop de notaris alle documenten en informatie heeft ontvangen van de oprichters.

In lid 6 wordt gesproken over ‘lidstaat’. Wij stellen voor om te verduidelijken dat het gaat om een lidstaat van de Europese Unie.

Artikel 53c Wna

Wij juichen het gebruik van Engelstalige documenten toe. Wij merken dat in de praktijk bij zowel buitenlandse als binnenlandse cliënten grote behoefte bestaat aan de mogelijkheid om een B.V. in het Engels op te kunnen richten. Het model dat door het bestuur van de KNB in de Engelse taal wordt aangewezen, is hierin een eerste stap. In de Memorie van Toelichting lezen wij dat Nederland geen gebruik maakt van de tweede zin van artikel 13 nonies lid 3 van de Richtlijn, op grond waarvan het mogelijk is om een B.V. op te richten met een modelakte in een andere taal dan het Nederlands. Hieruit maken wij op dat een B.V. slechts kan worden opgericht door het verlijden van de akte van oprichting in de Nederlandse taal overeenkomstig artikel 2:176 BW. De Engelstalige modelakte is dus enkel bestemd voor informatiedoeleinden. Wij vragen ons af hoe deze Engelse modelakte zich verhoudt ten opzichte van de Nederlandse akte, bijvoorbeeld in een geval waarbij de oprichter de Nederlandse taal niet machtig is. Kan de oprichter de akte dan wel zelf digitaal ondertekenen zonder aanwezigheid van een tolk? Wat ons betreft zou het mogelijk moeten worden om de akte van oprichting te verlijden in het Engels, zowel digitaal als op papier. De onderhavige wetswijzigingen zouden wat ons betreft een mooie gelegenheid zijn om dit te introduceren. Zoals hiervoor opgemerkt bestaat er in de praktijk grote behoefte aan de mogelijkheid om een B.V. in het Engels op te kunnen richten; dit past, net als de wens om een B.V. op digitale wijze op te kunnen richten, bij de internationalisering van het handelsverkeer.

Artikel 53d Wna

Wij merken op dat in lid 4 onder e wordt gesproken over een online betaaldienst. Artikel 13 octies lid 6 van de Richtlijn bepaalt dat dit slechts vereist is wanneer in het kader van de procedure voor het oprichten van een vennootschap aandelenkapitaal moet worden betaald. Zoals hiervoor opgemerkt, is het voor de oprichting van een B.V. niet vereist aandelenkapitaal te betalen. Wij zouden willen voorstellen om onderdeel e uit het voorgestelde artikel 53a Wna te verwijderen. Het faciliteren van deze betaaldienst zal een onbedoelde lastenverzwaring met zich meebrengen voor de notaris en het onnodig lang vast moeten houden van gelden op de notariële kwaliteitsrekening lijkt ons daarnaast niet gewenst in verband met de huidige negatieve rente.

Artikel 53e Wna

In dit artikel wordt gesproken over de elektronische handtekening. Wij zijn benieuwd of dit de gekwalificeerde elektronische handtekening betreft, zoals wij eerder begrepen tijdens het webinar van de KNB over de digitale oprichting, of dat ook een gewone of geavanceerde elektronische handtekening voldoende zal zijn. Wij maken dit niet op uit de stukken.

Artikel 53f Wna

Wij zouden willen voorstellen om het ook mogelijk te maken dat een elektronische volmacht wordt gegeven voor medewerking aan een niet-elektronische notariële akte, en vice versa. Dit zorgt voor maximale flexibiliteit voor de afnemer.

Artikel 53k Wna

Wij merken op dat in artikel 53k Wna een verschrijving staat. Er dient te worden verwezen naar artikel 2:175a BW in plaats van artikel 2:175 BW.

Wij hebben geen enkel bezwaar tegen publicatie van onze bijdrage en kijken uit naar het vervolg van dit wetsvoorstel. Wij hopen dat onze reactie hieraan een bijdrage kan leveren.



[Elisabeth Anne von Meijenfeldt](#)
Kandidaat-notaris



[Bob van Zijl](#)
Counsel