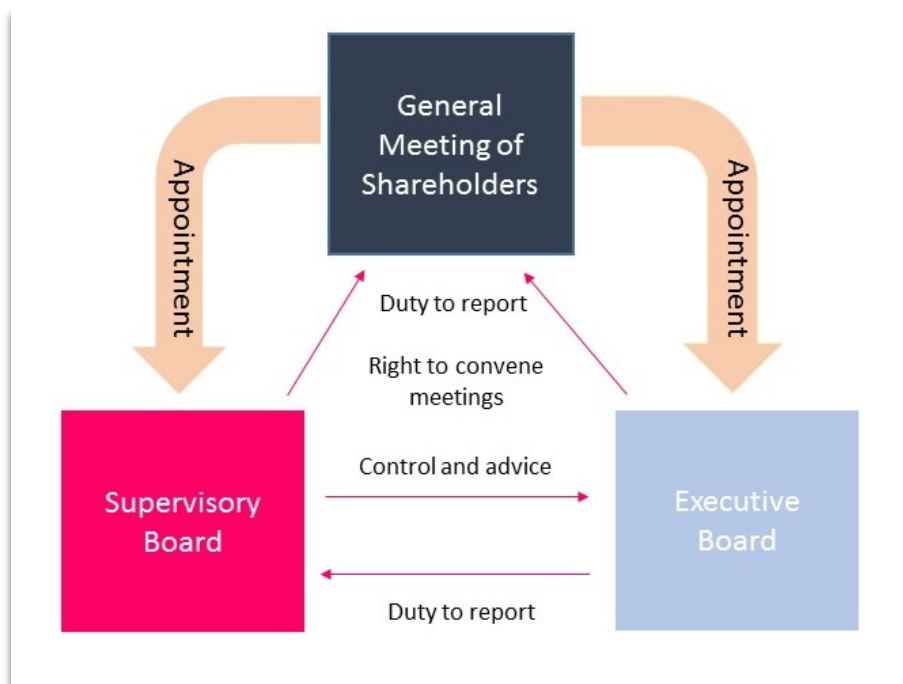


INVOERING BOEK 2 BURGERLIJK WETBOEK: RECHTSPERSONENRECHT

Aruba



Aruba, Februari 2021

1. TER INGELEIDE

In juli 2019 heeft HBN Law & Tax een nieuwsbrief gepubliceerd waarin werd ingegaan op de destijds aangekondigde wetswijzigingen binnen het rechtspersonenrecht. Dat was naar aanleiding van de op 28 mei 2019 door het Parlement van Aruba aangenomen Landsverordening tot wijziging van het Burgerlijk Wetboek van Aruba (BWA) houdende invoering van een boek 2 inzake het rechtspersonenrecht. Per 1 januari 2021 is het nieuwe boek 2 daadwerkelijk in werking getreden, maar met de nodige wijzigingen ten opzichte van de eerder aangekondigde versie van 28 mei 2019. Ook is het overgangsrecht inmiddels gecodificeerd. Om die reden wordt middels de onderhavige nieuwsbrief een bijgewerkt overzicht gegeven op basis van de definitief tot stand gekomen wetgeving. Uitgangspunt van de nieuwe wetgeving is dat de verspreide regelingen in het Wetboek van Koophandel, de Landsverordening op coöperatieve verenigingen, de Landsverordening op stichtingen en de Landsverordening VBA in boek 2 worden samengebracht. Waar van veroudering sprake was, is zoveel mogelijk aansluiting gezocht bij de in Curaçao meest recent doorgevoerde en ophanden

zijnde wijzigingen. Er zijn echter diverse verschillen met de Curaçaose en Nederlandse regelingen, waarop eveneens nader zal worden ingegaan.

2. DE INDELING

De indeling van Boek 2 is als volgt:

Titel 1: Algemene bepalingen (art. 1-39)

Titel 2: De Stichting (art. 50-58)

Titel 3: De Vereniging (art. 70-89)

Titel 4: De Coöperatie en de Onderlinge

Waarborgmaatschappij (art. 90-99)

Titel 5: De Naamloze Vennootschap (art. 100-144)

Titel 6: De Vennootschap met Beperkte Aansprakelijkheid (art. 150-187)

Titel 7: Uitkoop, uittreding en gedwongen overdracht (art. 250-256)

Titel 8: Het recht van enquête (art. 270-287)

Titel 9: Omzetting, fusie en splitsing (art. 300-363)

3. DE ALGEMENE BEPALINGEN

Net zoals in Nederland zijn de algemene bepalingen opgenomen in de eerste titel en gelden zij voor de privaatrechtelijke rechtspersonen die in de daaropvolgende titels hun regeling hebben. Dat zijn achtereenvolgens de stichting,

vereniging, coöperatie (Coöp.), onderlinge waarborgmaatschappij (OWM), de naamloze vennootschap (NV) en de vennootschap met beperkte aansprakelijkheid (VBA). De stichting particulier fonds (SPF) zoals men deze kent op Curaçao en Sint-Maarten is niet in het nieuwe Arubaanse rechtspersonenrecht overgenomen omdat de wetgever dat niet noodzakelijk achtte. Dat gold in eerste instantie ook voor de VBA, maar op basis van voortschrijdend inzicht achtte de wetgever het toch wenselijk om naast de NV ook de VBA als rechtsvorm voor Aruba te handhaven. De meeste wijzigingen ten op zichte van de versie van 28 mei 2019 zien dan ook op het alsnog invoegen van verwijzingen naar de VBA. De wetgever achtte dit wenselijk omdat de NV en de VBA zijn toegesneden op verschillende maatschappelijke behoeften. De NV is qua openbaarheid van inrichting meer toegesneden op grote ondernemingen met een sterk verdeeld aandeelhouderschap of op overheidsbedrijven, terwijl de VBA door haar flexibiliteit meer is toegesneden op de kleinere ondernemingen en toepassingen waarbij hoge eisen worden gesteld aan de mogelijkheid om onderlinge verhoudingen inhoud en vorm te geven.

Een verschil met de Nederlandse regelgeving is dat ervan is afgezien om ook bepalingen op te nemen ter zake publiekrechtelijke rechtspersonen en kerkgenootschappen. Een ander verschil is dat er beduidend meer bepalingen uit de afzonderlijke titels zijn overgebracht naar de algemene bepalingen, ten behoeve van de vereenvoudiging en het gladstrijken van niet goed verklaarbare verschillen binnen de Nederlandse wetssystematiek.

In de nieuwe wetgeving wordt de verplichting om mededeling te doen van de oprichting van een NV dan wel VBA in de Landscourant van Aruba afgeschaft. Wel dient men de akte van oprichting te deponeren bij het handelsregister. Die verplichting komt te rusten op de notaris. Dit laat de verplichting voor de bestuurders tot inschrijving van de rechtspersoon uit hoofde van de Handels-registerverordening onverlet.

Met de laatste wijzigingen zijn onderdelen opgenomen die strekken tot verduidelijking en harmonisering van de gegevens die in de akte van oprichting dienen te worden opgenomen. Dat zijn in elk geval de gegevens van de oprichters, de eerste

bestuurders en indien van toepassing de eerste commissarissen en wettelijk vertegenwoordiger, alsmede de statuten.

Tevens zijn zelfstandige dwingend-rechtelijke normen gebaseerd op de redelijkheid en billijkheid gecodificeerd, welke voorheen reeds gelding vonden middels jurisprudentie.

Daarnaast is nu bepaald dat de rechtsverhouding tussen een bestuurder en de rechtspersoon niet (mede) wordt aangemerkt als een arbeidsovereenkomst. Dat verhindert niet dat de betrokken partijen in hun overeenkomst bepaalde of alle privaatrechtelijke bepalingen inzake de arbeidsovereenkomst van overeenkomstige toepassing kunnen verklaren en evenmin dat de bestuurder in dienst is van een andere rechtspersoon, bijvoorbeeld een groepsmaatschappij. De wetgever vermeldt in de toelichting dat het niet de bedoeling is dat er door deze nieuwe bepaling enige verandering intreedt in de fiscale positie van de bestuurder of op het gebied van sociale verzekeringen.

In tegenstelling tot Nederland, waar het door het EG-recht voorgeschreven richtlijnenstelsel geldt, wordt in de nieuwe

Arubaanse regelgeving, net zoals op Curaçao, vastgehouden aan het systeem waarbij beperkingen van de bestuursbevoegdheid in beginsel doorwerken in de vertegenwoordigingsbevoegdheid en dus externe werking hebben. Die beperkingen van de bestuursbevoegdheid kunnen dus aan derden worden tegengeworpen, waarbij de onderzoeksplicht van die derde in principe beperkt blijft tot het moeten raadplegen van de wet, statuten en het handelsregister. Het bestuur is verplicht om op verzoek van een wederpartij uitsluitel te geven over de vraag of aan de voorwaarden voor opheffing van een beperking is voldaan. Wordt dit uitsluitel niet binnen de daarvoor gestelde termijn gegeven, dan kan die wederpartij de rechtshandeling als ongeldig van de hand wijzen.

Omdat de voormalige regeling in de Landsverordening VBA op bepaalde punten vollediger werd geacht dan het wetsontwerp van 28 mei 2019, zijn de daarmee corresponderende bepalingen alsnog in het nieuwe boek 2 verwerkt. Dat zijn ondermeer de regelingen betreffen de nietigheid en vernietigbaarheid van besluiten, vertegenwoordiging, de raad van commissarissen, tegenstrijdige belangen en het verzetsrecht van

het Land bij grensoverschrijdende omzetting of fusie.

Ten opzichte van Nederland kent de nieuwe Arubaanse regelgeving ruimere disculpatiemogelijkheden ten aanzien van de bestuurders-aansprakelijkheden. Niet aansprake-lijk is de bestuurder die kan bewijzen dat gelet op de aan hem toebedeelde taken en de periode welke hij in functie is geweest, hem geen ernstig verwijt treft ter zake het niet voldoen aan de betreffende verplichtingen, en tevens niet nalatig is geweest in het treffen van maatregelen om de gevolgen van onbehoorlijk bestuur af te wenden.

De nieuwe regeling laat de in de versie van 28 mei 2019 bestaande mogelijkheid tot inrichting van het bestuur volgens het one-tier model en het algemeen-dagelijks bestuur model intact, maar verruimt de mogelijkheden in die zin, dat meer bevoegdheden aan het algemeen bestuur kunnen worden toegekend. Doordat deze regeling onder de algemene bepalingen is opgenomen, profiteren alle rechtspersoonvormen hiervan.

Een nieuwe bepaling is dat een raad van commissarissen-model

niet kan worden gecombineerd met een one-tier model, ter voorkoming van onduidelijkheid en overlap van bevoegdheden. Niet langer geldt de restrictie dat alleen bij niet-commerciele rechtspersonen commissarissen rechtspersoon kunnen zijn.

Nu in de nieuwe regeling niet langer meer preventief toezicht wordt gehouden middels de voorheen verplichte verklaring van geen bezwaar bij oprichting, is er een regeling getroffen waarbij de rechter op verzoek van een belanghebbende of het Openbaar Ministerie na oprichting de in die nieuwe regeling genoemde ontbindingsgronden constateert. De Kamer van Koophandel kan eveneens in bepaalde gevallen aan de rechter ontbinding verzoeken.

Voorts is het begrip "vergaderrecht" ingevoerd. Anders dan in Nederland en Curaçao, waar dit vergaderrecht alleen speelt binnen de NV en BV, speelt dit een rol bij alle in boek 2 genoemde rechtspersonen.

4. DE STICHTING

De nieuwe regeling in titel 2 is gebaseerd op de Curaçaose regeling en komt globaal overeen met het Nederlandse boek 2 en

de Landsverordening op stichtingen. De stichting dient ingevolge het nieuwe boek 2 ook ingeschreven te worden in het handelsregister. Een verschil met laatstgenoemde landsverordening is dat de rechter voortaan op verzoek van een oprichter, het bestuur of het Openbaar Ministerie kan beslissen tot een statutenwijziging, ook al sluiten de statuten een dergelijke wijziging uit. Zoals reeds eerder gemeld is de mogelijkheid van een SPF niet opgenomen. Omdat bij de stichting een wettelijk voorgescreven toezichthoudend orgaan ontbreekt zijn in de nieuwe wet bijzondere bevoegdheden aan de rechter, het openbaar ministerie en de belanghebbende toegekend. Een bestuurder kan bijvoorbeeld door de rechter op verzoek van het openbaar ministerie of een belanghebbende worden ontslagen, waarbij de rechter tevens kan bepalen dat de ontslagen bestuurder gedurende vijf jaar geen bestuurder van een stichting mag zijn.

5. DE VERENIGING

Wederom wordt in hoofdzaak het Curaçaose voorbeeld gevolgd, welke in grote lijnen aansluit bij de Nederlandse wetgeving. Het nieuwe boek 2 kent niet de vereniging zonder

rechtspersoonlijkheid.

Bestaande verenigingen zonder rechtspersoonlijkheid worden van rechtswege geconverteerd in een vereniging met beperkte rechtsbevoegdheid. De vereniging met beperkte rechtsbevoegdheid is bevoegd om zich in het handelsregister in te schrijven, terwijl de vereniging met volledige rechtsbevoegdheid daartoe wettelijk verplicht is. De commerciële stichting is voorts verplicht om een jaarrekening bij de Kamer van Koophandel te deponeren. Blijft deponering uit dan wordt dit beschouwd als een indicatie dat de stichting niet meer actief is hetgeen tot ontbinding door de Kamer van Koophandel kan leiden. Een vereniging met beperkte rechtsbevoegdheid kan geen registergoederen verkrijgen of erfgenaam zijn. Voorts zijn de bestuurders van een dergelijke vereniging verbonden voor schulden die voortvloeien uit een gedurende hun bestuur verrichte rechts-handeling.

Anders dan in Nederland wordt toegestaan dat er onderscheid wordt gemaakt tussen gewone leden en andere soorten leden, zoals buitengewone leden. De statuten dienen het onderscheid nader uit te werken, zodat het onderscheid ten opzichte van

een niet-gewoon lid ook effect sorteert.

6. DE COÖPERATIE EN ONDERLINGE

WAARBORGMAATSCHAPPIJ

Net zoals op Curaçao is de huidige Nederlandse wetgeving zo goed als geheel overgenomen, met uitzondering van de “structuurcoöperatie” omdat Aruba de structuurregeling niet kent.

Anders dan in de Landsverordening op coöperatieve verenigingen en het Nederlandse recht, is de nieuwe hoofdregel dat leden en oud-leden niet aansprakelijk zijn. Dit geldt ook zo op Curaçao. De statuten kunnen anders bepalen. In de praktijk werd namelijk gezien dat die aansprakelijkheid sowieso bijna altijd al werd uitgesloten in de statuten, hetgeen omkering van de hoofdregel rechtvaardigde.

7. DE NAAMLOZE VENNOOTSCHAP

De wetgever heeft een modernere en flexibelere vennootschappelijke regeling willen introduceren, waarbij verschillende varianten van de kapitaalvennootschap mogelijk worden gemaakt. In dat opzicht wijkt de nieuwe wettekst af van die van Nederland en Curaçao.

Omdat er niet langer bij oprichting een verklaring van geen bezwaar is vereist, is er ook ten aanzien van de NV een wettelijk verbod opgenomen dat de naam geen verwarring mag veroorzaken onder het publiek doordat de naam gelijk is aan of sterke gelijkenis vertoont met een andere in het handelsregister ingeschreven rechtspersoon of onderneming.

Met de inwerkingtreding van boek 2 wordt definitief een einde gemaakt aan het bestaan van aandelen aan toonder. Sinds 2012 konden aandelen aan toonder al niet meer worden uitgegeven en sinds 1 februari 2015 konden de aan bestaande aandelen aan toonder verbonden rechten niet meer worden uitgeoefend. Nu is wettelijk vastgelegd dat eventuele nog bestaande aandelen aan toonder van rechtswege worden omgezet in aandelen op naam. De daaraan verbonden rechten blijven opgeschort totdat de houder het toonderbewijs bij de vennootschap inlevert. Dat moet uiterlijk op 2 januari 2022 zijn gebeurd. De houder van een toonderbewijs heeft dan recht op een vervangend aandeel op naam in de vennootschap. Indien inlevering op die datum niet is geschied, gaan de aandelen van rechtswege en om niet over op de vennootschap.

De voormalige rechtsfiguur van het “niet volgestorte aandeel” komt niet meer voor omdat de verplichting om aandelen een nominale waarde te geven is vervallen. In plaats daarvan wordt gesproken over een “stortingsplicht” welke het karakter kan hebben van een “bijstortingsplicht”. Tevens is nu ook ten aanzien van de NV een bepaling opgenomen, inhoudende dat de vennootschap aan of ten behoeve van een aandeelhouder of de verkrijger van een aandeel geen garantie mag verstrekken ten aanzien van de waarde van een of meer aandelen in haar kapitaal. Een dergelijke garantie zou het risicodragend karakter van het op de aandelen gestorte bedrag kunnen ondermijnen, en wordt om die reden bij wet verboden.

Anders dan in Nederland worden geen voorschriften gegeven voor de redactie van de blokkeringsregeling. Hierdoor is het mogelijk dat een blokkeringsregeling de overdracht uitsluit of uiterst bezwaarlijk maakt.

Ten op zichte van de oorspronkelijke versie van boek 2 is in de thans aangenomen versie van boek 2 een sanctie verbonden aan de niet-naleving van de oproepings-voorschriften

voor de algemene vergadering. In beginsel leidt dit tot vernietigbaarheid van het besluit, tenzij dit niet zonder meer gerechtvaardigd is. Bijvoorbeeld indien alle met betrekking tot het desbetreffend besluit stemgerechtigden ter vergadering aanwezig of vertegenwoordigd zijn.

Accountantscontrole en publicatie van de jaarrekening zijn bij de “gewone” NV niet verplicht. Hiervoor geldt de standaardregeling. De statuten kunnen echter bepalen dat er een strenger regime van toepassing is waardoor de termijn voor het opmaken van de jaarrekening is verkort, verzwaarde eisen aan de inrichting daarvan gelden en accountantscontrole en publicatie van de jaarrekening wel verplicht zijn. Voor zowel het reguliere als het strengere regime geldt dat de bestuurders en commissarissen van de NV die de jaarrekening hebben ondertekend tegenover derden hoofdelijk aansprakelijk zijn indien de jaarrekening een misleidende voorstelling van zaken geeft en zij hierdoor schade hebben geleden. Deze bepaling is ontleend aan de voorheen reeds bestaande wetgeving die gold voor de VBA.

In de oorspronkelijke versie van boek 2 werd een nieuwe rechtsfiguur geïntroduceerd, zijnde de vennootschappelijke overeenkomst. De wetgever is hiervan teruggekomen en heeft alsnog besloten om de regeling van de vennootschappelijke overeenkomst te laten vervallen. Voornaamste reden hiervoor is dat het uitgangspunt bij een NV dient te blijven dat de inrichting voor eenieder kenbaar is en daarom in de statuten moet worden vastgelegd.

Voor statutenwijziging is geen verklaring van geen bezwaar meer benodigd. Als tegenhanger wordt aan de minderheidsaandeelhouder een bijzonder recht op vernietiging van een besluit tot statutenwijziging gegeven. Deze vordering komt ook toe aan bij de rechtspersoon betrokken personen, zoals bestuurders en commissarissen.

Anders dan in Nederland wordt niet voorgeschreven dat besluitvorming buiten vergadering alleen mogelijk is met algemene stemmen. De voorwaarde dat alle vergadergerechtigden vooraf of achteraf instemmen met de wijze van besluitvorming wordt geacht voldoende bescherming te bieden.

Een andere rechtsfiguur welke nu is geïntroduceerd, is de

vennootschap met een onafhankelijke raad van commissarissen.

Voor de aandeelhouder bestuurde vennootschap (ABV), als bijzondere vorm van de NV, is bepaald dat indien elke houder van aandelen waaraan stemrecht is verbonden tevens bestuurder is van de vennootschap, elk besluit van de algemene vergadering van aandeelhouders kan worden genomen in een vergadering van het bestuur, mits aan de overige voorschriften die gelden voor een aandeelhoudersbesluit is voldaan.

Ten aanzien van de VBA bestond reeds de regeling betreffende de mogelijkheid tot het instellen van een afgeleide actie door de aandeelhouders, om zodoende bestuurders aansprakelijk te den stellen wegens onbehoorlijke taakvervulling. Deze regeling is nu ook ingevoerd ten aanzien van de NV.

Voorts is er de verplichting tot een wettelijke vertegenwoordiger voor de off-shore NV. Deze verplichting geldt dus niet indien de vennootschap één of meer natuurlijke personen heeft als bestuurder die ingezetene zijn van Aruba, of een rechtspersoon

heeft als bestuurder, welke rechtspersoon op haar beurt weer één of meer natuurlijke personen als bestuurder heeft die ingezetene zijn van Aruba.

8. DE VENNOOTSCHAP MET BEPERKTE AANSPRAKELIJKHEID

Voor het overgrote deel zijn de bepalingen van de voorheen geldende Landsverordening Vennootschap met Beperkte Aansprakelijkheid overgenomen, met hier en daar wat wijzigingen in het kader van de afstemming met de corresponderende regeling voor de NV en aanvullingen welke voorzien in elektronische bewaring door de Kamer van Koophandel.

Net zoals bij de NV is de verklaring van geen bezwaar niet langer benodigd, is de regeling omtrent kapitaalvermindering vereenvoudigd en geldt de mogelijkheid tot een vrijwillig strenger regime voor de opmaking, inrichting en publicatie van de jaarrekening.

Specifiek voor de VBA is de mogelijkheid dat al hetgeen volgens de algemene bepalingen in de statuten kan of dient te worden opgenomen, ook in een reglement kan worden opgenomen mits dit reglement is opgenomen in of aangehecht aan een notariële akte, dan wel is

gedeponeerd bij het handelsregister. Tevens kan een beroep op doeloverschrijding in de statuten worden uitgesloten. Daarvan dient dan opgave te worden gedaan aan het handelsregister.

Andere verschillen met de NV zijn dat de statuten kunnen bepalen dat a) aan aandelen een nominale waarde wordt toegekend, b) aan de aandeelhouders en andere uitkeringsgerechtigden pas winst wordt uitgekeerd na een daartoe gedaan verzoek, c) dat aandeelhouders aansprakelijk zijn voor alle of bepaalde schulden van de vennootschap, d) bestuurders worden aangesteld middels een verkiezing of e) bepaalde bestuurders worden gekozen door bepaalde aandeelhouders. Die laatste twee statutaire mogelijkheden gelden ook voor de aanstelling van commissarissen. Voorts is de minimale termijn voor oproeping van de algemene vergadering veel korter bij de VBA, namelijk vijf dagen, in plaats van twaalf dagen zoals bij de NV.

9. HET VERVALLEN VAN DE AVV

De regeling in het Wetboek van Koophandel waarop de Aruba Vrijgestelde Vennootschap (AVV) berust is volledig komen te

vervallen en keert niet terug in het nieuwe boek 2. Vanaf 1 januari 2021 is het dus niet meer mogelijk om een AVV op te richten. De bestaande AVV's dienen uiterlijk binnen drie jaar te worden omgezet en worden gedurende die overgangsfase beheerst door de bepalingen die gelden voor de VBA. Voorts zijn zij verplicht om gedurende de overgangsperiode een wettelijke vertegenwoordiger te hebben. Indien een wijziging van de statuten of een reglement noodzakelijk is, zal tegelijkertijd omzetting dienen plaats te vinden van die bestaande AVV. Omzetting van een actieve AVV kan alleen indien de notaris is gebleken dat de AVV voldoet aan de inschrijvings-, deponerings- en bijdrageverplichtingen. Niet-actieve AVV's zullen administratief worden ontbonden door de kamer van Koophandel, zoals die mogelijkheid ook is opgenomen in Nederlandse en Curaçaose wetgeving. Die mogelijkheid heeft de Kamer van Koophandel per direct, dus vanaf 1 januari 2021. AVV's die niet binnen drie jaar zijn omgezet worden van rechtswege ontbonden.

10. UITKOOP, UITTREDING EN GEDWONGEN OVERDRACHT

Dit zijn volledig nieuwe regelingen, welke voorheen niet op Aruba bestonden.

Uitkoop houdt in dat degene die voor eigen rekening aandelen houdt die ten minste 95% van het eigen vermogen van een vennootschap vertegenwoordigen, tegen de overige aandeelhouders een vordering kan instellen tot overdracht van hun aandelen aan de eiser, opdat laatstgenoemde 100% van de aandelen zal verkrijgen. Hetzelfde geldt indien twee of meer groepsmaatschappijen samen het vereiste aantal aandelen houden. In de statuten kan het percentage worden verlaagd tot aan 90%.

Bij uittreding ligt de nadruk op minderheidsbescherming.

Daarbij kan de houder van aandelen, die door gedragingen van de vennootschap dan wel van één of meer aandeelhouders zodanig in zijn rechten of belangen wordt geschaad dat het voortduren van zijn aandeelhouderschap in redelijkheid niet meer van hem kan worden gevergd, een vordering tegen de vennootschap tot uittreding instellen, inhoudende dat deze de aandelen tegen contante betaling overneemt. Bij toewijzing van de vordering benoemt de rechter één of meer deskundigen die schriftelijk bericht uit moeten brengen over de te betalen prijs.

Van gedwongen overdracht is sprake indien de statuten bepalen dat in bepaalde nader omschreven gevallen, de aandeelhouder gehouden is zijn aandelen of een deel daarvan aan de vennootschap aan te bieden en over te dragen tegen de door die statuten bepaalde voorwaarden.

11. HET RECHT VAN ENQUÊTE

De nieuwe enquêteregeling bevat een op enkele punten vereenvoudigde versie van de Nederlandse regeling en verschilt van de vorige regeling in het Wetboek van Koophandel zoals die voorheen gold voor de NV. Het is voor het eerst dat de enquêteregeling nu ook wettelijk van toepassing is voor alle rechtsvormen, dus inclusief de VBA. Anders dan in Nederland kan het recht van enquête ook worden uitgeoefend bij de niet-commerciële vereniging of stichting.

Er is de mogelijkheid tot sancties geïntroduceerd in de vorm van zowel voorzieningen (bijvoorbeeld vernietiging van een besluit, ontslag van een bestuurder of commissaris, ontbinding of splitsing van de rechtspersoon), als voorlopige voorzieningen (schorsing van de werking van een besluit, schorsing van een bestuurder of

commissaris, tijdelijke aanstelling van een bestuurder of commissaris, tijdelijke afwijking van statuten of reglement, tijdelijke ontneming van het stemrecht, tijdelijke overgang van aandelen ten titel van beheer, bevel tot het verrichten of nalaten van bepaalde handelingen).

Het verzoek tot het instellen van een onderzoek naar het beleid en de gang van zaken bij de rechtspersoon wordt ingediend bij het Hof als in eerste instantie oordelende rechter. Hoger beroep is daardoor niet mogelijk, wel cassatie. Het Hof wijst het verzoek slechts toe wanneer blijkt van gegronde redenen om aan een juist beleid te twijfelen. Indien een of meer onderzoekers worden benoemd dan kan het Hof een rechter-commissaris (RC) aanwijken. Tegen beslissingen van de RC staat geen rechtsmiddel open.

12. OMZETTING, FUSIE EN SPLITSING

Deze titel vangt aan met een algemene regeling voor de omzetting van een rechtspersoon in een andere rechtsvorm. Alhoewel geïnspireerd door de Nederlandse regeling bestaan er enkele verschillen. Zo is er geen meerderheid van ten minste 9/10 van de uitgebrachte stemmen

voorgeschreven maar wordt volstaan met de vereisten zoals die gelden voor een besluit tot statutenwijziging. In tegenstelling tot Nederland dient men in de gevallen waarin rechterlijke machtiging is vereist de behandeling van het machtigingsverzoek aan te kondigen in de Landscourant van Aruba en een lokaal nieuwsblad. Een ander verschil met Nederland is dat uitdrukkelijk als weigeringsgrond wordt genoemd indien de omzetting leidt tot ongerechtvaardigde bevoordeling of benadeling van een of meer personen.

Grensoverschrijdende omzetting kan alleen bij de NV, VBA en de stichting. Voorwaarde voor de succesvolle omzetting van een Arubaanse NV of VBA in een buitenlandse rechtspersoon is dat volgens het recht van die buitenlandse rechtspersoon het bestaan van de vennootschap niet beëindigd wordt. Het is namelijk niet de bedoeling dat er sprake is van een beëindiging zonder ontbinding of vereffening, mede uit het oogpunt van crediteurenbescherming. Daarnaast is er een verzetregeling opgenomen. In de daaropvolgende regeling ten aanzien van omzetting wordt aangesloten bij de bepalingen die gelden voor omzetting van

een NV. Rechterlijke machtiging en aankondiging zijn vereist.

De nieuwe regeling voor (juridische) fusie is deels ontleend aan de Nederlandse wetgeving en deels aan de Landsverordening VBA. Fusie betreft de versmelting van rechtspersonen en hun vermogen, welk vermogen onder algemene titel overgaat. De verdwijnende rechtspersoon houdt op te bestaan zonder vereffening en diens leden of aandeelhouders worden lid of aandeelhouder in de verkrijgende rechtspersoon volgens een ruilverhouding.

Een verschil met de Nederlandse wetgeving is dat het Arubaanse stelsel geen wettelijke reserves kent, noch het instituut van een wettelijk geregelde ondernemingsraad of medezeggenschapsraad en de Arubaanse wetgever niet is gebonden aan de voorschriften van de Europese fusierichtlijn.

Vervolgens wordt de splitsing geregeld. De nieuwe wetsartikelen zijn nagenoeg gelijk aan de bestaande Nederlandse bepalingen, waarbij de enkele verschillen parallel lopen met die in de fusieregeling. Het nieuwe wettelijke begrip splitsing omvat zowel zuivere splitsing als afsplitsing. Bij

zuivere splitsing wordt het vermogen van een rechtspersoon die bij de splitsing ophoudt te bestaan, onder algemene titel verkregen door twee of meer andere rechtspersonen. Bij afsplitsing betreft dit het vermogen of een deel daarvan van een rechtspersoon die bij de splitsing niet ophoudt te bestaan. Vereist is dat de partijen bij een splitsing dezelfde rechtsvorm dienen te hebben, waarbij de NV en de VBA als rechtspersonen met dezelfde rechtsvorm worden aangemerkt. Bij splitsing van een vereniging, coöperatie, onderlinge waarborgmaatschappij of stichting kunnen ook NV's or VBA's worden opgericht, mits de splitsende rechtspersoon daarvan bij splitsing alle aandelen verkrijgt. Het voorstel tot splitsing dient te worden neergelegd ten kantore van het handelsregister, waarvan aankondiging in de Landscourant en een lokaal nieuwsblad moet worden gedaan. De wijze waarop het splitsingsbesluit vervolgens vorm krijgt hangt af van de rechtsvorm van de rechtspersoon.

13. TER AFSLUITING

De overgangsbepalingen geven als hoofdregel dat de nieuwe bepalingen van boek 2 werking hebben op feiten die na 1 januari 2021 voorvallen. Feiten die zijn

voorgevallen voor 1 januari 2021 worden in beginsel beoordeeld naar het destijds geldende recht. In de overgangsregeling worden hierop enkele uitzonderingen gemaakt. De meerderheid van de nieuwe of van het oude recht afwijkende verplichtingen gelden voor het eerst voor het eerste boekjaar dat aanvangt na 1 januari 2021.

Gezien de beperkte scope van deze nieuwsbrief is hierin algemene informatie verwerkt waarbij geen volledigheid nagestreefd kon worden voor wat betreft het in beeld brengen van alle wijzigingen binnen het rechtspersonenrecht.



hbn | law & tax

Mocht u vragen hebben over de mogelijke gevolgen van het nieuwe Boek 2 van het Arubaanse Burgerlijk Wetboek in uw specifiek geval, dan kunt u uiteraard contact met ons opnemen.

Eline J.M. Lotter Homan

Senior associate

Eline.lotterhoman@hbnlawtax.com

Michelle Wever

Associate

Michelle.wever@hbnlawtax.com

Amsterdam

Concertgebouwplein 7

1071 LL Amsterdam

The Netherlands

T. +31 20 303 3020

E. info@hbnlawtax.com

Aruba

Beatrixstraat 38

Oranjestad, Aruba

T. +297 588 6060

E. info@hbnlawtax.com

Bonaire

Bulevar Gob. N. Debrot 20

Kralendijk, Bonaire

Caribbean Netherlands

T. +599 717 6944

E. info@hbnlawtax.com

Curaçao

L.B. Smithplein 3

Willemstad, Curaçao

T. +5999 4343300 (general)

T. +5999 7325400 (tax)

E. info@hbnlawtax.com

Sint Maarten

W.G. Buncamper Road 33

Philipsburg, St. Maarten

T. +1 721 542 2272

E. info@hbnlawtax.com

©2016 HBN Law & Tax | The information provided in this document is for general information purposes only and does not constitute legal or other professional advice. No rights can be derived with respect to its reliability for specific purposes and no warranty is given to its accuracy or completeness.