

Nye regler i selskabsloven er nu vedtaget

Af Henrik Steffensen og Martin Kristensen

Den 16. maj 2013 har folketinget vedtaget en række ændringer i selskabsloven. De væsentligste ændringer af loven vedrører:

Kontakt

Henrik Steffensen
Telefon: 3945 3214
Mobil: 2373 2147
E-mail: hns@pwc.dk

Martin Kristensen
Telefon: 3945 3683
Mobil: 5120 6478
E-mail: mks@pwc.dk

1. Oprettelse af en ny selskabsform – Iværksætterselskaber (IVS)
2. Nedsættelse af kapitalkravet i anpartsselskaber til 50.000 kr.
3. Bedre brug af reglerne om udskudt indbetaling af selskabskapital i anpartsselskaber
4. Fjernelse af kravet om åbningsbalance/overtagelsesbalance ved indskud af en bestemmende kapitalpost
5. Køb af egne kapitalandele kan ikke længere ske ved brug af årets optjente overskud
6. Regler om grænseoverskridende flytning af hjemsted
7. Justeringer vedrørende frister m.v. ved fusion og spaltning
8. Andelsselskaber får mulighed for at fravælge omdannelsesplanen

Udover ovenstående ændringer, der må betegnes som de væsentligste og som vi gennemgår nærmere nedenfor, er der en lang række justeringer af selskabsloven, mest af teknisk og præciserende karakter.

Ikrafttrædelse for disse nye bestemmelser er overladt til Erhvervs- og Vækstministeren – og der er således ikke noget præcist ikrafttrædelsestidspunkt for lovændringerne. Årsagen hertil er blandt andet, at flere af ændringerne forudsætter, at Erhvervsstyrelsens IT-systemer tilpasses. Hensigten er derfor, at de enkelte ændringer vil træde i kraft ved bekendtgørelse og sandsynligvis henover en periode, men hvornår dette sker, er ikke kendt på nuværende tidspunkt, men sandsynligvis ultimo 2013.

I Dialog følger vi løbende op på implementeringen af ændringerne.

Ad 1 – oprettelse af en ny selskabsform – Iværksætter-selskaber (IVS)

Det bliver nu muligt at stifte et iværksætterselskab med begrænset ansvar, der er en særlig type anpartsselskaber – selskabet betegnes ikke som et "ApS" men som et "IVS". Det særlige for iværksætterselskaber er, at der gælder særregler om selskabets kapitalforhold. Der er alene krav om, at et iværksætterselskab har en selskabskapital på 1 kr. ved stiftelsen.

Det påhviler iværksætterselskabet at henlægge mindst 25 pct. af selskabets overskud til en bunden reserve til opbygning af selskabets kapitalgrundlag. Denne opsparing af overskud indebærer, at selskabet på den måde selv sparer op til sin kapital på mindst 50.000 kr. Når de 50.000 kr. er nået, kan selskabet således begynde uddelingen af udbytte m.v. for den del af den samlede egenkapital, der overstiger



de 50.000 kr. Indtil der er opsparet 50.000 kr., kan der således ikke uddeles udbytte.

Reserven kan ikke bruges til at dække underskud men kan overføres til selskabskapitalen i forbindelse med en kapitalforhøjelse.

Et IVS kan senere omregistreres til et anpartsselskab – eller eventuelt et aktieselskab. Det forudsætter dog, at minimumskapitalen i et anpartsselskab/aktieselskab er til stede på omdannelsestidspunktet.

Omregistrering til anpartsselskab besluttet på en generalforsamling, hvor også vedtægterne ændres. Ved omregistreringen er der krav om, at der udarbejdes en erklæring af en vurderingsmand, om at kapitalen er til stede.

Iværksætterselskabets primære målgruppe er - som selskabsbetegnelsen indikerer - iværksættersegmentet, der har incitamentet til at igangsætte en virksomhed, men som ikke i opstartsfasen hverken har økonomi eller nødvendigvis behov for et større kapitalgrundlag. Denne målgruppe tilbydes hermed mulighed for at starte virksomhed inden for selskabsretlige rammer med økonomisk begrænset hæftelse. Endvidere medfører selskabsloven, at der stilles krav til ledelse, herunder at der sikres et forsvarligt kapitalberedskab og åbenhed. Endelig indeholder selskabsloven også en række fordele for offentligheden, bl.a. en høj grad af transparens, f.eks. gennem udarbejdelse og offentliggørelse af årsrapporter efter årsregnskabsloven.

Iværksætterselskaber er omfattet af selskabslovens almindelige regler om kapitaltab. Dvs. når ledelsen konstaterer, at 50% af selskabskapitalen er tabt, så skal ledelsen indkalde til generalforsamling, hvor de skal redegøre for selskabets økonomiske stilling og stille nødvendige forslag.

Det er direktionens ansvar, at selskabet til enhver tid har et forsvarligt kapitalberedskab.

Det skal nævnes, at med etableringen af denne nye selskabsform lukkes der 1. januar 2014 for etableringen af nye SMBA'er – "Selskaber med begrænset ansvar" indenfor rammerne af lov om visse erhvervsdrivende virksomheder. Sidstnævnte har indtil nu kunnet etableres uden at skulle efterleve kapitalkrav, ledelseskra, forsvarlighedskrav vedrørende kapital etc. Det nye iværksætterselskab har således til formål at sikre mere formelle rammer for de, der ønsker at stifte et selskab med begrænset hæftelse.

Ad 2 - nedsættelse af kapitalkravet i anpartsselskaber til 50.000 kr.

I anpartsselskaber skal anpartskapitalen fremover udgøre 50.000 kr. (mod tidligere 80.000). Det påhviler fortsat ledelsen at vurdere, om selskabet løbende har et forsvarligt kapitalberedskab til at opfylde sine nuværende og fremtidige forpligtelser. Vurderingen af selskabskapitalens størrelse indgår i denne vurdering.

Aktieselskaber skal uændret have en selskabskapital på 500.000 kr.

Har et selskab tabt mere end halvdelen af selskabskapitalen, skal der fortsat senest 6 måneder efter det er konstateret, indkaldes til generalforsamling, men den tidligere regel om mindst 62.500 kr. i egenkapital er ophævet.

Muligheden for udskudt indbetaling af selskabskapitalen opretholdes, dog således at der skal indbetales mindst 25 pct. af selskabskapitalen og mindst 50.000 kr. For anpartsselskaber indføres nu en mulighed for, at også indbetaling af eventuel overkurs delvist kan udskydes, jf. nedenfor under nr. 3.

Ad 3 - bedre brug af reglerne om udskudt indbetaling af selskabskapital i anpartsselskaber

Ved brug af reglerne om udskudt indbetaling af selskabskapital er det fremover muligt i anpartsselskaber også at udskyde indbetalingen af en eventuel overkurs. Udskydelse af indbetaling af overkurs er ikke muligt i aktieselskaber, som således alene kan udskyde indbetaling af selskabskapital.

Det betyder i praksis, at hvis der f.eks. stiftes et anpartsselskab ved kontant indskud med en anpartskapital på 200.000 (minimum er 50.000 kr.) og en tilhørende overkurs på 300.000 kr. – i alt 500.000 kr. – vil det være muligt at nøjes med at indbetale 25 % af de 500.000 kr. Efter de hidtidige regler gælder udskydelsesmodellen alene for selskabskapitalen, således at der indtil nu skulle indbetales mindst 350.000 kr.

Ændringen finder anvendelse både ved stiftelser og kapitalforhøjelser.

Ændringen har stor betydning, da et anpartsselskab fremover kan optage nye ejere, uden at de skal indskyde så mange penge for at opnå ejerskab. Det må dog tilrådes, at en manglende indbetaling af egenkapital suppleres med en aftale om forrentning af det pågældende tilgodehavende. De nye regler kan benyttes som alternativ til de eksisterende muligheder for at lade selskabet finansiere, at nye ejere indlemmes i ejerkredsen.

Ad 4 - fjernelse af kravet om åbningsbalance / overtagelsesbalance ved indskud af en bestemmende kapitalpost

Ved indskud af værdier i forbindelse med stiftelsen eller en senere kapitalforhøjelse (apportindskud), er der krav om en vurderingsberetning.

Indskydes en virksomhed eller en bestemmende kapitalpost, skulle vurderingsberetningen efter de hidtidige regler vedhæftes en åbningsbalance (eller overtagelsesbalance ved kapitalforhøjelse). Fremover er der ikke længere krav om en balance i forbindelse med overtagelsen af en bestemmende kapitalpost. Der er fortsat krav om vurderingsberetning.

Det skal bemærkes, at muligheden for at tillægge en stiftelse tilbagevirkende kraft fortsat gælder – både ved indskud af en virksomhed og en bestemmende kapitalpost. Denne adgang berøres derfor ikke af, at kravet om åbningsbalancen afskaffes.

Ad 5 - køb af egne kapitalandele kan ikke længere ske ved brug af årets optjente overskud

Ved køb af egne kapitalandele – aktier eller anparters – kan dette fremover alene ske på baggrund af de frie reserver, der var til stede i seneste årsrapport. Efter de hidtidige regler er det muligt at benytte overskud, som er optjent i årets løb – og som endnu ikke har vist sig i en aflagt årsrapport – til at erhverve egne kapitalandele.

De frie reserver i den senest aflagte årsrapport er således maksimumsgrænsen for, hvad der fremover kan benyttes til opkøb af egne kapitalandele, eftersom der fortsat er krav om, at der skal være frie reserver på opkøbstidspunktet. Er de frie reserver således faldet fra balancedagen i den senest aflagte årsrapport og frem til det tidspunkt, hvor opkøbet sker, er det således kun de aktuelle frie reserver, der kan danne grundlag for opkøbet. Er reserverne omvendt steget, er man begrænset af de lavere frie reserver i den senest aflagte årsrapport. Her gælder altså ”laveste værdis princip”.

Reglerne om erhvervelse af egne kapitalandele svarer derved til reglerne om lovlig selvfinansiering, hvor selskabet udlåner midler til en køber, der erhverver selskabet. De reserver, der kan udlånes til køberen, er således begrænset efter præcist samme regler.

De øvrige regler om erhvervelse af egne kapitalandele er uændrede. Det betyder, at der fortsat er mulighed for at erhverve egne kapitalandele, blot det sker for selskabskapital udover minimumskapitalen. Har et aktieselskab en selskabskapital på 600.000 kr., kan der således alene erhverves 100.000 kr. kapitalandele, hvis der vel at mærke er frie reserver til at kunne rumme erhvervelsessummen.

Ad 6 - regler om grænseoverskridende flytning af hjemsted

Der indføres bestemmelser om, at kapitalselskaber kan flytte deres hjemsted til og fra Danmark. En sådan flytning kan i princippet ske i dag ved en grænseoverskridende fusion eller spaltning. Reglerne om flytning af hjemsted tager afsæt i de samme regler som fusioner og spaltninger.

Der er indført en række værnsregler i forhold til kreditorer, minoritetsaktionærer og medarbejdere. Modellen er i princippet, at selskabet underskriver en ”flytteplan”, som minder om en fusions- eller spaltningsplan, ligesom der skal laves en ”flytteredegørelse”. Der offentliggøres samtidig en meddelelse overfor kreditorerne, og selskabsdeltagerne skal senere beslutte flytningen.

Herefter udsteder Erhvervsstyrelsen en attest til kapitalselskabet om, at flytningen er besluttet. Denne attest sendes af selskabet til de relevante udenlandske registreringsmyndigheder, der herefter giver styrelsen besked om den endelige registrering. På dette tidspunkt afregistreres selskabet endeligt i Danmark.

Ad 7 - justeringer vedrørende frister m.v. ved fusion og spaltning

Der er sket nogle justeringer vedrørende frister og processer i forbindelse med gennemførelsen af en fusion/spaltning, hvor selskabet undlader en kreditorerklæring, eller hvor der er negativ kreditorerklæring. Som udgangspunkt er processen for gennemførelse af fusioner og spaltninger uændret.

Det vil også efter de nye regler være muligt at fravælge en kreditorerklæring i forbindelse med gennemførelsen af en fusion eller en spaltning. I praksis ses det ofte i koncerninterne fusioner og spaltninger. Konsekvensen af dette fravalg er, at kreditorerne i op til 4 uger efter vedtagelsen af fusionen eller spaltningen kan anmelde sine krav mod selskabet med anmodning om indfrielse. Et sådant krav om indfrielse kan være særdeles byrdefuldt for selskabet, så fravalget af kreditorerklæringen skal altid ske med forsigtighed. Tilsvarende regler gælder, hvis selskabet har fået udarbejdet en kreditorerklæring, men denne erklæring har en negativ konklusion, dvs. at vurderingsmanden erklærer, at kreditorerne ikke må anses som tilstrækkeligt sikrede i forbindelse med fusionen/spaltningen.

Tidsperioden for, hvornår kreditorer kan anmelde deres fordringer, er ændret. Kreditorerne skal fremover anmelde deres krav mod selskabet i de 4 uger, der forløber efter tidspunktet for Erhvervsstyrelsens offentliggørelse af den påtænkte fusion eller spaltning. Herved kan den vedtagne fusion eller spaltning registreres umiddelbart efter beslutningen om at gennemføre fusionen eller spaltningen. Der ved undgås samtidig, at der løber en periode fra det endelige beslutningstidspunkt og fire uger frem, hvor kreditorerne kan anmelde deres krav, hvis der ikke er afgivet kreditorerklæring, eller kreditorerklæringen er negativ.

Ved fusioner og spaltninger, hvor der udarbejdes kreditorerklæring, er det præciseret, at det er en ikke-forringelseserklæring. Det betyder, at kreditorerne ikke stilles ringere end deres stilling forud for fusionen / spaltningen. Ordlyden er fremover, ”at kreditorerne må antages at være tilstrækkeligt sikrede efter fusionen hhv. spaltningen i forhold til selskabets nuværende situation”. Det betyder, at det fortsat er muligt at fusionere to selskaber hhv. spalte et selskab med et svagt kapitalberedskab, blot kreditorerne ikke stilles ringere end før fusionen. Det vil imidlertid fortsat være muligt at gennemføre en fusion/spaltning, hvis kreditorerne blot er tilstrækkeligt sikrede.

Ad 8. Andelsselskaber får mulighed for at fravælge omdannelsesplanen

Ved omdannelse af andelsselskaber til aktieselskaber får disse selskaber fremover mulighed for at fravælge omdannelsesplanen. Hvis planen fravælges, skal beslutningen om at gennemføre omdannelsen opfylde krav, som svarer til de krav, som er gældende ved fusion og spaltning.

Når omdannelsesplanen er fravalgt, skal det centrale ledelsesorgan oplyse om bevisenheder af væsentlig betydning, herunder væsentlige ændringer i aktiver og forpligtelser, der er indtruffet i tiden mellem balancedagen i andelsselskabets seneste årsrapport eller undtagelseserklæringen og generalforsamlingen.

I forbindelse med vedtagelsen af gennemførelsen af omdannelsen skal der fortsat tages stilling til følgende forhold:

1. Andelsselskabets navn og eventuelle binavne
2. Vederlaget for andelen i det omdannede andelsselskab
3. Tidspunktet, fra hvilket de aktier, der eventuelt ydes som vederlag, giver ret til udbytte
4. Vedtægterne skal tilpasses.