

notitie

Kenmerk: 14954.01

ref: ED

Algemene inleiding

Bestuur Binnenstad.

Door de gemeente Roosendaal, Collectief Roosendaal, Vastgoedeigenaren Binnenstad (hierna te noemen: de "**Leden**") is ons kantoor gevraagd om hen te begeleiden bij hun keuze van de rechtsvorm die aansluit bij de afspraken zij onderling maken.

Om tot die keuze te komen is hieronder een uiteenzetting gedaan welke rechtsvormen daarvoor in aanmerking komen, te weten: Stichting, Vereniging, Coöperatieve vereniging en een Besloten Vennootschap met beperkte aansprakelijkheid(deze rechtsvormen hierna elk afzonderlijk te noemen: "**entiteit**").

Opgemerkt dient te worden dat voor elke rechtsvorm als hierboven genoemd de onderlinge afspraken kunnen worden geregeld.

Uitgangspunten

Uitgangspunt is dat er een keuze wordt gemaakt voor een rechtsvorm waarbij er sprake is van rechtspersoonlijkheid. Alle hierboven genoemde rechtsvormen voldoen daaraan.

Rechtspersoonlijkheid houdt in dat de entiteit zelfstandig drager is van rechten en plichten. Een entiteit kan dus zelfstandig overeenkomsten met derden sluiten en eigen vermogen hebben.

Door het kiezen van rechtspersoonlijkheid wordt ook de aansprakelijkheid afgebakend. Indien een bestuurder namens de entiteit handelt, is de aansprakelijkheid normaliter voor de entiteit. Ook bij faillissement zal in beginsel de verhaalsmogelijkheid alleen op het vermogen van de entiteit plaatsvinden. Onbehoorlijk bestuur valt hier buiten.

Keuze voor een rechtsvorm die géén rechtspersoonlijkheid heeft, zou inhouden dat de Leden een convenant moeten opstellen. Gevolg is dat er naar mijn mening een ongewenste situatie ontstaat omdat de handelende persoon persoonlijk aansprakelijk is voor zijn handelen en overeenkomsten worden aangegaan waarbij niet de juiste partij wordt gebonden.

Voor alle Leden geldt ook dat vanwege de materiele inbreng er toezicht gewenst is op het handelen door de betrokken bestuurders in deze rechtspersoon.

Voorts is aangegeven dat het maken van winst niet primair wordt beoogd, uitkering van winst is derhalve niet aan de orde.

Afweging van rechtspersonen in zijn algemeenheid

A. STICHTING.

Een stichting kent geen leden maar alleen een bestuur. Het bestuur controleert alleen zich zelf en is autonoom in haar handelen.

De benoeming van bestuurders wordt in de statuten uitgewerkt. In onderhavige casus zou in de statuten kunnen worden opgenomen dat er drie (3) bestuurders zijn die worden benoemd uit voordracht door ieder van de Leden.

De besluitvorming van het bestuur dient ook in de statuten van de stichting te worden uitgewerkt. Normaliter heeft ieder bestuurslid één (1) stem. In de statuten kan worden opgenomen dat bepaalde bestuurders meer stemmen mogen uitbrengen dan één stem.

Als voorbeeld: Bestuurder A wordt benoemd door gemeente Roosendaal en heeft één (1) stem. Bestuurder B wordt benoemd door het Collectief en heeft twee (2) stemmen enzovoorts.
Bestuursbesluiten worden genomen met een gewone meerderheid (helft plus 1).

Er is in beginsel geen controle op het handelen en de besluitvorming van het bestuur. Er kan een raad van toezicht worden ingesteld maar autonoom handelen van het bestuur blijft.

Eigenaarschap: nadat een materiële inbreng heeft plaatsgevonden, heeft de inbrenger géén eigendomsrechten casu quo aandelen in het vermogen van de stichting.

Winsten voor zover gemaakt blijven van de Stichting.

Uittreding: Een bestuurder kan op elk gewenst moment uittreden.

B. VERENIGING.

Een vereniging kent juist wel leden. Het bestuur functioneert in gelijke mate als bij een stichting.

De benoeming van bestuurders vindt echter plaats vanuit de Algemene Leden Vergadering (ALV). In de statuten zou opgenomen kunnen worden dat er drie (3) bestuurders afkomstig moeten zijn vanuit de Leden (gemeente Roosendaal, Collectief, Vastgoed Eigenaren).

De besluitvorming kan net als bij de stichting worden uitgewerkt door in de statuten aan bestuurders of leden een bepaald aantal stemmen mee te geven. Voorts kan in de statuten worden opgenomen dat bepaalde soorten besluiten onderworpen zijn aan voorafgaande goedkeuring van de ALV.

Het controle orgaan van de Vereniging zijn de leden in de ALV.

Eigenaarschap: nadat een materiële inbreng heeft plaatsgevonden, heeft de inbrenger géén eigendomsrechten casu quo aandelen in het vermogen van de vereniging.

Eventuele winsten blijven van de vereniging.

Uittreding: een bestuurder kan op elk gewenst moment uittreden. Een lid kan dat eveneens.

C. COÖPERATIEVE VERENIGING.

Een coöperatieve vereniging (hierna: coöperatie) is een bijzondere rechtsvorm van een vereniging waarbij overeenkomsten door de coöperatie met haar leden worden gesloten. Het beogen van winst is juist wel toegestaan.

Door het bijzondere karakter van de coöperatie zijn in beginsel de leden aansprakelijk voor tekorten. Dat kan echter weer worden uitgesloten door dit als zodanig in de statuten en U.A. (uitgesloten aansprakelijkheid) aan de naam toe te voegen.

Benoeming en besluitvorming en controle zijn hetzelfde als bij de vereniging.

Naast het bestuur kan er ook een Raad van Commissarissen (hierna RvC) worden ingesteld die toezicht houdt op beleid van het bestuur.

Is er een RvC ingesteld dan kan in de statuten opgenomen worden dat de RvC een bestuurder kan ontslaan.

Uittreding: in de statuten kunnen voorwaarden worden verbonden aan uittreding van een lid.

Eventuele winst wordt over de leden verdeeld.

Naast het vaststellen van de statuten zal met ieder van de Leden een overeenkomst moeten worden gesloten waarin toetreding en uittreding nauwkeurig moet worden geregeld/uitgewerkt.

D. Besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid (B.V.)

Een B.V. heeft een aantal organen die in de wet zijn uitgewerkt.

Algemene vergadering van aandeelhouders (AVA): Aandelen worden uitgegeven naar rato van de materiële inbreng.

In de AVA worden besluiten genomen omtrent benoeming/ontslag van bestuurders en bestemming van de winst. Winst komt toe aan de aandeelhouders.

Het is overigens niet noodzakelijk om winst uit te keren. Het kan ook worden gebruikt overeenkomstig de doelstelling van de vennootschap.

Stemrecht in de AVA is gebaseerd op het aantal aandelen.
Besluitvorming geschiedt op basis van een gewone meerderheid.

Ook kunnen verschillende soorten aandelen worden uitgegeven die elk het recht hebben om een commissaris te benoemen.

Uittreding van aandeelhouders houdt in dat aandelen moeten worden overgedragen aan de zittende aandeelhouders.

Bestuurders:

De benoeming van bestuurders (=directie) geschiedt door de Algemene vergadering van aandeelhouders (hierna: AVA) of door hierna te noemen Raad van commissarissen .

Voor de Besluitvorming in het bestuur geldt het principe van de helft + 1 . Ook hier kan statutair een differentiatie worden aangebracht.

Raad van Commissarissen (RvC): primair heeft de RvC tot taak toezicht te

houden op het handelen van het bestuur en de algemene gang van zaken van de vennootschap.

Ook kan statutair worden bepaald dat omschreven soorten besluiten door het bestuur ter goedkeuring aan de AVA moeten worden voorgelegd.

Afweging voor- en nadelen rechtspersoon

Matrix vanuit oogpunt van gemeente Roosendaal als deelneming in een te kiezen entiteit.

	Directe Zeggenschap	Toezicht	Inbreng eigen vermogen	Inbreng subsidie	Eigenaarschap
Vereniging	O	-/+	-	+	-
Stichting	O	-	-	+	-
Coöperatie	O	-/+	+	-	+
BV	O	+	++	+	++

Direct worden alle entiteiten vertegenwoordigd door een bestuur. Zeggenschap is in zekere zin gelijk.

Toezicht is bij stichting het minst, meest optimale bij BV door aandeelhouderschap het meest direct.

Inbreng is met onderscheid gemaakt waarbij eigen vermogen wordt gecreëerd of d.m.v subsidie.

Nadere uitwerking in zijn algemeenheid van Besloten Vennootschap met een Raad van Commissarissen (RvC).

Aandeelhouders

Bij de oprichting worden er aandelen uitgegeven die een weerspiegeling kunnen zijn van hetgeen wordt ingebracht. Hoeveel en aan wie is aan partijen.

Een aandeel geeft recht op een stem in de algemene vergadering van aandeelhouders (AVA) en geeft recht op winst.

Besluitvorming in de AVA geschiedt op basis van 50% plus 1.

Gekozen zou er kunnen worden (met het oog op instellen van een RvC) dat er verschillende soorten aandelen worden uitgegeven. Aandelen A voor gemeente Roosendaal, Aandelen B voor Collectief Roosendaal, Aandelen C voor Vastgoed Eigenaren.

De directie van de vennootschap worden benoemd door de AVA.

Toezicht

De RvC heeft tot taak toezicht te houden op het beleid van de vennootschap.

Aan een commissaris kan één of meer stemmen worden toegekend. Ook hierin moet een keuze worden gemaakt hoeveel en wie. Dit wordt verder bepaald in de statuten.

De benoeming geschiedt vanuit de AVA en kan gekoppeld worden aan de soorten aandelen zodat in mijn voorbeeld de houders van aandelen A (gemeente Roosendaal) aandelen B (Collectief) en aandelen C (Vastgoedeigenaren) ieder één commissaris kan benoemen.. Invloed van de bewoners Centrum kan geborgd worden door deze een adviesrol in de RvC te geven.

Vertegenwoordiging

De vennootschap wordt vertegenwoordigd door een directie. Benoeming geschiedt door de AVA na goedkeuring door de RvC.

In beginsel kan de directie de vennootschap zelfstandig vertegenwoordigen.

Ten aanzien van de vertegenwoordiging kunnen er in de statuten besluiten worden genoemd waarvoor voorafgaand goedkeuring nodig is van de RvC. Als

voorbeelden kunnen worden genoemd: *transacties boven een bepaald bedrag, aankopen vastgoed, het aangaan van samenwerking met andere organisaties en andere belangrijke besluiten.*

Resume

Er zijn drie partijen (de Leden) die financiële middelen gaan inbrengen in een samenwerkingsvorm.

Om het risico van aansprakelijkheid zoveel mogelijk uit te sluiten en omdat het gaat om relatief grote geldelijke inbrengen, is het advies gegeven om in ieder geval te kiezen voor een samenwerkingsvorm met rechtspersoonlijkheid.

Twee componenten zijn van belang:

ten eerste het houden van toezicht door de leden, ten tweede de eigendomsverhouding.

Het houden van toezicht door de Leden op bestuurders in een stichting of een vereniging is minder goed geregeld dan bij een besloten vennootschap.

In een stichting en een vereniging hebben de Leden in beginsel geen eigendomsverhouding naar deze beide rechtsvormen.

Bij een besloten vennootschap juist wel.

De combinatie van toezicht en eigendom komt het best tot zijn recht in een besloten vennootschap met een Raad van Commissarissen als toezichthoudend orgaan.

Uitwerking BV in dit geval, gezien de wensen van de oprichters

Uitgewerkt zou de besloten vennootschap er als volgt kunnen uitzien.

Naam van de vennootschap: [] B.V.

Oprichters: De Leden (de partijen die geld inbrengen en daarvoor aandelen krijgen)

Directie: binnenstadsdirectie, vertegenwoordiging hier onder nader uitgewerkt.

Aandeelhouders: De Leden

Indien de financiële middelen direct worden gestort door de Leden in de vennootschap kunnen daartegenover aandelen worden uitgereikt, Het aandeel

is evenredig groot aan de storting.
Ook het stemrecht in de Algemene Vergadering van Aandeelhouders (AVA) is gebaseerd op het aantal aandelen (en dus op de inbreng).

Raad van Commissarissen:

Commissarissen worden benoemd vanuit de Leden in hoedanigheid van aandeelhouder. In beginsel heeft iedere commissaris een (1) stem. Advies hier zou zijn om de gemeente, collectief en vastgoed eigenaren in de verhouding 3:2:1 aantal stemmen te geven. Gevolg is dat indien de stemmen staken er opzoek moet worden gegaan naar een compromis.

Eventueel kan het collectief twee commissarissen benoemen zodat de horeca naast de overige ondernemers is vertegenwoordigd. Beiden zouden dan tezamen 2 stemmen hebben in de besluitvorming in de RvC.

Vertegenwoordiging:

De vennootschap wordt vertegenwoordigd door een directie. Benoeming geschiedt door de AVA na goedkeuring door de RvC.

Ten aanzien van de vertegenwoordiging kunnen er in de statuten besluiten worden genoemd waarvoor voorafgaand in ieder geval goedkeuring nodig is van de RvC:

- Transacties boven een bepaald bedrag;
- Aankopen vastgoed,
- Aangaan van samenwerkingsverbanden met andere organisaties.

Aan de RvC kan daarnaast bijvoorbeeld ook de bevoegdheid worden verleend een bindende voordracht voor benoeming van een lid van de directie aan de tot benoeming bevoegde AVA uit te brengen .

Lijstje uitgangspunten statuten op te richten BV

- doelstelling van de onderneming
- aanbiedingsplicht aandelen aan mede-aandeelhouders
- aanwijzen accountant
- bepalen boekjaar (gelijk aan het kalenderjaar ??)
- andere te doen gebruikelijk te regelen zaken
- Oprichters: gemeente Roosendaal, Collectief Roosendaal, Vereniging van Vastgoedeigenaren
- Aandeelhouders: de oprichters
- Aandelen : te verkrijgen naar inbreng van gelden, hetzij door storten als aandeel, hetzij als subsidie ?
- Raad van Commissarissen: commissarissen worden benoemd vanuit de oprichters in hoedanigheid van aandeelhouder. In beginsel heeft iedere commissaris een (1) stem. Gemeente, collectief en vastgoedeigenaren in de verhouding 3:2:1 aantal stemmen
- Vertegenwoordiging door een directie. Benoeming en ontslaan geschiedt door de AVA na bindende voordracht door de RvC.
- Directie : Samantha van Rooij; Rob de Jong

Bevoegdheid AVA :

- vaststellen beleid
- aanpassingen statuten
- benoeming directie

Bevoegdheid RvC :

- strakke controle op directie
- tevoren instemmingsrecht met bepaalde besluiten (zie hieronder)
- bindende voordracht voor benoeming van directie aan de tot benoeming bevoegde AVA

Vertegenwoordigingsbevoegdheid directie : zelfstandig bevoegd maar bij de volgende besluiten dient directie in ieder geval vooraf goedkeuring RvC verkrijgen :

- Transacties boven € 10.000,00
- Aankopen vastgoed
- Aangaan van samenwerkingsverbanden met andere organisaties.