

- CHECKLIST -
AANDEELHOUDERSOVEREENKOMST

1. Oprichting dochtervennootschap

- Ontwerp-statuten;
- Keuze NV of BV (o.g.v. fiscale overwegingen kan men kiezen voor een buitenlandse rechtspersoon of een CV);
- Hoogte maatschappelijk en geplaatst kapitaal (evt. bij oprichting klein geplaatst en maatschappelijk kapitaal, de dag daarop verhoging van geplaatst en maatschappelijk kapitaal);
- Doelomschrijving;
- Naam;
- Statutaire vestigingsplaats en kantooradres;
- Vertegenwoordigingsbevoegdheid, directeuren A en B;
- Financiële rechten, zeggenschapsrechten, aandelen A en B;
- Blokkeringsregeling, aanbiedingsregeling (right of first refusal) of goedkeuringsregeling, eventuele uitzondering voor intra groep overdracht;
- Bepaalde bestuursbesluiten onderwerpen aan goedkeuring van RvC of AVA, al dan niet met gekwalificeerde meerderheid;
- Bepaalde AVA-besluiten met gekwalificeerde meerderheid te nemen;
- Mogelijkheid van besluiten buiten vergadering;
- Boekjaar kalenderjaar?

2. Inbreng in joint venture

- In contanten of in natura;
- Bedrag van de inbreng;
- In geval van inbreng in natura: beschrijving van het bestuur en accountantsverklaring nodig.

3. Activiteiten in de joint venture

- geografisch en qua product (dikwijls beperkter dan statutaire doelomschrijving;
- budget en 'milestones';
- tijdsduur;
- mogelijkheid van oprichten dochtervennootschappen;

4. Managementstructuur

- Aantal bestuurders (exact aantal, minimum of maximum);
- Wie mag bestuurders 'aanwijzen' c.q. benoemen/ontslaan;
- Voorzitter van het bestuur;
- Vertegenwoordigingsbevoegdheid bestuurders;
- Vergoeding van bestuurders;
- Eventueel RvC;
- Aantal commissarissen;
- Wie mag commissarissen aanwijzen;

- Voorzitter van de RvC;
- Bevoegdheden commissarissen (bijv. goedkeuring bepaalde bestuursbesluiten);
- Vergoeding van commissarissen;

5. Werknemers

- aantal werknemers;
- beschrijving 'key employees';
- detachering van werknemers door aandeelhouders;

6. Overeenkomsten

- met aandeelhouders (bijv. licentie-overeenkomsten, detacheringsovereenkomsten, huurovereenkomsten), 'at arm's length';
- met bestuurders of commissarissen (bijv. exploitatie-contracten, sublicentie-overeenkomsten, leningsovereenkomsten);

7. Bescherming (vetorecht) minderheidsaandeelhouder

- voor strategische bestuursbesluiten (bijv. grote investeringen of press releases) goedkeuring van de AVA met een gekwalificeerde meerderheid of goedkeuring van de RvC vereist, in welk laatste geval zeer strategische beslissingen met unanimiteit dienen te worden genomen;
- voor strategische AVA-besluiten vereiste van een gekwalificeerde meerderheid. Deze besluiten kunnen de volgende aangelegenheden betreffen:
 - statutenwijziging;
 - ontbinding;
 - uitgifte nieuwe aandelen;
 - fusie;
 - omzetting in NV/BV;
 - vaststelling bestuursbesluiten die onderworpen zijn aan goedkeuring AVA;
 - benoeming en ontslag accountant;
 - uitkering winst of reserveringen;

8. Deadlock situaties

- gedurende bepaalde periode pogen een minnelijke regeling te bereiken (eventueel minitrage);
- derde moet beslissen als bindend adviseur;
- koop-/verkoop opties;
- verhouding tot artikel 2:120 BW;
- geschillenregeling (contractueel of wettelijk);

9. Verdere financiering

- eigen vermogen;

- leningen (gewoon of achtergesteld, van aandeelhouders of van derden);
- zekerheid van aandeelhouders in geval van leningen door derden;
- bepaalde debt/equity ratio handhaven;
- achtergestelde leningen;

10. Dividendbeleid

- bepaald percentage van de winst uitkeren aan aandeelhouders (gedurende bepaalde periode);
- bepaald percentage van de winst toevoegen aan de reserves (gedurende bepaalde periode);
- bepaalde debt/equity ratio handhaven (ook i.v.m. achtergestelde leningen?);

11. Overleg tussen aandeelhouders en rapportage aan aandeelhouders

- door bestuur aan aandeelhouders;
- maandelijks of per kwartaal;
- verschaffen van bepaalde schriftelijke informatie en kopieën van bepaalde documenten;

12. Boekhouding en jaarstukken

- Aanwijzing accountantskantoor voor jaarlijkse controle;
- Munteenheid voor jaarstukken;
- Toepasselijke 'accounting principles';

13. Non-concurrentiebeding

- gebied en activiteiten, ook ten aanzien van werknemers;
- tijdsduur (tijdens de duur van de aandeelhoudersovereenkomst en na afloop daarvan);

14. Aanbieding aandelen

- overdracht op bepaald tijdstip in de toekomst of optie (prijs, tijdstip van uitoefening en levering, voorwaarden van uitoefening), tot einde optieperiode mogen de betreffende aandelen niet worden vervreemd, optiehouder verkrijgt een pandrecht op de betreffende aandelen;
- wijziging van zeggenschap in één van de partners (zeggenschap definiëren, hieronder kan ook de situatie vallen dat een controlerend aandeelhouder zijn controle verliest zonder dat een ander controle krijgt);
- in geval van wanprestatie of wezenlijk onderling geschil;
- in geval men wil liquideren;
- in geval van opzegging: koop/verkoop-optie voor de andere partij;
- in geval men zich wenst terug te trekken en er een bod van een derde is, moet de prijs dan worden bepaald door een expert of geldt het bod van de derde? Aanwijzing van één of meer experts en richtlijnen voor waardebeoordeling door experts;
- 'come along'-bepaling;
- verbod om gedurende een bepaalde tijd over te dragen;

15. Duur en beëindiging

- datum inwerkingtreding;
- geldigheidsduur zolang aandeelhouderschap voortduurt;
- kettingbeding: in geval van overdracht moet nieuwe aandeelhouder worden gebonden;
- bepaalde duur of onbepaalde duur, minimale duur (opzegtermijn, vergoeding bij beëindiging);
- wijziging van controle in joint venture partner (hieronder valt ook de situatie dat een controlerend aandeelhouder zijn controle verliest zonder dat een ander controle krijgt);
- beëindiging in geval van (ernstige) wanprestatie (terme de grâce);
- beëindiging in geval van faillissement of surséance;
- artikel 6:265 BW (ontbinding) uitsluiten;

16. Geheimhouding

17. Verhouding tussen statuten en aandeelhoudersovereenkomst

18. Kennisgevingen

19. Niet overdraagbaarheid

- rechten/verplichtingen uit de overeenkomst zijn niet overdraagbaar;
- uitzondring voor intracompany-overdracht;

20. Wijzigingen

21. Taal

22. Toepasselijk recht, forumkeuze, arbitrage

- arbitrage kan raadzaam zijn voor grote ondernemingen, voor ondernemingen waarvoor gespecialiseerde kennis is vereist, voor een internationale onderneming, waarin één of meer van de partners niet bekend is met de Nederlandse taal of uit een oogpunt van confidentialiteit;
- In geval van arbitrage:
 - NAI of ICC;
 - 1 of 3 arbiters;
 - regelen des rechts of redelijkheid en billijkheid;
 - plaats van arbitrage;
 - taal;
 - eventueel: minitrage;

23. Bijlagen

- statuten;
- overeenkomsten (met aandeelhouders of met derden);

24. Overige aspecten

- artikel 25 WOR;
- SER Fusiegedragsregels;
- EEG-rechtelijke aspecten van de samenwerking en het non-concurrentiebeding;
- Geschillenregeling (eventueel contractueel)
- Afwegen: wat gaat in statuten en wat gaat in de aandeelhoudersovereenkomst? Voordeel van plaatsing in statuten is dat de betreffende bepaling geldt tegenover de vennootschap. Voordeel van plaatsing in de aandeelhoudersovereenkomst is dat deze eenvoudiger kan worden gewijzigd, omdat geen verklaring van geen bezwaar is vereist;
- Indien aanloopverliezen worden verwacht (bijv. in geval een project van de grond af wordt opgezet): overweeg een CV-constructie. De CV is 'fiscaal transparant', d.w.z. dat de (aanloop)verliezen van de onderneming in mindering kunnen worden gebracht op de winsten van de partners. Voorts kan financiering van de onderneming met vreemd vermogen onder omstandigheden "off-balance" plaatsvinden, d.w.z. dat deze leningen niet in de balans van de partners behoeven te worden opgenomen

25.