



Klaw

**Efficiënt
werkkapitaalbeheer.
Juridisch bekeken
3 december 2020**



Agenda



1 Finance en werkkapitaalbeheer 2 december 2020

2 Juridische aspecten en inzichten 3 december 2020

2.1 Contractuele tips & tricks

2.2 Debtor management

2.3 Vennootschapsrechterlijke regels

2.4 Q&A

3 Fiscale maatregelen 8 december 2020

4 Boekhoudkundige inzichten 10 december 2020

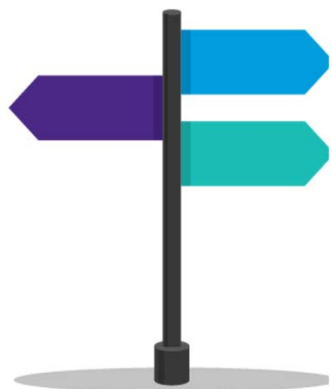


David van Iseghem
Senior Counsel KLaw
Email : dvaniseghem@klaw.be

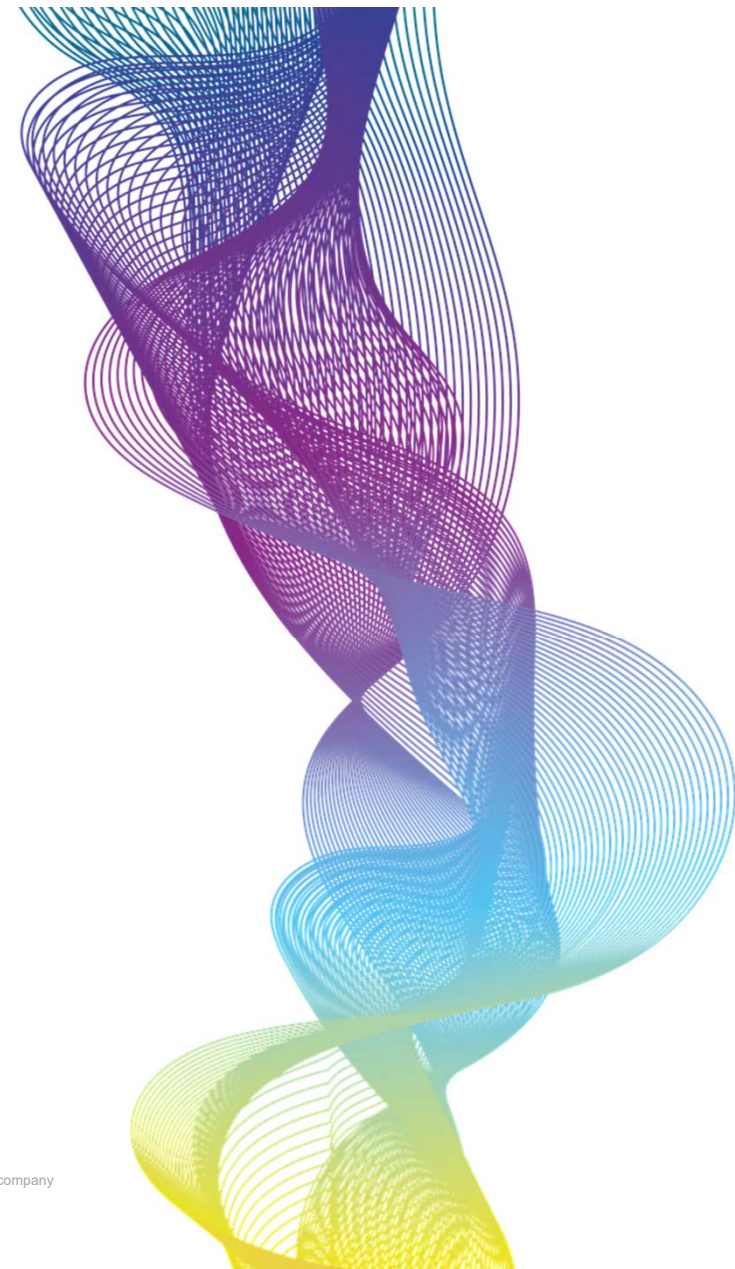


Christophe Piette
Senior Counsel KLaw
Email : cpiette@klaw.be

Contractuele tips en tricks



- Prijs
- Betaling
- Levering
- Aansprakelijkheid
- Beëindiging
- Slechte betalers



1.1. Clause i.v.m. PRIJS

WAT ZIT IN DE PRIJS?

- Excl. transportkosten, BTW, ...
- “Tenzij anders overeengekomen, worden prijzen uitgedrukt in euro en exclusief BTW en andere belastingen, heffingen en kosten, met inbegrip van maar niet beperkt tot in- en uitvoerbelastingen, douane, vervoer, verzekering, leveringskosten, enz.”

HERONDERHANDELINGSCLAUSULE

“Indien er zich onvoorziene omstandigheden voordoen waardoor de grondstofprijzen met meer dan 10% stijgen, verbinden partijen zich er toe om samen te komen en te heronderhandelen om gezamenlijk een billijke wijziging van de overeengekomen verkoopprijzen overeen te komen.”

PRIJS

PRIJSHERZIENINGSCLAUSULE

“De bestellingen worden gefactureerd tegen de afgesproken prijs. XXX behoudt zich uitdrukkelijk het recht voor om de prijs te verhogen indien na de ondertekening een of meerdere kostprijsfactoren (met inbegrip van, maar niet uitsluitend de prijzen van grondstoffen, energie, lonen) een verhoging ondergaan, ook al gebeurt dit door voorzienbare omstandigheden . Indien YYY de nieuwe prijs niet aanvaardt, heeft zij de mogelijkheid om per aangetekend schrijven een onmiddellijk een einde aan de overeenkomst te stellen.”

1.2. Clausules i.v.m. BETALING

Denk aan:

- Voorschotten
- Betalingstermijnen
 - Let op ! Nieuwe wet betalingstermijnen

Wat bij niet-betaling?

- Interesten
- Opschorting van prestaties bij niet-betaling
- Opeisbaarheid van (nog) niet vervallen facturen bij niet-betaling

BETALING

Een voorbeeld:

"Tenzij anders vermeld, zijn facturen contant betaalbaar binnen dertig (30) dagen na de factuurdatum, zonder aftrek of korting, in de valuta als daarop vermeld en, indien geen specificatie is gegeven, in euro. Indien een factuur op haar vervaldag niet is betaald, is van rechtswege en zonder voorafgaande ingebrekestelling een intrest van 10% verschuldigd, evenals een forfaitaire schadevergoeding van 10% van het openstaande saldo, met een minimum van 125,00 EUR, en dit niettegenstaande andere rechten en rechtsmiddelen die de Leverancier ter beschikking staan.

In geval van laattijdige betaling van één factuur worden alle openstaande facturen van rechtswege en zonder voorafgaande ingebrekestelling onmiddellijk opeisbaar. In geval van laattijdige betaling behoudt de Leverancier zich het recht voor om de levering van alle bestellingen op te schorten en/of te annuleren."

BETALING

Wet 10 april 2019 tot wijziging wet betalingsachterstand



De uiterste betaaltermijn van grote ondernemingen aan KMO's beperken om een einde te stellen aan misbruiken



Van toepassing op alle handelstransacties tussen ondernemingen waarbij de schuldeiser een KMO is en de schuldenaar een grote onderneming is



29 april 2020

Oud	Wettelijke betalingstermijn: 30 kalenderdagen MAAR conventioneel langere termijn mogelijk
Nieuw	Wettelijke betalingstermijn: 30 kalenderdagen + eventueel verificatietermijn: maximum 30 kalenderdagen MAAR: conventioneel nooit langere termijn dan 60 kalenderdagen Sanctie: nietigheid

Wat is een KMO?

Onderneming die slechts één van deze criteria overschrijdt

- ❖ Gemiddeld (op jaarbasis) max. 50 werknemers
- ❖ Jaaromzet (excl. BTW): max. 9 mio EUR
- ❖ Balanstotaal: max.4,5 mio EUR



1.3. Clause i.v.m. LEVERING

BINDENDE LEVERINGSTERMIJN? INSPANNINGSVERBINTENIS?

Bv.: “De leveringstermijn zijn niet bindend en louter richtinggevend. Eventuele vertragingen in de levering kunnen in geen geval aanleiding geven tot het annuleren door de klant van de bestelling.”

OVERDRACHT RISICO?

Bv.: “Alle door de Verkoper verkochte goederen worden DPU (ICC Incoterms 2020) aan de Koper geleverd voor leveringen binnen de EU. Leveringen buiten de EU worden gedaan DDP (ICC Incoterms 2020).”

LEVERING

 FORECAST

 EIGENDOMSVOORBEHOUD

1.4. Clausule i.v.m. AANSPRAKELIJKHEID

OVERMAGHT EN IMPREVISIE

Bv.: "In geval van overmacht en/of imprevisie kan XXX de overeenkomst geheel of gedeeltelijk opschorten door middel van een schriftelijke kennisgeving aan de klant, zonder dat het enige vergoeding hoeft te betalen, noch is zij aansprakelijk voor enige tekortkoming in de uitvoering van de overeenkomst hierdoor veroorzaakt. door Hardship/Force Majeure. Onder overmacht en imprevisie wordt onder meer verstaan (louter exemplatieve opsomming): productieonderbrekingen, bevoorradingsproblemen, tekorten aan grondstoffen, arbeidskracht, energie en transport, of vertragingen in transport, valutaschommelingen, verhoging van materiaalprijzen, prijzen van hulpmaterialen en grondstoffen, lonen, salarissen, sociale lasten, van overheidswege opgelegde kosten, heffingen en belastingen, transportkosten, in- en uitvoerrechten of verzekeringspremies, optredende tussen de orderbevestiging en de levering, bijzondere weersomstandigheden, stakingen, lock-outs, werkonderbrekingen of andere collectieve arbeidsgeschillen, mobilisatie, oorlog, ziekte, ongevallen, communicatie- en informaticastoringen, overheidsmaatregelen, epidemie/pandemie uitvoerverbod, welke XXX zelf of haar leveranciers treffen."

VERBORGEN GEBREKEN

Bv.: "De Klant moet XXX binnen 48 uur na de ontdekking, of na de ontdekking van het gebrek, en uiterlijk binnen een maand na de levering, op de hoogte brengen van de verborgen gebreken, op straffe van verval van hun rechten".

AAN- SPRAKELIJKHEID

BEPERKINGEN QUA REMEDIE

Bv.: “De aansprakelijkheid van XXX is beperkt tot gratis **herstel** van het geleverde gebrekkig goed of onderdeel, dan welk **vervanging** daarvan.”

BEPERKINGEN QUA BEDRAG

Bv.: “De contractuele aansprakelijkheid van de Leverancier is in ieder geval beperkt tot het laagste bedrag van een van volgende bedragen: (1) gefactureerde bedrag of (2) tot het bedrag dat door de verzekering van de Leverancier wordt gedekt.”

BEPERKINGEN QUA FOUT

Bv.: “De Dienstverlener is enkel aansprakelijk voor zijn eigen opzettelijke of bedrieglijke fout, of die van zijn aangestelde.”

BEPERKINGEN QUA SOORT SCHADE

Bv. “Partij XXX is enkel aansprakelijk voor directe schade, dit met uitsluiting van winstderving, productieverlies, milieuschade of enige andere gevolgschade of indirecte schade van welke aard dan ook, opgelopen door de Koper of enige andere derde partij”.

1.5 Clausules i.v.m. BEËINDIGING

VERVROEGDE BEËINDIGING

Bv.

“Partij [x] kan de overeenkomst zonder voorafgaande ingebrekestelling lastens de andere partij en zonder tussenkomst van de rechter ontbinden indien de volgende omstandigheden zich voordoen (limitatieve opsomming): (1) partij [y] gaat failliet of komt in een andere situatie van insolventie terecht, (2) partij [y] wordt vereffend of (3) de controle over partij [y] wijzigt.”

OPZEGBEDING

Bv.

“Partijen kunnen na een jaar op elk ogenblik en zonder enige rechtvaardiging de overeenkomst opzeggen, mits een opzegtermijn van 3 maanden en dit per post aangetekende brief. Partij [x] kan tijdens het eerste jaar de overeenkomst opzeggen mits betaling van[...] euro en het respecteren van een opzegtermijn van 3 maanden.”

BEEËNDIGING

UITDRUKKELIJK ONTBINDEND BEDING

Bv.:

“Partij [X] kan de overeenkomst zonder voorafgaande ingebrekestelling lastens de andere partij en zonder tussenkomst van de rechter ontbinden in geval van volgende wanprestaties (niet-limitatieve opsomming):

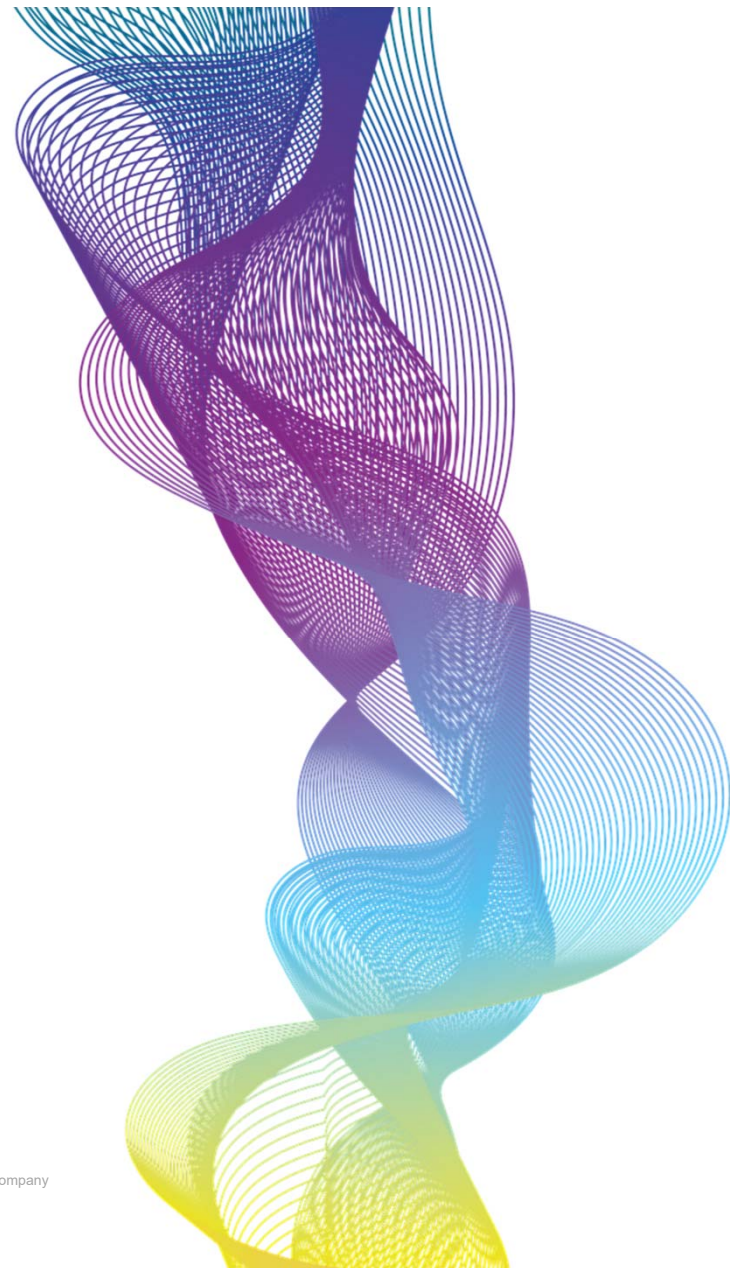
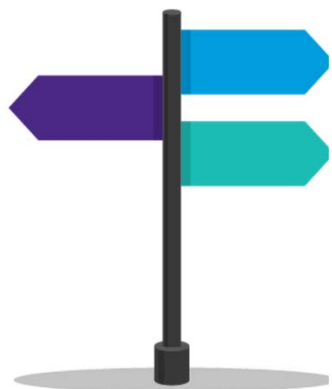
- het niet respecteren door partij [Y] van de jaarlijkse minimum afnamehoeveelheid;
- het niet respecteren van de geheimhoudingsverplichting, zoals opgenomen in art.[...];
- het niet respecteren van de niet-concurrentieverplichting, zoals opgenomen in art.[...].

Het recht van partij [Y] om de overeenkomst lastens partij [Y] te ontbinden, laat het recht van partij [X] onverlet om van partij [Y] een schadevergoeding te vorderen.”

1.6 Contractuele mogelijkheden tegen SLECHTE BETALERS



Debtor Management





Voorwaarden

- Geschreven overeenkomst
- Registratie nationaal pandregister

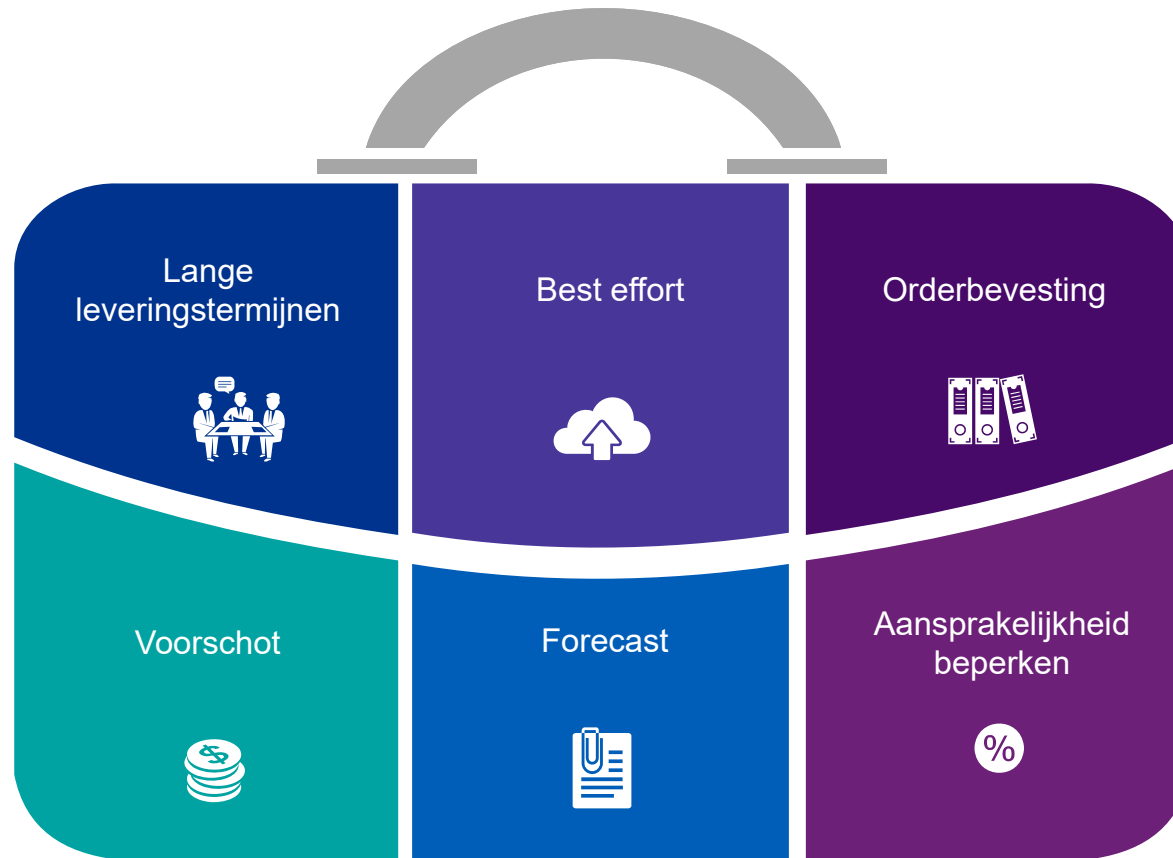
Modaliteiten

- Lichamelijke & onlichamelijke roerende goederen. Bv. Voorraden, handelszaak, effecten, etc.
- Omvang: Hoofdsom + aanhorigheden (max. 50% bij B2C)

Voordelen

- Voorrang op de in pand gegeven goederen i.g.v. samenloop
- B2B: geen voorafgaande machtiging rechter vereist

Voorraad afbouwen en beter afstemmen op de behoefte van de markt



Nieuwe B2B wetgeving: beperking contractsvrijheid vanaf 1 december 2020



Ter verbetering van de onderhandelingspositie van zelfstandigen en KMO's ten aanzien van grote(re) ondernemingen



Van toepassing op alle overeenkomsten tussen ondernemingen (B2B)



1 december 2020

Verbod op misbruik economische afhankelijkheid



Economische afhankelijkheid

Onevenwicht, geen dominante marktpositie

Misbruik: o.a.

- Aankoop of verkoop weigeren
- Onbillijke aan- /verkooprijzen
- Beperking van productie, afzet of technische ontwikkeling ten nadele van verbruikers
- Ongelijke voorwaarden bij gelijkwaardige prestaties
- Contractsluiting afhankelijk maken van onredelijke voorwaarden



Mededingingsautoriteit: boete maximum 2% omzet
Rechtbank: schadevergoeding, staking of nietigheid

Nieuwe B2B wetgeving: beperking contractsvrijheid tussen

Verbod op onrechtmatige bedingen



Kennelijk onevenwicht

Onevenwicht, geen dominante marktpositie

Zwarte lijst (4): o.a.

- Eenzijdige interpretatie clausules
- Afstand van elk middel van verhaal
- Aanvaarding beding zonder kennisname voor contractsluiting

Grijze lijst (8): o.a.

- Eenzijdige prijswijzigingen zonder motivering
- Geen redelijke opzegtermijn
- Uitsluiting aansprakelijkheid i.g.v. opzet, zware fout of niet uitvoeren van essentiële verbintenissen
- Onredelijke schadebedingen



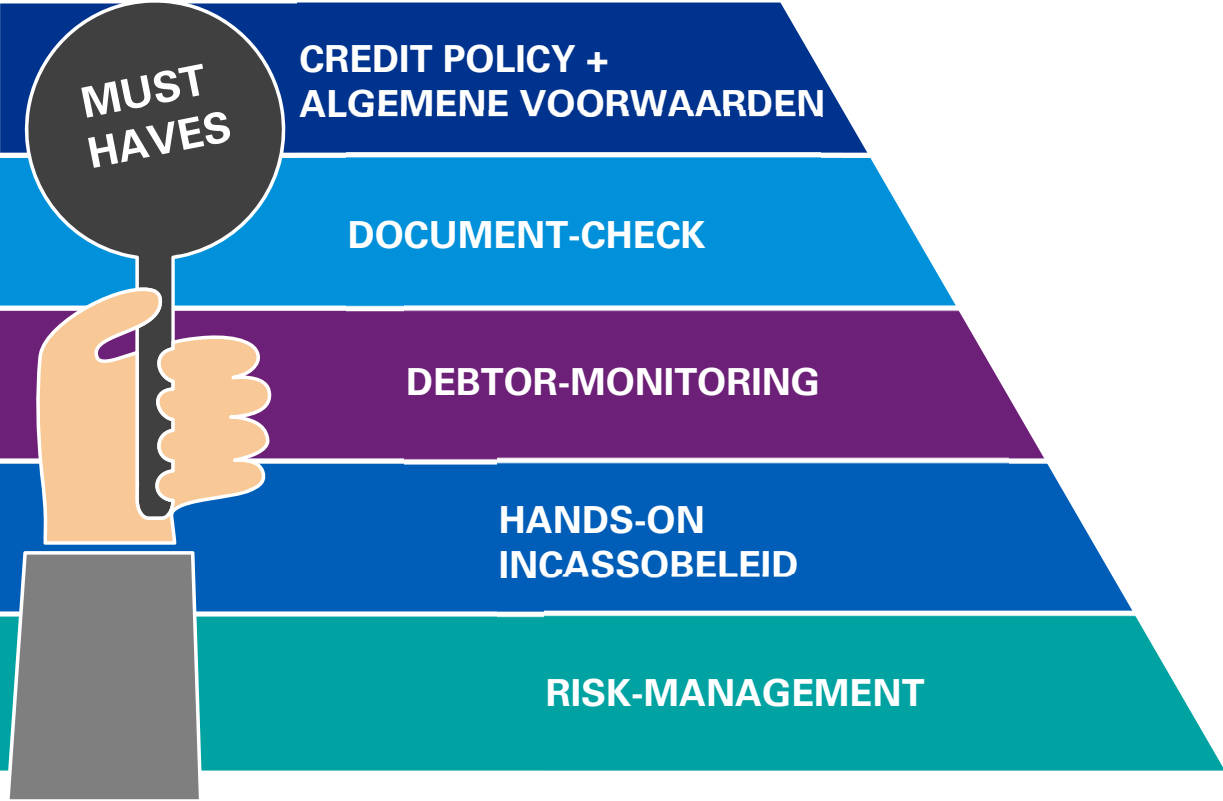
Zwarte lijst: absolute nietigheid – geen tegenbewijs

Grijze lijst: relatieve nietigheid – tegenbewijs mogelijk



1 december 2020

Optimaliseren cashflow via efficiënt debtor management



Incasso : invordering

Europees betalingsbevel

- B2B en B2C
- Onbetwiste facturen
- EU (m.u.v. Denemarken)
- Volledig schriftelijk

Gerechtelijke invordering: rechtbank

- B2B en B2C
- Korte debatten
- Rechtstreekse vordering

I.O.S. (sinds 26.6.2016)

- Buitengerechtelijk
- B2B
- België
- Onbetwiste facturen



Art. 735 Ger. W.

- Behandeling op de inleidingszitting
- In eerste aanleg (art. 735 Ger.W.) & hoger beroep (art. 1066 Ger.W.)
- Eenvoudige zaken / niet betwisting

Akte van rechtsingang (dagvaarding)

- Door de eisende partij gevraagd in de akte van rechtsingang of door verweerder
- De rechter behoudt zijn beoordelingsvrijheid
- Kan ook op een gedeelte van de vordering slaan

Akkoord tussen partijen

- De rechter moet de zaak aanhouden op de inleidingszitting of ze naar een nabije datum verwijzen
- Geen termijn voor nabije datum, wel in hoger beroep (3 maanden)

Rechtstreekse vordering

Wat?

- = Instrument voor de onderaannemer om rechtstreeks betaling te verkrijgen van de bouwheer ingeval hij niet betaald wordt door zijn medecontractant (hoofdaannemer) (art. 1798 B.W.)

Voorwaarden

- Aannemingsovereenkomsten
- Geldige contractuele of buitencontractuele schuldvordering van de onderaannemer t.a.v. de (hoofd)aannemer;
- Geldige overeenkomst tussen opdrachtgever en (hoofd)aannemer
- Éénzelfde werf

Omvang

- Hoofdsommen, interesten & schadebeding

Uitwinning

- Aangetekend schrijven
- Storting geblokkeerde rekening/deposito consignatiekas

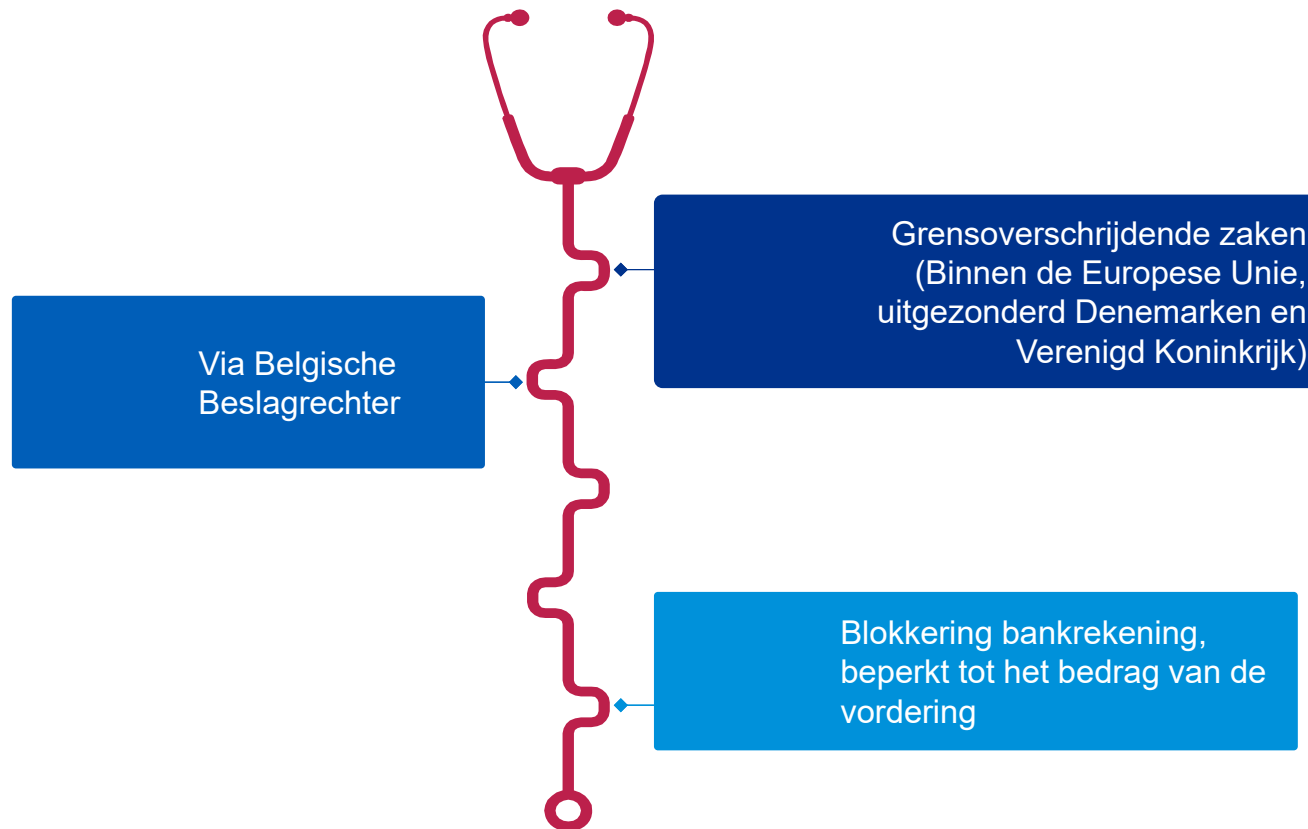
Wat bij samenloop?

- Bij instelling voor faillissement blijft rechtstreekse vordering geldig
- Ook mogelijk bij gerechtelijke reorganisatie/WCO

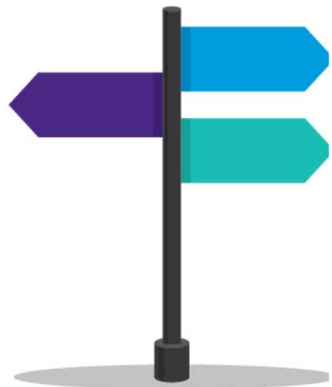
Beslag (nationaal)

	A. ROEREND BESLAG	B. DERDEN-BESLAG	C. ONROEREND BESLAG
Voorwaarden	<ul style="list-style-type: none"> - Zeker, opeisbare en vaststaande schuldvordering - Urgentie 		
Procedure	<ul style="list-style-type: none"> - Schriftelijk: Eenzijdig verzoekschrift rechtbank - Uitspraak binnen 8 dagen - Eventueel verzet debiteur 		
Buitengerechtelijk	Enkel op basis vonnis	Op basis van onderhandse/ authentieke akte (bv. Niet-betwiste factuur)	Enkel op basis vonnis
Kostprijs	<ul style="list-style-type: none"> - Rolrechten 160 EUR per verzoekende partij - Kosten deurwaarder (ca.300-500 EUR) 		

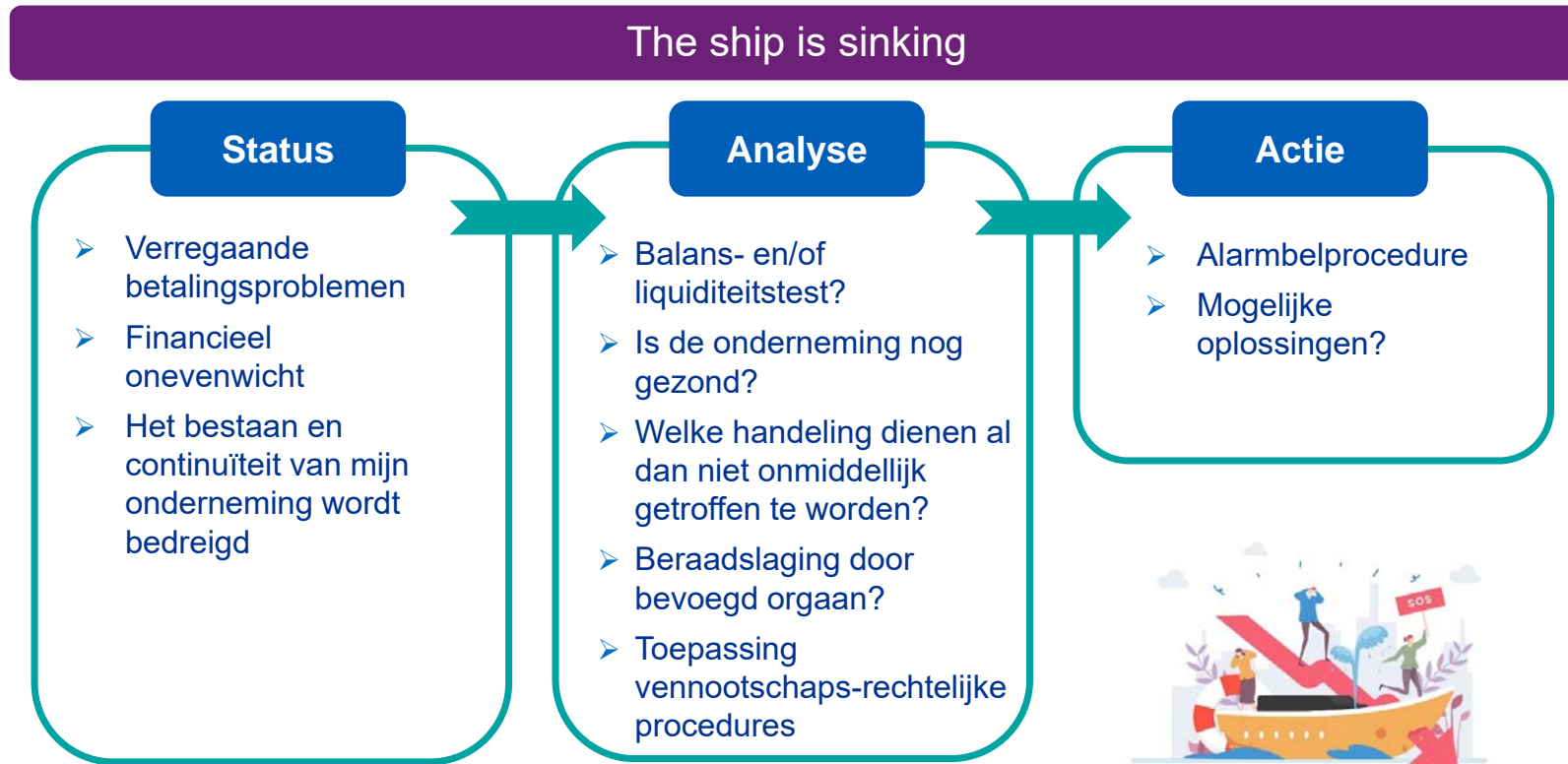
Bewarende maatregelen: Europees bankbeslag



Vennootschapsrechterlijke Regels



3. Onderneming in moeilijkheden



NV

- Netto-actief test
- Sanctie: terugvorderbaarheid aandeelhouders (**enkel bij kwade trouw**)

BV

- Dubbele uitkeringstest:
 - Netto-actief test
 - Liquiditeitstest
- Sanctie:
 - Bestuurders: Hoofdelijke aansprakelijkheid voor alle daaruitvloeiende schade
 - Aandeelhouders: terugvorderen uitkeringen, **ongeacht goede of kwade trouw**

Netto-actief test

- Definitie netto-actief:

Totaalbedrag van de activa, verminderd met de voorzieningen, de schulden en de nog niet afgeschreven bedragen van de oprichtings- en uitbreidingskosten en de kosten voor onderzoek en ontwikkeling

- Bevoegd orgaan: AV
- Een uitkering onmogelijk indien:
 - Netto-actief is negatief; of
 - Het tot een negatief netto-actief zou leidenIndien “onbeschikbaar” eigen vermogen → netto-actief niet onder deze drempel
- O.b.v. laatst goedgekeurde jaarrekening of recentere staat van actief en passief
 - Indien aanstelling commissaris: beoordeling cijfers

Liquiditeitstest

- Bevoegd orgaan: Bestuur
- Een uitkering enkel onmogelijk indien:
 - Opeisbare schulden betaalbaar blijven gedurende minstens 12 maanden, te rekenen vanaf de datum van uitkering
 - Redelijkerwijs te verwachten ontwikkelingen
- Bijzonder verslag van bestuur (intern)
 - Indien aanstelling van een commissaris: nazicht van het verslag en vermelding in het controleverslag dat hij de opdracht heeft uitgevoerd.
- Liquiditeitstest nuanceert flexibiliserend effect van de afschaffing van kapitaal BV
 - Verschuiving naar (bestuurs)verantwoordelijkheid

Netto-actief test

- Definitie netto-actief:

Totaalbedrag van de activa, verminderd met de voorzieningen, de schulden en de nog niet afgeschreven bedragen van de oprichtings- en uitbreidingskosten en de kosten voor onderzoek en ontwikkeling

- Bevoegd orgaan: AV
- Een uitkering onmogelijk indien:
 - Netto-actief is negatief; of
 - Ten gevolge van de uitkering zou dalenBeneden het bedrag van het gestorte, of indien hoger, het opgevraagde kapitaal, vermeerderd met alle onuitkeerbare reserves (incl. niet afgeschreven gedeelte herwaarderingsmeerwaarden)
- O.b.v. laatst goedgekeurde jaarrekening of recentere staat van actief en passief
 - Indien aanstelling commissaris: beoordeling cijfers

Alarmbelprocedure



- BV: nettoactief dreigt negatief te worden **of** vennootschap niet langer in staat volgens redelijkerwijs te verwachten ontwikkelingen, om gedurende minstens de twaalf volgende maanden haar schulden te voldoen naarmate deze opeisbaar worden
- NV: nettoactief < 1/2 kapitaal **en** nettoactief < 1/4 kapitaal



- Ontbinding
- Voortzetting



- Binnen **twee maanden** na de datum waarop bovenvermelde toestand werd vastgesteld of had moeten worden vastgesteld.
- Ontbinding: regels statutenwijziging

Onderneming in moeilijkheden

The ship is still sinking...Or not?

**Gerechtelijke
Reorganisatie**

Schulden worden “bevroren”
Geen uitvoering mogelijk gedurende
de duurtijd van de gerechtelijke
reorganisatie
Ademruimte

Mogelijkheden

- Minnelijk akkoord met SE
- Collectief akkoord met SE
- Overdracht van de onderneming



Onderneming in moeilijkheden

...The ship has sunk!

Aanvraag faillissement

Vrijwillige vereffening

- Rechtspersoon houdt **definitief** op te bestaan
- Alle contractuele relaties worden verbroken
- Vereffening en verdeling van het kapitaal/actief tussen alle (al dan niet bevoorrechte) schuldeisers onder leiding van een curator / vereffenaar



Bestuurdersaansprakelijkheid



Omzet (ex. BTW)		Balanstotaal	Maximum
350.000 EUR	EN	175.000 EUR	125.000 EUR
...
50.000.000 EUR	OF	43.000.000 EUR	12.000.000 EUR



Vragen?

Klaw

Thank you



David van Iseghem
Senior Counsel KLAW
Email : dvaniseghem@klaw.be



Christophe Piette
Senior Counsel KLAW
Email : cpiette@klaw.be

klaw.be
kpmg.com

