

Is de bestuurder van een Spaanse vennootschap van aansprakelijkheid gevrijwaard?

Een van de voordelen van een Sociedad Limitada is dat met betrekkelijk weinig risico's aan het maatschappelijk verkeer kan worden deelgenomen. De aansprakelijkheid van de aandeelhouders is net als bij de Nederlandse B.V. beperkt ("limitada") tot het door hen ingebrachte kapitaal. Komt het tot een faillissement van de vennootschap, dan kunnen schuldeisers niet aankloppen bij de aandeelhouders, ook niet als het faillissement het gevolg is van het bewust 'de stekker eruit trekken'. Wanneer aandeelhouders besluiten af te zien van nieuwe kapitaalinjecties is dat in beginsel een volstrekt legitieme beslissing die niet leidt tot enige aansprakelijkheid van de vennoten tegenover derden.

De positie van de bestuurder verschilt wezenlijk van die van de aandeelhouders. De bestuurder heeft een actieve rol binnen de onderneming en draagt in verband daarmee een vergaande verantwoordelijkheid, zowel richting de aandeelhouders als tegenover derden. De bestuurder is verantwoordelijk voor het gehele reilen en zeilen van de onderneming in civiele, commerciële en fiscale zin. De aansprakelijkheid van de bestuurder kan voortvloeien uit bepaalde door hem verrichte rechtshandelingen, maar kan ook direct uit de wet volgen. Een voorbeeld van de eerste categorie is het namens de vennootschap aangaan van verplichtingen terwijl de bestuurder weet of moet begrijpen dat deze door de S.L. niet kunnen worden nagekomen. Wie met een S.L. een contract sluit dat niet wordt nagekomen, kan zich op het standpunt stellen dat de bestuurder eigenlijk al van deze betalingsonmacht op de hoogte was toen het contract tekende. Hij had deze overeenkomst dus eigenlijk niet mogen aangaan. Nu hij dat wel gedaan heeft is zijn wederpartij daarvan de dupe.

Omdat moeilijk te bewijzen is dat de bestuurder te kwader trouw heeft gehandeld komt de Spaanse wet de schuldeisers tegemoet. De wet verbiedt om met ondernemingen die substantiële verliezen hebben geleden te blijven deelnemen aan het maatschappelijk verkeer. Concreet bepaalt de Spaanse wet dat de bestuurder van de vennootschap waarvan het eigen vermogen (om precies te zijn: "el valor neto contable") is gedaald tot onder de helft van het maatschappelijk kapitaal of tot onder het wettelijk minimum kapitaal, hoofdelijk aansprakelijk is voor alle schulden van de vennootschap die nadien worden aangegaan, tenzij hij tijdig adequate maatregelen treft. Die maatregelen moeten er dan in bestaan de onderneming weer solide te maken ofwel de onderneming op te heffen. Het eerste kan door het aantrekken van nieuw kapitaal, bijvoorbeeld door bijstortingen van de aandeelhouders, het tweede door ontbinding van de vennootschap. Wordt gekozen voor het laatste dan dient de bestuurder binnen twee maanden een algemene vergadering van aandeelhouders uit te schrijven waarin het besluit zal worden genomen de vennootschap te doen ontbinden. De termijn van twee maanden vangt aan op het moment waarop de bestuurder bekend is of redelijkerwijs bekend had moeten zijn met de situatie van onvoldoende eigen vermogen. Normaal gesproken is dit het moment waarop de jaarstukken moeten worden goedgekeurd, te weten uiterlijk drie maanden na sluiting van het boekjaar, tenzij de schuldeiser kan bewijzen dat de

bestuurder al eerder van de insolvente situatie op de hoogte was.

Als de vennootschap heeft voldaan aan haar publicatieplicht is het voor schuldeisers door raadpleging van het handelsregister eenvoudig na te gaan of zich een geval van hoofdelijke aansprakelijkheid van de bestuurder voordoet. Heeft de vennootschap niet voldaan aan haar verplichting tot publicatie van de jaarstukken, dan kan dat feit op zichzelf ook leiden tot bestuurdersaansprakelijkheid. Het niet voldoen aan de publicatieplicht vormt een sterke aanwijzing voor wanbeleid. De bestuurder kan dan aansprakelijk worden gesteld op grond van handelen in strijd met de wet én onbehoorlijk bestuur.

Veel bestuurders van Spaanse vennootschappen zijn zich niet bewust van de grote risico's die zij lopen als bestuurder. Het zijn bovendien niet alleen de statutair bestuurders die deze risico's lopen, maar ook de feitelijk bestuurders: zij die niet ingeschreven staan maar feitelijk de touwtjes in handen hebben. Met name de automatische aansprakelijkheid uit de wet, die evenzeer geldt voor de bestuurders van de S.A. (Sociedad Anónima), komt vaak als een totale verrassing. Bovendien is er voor de bestuurder niets meer aan te doen wanneer eenmaal de termijn van twee maanden ongebruikt is verstreken. Alle nadien aangegane verplichtingen zijn en blijven 'geïnfecteerd'. Pas wanneer de bestuurder alsnog de voorgeschreven maatregelen neemt kan hij weer 'veilig' namens de vennootschap opereren.



door: Mr M.H. Bressers - Bressers Law
www.bresserslaw.com



FONTANERIA JARDIN BOTANICO

OFFICIELE INSTALATEUR -Sinds 1987-

ALLE SOORTEN VERWARMINGSINSTALLATIES GAS-MAZOUT- CLIMATISATIE-LOODGIETERIJ

San Policarpo, 68 TORREVIEJA (Parque des Naciones)	Open: Ma.-Vrij. 9 tot 14u. en 15.30 tot 18.30u. Za. 10 tot 13u.	Mov.. 686 983 095 Tel. 96 571 65 04 Fax. 96 570 47 58
--	---	---

Wij spreken Nederlands
e-mail: fonta.jbotanico@live.com

AIRCONDITIONING



Alle merken

**CENTRALE VERWARMING
SPECIAAL AANBOD**



ONTKALKERS



Vaillant



Atmosferische "VAILANT" Ketel (enkel verwarming) in het salon 2 radiatoren van 10 elementen.
2 Slaapkamers met 1 radiator van 8 elementen.
1 Badkamer met 1 radiator van 5 elementen. Gasaansluiting voor 2 gasflessen UD 110. Wij voorzien U van alle administratieve documenten (Alicante)

Totaal afgeleverd voor: **€3.850,-** I.V.A. inbegrepen

Wegens verbouwingswerken tot 60% korting op badkamermeubelen