



KROMANN REUMERT

ÆNDRING AF DEN TYSKE ANPARTSSELSKABSLOV (GMBH-LOV)

For danske investorer betyder tillægget til den tyske GmbH-lov „Gesetz zur Modernisierung des GmbH-Rechts und zur Bekämpfung von Missbräuchen“ (MoMiG) på den ene side mange nye og spændende udformningsmuligheder. På den anden side indebærer det også nye hæftelsesrisici for GmbH-direktører og selskabernes danske anpartshavere og moderselskaber.

LETTERE ADGANG TIL AT STIFTE ET GMBH

Flere af reformens tiltag sigter på at gøre den tyske selskabsform mere attraktiv for investorerne sammenlignet med dens europæiske panderter (engelske Limited, franske S.a.r.l., danske ApS). Det sker ved at gøre GmbH-stiftelsen mere enkel og hurtig.

Forenklet stiftelsesprocedure

Ved stiftelsen af et GmbH med kun én direktør og højst tre anpartshavere kan man i fremtiden anvende et standardstiftelsesdokument, som er vedtægter, udnævnelse af direktør og anpartshaverfortegnelse

i ét. Formularen kan dog på den ene side ikke tilpasses til den enkelte investors forestillinger og krav, og på den anden side vil det også i fremtiden være nødvendigt med den omkostningskrævende notar-bekræftelse. Derfor bør investorer vurdere i hvert enkelt tilfælde, om denne forenkling af formaliteterne er værd at anvende.

Iværksætterselskab med begrænset hæftelse

Siden MoMiG den 1. november 2008 trådte i kraft har en investor mulighed for at stifte et tysk (datter)selskab med begrænset hæftelse med en anpartskapital på kun 1 EUR. Dette såkaldte „iværksætterselskab med begrænset hæftelse“ skal dog hvert år foretage en kapitalhenlæggelse på en fjerdedel af årets overskud. Så snart selskabet har nået en anpartskapital på EUR 25.000, kan selskabet fremover drives som et „rigtigt“ GmbH.

Fornyelsen er således i sidste ende en lempet indtræden i selskabsformen "GmbH". Ud over investors



reducerede kapitalkrav og mindre stiftelsesomkostninger har det også den fordel, at det først er nødvendigt at foretage en anmeldelse til Handelsregister (det tyske selskabsregister), når anpartskapitalen er indbetalt i fuldt omfang. Det er således muligt at stifte et selskab efter behov ad hoc, altså uden at vente på en anmeldelse til Handelsregister. Selskabet er således straks klar til brug ved f.eks. akquisitioner, som planlægges med kort varsel. En ulempe ved iværksætterselskaber med begrænset hæftelse er, at anpartskapitalen alene kan indbetales i kontanter. Der kan altså ikke ske apportindskud hverken ved stiftelsen eller ved senere kapitalforhøjelser.

Fremskaffelse af kapital

Ifølge til den tidligere retsstilling måtte et GmbH ikke udbetale de penge, som var indbetalt på en separat konto som anpartskapital (sædvanligvis EUR 25.000), til anpartshaverne før udløbet af en bestemt frist (mindst seks til otte måneder).

Den nye lov gør nu det muligt – hvis GmbH'et kan bevise overfor Handelsregister, at det har et „fuldgyldigt“ og „til enhver tid forfaldent“ krav mod anpartshaveren på tilbagebetaling af beløbet. Dette kræver, at GmbH-direktøren til stadighed kontrollerer moderselskabets solvens. Dette kan eksempelvis ske via ad-hoc meddelelser fra moderselskabet ved en forringelse af likviditeten.

ADMINISTRATIVT HJEMSTED I UDLANDET

Siden november 2008 er det tilladt for et GmbH stiftet i Tyskland, og registreret i det tyske Handelsregister at flytte hovedadministrationen ikke kun til et andet sted i Tyskland, men også til udlandet (altså f.eks. til Danmark) under forudsætning af at det bibeholder sit hjemsted iht. til vedtægterne. Det kan ske, uden at selskabet derved bliver slettet af det tyske Handelsregister og i tyske retsforhold mister sin handleevne. Selskabet beholder sin selskabsform som et tysk GmbH.

Det er derfor nu også muligt at stifte et GmbH, som fra starten har sit administrative hjemsted i Danmark. I begge tilfælde er det dog fortsat et krav, at GmbH'et skal angive og opretholde en forretningsadresse i Tyskland. Det betyder i realiteten, at GmbH'et kan føres som et rent postkasseselskab.

Da selve MoMiG ikke indeholder nogen skatteretlige bestemmelser, ændrer flytningen af et GmbH's administration til udlandet ganske vist ikke noget ved pligten til at betale tysk selskabsskat (“Körperschaftsteuer”). Flytningen til udlandet bliver dog ikke som sådan beskattet (alt efter hvilken dobbeltbeskatningsaftale der gælder), hvis GmbH'ets stille reserver er ejendomsbesiddelse (eller tyske driftssteder). Derudover bortfalder pligten til at betale tysk erhvervsbeskatning (“Gewerbesteuer”) på grund af flytningen af det administrative hjemsted. På den måde kan der være penge at spare for danske virksomheder med datterselskaber i Tyskland.

(KUN LIDT) FORENKLET ERHVERVELSE AF ET GMBH

I lighed med, hvad der (endnu) gælder ifølge dansk selskabsret, kan man ikke ud af en udskrift fra Handelsregister eller ihændehaveraktier se, hvem de aktuelle ejere af en andel i et tysk GmbH er. Dette har tidligere gjort det nødvendigt for potentielle erhververe af et GmbH at verificere ejerforholdene ved at gennemføre en omfangsrig due diligence. Ellers løb disse en risiko for at erhverve mindre eller overhovedet ikke det, som sælgeren havde lovet ham.

Efter MoMiGs ikrafttræden er det derimod tilstrækkeligt for gyldigt at erhverve et GmbH, at sælger fremgår som anpartshaver af den anpartshaverfortegnelse, som skal indleveres til (og holdes opdateret i) Handelsregister – også selvom sælger af en eller anden grund rent faktisk alligevel ikke er anpartshaver (såkaldt “erhvervelse i god tro”). Alligevel rådes en erhverver af et GmbH til at gennemføre en



- forenklet – due diligence vedrørende ejendomsretten til anparterne. Det er i visse tilfælde nemlig ikke muligt at erhverve i god tro, f.eks. hvis sælgers ejendomsret har været registreret forkert i anpartshaverfortegnelsen mindre end tre år.

SKÆRPELSE AF HÆFTELSESRISICI FOR DIREKTØRER OG ANPARTSHAVERE

De fornyelser, der er beskrevet ovenfor, bidrager utvivlsomt til at nedbryde den hidtidige formalisme i GmbH-lovgivningen. Den selskabsretlige opblødning er dog sket på bekostning af en skærpelse og omplacering af de konkursretlige hæftelsesregler. Her er nogle eksempler:

- En direktør i et GmbH er nu forpligtet til at erstatte betalinger til anpartshavere, hvis disse betalinger har ført til GmbH'ets insolvens.
- Hvis et GmbH ikke længere har en direktør (f.eks. som følge af direktørens gyldig fratrædelse), er anpartshaverne i givet fald forpligtede til at indgive konkursbegæring.
- Pligten for de tegningsberettigede i en juridisk person eller et personselskab til at indgive konkursbegæring omfatter nu også udenlandske selskaber med administrativt hjemsted og drift i Tyskland.



Hvis du har spørgsmål eller bemærkninger til dette nyhedsbrev, er du naturligvis velkommen til at kontakte:



KØBENHAVN
Tel.: 38 77 43 76
Fax: 70 12 13 11
Hauke Wulf
hwu@kromannreumert.com



ÅRHUS
Tel.: 38 77 43 28
Fax: 70 12 13 11
Stephan Festner
sfe@kromannreumert.com

TILMELD DIG NYHEDSBREVET

på www.kromannreumert.com/nyhedsbreve

København

Kromann Reumert
Sundkrogsgade 5
DK-2100 København
Danmark

Tlf.: +45 70 12 12 11
Fax: +45 70 12 13 11
E-mail: cph@kromannreumert.com

Århus

Kromann Reumert
Rådhuspladsen 3
DK-8000 Århus C
Danmark

Tlf.: +45 70 12 12 11
Fax: +45 70 12 14 11
E-mail: arh@kromannreumert.com

Dette nyhedsbrev kan ikke erstatte juridisk rådgivning. Kromann Reumert påtager sig intet ansvar for skader eller tab, der direkte eller indirekte kan afledes af brugen af nyhedsbrevet. Dette gælder, hvad enten skaden eller tabet er forårsaget af fejlagtig information i nyhedsbrevet eller af øvrige forhold, der relaterer sig til nyhedsbrevet.

**KROMANN
REUMERT**