



Hans van Velzen is legal counsel bij Van Velzen CS.

Tekst Hans van Velzen Beeld Getty Images arlut73

Relatief eenvoudig maar wel tijdrovend proces

AANDACHTSPUNTEN VOOR OPRICHTING DOCHTERBEDRIJF IN VS

Exporteren naar de Verenigde Staten kan middels een distributeur, een agent of direct via een webshop. Maar wat als je de teugels zelf in handen wilt houden en in dat land een operationele dochteronderneming wilt oprichten? In tegenstelling tot veel andere geïndustrialiseerde landen is dit relatief eenvoudig maar wel tijdrovend.

De meestgebruikte, op de Nederlandse BV lijkende rechtsvormen in de Verenigde Staten (VS) zijn de *Corporation* (veelal aangeduid met 'Inc.' achter de bedrijfsnaam) en de *Limited Liability Company* (LLC). De Corporation is de oudste versie en bestaat in een aantal staten al ruim tweehonderd jaar. Het gebruik ervan is voor wat betreft vennootschapsrechtelijke aspecten en wet- en regelgeving vrij voorspelbaar. De LLC is de jeugdige versie van de twee rechtsvormen. LLC's worden in de VS veelal ingezet vanuit fiscaal perspectief en worden voornamelijk gebruikt door in de VS woonachtige belastingplichtigen. Dit laatste aspect behandel ik niet in dit artikel. Wel de vennootschapsrechtelijke aspecten, naar het recht van Delaware, de in de VS leidende staat op vennootschapsgebied. Voor het oprichten van een Corporation of LLC hoeven bestuurders noch aandeelhouders of *members* naar de VS af te reizen. Ondernemers doen er wel verstandig aan rekening te houden met een flinke hoeveelheid federale, statelijke en lokale formali-

teiten waar ze zich doorheen moeten worstelen. Bottleneck: een bankrekening openen is pas mogelijk als het federale belastingnummer, het 'EIN', is toegekend. Dat laatste kan langere tijd duren.

Management

Een Corporation kent twee bestuursorganen: de *Board of Directors* (BoD) en de *officers*. De BoD is verantwoordelijk voor het

**Er gelden geen eisen
inzake woonachtigheid
in de VS of het hebben
van de Amerikaanse
nationaliteit**

beleid van de Corporation, de officers zijn als 'bedrijfsleiders' verantwoordelijk voor de uitvoering daarvan. Voor beide organen geldt dat daarin alleen natuurlijke personen plaats



Geen Nederlandse dochteronderneming maar wel typisch Hollands. De Dutch Haven Shoo-Fly Pie Bakery and Souvenir Shop in Lancaster County, Pennsylvania.

mogen nemen. Inzet van een managementvennootschap ten behoeve van bestuur is dus niet toegestaan. Dit is anders bij de LLC, die in tegenstelling tot de Corporation geen aandelen of aandeelhouders kent. Een LLC geeft wel *members interests* uit. Eenvoudig gezegd: een aandeelhouder van een Corporation heet bij een LLC een member. Een Corporation wordt standaard bestuurd door een Board of Directors. Bij een LLC is dat andersom, daar zijn de *members* (de 'aandeelhouders') de bestuurders. Wel is het mogelijk te kiezen voor een afzonderlijk bestuur door *managers*. Members en managers mogen rechtspersonen zijn, inzet van een managementvennootschap is hier wel toegestaan.

Kapitaal

Zowel een Corporation als een LLC kent een vennootschappelijk kapitaal, dat in aandelen respectievelijk in units is verdeeld. Een Corporation beschikt over een maatschappelijk geplaatst en volgestort kapitaal. Er is geen voorgeschreven minimumbedrag. Het kapitaal van een LLC ziet er anders uit. Dit is verdeeld in *interests*, die weer zijn onderverdeeld in *membership interests* en *financial interests*. De financiële of numerieke deelname in het kapitaal wordt uitgedrukt in units. Voor beide rechtsvormen geldt dat de ver-

De VS zijn erg formalistisch, handel hiernaar

plichtingen die de vennootschap aangaat, in redelijkheid en voorzienbaar moeten kunnen worden nagekomen. Als dat niet het geval is, kan ingeval van faillissement bij een Corporation worden 'doorgebroken' naar bestuurders en aandeelhouders en bij een LLC naar managers en members. Al deze partijen kunnen daarmee verantwoordelijk worden gehouden voor de door de rechtspersoon niet-betaalde schulden.

Verschillende niveaus

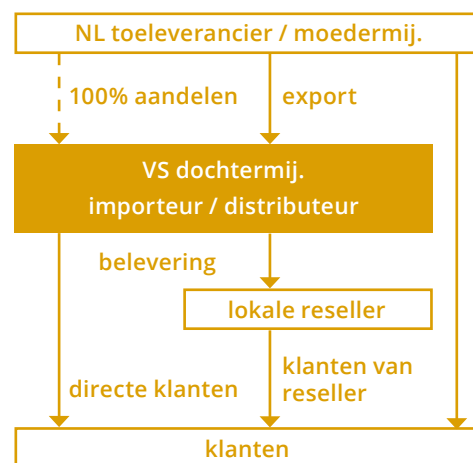
Wet- en regelgeving in de VS is diffuus en is verdeeld over verschillende lagen en jurisdicties. Indien een registratie of aangifte op enig niveau niet of te laat is gebeurd, kan dat serieuze gevolgen hebben, waaronder het intrekken van de rechtspersoonlijkheid van de entiteit. Bijvoorbeeld door middel van een *administrative dissolution*. Gevolg: de Corporation of LLC verandert in een soort van eenmanszaak of vennootschap onder firma. De eigenaren (aandeelhouders of members) en bestuurders kunnen worden aangesproken tot nakoming van schulden, maar worden ook verantwoordelijk en aansprakelijk voor transacties. Hierbij gaat het om transacties die feitelijk zijn verricht maar die vanwege het ontbreken van rechtspersoonlijk leven (*administratively dissolved*) niet door de rechtspersoon zelf kunnen zijn gedaan. Ze worden geacht door de achterliggers te zijn verricht. Immers, de entiteit bestond op dat moment juridisch niet meer en kon geen rechtshandelingen verrichten. Administrative dissolution kun je in de regel repareren. Het advies is compliance, compliance en nog eens compliance. De VS zijn erg formalistisch, handel hiernaar.

Formaliteiten

Iedere rechtspersoon in de VS heeft een *registered office* en een *registered agent*. Een registered agent is geen agent in de commerciële zin van het woord, maar een wettelijk voorgeschreven vertegenwoordiger. Dit heeft te maken met het afwijkende systeem van registratie van rechtspersonen in de VS, dat anders is ingericht dan het handelsregister in Nederland. De registered agent heeft relevante informatie van de achterliggers van een vennootschap beschikbaar. Wanneer een crediteur de vennootschap wil dagvaarden vanwege wanbetaling of wanneer een overheidsinstantie kennis wil geven van *non-compliance* of administrative dissolution, kan dit via de registered agent. Die stelt vervolgens de contactpersoon van de Corporation of LLC in kennis.

Importer of record

De VS kennen vrij weinig beperkingen omtrent buitenlands aandeelhouderschap en membership in Amerikaanse ondernemingen. Een Corporation of LLC kan perfect, snel en zonder veel problemen in een internationale structuur en onder een Nederlandse houdster- of werkmaatschappij worden gehangen. Er gelden geen eisen inzake woonachtigheid in de VS of het hebben van de Amerikaanse nationaliteit. De nieuw opgezette onderneming in de VS kan daar als *importer of record* fungeren, waarbij de Nederlandse onderneming toelevert volgens de ICC Incoterms® 2020-regel Free Carrier. De Amerikaanse dochteronderneming kan voorraad aanhouden in de VS en van daaruit verder uitleveren op basis van de vervoersvoorwaarden uit de Amerikaanse Uniform Commercial Code. ►



De informatie in dit artikel is niet uitputtend; uitzonderingen op de genoemde voorbeeldsituaties kunnen van toepassing zijn. De informatie is met de grootste mogelijke zorgvuldigheid samengesteld, is algemeen van aard en is niet bedoeld als juridisch advies of leidraad voor onder meer transacties. De informatie is gebaseerd op de situatie zoals die in de VS gold tot en met december 2024.