



# Handleiding toepassing Hoofdstuk 2 Wet vifo

## Interne herstructureringen

December 2023

[www.bureautoetsinginvesteringen.nl](http://www.bureautoetsinginvesteringen.nl)

Deze handleiding wordt gegeven ingevolge art 9 van de Wet veiligheidstoets investeringen, fusies en overnames (Stb 2022, 215) (hierna: **Wet vifo**) en geeft enige nadere informatie over wanneer een interne herstructurering wel of niet kwalificeert als verwervingsactiviteit in de zin van de Wet vifo.

Deze handleiding kan van tijd tot tijd worden gewijzigd en geactualiseerd door het Bureau Toetsing Investerings (BTI) op basis van veranderende inzichten, ontwikkelingen in de markt of de techniek of als gevolg van gewijzigde wet- of regelgeving. Het BTI is, namens de Minister van Economische Zaken en Klimaat, verantwoordelijk voor de inhoudelijke beoordeling van verwervingsactiviteiten en de voorbereiding van toetsingsbesluiten in het kader van de Wet vifo.

Dit document heeft als doel verduidelijking te bieden met betrekking tot de reikwijdte van de Wet vifo en bij het verloop van beoordelingsprocedures.

In geval van discrepantie of interpretatieproblemen tussen deze handleiding en de geldende regelgeving, prevaleert de toepasselijke wet- en regelgeving.

## Inleiding

De Wet vifo is van toepassing op verwervingsactiviteiten die betrekking hebben op ondernemingen die vitale aanbieders zijn, ondernemingen die actief zijn op het gebied van sensitieve technologie en beheerders van bedrijfscampussen.

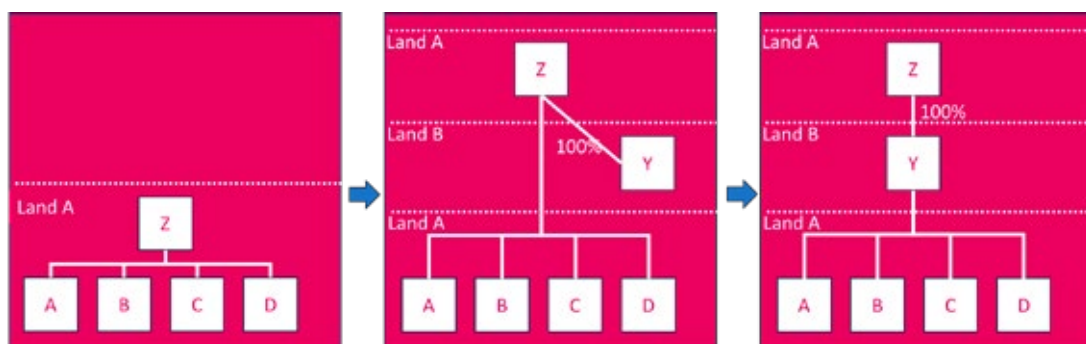
Deze handleiding gaat nader in op de vraag wanneer een interne herstructurering een verwervingsactiviteit kan zijn in de zin van de Wet vifo, waarbij met een herstructurering een operatie is bedoeld waarbij door middel van een of meer transacties binnen een groep wordt bewerkstelligd dat de concernstructuur door middel van andere rechtspersonen wordt gevoerd dan daarvoor. Zo kan als gevolg van zo'n herstructurering de zeggenschap in een uiteindelijke holding waarin door de kapitaalverstrekkers aandelen worden gehouden, overgaan naar een andere holding in een andere jurisdictie; tussenholdings kunnen wijzigen en de activiteiten binnen de groep kunnen anders georganiseerd/gegroepeerd worden met andere rechtspersonen die als hoofd van de gegroepeerde activiteiten functioneren binnen de groep die in zijn geheel dezelfde is gebleven. De reden voor dergelijke herstructurerings kunnen gelegen zijn in fiscale motieven, zij kunnen ook boekhoudkundige, rapportage of governance oorzaken hebben, maar kunnen ook van bedrijfskundige/managerial aard zijn.

Indien een herstructurering (mede) een wijziging van zeggenschap behelst of, in een voorkomend geval, een verkrijging van significante invloed door een (nieuwe) aandeelhouder, zal de interne herstructurering worden behandeld en beoordeeld als een verwervingsactiviteit in de zin van de Wet vifo.

## Uitgangspunt

Een herstructurering die neerkomt op slechts een juridische of feitelijke zetelverplaatsing van de onderneming die binnen de reikwijdte valt van de Wet vifo (de doelonderneming) naar een ander land, behelst geen verwervingsactiviteit, mits de (indirecte) uiteindelijke aandeelhouders van de doelonderneming voor en na de herstructurering geheel dezelfde blijven.

### Voorbeeld 1



A, B, C en D zijn ondernemingen die actief zijn op het gebied van zeer sensitieve technologie (als bedoeld in art 8 lid 3 Wet vifo), waarin een in Land A gevestigde rechtspersoon Z significante invloed (als bedoeld in art 4 Wet Vifo) heeft. Z start met een interne herstructurering. Hiervoor richt Z in Land B rechtspersoon Y op. Z heeft 100% van de aandelen in Y. Als laatste stap brengt Z haar belang in A, B, C en D onder bij dochteronderneming Y.

Door de interne herstructurering verkrijgt onderneming Y significante invloed in doelondernemingen A, B, C en D. De uiteindelijk belanghebbende in A, B, C en D wijzigt niet, dit blijft de moederonderneming Z. Hoewel onderneming Y in een ander land is gevestigd, is er geen verwervingsactiviteit in de zin van de Wet vifo omdat de uiteindelijke zeggenschap niet wijzigt. Er is in zo'n geval dan ook geen meldingsplicht ingevolge de Wet vifo.

## Strikte toepassing van het uitgangspunt

### Strikte toepassing 1: volledig aandeelhouderschap

Dit uitgangspunt is alleen van toepassing indien zowel de verwervende als de vervreemdende entiteit reeds vóór de herstructureringstransactie dezelfde eigenaren hadden. Indien in het voorbeeld hiervoor niet alle aandelen in Y door Z worden gehouden, maar Y naast Z ook andere (minderheids)aandeelhouders heeft, is er wel een verwervingsactiviteit in de zin van de Wet vifo. Indien Z de overige aandelen wel verkrijgt maar pas als onderdeel van de herstructureringstransactie (welke al dan niet uit opeenvolgende deeltransacties bestaat en die al dan niet gespreid over een periode plaatsvinden), is er ook een verwervingsactiviteit en geldt de meldingsverplichting onverkort.

### Strikte toepassing 2: tijdelijk beheer

Enkel een zetelverplaatsing zoals hierboven beschreven is weliswaar niet voldoende voor toepasselijkheid van de Wet vifo, maar desalniettemin kunnen onder omstandigheden herstructureringen wel degelijk meldingsplichtig zijn onder de Wet vifo als verwervingsactiviteit. Dit hangt sterk af van de wijze waarop die wordt uitgevoerd, hoe die wordt gefinancierd, of derden toetreden als aandeelhouder of kapitaalverstrekker als onderdeel van de herstructureringstransactie, en dergelijke factoren.

Een (al dan niet kort) tijdelijk beheer door een administratiekantoor, custodian of notaris of een ander van aandelen in een doelonderneming door een derde als onderdeel van een herstructureringsproces waarbij bijvoorbeeld de jurisdictie wijzigt, kwalificeert als verwervingstransactie onder de Wet vifo, en in dat geval is de herstructurering dus gewoon meldingsplichtig.

#### **Voorbeeld 2 :**

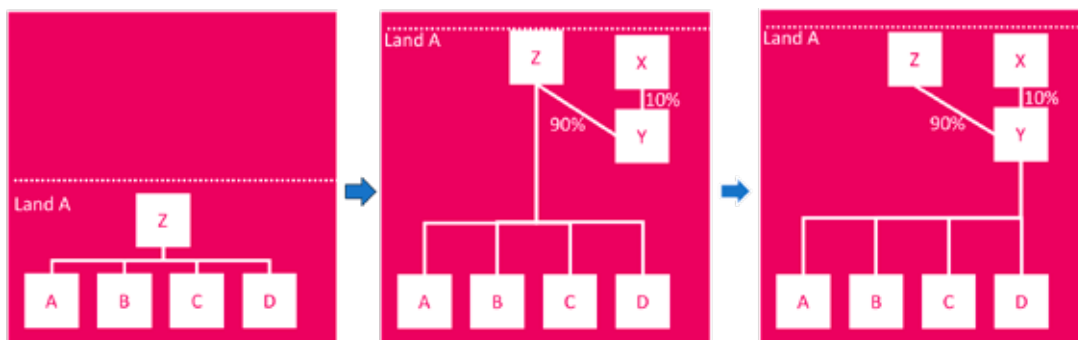
Als onderdeel van een herstructureringstransactie verhuist de beursgenoteerde topholding waarin de zeggenschap door de kapitaalverstrekkers werd uitgeoefend, naar een ander land met andere governance, rapportageregels en een ander fiscaal regime. Dit gebeurt doordat binnen één weekend de aandeelhouders nieuwe aandelen zullen krijgen in een nieuw opgerichte vennootschap in de daarvoor uitverkoren jurisdictie. Alle aandelen in de oorspronkelijke topholding worden ingetrokken en in het kapitaal daarvan worden nieuwe aandelen uitgegeven aan de nieuwe topholding binnen een weekend. In de tussentijd wordt het enige bij oprichting uitgegeven aandeel gehouden door een externe adviseur. Bij voltooiing van de transactie wordt dat bij oprichting enige aandeel ingetrokken.

Hoewel de tijdsspanne waarin de controle over de groep in handen is van de nieuwe vennootschap waarin een externe adviseur met allerlei fiduciaire verplichtingen de zeggenschap uitoefent of kan uitoefenen, kwalificeert deze transactie als een verwervingsactiviteit in de zin van de Wet vifo, uiteraard indien de doelonderneming binnen het toepassingsbereik van de Wet vifo valt.

## Strikte toepassing 3: toetreding aandeelhouders

Indien als gevolg van een herstructurering binnen dezelfde groep een doelonderneming actief op het gebied van zeer sensitieve technologie, nieuwe minderheidsaandeelhouders krijgt die (in)direct significante invloed of zeggenschap krijgen over de doelonderneming, is dat een meldingsplichtige verwervingstransactie.

### Voorbeeld 3



A, B, C en D zijn ondernemingen die actief zijn op het gebied van zeer sensitieve technologie, waarin een in Land A gevestigde rechtspersoon Z significante invloed heeft. Z voert een interne herstructurering door. In dat kader richt Z in Land A rechtspersoon Y op. Z verkoopt 10% van de aandelen aan X en houdt zelf 90% van de aandelen in Y. Als laatste stap brengt Z haar belang in A, B, C en D onder bij dochteronderneming Y.

Door de interne herstructurering verkrijgt onderneming Y significante invloed in doelondernemingen A, B, C en D in de zin van art 4 Wet vifo. Hoewel de uiteindelijk belanghebbende in A, B, C en D als gevolg van de herstructurering niet wijzigt, is er een nieuwe partij X die significante invloed krijgt in A, B, C en D. Die verwerving dient onder de Wet vifo te worden gemeld.

## Beleggingsfondsen

Evenmin is de overdracht van een belang in een doelonderneming van een beleggingsfonds naar een ander fonds dat door dezelfde beheerder wordt gecontroleerd, vrijgesteld van een meldingsplicht. In het andere fonds kunnen immers andere kapitaalverstrekkers deelnemen dan in het eerste fonds. De meldingsplicht onder de Wet vifo geldt in die situatie dan ook onverkort. Immers, in die situatie moet getoetst worden of de risico's voor de nationale veiligheid niet toenemen bijvoorbeeld doordat die kapitaalverstrekkers in het verkrijgende fonds op welke wijze dan ook meer dan passieve beleggers kunnen zijn.