

ORANJE LOPER

WETSVOORSTEL BESTUUR EN TOEZICHT

17 november 2011

Maurice Verhoeven
&
Anton van den Heuvel

Ploum Lodder Princen Advocaten en Notarissen

Wetsvoorstel Bestuur en Toezicht



Achtergrond

- Doel wet: NL bedrijfsleven aantrekkelijker maken en i.o.m. Europees recht
- Inwinning advies Minister door internetconsultatie
- Wetsvoorstel 8 december 2009 aangenomen door T.K.
- Wetsvoorstel 31 mei 2011 aangenomen door E.K.
- Verwachte inwerkingtreding 1 jan. 2012
- Na termijn van 3 jaar evaluatie werking van de wet



Inhoud wetsvoorstel

- Invoering monistisch bestuursstelsysteem
- Limitering aantal functies bestuurder en commissaris
- Nieuwe tegenstrijdig belangregeling
- Evenwichtige verdeling man/vrouw
- Bestuurder van beursvennootschap niet langer werknemer



Monistisch bestuursstelsel

- Invoering art. 2:129a / 239a BW:
 1. *“Bij de statuten kan worden bepaald dat de bestuurstaken worden verdeeld over één of meer niet-uitvoerende bestuurders en één of meer uitvoerende bestuurders. De taak om toezicht te houden op de taakuitoefening door bestuurders kan niet door een taakverdeling worden ontnomen aan niet-uitvoerende bestuurders”. Het voorzitterschap van het bestuur en het vaststellen van de bezoldiging van uitvoerende bestuurders kan niet aan een uitvoerende bestuurder worden toebedeeld. Niet-uitvoerende bestuurders zijn natuurlijke personen.*

Vervolg (2) Monistisch bestuurssysteem

2. *De uitvoerende bestuurders nemen niet deel aan de besluitvorming over de taken bedoeld in de tweede volzin van lid 1.*
3. *Bij of krachtens de statuten van kan worden bepaald dat één of meer bestuurders rechtsgeldig kunnen besluiten omtrent zaken die tot zijn respectievelijk hun taak behoren. Bepaling krachtens de statuten geschiedt schriftelijk.”*

Vervolg (3) Monistisch bestuurssysteem

- Keuze tussen One tier / Two tier
 - One tier: voorzitter moet altijd niet-uitvoerende bestuurder zijn
 - Two tier: 2 aparte organen, bestuur en RvC

Verschillen One tier / Two tier

- Informatievoorziening
 - One tier: beter, onderdeel bestuur
 - Two tier: afstand, risico: niet achteroverleunen!
 - Bestuur verplicht tot informatieverschaffing aan RvC → actieve houding RvC (Laurus en Ceteco)



Vervolg (1) Verschillen One tier / Two tier

- **Controletaak**
 - One tier: verlies kritisch vermogen?
 - Two tier: onafhankelijk, kritischer
- **Besluitvorming**
 - One tier: sneller, toezicht tijdens besluitvorming
 - Two tier: trager, toezicht achteraf

Vervolg (2) Verschillen One tier / Two tier

- Aansprakelijkheid
 - One tier: art: 2:9 BW, hoofdelijke aansprakelijkheid van alle bestuurders
 - Two tier: bestuur (art. 2:9 BW), commissaris (artikel 2:259 BW)
- Disculpatie mogelijk door taakverdeling
 - Niet-uitvoerende bestuurder heeft altijd tot taak toezicht te houden op uitvoerende bestuurder

Artikel 2:9 BW

- Wijzigingen artikel 2:9 BW
 1. *Elke bestuurder is tegenover de rechtspersoon gehouden tot een behoorlijke vervulling van zijn taak. Tot de taak van de bestuurder behoren alle bestuurstaken die niet bij of krachtens de wet of de statuten aan één of meer andere bestuurders zijn toebedeeld.*



Vervolg (1) Artikel 2:9 BW

- Elke bestuurder draagt verantwoordelijkheid voor de algemene gang van zaken. Hij is voor het geheel aansprakelijk ter zake van onbehoorlijk bestuur, tenzij hem mede gelet op de aan anderen toebedeelde taken geen ernstig verwijt kan worden gemaakt en hij niet nalatig is geweest in het treffen van maatregelen om de gevolgen van onbehoorlijk bestuur af te wenden.*

Vervolg (3) Verschillen One tier / Two tier

- Disculpatie mogelijk door taakverdeling
 - Niet-uitvoerende bestuurder heeft altijd tot taak toezicht te houden op uitvoerende bestuurder
 - Taakverdeling ontheft bestuurder niet van zijn plicht om werkzaamheden medebestuurders in oog te houden
 - Bestuurders moeten zich periodiek op hoogte stellen van taakuitoefening door medebestuurders en bij dreigend onbehoorlijk bestuur taak naar zich toe trekken in afwijking van taakverdeling
 - Recente ontwikkelingen succesvolle disculpatie (Stichting Freule Lauta en Ben Margraf)

Vervolg (4) Verschillen One tier / Two tier

- Niet-uitvoerende bestuurder sneller aansprakelijk dan commissaris?



Limitering aantal functies bestuurder / commissaris

- Maximum aantal functies bestuurder en commissaris / niet-uitvoerende bestuurder
- Doel: voorkomen dat aandacht over teveel zaken moet worden verdeeld
- Bestuurder: niet indien al commissaris / niet-uitvoerende bestuurder bij 2 of meer andere grote RP's, of voorzitter RvC of one-tier board bij 1 grote RP

Vervolg (1) Limitering aantal functies bestuurder / commissaris

- Grote RP indien tenminste 2 van de volgende vereisten:
 - a) Waarde van activa volgens balans op grondslag verkrijgings- of vervaardigingsprijs $> € 17,5$ mio.
 - b) Netto omzet bedraagt $> € 35$ mio.
 - c) Gemiddeld aantal werknemers bedraagt ≥ 250
- Commissaris / niet-uitvoerende bestuurder: maximum van 5, voorzitterschap telt dubbel

Vervolg (2) Limitering aantal functies bestuurder / commissaris

- Sanctie: nietigheid van de benoeming (met eventuele gevolgen voor de geldigheid van besluiten die door het betrokken orgaan zijn genomen)
- Rechtsonzekerheid i.v.m verificatie aantal toezichthoudende functies
- Ontwikkelingen? → artikel uit FD 14-11-2011

Vervolg (3) Limitering aantal functies bestuurder / commissaris

Uitzonderingen:

- Benoemingen van vóór inwerkingtreding WB&T
- Diverse benoemingen als toezichthouder (groepsmaatschappij, buitenlandse rechtspersoon, verenigingen, coöperaties en onderlinge waarborgmaatschappij)



Vervolg (4) Limitering aantal functies bestuurder / commissaris

- Aangekondigde reparatiewet: stichtingen waarvan doelomschrijving primair is gericht op kerkelijke, charitatieve of culturele activiteiten (ongeacht grootte) vallen buiten de regeling
- Indien benoeming rechtsgeldig, maar ten tijde van zittingstermijn overschrijding (bv. vennootschap wordt grote RP) → bestuurder/toezichthouder blijft in functie

Nieuwe tegenstrijdig belangregeling

- T.b. indien bestuurder vennootschap handelt met zichzelf of vennootschap waarbij hij betrokken is
- Huidige regeling:
 - T.b. tast vertegenwoordigingsbevoegdheid van alle bestuurders aan
 - Vennootschap vertegenwoordigd door commissarissen

Vervolg (1) Nieuwe tegenstrijdig belangregeling

- (vervolg) Huidige regeling:
 - Statuten kunnen andere regeling inhouden
 - AVA altijd bevoegd tot aanwijzing persoon
 - Externe werking → vennootschap kan rechtshandeling vernietigen: geen rechtszekerheid

Vervolg (2) Nieuwe tegenstrijdig belangregeling

- Nieuwe regeling:
 - Bestuurder met t.b. moet zich afzijdig houden van beraadslaging en besluitvorming
 - Indien alle bestuurders t.b. dan besluit door RvC of ander door statuten te bepalen orgaan, derde of bestuur
 - Indien statuten niets bepalen, dan besluit AVA
 - Bestuurders ook bevoegd indien statuten anders bepalen

Vervolg (2) Nieuwe tegenstrijdig belangregeling

- Nieuwe regeling:

Nieuw lid 5 en 6 bij art. 2:129/239 (en een vergelijkbaar lid 5 bij 2:140/250 BW ten aanzien van commissarissen):

“5. Bij de vervulling van hun taak richten de bestuurders zich naar het belang van de vennootschap en de met haar verbonden onderneming.

6. Een bestuurder neemt niet deel aan de beraadslaging en besluitvorming indien hij daarbij een direct of indirect persoonlijk belang heeft dat tegenstrijdig is met het belang bedoeld in lid 5.

Wanneer hierdoor geen bestuursbesluit kan worden genomen, wordt het besluit genomen door de raad van commissarissen. Bij ontbreken van een raad van commissarissen, wordt het besluit genomen door de algemene vergadering, tenzij de statuten anders bepalen.”

Vervolg (3) Nieuwe tegenstrijdig belangregeling

- (Vervolg) Nieuwe regeling:
 - In beginsel slechts interne werking: vennootschap is gebonden jegens derde
 - Persoonlijke aansprakelijkheid bestuur indien vennootschap geschaad door transactie
 - Indien derde misbruik maakt van t.b. dan vennootschap niet gebonden of recht op schadevergoeding



Gewenste actie na inwerkingtreding (1 januari 2012)

- Aanpassing statuten aan nieuwe tegenstrijdig belang-regeling (weliswaar dwingendrechtelijk van toepassing zonder statutenwijziging, maar niet aanpassen leidt tot verwarring)
- Aanpassing interne procedures (handelwijze bij t.b, benoeming nieuwe bestuurders/commissarissen, melden nevenfuncties)
- Indien gewenst een schriftelijke uitwerking van de taakverdeling tussen bestuurders, bijvoorbeeld in een (bestuurs)reglement

Vragen?

Maurice Verhoeven

Ploum Lodder Princen

Blaak 28

3011 TA Rotterdam

T: +31 10 440 64 12

M:+31 6 203 640 60

E-mail: mverhoeven@plp.nl

Website: www.plp.nl



Vragen?

Anton van den Heuvel
Ploum Lodder Princen
Blaak 28
3011 TA Rotterdam
T:+31 10 440 64 67
M:+31 6 511 897 93
E-mail: avdheuvel@plp.nl
Website: www.plp.nl

