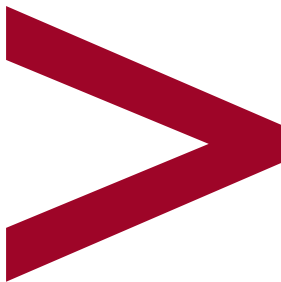


FACTSHEET: AANSPRAKELIJKHEID & PROCESPRAKTIJK

De bewegingsvrijheid van een bestuurder

Ondernemen is geen eenvoudige opgave. Om uw bedrijf succesvol te maken en te houden, is het soms nodig bepaalde risico's te nemen. Daarbij moet u echter wel altijd het belang van uw onderneming voorop stellen en tegelijkertijd ervoor waken dat u niet de belangen van betrokkenen schaadt. Alleen dan zal een eventueel achteraf bezien foute beslissing u niet snel kunnen worden verweten. Uw rol als bestuurder ligt namelijk vaak onder een vergrootglas. Zeker als uw onderneming in zwaar weer verkeert. Het is op dat moment dan ook eens te meer van belang om te weten hoe groot uw bewegingsvrijheid eigenlijk is. Als u zich daarop verkijkt, ligt aansprakelijkheid en in het uiterste geval een bestuursverbod of strafrechtelijke vervolging op de loer. Daarom zetten wij voor u in deze factsheet zeven punten op een rij waar u als bestuurder rekening mee moet houden.

Dat is wijsheid



Als bestuurder van een onderneming loopt u tegen tal van uitdagingen aan. We noemen de volgende zeven punten waar u als bestuurder zeker rekening mee moet houden.

1. ADMINISTRATIEPLICHT

U bent verplicht een deugdelijke administratie te voeren. Dit omvat drie hoofdverplichtingen:

- > Het bestuur moet een zodanige administratie voeren dat de rechten en verplichtingen van de vennootschap te allen tijde kunnen worden gekend.
- > Het bestuur is gehouden jaarlijks binnen zes maanden na afloop van het boekjaar de balans en de staat van baten en lasten op te maken.
- > Het bestuur is verplicht de administratie gedurende zeven jaren te bewaren.

2. PUBLICATIE JAARREKENING

De jaarrekening moet doorgaans binnen 12 maanden na afloop van het boekjaar gepubliceerd zijn. Een termijnoverschrijding met slechts enkele dagen wordt vaak nog door de vingers gezien, maar u begeeft zich wel op glad ijs. De jaarrekening dient uiteraard een getrouw beeld te geven van de vermogenspositie van de vennootschap.

3. MELDING BETALINGSONMACHT

Indien uw onderneming de belastingen en pensioenpremies niet kan betalen, moet u schriftelijk betalingsonmacht melden bij de belastingdienst en het pensioenfonds. Dit moet binnen twee weken nadat de belastingen of premies moeten zijn betaald. Als dit niet tijdig of niet op de juiste wijze wordt gemeld, kunt u als bestuurder aansprakelijk worden gesteld voor het niet betalen van de belastingen en premies.

4. DIVIDENDUITKERINGEN

Voor een dividenduitkering is de goedkeuring van de bestuurder vereist. Die goedkeuring moet worden geweigerd indien de vennootschap na de uitkering de opeisbare schulden niet meer kan betalen. U dient dus te toetsen of de continuïteit van de vennootschap na de uitkering in gevaar komt (de zogenaamde 'uitkeringstoets'). Dit kan worden bepaald door de gevolgen van de dividenduitkering voor de liquiditeit, solvabiliteit en rentabiliteit van de vennootschap te onderzoeken.

BESTUURDER

Daar waar we spreken over de bestuurder hebben we het tevens over de feitelijk leidinggevende. Dit is degene die (mede) het beleid van de onderneming bepaalt.

5. NEEM DE STATUTAIRE BEPALINGEN IN ACHT

De statuten vormen het spoorboekje van elke vennootschap. Het niet naleven hiervan is zeer risicovol. Als u in strijd handelt met statutaire bepalingen die de rechtspersoon beogen te beschermen, bent u in principe aansprakelijk. In de rechtspraak wordt dan een weerlegbaar vermoeden van een 'ernstig verwijt' aangenomen. Daarnaast is een genomen besluit mogelijk nietig of vernietigbaar.

6. SCHULDEISERSBENADELING

Een schuldeiser van wie de vordering onbetaald en onverhaalbaar blijft, kan proberen zijn schade te verhalen op u als bestuurder. Deze actie heeft kans van slagen als u in naam van de vennootschap verplichtingen bent aangegaan terwijl u wist of behoorde te weten dat de vennootschap niet aan die verplichtingen zou kunnen voldoen en geen verhaal zou bieden. Zo'n vordering is ook toewijsbaar als u heeft bewerkstelligd of toegelaten dat de vennootschap een eerder aangegane overeenkomst niet is nagekomen waardoor schade is ontstaan.

Hier zijn onder andere de volgende situaties te onderscheiden:

- > Selectieve wanbetaling waarbij bewust één schuldeiser niet wordt betaald;
- > Selectieve betaling waardoor een ongelijke behandeling van schuldeisers ontstaat;
- > Verhaalsfrustratie door vermogensonttrekking wanneer bijvoorbeeld de debiteurenportefeuille tegen een te lage prijs wordt verkocht;
- > Frustratie van zekerheidsrecht/eigendomsrecht door bijvoorbeeld zaken die van de schuldeiser zijn te verkopen;
- > Voortzetten van de activiteiten als een faillissement onafwendbaar is;
- > Het negeren van tegenstrijdige belangen;
- > Het verstrekken van financieringen aan derden, bestuurders of aandeelhouders zonder daarvoor (voldoende) zekerheid te bedingen.

7. BESTUURDERSAANSPRAKELIJKHEIDSVERZEKERING

Een bestuurdersaansprakelijkheidsverzekering biedt bescherming tegen claims in verband met uw optreden als bestuurder. Daarbij kan het gaan om een claim van de vennootschap zelf (interne aansprakelijkheid) maar ook om een claim van derden, zoals een curator, een schuldeiser of de belastingdienst (externe aansprakelijkheid). Zowel de te betalen schadevergoeding als de kosten van verweer vallen doorgaans onder de dekking van de bestuurdersaansprakelijkheidsverzekering. Zorg er dus voor dat u goed verzekerd bent en meld een eventuele claim tijdig bij uw verzekeraar.

Meer informatie

Mocht u na het doorlopen van deze factsheet meer informatie wensen over bestuurdersaansprakelijkheid, dan kunt u contact opnemen met Mark Geurts of Boudewijn Cremers van de sectie **Aansprakelijkheid & Procespraktijk**. Zij bieden u graag een passend advies.



Mark Geurts
m.geurts@vil.nl / 088 - 90 80 836

Mark is advocaat sinds 2006 en houdt zich hoofdzakelijk bezig met het adviseren en procederen over allerlei civielrechtelijke kwesties. Hij is gespecialiseerd in het aansprakelijkheidsrecht en het commercieel contractenrecht. Ook het arbeidsrecht wordt door Mark in de volle breedte beheerst. In 2013 heeft hij de Grotius specialisatieopleiding Onderneming & Aansprakelijkheid succesvol afgerond. Mark is naast advocaat ook actief als arbiter bij de beroeps- en geschillencommissie van de KNVB en lid van het VIL brancheteam Afval & Recycling.



Boudewijn Cremers
b.cremers@vil.nl / 088 90 80 916

Boudewijn is advocaat sinds 1995 en richt zich met name op het adviseren en procederen over civielrechtelijke geschillen. Binnen dit kader heeft hij zich onder andere toegelegd op aansprakelijkheidsvraagstukken, waaronder de aansprakelijkheid van bestuurders. Ook op het gebied van financieringen en zekerheden heeft hij bijzondere kennis opgebouwd, onder meer door het volgen van de Grotius specialisatieopleiding op dit gebied. Daarnaast heeft Boudewijn zich toegelegd op het Europese en Nederlandse aanbestedingsrecht. Tot slot is Boudewijn voorzitter van het Dagelijks Bestuur van VIL en lid van het VIL brancheteam Zorg.

De overige leden van de sectie Aansprakelijkheid & Procespraktijk vindt u op www.vil.nl

Middels deze factsheets delen we onze juridische kennis met u. Met circa 40 advocaten behoren wij tot één van de grotere zelfstandige kantoren in Zuid-Nederland. We opereren vanuit 's-Hertogenbosch en Breda, maar staan cliënten bij door heel Nederland. Op internationaal gebied zijn we onderdeel van het netwerk IUROPE. Hierdoor behartigen we niet alleen uw belangen in Nederland, maar ook in het buitenland.

CONTACT

T. (088) 908 08 00
W. www.vil.nl
E. info@vil.nl

Breda

Wilhelminapark 15
4818 SL Breda
Postbus 4810
4803 EV Breda

's-Hertogenbosch

Meerendonkweg 21
5216 TZ 's-Hertogenbosch
Postbus 44
5201 AA 's-Hertogenbosch

Dat is wijsheid