



## BESTUUR

Het bestuur is belast met het besturen van de vennootschap. Het belang van de vennootschap en haar onderneming staan daarbij voorop. Zijn er meerdere bestuurders, dan kan een interne taakverdeling plaatsvinden. Toch geldt ook dan het beginsel van collegiaal bestuur: elke bestuurder is in beginsel verantwoordelijk voor het gehele gevoerde bestuur. Dat geldt vooral voor het financiële beleid.

Bestuurders kunnen rechtspersonen zijn of natuurlijke personen (mensen). Het bestuur wordt benoemd door de algemene vergadering van aandeelhouders ("AvA"). De statuten kunnen bepalen dat de benoeming van bestuurders moet gebeuren door een bepaalde groep aandeelhouders. Iedere aandeelhouder moet echter kunnen meestemmen met de benoeming van tenminste één bestuurder. Degenen die bevoegd zijn tot benoeming, zijn in beginsel ook bevoegd tot schorsing en ontslag van bestuurders.

In situaties van persoonlijk tegenstrijdig belang mag een bestuurder niet meedoen aan de beraadslaging en besluitvorming binnen het bestuur. Als daardoor geen bestuursbesluit kan worden genomen (doordat alle bestuurders niet mee mogen doen), dan moet de raad van commissarissen ("RvC") het besluit nemen. Is er géén RvC of hebben ook alle leden van de RvC een tegenstrijdig belang, dan moet de AvA het besluit nemen.

Een dividendbesluit moet worden genomen door de AVA. Het besluit heeft géén gevolgen zolang het bestuur daaraan geen goedkeuring heeft verleend. Het bestuur mag deze goedkeuring alleen weigeren als het weet of redelijkerwijs behoort te voorzien dat de vennootschap na de dividenduitkering niet kan blijven voortgaan met het betalen van haar opeisbare schulden (de zogenaamde "uitkeringstest"). Bij overtreding van deze uitkeringstest zijn bestuurders hoofdelijk verplicht het tekort dat door de uitkering is ontstaan aan de vennootschap te vergoeden. Alleen als een aandeelhouder weet of redelijkerwijs behoort te voorzien dat bij uitkering van het dividend niet aan de uitkeringstest is voldaan, kan de bestuurder zich verhalen op de aandeelhouder tot ten hoogste de door de aandeelhouder ontvangen dividenduitkering.

Als sprake is van onbehoorlijk bestuur, kan een bestuurder in privé tegenover de vennootschap aansprakelijk zijn als hem een voldoende ernstig verwijt valt te maken. Bekeken moet dan worden wat een redelijk bekwaam en redelijk handelend bestuurder in dezelfde situatie zou hebben gedaan. Een bestuurder kan ook in privé aansprakelijk zijn ten opzichte van derden, zoals een curator of crediteuren van de vennootschap. De criteria die daarbij gelden zijn ongeveer hetzelfde, waarbij te late deponering van de jaarrekening of het niet voldoen aan de wettelijke administratieplicht bij faillissement leidt tot een wettelijke vermoeden (dat door de bestuurder weerlegd kan worden) van onbehoorlijk bestuur.

### **Bevoegdheden bestuur**

Het bestuur is belast met het dagelijks bestuur van de rechtspersoon. Eventueel kunnen de statuten van de vennootschap daar beperkingen in aanbrengen. In dat geval moeten die beperkingen in acht worden genomen.

Voor wat betreft de inhoud van de besluiten die het bestuur maakt geldt dat die in eerste instantie worden beperkt door het doel van de rechtspersoon zoals dat in de statuten is weergegeven. Het bestuur moet zich houden aan het doel en moet zich inzetten om dat doel te bereiken.

Voor het vertegenwoordigen van de rechtspersoon naar buiten toe, kunnen beperkingen gelden. Bij bijvoorbeeld de bv is het zo, dat bestuurders de onderneming onbeperkt en onvoorwaardelijk naar buiten toe mogen vertegenwoordigen, tenzij de wet iets anders stelt. In de praktijk houdt dat in, dat het bestuur in zijn geheel de vennootschap altijd mag vertegenwoordigen, terwijl individuele bestuurders dat soms alleen en soms enkel samen met anderen mogen.

### **Taken**

De taken van het bestuur omvatten:

- vaststellen van beleid en toezien op de dagelijkse gang van zaken;
- zorg dragen dat de algemene vergadering van aandeelhouders (of de raad van commissarissen) het bestuur kan controleren door middel van het regelmatig uitroepen van vergaderingen en het presenteren van jaarstukken;
- vertegenwoordigen van de rechtspersoon.

### **Vaststellen beleid**

Het bestuur is als enige bevoegd om beleid te formuleren in een rechtspersoon. Het bestuur is belast met het welzijn en de continuïteit van een rechtspersoon en geniet op dit gebied een, behoudens wettelijke voorwaarden, onbegrensde autonomie. Het bestuur kan derhalve niet worden beperkt door een besluit of instructies van de leden- of aandeelhoudersvergadering.

### **Zorg dragen voor de mogelijkheid tot controle**

Een vaak gehoord en onjuist adagium is dat de leden- of aandeelhoudersvergadering 'het hoogste orgaan is van een rechtspersoon', het bestuur en de vergadering hebben beiden een eigen naast elkaar bestaande bevoegdheid welke gelijkwaardig is. Het bestuur is belast met beleid en continuïteit van een rechtspersoon, de vergadering is belast met de lange termijn besluiten en het vaststellen van het doel welke de rechtspersoon na streeft. Wat echter wel aan het adagium beantwoordt, is dat de vergadering het hoogst controlerende orgaan is binnen een rechtspersoon. In beginsel benoemt, schorst en ontslaat de vergadering het bestuur (een uitzondering bestaat bij een zogenoemde structuurvennootschap, waar dit door de raad van commissarissen gebeurt). Opdat een vergadering tot een wel afgewogen besluit kan komen is het bestuur verplicht

jaarafrekeningen en wat dies meer zij te verstrekken aan de vergadering. Tevens is het bestuur verplicht om regelmatig een vergadering uit te roepen.

### **Bevoegdheden van het bestuur tot vertegenwoordiging**

'Het bestuur' als instituut is in beginsel als enige bevoegd om een rechtspersoon naar buiten toe te vertegenwoordigen. In beginsel is alleen het bestuur gezamenlijk bevoegd, dat wil zeggen dat het bestuur enkel bevoegd is om de rechtspersoon te vertegenwoordigen wanneer dit gebeurt door middel van een schriftelijk besluit genomen door het bestuur als orgaan van de rechtspersoon. In de statuten van een rechtspersoon kan besloten worden dat naast het bestuur ook individuele bestuursleden bevoegd kunnen zijn om (eventueel gezamenlijk) de rechtspersoon te vertegenwoordigen. Regelmatig zal in statuten opgenomen zijn dat naast het bestuur als instituut ook de voorzitter alleen, en, twee willekeurige bestuursleden gezamenlijk bevoegd zijn om de rechtspersoon te vertegenwoordigen. De vertegenwoordigingsbevoegdheid van het bestuur gezamenlijk kan *niet* door de vergadering of door enige statutaire bepaling worden beperkt zij is volledig.

### **Verantwoordelijkheid**

Het bestuur van een rechtspersoon blijft verantwoordelijk. Bij een decharge accepteert een rechtspersoon de verrichte handelingen van het bestuur en rest het bestuur en de bestuurders in beginsel geen verdere verantwoordelijkheid. De betekenis van decharge is overigens beperkt daar deze geen bescherming biedt tegen claims van derden of inzake doelbewust achtergehouden informatie.

Overigens kan de algemene vergadering het bestuur te allen tijde, ongeacht al dan niet gegeven decharge, ontslaan en nieuwe bestuurders benoemen.