

STATUTAIR BESTUURDER

Pieter de Ruiter (Pallas Advocaten) en Jet Stolk (Houthoff)

Labour |
Law United

Inhoud workshop statutair bestuurder

- Introductie
- 'Refresher' – wat is ook alweer de positie van de statutair bestuurder rondom ontslag?
- Praktische gang van zaken rondom oproep voor een AvA
- Praktische gang van zaken rondom AvA zelf
- Praktische gang van zaken rondom het sluiten van een VSO
- Q&A

Labour |
Law United

Refresher – wat is ook alweer de positie van de statutair bestuurder bij ontslag? (1/2)

- Is iemand echt statutair bestuurder?
 - *Benoeming: niet schriftelijk, maar moet wel kunnen worden bewezen*
 - *Aanvaarding: uit omstandigheden af te leiden*
- Dubbele rechtsbetrekking: vennootschapsrechtelijk en arbeidsrechtelijk
- Twee sets aan wet- en regelgeving
- Sjardin/Sjartec: eerst toetsen aan eisen 2 BW, daarna ontslag en gevolgen toetsen conform het arbeidsrecht
- Bevoegdheid ontslag: orgaan dat ook bevoegd is ten aanzien van benoeming:
 - *Stichting/Vereniging: RvT/RvC*
 - *BV/NV (standaard): AvA*
 - *BV/NV (structuurregime): RvC*
- Adviesrecht OR: ontbreken advies maakt ontslag niet vernietigbaar

Refresher – wat is ook alweer de positie van de statutair bestuurder bij ontslag? (2/2)

- Geen preventieve ontslagtoets
- 15 april-arresten: rechtsgeldig ontslagbesluit impliceert opzegging arbeidsovereenkomst, tenzij (i) opzegverbod of (ii) partijen anders afspreken of hebben afgesproken
- Ontslag als statutair bestuurder (veelal) direct; einde arbeidsovereenkomst na ommekomst opzegtermijn
- Herstel niet mogelijk, wel billijke vergoeding als (i) geen redelijke grond of (ii) ernstig verwijt werkgever

Praktisch: Oproep AvA

- Voorbereiding: verzamel stukken (arbeidsovereenkomst, benoemingsbesluit, statuten, organogram, etc.)
- Wie is bevoegd op te roepen? Check statuten
- Termijn voor oproeping: minimaal 8 dagen voor de BV of 15 dagen voor de NV (of oude termijn in statuten)
- ECLI:NL:GHAMS:2023:1514
- Inhoud oproeping:
 - *Agenda;*
 - *Redengeving voorgenomen ontslag;*
 - *Benoemen raadgevende stem en horen.*

Praktisch: Oproep AvA (2/2)

- Als statutair bestuurder: ziekmelden vóór ontvangst oproep AvA?
- Als AvA / RvC: de statutair bestuurder verrassen met aanzegging en overhandigen oproep?
- Opzegverbod tijdens ziekte (Van Kalmthout-leer)
- ECLI:NL:RBROT:2017:2979 (*Wave International*)
- Zie ook: ECLI:NL:GHARL:2022:4294 (*Volksbank*)

**STRIKT VERTROUWELIJK
PER (AANGETEKENDE) POST EN PER E-MAIL: [e-mail]**

[Aandeelhouder(s); check aandeelhoudersregister]

cc: [statutair bestuurders en, voor zover aanwezig, commissarissen van de vennootschap]

[Plaats, datum]

Betreft: oproep (buitengewone) algemene vergadering

Geachte aandeelhouder[s],

Hierbij roep ik u –overeenkomstig artikel [artikel] van de statuten –op voor een (buitengewone) algemene vergadering van aandeelhouders van [vennootschap] (de "**Vennootschap**") te houden op [datum] om [tijd] op [plaats].

De (voorlopige) agenda van deze (buitengewone) algemene vergadering is als volgt:

1. Opening;
2. Aanwijzing voorzitter en secretaris
3. Voorgenomen besluit tot het ontslag van [voorletters en achternaam] als statutair bestuurder van de Vennootschap (**Annex 1**);
4. Eventueel andere zaken;
5. Sluiting.

Tijdens de (buitengewone) algemene vergadering van aandeelhouders zullen de statutair bestuurder[s] [en commissarissen] van de Vennootschap worden gehoord en in de gelegenheid worden gesteld een raadgevende stem uit te brengen. Om die reden ontvangen de statutair bestuurder[s] [en commissarissen] een kopie van deze oproep.

[Alternatief voor direct meesturen redengeving: Tijdig voorafgaand aan de (buitengewone) algemene vergadering van aandeelhouders zullen de redenen van het voorgenomen ontslag (agendapunt 3) worden toegestuurd.]

Met vriendelijke groet,

Namens [check statuten: aandeelhouder[s] / statutair bestuurder / commissaris-RvC],

[Naam][Functie]



Praktisch: tijdens AvA (1/2)

- Vooraf:
 - Verzamel alle stukken
 - Maak een raamwerk notulen
 - Maak een script voor degene die je bijstaat
- Opening
- Aanwijzing voorzitter en notulist
- Constateer wie zijn verschenen en wie zij vertegenwoordigen
- Benoem of het gehele kapitaal is verschenen
- Herhalen (zo nodig) redenen voor voorgenomen ontslag
- Geef bestuurder die het betreft de kans zijn raadgevende stem uit te oefenen
- Geef eventuele andere bestuurders en commissarissen de kans hun raadgevende stem uit te oefenen
- Geef bestuurder die het betreft de kans daar eventueel nog op te reageren
- Aandeelhouder(s) kunnen direct reageren, mag open discussie zijn



Praktisch: tijdens AvA (2/2)

- Schors AvA voor overdenking raadgevende stem(men)
- Geef na hervatting eventueel nog een (nadere) reactie op raadgevende stem(men)
- Geef te kennen wat de aandeelhouder(s) hebben besloten
- Benoem dat besluit zal worden bevestigd
- Benoem dat notulen zullen worden gedeeld

- Na de AvA:
 - *Deel notulen, inclusief bijlagen*
 - *Bevestig ontslag statutair bestuurder en (praktische) gevolgen*
 - *Uitschrijving KvK*

Praktisch: VSO (1/3)

- Terugtrekken als statutair bestuurder – ook bij groepsvennootschappen;
- Medewerking uitschrijving KvK;
- Contractuele afvloeiingsregeling?
- Wet Excessieve Beloning;
- Décharge; maak onderscheid in de VSO tussen décharge en finale kwijting;
- D&O verzekering (in- en uitlooprisico);
- Communicatie;
- STI en/of LTI – check voorwaarden ('good leaver' / 'bad leaver');
- Restrictieve bepalingen (ook in LTI);
- Bedenktermijn niet van toepassing;
- Ondertekening namens de vennootschap/AvA/RvC.

Terugtrekking: “Door ondertekening van deze Overeenkomst bevestigt [Naam] als statutair directeur met onmiddellijke ingang terug te treden als statutair bestuurder bij de Vennootschap en ieder ander statutair bestuurderschap (of gelijkwaardige functie) welke [Naam] bekleedt bij enige Gelieerde Onderneming van de Vennootschap, met inbegrip van maar niet beperkt tot [Namen entiteiten]. Met betrekking tot de laatstgenoemde entiteiten zal [Naam] Bijlage A bij deze Overeenkomst ondertekenen, waarmee [Naam] bevestigt als statutair directeur af te treden van deze entiteiten. [Naam] verleent hierbij een volledige en onherroepelijke volmacht aan de Vennootschap en eventuele Gelieerde Ondernemingen van de Vennootschap om namens [hem/haar] alles te doen wat nodig is om te bewerkstelligen en formaliseren dat [Naam] niet langer deel zal uitmaken van het bestuur van de Vennootschap en/of eventuele Gelieerde Ondernemingen van de Vennootschap en dit te verwerken in de betreffende registers. Indien desalniettemin enige actie van [Naam] wordt verlangd om het ontslag te effectueren en formaliseren, bevestigt [Naam] dat [hij/zij] alles zal doen wat van [hem/haar] wordt verlangd, inclusief het ondertekenen van documenten.”

Voornemen décharge: “Werkgever zal de algemene vergadering van aandeelhouders van Werkgever verzoeken om aan [Naam] op een zo kort mogelijke termijn, maar niet later dan vaststelling van de volgende jaarrekening, décharge verlenen voor [zijn/haar] handelen als statutair bestuurder. Met ondertekening van deze vaststellingsovereenkomst, [Optie 1: verklaart [Naam] dat aan [hem/haar] geen feiten of omstandigheden bekend zijn die aan de weg kunnen staan van het verlenen van décharge / Optie 2: verklaart ieder der Partijen dat aan ieder van hen geen feiten of omstandigheden bekend zijn die aan de weg kunnen staan van het verlenen van décharge aan [Naam]].”

Splitsen décharge / finale kwijting: “De finale kwijting zoals opgenomen in artikel [nummer] van deze beëindigingsovereenkomst ziet niet op de taken en verantwoordelijkheden van [Naam] als statutair bestuurder. Mogelijke décharge voor het handelen als statutair bestuurder, is geregeld in artikel [nummer] van deze beëindigingsovereenkomst.”

Q&A

- Heb je vragen?
- Hoe pak jij het aan?
- Waar twijfel je over?
- Wat is je beste tip?