

Casus

# Waar is het maatschappelijk belang?

Het wetsvoorstel Bestuur en Toezicht Rechtspersonen moest een herijking zijn van de maatschappelijke taakopdracht van bestuur en toezicht. Dat is het niet geworden.

**H**et wetsvoorstel Bestuur en Toezicht Rechtspersonen sluit volgens de minister aan bij de aanbevelingen die de Commissie Behoorlijk Bestuur drie jaar geleden heeft gedaan om de kwaliteit van bestuur en toezicht bij instellingen in de semipublieke sector te verbeteren. De Commissie heeft het kabinet destijds geadvi-

door **Mr. Allard Bekius**, Advocaat/partner Arbeidsrecht, **Nysingh**

seerd de maatschappelijke taakopdracht in overleg met de sector opnieuw te ijken en vast te leggen. Hoe gaat dat in het bedrijfsleven? Die vraag wordt vaak gesteld. Denk daarbij aan tegenstrijdig belang, aansprakelijkheid en ontslag. Juist op deze drie onderwerpen wordt de regelgeving rondom stichtingen meer in lijn gebracht met de regels die gelden voor B.V.'s en N.V.'s, als de nieuwe wet wordt ingevoerd, naar verwachting per 1 januari 2017. De regels rondom het tegenstrijdige belang wijzigen. Als een bestuurder een persoonlijk tegenstrijdig belang heeft bij een besluit, mag hij straks niet meer deelnemen aan de

besluitvorming. Dat lijkt heel erg op de regeling uit de Zorgbrede Governance Code, waarin wordt gesproken over belangenverstremgeling. Een weldenkend bestuurder zal zich niet snel in zo'n positie manoeuvreren (actuele uitzonderingen daargelaten).

In de nieuwe wet komt een regeling voor de aansprakelijkheid van toezichthouders die hun werk niet naar behoren doen. Die geldt ook bij faillissementen. Na invoering daarvan blijft het zo dat een toezichthouder die gewoon goed toezicht houdt, niet zomaar persoonlijk aansprakelijk is voor zaken die binnen de stichting niet goed gaan. Toch vraagt dit wel extra aandacht.

De nieuwe wet geeft toezicht overigens een andere naam: de raad van toezicht wordt de raad van commissarissen. Het is verstandig om ervoor te zorgen dat de terminologie aansluit.

### Vogelvrij

Als deze wet wordt ingevoerd, verliest de zorgbestuurder zijn ontslagbescherming. Hij kan, zonder tussenkomst van

de rechter, door de RvC worden ontslagen. Dat is wel erg ongelukkig, want in combinatie met de WNT is de kans groot dat de zorgbestuurder straks niet alleen zonder ontslagbescherming komt te zitten, maar ook nog eens (bijna) met lege handen op straat komt te staan. De WNT regelt weliswaar dat de ontslagvergoeding niet hoger mag zijn dan € 75.000,- bruto, maar geeft de bestuurder geen recht op dat bedrag. De zorgbestuurder heeft 'slechts' recht op een transitievergoeding en dat recht ontstaat pas na twee jaar dienstverband. Daarnaast gaat het slechts om een beperkte vergoeding, die erop neerkomt dat elke drie jaar dienstverband recht geeft op één maandsalaris als de zorgbestuurder nog geen 50 jaar oud is.

Waar is nu dat maatschappelijk belang gebleven in de nieuwe wet? Dat kan ik niet vinden. In de wet staat alleen dat zowel bestuurders als toezichthouders zich bij het vervullen van de taak moeten richten naar het belang van de rechtspersoon. Menigeen zal dat een te beperkte taakopvatting vinden.



Advies

# Bereid u voor

**M**ocht het wetsvoorstel Bestuur en Toezicht Rechtspersonen straks worden ingevoerd, dan zijn voor zowel bestuurders als toezichthouders drie dingen van belang:

- 1 Natuurlijk is het zaak om de statuten aan de nieuwe wetgeving aan te passen. Bijvoorbeeld op het gebied van de tegenstrijdig belang-regeling. Dat hoeft geen grootse herziening van de statuten te zijn – de meeste instellingen kennen al zo'n tegenstrijdig belang-regeling. Maar het is wel goed om tijdig aansluiting te zoeken bij de nieuwe wet, om te voorkomen dat er uitlegproblemen ontstaan als de situatie spannend wordt en de statuten uitkomst moeten bieden.
- 2 Verder is het natuurlijk belangrijk om stil te staan bij

nieuwe regels rondom de aansprakelijkheid. Het is goed om na te denken over de contractuele of statutaire verlegging van de aansprakelijkheid en te checken of de eventuele bestuurdersaansprakelijkheidsverzekering (inclusief dekking juridische kosten) moet worden aangepast. Wat betreft de aansprakelijkheid van de toezichthouders: er is altijd een 'grijs gebied' en de juridische kosten van een discussie daarover zijn hoog. Daar zou een voorziening voor moeten worden getroffen.

- 3 *Last but not least* zou de zorgbestuurder een extra (financiële) bescherming moeten krijgen in zijn of haar contract, om op die manier niet vogelvrij te zijn. De NVZD heeft daartoe recent een tekstvoorstel verspreid.

**Tip** Wat betreft de aansprakelijkheid van de toezichthouders: er is altijd een 'grijs gebied' en de juridische kosten van een discussie daarover zijn hoog. Daar zou een voorziening voor moeten worden getroffen.

