



Aandacht voor de
ondernemer,
samen vooruit.

CROP

accountants & adviseurs

Bestuurdersaansprakelijkheid

Inleiding

De coronacrisis heeft verregaande gevolgen voor ondernemingen. Veel bestuurders van rechtspersonen die een onderneming drijven zien zich geconfronteerd met snel veranderende omstandigheden. Hoe loodsen ze hun onderneming daar doorheen zonder onverantwoorde risico's te nemen? En waar moeten ze op letten om niet zelf het risico te lopen aansprakelijk te zijn als het misgaat? In deze whitepaper lichten we kort een aantal aandachtspunten toe.

Ondernemen = risico

Uitgangspunt is dat bestuurders van ondernemingen risico's mogen nemen en niet alles van tevoren correct in kunnen schatten. Dat is inherent aan ondernemen. Een zakelijke beslissing waar goede redenen voor zijn maar die toch verkeerd uitpakt hoort daar ook bij. Dat leidt niet tot direct tot aansprakelijkheid van bestuurders. De B.V. of andere rechtspersoon waarover de bestuurder het bestuur uitoefent draagt in beginsel het risico daarvan.

In gevallen waarin de bestuurder zijn taak niet goed vervult of zich onrechtmatig gedraagt ten opzichte van derden kan dat anders zijn. Als het bestuur bijvoorbeeld de administratie niet op orde heeft waardoor hij niet kan inschatten of een beslissing verantwoord is, dan kan hij wel aansprakelijk zijn als die beslissing verkeerd uitpakt.

Het bestuur dient deugdelijk onderzoek te doen naar de overlevingskansen van de onderneming door middel van het (laten) opstellen van liquiditeitsprognoses en eventuele reorganisatieplannen en die plannen op haalbaarheid te (laten) toetsen.

Als het voortbestaan van de onderneming bedreigd wordt en rekening moet worden gehouden met een faillissement, dienen bestuurders extra zorgvuldig te handelen. In geval van een faillissement zal het handelen van de bestuurders door een curator worden onderzocht. Vooral de periode voorafgaand aan het faillissement zal in het bijzonder de aandacht van de curator hebben. Indien op enig moment duidelijk wordt dat een faillissement onafwendbaar is, zal het bestuur niet tegen beter weten in moeten doorgaan.

Grijp in indien noodzakelijk

Bij teruglopende inkomsten en gelijkblijvende uitgaven is het de taak van een bestuurder om te trachten de nadelige effecten te verminderen. Kan de onderneming aanspraak maken op steunmaatregelen van de overheid? Kan er alternatieve omzet worden gegenereerd? Kunnen er alternatieve afspraken of betalingsregelingen worden getroffen? Kunnen debiteuren sneller worden geïnd? Moeten tijdelijke arbeidsovereenkomsten niet meer worden verlengd? Bestuurders dienen dergelijke mogelijkheden te onderzoeken en daarvan gebruik te maken indien het belang van de onderneming daarbij gebaat is en zij er zo voor kunnen zorgen dat de onderneming aan zijn verplichtingen kan blijven voldoen.

Financiering

Is er behoefte aan (extra) financiering en is het mogelijk daarmee een faillissement af te wenden, dan is het van belang om te onderzoeken of financiering mogelijk is. Dat kan zijn via een bankfinanciering, maar ook via andere financiers of investeerders. Denk ook aan aanvullende stortingen door aandeelhouders. Soms zijn aandeelhouders daar op grond van een aandeelhoudersovereenkomst zelfs toe verplicht.

Administratie en wettelijke eisen

Zorg dat de administratie van de onderneming steeds up-to-date is en actueel inzicht biedt in de verplichtingen van de onderneming, voldoe tijdig aan administratieve verplichtingen (denk ook aan melding betalingsonmacht) en deponeer tijdig jaarrekeningen. Is de administratie niet deugdelijk gevoerd of zijn jaarrekeningen niet tijdig gedeponerd, dan staat bij een faillissement vast dat het bestuur zijn taak kennelijk onbehoorlijk heeft vervuld.

Behandeling van schuldeisers

Weeg de belangen van alle schuldeisers mee, indien je individuele betalingsafspraken maakt met bepaalde schuldeisers of betalingen doet. Hoe meer een faillissement onafwendbaar lijkt, hoe meer schuldeisers gelijk behandeld dienen te worden. Bevoordeling van de ene schuldeiser boven de andere kan leiden tot aansprakelijkheid, zeker als sprake is van bevoordeling van gelieerde schuldeisers.

Nieuwe verplichtingen

Ga namens de onderneming geen nieuwe verplichtingen aan waarvan je weet of moet vermoeden dat de onderneming die niet kan nakomen. Onderken tijdig dat sprake is van een zorgelijke financiële situatie, waarbij de continuïteit van de onderneming gevaar loopt. Als het bestuur de onderneming te lang voortzet kunt het bestuur aansprakelijk worden gesteld voor de schade die de schuldeisers daardoor hebben geleden.

Uitkeringen

Wees extra kritisch op uitkeringen door de onderneming, bijvoorbeeld dividenduitkeringen. Voordat een dividenduitkering gedaan kan worden dient het bestuur die goed te keuren en daarbij te beoordelen of de vennootschap na uitkering kan voortgaan met het voldoen van haar opeisbare verplichtingen. Is dat niet het geval, dan moet het bestuur die goedkeuring weigeren.

Crop legal

Bij CROP legal hebben we veel ervaring met ondernemingsrecht. Wij kunnen je op alle hiervoor genoemde punten adviseren en ondersteunen. Neem hierover gerust contact met ons op.