

Aan de voorzitter en de leden  
van de vaste commissie voor Justitie en Veiligheid  
van de Tweede Kamer der Staten Generaal  
Postbus 20018  
2500 EA Den Haag

Adres/Address

'Malietoren'

Bezuidenhoutseweg 12  
Den Haag

Postadres/Postal Address

Postbus 93002  
2509 AA Den Haag

Telefoon/Phone

070 349 03 79

Briefnummerp

20/10.204/PJ/Mge

Den Haag

28 augustus 2020

Onderwerp

Wetsvoorstel Wijziging van Boek 2 van  
het Burgerlijk Wetboek in verband met  
het invoeren van een bedenktijd door het  
bestuur van een beursvennootschap  
(35 367)

Telefoonnummer

070-3490407

E-Mail

Jager@vnoncw-mkb.nl

Geachte dames en heren,

Op 3 september a.s. staat bovengenoemd wetsvoorstel geagendeerd voor de plenaire behandeling.

Het doel van dat wetsvoorstel is het bestuur van een beursvennootschap meer tijd en rust te gunnen voor de inventarisatie en weging van belangen van de vennootschap en haar stakeholders met het oog op een zorgvuldige beleidsbepaling.

VNO-NCW wil beaandrukken dat Nederland en Nederlandse bedrijven gebaat zijn bij een open economie en de aanwezigheid van toonaangevende internationale ondernemingen. Hierdoor hebben we meer hoogwaardige investeringen, zijn we beter in onderzoek en innovatie, trekken we meer (internationaal) talent aan en is het Nederlandse mkb productiever en meer concurrerend. Daarbij brengt het Nederland internationale erkenning als voorloper op velerlei gebied, waaronder duurzaamheid, en geeft het ons positie in economische en politieke wereldwijde netwerken. Deze ondernemingen bieden daarmee toegevoegde waarde voor Nederland op zowel de korte als de lange termijn.

Dat Nederland een open economie is, betekent ook dat Nederlandse ondernemingen kunnen worden overgenomen. Dat is 'all in the game' in een vrije marktsituatie met evenwichtige verhoudingen en waarbij voor iedereen het speelveld (ongeveer) gelijk is. Echter dat staat behoorlijk onder druk. Onder andere de kunstmatige lage eurokoers, de America-first-politiek en de opkomst van ondernemingen uit landen die zelf moeilijk toegankelijk zijn en/of in hoge mate door buitenlandse mogendheden worden ondersteund, zorgen voor onevenwichtige concurrentieverhoudingen. Nederlandse (multinationale) bedrijven dreigen hierdoor een te gemakkelijke (vijandige) overnameprooi te worden. Recente discussies tonen aan dat het zaak is aandacht te hebben en houden voor een gelijk speelveld.

VNO-NCW vindt daarom ook dat een wettelijke regeling zoals opgenomen in het voorontwerp van groot belang is om het internationale speelveld voor Nederlandse ondernemingen te egaliseren.

Met de voorgestelde regeling kán het bestuur van een beursvennootschap die met een vijandig openbaar bod of activistische aandeelhouder wordt geconfronteerd, ervoor kiezen een 'time out' in de vorm van de voorgestelde bedenktijd in te roepen. Dat geeft het bestuur en de raad van commissarissen tijd en rust om de langetermijndoelstellingen te blijven waarborgen en om zorgvuldige afwegingen te maken. Daarmee wordt voorkomen dat die doelstellingen irrelevant worden onder druk van onder andere een voor aandeelhouders aantrekkelijk vijandig bod. Kortom, VNO-NCW ondersteunt de introductie van de in het onderhavige wetsvoorstel opgenomen bedenktijd. Van belang is wel te onderstrepen dat dit wetsvoorstel een mogelijkheid is en geen verplichting betreft: het initiatief ligt te allen tijde bij de vennootschap.

Wel maakt VNO-NCW nog enkele kanttekeningen:

- In art. 2:114b lid 6 BW wordt de bevoegdheid van de algemene vergadering als bedoeld in een aantal artikelen opgeschort gedurende de bedenktijd, maar in die opsomming komt art. 2:161 lid 2 BW, op grond waarvan een daartoe aangewezen vertegenwoordiger van de algemene vergadering de Ondernemingskamer kan verzoeken een commissaris te ontslaan, niet voor. Agendering door aandeelhouders van ontslag van een of meer commissarissen vormt een van de hoofdonderdelen van het wetsvoorstel: in dat geval kan de vennootschap de bedenktijd inroepen. Ontslag van een commissaris zou niet alsnog via een andere route mogelijk moeten zijn.
- In art. 2:114b leden 7 en 8 BW wordt gesproken van 'beleid', 'beleidsbepaling' en 'gang van zaken' in het kader van de informatievergaring door het bestuur en de verslaglegging door het bestuur na het einde van de bedenktijd. Niet duidelijk is wat daaronder moet worden verstaan. Verduidelijking is aangewezen.
- Op grond van art. 2:114b lid 8 BW moet de vennootschap uiterlijk een week na de laatste dag van de bedenktijd een verslag ter inzage leggen en op haar website plaatsen. Deze termijn is te kort. Die zou een maand moeten zijn.

Deze punten worden in de bijlage nader uitgewerkt. We vragen de Vaste Commissie voor Justitie en Veiligheid van de Tweede Kamer deze punten in te brengen bij de behandeling van het wetsvoorstel.

Tot nadere toelichting zijn wij graag bereid.

Hoogachtend

Guusje Dolsma  
Waarnemend directeur Beleid

**Bijlage**

bij brief d.d. 28 november 2020 met kenmerk 20/10.204/PJ/Mge

Artikel 2:114b lid 6 BW

Dit lid bepaalt dat bevoegdheden van de algemene vergadering ten aanzien van benoeming, ontslag en schorsing van bestuurders en commissarissen gedurende de bedenktijd worden opgeschort en specificeert in welke gevallen daarvan sprake is door verwijzing naar de artikelen in het Burgerlijk Wetboek waarin die bevoegdheden zijn geregeld.

VNO-NCW meent dat in de opsomming ten onrechte art. 2:161 lid 2 BW ontbreekt. Dat artikel bepaalt dat de OK op een daartoe strekkend verzoek van onder meer een daartoe aangewezen vertegenwoordiger van de algemene vergadering een commissaris kan ontslaan wegens verwaarlozing van zijn taak, wegens andere gewichtige redenen of wegens ingrijpende wijziging van de omstandigheden op grond waarvan handhaving als commissaris redelijkerwijze niet van de vennootschap kan worden verlangd.

Agendering door aandeelhouders van ontslag van een of meer commissarissen vormt een van de hoofdonderdelen van het wetsvoorstel: in dat geval kan de vennootschap de bedenktijd inroepen. Doordat art. 2:161 lid 2 BW niet is opgenomen in de opsomming van art. 2:114b lid 6 BW, kunnen aandeelhouders dus langs andere weg - namelijk via een ontslagverzoek bij de OK - proberen hetzelfde resultaat te bewerkstelligen. De gronden 'gewichtige redenen' en 'ingrijpende wijziging van de omstandigheden' zijn ruime begrippen en kunnen daardoor door aandeelhouders gemakkelijk worden ingezet. Aangezien de OK slechts marginaal toetst, is toewijzing van een verzoek niet denkbeeldig, waarmee dan het gewenste resultaat is behaald en de bedenktijd wordt omzeild. VNO-NCW meent dat dat niet mogelijk dient te zijn.

VNO-NCW verzoekt art. 2:161 lid 2 BW toe te voegen aan de opsomming in art. 2:114b lid 6 BW.

Artikel 2:114b lid 7 BW

Lid 7 bepaalt dat het bestuur gedurende de bedenktijd alle informatie vergaart die nodig is voor een zorgvuldige beleidsbepaling. Aangenomen mag worden dat het algemene beleid/de strategie al verantwoord is in het jaarverslag. VNO-NCW vraagt zich daarom af op welk beleid hier wordt gedoeld:

- het beleid van de vennootschap in algemene zin, rekening houdende met alle (markt)omstandigheden – inclusief het aangekondigde of uitgebrachte bod (lid 2 sub b) c.q. het agenderingsverzoek (lid 2 sub a), of
- uitsluitend het beleid hoe gereageerd moet worden op de verzoeken bedoeld in lid 2 sub a c.q. het aangekondigde of uitgebrachte bod (lid 2 sub b) en de in dat kader aangedragen beleidswijzigingen?

VNO-NCW meent dat verduidelijkt dient te worden op welk beleid wordt gedoeld in het woord 'beleidsbepaling' en dat moet worden aangegeven dat dit los staat van het jaarverslag.

Artikel 2:114b lid 8 BW

*Beleid en gang van zaken*

Lid 8 bepaalt dat het bestuur verslag doet van het gevoerde beleid en de gang van zaken sinds het intrekken van de bedenktijd en uiterlijk een week na de laatste dag van de bedenktijd het verslag op de website van de vennootschap moet plaatsen.

Ook vraagt VNO-NCW zich af wat wordt bedoeld met “de gang van zaken”? De algemene gang van zaken of alleen die met betrekking tot de voorstellen van de aandeelhouders die het agenderingsverzoek doen c.q. die van de degene(n) die een bod hebben aangekondigd of uitgebracht.

VNO-NCW meent dat verduidelijkt dient te worden wat onder ‘beleid’ en ‘gang van zaken’ dient te worden verstaan.

*Termijn opstellen verslag*

Ten opzichte van de tekst van het Voorontwerp is de termijn verlengd van de dag na de laatste dag van de bedenktijd tot een week na de laatste dag van de bedenktijd.

VNO-NCW meent dat dit nog steeds kort is. Gedurende de bedenktijd wordt alle tijd besteed aan het vergaren van informatie, de raadpleging van aandeelhouders zoals vermeld in lid 7, de inventarisatie en weging van belangen van de vennootschap en haar stakeholders en het bepalen van het beleid ten aanzien van de ontstane situatie waarvoor de bedenktijd is ingeroepen. Pas na beëindiging van de bedenktijd is er tijd en gelegenheid voor het opstellen van het verslag. Voor een zorgvuldige opstelling van het verslag waarmee het bestuur - aldus de Memorie van Toelichting<sup>1</sup> - verantwoording aflegt over het gevoerde beleid en de gemaakte beleidskeuzes gedurende de bedenktijd, heeft het bestuur tijd nodig. VNO-NCW wijst er op dat een zorgvuldig handelend bestuur het verslag ook met de raad van commissarissen zal willen afstemmen. VNO-NCW meent dat dat alles niet binnen de termijn van een week kan plaatsvinden. Bovendien bepalen lid 3 en lid 5 dat voor het intrekken resp. beëindigen van de bedenktijd de goedkeuring van de raad van commissarissen is vereist. Het ligt dan voor de hand dat zij ook bij het opstellen van het verslag zijn betrokken. Ook de Memorie van Toelichting bestempelt overigens de termijn als kort<sup>2</sup>: ‘Er is gekozen voor een termijn van een week om de vennootschap een kurte termijn te geven het verslag voor te bereiden en te plaatsen, ook in gevallen dat de vennootschap het einde van de bedenktijd niet geheel in de hand heeft (bij gestanddoening van een vijandig bod).’

Hierover is door de Vaste Commissie voor Justitie en Veiligheid geen vraag gesteld. In de Nota naar aanleiding van het verslag is de minister van Rechtsbescherming daar (dan ook) niet op ingegaan, ook zijdelings niet.

VNO-NCW meent dat de termijn waarbinnen het verslag moet worden opgesteld dient te worden aangepast en een maand dient te bedragen.

<sup>1</sup> Kamerstukken II 2019/2020, 35367, 3 p. 43 (MvT).

<sup>2</sup> Idem.