

INHOUDSOPGAVE

Lijst van afkortingen / XI

HOOFDSTUK 1

Inleiding / 1

- 1.1 Inleiding / 1
 - 1.1.1 Probleemstelling / 2
 - 1.1.2 Plan van aanpak en verantwoording / 2
- 1.2 De positie van de bestuurder binnen de vennootschap / 4
 - 1.2.1 De vennootschap als instituut / 4
 - 1.2.2 Verhouding rechtspersonenrecht en vermogensrecht / 6
 - 1.2.3 De verhouding tussen vennootschap en bestuurder / 8
 - 1.2.4 Corporate governance / 14
 - 1.2.5 Tussenconclusie / 18
- 1.3 De bestuurder als werknemer / 18
 - 1.3.1 De bestuurder heeft een arbeidsovereenkomst / 19
 - 1.3.2 De definitie van de arbeidsovereenkomst / 28
 - 1.3.3 Arbeid / 32
 - 1.3.4 Loon / 34
 - 1.3.5 Gezagsverhouding / 36
- 1.4 De verhouding tussen vennootschap en bestuurder-werknemer / 37
 - 1.4.1 Gemengde rechtsbetrekking / 38
 - 1.4.2 Gekleurde rechtsbetrekking / 40
 - 1.4.3 Dubbele rechtsbetrekking / 40
 - 1.4.4 Dubbele gekoppelde rechtsbetrekking / 43
- 1.5 Afronding / 44

HOOFDSTUK 2

Wetshistorisch overzicht / 45

- 2.1 Inleiding / 45
- 2.2 De statutair bestuurder in de arbeidsrechtelijke wetgeving / 46
 - 2.2.1 De Wet op de arbeidsovereenkomst 1907 / 46

- 2.2.1.1 Eén algemene regeling / 47
- 2.2.1.2 De bestuurder / 51
- 2.2.1.3 Samenloop / 54
- 2.2.1.4 Het gezagscriterium / 54
- 2.2.1.5 Tussenconclusie / 55
- 2.2.2 De wetwijzigingen vanaf 1909 / 56
- 2.2.2.1 Het Buitengewoon Besluit Arbeidsverhoudingen / 57
- 2.2.2.2 Herziening van het ontslagrecht 1954 / 60
- 2.2.2.3 Invoering overige opzegverboden in 1976 / 62
- 2.2.2.4 Verdere initiatieven om te komen tot een herziening van het ontslagrecht / 62
- 2.2.2.5 Wet Werk en zekerheid (“Wwz”) / 65
- 2.2.3 Conclusie / 73
- 2.3 De statutair bestuurder in de vennootschapsrechtelijke wetgeving / 74
- 2.3.1 Inleiding / 74
- 2.3.2 De periode vóór het Wetboek van Koophandel 1838 / 75
- 2.3.3 Het Wetboek van Koophandel 1838 / 75
- 2.3.4 De herziening van het Wetboek van Koophandel in 1929 / 78
- 2.3.4.1 De voorbereidingen: ontwerp 1871 en ontwerp 1890 / 78
- 2.3.4.2 Het ontwerp 1910 / 79
- 2.3.4.3 Het ontwerp 1925 en het nader gewijzigd ontwerp 1927 / 81
- 2.3.4.4 Tussenconclusie / 82
- 2.3.5 Relevante wijzigingen in de jaren '70 van de 20^e eeuw / 82
- 2.3.5.1 Wijziging van het enquêterecht / 82
- 2.3.5.2 1971: de nieuwe rechtsvorm ‘besloten vennootschap’ en de structuurregeling / 84
- 2.3.5.3 Van het Wetboek van Koophandel naar het Burgerlijk Wetboek / 85
- 2.3.6 Recente ontwikkelingen / 86
- 2.3.6.1 Wet vereenvoudiging en flexibilisering BV-recht / 86
- 2.3.6.2 Wet Aanpassing bestuur en toezicht in naamloze en besloten vennootschappen / 87
- 2.3.7 Conclusie / 91

HOOFDSTUK 3

Samenloop / 93

- 3.1 Inleiding / 93
- 3.2 Een definitie van samenloop / 94
- 3.2.1 Inleiding / 94
- 3.2.2 Literatuur / 95
- 3.3 Cumulatie, alternativiteit of exclusiviteit / 98
- 3.3.1 Jurisprudentie / 98
- 3.3.2 Cumulatie, alternativiteit en exclusiviteit: een nuancering / 99
- 3.3.3 Kritiek Bakels / 102

- 3.3.4 De doorkruisingsleer van Kroeze / 103
- 3.4 Het leerstuk van de gemengde overeenkomsten / 103
- 3.4.1 Inleiding / 103
- 3.4.2 Artikel 6:215 BW / 105
- 3.4.3 Artikel 7:610 lid 2 BW / 106
- 3.4.4 Artikel 6:216 BW / 107

HOOFDSTUK 4

Benoeming en het aangaan van de arbeidsovereenkomst / 109

- 4.1 Inleiding / 109
- 4.2 De benoeming en het aangaan van de arbeidsovereenkomst / 110
- 4.2.1 De benoeming / 110
- 4.2.1.1 Benoeming bij besluit / 111
- 4.2.1.2 Benoeming bij akte van oprichting / 127
- 4.2.1.3 Benoeming door de Ondernemingskamer / 128
- 4.2.2 Het aangaan van de arbeidsovereenkomst / 132
- 4.2.2.1 Algemeen / 132
- 4.2.2.2 De managementovereenkomst / 133
- 4.2.2.3 Vertegenwoordigingsbevoegd orgaan aangaan arbeidsovereenkomst / 137
- 4.3 Wisselwerking benoeming en arbeidsovereenkomst / 140
- 4.3.1 Opvattingen in de literatuur / 140
- 4.3.2 Casusposities / 143
- 4.3.2.1 Bestaande arbeidsovereenkomst / 144
- 4.3.2.2 Er is een geldig benoemingsbesluit, maar geen arbeidsovereenkomst / 159
- 4.3.2.3 Er is een arbeidsovereenkomst met een andere (concern)vennootschap / 160

HOOFDSTUK 5

Bezoldiging en loon / 161

- 5.1 Inleiding / 161
- 5.2 Terminologie / 163
- 5.3 De regelgeving met betrekking tot het vaststellen en de openbaarmaking van bezoldiging in en op basis van Boek 2 BW / 173
- 5.3.1 De BV / 173
- 5.3.1.1 Besluitvorming en vertegenwoordiging / 173
- 5.3.1.2 Openbaarmaking en de rol van de ondernemingsraad / 175
- 5.3.2 De NV en de open NV / 177
- 5.3.2.1 Besluitvorming en vertegenwoordiging / 177
- 5.3.2.2 Standpuntbepalingsrecht ondernemingsraad / 180
- 5.3.2.3 Individuele bezoldiging / 182
- 5.3.2.4 Openbaarmaking en de rol van de ondernemingsraad / 184
- 5.3.3 De beursgenoteerde NV / 185

5.3.3.1	Besluitvorming / 185
5.3.3.2	Openbaarmaking / 185
5.4	Vertegenwoordigingsbevoegdheid of samenloop? / 190
5.4.1	Inleiding / 190
5.4.2	Het bezoldigingsbesluit en het overeenkomen van het loon / 191
5.4.2.1	Er is loon overeengekomen, maar een bezoldigingsbesluit ontbreekt. / 191
5.4.2.2	Er is loon overeengekomen en het bezoldigingsbesluit is gebrekkig / 195
5.4.3	Conclusie / 199
5.5	Privacy en eenzijdige wijziging / 200
5.5.1	Privacy / 200
5.5.2	Eenzijdige wijziging / 203
5.5.2.1	Inleiding / 203
5.5.2.2	Het wijzigen van de arbeidsovereenkomst / 203
5.5.2.3	Aanpassing en terugvordering van bezoldiging, de Wet claw back. / 205
5.5.3	Conclusie / 211
5.6	De Ondernemingskamer en de bestuurdersbeloning / 211
5.6.1	De Ondernemingskamer stelt de beloning vast van door haar aangestelde bestuurders / 211
5.6.2	De Ondernemingskamer regelt de gevolgen van schorsing of ontslag / 212
5.6.3	De Ondernemingskamer oordeelt over de bezoldiging in het kader van wanbeleid / 213

HOOFDSTUK 6

Ontslag / 217

6.1	Inleiding / 217
6.1.1	Bevoegd orgaan bij ontslag / 219
6.1.2	Tussenconclusie / 224
6.2	Ondeelbaarheid ontslag / 224
6.2.1	De 15 april-arresten / 224
6.2.2	Opzegverboden / 230
6.2.3	Anders overeengekomen / 244
6.2.4	De derde uitzondering? / 245
6.2.5	Het toepassingsbereik van de 15 april-arresten / 251
6.2.6	Alleen de contractuele band beëindigen / 260
6.3	Gebreken in de besluitvorming – vennootschapsrechtelijke toetsing / 267
6.3.1	Gebreken in de besluitvorming / 268
6.3.2	Gevolgen van gebreken voor de beëindiging van de arbeidsovereenkomst / 278
6.4	Arbeidsrechtelijke toetsing ontslagbesluit/opzegging / 281
6.4.1	Formele vereisten / 281
6.4.2	Bescherming tegen onredelijke opzegging – artikel 7:681 BW (kennelijk onredelijk ontslag) / 282
6.4.3	Bescherming tegen onredelijke opzegging – artikel 7:669 (nieuw) BW / 288

6.5	Rol van de ondernemingsraad / 291
6.6	Ontslag op staande voet / 293
6.6.1	Inleiding / 293
6.6.2	Onverwijldheid / 295
6.6.3	Dringende reden / 296
6.7	Ontbinding van de arbeidsovereenkomst op verzoek van de werkgever / 299
6.7.1	Ontbinding ex artikel 7:685 BW / 300
6.7.2	Ontbinding ex artikel 7:671 b en c (nieuw) BW / 304
6.8	Opzegging door de bestuurder zelf / 304
6.8.1	Algemeen / 304
6.8.2	Einde arbeidsovereenkomst ook einde bestuurderschap? / 305
6.8.3	Niet lichtvaardig aannemen dat is opgezegd – ook voor bestuurder? / 305
6.9	Beëindigingsovereenkomst / 307
6.9.1	Einde bestuurderschap / 307
6.9.2	Bevoegd orgaan – vertegenwoordigingsbevoegdheid / 308
6.9.3	Finale kwijting / 309
6.10	Bevoegde rechter / 309
6.10.1	Absolute competentie / 310
6.10.2	Relatieve competentie / 313
6.10.3	Arbitrage / 316
6.11	Overgang van onderneming / 316
6.11.1	Inleiding / 316
6.11.2	Positie bestuurder na overgang / 317
6.11.3	Opzegverbod wegens overgang van onderneming / 319
6.11.4	Juridische fusie / 320

HOOFDSTUK 7

Samenvatting en conclusies / 323

7.1	Inleiding / 323
7.2	De opvatting van de wetgever / 324
7.3	De rol van samenloop / 327
7.4	De benoeming: naar een indirect extern werkende besluit / 331
7.5	Beloning: vertegenwoordigingsbevoegdheid / 333
7.6	Het ontslag van de bestuurder / 337
7.7	Slotoverwegingen / 344

HOOFDSTUK 8

Summary and conclusions / 349

8.1	Introduction / 349
8.2	The opinion of the legislator / 350
8.3	The concurrence role / 353

- 8.4 The appointment: towards a decision with indirect, external effect / 356
- 8.5 Remuneration: representative authority / 358
- 8.6 The dismissal of the director / 362
- 8.7 Final conclusions / 369

Lijst van geraadpleegde literatuur / 373

Jurisprudentieregister / 403

Trefwoordenregister / 419