

---

# De grondslag van het vermogens- en ondernemingsrecht

---

Deel 2

## Ondernemingsrecht

---

Mr. A.M.M.M. van Zeijl

---

Achtste druk



Noordhoff Uitgevers



## **De grondslag van het vermogens- en ondernemingsrecht**

### **Deel 2 Ondernemingsrecht**





# **De grondslag van het vermogens- en ondernemingsrecht**

*Deel 2 Ondernemingsrecht*

Mr. A.M.M.M. van Zeijl

Achtste druk

Noordhoff Uitgevers Groningen/Houten

Ontwerp omslag: G2K  
Omslagillustratie: Istock

Eventuele op- en aanmerkingen over deze of andere uitgaven kunt u richten aan: Noordhoff Uitgevers bv, Afdeling Hoger Onderwijs, Antwoordnummer 13, 9700 VB Groningen, e-mail: [info@noordhoff.nl](mailto:info@noordhoff.nl)

0 1 2 3 4 5 / 14 13 12 11 10

© 2010 Noordhoff Uitgevers bv Groningen/Houten, The Netherlands.

Behoudens de in of krachtens de Auteurswet van 1912 gestelde uitzonderingen mag niets uit deze uitgave worden verveelvoudigd, opgeslagen in een geautomatiseerd gegevensbestand of openbaar gemaakt, in enige vorm of op enige wijze, hetzij elektronisch, mechanisch, door fotokopieën, opnamen of enige andere manier, zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van de uitgever. Voor zover het maken van reprografische verveelvoudigingen uit deze uitgave is toegestaan op grond van artikel 16h Auteurswet 1912 dient men de daarvoor verschuldigde vergoedingen te voldoen aan Stichting Reprorecht (postbus 3060, 2130 KB Hoofddorp, [www.cedar.nl/reprorecht](http://www.cedar.nl/reprorecht)). Voor het overnemen van gedeelte(n) uit deze uitgave in bloemlezingen, readers en andere compilatiewerken (artikel 16 Auteurswet 1912) kan men zich wenden tot Stichting PRO (Stichting Publicatie- en Reproductierechten Organisatie, postbus 3060, 2130 KB Hoofddorp, [www.cedar.nl/pro](http://www.cedar.nl/pro)).

*All rights reserved. No part of this publication may be reproduced, stored in a retrieval system, or transmitted, in any form or by any means, electronic, mechanical, photocopying, recording, or otherwise, without the prior written permission of the publisher.*

ISBN (ebook) 978 90 01 84063 1

ISBN 978 90 01 78001 2

NUR 820

## Woord vooraf bij de achtste druk

*De Grondslag van het vermogens- en ondernemingsrecht* is geschreven vanuit de behoefte in het onderwijs aan een inleidend praktijkgericht en duidelijk geschreven handboek op het gebied van het vermogensrecht en ondernemingsrecht. Het is verdeeld in twee delen, waarin de meest belangrijke onderwerpen worden behandeld. Deel 1 bevat het vermogensrecht en deel 2 het ondernemingsrecht.

In deel 1 komen allereerst de algemene onderwerpen met betrekking tot het vermogensrecht aan de orde, zoals het goederenrecht, pand en hypotheek, de rechtshandeling, de overeenkomst en de onrechtmatige daad als bron van verbintenissen en het verbintenissenrecht. Deel 1 wordt afgesloten met de bespreking van een paar bijzondere overeenkomsten, te weten de koopovereenkomst, huur en verhuur en de arbeidsovereenkomst.

Deel 2, het ondernemingsrecht, behandelt naast de algemene verplichtingen van ondernemers en het begrip rechtspersoonlijkheid, de verschillende ondernemingsvormen, zoals de eenmanszaak, de personenvennootschappen en de naamloze en besloten vennootschap. Verder komen aparte onderwerpen zoals het jaarrekeningenrecht, het recht van enquête en de structuurregeling aan de orde. Deel 2 wordt afgesloten met het faillissementsrecht en het burgerlijk procesrecht.

In beide delen zijn aan het eind van ieder hoofdstuk begripsbepalingen opgenomen. Of men de inhoud van een bepaald hoofdstuk beheerst kan getoetst worden aan de hand van de meerkeuze- en oefenvragen. De antwoorden van de meerkeuzevragen zijn aan het eind van elk deel toegevoegd. De antwoorden van de oefenvragen staan in de docentehandleiding.

Uiteraard zijn alle in het boek behandelde onderwerpen geactualiseerd (tot en met medio 2009) en zijn recente wetwijzigingen in de stof verwerkt met als voornaamste wijziging de nieuwe regeling van de personenvennootschappen in hoofdstuk 2 van deel 2. Er is ook al rekening gehouden met toekomstige wettelijke regelingen.

Amsterdam, juni 2009

A.M.M.M. van Zeijl





# Inhoud

## Inleiding 11

- 1 Inleiding ondernemingsrecht 13**
  - 1.1 Beroep, bedrijf en onderneming 14
  - 1.2 Rechtsvorm van de onderneming 15
  - 1.3 Handelsnaam 16
  - 1.4 Verplichtingen van een ondernemer 17
    - 1.4.1 Publicatieplicht 18
    - 1.4.2 Administratieplicht 20
    - 1.4.3 Instellen van een ondernemingsraad 22
      - Kernbegrippenlijst 27
      - Meerkeuzevragen 29
      - Oefenvragen 31
  
- 2 Ondernemingsvormen zonder rechtspersoonlijkheid 33**
  - 2.1 Eenmanszaak 34
  - 2.2 Personenvennootschap 35
    - 2.2.1 Oprichting 37
    - 2.2.2 Inbreng en vermogen 37
    - 2.2.3 Bestuurs- en vertegenwoordigingsbevoegdheid en aansprakelijkheid 40
    - 2.2.4 Het voeren van een administratie 43
    - 2.2.5 De verdeling van de winst en het verlies 44
    - 2.2.6 Ontbinding en voortzetting van de vennootschap 45
    - 2.2.7 Vereffening 47
    - 2.2.8 Verkrijging en opgeven van rechtspersoonlijkheid; omzetting 48
  - 2.3 De commanditaire vennootschap 50
    - Kernbegrippenlijst 51
    - Meerkeuzevragen 53
    - Oefenvragen 56
  
- 3 Rechtspersonen 57**
  - 3.1 Het begrip 'rechtspersoon' 58
  - 3.2 Statuten van de rechtspersoon 59
  - 3.3 Organen van de rechtspersoon 60
  - 3.4 Oprichting en ontbinding van de rechtspersoon 62
  - 3.5 Vereniging 64
    - 3.5.1 Volledige of beperkte rechtsbevoegdheid 65
    - 3.5.2 Organen van de vereniging 67
    - 3.5.3 Lidmaatschap van de vereniging 69
  - 3.6 Coöperatie en onderlinge waarborgmaatschappij 70
    - 3.6.1 Oprichting en publicatie 71
    - 3.6.2 Organen van de coöperatie en de onderlinge waarborgmaatschappij 72
    - 3.6.3 Lidmaatschap van de coöperatie en de onderlinge waarborgmaatschappij 72
  - 3.7 Stichting 74
    - Kernbegrippenlijst 77
    - Meerkeuzevragen 79
    - Oefenvragen 82

## **4 Naamloze en besloten vennootschap 1 83**

- 4.1 Begripsomschrijving 84
- 4.2 Oprichting 91
  - 4.2.1 Vereisten voor oprichting 91
  - 4.2.2 Periode vóór de oprichting: de bv i.o. en nv i.o. 92
  - 4.2.3 Storting op de aandelen 93
  - 4.2.4 Inhoud van de akte van oprichting 95
  - 4.2.5 Ministeriële verklaring van geen bezwaar 96
- 4.3 Kapitaal 96
  - 4.3.1 Soorten kapitaal en kapitaalvereisten 97
  - 4.3.2 Waarborg voor schuldeisers 99
  - 4.3.3 Aandelenemissie 100
  - 4.3.4 Verkrijging van eigen aandelen 101
  - 4.3.5 Kapitaalvermindering 104
- 4.4 Aandeel en aandeelhouder 106
  - 4.4.1 Begrippen 106
  - 4.4.2 Rechten van de aandeelhouder 108
  - 4.4.3 Overdracht van aandelen 113
  - 4.4.4 Certificering van aandelen 119
  - 4.4.5 Preferente aandelen 120
  - 4.4.6 Prioriteitsaandelen 120
- 4.5 Winstbewijzen en obligaties 121
- 4.6 Organisatie van de vennootschap 122
  - 4.6.1 Algemene vergadering van aandeelhouders 122
  - 4.6.2 Bestuur 127
  - 4.6.3 Raad van commissarissen 132
- 4.7 Beschermingsconstructies 134
  - 4.7.1 Oligarchische clausule 136
  - 4.7.2 Andere statutaire beschermingsconstructies 136
  - 4.7.3 Prioriteitsaandelen 138
  - 4.7.4 Uitgifte van preferente aandelen 138
  - 4.7.5 Certificering van aandelen 139
  - 4.7.6 Gemeenschappelijk bezit 139
- 4.8 Statutenwijziging, omzetting en ontbinding 140
  - 4.8.1 Statutenwijziging 140
  - 4.8.2 Omzetting 141
  - 4.8.3 Ontbinding 142
    - Kernbegrippenlijst 144
    - Meerkeuzevragen 150
    - Oefenvragen 155

## **5 Naamloze en besloten vennootschap 2 163**

- 5.1 Dochtermaatschappij, groep en groepsmaatschappij, en deelneming 164
  - 5.1.1 Dochtermaatschappij 164
  - 5.1.2 Joint venture 167
  - 5.1.3 Groep en groepsmaatschappij 167
  - 5.1.4 Deelneming 169
- 5.2 Jaarrekening en geconsolideerde jaarrekening 170
  - 5.2.1 Inhoud van de jaarrekening 171
  - 5.2.2 Jaarverslag 175
  - 5.2.3 Overige gegevens 176
  - 5.2.4 Totstandkoming en publicatie van de jaarrekening 177
  - 5.2.5 Vrijstellingen 178

- 5.2.6 Geconsolideerde jaarrekening 179
- 5.2.7 Rechtspleging inzake jaarrekeningen 181
- 5.3 Geschillenregeling en het recht van enquête 182
- 5.4 Structuurregeling 184
- 5.4.1 Wanneer is de structuurregeling van toepassing? 185
- 5.4.2 Raad van commissarissen 186
- 5.4.3 Verzwakt regime, ontheffing en vrijwillige toetreding 189
- 5.5 Eenpersoonsvennootschap 189
- 5.6 Fusie en splitsing 190
- 5.6.1 Soorten fusie 190
- 5.6.2 Positie van werknemers 195
- 5.6.3 Uitkoopregeling minderheidsbelangen 196
- 5.6.4 Splitsing van rechtspersonen 197
- 5.7 Over de grenzen heen 198
- 5.7.1 Het EESV 199
- 5.7.2 De Europese Naamloze Vennootschap 199
  - Kernbegrippenlijst 201
  - Meerkeuzevragen 205
  - Oefenvragen 208

## **6 Faillissement en surseance van betaling 215**

- 6.1 Wat is een faillissement? 216
- 6.2 Faillissementsaanvraag 218
- 6.3 Twee fases in faillissement 222
- 6.3.1 Conservatoire fase 223
- 6.3.2 Executoriale fase 226
- 6.4 Schuldeisers met een bijzondere positie 226
- 6.4.1 Voorrangsregels 226
- 6.4.2 Separatisten 228
- 6.4.3 Boedelschuldeisers 229
- 6.4.4 Bevoorrechte schuldeisers 229
- 6.4.5 Schuldeisers met feitelijke voorrang 231
- 6.4.6 Fiscus 233
- 6.5 Concurrente en postconcurrente schuldeisers 234
- 6.6 Wederkerige overeenkomsten 235
- 6.7 Rangorde van schuldeisers 237
- 6.8 Actio Pauliana 238
- 6.9 Einde van het faillissement 240
- 6.10 Surseance van betaling 240
- 6.11 Schuldsaneringsregeling natuurlijke personen 242
  - Kernbegrippenlijst 244
  - Meerkeuzevragen 247
  - Oefenvragen 252

## **7 Burgerlijk procesrecht 255**

- 7.1 Waarom gaat iemand procederen? 256
- 7.2 Hoofdbeginselen van procesrecht 257
- 7.3 Competentie van de rechter 262
- 7.4 Eigenlijke en oneigenlijke rechtspraak 263
- 7.5 Procedure 264
- 7.6 Vonnis 265
- 7.7 Bewijs 267
- 7.8 Rechtsmiddelen 270

7.9	Executie- en beslagrecht	271
7.9.1	Tenuitvoerlegging of executie	272
7.9.2	Reële executie	272
7.9.3	Executoriaal beslag	273
7.9.4	Conservatoir beslag	274
7.9.5	Rechtsgevolgen van beslag	274
7.9.6	Indirecte dwangmiddelen	275
7.10	Bijzondere procedures	276
7.10.1	Kort geding	276
7.10.2	Arbitrage en bindend advies	277
	Kernbegrippenlijst	279
	Meerkeuzevragen	284
	Oefenvragen	287

## **Antwoorden op de meerkeuzevragen** 289

## **Register** 291

## **Afkortingenlijst** 293

## Inleiding

De opzet van deel 2 van *De Grondslag* is als volgt.

Juridische problemen worden uitgelegd aan de hand van praktische voorbeelden. Nadat de juridische oplossing van de problemen is uitgelegd, wordt deze getoetst aan de wettekst. Op deze wijze verwerft de lezer kennis van de desbetreffende regel en inzicht in de praktische toepassing ervan. Bij de behandeling van de onderwerpen van deel 2 is er geprobeerd een brug te slaan met andere vakken binnen de opleiding, met name met de vakken bedrijfseconomie en bedrijfsorganisatie, zodat er een geïntegreerd beeld ontstaat van het functioneren van een onderneming.

De student kan zijn verworven kennis en inzicht testen aan de hand van meerkeuzevragen en (open) oefenvragen. De antwoorden van de meerkeuzevragen zijn achter in het boek opgenomen; die van de oefenvragen zijn opgenomen in een docentenhandleiding die te vinden is op de website [www.grondslagondernemingsrecht.noordhoff.nl](http://www.grondslagondernemingsrecht.noordhoff.nl). In een aparte lijst zijn per hoofdstuk de belangrijkste begrippen opgenomen. Deel 2 behandelt – zoals al is gezegd – het ondernemingsrecht in de hoofdstukken 1 tot en met 5. In de hoofdstukken 6 en 7 wordt vervolgens respectievelijk het faillissement en het burgerlijk procesrecht besproken.



# Inleiding ondernemingsrecht

## 1

- 1.1 Beroep, bedrijf en onderneming
- 1.2 Rechtsvorm van de onderneming
- 1.3 Handelsnaam
- 1.4 Verplichtingen van een ondernemer

In de bedrijfsorganisatie is een onderneming een doelgericht samenwerkingsverband van mensen en middelen. Het doel van de bedrijfsorganisatie is het structureren van die organisatie.

In de bedrijfseconomie richt de onderneming zich op kosten en opbrengsten. Het doel van de onderneming is een productieproces op gang te brengen en in stand te houden door middel van investeren van vermogen en productiemiddelen.

Welke rol speelt het recht, het ondernemingsrecht, in dit geheel? Het recht schept het kader, de grenzen, waarbinnen de genoemde doelen gerealiseerd moeten worden. Deze grenzen worden, zoals we nog zullen zien, niet alleen via wetgeving aan ondernemingen gesteld, maar ook door de onderneming zelf. Een nv of bv bijvoorbeeld geeft in haar statuten de grenzen aan waarbinnen zij het gestelde doel moet verwezenlijken. Dit zijn dus de onderwerpen van de volgende hoofdstukken. Maar allereerst komt in dit hoofdstuk aan de orde welke eisen er in het algemeen aan elke onderneming gesteld worden. Eerst worden de begrippen 'beroep', 'bedrijf' en 'onderneming' toegelicht (par. 1.1). Dan komt aan de orde in welke juridische vorm een onderneming kan worden gevoerd, dus welk jasje een onderneming kan hebben (par. 1.2). We gaan daarbij niet verder dan het opsommen van de verschillende mogelijkheden. Ze zullen later in aparte hoofdstukken worden uitgewerkt. Daarna wordt het recht op handelsnaam besproken (par. 1.3). De handelsnaam is de naam waaronder een onderneming wordt gedreven. Het feit dat men een onderneming heeft, brengt een aantal rechten en verplichtingen met zich mee. Daarom bekijken we tot slot een drietal verplichtingen, waaraan iedere ondernemer moet voldoen (par. 1.4).

## ■ ■ ■ 1.1 Beroep, bedrijf en onderneming

In het recht heeft men in het ondernemingsrecht van oudsher gewerkt met drie begrippen, te weten:

- 1 beroep;
- 2 bedrijf;
- 3 onderneming.

### Beroep

#### *Ad 1 Beroep*

Een *beroep* is iedere maatschappelijke werkring waarmee de desbetreffende persoon inkomen verwerft. Een beroepsbeoefenaar heeft dus een vaste werkring en verricht met zekere regelmaat tegen betaling bepaalde werkzaamheden. Dat laatste kan hij zelfstandig doen of in dienst van een ander.

### Bedrijf

#### *Ad 2 Bedrijf*

Iemand die een *bedrijf* uitoefent, treedt zelfstandig, regelmatig en openlijk in een zekere kwaliteit op. Een bedrijf is gericht op het maken van winst. Als beoefenaar van een bedrijf moet de persoon in kwestie dus *zelfstandig* optreden, dat wil zeggen dat hij niet in dienst van een ander mag zijn. Dus iemand die werkzaamheden in het kader van een verplichting uit een arbeidsovereenkomst verricht, heeft geen bedrijf. Hij heeft daarentegen wel een beroep, aangezien hij in een maatschappelijke werkring inkomen verwerft.

Vervolgens is het voor het hebben van een bedrijf vereist dat men *regelmatig* als zodanig optreedt. Door deze begrenzing vallen bijvoorbeeld freelancers uit de boot.

En tot slot moet men *openlijk in een zekere kwaliteit* optreden. Dat betekent dus dat het voor eenieder duidelijk is dat men een bedrijf heeft in een zekere kwaliteit, dus als fabrikant, als winkelier, als manufacturer enzovoort.

### Onderneming

#### *Ad 3 Onderneming*

Een *onderneming* bestaat uit een of meer bedrijven. Onderneming is dus het verzamelbegrip voor een aantal bedrijven dat naar buiten toe in een bepaalde juridische vorm als eenheid optreedt, bijvoorbeeld als nv, bv, coöperatie of ov. Ook een onderneming is uiteraard gericht op het maken van winst, aangezien zij een bedrijf of enkele bedrijven heeft.

Aan de hand van voorbeelden lichten we toe wat het verschil is tussen de termen 'beroep', 'bedrijf' en 'onderneming'. We kunnen slechts een globaal overzicht geven, want zelfs de wet geeft niet altijd dezelfde definities van het begrip 'onderneming'.

#### ■ Voorbeeld 1.1

..... Julius Brons besluit na het behalen van zijn heo-diploma een recruiting agency te starten.

Julius Brons heeft een bedrijf, want hij treedt zelfstandig, openlijk en regelmatig in een zekere kwaliteit op. Zijn bedrijf is gericht op het maken van winst. Daarnaast oefent hij een beroep uit, want hij heeft een vaste maatschappelijke werkring waaruit hij een inkomen verwerft.



■ **Voorbeeld 1.2**  
Hendrik Gans treedt als gerant in dienst van het Amstelhotel.

Hendrik Gans is in dienst van het Amstelhotel. Hij heeft dus geen bedrijf, wel een beroep.

■ **Voorbeeld 1.3**  
Glasius bv heeft een aantal delicatessenzaken verspreid over het land.

Glasius bv is een onderneming die een aantal delicatessenzaken als bedrijf uitoefent.

Een aparte rol in dit geheel spelen de zogenoemde vrije beroepsbeoefenaren, zoals notarissen, advocaten, artsen en accountants.

■ **Voorbeeld 1.4**  
Klaartje Medemblik vestigt zich als advocaat en procureur te Zutphen.

Klaartje Medemblik is een vrije beroepsbeoefenaar. Men vindt dat de zogenoemde vrije beroepsbeoefenaren geen bedrijf (onderneming) hebben. Zo hoeven zij zich bijvoorbeeld niet als ondernemer te laten inschrijven in het handelsregister, tenzij zij bijvoorbeeld hun werk in de vorm van een bv of nv uitoefenen (art. 4 Handelsregisterwet). Het onderscheid tussen beroep en bedrijf heeft veel aan betekenis ingeboet. Het enige verschil dat is blijven bestaan is het feit dat het bij een vrij beroep meer aankomt op persoonsgebonden werkzaamheden van intellectuele en artistieke aard.

De verschillende wettelijke regelingen geven definities van de begrippen 'onderneming' of 'bedrijf'. Vaak is zo'n definitie, zoals in de Handelsregisterwet of Handelsnaamwet, slechts beperkt tot de werking van de desbetreffende wet. Wel geeft de wet soms duidelijk aan wie een bedrijf heeft, zoals bij de tussenpersoon (art. 62 WvK). Nieuwe ontwikkelingen in het ondernemingsrecht hebben ertoe geleid dat het onderscheid 'beroep' en 'bedrijf' verder is vervaagd.

## ■ ■ ■ 1.2 Rechtsvorm van de onderneming

### Rechtsvormen

De rechtsvorm van de onderneming kan verschillen. De ondernemer heeft de keuze uit:

- eenmanszaak;
- openbare vennootschap (ov) en commanditaire vennootschap (cv);
- coöperatie en onderlinge waarborgmaatschappij (owm);
- naamloze en besloten vennootschap (nv en bv).

Een stille maatschap (vennootschap), een vereniging en een stichting voeren in de regel geen onderneming. Doen zij dat wel, dan zijn de voorschriften die voor ondernemingen gelden ook op hen van toepassing, als zij aan bepaalde in de wet vermelde vereisten voldoen (art. 2:360 lid 3 BW). Openbare vennootschappen en cv's kunnen rechtspersoon worden (art. 7:802 BW), waarover later (zie par. 2.2).

De keuze voor een bepaalde ondernemingsvorm is nooit definitief. De ondernemer kan altijd besluiten om een andere rechtsvorm voor zijn onderneming te kiezen. Hij zet bijvoorbeeld zijn eenmanszaak om in een bv. Hij moet dan natuurlijk wel voldoen aan de vereisten die daaraan door de wet zijn gesteld (art. 2:175 lid 2 BW).

De verschillende rechtsvormen worden behandeld in de hoofdstukken 2 tot en met 5.

### ■ ■ ■ 1.3 Handelsnaam

#### Handelsnaam

Een *handelsnaam* is de naam waaronder een onderneming wordt gedreven (art. 1 HNW). Om een onderneming in de zin van deze wet te zijn, is een winsttoegmerk vereist.

De handelsnaam van een onderneming kan de naam van een natuurlijk persoon of rechtspersoon zijn, of een fantasieaanduiding. Voorbeelden: Tabak, groente en fruitprimeurs, Jansen & Van Galen, dakbedekkingen, Philips nv, AH, Unilever, Koninklijke Shell, De Bijenkorf nv, Vroom & Dreesmann en Smit Tak. Het *recht op een handelsnaam* ontstaat door het gebruik van de naam. De ondernemer die de desbetreffende handelsnaam het eerste gebruikt, heeft dus het recht op deze handelsnaam.

Het recht op handelsnaam is een vermogensrecht, omdat het overdraagbaar is. Het recht op handelsnaam kan ook onder algemene titel, bijvoorbeeld door erfopvolging, overgaan. Zowel de overgang onder algemene titel als de overdracht van het recht op handelsnaam (overgang krachtens bijzondere titel) kan alleen maar plaatsvinden samen met de onderneming (art. 2 HNW). Dit betekent dus dat het recht op handelsnaam nooit los van de onderneming kan overgaan.

De Handelsnaamwet formuleert een aantal verbodsbepalingen. Deze komen hierna aan de orde. Vervolgens gaan we bekijken welke rechtsbescherming de Handelsnaamwet biedt.

#### Verbodsbepalingen

#### Verbodsbepalingen

De Handelsnaamwet formuleert een aantal verbodsbepalingen (art. 3-5b HNW) Deze verboden zijn als volgt samengevat.

Het is verboden een handelsnaam te voeren:

- die in strijd met de waarheid aanduidt dat de onderneming aan een ander toebehoort (art. 3 HNW);
- die een verkeerde indruk geeft omtrent de rechtsvorm waarin de onderneming wordt uitgeoefend (art. 4 HNW) (er wordt een uitzondering gemaakt voor een persoon die een handelsnaam voert die afkomstig is van een ov of cv (art. 4 lid 3 HNW));
- die eerder reeds rechtmatig door een ander wordt gevoerd (art. 5 HNW);
- die in strijd komt met het merk van een andere onderneming (art. 5a HNW);
- die een onjuiste indruk geeft van de onder die naam gedreven onderneming (art. 5b HNW); bijvoorbeeld de suggestie dat de onderneming een buitenlands bedrijf is.

#### Merk

Handelsnaam en merk kunnen in elkaar overlopen. Sommige ondernemingen gebruiken eenzelfde woord als handelsnaam en als merk. Het

recht van merk dient ter onderscheiding van de waren van een onderneming van die van anderen. Als individueel merk worden beschouwd de benamingen, tekeningen, afdrukken, stempels, letters, cijfers, vormen van waren of van verpakking en alle andere tekens die dienen om de waren van een onderneming te onderscheiden (art. 2.1 Benelux-verdrag inzake tekeningen en modellen). Een van de redenen is dat er gevaar voor verwarring ontstaat bij het publiek. Dat is bijvoorbeeld het geval met Edwards en Eduards in het logo, omdat de namen wat klank betreft op elkaar lijken.

### Rechtsbescherming

Wat kun je doen als iemand een onjuiste handelsnaam voert?

De ondernemer zelf kan een *civiele actie* instellen. Hij heeft dan de keuze uit twee mogelijkheden:

- 1 een actie ondernemen uit onrechtmatige daad (art. 6:162 BW);
- 2 zich bij verzoekschrift tot de kantonrechter wenden (art. 6 lid 1 HNW).

#### *Ad 1 Actie uit onrechtmatige daad*

De ondernemer (belanghebbende volgens art. 6 HNW) die zich benadeeld voelt omdat zijn concurrent een handelsnaam voert die met de zijne overeenkomt of die om andere redenen ontoelaatbaar is, kan een verbodsactie instellen op grond van onrechtmatige daad, al dan niet in combinatie met een eis tot schadevergoeding (art. 6:162 BW). Een verbodsactie zal doorgaans in kort geding aanhangig worden gemaakt.

Actie uit onrechtmatige daad

#### *Ad 2 Verzoekschrift tot kantonrechter*

De belanghebbende kan zich ook tot de kantonrechter richten met het verzoek degene die de verboden handelsnaam voert, te veroordelen daarin zodanige door de rechter te bepalen wijziging aan te brengen, dat de gestelde onrechtmatigheid wordt opgeheven, met veroordeling tevens van de wederpartij tot een dwangsom in het geval van overtreding van het bevel van de rechter (art. 6 lid 1 HNW).

Verzoek onrechtmatige naam te wijzigen

Het verzoek tot wijziging van de handelsnaam kan ook op initiatief van de *Kamers van Koophandel* worden gedaan (art. 6a HNW).

Omdat op het voeren van een door de wet verboden handelsnaam een strafsanctie staat, kan het Openbaar Ministerie tot strafvervolging overgaan (art. 7 HNW). De ambtenaar van het OM kan, voordat hij tot strafvervolging overgaat, degene die de verboden handelsnaam voert, de gelegenheid geven om door middel van een door de ambtenaar nodig geachte en medegedeelde wijziging de onrechtmatigheid van de handelsnaam op te heffen (art. 7 lid 4 HNW).

## ■ ■ ■ 1.4 Verplichtingen van een ondernemer

Er is een drietal verplichtingen waaraan een ondernemer moet voldoen, te weten:

- 1 De publicatieplicht. We hebben immers gezien dat een bedrijf/onderneming als zodanig openlijk moet optreden. Derden moeten daarvan ook kennis kunnen nemen (subpar. 1.4.1).

- 2 De plicht een administratie te voeren. Het neerleggen van het financiële beleid van de onderneming op een zodanige wijze dat daaruit te allen tijde de financiële situatie van het bedrijf kan worden opgemaakt (subpar. 1.4.2).
- 3 De plicht een ondernemingsraad in te stellen. Hier gaat het om de invloed van de werknemers op het beleid van de onderneming (subpar. 1.4.3).

#### ■ ■ ■ 1.4.1 Publicatieplicht

##### Publicatieplicht

De publicatieplicht houdt in:

- inschrijving in het handelsregister;
- mededeling in de *Nederlandse Staatscourant*.

##### Handelsregister

##### Inschrijving in het handelsregister

In het handelsregister moet ingeschreven worden (art. 5 Hrgw):

- 1 een onderneming die in Nederland is gevestigd en die toebehoort aan een nv, bv, openbare vennootschap, commanditaire vennootschap, maatschap, rederij, coöperatie, onderlinge waarborgmaatschappij, vereniging, stichting, kerkgenootschap of publiekrechtelijk rechtspersoon;
- 2 een onderneming die in Nederland is gevestigd en die toebehoort aan een natuurlijk persoon;
- 3 een onderneming die toebehoort aan een Europese nv, een Europese coöperatieve vennootschap, Europese commanditaire vennootschap of Europees Economisch Samenwerkingsverband (EESV) die volgens haar statuten haar zetel in Nederland heeft;
- 4 een onderneming die toebehoort aan een buitenlandse rechtspersoon die een hoofd- of nevenvestiging in Nederland heeft;
- 5 een onderneming die in Nederland is gevestigd en die toebehoort aan een ander dan genoemd in 1 t/m 4.

Verder moeten in het handelsregister de volgende rechtspersonen die volgens hun statuten hun zetel in Nederland hebben worden ingeschreven (art. 6 lid 1 Hrgw):

- 1 een nv, bv, Europese nv, EESV, een Europese commanditaire vennootschap, een Europese Coöperatieve vennootschap, een coöperatie en een onderlinge waarborgmaatschappij;
- 2 een vereniging met volledige rechtsbevoegdheid, een vereniging van eigenaren, een stichting en overige privaatrechtelijke rechtspersonen;
- 3 een publiekrechtelijk rechtspersoon.

Een vereniging met beperkte rechtsbevoegdheid kan worden ingeschreven (art. 6 lid 2 Hrgw).

Als aan een rechtspersoon zoals genoemd in art. 6 Hrgw een onderneming toebehoort in de zin van art. 5 Hrgw geldt de inschrijving van de onderneming ook als inschrijving van de rechtspersoon (art. 7 Hrgw). Het handelsregister wordt gehouden bij de Kamers van Koophandel en Fabrieken (art. 3 Hrgw). De onderneming of rechtspersoon moet op al haar briefpapier, facturen en dergelijke vermelden waar zij in het handelsregister is geregistreerd en onder welk nummer (art. 27 lid 1 Hrgw).

De inschrijving is niet gratis. De onderneming is daarvoor een jaarlijkse bijdrage verschuldigd aan de Kamer van Koophandel.

We hebben gezien dat een onderneming gericht is op het maken van winst. Het is mogelijk dat bij Algemene Maatregel van Bestuur (AMvB) andere rechtspersonen aangewezen worden die ingeschreven moeten worden in het handelsregister en dat het begrip onderneming nader wordt gedefinieerd (art. 8 Hrgw). Wat dat laatste betreft zou men bijvoorbeeld aan de non-profitsector kunnen denken.

De plicht om de onderneming in het handelsregister in te laten schrijven, rust op degene aan wie de onderneming toebehoort. Als het de inschrijving van een rechtspersoon betreft, moet het bestuur zorgdragen voor de inschrijving (art. 18 lid 1 Hrgw). De onderneming moet binnen één week voor of na de vestiging ingeschreven worden. Vestiging heeft plaats als de bedrijfsuitoefening is begonnen (art. 20 Hrgw). In de Handelsregisterwet wordt aangegeven welke gegevens opgenomen worden (art. 9 tot en met 14 Hrgw). Het betreft gegevens over de onderneming zelf (art. 9 Hrgw), gegevens van degene aan wie de onderneming toebehoort als het gaat om een natuurlijk persoon of rechtspersoon (art. 10 Hrgw), gegevens over de vestiging van een onderneming (art. 11 Hrgw), over een rechtspersoon (art. 12 Hrgw) en over een activiteit van een rechtspersoon aan wie geen onderneming toebehoort en de vestiging van die rechtspersoon (art. 13 en 14 Hrgw). Deze gegevens betreffen onder andere de naam, het adres, de geboortedatum of datum van overlijden en het burgerservicenummer als het om een natuurlijk persoon gaat en de handelsnaam, rechtsvorm, post- of bezoekadres en de statutaire zetel als het rechtspersonen betreft. Rechtspersonen moeten daarnaast ook nog bepaalde stukken, zoals hun akte van oprichting, hun statuten en de jaarstukken, deponeren bij het handelsregister (art. 17 lid 2 Hrgw, 2:69 lid 2 en 180 lid 2, 2:394 BW).

Het handelsregister is tegen betaling van een bepaalde vergoeding voor iedereen in te zien (art. 21 Hrgw). Bovendien kan iedereen die daarom vraagt, eventueel in elektronische vorm afschriften van of uittreksels uit hetgeen in het handelsregister ingeschreven is, krijgen (art. 22 Hrgw).

Derden die met een onderneming zaken doen, mogen afgaan op de opgave zoals die aan het handelsregister is gedaan. Zij hoeven geen rekening te houden met niet-geregistreerde, onjuiste of door de werkelijkheid achterhaalde gegevens. Het maakt bovendien niet uit op welk tijdstip de derde het handelsregister raadpleegt, vóór of na een transactie. Het gaat erom wat er op dat moment geregistreerd staat.

#### ■ Voorbeeld 1.5

Mevrouw Diekstra was jarenlang medevenoot van Modehuis Isabelle. Op een gegeven ogenblik was zij echter uit de vennootschap getreden en had zij haar aandeel overgedragen aan Ellen Schmitz. Men had echter nagelaten dit feit in te laten schrijven in het handelsregister.

Nu is het zo dat vennoten bij een openbare vennootschap (ov) hoofdelijk aansprakelijk zijn voor transacties die zij namens de vennootschap aangaan. Op 14 augustus 2009 ontvangt mevrouw Diekstra plotseling een rekening van aannemer Berends met betrekking tot de verbouwing van het winkelpand. Mevrouw Diekstra is aansprakelijk, omdat zij zolang zij niet als vennoot is uitgeschreven, aansprakelijk blijft voor de

vennootschapsschulden. De Handelsregisterwet zegt het aldus: ‘Op een feit dat door inschrijving of deponering moet worden bekendgemaakt, kan jegens derden die daarvan onkundig waren geen beroep worden gedaan zolang de inschrijving of deponering en voor zover van toepassing de in art. 24 bedoelde mededeling niet hebben plaatsgevonden’ (art. 25 lid 1 Hrgw).

Art. 2:6 BW herhaalt in feite art. 25 Hrgw voor rechtspersonen. De rechtspersoon kan enerzijds geen beroep doen op bepaalde gegevens zolang deze niet zijn geregistreerd (art. 2:6 lid 1 BW). Aan de andere kant kan de wederpartij zich op haar beurt niet beroepen op de onbekendheid met een feit dat op de juiste wijze is openbaar gemaakt (art. 2:6 lid 4 BW).

De Handelsregisterwet bepaalt dat het verboden is te handelen in strijd met dan wel niet te voldoen aan een bij de Handelsregisterwet ingestelde verplichting tot het doen van opgave voor inschrijving in het handelsregister (art. 47 Hrgw). Overtreding van art. 27 en 47 Hrgw is een economisch delict (art. 1 WED).

#### Economisch delict

Bestuurders van rechtspersonen zijn bovendien naast de rechtspersoon hoofdelijk aansprakelijk voor rechtshandelingen waarmee zij de rechtspersoon verbinden, zolang de inschrijving in het handelsregister en het deponeren der stukken niet hebben plaatsgevonden (art. 2:29 lid 2, 2:69 lid 2, 180 lid 2, 289 lid 2 BW).

#### Mededeling in de Staatscourant

De Kamer van Koophandel moet als de onderneming gedreven wordt door een nv of een bv zorgen voor mededeling van de registratie en deponering der stukken in de *Staatscourant* of via een centraal elektronisch platform ([www.kvk.nl/publicaties](http://www.kvk.nl/publicaties)) (art. 24 Hrgw). Het moment van publicatie in de *Staatscourant* of op het centraal elektronisch platform is beslissend voor het op de hoogte kunnen zijn van de gegevens voor buitenstaanders.

Art. 25 Hrgw zegt immers: ‘Op een feit dat door inschrijving of deponering moet worden bekendgemaakt, kan jegens derden die daarvan onkundig waren geen beroep worden gedaan zolang de inschrijving of deponering en voor zover van toepassing de in art. 24 bedoelde mededeling niet hebben plaatsgevonden’ (art. 25 lid 1 Hrgw).

#### Mededeling in Staatscourant

### ■ ■ ■ 1.4.2 Administratieplicht

Iedereen die een bedrijf of een zelfstandig beroep uitoefent, is verplicht een administratie bij te houden en de daarbij behorende boeken, bescheiden en andere gegevensdragers te bewaren (art. 3:15i BW). Dit heet de *administratieplicht*. De administratie moet bovendien overeenkomstig de eisen van dat bedrijf of beroep worden gevoerd. Deze voorschriften zijn nodig opdat uit de administratie te allen tijde de rechten en verplichtingen van het bedrijf of de zelfstandige beroepsbeoefenaar kunnen worden gekend.

De gegevens uit de boekhouding kunnen als bewijs in een procedure gebruikt worden. Met behulp van de boekhouding kan men bijvoorbeeld aantonen dat een bepaalde schuldeiser betaald is. De rechter mag

#### Administratieplicht

echter aan deze gegevens de bewijskracht toekennen die hem goeddunkt. Men noemt dit de vrije bewijskracht (art. 152 Rv).

### Openlegging

De ondernemer kan verplicht worden zijn boekhouding open te leggen (art. 3:15j BW, 162 Rv). Deze verplichting betreft echter alleen de verplicht gehouden boekhouding. *Openlegging* geschiedt ten overstaan van de rechter. Hem wordt een bepaald onderdeel van de administratie getoond en daarna maakt hij uit of en zo ja wat daaruit voor degene die openlegging had gevraagd, van belang is. Dit onderdeel wordt dan aan de wederpartij getoond. Men kan het bevel tot openlegging negeren, maar de rechter kan daaruit bepaalde gevolgtrekkingen maken (art. 162 lid 2 Rv). In een geding betreffende de jaarrekening kan de rechter openlegging bevelen onder verbeurte van een dwangsom te betalen aan de wederpartij (art. 162 lid 3 Rv). Een dwangsom is een bepaalde som geld die de schuldenaar aan zijn wederpartij verbeurt zolang of zo dikwijls hij niet aan een rechterlijke uitspraak voldoet.

Buiten rechte kan de openlegging van de boekhouding slechts door belanghebbenden, bijvoorbeeld erfgenamen of een faillissementscurator, gevorderd worden. Openlegging van de boekhouding betreft de gehele boekhouding met alle bescheiden. In de regel wordt gevorderd dat een accountant de boekhouding nagaat (art. 3:15j BW).

Bestuurders van rechtspersonen zijn verplicht een boekhouding te voeren. Zij moeten binnen zes maanden na afloop van het boekjaar een balans en een staat van baten en lasten van de rechtspersonen opmaken en op papier stellen (art. 2:10 lid 1 en 2 BW). Een boekjaar van een rechtspersoon is het kalenderjaar, tenzij in de statuten een ander boekjaar is aangegeven (art. 2:10a BW).

### Jaarrekening

Voor coöperaties, onderlinge waarborgmaatschappijen, nv's bv's en commerciële verenigingen en stichtingen geldt de regeling betreffende de *jaarrekening* en het jaarverslag (art. 2:360 lid 1 en 3 BW). In deze regeling worden gedetailleerde voorschriften gegeven betreffende de inrichting van de balans en de winst-en-verliesrekening. In hoofdstuk 5 wordt op dit onderwerp teruggekomen.

### Sanctie

Voor de ondernemer die zijn boeken niet bijhoudt, is er geen directe *sanctie*. Alleen als in faillissement blijkt dat de gefailleerde zijn boeken niet of niet ongeschonden kan overleggen, maakt hij zich schuldig aan een strafbaar feit (art. 340 sub 3 WvSr: eenvoudige bankbreuk). Op eenvoudige bankbreuk staat een gevangenisstraf van maximaal één jaar en een geldboete van maximaal € 74.000. Kan de Officier van Justitie bovendien nog aantonen dat de failliete ondernemer de boeken niet heeft bijgehouden om zijn schuldeisers opzettelijk te benadelen, dan is er sprake van bedrieglijke bankbreuk. In zo'n geval kan er een gevangenisstraf van maximaal zes jaar worden opgelegd. De boete blijft gelijk (art. 341 WvSr).

Indirect wordt de verplichting een administratie te voeren voldoende afgedwongen door de verplichtingen die een ondernemer heeft ten aanzien van het doen van opgave voor de inkomsten- en omzetbelasting. Voor bestuurders van rechtspersonen geldt het niet-voldoen aan de administratieplicht als onbehoorlijk bestuur (art. 2:9 BW). Als de vennootschap failliet zou gaan, wordt dit onbehoorlijke bestuur vermoed een belangrijke oorzaak van het faillissement te zijn geweest. Het gevolg hiervan is dat bestuurders hoofdelijk aansprakelijk kunnen worden gesteld voor het tekort bij het faillissement. Hetzelfde geldt als een



bv of nv behorend vennoot is van een ov of een cv en er niet voldaan is aan de verplichting ex art. 3:15i BW (art. 2:138 en 248 lid 1 en 2 BW). Commissarissen kunnen op dezelfde wijze aansprakelijk gesteld worden (art. 2:149 en 259 BW).

Ook kunnen bestuurders en commissarissen hiervoor strafrechtelijk worden vervolgd (art. 342 en 243 WvSr).

### ■ ■ ■ 1.4.3 Instellen van een ondernemingsraad

De verplichting voor de ondernemer een ondernemingsraad in te stellen bestaat zowel op landelijk niveau als in Europees verband. Voor ondernemingen die alleen maar operen in Nederland geldt de Wet op de ondernemingsraden (WOR). Voor ondernemingen echter die hun activiteiten uitgebreid hebben binnen de landen van de Europese Unie geldt de Wet op de Europese ondernemingsraden (WEOR). Hierna zal eerst de ondernemingsraad in Nederland besproken worden en vervolgens de Europese ondernemingsraad.

#### **De ondernemingsraad in Nederland**

*Ondernemer* in de zin van de Wet op de ondernemingsraden (WOR) is de natuurlijke persoon of de niet-publiekrechtelijke rechtspersoon die een onderneming instandhoudt (art. 1 lid 1 sub d BW).

Een ondernemer die een onderneming instandhoudt waarin in de regel ten minste vijftig personen werkzaam zijn, is verplicht een ondernemingsraad (OR) in te stellen (art. 2 WOR). In ondernemingen die tien tot vijftig werknemers hebben en die geen OR of personeelsvertegenwoordiging hebben, moeten de werknemers minstens tweemaal per jaar door de werkgever in de gelegenheid gesteld worden met hem bijeen te komen (art. 35b WOR). Er bestaat een mogelijkheid een personeelsvertegenwoordiging in te stellen (art. 35c en 35d WOR).

Onder de in de onderneming werkzame personen vallen ook:

- uitzendkrachten, die minstens 24 maanden in de onderneming werkzaam zijn (art. 1 lid 3 sub a WOR);
- degenen die krachtens een publiekrechtelijke aanstelling bij dan wel krachtens arbeidsovereenkomst met de ondernemer werkzaam zijn in een door een andere onderneming in stand gehouden onderneming (art. 1 lid 3 sub b WOR).

De verplichting een OR in te stellen, kan de ondernemer ook bij CAO worden opgelegd (art. 5a lid 1 WOR). Bovendien kan de ondernemer vrijwillig een ondernemingsraad instellen of instandhouden (art. 5a lid 2 WOR).

Als een ondernemer twee of meer ondernemingen instandhoudt waarin op grond van de eisen van art. 2 WOR een OR ingesteld moet worden, kan hij voor alle of voor een aantal van die ondernemingen tezamen een gemeenschappelijke ondernemingsraad instellen (art. 3 lid 1 WOR).

Er kan een *groepsondernemingsraad* (GOR) ingesteld worden ten aanzien van in een groep verbonden ondernemers die aan de eisen van art. 2 WOR beantwoorden (art. 3 lid 2 WOR).

Als een ondernemer twee of meer ondernemingsraden heeft ingesteld, kan hij zelf of op verzoek van de meerderheid van de OR een *centrale ondernemingsraad* (COR) instellen (art. 33 lid 1 WOR) of een groepson-

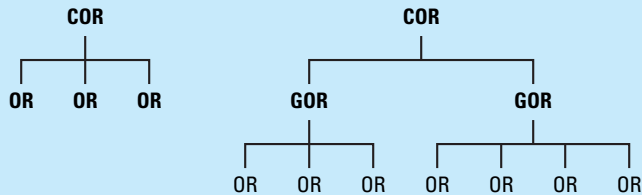
**Groepsonder-  
nemingsraad**

**Centrale  
ondernemingsraad**



dernemingsraad (art. 33 lid 2 en 3 WOR). Dit is weergegeven in figuur 1.1. De SER kan een ondernemer voor ten hoogste vijf jaar ontheffing verlenen van de verplichting een OR in te stellen (art. 5 WOR).

Figuur 1.1 Medezeggenschapsstructuur



Het aantal leden van de OR kan al naar gelang het aantal werknemers in een onderneming variëren van 3 tot 25 (art. 6 WOR).

#### Ondernemingsraad

De *ondernemingsraad* is bedoeld om de werknemers te betrekken in het overleg betreffende het beleid van de onderneming. Men noemt dit medezeggenschap.

De OR treedt in beginsel zelfstandig op zonder dat de ondernemer of bestuurders daarop invloed kunnen uitoefenen. Dit blijkt onder andere uit het feit dat de OR zijn eigen reglement opstelt (art. 8 j° 14 WOR). Het reglement kan onder andere inhouden: gevallen waarin de OR ten behoeve van zijn taakuitoefening bijeenkomt, de wijze van bijeenroeping van de OR, het aantal leden dat aanwezig moet zijn voor de uitoefening van het stemrecht ter vergadering enzovoort. Dit reglement moet door de bedrijfscommissie worden goedgekeurd.

#### Bedrijfscommissies

*Bedrijfscommissies* zijn door de SER ingestelde commissies die voor bepaalde groepen ondernemingen aangelegenheden betreffende de ondernemingsraden in die sectoren moeten behandelen. Zij zijn samengesteld uit vertegenwoordigers van werkgevers en werknemers (art. 37 WOR). De bedrijfscommissies hebben een bemiddelende taak. Met name als belanghebbenden de kantonrechter willen inschakelen bij de naleving van de wet, kan het geschil pas aan de kantonrechter worden voorgelegd nadat schriftelijk advies aan de bedrijfscommissie is gevraagd. Zolang dat niet is gebeurd, is de verzoeker niet ontvankelijk (art. 36 lid 1, 2 en 3 WOR).

De leden van de OR worden door en uit de in de onderneming werkzame personen gekozen. Zij bestaan uit vertegenwoordigers van de vakbonden en niet-aangeslotenen. Om verkozen te kunnen worden, moet een werknemer minimaal één jaar in dienst zijn van de onderneming (art. 6 lid 3 WOR) en voorkomen op een kandidatenlijst (art. 9 WOR). Werknemers kunnen aan de verkiezingen deelnemen als zij minimaal zes maanden in dienst van de onderneming zijn (art. 6 lid 2 WOR). De *rechtspositie* van de leden van de OR (en aspirant- of ex-leden) wordt in de wet geregeld en bestaat voornamelijk uit een ontslagbescherming (art. 21 WOR, 7:670 lid 4 en 670a BW). We verwijzen hiervoor naar hetgeen bij de arbeidsovereenkomst over dit onderwerp is behandeld (zie deel 1, subpar. 14.6.7).

#### Rechtspositie

De *kosten* van de OR worden gedragen door de ondernemer. Zo mogen leden van de OR en van door de OR ingestelde commissies (art. 15 WOR) gedurende werktijd vergaderen met behoud van loon en naar cursussen gaan (art. 17, 18 en 22 WOR).

De ondernemingsraad heeft een aantal *bevoegdheden*, te weten:

- 1 adviesrecht;
- 2 instemmingsrecht;
- 3 benoemingsrecht;
- 4 recht op informatie.

#### *Ad 1 Adviesrecht*

#### Adviesrecht

De OR mag advies uitbrengen over een aantal in art. 25 WOR opgesomde onderwerpen, zoals onder andere overdracht van de zeggenschap van de onderneming, beëindiging van de werkzaamheden van de onderneming, wijziging van de plaats waar de onderneming haar werkzaamheden uitoefent, technologische voorzieningen en belangrijke maatregelen op het gebied van de milieuzorg van de onderneming. Als we art. 25 WOR doorlezen, zien we dat dit voornamelijk onderwerpen betreft aangaande *het algemene beleid van de onderneming*.

Het advies moet op een zodanig tijdstip gevraagd worden dat het van wezenlijke invloed kan zijn op het besluit dat genomen moet worden (art. 25 lid 2 WOR).

Als een ondernemer geen advies vraagt of het advies van de OR niet opvolgt, kan de OR beroep instellen bij de Ondernemingskamer van het Gerechtshof te Amsterdam (art. 26 WOR). De Ondernemingskamer toetst het besluit van de ondernemer marginaal; dit wil zeggen dat zij alleen maar mag bekijken of de ondernemer bij afweging van de betrokken belangen niet in redelijkheid tot zijn beslissing had kunnen komen (art. 26 lid 4 WOR). De Ondernemingskamer kan op verzoek van de OR een aantal voorzieningen treffen, zoals het opleggen van de verplichting aan de ondernemer het besluit geheel of gedeeltelijk in te trekken of van een verbod om handelingen te verrichten of te doen verrichten ter uitvoering van dat besluit of gedeelten daarvan (art. 26 lid 5 WOR).

#### *Ad 2 Instemmingsrecht*

#### Instemmingsrecht

Art. 27 WOR somt op voor welke besluiten van de ondernemer de OR zijn toestemming moet geven, zoals werktijden en vakantietijden, belonings- of functiewaarderingssystemen, personeelsopleiding, klachtenregeling, regelingen op het gebied van de privacy, personeelsvolgsystemen, onkostenvergoedingen en disciplinaire maatregelen. Als we deze onderwerpen goed bekijken, zien we dat het voornamelijk regelingen zijn die *de positie van de werknemers* zelf betreffen.

Als de OR weigert zijn goedkeuring aan een bepaald besluit te verlenen en de ondernemer zou het toch willen doorvoeren, dan kan hij de kantonrechter toestemming vragen om het besluit te nemen (art. 27 lid 4 WOR). Zolang de procedure loopt, wordt het besluit geschorst. De kantonrechter geeft alleen dan toestemming als de beslissing van de OR om geen instemming te verlenen onredelijk is of als het voorgenomen besluit van de ondernemer genomen moet worden op grond van zwaarwegende bedrijfsorganisatorische, bedrijfseconomische of bedrijfs sociale redenen (art. 27 lid 4 WOR).

### *Ad 3 Benoemingsrecht*

#### **Benoemingsrecht**

De OR heeft het recht, al dan niet uit zijn midden, een door de ondernemer te bepalen aantal maar ten minste de helft van de bestuursleden te benoemen van door de ondernemer – ten behoeve van de in de onderneming werkzame personen – opgerichte instellingen (art. 29 WOR). De OR wordt door de ondernemer in de gelegenheid gesteld advies uit te brengen over elk door hem voorgenomen besluit tot benoeming of ontslag van een bestuurder van de onderneming (art. 30 WOR).

### *Ad 4 Recht op informatie*

#### **Recht op informatie**

De ondernemer is verplicht de ondernemingsraad tijdig alle inlichtingen te verschaffen waarom deze vraagt (art. 31 lid 1 WOR). Verder moet de ondernemer aan het begin van elke zittingsperiode gegevens verstrekken zoals de rechtsvorm van de onderneming, de namen en adressen van bestuurders en commissarissen of van de beherende vennoten (art. 31 lid 2 WOR). Hij moet wijzigingen doorgeven die zich in die periode voordoen (art. 31 lid 3 WOR).

De ondernemer moet minstens tweemaal per jaar mondeling of schriftelijk algemene gegevens verstrekken omtrent de werkzaamheden in de onderneming en het resultaat daarvan in dat tijdvak, in het bijzonder met betrekking tot de onderwerpen die vermeld staan in art. 25 WOR. Als de onderneming in stand gehouden wordt door een coöperatie, een onderlinge waarborgmaatschappij, een nv of een bv moeten zo spoedig mogelijk na vaststelling van de jaarrekening een exemplaar daarvan en het jaarverslag ter beschikking gesteld worden (art. 31a lid 2 WOR). Het *jaarverslag* is een overzicht van de financiële situatie in een bepaald boekjaar. Ook moeten er eenmaal per jaar gegevens betreffende het aantal werknemers en het ten aanzien van hen gevoerde sociale beleid verstrekt worden (art. 31b lid 1 WOR). Daarnaast moeten er gegevens verstrekt worden over de hoogte en de inhoud van de arbeidsvoorwaardelijke regelingen en afspraken en over het salaris en de overige arbeidsvoorwaarden van bestuurders en toezichthoudende werkzame personen (art. 31d en 31e WOR).

#### **Jaarverslag**

Tot slot heeft de OR ook een ideële taak, die bestaat uit het bevorderen van de naleving van de voor de onderneming geldende voorschriften op het gebied van de arbeidsvoorwaarden, veiligheid, gezondheid en het welzijn in verband met de arbeid van de in de onderneming werkzame personen (art. 28 lid 1 WOR). De OR stimuleert het werkoverleg en het overdragen van bevoegdheden in de onderneming, zodat de in de onderneming werkzame personen zo veel mogelijk worden betrokken bij de regeling van de arbeid in het onderdeel van de onderneming waarin zij werkzaam zijn (art. 28 lid 2 WOR). Hij waakt in het algemeen tegen discriminatie in de onderneming en bevordert de gelijke behandeling van mannen en vrouwen alsmede de inschakeling van gehandicapte werknemers in de onderneming (art. 28 lid 3 WOR). Daarnaast moet hij zich ook richten op voorzieningen in verband met het milieu (art. 28 lid 4 WOR).

### **De Europese ondernemingsraad**

De Europese ondernemingsraad (EOR) is ingevoerd op 23 januari 1997 bij de Wet op de Europese ondernemingsraden (WEOR). De WEOR verplicht het hoofdbestuur van ondernemingen of groepen (moeder- en

dochterondernemingen), die sinds twee jaar in de gezamenlijke lidstaten gemiddeld ten minste 1 000 werknemers en in ten minste twee lidstaten elk gemiddeld ten minste 150 werknemers hebben, een Europese ondernemingsraad in te stellen (art. 1 WEOR). De ondernemer kan daartoe zelf het initiatief nemen maar is daartoe verplicht als ten minste 100 werknemers(vertegenwoordigers), afkomstig uit ten minste twee vestigingen of ondernemingen in ten minste twee lidstaten, de bijzondere onderhandelingsgroep, daarom verzoeken (art. 8 WEOR). De rechtspositie van Nederlandse werknemers-leden van de bijzondere onderhandelingsgroep is grotendeels geregeld naar analogie van de WOR. Zo hebben zij bijvoorbeeld een geheimhoudingsplicht en genieten zij dezelfde bescherming tegen benadeling en ontslag (art. 4 WEOR). De bevoegdheden van de EOR zijn beperkt tot aangelegenheden die van belang zijn voor ten minste twee vestigingen of ondernemingen in verschillende lidstaten. De wet bepaalt dat het hoofdbestuur en de EOR ten minste één maal per jaar bijeenkomen.

## Kernbegrippenlijst

<b>Administratieplicht</b>	Verplichting van ieder die een bedrijf of zelfstandig een beroep uitoefent, om een zodanige administratie te voeren en de daartoe behorende boeken, bescheiden en andere gegevensdragers te bewaren zodat te allen tijde zijn rechten en verplichtingen kunnen worden gekend (art. 3:15i BW; voor rechtspersonen: art. 2:10 BW).
<b>Bedrijf uitoefenen</b>	Zelfstandig, openlijk, regelmatig in een bepaalde kwaliteit optreden met het doel winst te behalen.
<b>Bedrijfscommissie</b>	Een door de SER ingesteld orgaan dat voor bepaalde groepen ondernemingen aangelegenheden met betrekking tot ondernemingsraden in die sectoren moet behandelen (art. 37 WOR).
<b>Beroep</b>	Elke maatschappelijke werkkring waarmee inkomen verworven wordt.
<b>Centrale ondernemingsraad</b>	Een overkoepelende OR die is ingesteld door een ondernemer die twee of meer groepsondernemingsraden heeft (art. 33 lid 1 WOR).
<b>Europese ondernemingsraad</b>	Ondernemingsraad die door ondernemingen of groepen (moeder- en dochterondernemingen), die sinds twee jaar in de gezamenlijke lidstaten gemiddeld ten minste 1 000 werknemers en in ten minste twee lidstaten elk gemiddeld ten minste 150 werknemers hebben, is ingesteld (art. 1 WEOR).
<b>Groepsondernemingsraad</b>	Een door een ondernemer die meer dan twee ondernemingsraden heeft, ingestelde overkoepelende OR (art. 33 lid 3 WOR).
<b>Handelsnaam</b>	Naam waaronder een onderneming wordt gedreven (art. 1 HNW).
<b>Handelsregister</b>	Een register waarin bepaalde gegevens betreffende ondernemingen en rechtspersonen worden opgenomen (art. 2 Hrgw.).
<b>Jaarrekening</b>	Balans en winst-en-verliesrekening met toelichting van coöperaties, onderlinge waarborgmaatschappijen, nv's, bv's, commerciële verenigingen (met volledige rechtsbevoegdheid) en stichtingen (art. 2:360 en 361 BW).
<b>Jaarverslag</b>	Overzicht van de financiële situatie van een nv, bv, coöperatie of onderlinge waarborgmaatschappij gedurende een bepaald boekjaar. Daarnaast worden in het jaarverslag mededelingen gedaan omtrent de verwachte gang van zaken (art. 2:391 BW).
<b>Onderneming</b>	Organisatie die een of meer bedrijven uitoefent. Een onderneming treedt naar buiten als eenheid op. Dit laatste blijkt uit het feit dat zij in een bepaalde juridische vorm, zoals een nv of bv, optreedt.

<b>Ondernemingsraad</b>	Een via directe verkiezingen samengesteld orgaan van vertegenwoordigers van werknemers dat medezeggenschap heeft in de onderneming waarin deze medewerkers werkzaam zijn (art. 1 WOR).
<b>Openlegging van de boekhouding</b>	Een door de rechter tijdens een procedure opgelegd bevel aan partijen of aan een van hen om de boeken, bescheiden en dergelijke die zij op grond van de wet moeten bijhouden, ter inzage over te leggen of er een uittreksel van te laten maken, voorzover hij dit nodig acht in verband met een punt in het geschil (art. 162 Rv). Buiten rechte: verzoek van belanghebbenden, erfgenamen, curator in faillissement en dergelijke, om de gehele boekhouding ter beschikking van hen te stellen (art. 3:15j BW).

## Meerkeuzevragen

- 1.1 In welke van de onderstaande gevallen is er sprake van ondernemerschap?
- a Gerda Hogenes is als filiaalhoudster in dienst van firma Goedegeburen.
  - b Henk Zwaan en zijn vrouw Anita starten een melkveehouderij te Koog aan de Zaan.
  - c Inez Smits start nadat haar de vergunning door de gemeente is verleend een kamerverhuurbureau te Utrecht.
  - d Olga Potok heeft opdracht gekregen een drietal fotoreportages voor de krant te maken.
- 1.2 Geef aan in welke van de onderstaande gevallen de gevoerde handelsnaam is toegestaan.
- a Anton Heijn voert de handelsnaam A. Heijn voor zijn levensmiddelenzaak te Heiloo.
  - b Jan en Jaap de Haas werken samen in een ov. De naam van hun snackbar luidt Haasje Repje bv.
  - c Koffiehandelaar Diederik Engelsman verkoopt onder de handelsnaam 'D.E. koffiebranders' koffie van zijn eigen huismerk.
  - d Leo van Deventer heeft een speelgoedwinkel te Dokkum onder de handelsnaam Goed Speelgoed, en een filiaal in Dordrecht, ook onder de handelsnaam Goed Speelgoed.
- 1.3 Geef aan welke van de onderstaande beweringen juist is.
- a Als de zetel van Jagersma bv gevestigd is te Harderwijk moet zij te Harderwijk in het handelsregister worden ingeschreven.
  - b Een filiaal van de Bondsspaarbank te Arnhem moet net als de hoofdvestiging in het handelsregister ingeschreven worden.
  - c Ondernemingen die niet het maken van winst beogen, hoeven niet in het handelsregister te worden ingeschreven.
  - d Ruud Glastra moet als directeur van Bovema bv zorgen voor de inschrijving in het handelsregister, aangezien hij de onderneming drijft.
- 1.4 Trudy en Betty zitten in de ondernemingsraad van warenhuis Dirksma. Welke rechten hebben zij?
- a Zij kunnen niet op staande voet worden ontslagen.
  - b Zij moeten adviseren over ontslagkwesties.
  - c Zij moeten hun toestemming verlenen als het bedrijf een fusie aangaat met een ander warenhuis.
  - d Zij mogen gedurende diensttijd met behoud van salaris vergaderen.
- 1.5 Voor het feit of derden af mogen gaan op gepubliceerde gegevens betreffende een bv, is beslissend
- a het moment van inschrijving in het handelsregister.
  - b het moment van publicatie in de landelijke dagbladen.
  - c het moment van publicatie in de *Staatscourant*.
  - d of zij hiervan schriftelijk op de hoogte zijn gesteld.

- 1.6 Gerda Betjes, hoofd Personeelszaken bij een computerfirma, heeft in overleg met haar baas de verplichte vakantiedagen voor komend jaar vastgesteld. De OR weigert echter toestemming te verlenen, omdat zij het niet met alle data eens is. Met het oog op het bedrijfsbelang wil het bedrijf deze data toch handhaven. Het bedrijf moet in beroep gaan bij de
- a rechtbank.
  - b kantonrechter.
  - c Ondernemingskamer.
  - d ondernemingsraad.
- 1.7 Frisdrankenfabrikant Sunrise wil een deel van de productie verplaatsen naar Overijssel. De directie vindt het onnodig advies aan de ondernemingsraad te vragen, omdat door bovengenoemde beslissing de werkgelegenheid zal uitbreiden. De ondernemingsraad kan nu tegen deze beslissing beroep aantekenen bij de
- a rechtbank.
  - b kantonrechter.
  - c minister van Sociale Zaken en Werkgelegenheid.
  - d Ondernemingskamer.



## Oefenvragen

- 1.1** Hugo van Montfoort heeft een herenmodezaak onder de handelsnaam Van Montfoort & co. Hij heeft het bedrijf sinds een jaar alleen. Daarvoor, tot diens pensionering, heeft hij het een tiental jaren samen met zijn vader uitgeoefend. Zij hebben echter vergeten vader Van Montfoort als vennoot uit te laten schrijven uit het handelsregister.
- Frits van Breukelen, confectionair van herenkostuums, levert al sinds jaar en dag herenkostuums aan Van Montfoort & co. Hij stuurt dan ook een rekening van € 6.250 naar Van Montfoort senior, aangezien vennoten van een ov volgens de wet nu eenmaal hoofdelijk aansprakelijk zijn voor de schulden van de vennootschap.
- Na een aantal jaren wil Hugo van Montfoort gaan emigreren naar Australië. Hij draagt de onderneming over aan zijn neef Teun Vroom. Ook voor de handelsnaam kan hij een goed prijsje maken bij zijn vriend Arie Verkerke, aangezien Van Montfoort & co van oudsher een zeer gerenommeerde herenmodezaak is geweest.
- a** Mag Hugo het bedrijf uit blijven oefenen onder de naam Van Montfoort & co, nu er in feite sprake is van een eenmanszaak?
  - b** Hoe kan Van Breukelen erachter komen dat hier sprake is van een eenmanszaak?
  - c** Mag Van Montfoort senior weigeren de rekening van Van Breukelen te betalen?
  - d** Is een overdracht van handelsnaam en onderneming op deze manier toegestaan?
- 1.2** Smits heeft een stuwadoorsbedrijf in de Rotterdamse haven. Hij heeft 53 werknemers in dienst, waaronder 12 oproepkrachten die gemiddeld 15 uur per week werken en 3 uitzendkrachten. Marina Burger is boekhoudster bij Smits. Zij moet de administratie van het bedrijf voeren.
- a** Op wie rust de verplichting het bedrijf in het handelsregister in te schrijven?
  - b** Is Smits verplicht een ondernemingsraad in te stellen?
  - c** Wanneer moet de jaarlijkse boekhouding uiterlijk zijn opgesteld?
  - d** In welke situatie zou openlegging van de boekhouding opgelegd kunnen worden?