

Inhoudsopgave

Voorwoord / 9

- 1 **De analoge toepassing van de 15 april-arresten indien de bestuurder op basis van een overeenkomst van opdracht werkzaamheden verricht – J.M.Y. (Jacobine) van Beijeren / 11**
 - 1.1 Inleiding / 11
 - 1.2 De bijzondere positie van de bestuurder van een vennootschap / 12
 - 1.2.1 Inleidende opmerkingen / 12
 - 1.2.2 Vennootschapsrechtelijke betrekking / 13
 - 1.2.3 Contractuele rechtsbetrekking / 13
 - 1.2.4 Welke contractuele rechtsbetrekking is tot stand gekomen? / 14
 - 1.2.5 De bestuurder van een beursgenoteerde N.V. is niet langer werknemer / 15
 - 1.3 Beëindiging van rechtswege van de arbeidsovereenkomst bij ontslag van een bestuurder / 15
 - 1.3.1 De 15 april-arresten / 15
 - 1.3.2 Dwingt de wetshistorie tot het oordeel dat de relatie bestuurder-werknemer onsplitsbaar is? / 17
 - 1.3.3 Een derde uitzondering op de hoofdregel van de 15 april-arresten? / 18
 - 1.4 Kunnen de 15 april-arresten analoog worden toegepast op de overeenkomst van opdracht? / 20
 - 1.4.1 Analoge toepassing / 20
 - 1.4.1.1 Rechtbank Haarlem 16 februari 2012 / 20
 - 1.4.1.2 Rechtbank Midden-Nederland 7 juli 2014 / 20
 - 1.4.2 Geen analoge toepassing / 21
 - 1.4.2.1 Hof Amsterdam 12 november 2013 / 21
 - 1.4.2.1.1 Noot Ruizeveld / 21
 - 1.4.2.1.2 Noot Wiersma / 22
 - 1.4.3 Conclusie jurisprudentie / 23
 - 1.4.4 Visie auteurs / 23
 - 1.5 Conclusie / 24
 - 2 **De aansprakelijkheidsnorm van een bestuurder met een arbeidsovereenkomst: is het 'ernstige verwijtbaarheid' of 'opzet of bewuste roekeloosheid'? – K.J.M. (Kirsy) Corten / 27**
 - 2.1 Inleiding / 27
 - 2.2 De bestuurder van een vennootschap / 28
 - 2.2.1 De taak en de rol van een bestuurder / 28
 - 2.2.2 De dubbele rechtsbetrekking / 29

2.2.3	De bestuurder met een arbeidsovereenkomst / 30
2.3	Bestuurdersaansprakelijkheid / 31
2.3.1	Bestuurdersaansprakelijkheid op grond van art. 2:9 BW / 31
2.3.2	Bestuurdersaansprakelijkheid op grond van art. 7:661 BW / 34
2.4	Een vergelijking tussen de twee maatstaven / 34
2.5	De inkleuring van de aansprakelijkheid van een bestuurder met een arbeidsovereenkomst / 38
2.5.1	De maatstaf van art. 2:9 BW prevaleert / 38
2.5.2	De maatstaf van art. 7:661 BW prevaleert / 39
2.5.3	De te hanteren maatstaf is afhankelijk van de omstandigheden van het geval / 39
2.6	Conclusie / 42
3	De termijnstelling van art. 58 Fw: een spanningsveld tussen de curator en de separatist – S.G.H. (Stefan) Nieuwendijk / 45
3.1	Inleiding / 45
3.2	De ratio van art. 58 lid 1 Fw / 45
3.3	Een redelijke termijn / 46
3.3.1	Een redelijke termijn volgens de wetgever / 48
3.3.2	Een redelijke termijn volgens de literatuur / 48
3.3.3	Een redelijke termijn volgens de Hoge Raad / 50
3.4	De onredelijke termijn / 51
3.5	Misbruik van bevoegdheid / 53
3.6	Conclusie / 56
4	Handhaving van een concurrentiebeding in faillissement – J.E. (Jeffrey) van Nuland / 59
4.1	Inleiding / 59
4.2	Enkele opmerkingen ten aanzien van art. 7:653 BW / 60
4.3	Het concurrentiebeding in drie situaties / 61
4.3.1	De curator louter als werkgever / 63
4.3.2	Een doorstart in zicht / 63
4.3.2.1	Het werknemersbelang voorop / 64
4.3.2.2	Ook de curator krijgt soms gelijk / 66
4.3.2.3	Voor de overnemer, door de curator / 69
4.4	Conclusie / 70
5	Gunning q.q./JPR: een kentering in de door de Hoge Raad geformuleerde Vis q.q./NMB-regel – J.E. (Jeffrey) van Nuland en mr. S. (Samantha) Rensen / 73
5.1	Inleiding / 73
5.2	Vis q.q./NMB / 74
5.3	Gunning q.q./JPR / 75
5.3.1	De kantonrechter Zwolle-Lelystad / 76
5.3.2	Het Gerechtshof Arnhem-Leeuwarden / 76
5.3.3	De Hoge Raad / 78

5.4	De koerswijziging van de Hoge Raad / 78
5.5	Conclusie / 79
6	Grensoverschrijdende juridische splitsing: toegevoegde waarde, basis voor toelaatbaarheid en recht van toepassing – M.R.H. (Eline) Vancraybex / 81
6.1	Inleiding / 81
6.2	Toegevoegde waarde / 82
6.2.1	Verschillende modaliteiten van de grensoverschrijdende splitsing / 83
6.2.2	Andere herstructureringsvormen / 83
6.2.2.1	Grensoverschrijdende omzetting / 84
6.2.2.2	Grensoverschrijdende zetelverplaatsing / 85
6.2.2.3	Grensoverschrijdende fusie / 87
6.2.3	Voor- en nadelen van de grensoverschrijdende juridische splitsing / 89
6.2.3.1	Voordelen van de grensoverschrijdende juridische splitsing / 89
6.2.3.2	Alternatieven voor de grensoverschrijdende splitsing / 89
6.3	Wettelijke grondslag voor de grensoverschrijdende juridische splitsing / 93
6.3.1	De Zesde Richtlijn / 94
6.3.2	De Tiende Richtlijn / 94
6.3.3	Vrijheid van vestiging / 95
6.3.3.1	Beperkingen op de vrijheid van vestiging / 95
6.3.4	Nederlandse regelgeving / 96
6.4	Het op de grensoverschrijdende splitsing toepasselijke recht / 96
6.5	Conclusie / 97
7	De bank zorgt toch voor mij? Over de verantwoordelijkheid van de ‘materieel ondeskundige professionele belegger’ bij het afsluiten van complexe financiële producten – J. (Juriaan) de Vries / 99
7.1	Inleiding / 99
7.2	Publiekrechtelijke zorgplicht / 100
7.3	Privaatrechtelijke zorgplicht / 103
7.4	Het stelsel van dubbele zorgplicht / 107
7.5	Risicobeheersing als taak van bestuur / 111
7.6	Conclusie / 115

Voorwoord

Met genoegen presenteren wij het derde deel in de *Young Corporate Lawyers*, ICGI-reeks.

Deze ICGI-reeks vloeit direct voort uit het excellentieprogramma PREMIUM¹ dat sinds 2011 is ingebed in het onderwijs in de masterfase van de Universiteit Maastricht. PREMIUM biedt de faculteiten van de Universiteit Maastricht de mogelijkheid excellentie bevorderende programma's in het leven te roepen en uit te voeren, waarin hun beste masterstudenten participeren. PREMIUM-programma's hebben ten doel studenten te ondersteunen bij de ontwikkeling van hun (persoonlijke) competenties en omvatten in dat kader een aantal verplichte elementen. Zo is er het career package, waarbij studenten tijdens de workshop 'Discover your competences' een personal development plan leren opstellen. Verder krijgen studenten een competentie coach toegewezen, die hen ondersteunt in hun persoonlijke ontwikkelingstraject door middel van meerdere, individuele gesprekken. Daarnaast worden diverse vaardigheidstrainingen georganiseerd, waarbij de focus sterk ligt op de vraag vanuit de arbeidsmarkt. De studenten hebben de keuze uit een aantal masterclasses en workshops zoals 'Leadership skills', 'Negotiation skills', 'Creativity' en 'Juggling time and responsibilities'.

Het aan de juridische faculteit van de Universiteit Maastricht verbonden Institute for Corporate Law, Governance and Innovation Policies² heeft in het academisch jaar 2014-2015 wederom de ICGI PREMIUM Masterclass georganiseerd. Hieraan hebben elf excellente masterstudenten met een bijzondere affiniteit voor het ondernemingsrecht deelgenomen. Gedurende deze reeks hebben de studenten verschillende interactieve masterclasses gevolgd, georganiseerd door de aan het ICGI verbonden advocatenkantoren (DVDW Advocaten, Thuis & Partners Advocaten en Vlaminckx Advocaten). In deze masterclasses stond telkens een ander ondernemingsrechtelijk onderwerp centraal, waardoor studenten kennis konden nemen van actuele casuïstiek, uitgelegd door ervaren praktijkjuristen. Een ander onderdeel van de ICGI PREMIUM Masterclass is een Moot Court. Gebaseerd op een complexe casus werden cliëntgesprekken gevoerd en schriftelijke stukken opgesteld, hetgeen uiteindelijk culmineerde in een pleidooi in de Rechtbank te Maastricht.

Bij de ICGI PREMIUM Masterclass is het opdoen van praktijkervaring belangrijk, maar dat is niet het enige. Een ander intensief onderdeel van de reeks is het (leren) schrijven van een artikel, waaruit het nu voor u liggende, derde deel van de *Young Corporate Lawyers*, ICGI-reeks is voortgevloeid. De studenten hebben zich verdiept in een aantal actuele ondernemingsrechtelijke thema's met

1 Zie www.maastrichtuniversity.nl/premium.

2 Zie www.maastrichtuniversity.nl/icgi.

wetenschappelijke en praktische relevantie. In deze bundel zijn hun bijdragen opgenomen, die Europeesrechtelijk zijn georiënteerd, die het hart van het nationale ondernemingsrecht raken of waarin het ondernemingsrecht gecombineerd wordt met andere rechtsgebieden, zoals het insolventierecht. De auteurs werden begeleid door de ICGI-stafleden en konden bouwen op de steun van de aan het ICGI verbonden advocatenkantoren. De redactie heeft een strenge selectie toegepast. Het resultaat is een serie van zes opstellen die niet alleen wetenschappelijk interessant is, maar zeker ook een grote praktische relevantie heeft.

In het academisch jaar 2014-2015 is tevens didactisch geëxperimenteerd. Ditmaal door Samantha Renssen, coördinator van de ICGI PREMIUM Masterclassreeks en tevens een van de eindredacteuren van deze bundel, die samen met een student een artikel heeft geschreven. Het resultaat van deze gezamenlijke inspanning treft u ook in deze bundel aan. Dat resultaat maakt deze bundel van zeven opstellen compleet.

Onze dank en waardering gaan ook dit jaar uit naar de initiator van het honoursprogramma, Christine van Basten-Boddin, die niet alleen het proces van idee naar het voor u liggende eindresultaat uitstekend heeft begeleid, maar ook voor de verdere versteviging van de band met onze partnerkantoren en voor de betrokkenheid van studenten en collega's heeft gezorgd. Ook Ellen Bastiaens, programmamanager PREMIUM, danken wij voor het mogelijk maken van dit project en het verzorgen van alle nodige faciliteiten.

Voorts danken wij de begeleiders van de auteurs en de redactieleden. Allereerst, Mieke Olaerts en Stephan Rammeloo voor hun inzet en de hulp die zij boden aan de deelnemende studenten bij het verwezenlijken van hun – veelal – eerste wetenschappelijke publicatie. Ook zeggen wij hen dank voor hun redactionele input. De overige leden van de redactie, Dimitry Aertssen, Remie Huijs en Bastiaan Kemp danken wij voor hun betrokkenheid en de tijd en energie die zij investeerden om dit project tot een mooi en goed einde te brengen.

Tot slot zijn wij de ICGI partnerkantoren, DVDW Advocaten, Thuis & Partners Advocaten en Vlaminckx Advocaten, zeer erkentelijk. Zij steunden ons op geweldige wijze bij de ontwikkeling van het ICGI PREMIUM Masterclass 2014-2015 honoursprogramma en bij de invulling en de uitvoering van de masterclasses. Bovendien dachten zij mee over en hielpen zij bij de totstandkoming van deze *Young Corporate Lawyers*-bundel.

Op naar het vierde deel!

Maastricht/Heerlen/Leiden/Bleiswijk

J.J.A. Hamers

S. Renssen

C.A. Schwarz

R.A. Wolf