

# Nieuwe bevoegdheden curator: bestuurder is de klos

Bestuursverbod kan door nieuwe wet zomaar verworden tot arbeidsverbod met verlies van inkomsten

Annemiek Vermeijden

**D**e nieuwe wet Civielrechtelijk bestuursverbod, vorige week aangenomen in de Eerste Kamer, geeft de faillissementscurator nog meer macht dan hij al had. De curator kan een bestuursverbod vorderen indien hij meent dat een bestuurder onvoldoende inlichtingen verschaft of onvoldoende meewerkt aan zijn verzoeken. Tot hoever deze verplichtingen van de bestuurder reiken is de vraag.

Om het de curator nog makkelijker te maken is het Wetsvoorstel Versterking Positie Curator aanhangig. Het zegt dat als een onderneming faillieert bestuurders alle informatie en medewerking aan de curator moeten verschaffen waarom hij verzoekt. Bovendien zijn bestuurders verplicht óók informatie te verschaffen waar niet om is verzocht, maar waarvan zij kunnen bedenken dat het van belang zou kunnen zijn om deze ter beschikking te stellen. Of de eisen van de curator redelijk zijn, doet niet ter zake.

De medewerking betreft niet alleen het verschaffen van wachtwoorden of het geven van volmachten zodat de curator bij buitenlandse banktegoeden kan, maar ook het meewerken aan het terugdraaien van een volgens de curator paulianeuze handeling. Dit terwijl de rechter hier wel eens heel anders over kan denken. De curator kan deze verplichtingen ook opleggen aan commissarissen en feitelijk leidinggevend. Bovendien betreft dit niet alleen de huidige functionarissen, maar een ieder die drie jaar voorafgaand aan het faillissement in functie was.

Zie als vertrokken bestuurder of commissaris maar eens informatie boven tafel te krijgen die de curator verlangt. Of



ILLUSTRATIE: HEIN DE KORT VOOR HET FINANCIËLE DAGBLAD

**Stigmatiserende effect van een openbaar register van bestuurders met schorsing of verbod wordt onderschat**

nog erger: informatie waarvan men zelf moet bedenken dat deze relevant zou kunnen zijn.

De curator kan een civielrechtelijk bestuursverbod vorderen tegen de bestuurder of de feitelijk leidinggevende. Gedurende deze procedure kan de bestuurder alvast worden geschorst. Gelet op de lange duur en onzekere uitkomst van dergelijke procedures, kan de bestuurder wellicht onterecht jarenlang zijn functie niet uitoefenen, waardoor hij aanzienlijke schade lijdt.

Een eenmaal opgelegd bestuursverbod kan maximaal vijf jaar duren. Gedurende deze periode mag men niet als bestuurder, feitelijk leidinggevende of als commissaris optreden of worden benoemd.

Wat betekent een bestuursverbod voor een eventueel dienstverband van de bestuurder? Betekent dit een tijdelijke belemmering of automatisch ontslag, vennootschapsrechtelijk en/of arbeidsrechtelijk? Kan een bestuursverbod als ontslaggrond dienen voor andere rechts-

personen waar men bestuurder is? Zodra het bestuursverbod eindigt, herleeft de bestuurder of commissaris dan in zijn oude functie? Deze vragen zijn onbeantwoord. Het bestuursverbod kan dan ook zomaar tot een arbeidsverbod verworden met verlies van inkomsten.

Hier blijft het niet bij: in het handelsregister komt een openbare lijst van personen tegen wie een schorsing of bestuursverbod is uitgesproken. Vooral nog zijn er geen (privacy)waarborgen omtrent inzage en zal het toegankelijk zijn voor iedereen. Ook voor instanties waar dit register niet voor bedoeld is.

Het stigmatiserende effect van een openbaar register wordt onderschat. Deze vorm van 'naming and shaming' zal tot reputatieschade van getroffen bestuurders leiden. De inschrijving vervalt weliswaar automatisch bij beëindiging van het bestuursverbod, maar de historie van het handelsregister blijft beschikbaar. Ook blijft het register beschikbaar voor bepaalde overheidsinstanties. Voor hoe lang en waarvoor deze gegevens gebruikt mogen worden, is onduidelijk.

De nieuwe wet en het wetsvoorstel bieden kortom amper waarborgen voor (ex-) bestuurders. Zij dreigen een speelbal te worden van de curator. Een bestuurder kan zichzelf enigszins beschermen door beschikking te houden over relevante informatie, ook als hij de onderneming reeds heeft verlaten.

Welke informatie hij bij faillissement aan de curator moet verschaffen en hoe ver de medewerking strekt, blijft als een zwaard van Damocles boven zijn hoofd hangen.

Eenmaal onderworpen aan een bestuursverbod is de bestuurder de klos.

Annemiek Vermeijden is advocaat te Den Haag, werkzaam bij Ekemans en Meijer