

Juridische nieuwsflits

Gedempte Oude Gracht 60 | 2011 GT Haarlem | T 023 532 51 77 | info@kalbfleisch.nl

Borgtocht en BV: wel of geen handtekening van echtgenoot?

[Lees artikel](#)

XYZ-methode bij kennelijk onredelijk ontslag

[Lees artikel](#)

Borgtocht en BV: wel of geen handtekening van echtgenoot?

Als bedrijven in moeilijkheden komen en de bank overweegt de financiering aan de BV op te zeggen of deze daadwerkelijk beëindigt, zal de vraag rijzen welke zekerheden de bank heeft om haar vordering te incasseren. Veelal wordt tijdens of na het aangaan van de financieringsrelatie van de bestuurders/aandeelhouders van een BV een borgtocht ten gunste van de bank verlangd: mocht de BV haar verplichtingen tegenover de bank niet nakomen, dan zal de borg gehouden zijn deze schuld (geheel of gedeeltelijk) te voldoen uit zijn privé-vermogen.

Niet zelden wordt zo'n borgtocht bij de aanvang van een financieringsrelatie luchthartig getekend door de aandeelhouder/bestuurder. Benauwd krijgt hij het wanneer, als de liquiditeitsproblemen ontstaan, de bank werkelijk dreigt gebruik te maken van de zekerheid die de borgtocht haar biedt. De bestuurder/aandeelhouder dreigt dan immers in zijn eigen vermogen te worden geraakt.

In de wet is bepaald dat voor het verstrekken van een borgtochtovereenkomst in de regel toestemming moet worden gevraagd van de partner (echtgenoot of geregistreerd partner) als iemand zich borgstelt voor de schuld van een BV. Ontbreekt de handtekening van de partner, dan is deze borgtochtovereenkomst vernietigbaar. Zodra de bank zich beroept op de borgtocht en betaling verlangt heeft de echtgenoot de mogelijkheid om zich te beroepen op de ongeldigheid van de overeenkomst. Daarbij maakt het niet uit of er nu sprake is van een echtgenoot die in gemeenschap van goederen dan wel buiten elke gemeenschap van goederen is gehuwd.

De wetgever heeft het schuldeisers, met name banken, iets gemakkelijker gemaakt in relatie tot bestuurders van de BV die tevens aandeelhouders zijn. In die gevallen waarin de bestuurder die zich borgstelt in feite door het aandelenbezit de scepter zwaait in de BV geldt het toestemmingsvereiste niet, mits de borgstelling plaatsvindt "ten behoeve van de normale uitoefening van het bedrijf" van de BV.

Er is inmiddels een behoorlijke hoeveelheid rechtspraak over gevallen waarin de echtgenote de vernietigbaarheid van de borgtocht inriep omdat naar haar mening haar toestemming ten onrechte niet was gevraagd. In de rechtspraak zijn steeds weer andere casusposities aan de orde gekomen. Bijvoorbeeld is de vraag beantwoord of de uitzondering of toestemmingsvereiste ook geldt als de bestuurder van de BV die gefinancierd wordt de aandelen in de BV niet zelf houdt maar via een persoonlijke holding. En ook de vraag of het antwoord op de vorige vraag anders luidt indien de bestuurder geen aandelen in de BV houdt, maar slechts certificaten van aandelen van een stichting administratiekantoor.

Eén ding blijkt uit de rechtspraak van de Hoge Raad voorgegesteld te moeten worden: de wetgever heeft een uitzondering gecreëerd op het toestemmingsvereiste, en die uitzondering mag niet oppergerekt worden.

De bestuurder/(indirect) aandeelhouder die zich borg heeft gesteld tegenover de bank en wier partner niet heeft meegetekend, doet er verstandig aan zich te laten adviseren over de geldigheid van de verstrekte borgtocht zodra er met de bank een discussie ontstaat in de situatie waarin discontinuïteit dreigt.

[. . . terug naar boven](#)

XYZ-methode bij kennelijk onredelijk ontslag

Naast de zogenaamde ABC-formule bij de ontbinding van de arbeidsovereenkomst is sinds kort een nieuwe formule in de rechtspraak geïntroduceerd: de XYZ-formule bij kennelijk onredelijk ontslag.

Een werkgever heeft verschillende manieren waarop hij een arbeidsovereenkomst kan beëindigen.

Kiest de werkgever voor de weg van de ontbinding van de arbeidsovereenkomst door de kantonrechter, dan pleegt deze aan de werknemer een billijke vergoeding toe te kennen voor de gevolgen die het ontslag voor de werknemer heeft. Wat is billijk? Daartoe hebben de kantonrechters richtlijnen ontwikkeld: de zogenaamde ABC-formule. Per 1 januari 2009 is deze formule aangepast.

Kiest de werkgever voor de opzegging van de arbeidsovereenkomst met toestemming van het UWV Werkbedrijf (voorheen CWI/Arbeidsbureau), dan wordt niet automatisch een ontslagvergoeding toegekend. Eventueel kan de werknemer schadevergoeding vorderen wegens de kennelijk onredelijke gevolgen die het ontslag voor hem/haar heeft. Hoe wordt deze schade berekend? Binnen de rechtspraak wordt daar verschillend over gedacht. Sommige rechters passen de ABC-formule toe. Voor hen is er eigenlijk geen onderscheid tussen de gevolgen van het ontslag via de ontbinding of via de opzegging. Andere rechters wijzen die methode af en eisen dat de werknemer diens schade aantoonst. Het Gerechtshof in Den Haag oordeelde recentelijk in een drietal zaken dat zij voortaan de ABC-formule hanteert met een korting van 30%, onder andere vanwege het feit dat bij opzegging de werknemer in ieder geval de opzegtermijn betaald krijgt.

Een drietal andere gerechtshoven (Amsterdam, 's Hertogenbosch en Leeuwarden) hebben kort geleden voor het berekenen van de schadevergoeding de zogenaamde XYZ-formule ontwikkeld. De volgende factoren spelen een rol bij het beoordelen van de vraag of een ontslag kennelijk onredelijk is.

1. Algemeen: dienstverband en opzegging

- opzeggingsgrond: risicosfeer werkgever/werknemer;
- de noodzaak voor de werkgever het dienstverband te beëindigen;
- de duur van het dienstverband;
- de leeftijd van de werknemer bij einde dienstverband;
- de wijze van functioneren van de werknemer;
- de door de werkgever bij de werknemer gewekte verwachtingen;
- de financiële positie van de werkgever;
- in geval van een arbeidsconflict: pogingen van partijen om een oplossing te bereiken ter vermijding van een ontslag;
- bij arbeidsongeschiktheid zijn specifieke omstandigheden:
 - de relatie tussen de arbeidsongeschiktheid en het werk;
 - de verwijtbaarheid van de werkgever ten aanzien van de arbeidsongeschiktheid;
 - de aard, de duur en de mate van de arbeidsongeschiktheid (kansen op [volledig] herstel);
 - de opstelling van de werkgever ten aanzien van de arbeidsongeschiktheid, met name voor wat betreft de reïntegratie;
 - de inspanningen van de werknemer ten behoeve van zijn reïntegratie;
 - de geboden financiële compensatie tijdens de arbeidsongeschiktheid (bijvoorbeeld aanvulling loon, lengte van het dienstverband na intreden arbeidsongeschiktheid).

2. Ander (passend) werk

- de inspanningen van de werkgever en de werknemer om binnen de onderneming van de werkgever ander (passend) werk te vinden (bijvoorbeeld door om- of bijscholing);
- flexibiliteit van de werkgever/werknemer;
- de kansen van de werknemer op het vinden van ander (passend) werk (waarbij opleiding, arbeidsverleden, leeftijd, arbeidsongeschiktheid en medische beperkingen een rol kunnen spelen);
- de inspanningen van de werknemer om elders (passend) werk te vinden (bijvoorbeeld outplacement);
- vrijstelling van werkzaamheden gedurende de opzegtermijn.

3. Financiële gevolgen van een opzegging

- de financiële positie waarin de werknemer is komen te verkeren, waarbij van belang kunnen zijn eventuele inkomsten op grond van sociale wetgeving en eventuele pensioenschaad.

4. Betroffen voorzieningen en financiële compensatie

- reeds aangeboden/betaalde vergoeding;
- vooraf individueel overeengekomen afvloeiingsregeling;
- sociaal plan (eenzijdig opgesteld of overeengekomen met vakorganisaties of ondernemingsraad).

Deze methode sluit nauw aan bij de ABC-formule, maar de correctiefactor (Z) wordt als hoofdregel niet bepaald op 1, maar op 0,5. En dat betekent dat een aan de werknemer toekomende schadevergoeding volgens de XYZ-methode grosso modo 50% lager is, dan de vergoeding wegens de ontbinding van de arbeidsovereenkomst.

Nog niet duidelijk is of de kantonrechters en andere Gerechtshoven (waaronder Gerechtshof Den Haag) de XYZ-formule ook zullen gaan volgen. Gevolg is wel dat er op dit moment nog steeds rechtsongelijkheid in Nederland bestaat als het gaat om de regeling van de financiële gevolgen van de beëindiging van de arbeidsovereenkomst.

[. . . terug naar boven](#)

Ontslagvergoedingen gedaald

De gemiddelde ontslagvergoeding in sociale plannen vertoont een dalende trend. Belangrijkste verklaringen zijn het economische klimaat en de invloed van de nieuwe kantonrechtersformule.

De kantonrechtersformule is op 1 januari 2009 gewijzigd. Van de 76 inmiddels afgesloten plannen met de kantonrechtersformule als uitgangspunt, bevat een derde de nieuwe formule. In de overige 14 sociale plannen wordt de kantonrechtersformule niet toegepast.

Bij de onderhandelingen over sociale plannen blijken vakbondsbestuurders vaak bereid een lagere C-factor (correctiefactor) te accepteren in ruil voor toepassing van de oude formule. Hierdoor vallen de ontslagvergoedingen op basis van de oude kantonrechtersformule lager uit. In sociale plannen waarbij de nieuwe kantonrechtersformule is toegepast is de C-factor hoger dan in sociale plannen met de oude formule: 0,95 tegenover 0,87. In beide gevallen ligt de correctiefactor onder de 1.

De vakbonden voelden zich in januari niet gehouden aan de nieuwe kantonrechtersformule bij het opstellen van sociale plannen met werkgevers die moeten reorganiseren.

[. . . lees verder op Internet](#)

Vaker automatisch een vergunning bij te laat besluit overheid

Bedrijven en burgers krijgen vaker automatisch een vergunning als de overheid niet binnen de gestelde termijn een beslissing neemt over een vergunningaanvraag. Minister Hirsch Ballin en staatssecretaris Heemskerk hebben laten weten dit principe, Lex Silencio Positivo (LSP), op meer vergunningen toe te willen passen. LSP past bij de ambitie van het kabinet om de regelgeving voor burgers en bedrijven merkbaar te verminderen. De uitbreiding heeft vooral betrekking op een aantal kleine vergunningen. De lex silencio gaat bijvoorbeeld gelden voor verschillende ontheffingen van de motorrijtuigenbelasting (onder andere oldtimers, bijzondere voertuigen van bedrijven zoals vuilniswagens en voertuigen die slechts een geringe afstand op de openbare weg afleggen), de exploitatievergunning voor speelautomaten en een aantal vergunningen op het gebied van afvalinzameling.

In december 2008 werd aangekondigd om bij 24 vergunningen LSP toe te passen. Daar komen door het besluit van Hirsch Ballin en Heemskerk nog eens 45 toepassingen bij. Daarnaast worden 45 vergunningstelsels afgeschaft of omgezet in algemene regels.

[. . . lees verder op Internet](#)

Nadere informatie over deeltijd-WW

Heeft u als werkgever minder werk door de economische crisis? Dan kunt u mogelijk gebruikmaken van deeltijd-WW. Dit is een tijdelijke regeling waardoor u uw werknemers in dienst kunt houden tijdens deze moeilijke periode. Uw werknemers werken dan tijdelijk minder, zonder dat u ze hoeft te ontslaan. Als de economische situatie verbetert, kunt u uw werknemers weer volledig inzetten. Van 23 juni 2009 tot 20 juli 2009 kon u geen deeltijd-WW aanvragen, maar vanaf 20 juli 2009 kan dat weer. De regeling is met ingang van die datum veranderd.

Deeltijd-WW houdt onder meer in dat u afspraken maakt over:

- urenvermindering: uw werknemers gaan tijdelijk minder werken;
- scholing: uw werknemers kunnen een scholing volgen, of scholing geven;
- detachering: uw werknemers gaan dan tijdelijk bij een andere werkgever werken;
- loonbetaling als uw werknemer geen WW krijgt.

U legt de afspraken vast in een afsprakenovereenkomst. Als u zich niet aan de voorwaarden van deeltijd-WW houdt, moet u aan UWV een vergoeding betalen. Uw werknemers krijgen een uitkering als zij aan de voorwaarden voldoen. Meer praktische informatie over deeltijd-WW treft u onderstaand aan.

[. . . lees verder op Internet](#)

Vergunningvrij bouwen is doorbraak voor burgers

Het voorstel van minister Cramer om de regeling voor vergunningvrij bouwen te verruimen pakt voordelig uit voor de burgers. Burgers die graag een kleine uitbreiding willen realiseren in de achtertuin van hun huis, hoeven niet langer vooraf een vergunning aan te vragen bij de gemeente. Ook onnodig lang wachten op de vergunningsaanvraag behoort dan tot de verleden tijd. Bij een kleine verbouwing kunnen zij gelijk aan de slag.

Daarnaast zorgt het voorstel voor een grote lastenverlichting voor zowel burgers als bedrijven. Ook de gemeenten krijgen minder vergunningaanvragen te verwerken. Naar verwachting zal het aantal vergunningplichtige bouwwerken met maar liefst 57 procent verminderen. In totaal gaat het om ongeveer 64.000 vergunningen per jaar.

Minister Cramer wil uniforme landelijke regels voor vergunningvrij bouwen opstellen. Nu verschillen de regels per gemeente. Met het voorstel wordt de grote bulk van het kleine bouwen in achtererfgebied vergunningvrij. In de huidige situatie geldt voor veel gebouwen al geen vergunningplicht of wordt de vergunning, na een vergunningaanvraag, toch meestal al gewoon verleend.

Ook bij vergunningvrij bouwen moeten bouwwerken nog steeds aan een aantal algemene regels voldoen. Het voorstel voor vergunningvrij bouwen gaat uit van het oorspronkelijk hoofdgebouw. Bij het hoofdgebouw mag nooit meer dan 100 m2 aan-, uit- of bijgebouwd worden. Het betekent dus niet dat iedereen zomaar 100 m2 kan toevoegen tot maximaal 50% van zijn achtererf. Bestaande schuren, serres en andere bebouwing dienen eerst de 100 m2 te worden afgetrokken.

In feite gaat het om een bouwmogelijkheid die ook nu al in het merendeel van de gevallen wordt toegestaan. Vergunningvrij kan nu al circa 50 m2 worden toegevoegd aan een hoofdgebouw. Een doorsnee erfbebouwingregeling in bestemmingsplannen maakt het mogelijk dat daarbij nog eens 40 à 50 m2 wordt opgeteld.

[. . . lees verder op Internet](#)

Geschillencommissie Luchtvaart op 1 juli van start

Vanaf 1 juli kunnen consumenten met hun klachten over instapweigering en geannuleerde of vertraagde vluchten terecht bij de Geschillencommissie Luchtvaart. Voor passagiers betekent de komst van deze geschillencommissie dat zij nog voor het hoogseizoen een laagdrempelige, snelle en goedkope manier hebben om geschillen met luchtvaartmaatschappijen op te lossen.

De geschillencommissie wordt ondergebracht bij de Stichting Geschillencommissies voor Consumentenzaken. Passagiers kunnen zich tot deze onafhankelijke geschillencommissie richten wanneer zij vinden dat de luchtvaartmaatschappijen de Europese regels over passagiersrechten niet nakomen. Het gaat hierbij om de zogenaamde 'Denied Boarding' verordening, die onder andere gaat over instapweigering, annulering of lange vertraging. De commissie behandelt klachten over vluchten die vertrekken met een luchtvaartmaatschappij (enkele reis of retour) vanaf een luchthaven in Nederland.

[. . . lees verder op Internet](#)

LBIO int vanaf 1 augustus 2009 ook partneralimentatie

Als na een (echt)scheiding of ontbinding van een geregistreerd partnerschap de onderhoudsplichtige ex-partner in gebreke blijft, kan voor inning van de partneralimentatie het Landelijk Bureau Inning Onderhoudsbijdragen (LBIO) worden ingeschakeld. Dit is het gevolg van een wetsvoorstel dat op 1 augustus 2009 in werking is getreden.

Het doel van de regeling is de (vrijwillige) betaling (weer) op gang te brengen. Het kabinet gaat nog steeds ervan uit dat betaling van alimentatie in beginsel op vrijwillige basis moet gebeuren. Lukt dat niet dan kan een beroep op het LBIO worden gedaan. Daarmee wordt het algemene belang van behoorlijke nakoming van alimentatieverplichtingen gewaarborgd.

Met de voorgenomen taakuitbreiding van het LBIO komt er voor de burger één laagdrempelige en kosteloze voorziening voor de inning van partner- en kinderalimentatie. Dit bevordert een uniforme afwikkeling van verzoeken om invordering. Voor inning van kinderalimentatie kon al een beroep op het LBIO worden gedaan. In de praktijk blijkt dit een effectieve voorziening te zijn. Overigens is het niet verplicht het LBIO in te schakelen. Bij wanbetaling kan de alimentatiegerechtigde ook naar de deurwaarder om bijvoorbeeld beslag op het loon van de ex-partner te leggen.

[. . . lees verder op Internet](#)

Disclaimer

Hoewel bij het samenstellen van de inhoud van deze digitale nieuwsbrief de uiterste zorg is nagestreefd, sluiten de samenstellers van deze digitale nieuwsbrief iedere aansprakelijkheid uit voor onjuistheden, onvolledigheden en eventuele gevolgen van het handelen op grond van informatie die op via deze digitale nieuwsbrief beschikbaar is.