

Aansprakelijkheid bij faillissement

U kunt als bestuurder van een failliete vereniging of stichting in principe alleen aansprakelijk worden gesteld als u uw taak niet behoorlijk heeft vervuld en u een 'ernstig verwijt' kan worden gemaakt. Deze drempel is hoog. Dit is alleen anders voor 'commerciële stichtingen en verenigingen', waarbij de curator in faillissement ook een beroep kan doen op het bewijsvermoeden. De regels hiervoor gaan echter veranderen.

Het bewijsvermoeden is opgenomen in artikel 2:138 van het Burgerlijk Wetboek (BW). Op grond van dit artikel staat kennelijk onbehoorlijke taakvervulling vast als niet aan de administratie- of deponeringsplicht is voldaan. Voor de curator is de bewijslast dan dus lager. Is hier sprake van dan kan de rechter u niet alleen veroordelen tot vergoeding van de schade van uw handelen of nalaten, maar ook tot aanzuivering van het volledige boedeltekort. Na invoering van de Wet bestuur en toezicht zullen deze regels gaan wijzigen (zie kader). Afgelopen jaar oordeelde Rechtbank Midden-Nederland echter al dat een bestuurder van een niet-commerciële vereniging en een

daaraan gelieerde stichting op grond van artikel 2:9 BW aansprakelijk was omdat niet aan de administratieplicht was voldaan. Op 7 maart 2019 oordeelde de rechtbank dat de bestuurder van een voetbalvereniging en van de daaraan gelieerde stichting aansprakelijk was voor de schade die de vereniging en de stichting hadden geleden. Omdat de vereniging en de stichting de belastingverplichtingen niet nakwamen, stelde de fiscus een boekonderzoek in.

Schending

De bestuurder staakte daarop alle activiteiten, waaronder de betalingen aan trainers en spelers. De fiscus legde de vereniging en stichting naheffingsaanslagen op. Niet veel later werden beide rechtspersonen failliet verklaard. De curator vorderde primair veroordeling van de bestuurder tot betaling van het boedeltekort en subsidiair vergoeding van de schade. Omdat geen sprake was van een commerciële vereniging of stichting kon de rechter de bestuurder op grond van de huidige regelgeving niet aansprakelijk stellen voor het hele boedeltekort. De primaire vordering werd

daarom afgewezen. De rechtbank stelde de bestuurder wel aansprakelijk vanwege 'ernstig verwijtbaar handelen', omdat hij niet had voldaan aan de administratieplicht. De administratie was volgens de rechtbank 'op een zodanige manier gevoerd dat een meer dan geringe kans bestond op schending van de op haar toepasselijke fiscale regels'. Een dergelijke schending is volgens de rechtbank aan te merken als een onbehoorlijke taakvervulling. De rechtbank hanteerde in feite dus een vergelijkbaar bewijsvermoeden als dat in artikel 2:138 BW. De rechtbank kon de bestuurder niet veroordelen in het boedeltekort. Ze verklaarde de bestuurder wel aansprakelijk voor de schade van de organisatie voor het niet naleven van de administratieplicht en fiscale regels, en van het contracteren van trainers en voetballers vanaf het moment dat duidelijk was dat de stichting haar verplichtingen niet meer zou kunnen nakomen. *Rechtbank Midden-Nederland, 7 maart 2019, ECLI (verkort): 948*

Joop Werner, advocaat bij Schaap advocaten en notarissen, www.schaap.eu

Bestuurders straks sneller aansprakelijk voor het hele boedeltekort

Op grond van de huidige wetgeving kunt u als bestuurder van een niet-commerciële stichting of vereniging alleen aansprakelijk worden gesteld als er sprake is van een 'ernstig verwijt', en dan alleen voor de daadwerkelijk door u veroorzaakte schade. Alleen bestuurders van commerciële stichtingen en verenigingen kunnen door de curator ook aansprakelijk worden gesteld voor het hele boedeltekort. De rechter neemt daarbij aan dat u als

bestuurder uw taak kennelijk onbehoorlijk heeft vervuld als u niet aan de administratie- of deponeringsplicht voldoet. Dit is het zogenoemde bewijsvermoeden.

Drempel

Dat een kennelijk onbehoorlijke taakvervulling in faillissement kan leiden tot aansprakelijkheid voor het hele boedeltekort gaat na invoering van de Wet bestuur en toezicht ook gelden voor bestuurders van niet-

commerciële verenigingen en stichtingen. Het is op dit moment nog onbekend wanneer deze wetgeving ingaat. De rechtbank Midden-Nederland oordeelde afgelopen jaar al dat het niet voldoen aan de boekhoudplicht in beginsel onbehoorlijke taakvervulling oplevert en tot aansprakelijkheid leidt. De drempel voor aansprakelijkheid lijkt hiermee voor bestuurders van niet-commerciële verenigingen en stichtingen fors omlaag te gaan.

Bestuur Rendement

Dit artikel wordt u aangeboden door Bestuur Rendement

Bestuur Rendement is hét nieuws- en adviesmagazine voor bestuurders van non-profitorganisaties. Het doel van Bestuur Rendement is om de bestuurder te informeren over alle ontwikkelingen op het gebied van het besturen van een organisatie, financiën, fiscaliteit, personeelszaken en marketing. De bestuurder krijgt praktische informatie over deze verschillende aspecten en waar nodig adviezen voor zijn organisatie.

Bestuur Rendement biedt u:

- veel signalerend nieuws over veranderende wet- en regelgeving;
- beknopte artikelen met veel tips die de lezer direct in de dagelijkse praktijk kan gebruiken;
- marktanalyses over relevante onderwerpen voor de bestuurder.
- wekelijkse e-mailservice met het allerlaatste nieuws;
- een aanvulling op de inhoud van elke uitgave met praktische, online tools.

Kijk voor meer informatie of een proefabonnement op www.rendement.nl/bestuurblad