

# Restricties voor beloningen en bonusverbod: de arbeidsrechtelijke gevolgen

Eugenie Nunes

Boekel De Nerée N.V.

22 maart 2012

# Overzicht relevante wet- en regelgeving / algemeen

- Corporate Governance Code
- Rapport Monitoring Commissie Corporate Governance
- Wetsvoorstel bestuur en toezicht
- Wetsvoorstel tot aanpassing of terugvordering van bonussen en winstdelingen (BW)

# Corporate governance

- Van toepassing op NL beursvennootschappen
- Principes en best practice bepalingen die verhoudingen RvB/RvC reguleren
- Sterke nadruk op beïnvloeding gedrag
- Afwijkingen dienen te worden gemeld in het jaarverslag

# Corporate Governance Code

Variabel inkomen:

- variabel component over eerder boekingsjaar mag door RvC worden bijgesteld (+/-) indien anders onbillijke uitkomst wegens buitengewone omstandigheden (redelijkheidstoets)
- claw back clause, indien sprake van onjuiste (financiële) gegevens

# Corporate Governance

- Vergoeding bij ontslag maximaal eenmaal het vaste jaarsalaris; alleen bij eerste termijn twee jaarsalarissen mogelijk
- “comply or explain principe”  
verantwoording wordt afgelegd in jaarrekening

# Wet Bestuur en Toezicht

- Verwachte inwerkingtreding per 1 juli 2012
- Bestuurders van vennootschappen
- Van arbeidsovereenkomst naar overeenkomst van opdracht
- Toekomstige gevallen, bestaande arbeidsovereenkomsten worden eerbiedigd
- Geen verlenging bepaalde tijd overeenkomsten

# Wet Bestuur en Toezicht

## Gevolgen:

- Geen arbeidsrechtelijke wettelijke bescherming (bijv. koo en opzegverboden)
- Fictieve dienstbetrekking voor de loonbelasting
- Geen deelname in collectieve pensioenregeling, minister SZW zal arbeidsverhouding van bestuurders gelijkstellen in art 2 Pensioenwet

# Overzicht relevante wet- en regelgeving / financiële instellingen

- CRD III
- Besluit beheerst beloningsbeleid Wft
- Regeling beheerst beloningsbeleid Wft
- Code Banken
- Voorrapportage Monitoring Commissie Code Banken
- Wetsvoorstel bonusverbod staatsgesteunde financiële ondernemingen
- Wetsvoorstel tot aanpassing of terugvordering van bonussen en winstdelingen (Wft)



# Wetsvoorstel bonusverbod staatsgesteunde ondernemingen

- Incorporatie in Wft
- Van toepassing op bestuurder
- Alle vormen van prestatie gerelateerde beloningen
- Vergoedingen door de rechter toegekend bijv, bij ontslag vallen er buiten

# Wetsvoorstel bonusverbod

- Rechtsgevolg: nietigheid en mogelijke sanctie DNB
- Na afloop steunperiode kunnen weer variabele beloningen worden toegekend, maar uitsluitend voor prestaties uit de periode na afloop van de steunperiode
- Geen afspraken op voorhand mogelijk
- Geen escapes via payroll buitenlandse vennootschappen

# Wetsvoorstel tot aanpassing of terugvordering bonussen en winstdelingen

Bestaande wetgeving:

Op basis van “beperkende werking redelijkheid en billijkheid” “onvoorziene omstandigheden” of “dwaling””.

Wetsvoorstel:

Basisregeling art. 2:135 lid 6 t/m 8 en wijziging Wft

# Aanpassing, terugvordering bonus

- Is aanhangig bij de Tweede Kamer
- Ziet op variabele beloning van bestuurders (BW) of beleidsbepalers (Wft)
- Bereik: Alle NV's, banken en verzekeringsmaatschappijen die rechtsvorm van een BV hebben, coöperatie/owm (BW) en financiële ondernemingen (Wft)

# Aanpassing, terugvordering bonus

- Aanpassingsbevoegdheid
- Aanpassingsplicht
- Terugvorderingsbevoegdheid (Claw-back)
- Verantwoordingsplicht (geldt niet voor financiële ondernemingen tenzij via BW van toepassing)

# Aanpassing, terugvordering bonus

## Lid 6: Aanpassingsbevoegdheid

- Redelijkheidstoets bij een voorwaardelijk toegekende prestatiebeloning die nog niet is betaald  
Orgaan dat beloning vaststelt heeft bevoegdheid de hoogte van een variabele beloning aan te passen als deze naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zou zijn.

# Aanpassing, terugvordering bonus

## Lid 7: Aanpassingsplicht

- RvC beursvennootschap is verplicht de bonus, die ten gevolge van een openbaar bod onvoorwaardelijk wordt, aan te passen indien uitkering van de bonus naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zou zijn.
- Bij vrijwillig openbaar bod geldt dit ook voor nog voorwaardelijke bonus.

# Aanpassing, terugvordering bonus

- lid 8: Claw-back

De vennootschap is bevoegd een bonus geheel of gedeeltelijk terug te vorderen als de uitkering heeft plaatsgevonden op basis van onjuiste informatie over de aan de bonus ten grondslag liggende doelen of omstandigheden.

Ook commissarissen, niet uitvoerende bestuurders of door de algemene vergadering aangewezen vertegenwoordigers kunnen deze bevoegdheid uitoefenen.



# Aanpassing, terugvordering bonus

De vennootschap doet in het jaarverslag opgave van het bedrag van aanpassing dan wel terugvordering bonus nadat bevoegdheid is uitgeoefend.

Bestuurder kan wel/niet instemmen: bij geen overeenstemming gang naar de rechter (of arbitrage)

# Aanpassing bonus

Pensioen:

De bonus is nog niet aan de bestuurders betaald.

Is de bonusregeling pensioengevend?

Minder pensioenpremie afgedragen.

# Terugvordering bonus

Pensioen:

- Bonus is al wel aan de bestuurder betaald.  
Terugvordering van 'te veel betaalde' op grond van onverschuldigde betaling.
- Is de bonusregeling pensioengevend?

Kan ook bij het pensioenfonds de premie als onverschuldigd worden teruggevorderd?

Verjaringstermijn 3:309 BW 5/20 jaar