

Als het even tegenzit...

Er zijn maar weinig ondernemers die niet geraakt worden door het economisch tij. In de meeste branches is sprake van fors dalende omzetten. De focus van ondernemers ligt nu op het nemen van kostenbesparende maatregelen, waaronder het laten afvloeien van personeel. Het aantal faillissementen stijgt explosief, dus die kostenbesparende maatregelen hebben niet altijd afdoende of snel genoeg effect.

Als het even tegenzit, kan de moed je als ondernemer begrijpelijkerwijs in de schoenen zakken. Zeker in economisch zware tijden is het echter van belang dat de ondernemer de bedrijfsvoering, waaronder de administratie, goed op orde houdt.

Onbehoorlijke taakvervulling

Het op orde houden van de administratie en het tijdig deponeren van de jaarrekening is van groot belang omdat het niet hebben van een deugdelijke administratie of het niet op tijd deponeren van de jaarrekening blijkens de wet wordt aangemerkt als onbehoorlijke taakvervulling. Het ontbreken van een deugdelijke administratie en/of het niet tijdig deponeren van een jaarrekening wordt in geval van faillissement geacht een belangrijke oorzaak van het faillissement te zijn, met mogelijk persoonlijke aansprakelijkheid van de bestuurder tot gevolg.

Deugdelijke administratie

De administratie is deugdelijk als daaruit te allen tijde de rechten en verplichtingen van een onderneming



Mr. Aukje Haan

aukje.haan@cms-dsb.com

kunnen worden afgeleid. Er moet snel een redelijk inzicht kunnen worden verkregen in de vermogenpositie van de onderneming. Onder de administratieplicht valt ook het op deugdelijke wijze bewaren van de administratie gedurende een periode van zeven jaar.

Bewijsvermoeden

De vaststelling van persoonlijke aansprakelijkheid van een bestuurder in geval van faillissement is in feite een tweetrapsraket. De curator checkt eerst of de administratie op orde is

en of de jaarrekeningen tijdig zijn gedeponereerd. Als het een en/of het ander niet op orde is, heeft het bestuur zijn taken kennelijk onbehoorlijk vervuld. Het vermoeden van 'onbehoorlijk bestuur' is niet weerlegbaar. Met andere woorden: dat oordeel staat vast.

Juridisch steekspel

Vervolgens wordt het kennelijk onbehoorlijk bestuur automatisch vermoed een belangrijke oorzaak van het faillissement te zijn met persoonlijke aansprakelijkheid van het bestuur tot gevolg. Dit laatste vermoeden, dat wil zeggen het vermoeden van 'belangrijke oorzaak van het faillissement' is wél weerlegbaar. Het ligt dan op de weg van het bestuur om aannemelijk te maken dat aan het faillissement andere oorzaken ten grondslag liggen. Vervolgens ligt de bal weer bij de curator. Die moet aannemelijk maken dat de onbehoorlijke taakvervulling hoe dan ook een belangrijke oorzaak van het faillissement is geweest. Met andere woorden: er volgt een juridisch steekspel tussen curator en bestuur. Uit recente rechtspraak blijkt dat curatoren dan nog wel eens het onderspit delven. Ook om bij een dergelijk steekspel goed uit de strijd te kunnen komen, is het van belang dat het bestuur inzicht heeft in de bedrijfsvoering en dat een en ander goed is geadmistreerd. Laat het moede hoofd dus niet zakken. Voeten van de tafel, schoenen dozen erop en 'administreren' maar.