

Inhoudsopgave

Voorwoord / 11

- 1 De taak van de curator; van reactief boedel- beheerder naar pro-actief toezichthouder? – A.T.M. (Arjan) Adams / 13**
 - 1.1 Inleiding / 13
 - 1.2 Faillissementsfraude / 14
 - 1.3 Maatschappelijke relevantie / 15
 - 1.4 De maatschappelijke taak van de curator / 16
 - 1.5 Fraudebestrijding door de curator / 17
 - 1.6 De ideologie van Opstelten / 17
 - 1.7 Het nut van een wettelijk vastgelegde fraude bestrijdende taak van de curator / 18
 - 1.8 De pijnpunten van een wettelijke fraude bestrijdende taak van de curator / 19
 - 1.9 Financiering / 20
 - 1.9.1 Garantstellingsregeling Curatoren 2012 / 21
 - 1.9.2 Super preferente vordering / 21
 - 1.9.3 Ten laste van de gezamenlijke schuldeisers / 22
 - 1.10 Conclusie / 22

- 2 De aandeelhouder in veranderende tijden: de beschermingsmaatregel vanuit beleidsmatig perspectief – B. (Benne) Brouwer / 25**
 - 2.1 Inleiding / 25
 - 2.2 De beschermingsconstructie als beleidsmaatregel / 26
 - 2.3 Bestuurshandelingen over het algemeen en in overnamesituaties / 28
 - 2.3.1 Het vennootschappelijk belang / 28
 - 2.3.2 RNA-norm / 31
 - 2.4 De rol van de raad van commissarissen in overnamesituaties / 32
 - 2.5 Bestuurshandelingen in de dertiende richtlijn / 34
 - 2.6 Conclusie / 36

- 3 Erkenning in Nederland van buiten de Europese Unie uitgesproken faillissementen en de gevolgen daarvan – M. (Myrthe) Caris / 39**
 - 3.1 Inleiding / 39
 - 3.2 Achtergrond / 40
 - 3.2.1 Territorialiteitsbeginsel in Nederland / 40
 - 3.2.2 UNCITRAL Model Law on cross-border Insolvency / 42
 - 3.2.2.1 Erkenning / 42
 - 3.2.2.2 Gevolgen van erkenning / 43
 - 3.2.3 Voorontwerp Insolventiewet / 43

3.2.3.1	Erkenning / 43
3.2.3.2	Gevolgen van erkenning / 44
3.3	Het <i>Yukos</i> -arrest herbeschouwd / 45
3.3.1	Gevolgen en kritiek / 45
3.4	(De afwezigheid van) wederzijds communautair vertrouwen / 46
3.4.1	Erkenning van rechtswege en wederzijds communautair vertrouwen / 46
3.4.2	Voorwaarden gesteld aan de erkenning / 48
3.4.3	Voorwaarden gesteld aan de gevolgen van erkenning / 49
3.5	Toekomstverwachtingen / 50
3.6	Conclusie / 51
4	Corporate Group Insolvencies: Company, One Insolvency, One Proceeding ... or Consolidation? — S.A.P. (Sanne) Franssen / 53
4.1	Introduction / 53
4.2	The Concept of Consolidation / 54
4.2.1	Different Forms of Consolidation / 54
4.2.1.1	Substantive Consolidation / 54
4.2.1.2	Procedural Consolidation / 54
4.2.1.3	Partial Substantive Consolidation / 54
4.2.2	Advantages and Disadvantages of Consolidation / 55
4.2.2.1	Advantages / 55
4.2.2.2	Disadvantages / 55
4.3	The Netherlands / 56
4.3.1	Legal Basis and Case Law Concerning Consolidation in the Netherlands / 56
4.3.2	Consolidation in Practice / 56
4.3.3	Legislative Proposal ‘ <i>Voorontwerp Insolventiewet</i> ’ / 57
4.3.4	Recommendation for Improvement / 58
4.4	The European Union / 58
4.4.1	Regulation No. 1346/2000 / 58
4.4.2	New Proposal of 2012 / 59
4.4.3	4.4.3 Alternative to the Proposal of 2012 / 59
4.5	International Law / 60
4.5.1	UNCITRAL: The 1997 Model Law on Cross Border Insolvency / 60
4.5.2	The 2004 Legislative Guide on Insolvency Law / 61
4.5.3	The 2010 Legislative Guide on Insolvency Law / 61
4.5.4	2014 Future Developments / 62
4.6	Conclusion / 62
5	Effectief toezicht binnen de one-tier board; een utopie? — T. (Thomas) Giesbertz / 65
5.1	Inleiding / 65
5.2	Toezicht door een bestuurder / 66
5.3	Toezicht binnen het eigen bestuur(?) / 67
5.3.1	Toezicht bij een minderheid van niet-uitvoerende bestuurders / 67
5.3.2	‘Onafhankelijk’ toezicht binnen het eigen bestuur / 68
5.3.3	Delegatie van besluiten / 69

5.4	Is effectief toezicht mogelijk? / 70
5.4.1	Tunnelvisie en toezicht in een eerdere fase / 70
5.4.2	Oplossingen voor verbeterd toezicht bij een minderheid van niet-uitvoerende bestuurders? / 71
5.4.3	Betrokkenheid bij de algemene gang van zaken; een slagvaardiger bestuur / 72
5.5	Toezicht op de besluitvorming in de structuurvennootschap / 73
5.6	Aansprakelijk bij onbehoorlijk toezicht? / 74
5.7	Conclusie / 76
6	Internal control in het kader van New Governance – P.L. (Philippe) Hezer / 77
6.1	Internal control in Nederland / 77
6.1.1	Inleidende opmerkingen / 77
6.1.2	Internal control in Nederland / 78
6.1.3	Kritische kanttekeningen en het onderliggende probleem / 79
6.2	Internal control en New Governance theory / 81
6.2.1	Over New Governance / 81
6.2.2	Shareholder management / 82
6.2.3	De corporate dialoog / 83
6.2.4	Zelfregulering in beursvennootschappen / 84
6.3	Een blik op Nederland / 85
6.3.1	New Governance in Nederland via de Wet corporate governance / 85
6.3.1.1	Identificatie aandeelhouders (Wge) / 86
6.3.1.2	Verlaagde drempel meldingsplicht (Wft) / 87
6.3.1.3	Verhoging agenderingsdrempel (Boek 2 BW) / 87
6.3.2	Aanwijzingen voor de praktijk / 88
6.3.2.1	Aantrekken en duurzaam binden van aandeelhouders / 88
6.3.2.2	Productieve dialoog met aandeelhouders / 89
6.4	Conclusie / 89
7	Wet Continuïteit Ondernemingen II: Het dwangakkoord buiten faillissement – I.H.C. (Iris) Jans / 91
7.1	Inleiding / 91
7.2	Het voorstel voor een dwangakkoord buiten faillissement / 92
7.2.1	Buitengerechtelijk akkoord / 92
7.2.2	Wetgevingsprogramma Herijking Faillissementsrecht / 93
7.2.2.1	Wet Continuïteit Ondernemingen II / 93
7.2.2.2	Stille bewindvoerder / 94
7.3	Het dwangakkoord in titel I en II van de Faillissementswet / 94
7.3.1	Het dwangakkoord in faillissement / 94
7.3.2	Het dwangakkoord binnen de surseance van betaling / 95
7.3.3	‘Voorportaal van het faillissement’ / 95
7.4	Gevolgen en verwachtingen van het voorstel / 96
7.4.1	Kanttekeningen bij het voorgestelde akkoord buiten faillissement / 97
7.4.1.1	Oorzaak van financiële problemen / 97
7.4.1.2	Ooneerlijke concurrentie / 98
7.4.1.3	Tijdsdruk / 98

7.4.1.4	Schuldeisers die niet aan het akkoord gebonden zijn / 98
7.4.1.5	Wederkerige overeenkomsten / 99
7.4.1.6	Overige kanttekeningen / 99
7.4.2	Surseance van betaling vs. voorstel dwangakkoord buiten faillissement / 99
7.4.2.1	Schuldeisers / 100
7.4.2.2	Wederkerige overeenkomsten / 100
7.4.2.3	Faillissementsaanvraag / 101
7.4.2.4	Stille bewindvoerder / 101
7.4.2.5	Toetsing van het akkoord / 102
7.5	Conclusie / 102
8	De perikelen rondom het stemgedrag van institutionele beleggers: naar een driehoeks- dialoog in Europa – A.O. (Anastasia) Salkazanova / 105
8.1	Inleidende opmerkingen / 105
8.2	Achtergrond / 106
8.2.1	Wat zijn institutionele beleggers? / 106
8.2.2	Institutionele beleggers en ownership engagement / 107
8.2.2.1	Institutionele beleggers: algemene tendens / 108
8.2.2.2	Institutionele beleggers: verschillende soorten en maten / 108
8.3	Proxy advisors / 109
8.3.1	Wat doen proxy advisors? / 109
8.3.2	Hoe adviseren proxy advisors? / 110
8.3.3	Wat zijn de (potentiële) problemen? / 111
8.3.3.1	Belangenverstrengeling / 111
8.3.3.2	Gebrek aan een economische band / 112
8.4	Rechtsvergelijking / 113
8.4.1	Nederland / 113
8.4.2	Japan en Maleisië / 114
8.4.3	Europese Unie / 115
8.5	Naar Nederlandse wetgeving ... of een dialoog? / 116
8.6	Conclusie / 117
9	De stille bewindvoerder, van een lege dop naar een half ei – E.M.L. (Eline) Sparnaaij / 119
9.1	Inleiding / 119
9.2	De problematiek rondom ‘de stille bewindvoerder’ / 120
9.2.1	De (ongedefinieerde) taken en bevoegdheden / 120
9.2.2	De verhouding tussen de stille bewindvoerder en het bestuur / 121
9.2.3	De aansprakelijkheid van de stille bewindvoerder / 122
9.2.4	Het gebrek aan transparantie en het verkrijgen van de juiste prijs / 123
9.3	Het wetsvoorstel Wet continuïteit ondernemingen I: ‘de beoogd curator’ / 123
9.3.1	De rol van de stille bewindvoerder, de beoogd curator, in het wetsvoorstel / 124
9.3.2	Kanttekeningen bij de rol van ‘de beoogd curator’ / 124

9.4	De vergelijking van de stille bewindvoerder met soortgelijke actoren / 126
9.4.1	De Engelse administrator / 126
9.4.2	De bewindvoerder in surseance / 127
9.4.3	De curator in faillissement / 128
9.5	Hoe dient de rol van de stille bewindvoerder te worden ingekleurd? / 129
9.6	Onder welke omstandigheden zou de stille bewindvoerder (beoogd curator) zijn taak uit handen moeten of mogen geven? / 130
9.7	Conclusie / 130
10	De (on)wenselijkheid van een blokkeringsregeling bij stemrechtloze aandelen – J.T.G. (Joëlle) Stevens / 133
10.1	Inleiding / 133
10.2	Het stemrechtloze aandeel / 134
10.2.1	Doel van het stemrechtloze aandeel / 134
10.2.2	De wettelijke regeling / 135
10.3	De blokkeringsregeling / 136
10.3.1	De gedachte achter de blokkeringsregeling / 136
10.3.2	De blokkeringsregeling sinds de invoering van de Wet Flex-BV / 136
10.4	Nut van de blokkeringsregeling bij stemrechtloze aandelen / 138
10.5	Een ruimere blokkeringsregeling bij stemrechtloze aandelen / 141
10.5.1	Vruchtgebruik en pandrecht op aandelen in de Wet Flex-BV / 141
10.5.2	Goedkeuringsregeling versus wettelijke aanbiedingsregeling / 142
10.6	Wordt het B.V.-recht flexibeler door afschaffing van de blokkeringsregeling bij stemrechtloze aandelen? / 144
10.7	Conclusie / 144
11	De executie van een pandrecht op aandelen in de flex-BV – L.M. (Laurens) van Wylick / 147
11.1	Inleiding / 147
11.2	Pandrecht op aandelen en uitwinning / 147
11.2.1	Wanneer een pandrecht op aandelen? / 147
11.2.2	Verzuim: herfinanciering of executie / 148
11.3	Executie van pandrechten op aandelen / 149
11.3.1	Openbare executieverkoop / 149
11.3.2	Toestemming van de voorzieningenrechter voor onderhandse executieverkoop / 151
11.3.3	Toestemming pandgever en anderen voor onderhandse executieverkoop / 152
11.4	De executie en de rol van de blokkeringsregeling / 152
11.4.1	De jurisprudentie / 153
11.4.2	De statutaire blokkeringsregeling: diverse opties / 153
11.4.2.1	Ten minste enige mate van controle op de verkoopprijs / 154
11.4.2.2	Geen enkele mate van controle op de verkoopprijs / 154
11.4.2.3	Controle op de verkoopprijs door toepassing van de algemene executieregels van Boek 3 BW / 155
11.4.2.4	Wel controle op de executie, niet op de verkoopprijs / 155

11.4.3	De algemene executieregels van Boek 3 BW zijn van toepassing / 155
11.4.4	Executieverkoop onderhands: met toestemming van de pandgever e.a. of met toestemming van de voorzieningenrechter? / 156
11.5	De pandhouder en het stemrecht / 157
11.5.1	Het stemrecht en de blokkeringsregeling / 158
11.6	Verzoek tot buiten toepassing verklaring blokkeringsregeling (art. 2:195 lid 7 BW) / 159
11.6.1	Wanneer vorderen de belangen van de verzoeker het buiten toepassing laten van de blokkeringsregeling? / 159
11.6.2	Wiens belangen mogen niet onevenredig geschaad worden? / 160
11.6.3	Wanneer worden de belangen van die anderen onevenredig geschaad? / 160
11.6.4	Betekenis van art. 2:195 lid 7 BW voor de pandhouder in de praktijk / 161
11.7	Conclusie / 162