



Universiteit
Leiden
The Netherlands

Themanummer Bestuursbesluiten: discussie en nadere gedachten: Woord vooraf

Schwarz, C.A.; Kemp, B.; Koster, H.; Jongh, J.M. de

Citation

Schwarz, C. A., Kemp, B., Koster, H., & Jongh, J. M. de. (2021). Themanummer Bestuursbesluiten: discussie en nadere gedachten: Woord vooraf. *Maandblad Voor Ondernemingsrecht*, 2021(9/10), 312. doi:10.5553/MvO/245231352021007009004

Version: Publisher's Version

License: [Leiden University Non-exclusive license](#)

Downloaded from: <https://hdl.handle.net/1887/3275961>

Note: To cite this publication please use the final published version (if applicable).

Themanummer Bestuursbesluiten: discussie en nadere gedachten

Woord vooraf

*Prof. mr. C.A. Schwarz, Prof. mr. B. Kemp, Prof. mr. H. Koster en Prof. mr. dr. J.M. de Jongh**

In dit woord vooraf wordt het thema van dit nummer toegelicht.

Tegen het eind van het jaar 2019 ontwikkelde zich binnen de Rotterdamse Erasmus School of Law-gelederen een stevige discussie over de aard van het besluit dat wordt genomen door een orgaan van de rechtspersoon. Die discussie werd aangewakkerd door rechtspraak waarin werd vastgesteld dat een besluit van een orgaan om iets niet te doen niet als een besluit kwalificeert, maar als een ‘beslissing’ van dat orgaan. Dit oordeel werd gebaseerd op de in de literatuur vrij breed aangenomen visie dat een besluit van een orgaan een rechtshandeling van dat orgaan is, gericht op een rechtsgevolg. De wilsvorming van een orgaan dat niet gericht is op rechtsgevolg is volgens deze leer dan ook geen rechtshandeling, en dus geen besluit, maar een beslissing. Om die reden wordt onder deze leer aangenomen dat de wilsvorming van bijvoorbeeld het bestuur van de vennootschap over het al dan niet kopen van een machine geen besluit is, maar een beslissing. Het gevolg van deze opvatting is dat zo’n ‘beslissing’ niet kan worden vernietigd op grond van artikel 2:15 BW, bijvoorbeeld wegens strijd met de redelijkheid en billijkheid als bedoeld in artikel 2:8 BW. Tegelijkertijd moet worden geconstateerd dat, wanneer wordt aangenomen dat een beslissing wel een besluit is als wordt besloten de machine aan te kopen, de vernietiging van het besluit niet meer leidt tot een passend resultaat, nu de vernietiging leidt tot aantasting van de koopovereenkomst wanneer de vennootschap rechtsgeldig werd vertegenwoordigd.

Deze discussie vormde de aanleiding tot de totstandkoming van de bundel *Bestuursbesluiten*, die in 2021 is verschenen als nummer 123 in de IVOR-reeks. In deze bundel gaan negen-

tien auteurs in op verschillende aspecten van besluitvorming, in het bijzonder bij bestuursbesluiten. Het ‘Woord vooraf’ in de bundel is afkomstig van prof. Assink. Toen de bundel verscheen, zaten we midden in de pandemie, dus de gedachte om een fijn congres te organiseren in het kader van het lanceren van het boek kon gevoeglijk vergeten worden.

Vervolgens besloot de redactie van de bundel een aantal jonge en talentvolle wetenschappers te vragen een reactie te schrijven op een van de bijdragen uit de bundel. De oorspronkelijke auteur kon hierbij, indien gewenst, een kort naschrift schrijven. Het geheel heeft geleid tot dit mooie themanummer van het Maandblad voor Ondernemingsrecht.

In dit themanummer reageert Jelle Nijland op de bijdrage van Vino Timmerman, Koen de Roo op die van Bastiaan Kemp, Arpi Karapetian op die van Koen van Vught, Jeffrey van Nuland op die van Annette Klein Wassink en Tom Saleminck op de bijdrage van Hélène Vletter-van Dort. Annette Klein Wassink, Vino Timmerman en Bastiaan Kemp hebben tevens een naschrift geschreven op reacties op hun bijdrage.

Op deze wijze wordt de discussie, die thans zeker geen einde neemt, nog meer verdiept en verbreed, hetgeen noodzakelijk is op een onderwerp dat zo cruciaal is in ons rechtspersonenrecht.

Wij wensen u veel leesplezier en inspiratie, en wij staan open voor uw reacties.

* Prof. mr. C.A. Schwarz is hoogleraar Ondernemingsrecht aan de Erasmus Universiteit Rotterdam en partner bij Baker Tilly Berk. Prof. mr. B. Kemp is advocaat bij Loyens & Loeff, hoogleraar Corporate Governance & Corporate Regulation aan de Universiteit Maastricht en redacteur van dit tijdschrift. Prof. mr. H. Koster is verbonden aan de Universiteit Leiden, afdeling ondernemingsrecht, en aan de Universiteit van Dubai. Prof. mr. dr. J.M. de Jongh is hoogleraar Ondernemingsrecht aan de Erasmus Universiteit Rotterdam en raadsheer bij het gerechtshof Amsterdam.