

RECHTSPRAAK

bestuurder/werknemers

Indirect bestuurder van werkgever valt ernstig persoonlijk verwijt te maken van het inhouden maar niet afstorten van pensioenpremies werknemers.

Bestuurder is sedert 25 juni 1991 enig bestuurder van X en X is sedert 11 juli 1997 enig bestuurder en enig aandeelhouder van All Side View Management B.V. (hierna: ASV). Aldus is bestuurder sedert laatstgenoemde datum indirect bestuurder van ASV. ASV is op 17 mei 2011 in staat van faillissement verklaard en bij beschikking van 27 december 2011 is het faillissement bij gebrek aan baten opgeheven. Werknemers van ASV hebben een pensioentoezegging gekregen. Op de salarissen van werknemers is vanaf 1 oktober 2006 maandelijks pensioenpremie ingehouden, maar vanaf oktober 2006 is door NN voor hen geen pensioenpremie meer als ontvangen geregistreerd. Aan pensioenpremie is op het salaris van werknemers van 1 september 2006 tot 17 mei 2011 respectievelijk € 16.385,43, € 8.014,50 en € 3.531,39 ingehouden en niet aan NN afgedragen. De achterstand in pensioenafdracht van ASV aan NN voor de onder de pensioenregeling vallende werknemers bedroeg op 8 april 2010 € 190.977,76. ASV heeft werknemers aanvankelijk (vanaf maart 2009) bericht dat het allemaal wel goed zou komen. Werknemers hebben de bestuurder persoonlijk aansprakelijk gesteld voor de geleden schade.

Het hof oordeelt als volgt. Bestuurder valt een ernstig persoonlijk verwijt te maken van het feit dat gedurende zeer lange tijd, te weten enkele jaren, pensioenpremies op de salarissen van werknemers werden ingehouden, zonder dat deze aan de pensioenverzekeraar werden afgedragen, dat ook voor het overige de pensioenpremies niet aan NN werden betaald zonder dat de betrokken werknemers van een en ander direct of na zeer korte tijd op de hoogte werden gesteld, terwijl in dezelfde periode andere schuldeisers wel werden betaald. Dat bestuurder en zijn vriendin hebben geprobeerd ASV overeind te houden door het bijstorten van gelden mag zo zijn, maar dat ontnemt aan genoemd handelen en nalaten door bestuurder niet het karakter van een ernstig persoonlijk te maken verwijt. Van overmacht, zoals door bestuurder is aangevoerd, is geen sprake (vertrouwen op betaling van debiteuren die dat niet doen, leidt niet tot overmacht) en evenmin van onvoorziene omstandigheden. Tot een naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar resultaat leidt het onder de eerder genoemde omstandigheden aannemen van aansprakelijkheid van bestuurder niet.

Instantie: Gerechtshof Amsterdam

Datum uitspraak: 24-11-2015

ECLI: ECLI:NL:GHAMS:2015:4924

Zaaknummer: 200.165.236/01

Rechters: R.J.F. Thiessen, D. Kingma en G.C. Boot

Advocaten: T. Teke en S.N. Ketting

Wetsartikelen: 6:162 BW