

De Monitoring Commissie
T.a.v. de heer W.B. Kuijpers
Postbus 20201
2500 EE Den Haag

datum : 15 september 2008
onderwerp : Consultatie Rapport over evaluatie en actualisering van de Nederlandse Corporate Governance Code
nummer : brief-08-4236-NCD

Geachte heer Kuijpers,

Zoals bekend volgt het Nederlands Centrum van Directeuren en Commissarissen (NCD) de rapportages van de Monitoring Commissie nauwgezet en participeert graag in de diverse consultatierondes. Als enige vertegenwoordiging van de beroepsgroep directeuren en commissarissen in Nederland denken wij graag mee met de ontwikkelingen in de maatschappij en behartigen wij de belangen van onze leden om hen nog beter in staat te stellen hun vak te beoefenen. Vanuit deze invalshoek heeft het NCD het Rapport over evaluatie en actualisering van de Nederlandse Corporate Governance Code van juni 2008 bestudeerd en maakt zij graag van de gelegenheid gebruik om de leden van de Monitoring Commissie te voorzien van haar - per hoofdstuk - opgestelde commentaar.

Hoofdstuk 2: Het bestuur

Interne risicobeheersing- en controlesystemen

Het NCD staat positief tegenover interne risicobeheersings- en controlesystemen en de door het bestuur te geven verantwoording hoe deze gefunctioneerd hebben. Idem voor het weergeven en onderbouwen van de financiële risico's. Echter, in de voorgestelde aanpassingen constateert het NCD dat er op een aantal punten tegenstrijdigheden c.q. spanningen zitten. De redactie van deze passage roept vragen op, namelijk als voorbeeld "het beschrijven van belangrijke tekortkomingen in de interne risicobeheersing- en controlesystemen" versus "het geven van een redelijke mate van zekerheid" dat de verslaggeving geen onjuistheden bevat. Ten tweede, het opzetten van en het in werking hebben van risicobeheersingsystemen is evenals het afgeven van een verklaring dat er een redelijke mate van zekerheid is snel gezegd. In theorie kan veel maar de praktijk kan anders zijn. Er dient dan ook oog te zijn voor de ondernemer en het feit dat binnen de onderneming systemen werkzaam zijn met tekortkomingen die elk systeem eigen is. Daarnaast zijn er ook regels voor de externe accountant op dit punt. Onderwerpen dubbel proberen te regelen vergroot niet altijd de duidelijkheid en leidt tot vragen over verantwoordelijkheden

Bestuurdersbeloning

Het NCD is voorstander van transparantie in deze en ondersteunt de voorgestelde aanpassingen. Het NCD is daarbij van mening dat het van groot belang is dat de beloningsstructuur binnen een onderneming zodanig is opgezet dat het *nooit* de reputatie van de onderneming mag schaden. Hoofddoel is de continuïteit van de onderneming en de beloning is daar een afgeleide van. Daarnaast dient er geen licht te zitten tussen wat de algemene vergadering van aandeelhouders verteld wordt over de hoogte van de beloningen en de feitelijk uitgekeerde beloningen.

Claw back clause

Wat met betrekking tot art. 11.2.8b ("claw back clause") staat beschreven, leidt bij het NCD tot de veronderstelling dat de tekst politiek correct geformuleerd is c.q. de reden om dit nieuwe artikel op te nemen is ingegeven vanuit een politieke gedachte. Als deze veronderstelling juist is dan is deze clause een diskwalificatie met wat de Commissie Frijs eerder in haar rapporten heeft gesteld. Daarnaast vraagt het NCD zich af in hoeverre deze clause juridisch realiseerbaar is en of deze constructie thuishoort in de voorgestelde aanpassingen van de Governance Code.

Hoofdstuk 3: Raad van Commissarissen (RvC)

Deskundigheid en samenstelling

Met betrekking tot de deskundigheid en samenstelling van een RvC is het NCD van mening dat diversiteit leidend is met als basisgedachte dat het er om gaat dat de juiste persoon op de juiste plek komt te zitten. Dit neemt niet weg dat het in acht nemen en handelen naar diversiteit binnen de onderneming naar onze mening in het eigen belang van de onderneming is en tegenwoordig niet kan worden nagelaten.

Remuneratiecommissie

Met betrekking tot de positie van de remuneratiecommissie, zie art. III.5.12a (nieuw), is het NCD van mening dat het geen autonome bevoegdheid van de remuneratie commissie is om de uitgangspunten van het beloningsbeleid op te stellen. De remuneratie commissie werkt ten behoeve van de RvC en zal daar ook haar voorstellen aan adresseren. De Raad van Commissarissen is verantwoordelijk, niet de commissie uit de RvC.

Hoofdstuk 4: Algemene Vergadering van Aandeelhouders (AVA)

Institutionele beleggers

Het NCD plaatst een kritische kanttekening bij de verantwoordelijkheid van de institutionele beleggers. Hoewel aandeelhouders primair handelen in het belang van zichzelf en hun verantwoordelijkheden hebben ten aanzien van hun achterliggende begunstigen laat dit onverlet dat zij ook een verantwoordelijkheid hebben naar de onderneming toe. Het is aan de directie van de onderneming waarin zij participeren om hen te wijzen op deze verantwoordelijkheid ten opzichte van de onderneming. De directie kan dit doen tijdens de vergadering van de aandeelhouders. Overigens wordt in de voorgestelde tekst naar de mening van het NCD vooral gericht op een specifiek soort aandeelhouder, nl. de institutionele belegger. Er zijn ook andere typen aandeelhouders en ook voor hen geldt hun verantwoordelijkheid tegenover de onderneming waarin zij participeren.

Responsietijd

De responsietijd van 180 dagen waarbinnen een bestuur reageert op een voorstel tot agendering van een aandeelhouder is voor het NCD akkoord. Idem voor een verzoek tot rechtelijke machtiging voor het bijeenroepen van een algemene vergadering. Een en ander onverlet mogelijke statutaire bepalingen ter zake.

Hoofdstuk 6: De positie van het bestuur en de raad van commissarissen bij overnames

Het NCD is van mening dat zoals de Commissie de posities van bestuur en raad van commissarissen in het rapport heeft weergegeven juist is. Het NCD benadrukt hierbij dat in het geval van een overname er een bonussysteem voor de bestuurder(s) is afgesproken er sprake is van een tegenstrijdig belang tenzij de bonus met de aandeelhouders is overeengekomen en/of voortvloeit uit de opdracht aan de directie / RvC. Belangrijk is dat dan duidelijk wordt gemaakt wat de verschillende rollen van RvC en Bestuurder zijn en hoe deze ingevuld gaan worden. Duidelijk dient te zijn wanneer de RvC als bestuurder gezien en hoe er wordt omgegaan met een conflicterend belang. Het komt ons voor dat de vraag wanneer sprake is van handelen als bestuurder door een

commissaris nog onvoldoende aandacht heeft gekregen in het rapport. Kortom, voer voor gedachtevorming nu en in de toekomst

Put up or shut up

De gedachte om een kandidaat-biedende partij bij overnamespeculaties voor de keuze te stellen om binnen afzienbare tijd bekend te maken dat hij van plan is een bod uit te brengen of niet spreekt het NCD aan. Voorkomen dient te worden dat het bestuur van de onderneming - lange tijd - niet weet waar het aan toe is en de onzekerheid die hierdoor ontstaat binnen de onderneming.

Uitkoopprocedures

Naar de mening van het NCD moeten de huidige uitkoopprocedures pas anders/nieuw geregeld worden als er aanleiding toe is, gebaseerd op feiten is en niet eerder. Het NCD spreekt daarbij de wens uit dat dit dan wel algemeen wordt gehouden.

Voor het overige kan het NCD zich goed vinden in de voorgestelde aanpassingen en toevoegingen in het rapport. Mocht er van uw zijde nog vragen zijn dan vernemen wij die graag.

Overigens hebben wij er geen bezwaar tegen indien onze reactie integraal op uw website wordt gepubliceerd.

Met vriendelijke groet,
namens het Nederlands Centrum van Directeuren en Commissarissen,

Lars Hooning
Directeur