

BESLUIT VAN

NR

houdende wijziging van het koninklijk besluit van 23 december 2004

tot vaststelling van nadere voorschriften omtrent de inhoud

van het jaarverslag (Stb. 747).

Op de voordracht van Onze Minister van Justitie van *, nr. *, gedaan mede namens Onze Minister van Financiën;

Gelet op artikel 391 lid 5 en 6 van boek 2 van het Burgerlijk Wetboek;

De Raad van State gehoord (advies van *, nr. *)

Gezien het nader rapport van Onze Minister van Justitie van *, nr. * uitgebracht mede namens Onze Minister van Financiën;

Hebben goedgevonden en verstaan:

Artikel I

Het koninklijk besluit van 23 december 2004 tot vaststelling van nadere voorschriften omtrent de inhoud van het jaarverslag (Stb. 747) wordt als volgt gewijzigd:

A

Artikel 1 komt te luiden:

Artikel 1

1. Dit besluit is van toepassing op een naamloze vennootschap waarvan aandelen of certificaten van aandelen zijn toegelaten tot de handel op:

a. een gereguleerde markt als bedoeld in artikel 1:1 van de Wet op het financieel toezicht of een met een gereguleerde markt vergelijkbaar systeem uit een staat die geen lidstaat is als bedoeld in dat artikel, of

b. een multilaterale handelsfaciliteit als bedoeld in artikel 1:1 van de Wet op het financieel toezicht of een met een multilaterale handelsfaciliteit vergelijkbaar systeem uit een staat die geen lidstaat is als bedoeld in dat artikel indien de waarde van de activa van de naamloze vennootschap volgens de in de jaarrekening opgenomen balans meer bedraagt dan € 500 miljoen.

2. Dit besluit is niet van toepassing op een beleggingsmaatschappij als bedoeld in artikel 1:1 van de Wet op het financieel toezicht die

geen beheerder is als bedoeld in dat artikel.

B

In artikel 2 wordt "lid 4" vervangen door: lid 5.

Artikel II

Dit besluit treedt in werking met ingang van de dag na de datum van uitgifte van het Staatsblad waarin het wordt geplaatst.

Lasten en bevelen dat dit besluit met de daarbij behorende nota van toelichting in het Staatsblad zal worden geplaatst.

De Minister van Justitie,

De Minister van Financiën,

Nota van toelichting

Algemeen

Sinds 1 oktober 2004 is in artikel 391 lid 4 (thans: 5) van boek 2 van het Burgerlijk Wetboek voorzien in de mogelijkheid om bij algemene maatregel van bestuur nadere voorschriften te stellen omtrent de inhoud van het jaarverslag. Deze voorschriften kunnen in het bijzonder betrekking hebben op naleving van een bij algemene maatregel van bestuur aan te wijzen gedragscode. Op 23 december 2004 is de Nederlandse corporate governance code (hierna: de code) aangewezen als gedragscode (Stb. 747).

Regelgeving over de jaarrekening is voor Nederlandse naamloze vennootschappen opgenomen in boek 2 van het Burgerlijk Wetboek. Voor Nederlandse naamloze vennootschappen waarvan effecten zijn toegelaten tot handel op een "beurs" gelden daarnaast aanvullende voorschriften voortvloeiend uit de financiële toezichtwetgeving. Dit besluit is daarom opgesteld in overeenstemming met de Minister van Financiën.

Het oorspronkelijke artikel 1 van het besluit kende de verplichting voor naamloze vennootschappen naar Nederlands recht om mededeling te doen over naleving van de code indien de aandelen waren toegelaten tot de *officiële notering* op een gereguleerde effectenbeurs. Omdat de term notering aanleiding gaf tot verschillende uitleg door de lidstaten is dit begrip in de verschillende Europese richtlijnen en in de Wet op het financieel toezicht (Wft) vervangen door het begrip "toelaten tot de handel". Dit begrip omvat zowel de "officiële notering" als "verhandeling" van aandelen (*traded but not listed*). Voorbeelden van alternatieve handelsplatformen die zijn toegesneden op de verhandeling van aandelen zonder officiële notering zijn Alternext Amsterdam en AIM (Londen). In aansluiting hierop is de reikwijdte van het besluit in de aanhef van artikel 1 aangepast.

Daarnaast is, in verband met de inwerkingtreding van de Wet implementatie richtlijn markten voor financiële instrumenten (hierna: Mifid)¹, de terminologie in artikel 1 aangepast aan de thans geldende terminologie van de Wet op het financieel toezicht (hierna: Wft). Het begrip dat wordt vervangen is: "markt in financiële instrumenten". Dit verzamelbegrip komt niet meer voor in de Wft. Het begrip is door de Mifid opgesplitst in twee soorten beurzen: de gereguleerde markt en de multilaterale handelsfaciliteit. Dit laatste begrip wordt hierna ook wel aangeduid met de benaming alternatief handelsplatform.

In haar rapport van 30 mei 2007² is de Monitoring Commissie Corporate Governance Code (hierna: de monitoringcommissie) specifiek ingegaan op het toepassingsbereik van de code met betrekking tot niet-gereguleerde markten. Voorafgaand aan haar advies heeft de monitoringcommissie in

¹ Wet van 30 oktober 2007 tot wijziging van de Wet op het financieel toezicht ter implementatie van richtlijn markten voor financiële instrumenten (Wet implementatie richtlijn markten voor financiële instrumenten, Stb. 406)

²http://www.commissiecorporategovernance.nl/page/downloads/Monitoring_Commissie_advies_kabinet_mei_2007.pdf. Zie voor de kabinetsreactie de brief van de minister van Financiën van 19 juni 2007: Kamerstukken II 2006/07, 31083, nr.1, blz. 8.

december 2006 een consultatiedocument gepubliceerd³, waarop verschillende marktpartijen hebben gereageerd. Mede op basis hiervan heeft de monitoringcommissie de wetgever aanbevolen dat naleving van de code niet wettelijk verplicht zou moeten worden gesteld voor de verhandeling op alternatieve handelsplatformen van aandelen in vennootschappen behorend tot het MKB. De monitoringcommissie is van mening dat grotere Nederlandse ondernemingen (met een balanstotaal van boven de € 500 miljoen) waarvan aandelen worden verhandeld op alternatieve handelsplatformen binnen of buiten de EU wel verplicht de code moeten toepassen. Dit voorkomt dat grote vennootschappen hun aandelen gaan verhandelen op alternatieve handelsplatformen om de code te ontwijken. Het kabinet onderschrijft deze visie. Naar aanleiding daarvan is de reikwijdte van het besluit in artikel 1 lid 1 onderdeel b ten behoeve van MKB-vennootschappen aangepast.

Het ontwerpbesluit is overeenkomstig artikel 391 lid 6 van boek 2 van het Burgerlijk Wetboek op [PM] 2008 overgelegd aan beide kamers der Staten-Generaal.

Artikel I

In dit artikel is de reikwijdtebepaling van het koninklijk besluit van 23 december 2004 tot vaststelling van nadere voorschriften omtrent de inhoud van het jaarverslag (Stb. 2004, 747; hierna: het besluit) aangepast. De oorspronkelijke zinsnede “toegelaten tot de officiële notering aan een markt in financiële instrumenten” is vervangen. De aanvankelijk gebruikte begrippen “officiële notering” en “markt in financiële instrumenten” sloten niet meer aan bij de terminologie van de Wft, zoals deze luidt na inwerkingtreding van de Mifid-wetgeving en de Verordening nr. 1287/2006 van de Commissie van de Europese Gemeenschappen van 10 augustus 2006 tot uitvoering van Richtlijn 2004/39/EG van het Europese Parlement en de Raad wat de voor beleggingsonderneming geldende verplichtingen betreffende het bijhouden van gegevens, het melden van transacties, de markttransparantie, de toelating van financiële instrumenten tot de handel en de definitie van begrippen voor de toepassing van genoemde richtlijn betreft (PbEU L 241). Het besluit is na deze wijziging van toepassing op Nederlandse naamloze vennootschappen waarvan effecten zijn toegelaten tot de handel op een gereguleerde markt of een multilaterale handelsfaciliteit in Nederland of een andere lidstaat, of een daarmee vergelijkbaar systeem in een ander land, niet zijnde een lidstaat in de zin van de Wft. Volgens de definitie van de Wft wordt onder een lidstaat verstaan: een staat die lid is van de Europese Unie, alsmede een staat, niet zijnde een lidstaat van de Europese Unie, die partij is bij de Overeenkomst betreffende de Europese Economische Ruimte.

Op grond van het tweede gedeelte van onderdeel b van lid 1 vallen bepaalde vennootschappen buiten het toepassingsbereik. Het besluit is niet van toepassing op naamloze vennootschappen waarvan aandelen of certificaten van aandelen uitsluitend zijn toegelaten tot de handel op een multilaterale handelsfaciliteit in Nederland of een andere lidstaat of een daarmee vergelijkbaar systeem in een staat die geen lidstaat is en waarvan het balanstotaal in de (geconsolideerde) jaarrekening ten

³ http://www.commissiecorporategovernance.nl/page/downloads/14087_NL_Consuldoc1.pdf

hoogste € 500 miljoen bedraagt. Voor deze grens is gekozen omdat dit bedrag bij benadering de grens weergeeft tussen ondernemingen die behoren tot de Amsterdam Midcap Index (AMX) en ondernemingen die behoren tot de Amsterdam Small Cap Index (ASCX). Vennootschappen met de balansomvang van een AEX of een AMX-fonds waarvan aandelen zijn toegelaten tot de handel op een multilaterale handelsfaciliteit zullen de code derhalve in beginsel moeten naleven, voor alle vennootschappen met een geringer balanstotaal geldt dat niet. Het voor de desbetreffende ondernemingen gehanteerde criterium van een balanstotaal van ten hoogste € 500 miljoen, sluit aan bij het eerdergenoemde advies van de monitoringcommissie⁴. Voor de vraag of deze drempel overschreden wordt en derhalve in het jaarverslag mededeling moet worden gedaan over het naleven van de code is de vastgestelde jaarrekening bepalend waarin de financiële gegevens zijn opgenomen over het boekjaar waarop het jaarverslag betrekking heeft. Heeft een vennootschap waarvan aandelen of certificaten zijn toegelaten tot de handel op een multilaterale handelsfaciliteit derhalve een balanstotaal in de vast te stellen jaarrekening van meer dan € 500 miljoen dan dient in het bijbehorende aan de algemene vergadering over te leggen jaarverslag mededeling te worden gedaan omtrent de naleving van de code conform het zogeheten “pas toe of leg uit” principe. Voor de goede orde wordt opgemerkt dat naamloze vennootschappen met een balanstotaal van ten hoogste € 500 miljoen waarvan aandelen of certificaten van aandelen zijn toegelaten tot de handel op een multilaterale handelsfaciliteit of een daarmee vergelijkbaar systeem in een staat die geen lidstaat is, en waarvan tevens aandelen of certificaten zijn toegelaten tot een gereguleerde markt of vergelijkbaar handelsstelsel in een staat die geen lidstaat is, wel onder de reikwijdte van het besluit vallen. Dit volgt uit artikel 1 lid 1 onderdeel a. Aandelen of certificaten van bedoelde NV's zijn dan ook toegelaten tot de handel aan een “gewone” beurs.

In het tweede lid wordt bepaald dat beleggingsmaatschappijen die een aparte beheerder hebben, uitgezonderd zijn van het besluit. Dit was inhoudelijk ook reeds geregeld in het oorspronkelijke artikel 1. De formulering is in overeenstemming gebracht met die in de Wft.

Administratieve lasten

Doordat “officiële notering” wordt vervangen door “toegelaten tot de handel” wordt het toepassingsbereik verruimd: dit laatste begrip omvat zowel een “officiële notering” als “verhandelen” van aandelen. Hierdoor zouden alle vennootschappen waarbij sprake is van “verhandelen van aandelen” de code moeten gaan toepassen. Op dit moment vallen zij buiten het toepassingsbereik van het besluit zolang er geen sprake is van een “officiële notering”. In beginsel zou een lastenverzwaring optreden omdat het toepassingsbereik wordt verruimd. Dit wordt echter (deels) ondervangen door vervanging van het begrip “markt in financiële instrumenten” dat niet meer voorkomt in de Wft. Het begrip wordt opgesplitst in gereguleerde markt en multilaterale handelsfaciliteit. Conform de aanbeveling van de monitoringcommissie vallen MKB-vennootschappen waarvan aandelen zijn toegelaten tot de handel op een multilaterale handelsfaciliteit buiten het

⁴ Brief van de minister van Financiën van 19 juni 2007, kamerstukken II 2006/07, 31083, nr. 1, blz. 8.

toepassingsbereik. Hiermee blijft de bestaande situatie feitelijk intact waardoor ook de administratieve lasten ongewijzigd blijven. De huidige praktijk is dat alleen aandelen van MKB-vennootschappen worden verhandeld op een multilaterale handelsfaciliteit. Niet volledig uit te sluiten is dat in de toekomst ook aandelen van grotere Nederlandse ondernemingen op een multilaterale handelsfaciliteit zullen worden verhandeld. Zij zullen de code moeten naleven. Het is niet in te schatten of dit gaat gebeuren, om hoeveel bedrijven het dan zou gaan en of deze grotere ondernemingen al wel waren genoteerd op een gereguleerde markt.

Het Adviescollege toetsing administratieve lasten (ACTAL) heeft het besluit niet geselecteerd voor advisering.

De Minister van Justitie,