

Oprecht

ACTUALISERING CORPORATE GOVERNANCE CODE

In dit nummer van *Goed Bestuur & Toezicht* staat de in december 2022 geactualiseerde Corporate Governance Code (hierna 'Code') centraal. De Code is herzien omdat er behoefte bestond om de steeds belangrijker wordende thema's duurzaamheid, digitalisering en diversiteit & inclusie hierin meer gewicht te geven, om de Code in de pas te laten lopen met gewijzigde wet- en regelgeving en om de 'langetermijnwaardcreatie' in het licht van voornoemde thema's te herzien. Ik licht hier de belangrijkste wijzigingen ten opzichte van de vorige versie uit 2016 toe. Qua vormgeving van de Code springt in het oog dat de toelichting direct bij het principe of de best practice bepaling is geplaatst, wat de leesbaarheid ten goede komt. Uit de inleiding blijkt dat er steeds meer vennootschappen zijn die onder de werking van de Code vallen: de Code geldt ook voor beursvennootschappen met de notering in het buitenland en voor zogeheten SPAC's (special purpose acquisition vehicles).

Duurzame langetermijnwaardcreatie en stakeholders

De Code gaat uit van duurzame langetermijnwaardcreatie en stelt dat het bestuur rekening houdt met de effecten van het handelen van de vennootschap en de met haar verbonden onderneming op mens en milieu en weegt daartoe de in aanmerking komende belangen van de stakeholders (principe 1.1). Belangrijk hierbij is dat de definitie van stakeholders is aangepast door te bepalen dat hieronder ook die groepen of individuen vallen die direct of indirect *kunnen* worden beïnvloed door het bereiken van de

doelstellingen door de vennootschap. In het verantwoordingsdocument stelt de Commissie die de Code actualiseerde dat de gevolgen van het handelen van de vennootschap, zowel vanuit sociaal als ecologisch perspectief, zich tot ver buiten de kring van de direct bij de vennootschap betrokkenen kunnen uitstrekken en een ingrijpende impact kunnen hebben. De Commissie is van mening dat het bestuur en de raad van commissarissen in de huidige tijdgeest bij hun besluitvorming ook onder ogen moeten zien welke groepen of individuen door het bereiken van de doelstelling van de vennootschap *kunnen* worden beïnvloed en dit bij hun besluitvorming moeten betrekken. Nieuw is ook dat de vennootschap een beleid op hoofdlijnen opstelt voor een effectieve dialoog met deze stakeholders en dit publiceert op haar website. De toelichting maakt duidelijk dat het aan het bestuur is om van tijd tot tijd te bepalen wie de relevante stakeholders zijn en of de dialoog in het belang is van de vennootschap. Er is geen recht op een dialoog.

Strategie en doelstellingen

Ten aanzien van de strategie voor duurzame langetermijnwaardcreatie is van belang dat is toegevoegd dat het bestuur concrete doelstellingen ter zake formuleert. Bij het formuleren van de strategie moet voortaan ook aandacht worden besteed aan het leveren van een billijke bijdrage (fair share) aan de landen waarin de vennootschap opereert door betaling van belastingen. In de toelichting bij principe 1.1 staat dat de verantwoordelijkheid van de bestuurders geen



resultaatsverplichting oplevert. Bovendien staat er: *‘De verantwoordelijkheid die van bestuurders bij hun taakuitoefening mag worden verwacht, moet bovendien niet op een lijn worden gesteld met aansprakelijkheid, waarvoor is vereist dat de bestuurder een ernstig verwijt kan worden gemaakt.’* Dit is natuurlijk de heersende leer qua bestuurdersaansprakelijkheid, opmerkelijk is wel dat de Commissie het kennelijk nodig vond om de uitbreiding van de Code op het gebied van duurzaam handelen en de daarbij behorende belangenafweging expliciet te vermelden.

Risicobeoordeling

Aan de best practice bepaling inzake de risicobeoordeling (1.2.1) is toegevoegd dat de inventarisatie en analyse van het bestuur in ieder geval de strategische, operationele, compliance en verslaggevingsrisico’s dekt. De toelichting noemt als voorbeelden van strategische, operationele, compliance en verslaggevingsrisico’s risico’s als klimaatverandering, sociale ongelijkheid, fiscale risico’s, frauderisico’s, witwasrisico’s en risico’s van informatie- en communicatietechnologie (waaronder op het gebied van cybersecurity, leveranciers- en ketenafhankelijkheden, data protectie en risico’s verbonden aan nieuwe technologieën en veranderende businessmodellen, zoals op het gebied van ethisch verantwoorde toepassing van nieuwe technologieën (bijvoorbeeld Responsible AI)).

Verslaggeving

De herziene Code is gepubliceerd in het zicht van strengere rapportageverplichtingen op het gebied van duurzaamheid. In de toelichting bij best practice bepaling 1.4.3 (verklaring van het bestuur) wordt opgemerkt dat dit thema volop in ontwikkeling is en integrated reporting (waarbij niet langer onderscheid wordt gemaakt tussen financiële verslaggeving en duurzaamheidsverslaggeving) in opkomst is. Vennootschappen worden in dat kader dan ook aangemoedigd om de ontwikkelingen ten aanzien van integrated reporting te volgen en erop te anticiperen.

Samenstelling, diversiteit en inclusiviteit

De tekst van principe 2.1 (Samenstelling en omvang) is vrijwel geheel herzien en geeft de norm van een passende mate van diversiteit op het gebied van deskundigheid, ervaring, competenties, overige persoonlijke kwaliteiten, geslacht of genderidentiteit, leeftijd nationaliteit en (culturele) achtergrond. De Commissie motiveert dit in de toelichting als volgt: ‘Een diverse samenstelling van het bestuur, de raad van commissarissen en het executive committee (indien aanwezig), draagt bij aan effectief bestuur en toezicht. Voor een waardevolle discussie zijn diversiteit van opvattingen, tegenspraak maar ook teamwork en cohesie essentiële voorwaarden. Diversiteit in deskundigheid, ervaring, competenties, persoonlijke kwaliteiten, leeftijd geslacht of genderidentiteit, nationaliteit en (culturele) achtergrond leidt tot verschillende perspectieven die op hun beurt mogelijke groepsdenken kunnen helpen voorkomen.’

De Code roept in de toelichting bij best practice bepaling 2.14 (deskundigheid) op in de samenstelling rekening te houden met het aanwezig zijn van diepgaande kennis van (de transformatie op het gebied van) duurzaamheid en digitalisering.

D&I beleid en verantwoording

Ook de best practice bepalingen (2.1.5 en 2.1.6) inzake het op te stellen D&I beleid en de verantwoording hierover zijn ingrijpend gewijzigd. Het D&I beleid ziet nu ook toe op de subtop (werknemers in leidinggevende posities) en de verantwoording is uitgebreid met het plan om de doelen te behalen en de resultaten van het D&I beleid in het afgelopen boekjaar.



Mr. Fenna van Dijk is advocaat ondernemingsrecht en hoofd Team Gezondheidszorg bij Kennedy Van der Laan. Ze begeleidt onder meer samenwerkingen tussen zorgorganisaties en adviseert over vraagstukken rondom goed bestuur en toezicht.