

# Fusie en overname: de gevolgen voor het pensioen van de (gedeeltelijk) arbeidsongeschikte werknemer; 'Hosanna'?

Mr. J. Kaldenberg, advocaat Delissen Martens Advocaten & mw. mr. C. Claessens, advocaat Ludwig Alexander  
Advocatuur

DELISSEN  
MARTENS  
ADVOCATEN

||| LUDWIG ALEXANDER  
ADVOCATUUR

# Fusies en overnames

- De varianten:
  - aandelenfusie;
  - juridische fusie; en
  - bedrijfsfusie.

# Overgang van onderneming ('ovo')

- Bij aandelenfusie niet van toepassing
- Bij juridische- of bedrijfsfusie afhankelijk van de omstandigheden
- Indien sprake van ovo dan gaat pensioen mee over, tenzij:
  - verkrijger heeft eigen pensioenregeling ('keuzerecht')
  - verkrijger valt onder een Bpf;
  - afwijkende regeling bij cao; of
  - vervreemder had geen pensioenregeling / verkrijger wel.
- Gaat de arbeidsongeschikte werknemer altijd mee over?

# Enkele pensioengevolgen bij overgang (algemeen)

- Wel/geen wisseling pensioenuitvoerder
- Gevolgen ten aanzien van opgebouwde rechten

# Pensioengevolgen voor arbeidsongeschikte bij overgang (1)

- Gedurende 104-weeken doorgaans pensioenopbouw o.b.v. 100% oorspronkelijk loon (fiscaal toegestaan)
- Na 104-weeken WIA-uitkering mits 35% of meer arbeidsongeschikt
- Bij toekenning WIA-uitkering bieden meeste uitvoerders een arbeidsongeschiktheidspensioen en/of premievrijstelling
- Arbeids- en pensioenovereenkomst duren na 104-weeken in beginsel voort

# Pensioengevolgen voor arbeidsongeschikte bij overgang (2)

- Na 104 weken worden de arbeids- en pensioenovereenkomst beëindigd (UWV / VSO) en nadien vindt een bedrijfs-, juridische- of aandelenfusie plaats:
  - Geen gevolgen voor arbeidsongeschikte (niet bij fusie of overname betrokken / blijft slaper of gepensioneerd bij dezelfde uitvoerder)
- Na 104 weken worden de arbeids- en pensioenovereenkomst voortgezet en nadien vindt een bedrijfs-, juridische- of aandelenfusie plaats:
  - Mogelijk wisseling uitvoerder en verval dekking arbeidsongeschiktheidspensioen / premievrijstelling

# Risico's bij fusie of overname voor de arbeidsongeschikte

- Voor de arbeidsongeschikte werknemer
  - Verval dekking arbeidsongeschiktheidspensioen
  - Verval dekking premievrijstelling

# Risico's bij fusie of overname voor de vervreemder / verkrijger (1)

- Art. 7:665a BW > actieve en verregaande informatieplicht voor de vervreemder
- Hoge Raad: “volledige voorlichting omtrent rechtspositie na fusie of overgang” (Rabobank/Allard en Bos/Pax)
- Heeft betrekking op juridische, economische en sociale gevolgen
- WWZ > invoering art. 7:665 BW > verankering ‘keuzerecht’ om niet mee over te gaan bij “aanmerkelijke wijziging ten nadele”
- Beëindiging komt dan voor rekening werkgever (lees: vervreemder)



# Risico's bij fusie of overname voor de vervreemder / verkrijger (2)

- Brengt overgang een aanmerkelijke wijziging ten nadele van werknemer mee?
  - Werknemer kan onderhandelingspositie verbeteren bij keuze om niet mee over te gaan
  - Bereikt hij geen overeenstemming, dan ontbindingsverzoek mogelijk met toekenning billijke vergoeding (drempel “ernstig verwijtbaar handelen werkgever/vervreemder”)
  - Om die reden ligt een ontbindingsverzoek o.g.v. art. 7:686 BW (wanprestatie) meer voor de hand. Schadevergoeding vaststellen op grond van Boek 6 BW.
- Schending informatieplicht? Verkrijger kan via art. 7:663 BW met claim geconfronteerd worden

# Oplossing?

“Convenant dekking van arbeidsongeschiktheidspensioen en premievrijstellingen in pensioenregelingen”

Fusie en overname: de gevolgen voor het pensioen van de (gedeeltelijk)  
arbeidsongeschikte werknemer; 'Hosanna'?

Hosanna  
of  
Hosha na?