



Rechtspraak 2014

Vereniging voor Pensioenrecht
21 januari 2015

C L I F F O R D
C H A N C E

Wijnanda Rutten



Toezicht door DNB

- Bestuurlijke boetes
- Last onder dwangsom
- Prudent beleggen

Bestuurlijke boetes DNB (artikel 176 PW)

- Artikel 147, lid 2 PW: periodiek en binnen de daartoe gestelde termijnen staten verstrekken
- Nieuwsbericht DNB van 3 september 2013, handhaving tijdigheid en kwaliteit
- Tweede overtreding binnen termijn van 13 maanden leidt tot oplegging bestuurlijke boete
- Boetecategorie 2, basis € 500.000 (tussen € 0 en € 1.000.000), afhankelijk van ernst, duur, mate van verwijtbaarheid en financiële draagkracht fonds (matiging mogelijk)
- Herhaalde boete binnen vijf jaar, verdubbeling
- Kennisstelling voornemen DNB (i), zienswijze fonds (ii), boeteoplegging en openbaarmaking (iii)
- Mogelijkheid voorlopige voorziening vragen tegen publicatie

Bestuurlijke boetes DNB

- Rechtbank Rotterdam, 24 november 2014 (ECLI:NL:RBROT:2014:9454)
- Voorlopige voorziening tegen openbaarmaking gedeeltelijk toegewezen
- Rechtbank oordeelt dat DNB in redelijkheid bevoegd was om bestuurlijke boete op te leggen
- Gelijkheidsbeginsel bij vaststelling hoogte boete
- Oogpunt van normoverdracht en generale preventie bij belang publicatie
- Belang aanspraak- en pensioengerechtigden bij publicatie versus reputatieschade
- Anonieme publicatie

Last onder dwangsom DNB (artikel 175 PW)

- CvB voor het bedrijfsleven, 16 september 2014 (ECLI:NL:CBB:2014: 360 en 361)
- Bpf Film- en bioscoopbedrijf in liquidatie, heeft rechten en verplichtingen op 30 maart 2012 overgedragen aan Bpf Media PNO
- 20 juni 2012; ontheffing van de verplichting boekjaar = kalenderjaar (verlenging boekjaar 2011), maar geen ontheffing van verplichting inlevering jaarstaten 2011 na 30 juni 2012
- Bezwaar bij DNB tegen besluit afwijzing verzoek om jaarstaten na 30 juni 2012 te mogen inleveren, wordt in september afgewezen
- 26 juli 2012; levering staten binnen twee weken, op straffe van dwangsom
- Bezwaar bij DNB tegen besluit inzake last onder dwangsom wordt in november afgewezen

Last onder dwangsom DNB

- Procedure (361) inzake afwijzing verzoek om jaarstaten na 30 juni 2012 te mogen inleveren, strandt
- Beroep wordt ingediend door derde die geen bezwaar had ingediend bij DNB en niet aangeeft gemachtigde van het fonds te zijn
- Fonds zelf dient beroep in na afloop termijn en beroep bij rechtbank wordt niet-ontvankelijk verklaard
- Niet van belang dat DNB geen beroep heeft gedaan op niet-ontvankelijkheid
- Hoger beroep bij CvB slaagt niet

Last onder dwangsom DNB

- Procedure (360) inzake oplegging last onder dwangsom strandt eveneens
- Rechtsgeldigheid afwijzing verlenging termijn door DNB staat vast
- DNB heeft in redelijkheid van haar bevoegdheid om last onder dwangsom op te leggen, gebruik gemaakt
- Fonds had geen rekening mogen houden met verlenging termijn
- Dat last onder dwangsom tot antecedent bestuurders kan leiden, is geen valide argument

Prudent beleggen

Het goud van Stichting Pensioenfonds Vereenigde Glasfabrieken

- **Rechtbank Rotterdam 15 maart 2012;**
 - DNB heeft onvoldoende inzichtelijk gemaakt waarom het in goud belegde percentage niet prudent zou zijn
 - Onduidelijk hoe DNB de risicoverdeling binnen de totale beleggingsportefeuille heeft betrokken
 - Welke maatstaven zijn gehanteerd?
 - Is er maatwerk geleverd?
 - Zijn specifieke omstandigheden wel bekeken?

Prudent beleggen

Het goud van Stichting Pensioenfonds Vereenigde Glasfabrieken

- **CvB voor het bedrijfsleven 10 september 2013;**
 - Het is aan het pensioenfonds en niet aan DNB om invulling te geven aan het prudent person principle bij de samenstelling van de beleggingsportefeuille
 - DNB toetst invulling op basis van prudent person principle als open norm
 - Motivatie DNB van onvoldoende diversificatie wordt afgewezen
 - Standpunt DNB dat pensioenfonds niet meer kon voldoen aan vereisten van matching, wordt afgewezen

Prudent beleggen

Het goud van Stichting Pensioenfonds Vereenigde Glasfabrieken

- **Rechtbank Rotterdam 11 december 2014;**
 - Aanwijzing DNB aan pensioenfonds was onrechtmatig
 - Er is schade opgetreden als gevolg van gedwongen verkoop
 - Artikel 1:25d van de Wet op het financieel toezicht, op grond waarvan aansprakelijkheid DNB is beperkt, is op 1 juli 2012 in werking getreden
 - Artikel 8:73 van de Algemene Wet Bestuursrecht op grond waarvan een bestuursorgaan schadeplichtig kan zijn, is op 1 juli 2013 vervallen
 - Schadevergoeding op basis van brengen in toestand gelijk aan wanneer schadeveroorzakend feit niet heeft plaats gevonden

De uitvoeringsovereenkomst

- Stichting Pensioenfonds Smit, 26 februari 2014
Rechtbank Rotterdam, ECLI:NL:RBROT:2014:1451
- Stichting Alcatel-Lucent Pensioenfonds, 9 september 2014
Hof Den Haag, ECLI:NL:GHDHA:2014:2873

De uitvoeringsovereenkomst

Stichting Pensioenfonds Smit

- Overgang van onderneming en opzegging uitvoeringsovereenkomst
- Toezegging bijstortingen, ineens opeisbaar in situatie gesloten fonds
- Beëindiging uitvoering VPL-regeling
- Vordering pensioenfonds tot betaling afwikkelingskosten

De uitvoeringsovereenkomst

- Toegezegde bijstortingen moeten worden nagekomen
- Eenzijdige beëindiging uitvoering VPL-regeling door fonds betekent dat er aanspraak bestaat op teruggave voorziening
- Vorderingen inzake vergoeding afwikkellingskosten en vergoeding toekomstige indexatie (inkoop vaste indexatie bij overdracht aan verzekeraar) worden afgewezen

De uitvoeringsovereenkomst

Stichting Alcatel-Lucent Pensioenfonds

- Opzegging uitvoeringsovereenkomst door werkgever
- Toegezegde periodieke bijstortingen zijn niet ineens opeisbaar als gevolg van opzegging
- Vordering pensioenfonds tot betaling afwikkelingskosten, betaling kosten aanpassing, betaling toekomstige kostenopslagen en betaling toekomstige indexatie

De uitvoeringsovereenkomst

- Vorderingen inzake vergoeding afwikkellingskosten, betaling kosten aanpassing, betaling toekomstige kostenopslagen en betaling toekomstige indexatie worden niet toegewezen
- Na beëindiging behouden partijen jegens elkaar verplichtingen over de periode gelegen voor de datum van beëindiging
- Van doorslaggevend belang is wat partijen kenbaar zijn overeen gekomen

Tot slot

- Tijd voor (verplichte) exit-bepaling voor pensioenfondsen?
- Bezint eer gij begint met procederen want procederen kost (veel) tijd en geld

C L I F F O R D
C H A N C E

www.cliffordchance.com

Clifford Chance, Droogbak 1A, 1013 GE Amsterdam, PO Box 251, 1000 AG Amsterdam

© Clifford Chance 2015

Clifford Chance LLP is a limited liability partnership registered in England and Wales under number OC323571.

Registered office: 10 Upper Bank Street, London, E14 5JJ. We use the word 'partner' to refer to a member of Clifford Chance LLP, or an employee or consultant with equivalent standing and qualifications. Clifford Chance LLP is registered in the Netherlands with the commercial register of the Chambers of Commerce under number 34360401. For our (notarial) third party account details, please see www.cliffordchance.com/nlregulatory

[Clifford Chance](#)