

# SZW-Wetenschapsdag 2019

Innovatie, leren van het verleden, kijken naar de toekomst

Presentaties promovendi – thema Pensioen en insolventie

# Pensioen en insolventie

Wim P.M. Thijssen

Advocaat bij Pensioenadvocaten.nl en AKD advocaten, notarissen & belastingadviseurs, tevens verbonden aan het VU Expertisecentrum Pensioenrecht

Deze presentatie is te vinden op [www.thijssen-pensioen-informatie.nl](http://www.thijssen-pensioen-informatie.nl)

# Doel- en vraagstelling onderzoek

## **Doel**

Onderzoek naar de gevolgen van insolventie van

- De werkgever
- De (gewezen) deelnemer of aanspraakgerechtigde/pensioengerechtigde anderszins
- De pensioenuitvoerder

voor pensioen

## **Vraagstelling**

Leidt insolventie tot aantasting van pensioen, of kent het recht beschermingsmaatregelen

# Typering van mijn onderzoek

## **Aard van het onderzoek**

Het onderzoek betreft een juridisch (privaatrechtelijk) onderzoek

## **Aanpak**

Vanuit het algemene vermogensrecht, het verzekeringsrecht, het arbeidsrecht, het insolventierecht en uiteraard het pensioenrecht worden de gevolgen van insolventie voor de diverse deelonderwerpen onderzocht, bijvoorbeeld:

- Welke zijn de gevolgen van premieachterstand van de werkgever voor pensioenopbouw
- Welke zijn de gevolgen van toepassing van de wettelijke regeling voor schuldsanering of faillissement op een natuurlijke persoon voor zijn of haar pensioen
- Welke zijn de gevolgen voor de bij een pensioenuitvoerder ondergebrachte pensioenen van insolventie van die pensioenuitvoerder

om vervolgens te onderzoeken welke wijzigingen mogelijk zouden zijn om als knelpunt ervaren consequenties van regelgeving te redresseren

## **Omvang**

Naar verwachting 200-300 pagina's

## **Methodologie**

In het kader van het onderzoek worden de toepasselijke wetgeving en de relevante rechtspraak en literatuur onderzocht. Voor gesignaleerde knelpunten ("waar gaat het mis met pensioen als gevolg van insolventie") zullen denkbare oplossingen worden aangedragen, waarbij de voor- en nadelen voor de diverse rechtssubjecten zullen worden geanalyseerd

# Bevindingen van mijn onderzoek

## Bevindingen:

1. Een bijbetalingsplicht voor de werkgever bij wettelijke waardeoverdracht bestaat slechts als die is overeengekomen (“informed consent”; zie mijn artikel TPV 2014/22 “Wie betaalt de rekening voor waardeoverdracht?”)
2. Het criterium “onredelijke benadeling” van art. 22a en 295, lid 6 Fw. geeft de mogelijkheid van maatwerk, maar kan leiden tot ongelijke behandeling in gelijke situaties, afhankelijk van de behandelend curator, bewindvoerder en/of rechter-commissaris (zie mijn annotatie in PJ 2019/96)
3. De Wet herstel en afwikkeling van verzekeraars (Stb. 2018, 491; kamerstuknummer 34 842) leidt tot veel vragen bij toepassing op pensioenverzekeringen

# Boodschap aan SZW

## Boodschappen aan de wetgever/SZW:

1. De wetgeving rond uitvoeringsovereenkomsten dient zodanig te worden ingericht/verbeterd, dat werkgevers niet met verborgen pensioenkosten worden geconfronteerd (bijvoorbeeld: bijbetalen bij waardeoverdracht, betalen van kosten na premievrijmaking van verzekeringsovereenkomsten, bijfinancieringsverplichtingen aan pensioenfondsen – denk aan HR 10 juni 2016, ECLI:NL:HR:2016:1134 inzake PF Alcatel-Lucent)
2. De wetgeving rond het FTK en pensioenkortingen bij pensioenfondsen moet niet op een moment dat pensioenkortingen volgens die wetgeving noodzakelijk zijn “pour besoin de la cause” worden aangepast om pensioenkortingen te voorkomen, daar dat het vertrouwen in de wetgever méér aantast dan toepassing van de duidelijke wetgeving
3. De Wet herstel en afwikkeling van verzekeraars dient voor pensioenverzekeringen te worden uitgewerkt in nadere (materiële) wetgeving

# Vragen voor discussie

## Discussiepunten:

1. Vindt u dat werkgevers met extra pensioenlasten moeten kunnen worden geconfronteerd op grond van keuzemogelijkheden van (gewezen) werknemers waarop de werkgever geen invloed heeft (zoals gebruikmaking van het wettelijk recht op waardeoverdracht)?
2. Vindt u dat pensioenen bij insolventie/toepassing van de schuldsaneringsregeling/bij faillissement van een aanspraakgerechtigde of pensioengerechtigde afkoopbaar moeten zijn ten behoeve van de crediteuren?
3. Vindt u gelegenheidswetgeving wenselijk ter voorkoming van pensioenkortingen die onder een bewust gekozen wettelijk kader, waarin de belangen van jongeren en ouderen bewust zijn gewogen, noodzakelijk zijn?