

NIEUWSBRIEF

ES Advisory

16 juni 2021



Ons team

ES Advisory is een onderdeel van Eversheds Sutherland International. Het team bestaat uit juristen die jarenlange praktijkervaring hebben met pensioen gerelateerde vraagstukken. De pensioenjuristen zijn in staat om, in tijden waar procesgericht werk als uitgangspunt wordt genomen, deskundig maatwerk advies en juridische begeleiding aan te bieden. Het team bestaat uit:

Eric Bergamin is in de pensioenwereld geen onbekende. Hij adviseert nationale en internationale werkgevers, pensioenadministraties en pensioenfondsen over diverse pensioen gerelateerde vraagstukken. Hij heeft kennis en ervaring ten aanzien van onder andere de organisatiestructuur van pensioenfondsen, financieringskwesties van pensioenfondsen en de juridische aspecten van onder andere de IORP II-richtlijn, SFDR en ESG-beleid.

Yeliz Tintin is per 1 mei 2021 in dienst getreden bij ES Advisory. Zij heeft hiervoor als bestuursadviseur bij één van de grootste pensioenadministratiekantoren gewerkt. Haar dagelijkse werkzaamheden bestonden onder andere uit het ondersteunen en juridisch adviseren van ondernemings- en bedrijfspensioenfondsen.

Vraagt u zich af hoe uw juridische problemen kunnen worden opgelost? Geen zorgen: wij zijn ervan overtuigd dat ES Advisory u kan bijstaan bij uw complexe juridische vraagstukken. Wij maken graag een afspraak om de mogelijkheden te bespreken.

In deze nieuwsbrief brengen wij u met regelmaat op de hoogte van belangrijke ontwikkelingen voor nationale en multinationale ondernemingen. Bij die ontwikkelingen geven wij tegelijk een praktische duiding die u kan helpen bij het nemen van de juiste stappen.

Pensioenakkoord

Minister Koolmees heeft op 10 mei 2021 de Tweede Kamer geïnformeerd dat de inwerkingtreding van de compleet vernieuwde Pensioenwet niet per 1 januari 2022 maar per 1 januari 2023 wordt voorzien. In dezelfde brief heeft de minister aangegeven dat gekeken zal worden of de wet waar dat mogelijk en uitvoerbaar is, eerder in werking kan treden. Naar aanleiding van deze berichtgeving hebben Kamerleden vragen gesteld, onder meer welke onderdelen van de Pensioenwet eerder in werking zullen treden, maar ook op welke wijze deze regelingen eerder in werking kunnen treden.

Een belangrijk onderwerp is de wachttijd voor de pensioenopbouw van uitzendkrachten. D66, PvdA en GroenLinks hebben bij de minister geïnformeerd of de verkorting van de wachttijd nog voordat de wet in werking treedt gerealiseerd kan worden.

Het komt er dus op neer dat de wetgeving als gevolg van het Pensioenakkoord vertraagd is. Echter, een aantal elementen wordt er nu op verzoek van de Tweede Kamer juist uitgethaald met het verzoek aan de minister om van die elementen de ingang te vervroegen!

Webinar Pensioenakkoord

Vertraagd of niet, het Pensioenakkoord vraagt om een gedegen én tijdige voorbereiding.

Juist door het deels uitstellen, deels naar voren halen van wijzigingen lopen werkgevers het risico belangrijke punten te missen of te laat te starten.

Eversheds Sutherland neemt deel aan het door Milliman Pensioenen georganiseerde webinar. Dit webinar vindt plaats op 23 juni a.s.. Tijdens dit webinar, specifiek gericht op multinationals, worden vertegenwoordigers van werkgevers bijgepraat over de laatste stand van zaken inzake de pensioentransitie. Voorts worden de rollen van de diverse partijen besproken en wordt de planning toegelicht. U kunt zich voor dit (Engelstalige) webinar inschrijven via <https://mbwl-int.com/events/ready-for-the-dutch-pension-reform/>

Werkingsfeervraagstukken en verplichte deelname pensioenfondsen

De rechterlijke macht heeft zich afgelopen tijd bezig gehouden met de uitleg van de werkingssfeerproblematiek. Er zijn in toenemende mate disputen tussen werkgevers en pensioenfondsen over de vraag of een onderneming onder een bepaalde werkingssfeer valt en als gevolg daarvan verplicht is om deel te nemen in het bedrijfstakpensioenfonds in de betreffende bedrijfstak of sector. De toename heeft twee hoofdoorzaken: sectorale indelingen worden steeds complexer en feitelijker aan de ene kant; ondernemingen werken steeds innovatiever waardoor ze niet één op één onder de letterlijke bewoordingen van de sectorbeschrijving vallen. Onderstaande uitspraken zijn daar een voorbeeld van.

De Hoge Raad heeft op 4 april 2021 bepaald dat Booking.com onder de werkingssfeer van Bpf Reiswerk valt, het pensioenfonds van de reisbureaus. Na jarenlang procederen heeft de Hoge Raad geoordeeld dat naar objectieve maatstaven onder 'bemiddelen' wordt verstaan dat de werkzaamheden van Booking.com ertoe leiden dat klant (de boeker) en de accommodatiehouder een overeenkomst sluiten. Booking.com verweerde zich door te stellen dat het een ict-platform is en niet (zelf) bemiddelt. (*Hoge Raad, 9 april 2021, zaaknummer 19/04002*)

Op 20 april 2021 heeft **Gerechtshof Den Haag** zich uitgesproken over de vraag of een pannenkoek als een koek gedefinieerd kan worden. Nee, was het antwoord. Bij de beantwoording van deze vraag heeft het hof onder andere gekeken naar de letterlijke bewoordingen in de Dikke Van Dale. Het hof was van mening dat een pannenkoek een maaltijd is en geen tussendoortje zoals dat bij een koek het geval is. (*Hof Den Haag, 20 april 2021, nr.200.270.321/01*)

In de zaak van bedrijfstak Pensioenfonds voor de Houtverwerkende Industrie en Jachtbouw heeft de **rechtbank Midden-Nederland** geoordeeld dat een 'tailor made' productie van houten kisten een wezenlijk onderdeel vormt van de algehele transportoplossing en dus onder de sector van de houtverwerkende industrie. Het beroep op de verjaringstermijn door de onderneming ging niet op. De rechter heeft geoordeeld dat van een bedrijfstakpensioenfonds niet redelijkerwijs verwacht kan worden dat het eigener beweging onderzoek zou doen. Wij merken hierbij op dat het vreemd is dat een fonds, dat een wettelijk verankerde opsporings- en handhavingsplicht heeft, toch niet uit eigener beweging op onderzoek moet. Wij herkennen dit niet uit onze praktijk. (*Rechtbank Midden-Nederland, 21 april 2021, ECLI:NL:RBMNE:2021:1723*)

Het **Gerechtshof Arnhem /Leeuwarden** heeft op 1 juni 2021 geoordeeld dat vanwege het ontbreken van de brondocumentatie (in casu het urenoverzicht) de onderneming onder de werkingssfeer van Bpf Vervoer valt. Het hof heeft toegelicht dat de onderneming onvoldoende inzicht heeft gegeven in haar bedrijf en bedrijfsactiviteiten. Het is dus, in geval van twijfel, belangrijk om voldoende te kunnen onderbouwen of bepaalde activiteiten wel of niet onder de werkingssfeer vallen. Bij twijfel en zónder voldoende documenten neemt een rechter snel aan dat het fonds gelijk zal hebben. (*Hof Arnhem-Leeuwarden, 1 juni 2021, ECLI:NL:GHARL:2021:5313*)

Financiële positie van het Nederlandse mkb één jaar na de Covid-19 uitbraak

De Nederlandsche Bank heeft op 3 juni 2021 een rapport uitgebracht over de financiële positie van het Nederlandse mkb één jaar na de Covid-19 uitbraak. In deze rapportage is naar voren gekomen dat, ook al wordt de omzet van veel mkb-bedrijven door steun- en herstellepakket van de overheid gecompenseerd, vooral ondernemingen in de horeca, de reisbemiddeling en de kunstensector enorm geraakt zijn.

Uit deze rapportage is af te leiden dat naar schatting in 2020 circa 9.300 mkb-bedrijven vanwege de coronapandemie in liquiditeitsproblemen terecht zijn genomen. Voor de pensioenopbouw van de werknemers in de betreffende sectoren kan dit grote gevolgen hebben. De rapportage is te raadplegen op de website van De Nederlandsche Bank.



Eric Bergamin
Partner

T: +31 10 2488 050
M: +31 6 2303 3634
ericbergamin@eversheds-sutherland.com



Yeliz Tintin
International Associate

T: +31 10 2488 031
M: +31 6 1432 9093
yeliztintin@eversheds-sutherland.com

eversheds-sutherland.com

© Eversheds Sutherland 2021. All rights reserved.

Eversheds Sutherland (International) LLP and Eversheds Sutherland (US) LLP are part of a global legal practice, operating through various separate and distinct legal entities, under Eversheds Sutherland. For a full description of the structure and a list of offices, please visit www.eversheds-sutherland.com.

AMS_LIB1\215\1