



## Pensioenakkoord

### RVU-uitkering is GÉÉN PENSIOEN!

Minister Koolmees heeft zich na maandenlange discussies in de pensioenwereld uitgesproken. RVU-uitkering is géén pensioen! Op 14 juli 2021 heeft de minister de vraag van de Eerste Kamer beantwoord. De minister heeft uitgelegd dat een RVU-uitkering een tijdelijke financiële voorziening is, specifiek bedoeld voor de overbrugging van de periode voorafgaand aan de pensioenuitkering. Een RVU-uitkering kan niet zoals een VUT-uitkering worden omgezet in een pensioen. Ook is er geen sprake van collectiviteit, het is tijdelijk van aard, er is geen sprake van een onderlinge solidariteit en bovenal eindigt de pensioenopbouw bij ingang van de RVU-uitkering. Naast pensioenfondsen kunnen diverse andere partijen de RVU-regelingen uitvoeren. Nu de minister heeft aangekondigd dat een RVU-uitkering géén pensioen is, is het nog maar de vraag of een pensioenfonds een dergelijke regeling mag uitvoeren. Het antwoord op die vraag is negatief, want er is geen sprake van pensioen zoals bedoeld in artikel 1 Pensioenwet. Het is geen uitkering ter zake van ouderdom, overlijden of arbeidsongeschiktheid maar ter overbrugging van een periode.

## Collectieve waardeoverdracht

### *Het is meer dan een besluitvorming van het pensioenfondsbestuur...*

Met de komst van het Pensioenakkoord herzien veel pensioenfondsen hun toekomstplannen. Een belangrijke vraag daarbij is: *Is het anno 2021 nog houdbaar om als een klein ondernemings- of bedrijfstakpensioenfonds zelfstandig voort te bestaan?*

Zo heeft Reiswerk Pensioenen, een verplichtgesteld bedrijfstakpensioenfonds, besloten om de bestaande pensioenaanspraken en -rechten middels een collectieve waardeoverdracht per 1 januari 2021 over te dragen aan Pensioenfonds PGB.



Gaat dat zomaar met een besluit van het pensioenfondsbestuur?

**Nee!** Artikel 84 lid 2 Pensioenwet bepaalt onder welke voorwaarden deze overdracht mogelijk is, namelijk:

1. Het pensioenfonds moet uiterlijk drie maanden voor de beoogde datum van overdracht schriftelijke melding aan de toezichthouder doen. De toezichthouder moet binnen die periode geen verbod opleggen.
2. De overdrachtswaarde wordt door de overdragende pensioenuitvoerder zodanig vastgesteld dat de voor mannen en vrouwen te verwerven pensioenrechten gelijk zijn. Daarbij wordt aan de vereisten van collectieve actuariële gelijkwaardigheid op basis van dezelfde grondslagen voldaan.

Een verplichtgesteld pensioenfonds dient tevens een aanvraag tot ontheffing van het verplichtstellingsbesluit in te dienen. Indien de betrokken sectoren de verplichtstelling bij de overnemende partij wensen voor te zetten moet daarvoor een uitbreiding/wijziging van de verplichtstellingsbeschikking worden gevraagd.

Het pensioenfonds is verplicht om bij de schriftelijke melding van overdracht een aantal documenten aan te leveren, namelijk:

1. Besluit pensioenfondsbestuur: de notulen van de bestuursvergadering en de besluitenlijst;
2. Plan van aanpak van het liquidatieproces;
3. Bij een vrijwillig pensioenfonds moeten de uitvoeringsovereenkomsten worden opgezegd: een kopie van de opzeggingsbrief;
4. Instemming van de raad van toezicht;
5. Advies van het verantwoordingsorgaan. In tegenstelling tot de instemming van de raad van toezicht is het niet vereist dat het advies van het verantwoordingsorgaan positief is. Het bestuur kan gemotiveerd van het advies afwijken. Zo heeft de Ondernemingskamer op 5 november jl. geoordeeld dat het medezeggenschapstraject niet zorgvuldig is doorlopen door het ondertekenen van de CWO-overeenkomst alvorens het

verantwoordingsorgaan een advies heeft gegeven. De adviesaanvraag dient een redelijke termijn voor het uitbrengen van het advies te bevatten. Het verantwoordingsorgaan heeft acht weken de tijd om een beroep in te stellen, indien dit het advies niet op een zodanig tijdstip is gevraagd dat het van wezenlijke invloed kan zijn op het besluit van het bestuur. In het geval dat het verantwoordingsorgaan van dit beroepsrecht gebruik maakt, zal de toezichthouder zich onthouden van enig besluit.

6. Communicatie-uitingen aan de deelnemers;
7. Collectieve waardeoverdracht overeenkomst. Deze overeenkomst bevat minimaal gegevens over:
  - a. de overdrachtsdatum;
  - b. de wijze van berekening van de koopsom;
  - c. de verdeling van de kosten;
  - d. het tijdstip en de wijze van betaling van de koopsom;
  - e. vrijwaring inzake de over te dragen pensioenaanspraken en -rechten;
  - f. de ontbindende voorwaarde dat DNB heeft aangegeven geen verbod tot CWO op te leggen;
  - g. de eisen die gesteld worden aan de controle van de juistheid van de over te dragen pensioenaanspraken en -rechten.
8. Self-assessment van zowel de overdragende als de overnemende partij(en).

Dan zijn we er nog lang niet. Er moet ook sprake zijn van een collectieve actuariële gelijkwaardigheid. Doordat de dekkingsgraad van het Pensioenfonds PGB op peildatum 30 november 2020 financieel gezien beter was dan van Reiswerk, is een aanvangskorting van 18,18% doorgevoerd. Aanvangskorting houdt in dat de pensioenrechten worden gekort. Reiswerk heeft een bijzondere constructie bedacht. De pensioenaanspraken van mensen die op 1 januari 2021 60 jaar of ouder waren, zijn in plaats van 18,18% met 9,09% verlaagd.

*Kan een pensioenfonds onderscheid maken tussen verschillende groepen?* De WGBL verbiedt onderscheid van de leeftijd bij *arbeid*. Deze wet is toch van toepassing wanneer binnen de actieve deelnemers onderscheid op grond van leeftijd wordt gemaakt. Reiswerk heeft bij de splitsing in de aanvangskorting ook een direct onderscheid gemaakt tussen de actieve deelnemers. Hiervoor heeft Reiswerk toestemming van De Nederlandsche Bank gekregen.

*Is het objectief gerechtvaardigd om dit onderscheid te maken?* Het onderscheid is gerechtvaardigd wanneer aan vier voorwaarden wordt voldaan. Ten eerste dient het doel *legitiem* te zijn. Vervolgens dient het middel *geschikt* te zijn om het doel te bereiken. Ten derde dient het onderscheid *proportioneel* en als laatst *noodzakelijk* te zijn. Men kan zich afvragen wat het doel in deze zaak is geweest. In de brief aan 60-plussers wordt aangegeven dat het 'eerlijk' is omdat de mogelijkheid tot repareren van de verlaging te beperkt is voor deze groep. Deze besluitvorming is aan De Nederlandsche Bank voorgelegd. De Nederlandsche Bank heeft een verklaring van geen bezwaar afgegeven.

Voor een groep deelnemers is de door te voeren aanvangskorting van 18,18% zodanig hoog dat zij Reiswerk Pensioenen en Pensioenfonds PGB hebben gedagvaard. Deze groep eist dat de verlaging van de pensioenaanspraken wordt teruggedraaid. *Kan een pensioenfonds zomaar een aanvangskorting doorvoeren?* Ja, artikel 84 lid 2 sub b Pensioenwet geeft aan dat de pensioenaanspraken gekort mogen worden om de dekkingsgraden actuariael gelijk te krijgen.

## Code pensioenfondsen diversiteit

### *Benoemt de Code alle diversiteitsnormen?*

Op 9 augustus jl. heeft PensioenPro een artikel gepubliceerd waarin staat dat de Britse fondsen de diversiteitsnormen bij de selectie van een vermogensbeheerder zullen meewegen. *Hoe is de diversiteit bij de Nederlandse pensioenfondsen geregeld?* De Code Pensioenfondsen schrijft duidelijk voor dat diversiteit in de samenstelling van de pensioenfondsen van groot belang is. "Deelname van personen met *uiteenlopende achtergronden* en verschillende vaardigheden zorgt voor een meervoudig perspectief in het bestuur", aldus letterlijk geciteerd uit de Code. In 2018 bestond 72% van de pensioenfondsenbesturen uit vrouwen en 45% uit bestuurders jonger dan 40.

*Heeft de Code met deze benoeming alle diversiteitsnormen goed beargumenteerd?* Als u het ons vraagt, dan zijn wij van mening van niet. In het Verenigd Koninkrijk hebben de pensioenfondsen bekend gemaakt dat in het kader van het ESG-beleid meer aandacht moet bestaan voor de diversiteitsnormen. Zo wordt bij de selectie van de vermogensbeheerders meer rekening gehouden met het geslacht en de *etnische* achtergronden onder de werknemers. Zij menen dat er sprake is van een ernstig gebrek aan diversiteit en dat dit moet worden tegengegaan. Het ESG-

beleid betekent: Environmental, Social & Governance-beleid. De pensioenfondsen moeten naast duurzaamheid ook rekening houden met de sociale - en governance aspecten van hun beleid.

Op 12 februari 2020 heeft op verzoek van minister Koolmees onderzoek plaatsgevonden naar de diversiteit binnen de pensioenfondsbesturen. In dit onderzoek zijn de verhoudingen man/vrouw en leeftijdsdiversiteiten meegewogen. Er is echter geen rekening gehouden met de etnische achtergronden van de pensioenfondsbestuurders. Terwijl de diversiteitsnormen op grond van etnische achtergrond bij onze overburen in het Verenigd Koninkrijk hoog op de agenda staan. *Kunnen wij als multicultureel land nog veel leren van onze overburen?* Als u het ons vraagt dan beantwoorden wij deze vraag bevestigend en we hopen van harte dat dit onderwerp onder de aandacht van de minister, de Pensioenfederatie en de pensioenfondsen komt.

## 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 maatwerkadvies en juridische begeleiding aan te bieden.

Per 15 september 2021 is Bas Dieleman als senior pensioenjurist bij ES Advisory in dienst getreden. Wij zijn verheugd om ons team uit te breiden met een zeer ervaren pensioenjurist als Bas. Hieronder een mini-interview met Bas om hem bij u te introduceren:

### 1. Welkom Bas! Vertel eens iets over jezelf.

Mijn naam is Bas Dieleman en ik ben per 15 september jl. in dienst getreden bij ES Advisory.

### 2. Waar heb je voor je indiensttreding bij ES Advisory mee beziggehouden?

Ik ben direct na mijn studie bij Loyens & Loeff gaan werken. Ik heb mij daar de afgelopen 13 jaar fulltime bezig gehouden met advisering op het gebied van pensioen. Daarnaast ben ik verbonden aan het Expertisecentrum Pensioenrecht van de Vrije Universiteit Amsterdam en publiceer ik regelmatig over pensioen gerelateerde onderwerpen.

### 3. Waarom deze overstap naar ES Advisory?

Het internationale karakter en de grote pensioenpraktijk van ES Advisory/ Eversheds Sutherland waren voor mij doorslaggevend in mijn keuze voor ES Advisory.

### 4. Wat verwacht je de cliënten bij ES Advisory te kunnen bieden?

Ik hoop cliënten te kunnen begeleiden met het aanpassen van pensioenregelingen, de fiscale aspecten van pensioen, internationale aspecten van pensioen en vragen over de hoogte van pensioenuitkeringen en -premies.

### 5. Wat is je ervaring met het Pensioenakkoord?

Ik heb aan diverse reacties op het Concept wetsvoorstel Wet Toekomst Pensioenen meegewerkt en ik spreek en schrijf regelmatig over diverse onderdelen van het Concept wetsvoorstel.

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. Met de komst van onze nieuwe collega zijn wij tevens in staat om al uw fiscale vraagstukken te beantwoorden. Wij maken graag een afspraak om de mogelijkheden te bespreken.

*Wilt u in de toekomst op de hoogte blijven van de ontwikkelingen rond het Pensioenakkoord en andere actualiteiten op pensioengebied? Abonneer u dan via:*

[advisory@eversheds-sutherland.com](mailto:advisory@eversheds-sutherland.com)



**Eric Bergamin**  
Partner

**T:** +31 10 2488 050  
**M:** +31 6 2303 3634  
[ericbergamin@eversheds-sutherland.com](mailto:ericbergamin@eversheds-sutherland.com)



**Yeliz Tintin**  
International Associate

**T:** +31 10 2488 031  
**M:** +31 6 1432 9093  
[yeliztintin@eversheds-sutherland.com](mailto: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](http://www.eversheds-sutherland.com).

AMS\_LIB1\215\1