

UPDATE

## **Nummer 5, 2020**

Uitspraken van 1 juni 2020 tot 22 juni 2020

*Redactie: Prof. mr. drs. M. Heemskerck.*

Beste lezers,

Welkom bij Pensioenrecht Updates, jaargang 3, editie 5. Daarin vindt u een overzicht van dertien in mei 2020 gepubliceerde uitspraken over pensioen. U kunt [hier](#) klikken om de pdf vanaf de website te downloaden.

## **Pensioenrechtspraak voor u geselecteerd**

In de Pensioenrecht Updates vindt u een selectie van de belangrijkste rechtspraak over de arbeidsvoorwaarde pensioen. Op die manier bent u altijd op de hoogte van relevante rechtspraak over pensioen.

## **Uitspraken van de maand**

*HR: Pensioenschade en duur arbeidsovereenkomst relevant voor hoogte billijke vergoeding*

Na ontslag van een payrollwerknemer met ziekteklachten oordeelde het hof dat werknemer recht heeft op een billijke vergoeding van € 15.000. Naast de loonderving van € 35.000 had werknemer pensioenschade aangevoerd van bijna € 18.000. Werkgever had de lengte van het dienstverband (1,5 jaar) aangevoerd. De Hoge Raad oordeelt dat de hoogte van de billijke vergoeding van € 15.000 onbegrijpelijk is zonder nadere motivering. Daarom lijkt het zinvol om pensioenschade aan te voeren. De rechter moet bij de hoogte van de billijke vergoeding de betekenis van pensioenschade motiveren. Tevens oordeelt de Hoge

Raad dat de lengte van het dienstverband een relevant gezichtspunt is voor de hoogte van de billijke vergoeding (ECLI:NL:HR:2020:955). In een andere uitspraak deze maand verdisconteerde het Hof Amsterdam eveneens pensioenschade in de billijke vergoeding van € 75.000 (ECLI:NL:GHAMS:2020:1280).

*Hof Den Haag: werkgever schadeplichtig voor premievrije voortzetting*

Werkgevers moeten hun werknemers goed informeren over pensioengevolgen. Zij hebben als goed werkgever een zorgplicht voor hun werknemers. Dat geldt bij pensioenwijzigingen en waardeoverdracht maar ook bij arbeidsongeschiktheid. Een gedeeltelijk arbeidsongeschikte werknemer had recht op premievrije voortzetting van ouderdomspensioen bij het bedrijfstakpensioenfonds vervoer. Hij had dat niet tijdig gemeld. Het pensioenfonds heeft op zijn verzoek gedeeltelijk premievrije voortzetting toegekend en gedeeltelijk afgewezen. Werknemer vordert schadevergoeding van zijn werkgever. Het hof oordeelt dat de werkgever op grond van goed werkgeverschap de zorgplicht heeft om arbeidsongeschikte werknemers te informeren over de pensioengevolgen. Het hof kent een schadevergoeding naar redelijkheid en billijkheid toe van € 24.500 (ECLI:NL:GHDHA:2020:888).

*Hof Amsterdam: uitsluiten van ouderdomspensioen bij scheiding is niet uitsluiten partnerpensioen*

Wie bij scheiding geen pensioen wil verdelen kan dat bij huwelijkse voorwaarden uitsluiten. Een man dacht dat de notaris bij huwelijkse voorwaarden al het opgebouwde pensioen had uitgesloten. Toen hij na zijn scheiding wilde hertrouwen kwam hij erachter dat het ouderdomspensioen niet hoefde te worden verevend maar dat zijn ex recht had op opgebouwd partnerpensioen. Dat was niet zijn bedoeling en hij diende een klacht in bij de notaris die de huwelijkse voorwaarden had opgesteld. Het Hof Amsterdam oordeelde echter dat het niet kan vaststellen dat de man de notaris de opdracht heeft gegeven om behalve de verevening van opgebouwd ouderdomspensioen ook de aanspraken

op partnerpensioen uit te sluiten. De notaris wordt wel berispt omdat hij ernstig nalatig was door niet te reageren op verzoeken van de man om toelichting en weigerde zijn toezegging om zijn aantekeningen te raadplegen navolging te geven (ECLI:NL:GHAMS:2020:1033).

### **Uitspraken, vragen of opmerkingen zijn welkom**

De redactie ontvangt graag niet op [rechtspraak.nl](https://rechtspraak.nl) gepubliceerde uitspraken en vragen of opmerkingen over deze nieuwsbrief. U kunt mailen naar [pr-updates@budh.nl](mailto:pr-updates@budh.nl).

Tot de volgende update.

Mark Heemskerk

Hoogleraar pensioenrecht Radboud Universiteit Nijmegen  
Advocaat-partner held ([www.heldlaw.nl](http://www.heldlaw.nl))  
Raadsheer-plaatsvervanger Hof Den Bosch

e-mail: [mark@heldlaw.nl](mailto:mark@heldlaw.nl) / [m.heemskerk@jur.ru.nl](mailto:m.heemskerk@jur.ru.nl)

## **Hoge Raad**

- Hoge Raad Na ontslag van een payrollwerknemer met ziekteklachten heeft het hof geoordeeld dat werknemer recht heeft op een billijke vergoeding van € 15.000. Naast de loonderving van € 35.000 had werknemer pensioenschade aangevoerd van bijna € 18.000. Werkgever had de lengte van het dienstverband (1,5 jaar) aangevoerd. De Hoge Raad oordeelt dat de hoogte van de billijke vergoeding van € 15.000 onbegrijpelijk is zonder nadere motivering. Tevens oordeelt de Hoge Raad dat de lengte van het dienstverband een relevant gezichtspunt is voor de hoogte van de billijke vergoeding. 29-05-2020

- Hoge Raad Geschil over de vraag of DHL-ondernemingen pensioenpremies waren verschuldigd aan het bedrijfstakpensioenfonds Vervoer (BPF) over de onregelmatigheidstoeslag. Het hof heeft geoordeeld dat onregelmatigheidstoeslag behoort tot pensioengevend salaris. DHL is niet geslaagd in bewijs dat andere afspraken zijn gemaakt maar mocht gedurende bepaalde periode er gerechtvaardigd op vertrouwen dat Bpf het niet afdragen voor dat deel gedoogde. Cassatieklachten daartegen vanuit BPF worden afgewezen op grond van artikel 81 Wet RO. Cassatieklachten DHL worden afgewezen, met uitzondering van uitblijvende reactie op het betoog dat het in dit geval bij langdurige onderhandelingen onaanvaardbaar is om buitengerechtigde incassokosten in rekening te brengen. Die klacht slaagt. De Hoge Raad verwijst de zaak naar het Hof Den Haag. 15-05-2020

## Hof

- Gerechtshof 's-Hertogenbosch Na het verbreken van de relatie stelt een der partijen dat de ander de samenlevingsovereenkomst niet is nagekomen. Daarin stond dat de partner zou worden aangemeld bij de pensioenuitvoerder. Het hof oordeelt dat de partij volgens de samenlevingsovereenkomst gehouden was de partner aan te melden. Het hof veroordeelt de partij tot schadevergoeding wegens wanprestatie, op te maken bij staat. 26-05-2020
- Gerechtshof Amsterdam Ernstig verwijtbaar ontslag door werkgever. Het hof kent een billijke vergoeding toe van € 75.000 bruto naast de transitievergoeding van € 70.452,66 bruto. Bij de billijke vergoeding is onder meer rekening gehouden met de inkomens-, pensioen- en immateriële schade van werkneemster. Pensioenschadeberekening van € 93.425,40 van werkneemster is gebaseerd op levensverwachting en gemiste pensioenbedragen en eenvoudig maar niet onbegrijpelijk. Betwisting werkgever is niet onderbouwd. Hof houdt rekening met enig perspectief op betaalde arbeid bij billijke vergoeding. 19-05-2020

- Gerechtshof Den Haag Gedeeltelijk arbeidsongeschikte werknemer had recht op premievrije voortzetting van ouderdomspensioen bij Pensioenfonds Vervoer. Hij heeft dat niet tijdig gemeld. Het pensioenfonds heeft op zijn verzoek gedeeltelijk premievrije voortzetting toegekend en gedeeltelijk afgewezen. De werknemer vordert schadevergoeding van zijn werkgever. Het hof oordeelt dat de werkgever op grond van goed werkgeverschap de zorgplicht heeft om arbeidsongeschikte werknemers te informeren over pensioengevolgen. Het hof kent een schadevergoeding naar redelijkheid toe van €24.500. 12-05-2020
- Gerechtshof Amsterdam Klacht tegen een notaris over de wijze waarop pensioenafspraken zijn verwerkt in huwelijkse voorwaarden. De notaris heeft huwelijkse voorwaarden verleden. Daarin stond onder meer koude uitsluiting en dat opgebouwd pensioen niet werd verevend. Klager verwijt de notaris dat hij heeft nagelaten in de akte van huwelijkse voorwaarden op te nemen dat de ex-echtgenote van klager geen aanspraak zou kunnen maken op nabestaandenpensioen. Het hof kan niet vaststellen dat klager de notaris de opdracht heeft gegeven om in de door de notaris op te stellen huwelijkse voorwaarden behalve de verevening van opgebouwd ouderdomspensioen ook de aanspraken van zijn ex-echtgenote op nabestaandenpensioen uit te sluiten. Het hof volgt klager niet in zijn stelling dat de notaris had moeten begrijpen dat hij met 'pensioenaanspraken' ook het nabestaandenpensioen bedoelde. Het hof berispt de notaris wel voor ernstig nalaten in de communicatie. 07-04-2020
- Gerechtshof Arnhem-Leeuwarden Echtscheidingszaak. Man heeft pensioen in eigen beheer opgebouwd. De man kan niet veroordeeld worden tot betaling vereveningsbedrag aan vrouw. De vrouw heeft een recht jegens het uitvoeringsorgaan. Afstorting kan niet worden geveerd omdat de eigen beheer-bv niet kan beschikken over voldoende liquide middelen. Het hof verklaart voor recht dat partijen dienen over te gaan tot verevening van het pensioen van de man in eigen beheer. 19-03-2020

# Rechtbank

- Rechtbank Overijssel De pensioenovereenkomst van de werknemer wordt in 2013 gewijzigd. Daarbij wordt onder meer de pensioenopbouw lager, de pensioenleeftijd en de werknemerspremie hoger. Werknemer vordert pensioenschade van € 135.800 van de werkgever. De rechtbank oordeelt dat vordering van de schade voor de hogere premie over het verleden is verjaard. De versoering van de pensioenopbouw is niet verjaard want betreft toekomstige schade die pas bij pensioeningang opeisbaar is. De wijziging is rechtsgeldig. De pensioenovereenkomst verwijst naar het pensioenreglement. Daarin staat een wijzigingsbeding. Het beding is schriftelijk vastgelegd en maakt door de verwijzing (incorporatie) deel uit van de pensioenovereenkomst. Er is niet bepaald dat alleen de op een bepaalde datum geldend reglement tussen partijen geldt, zodat ook latere wijzigingen zijn geïncorporeerd. 26-05-2020
- Rechtbank Rotterdam Geschil na echtscheiding over uitleg echtscheidingsconvenant. Gedaagde mag bij verevening kiezen voor latere ingangsdatum ouderdomspensioen, ook al betekent dit dat zijn ex-echtgenoot langer moet wachten op het deel van dat pensioen. De rechtbank oordeelt dat er geen conversie is overeengekomen maar verevening. 20-05-2020
- Rechtbank Oost-Brabant Geschil tussen werknemer en werkgever over de vraag of er een pensioenovereenkomst tot stand is gekomen en of de werkgever aansprakelijk is voor de schade wegens niet onderbrengen daarvan bij de verzekeraar. In de arbeidsovereenkomst staat: 'Voor de in dienst zijnde werknemers is er een pensioenregeling bij ASR verzekeringen van kracht. Op uitdrukkelijk verzoek van de werknemer kan hiervan worden afgezien.' De rechtbank oordeelt dat er een pensioenovereenkomst tot stand is gekomen. Schade is niet aannemelijk geworden omdat het pensioengevend salaris lager is dan de franchise. Werknemer heeft geen belang. De rechtbank wijst de vordering af. 14-05-2020

- Rechtbank Oost-Brabant Echtscheiding. Onderdeel van de procedure is de mogelijke afstortingsplicht van de DGA om zijn in eigen beheer opgebouwd pensioen te verevenen. De rechtbank oordeelt dat de man jaarstukken in het geding moet brengen waaruit de hoogte van het pensioen blijkt. Partijen dienen aan te geven of zij het wenselijk achten vragen voor te leggen aan een deskundige over de in eigen beheer opgebouwde pensioenvoorziening en over de vraag of de betrokken bv in staat is om het deel van de pensioenvoorziening waar de vrouw recht op heeft af te storten. 29-04-2020

## Antillen

- Gerecht in Eerste Aanleg van Aruba Arubaanse echtscheidingszaak. Man vordert onder meer verdeling van het tijdens het huwelijk door de vrouw opgebouwd ouderdomspensioen. Het gerecht laat de man toe tijdens comparitie toe te lichten bij welke werkgevers en pensioenuitvoerders de vrouw pensioen heeft opgebouwd. 13-05-2020
- Gerecht in eerste aanleg van Sint Maarten Werknemer op Sint Maarten protesteert tegen zijn pensioenontslag bij 60 jaar in 2018. In 2016 is de pensioenleeftijd verhoogd naar 62 jaar. Het gerecht oordeelt dat er geen objectieve rechtvaardiging is voor de leeftijdsdiscriminatie. Werkgever moet de schade van werknemer vergoeden. 03-04-2020