

UPDATE

## **Nummer 12, 2020**

Uitspraken van 1 januari 2021 tot 22 januari 2021

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

Beste lezers,

Welkom bij Pensioenrecht Updates, jaargang 3, editie 12. Daarin vindt u een overzicht van vijftien in december 2020 gepubliceerde uitspraken over pensioen. In totaal waren er in 2020 169 gepubliceerde civiele pensioenuitspraken. Dat is iets meer dan in 2018 (166 uitspraken) maar aanzienlijk minder dan in 2019 (196 uitspraken).

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**

*Verplichte deelname zzp-schilders is niet in strijd met mededingingsrecht*  
Zelfstandigen Bouw stelt dat de verplichte deelname van zzp-schilders aan het bedrijfstakpensioenfonds schildersbedrijf in strijd is met het Europese mededingingsrecht. De kantonrechter had de vorderingen afgewezen (ECLI:NL:RBDHA:2019:702, **PR 2019-0014**). Het hof oordeelt dat de overeenkomst die ten grondslag ligt aan het verplichtstellingsbesluit de mededinging weliswaar beperkt, maar de overeenkomst strekt niet tot beperking. Bovendien is evenmin sprake

van een merkbare beperking. De kostenverschillen zijn in absolute zin te gering om merkbare gevolgen te hebben voor de mededinging. Zelfstandigen Bouw c.s. heeft onvoldoende feitelijk onderbouwd dat dit anders is. Het hof oordeelt dat er geen strijdigheid is met het mededingingsrecht (ECLI:NL:GHDHA:2020:2384, **PR 2021-0007**).

*Pensioenontslagbeding bij pensioengerechtigde leeftijd is AOW-leeftijd*  
Geschil over einddatum arbeidsovereenkomst bij pensioenontslagbeding dat eindigt bij pensioengerechtigde leeftijd. Volgens de werkgever is dat de AOW-leeftijd. Werkneemster voert aan dat het de hogere pensioenleeftijd uit het pensioenreglement is. Het hof legt het pensioenontslagbeding zo uit dat in dit geval de pensioengerechtigde leeftijd de AOW-gerechtigde leeftijd is. Beoogd was een objectief vast te stellen leeftijd overeen te komen. Dit duidt erop dat partijen hebben bedoeld aan te sluiten bij de AOW-gerechtigde leeftijd. De uitleg van de arbeidsovereenkomst is niet afhankelijk van wat in de verschillende pensioenreglementen is bepaald, aldus het hof (ECLI:NL:GHAMS:2020:3239, **PR 2021-0002**).

*OR kan indexatieverwachting niet afdwingen van ondernemer*  
Een OR had ingestemd met het voorgenomen besluit van KLM catering services voor de excedentregeling, mede op basis van verwachtingen over de indexatie van 6%. Toen die indexatie tegenviel, verzocht de OR de kantonrechter te oordelen dat het besluit moest worden nagekomen. De OR verwees onder meer naar een kopje in het besluit 'niemand gaat er bij de voorgestelde regeling op achteruit' en positieve cijfers met indexatieverwachtingen. Kort gezegd oordeelde de kantonrechter dat voldoende kenbaar was dat het om verwachtingen ging, waarbij duidelijk was gemaakt dat er onzekerheden waren (ECLI:NL:RBNHO:2020:9718, **PR 2021-0008**).

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

De redactie ontvangt graag niet op 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)

## Hof

- Gerechtshof Den Haag Geschil over de vraag of de verplichte deelname van zzp- schilders aan het bedrijfstakpensioenfonds schildersbedrijf in strijd is met het Europees mededingingsrecht (hoger beroep van ECLI:NL:RBDHA:2019:702). Zelfstandigen Bouw voert dat in deze procedure aan tegen Bpf Schilders en de Staat. Het hof oordeelt dat de overeenkomst die ten grondslag ligt aan het verplichtstellingsbesluit de mededinging weliswaar beperkt maar dat de overeenkomst niet strekt tot beperking. Bovendien is evenmin sprake van een merkbare beperking. De kostenverschillen zijn in absolute zin te gering om merkbare gevolgen te hebben voor de mededinging. Zelfstandigen Bouw c.s. heeft onvoldoende feitelijk onderbouwd dat dit anders is. 22-12-2020
- Gerechtshof Den Haag Geschil tussen woningstichting Rochdale en voormalig directeur. Rochdale vordert schadevergoeding wegens ten onrechte aan zichzelf uitgekeerde beloningsbestanddelen. Het hof heeft de voormalig directeur bij tussenvonnis veroordeeld tot betaling. Rochdale heeft zich bij akte uitgelaten over het beroep op verjaring wegens te hoge pensioengrondslag en de vordering

achterstallig salaris. Het hof veroordeelt appellant bij eindarrest tot betaling van diverse bedragen aan Rochdale. Appellant wordt daarnaast veroordeeld om aan Rochdale de schade te vergoeden, nader op te maken bij staat, die het gevolg is van het hanteren van een te hoge pensioengrondslag als gevolg van de onverschuldigde loonsverhogingen. 22-12-2020

- Gerechtshof Arnhem-Leeuwarden Deze zaak gaat over de vraag of diverse Pointer-ondernemingen vallen onder de werkingssfeer van de sectorfondsen in de metaalsector, waaronder PMT. Het hof heeft bij tussenarrest geoordeeld (ECLI:NL:GHARL:2019:8464) dat Pointer Holding vanaf 2002 werkgever is in de Metaal en Techniek. Het hof heeft voorshands bewezen geacht dat Holding dat ook was vanaf haar oprichting in 1991 tot 2002. Pointer Holding slaagt niet in tegenbewijs dat zij vóór 2002 geen werkgever in de Metaal en Techniek was. Fondsen hebben aangevoerd dat niet meer kan worden vastgesteld of bepaalde werknemers in dienst waren bij Pointer Holding dan wel Pointer Rijwielen. Beide vennootschappen hebben de door hun handelen veroorzaakte onduidelijkheid niet kunnen wegnemen. Zowel Pointer Holding als Pointer Rijwielen is hoofdelijk aansprakelijk voor betaling van de factuur van de Fondsen voor onder andere de achterstallige premies. Pointer Beheer en Arondie zijn daarvoor ten onrechte aangesproken. 08-12-2020
- Gerechtshof Amsterdam Geschil over einddatum arbeidsovereenkomst bij pensioenontslagbeding dat eindigt bij pensioengerechtigde leeftijd. Volgens de werkgever is dat de AOW-leeftijd. Werkneemster voert aan dat het de hogere pensioenleeftijd uit het pensioenreglement is. Het hof legt het pensioenontslagbeding zo uit dat in dit geval de pensioengerechtigde leeftijd de AOW-gerechtigde leeftijd is. Beoogd was een objectief vast te stellen leeftijd overeen te komen. Dit duidt erop dat partijen hebben bedoeld aan te sluiten bij de AOW-gerechtigde leeftijd. De uitleg van de arbeidsovereenkomst is niet

afhankelijk van wat in de verschillende pensioenreglementen is bepaald, aldus het hof. 24-11-2020

- Gerechtshof Amsterdam Na beëindiging van het huwelijk, daarna geregistreerd partnerschap, is bij convenant onder meer een alimentatieverplichting afgesproken. De alimentatie wordt verminderd met het pensioen van de man. Het pensioen van de man blijkt lager te zijn. Hij stelt daardoor minder alimentatie te hoeven betalen. Het hof legt het convenant zo uit dat de vrouw steeds over een inkomen zou beschikken van € 52.500 bruto per jaar en dat de alimentatie telkens zou worden verminderd met pensioen- respectievelijk AOW-uitkeringen die de vrouw zou gaan ontvangen. De man zou die alimentatie van €52.500 betalen zolang zijn financiële situatie toereikend is. 24-11-2020
- Gerechtshof Amsterdam Geschil na ontslag over verschuldigdheid transitievergoeding. ABN AMRO stelt dat deze niet is verschuldigd wegens de in de cao opgenomen suppletierегeling. Het hof oordeelt dat de optelsom van suppletie en voortzetting pensioenopbouw gelijkwaardig is aan de transitievergoeding. 03-09-2019

## Rechtbank

- Rechtbank Gelderland Geschil tussen schoonmaakster en haar werkgever na einde arbeidsovereenkomst over salaris, reisurevergoeding, reiskosten, pauze-uren, toeslagen en premieafdracht aan pensioenfonds. De kantonrechter stelt vast dat de schoonmaak-cao van toepassing is. Afwijking ten nadele van de werknemer is niet toegestaan omdat het een minimum-cao is. De meeste vorderingen van de werkneemster worden grotendeels toegewezen. Gelet op de definitie van pensioengevend loon wordt de werkgever veroordeeld om de pensioenpremie over de toegekende posten te betalen. 16-12-2020
- Rechtbank Overijssel Geschil tussen langdurig arbeidsongeschikte werknemer en werkgever over slapend dienstverband en verschuldigdheid transitievergoeding/schadevergoeding. Arbeidsovereenkomst is wegens bereiken pensioengerechtigde

leeftijd geëindigd op 23 oktober 2019. De rechtbank oordeelt dat sprake is van een slapend dienstverband vanaf 27 februari 2019. Werknemer heeft op 9 november 2018 voorgesteld de arbeidsrelatie te beëindigen onder toekenning van een transitievergoeding. Dat voorstel is op 30 november 2018 afgewezen. De kantonrechter veroordeelt de werkgever tot betaling van schadevergoeding. 15-12-2020

- Rechtbank Gelderland Accountantskantoor wordt aansprakelijk gesteld wegens onjuist fiscaal advies. Pensioengeld in eigen beheer van aandeelhouders is tegen fiscale waarde overgedragen zonder fiscale consequenties te bespreken of in te grijpen. Accountantskantoor doet met succes een beroep op verjaring. Er is meer dan vijf jaar verstreken tussen aansprakelijkstelling en moment dat aandeelhouders bekend waren met schade en aansprakelijk persoon. 04-11-2020
- Rechtbank Noord-Holland Geschil tussen Ondernemingsraad en KLM Catering Services (KCS) over uitvoering van pensioenbesluit. OR vraagt rechter om nakoming van geschetste indexatieverwachtingen bij eerder instemmingsbesluit. De OR ontleent zijn stelling dat de geschetste indexatieverwachtingen onderdeel uitmaken van het besluit en dat KCS die verwachtingen moet waarmaken aan het kopje in het besluit 'niemand gaat er bij de voorgestelde regeling op achteruit' en aan de bij de instemmingsaanvraag gevoegde presentatie van Towers Watson. De OR kan volgens de rechter aan de bewoordingen in de instemmingsaanvraag, de toelichting daarop door Towers Watson, de gepresenteerde cijfers en voortraject niet ontleenen dat KCS in strijd met het besluit heeft gehandeld door niet te bewerkstelligen dat een indexatieresultaat van 6% (of een ander percentage) alsnog gerealiseerd wordt. KCS heeft duidelijk en herhaaldelijk kenbaar gemaakt dat het ging om verwachtingen, daarmee doelend op een prognose. KCS heeft bij de presentatie van cijfers en in het overleg met de OR steeds disclaimers geplaatst en ook gerefereerd aan de 'onzekerheden in pensioenland'. 19-10-2020

- Rechtbank Den Haag Vrouw vordert echtscheiding met diverse nevenvoorzieningen. Onderdeel van de vorderingen is verzoek om verevening volgens de WVPS. De rechtbank wijst het verzoek af wegens gebrek aan belang. De man heeft ter zitting toegezegd zijn medewerking te verlenen aan de verevening van pensioenen en de verdeling van de pensioenbeleggingsverzekering. 24-09-2020

## Antillen

- Gerecht in Eerste Aanleg van Aruba Arubaanse ontslagzaak. Werknemer met achterstanden in salarisuitbetaling en pensioenopbouw verzoekt ontbinding arbeidsovereenkomst onder toekenning ontslagvergoeding. Tevens verzoekt hij om afkoop van zijn pensioen. Het Gerecht oordeelt dat vanwege de verschillende toepasselijke procesrechtelijke regimes een verzoek tot ontbinding van de arbeidsovereenkomst niet in één verzoekschrift kan worden gecombineerd met de vordering tot afkoop van pensioen. Het Gerecht verklaart om die reden werknemer niet-ontvankelijk in zijn vordering tot afkoop van het pensioen. Niet kan worden geconcludeerd dat de verstoring van de arbeidsrelatie in overwegende mate is te wijten aan de werknemer. Het Gerecht kent op grond van alle omstandigheden van het geval een vergoeding toe van Afl. 100.000. 15-12-2020
- Gerecht in Eerste Aanleg van Aruba Arbeidsovereenkomst van werknemer op Aruba eindigt normaliter op grond van Landsverordening algemeen ouderdomsverzekering op 23 november 2018. Op verzoek van de werknemer stelt SVB het ouderdomspensioen uit met één jaar. Werkgever stelt SVB aansprakelijk voor schade. Uitstel is volgens de werkgever onrechtmatig omdat de wettelijke termijn voor het aanvragen van uitstel niet in acht is genomen. Het gerecht oordeelt dat de geschonden norm niet strekt tot bescherming van de door DHC gestelde schade en wijst vordering af. 09-12-2020
- Gemeenschappelijk Hof van Justitie van Aruba, Curaçao, Sint Maarten en van Bonaire, Sint Eustatius en Saba Man en vrouw zijn

gescheiden in 2013. Na pensionering van de man start de vrouw een procedure. Zij vordert onder meer pensioenverrekening. Het gerecht wijst de vordering af. Tijdens de appelprocedure is op 8 december 2016 de man overleden. De vrouw heeft tevergeefs grieven gericht tegen de overweging die ten grondslag ligt aan de beslissing over de pensioenrechten nu de man inmiddels is overleden. Het recht op pensioenverrekening is afhankelijk van het leven van de pensioengerechtigde en eindigt bij zijn overlijden. 17-11-2020

- Gerecht in Eerste Aanleg van Aruba Geschil tussen werknemer en Arubaanse werkgever over verplichtingen na einde arbeidsovereenkomst. Gerecht veroordeelt werkgever tot betaling van achterstallige vakantiedagen en salaris. Werkgever hoeft geen pensioenpremies te betalen, dat is vordering van pensioenverzekeraar. 17-11-2020