

## **Wat te doen als u de pensioenpremie niet (meer) kunt betalen**

Intussen heeft de uitbraak van het COVID-19 virus, beter bekend als Corona-virus, ook in Nederland geleid tot ingrijpende maatregelen die in ieder geval tot begin april duren. Deze maatregelen zullen voor veel werkgevers ook grote financiële gevolgen hebben. De gevolgen blijven niet beperkt tot ondernemingen die gedwongen gesloten zijn, zoals bedrijven in de Horeca. Desondanks blijven de premienota's voor de pensioenregeling binnenkomen en moeten deze betaald worden. Wat kan én moet je als werkgever doen als je de pensioenpremie (tijdelijk) niet kan betalen? De mogelijkheden en voorwaarden verschillen per uitvoerder en situatie. Graag lichten we deze toe.

### **Beroep op een betalingsvoorbehoud**

In de praktijk zien wij dat vaak een betalingsvoorbehoud in de zin van art. 12 Pensioenwet in de pensioenregeling is opgenomen. Voorwaarden om succesvol een beroep op deze bepaling te kunnen doen zijn:

- Het stopzetten of verminderen van de premie heeft alleen betrekking op de bijdrage van de werkgever. De bij de werknemer ingehouden eigen bijdrage moet wel worden betaald aan de uitvoerder;
- Er moet sprake zijn een ingrijpende wijziging van omstandigheden.

In de praktijk is het vooral lastig om aan dit laatste vereiste te voldoen. Uit de wetsgeschiedenis van de Pensioenwet blijkt dat het moet gaan om een situatie van evidente overmacht. Hieronder wordt in ieder geval verstaan financieel onvermogen van de werkgever. Tevens moet het gaan om omstandigheden die bij het sluiten van de pensioenovereenkomst nog niet kenbaar waren, maar de omstandigheid hoeft niet onvoorzien te zijn. Indien de werkgever het betalingsvoorbehoud inroept, zal de toekomstige opbouw (tijdelijk) worden verlaagd of beëindigd. Wel verdient het hierbij aanbeveling om de risicodekkingen zoveel als mogelijk in stand te laten. Is geen betalingsvoorbehoud in de pensioenregeling opgenomen, of wordt niet aan de voorwaarden voldaan, dan kan de werkgever zich in beginsel niet aan de plicht tot premieafdracht onttrekken. Doet hij dat wel, dan heeft dat de volgende consequenties.

### **Gevolgen niet betalen van pensioenpremies**

Als de werkgever de pensioenpremie niet aan de verzekeraar of PPI betaalt, zal de verzekeraar of PPI uiteindelijk de pensioenopbouw stopzetten en risicodekkingen laten vervallen. De uitvoerder mag dit niet zomaar doen. De uitvoerder moet eerst de werknemer informeren dat de werkgever de premiebetaling heeft stopgezet en dient zich in te spannen om de premie alsnog te innen, bijvoorbeeld door het sturen van een aanmaning. Als dat geen effect heeft en de deelnemers geïnformeerd zijn door de uitvoerder, mag de uitvoerder drie maanden nadat de deelnemers zijn geïnformeerd de pensioenopbouw stopzetten en de risicodekkingen laten vervallen. Het stopzetten van de pensioenopbouw mag met terugwerkende kracht tot uiterlijk vijf maanden voordat de deelnemers zijn geïnformeerd. Het laten vervallen van de risicodekkingen mag niet met terugwerkende kracht en kan grote gevolgen hebben. Zo is er bijvoorbeeld geen dekking meer voor het partnerpensioen als de werknemer op dat moment komt te overlijden. De werkgever kan in dat geval aansprakelijk zijn indien hij niet rechtsgeldig een beroep heeft gedaan op het betalingsvoorbehoud. Het tijdig inroepen van een betalingsvoorbehoud is dan ook van belang.

Voor ondernemingspensioenfondsen en Algemene Pensioenfondsen (APF) geldt dat in de uitvoeringsovereenkomst moet zijn opgenomen wat de gevolgen zijn als de werkgever de pensioenpremie niet betaalt. Tevens moet het pensioenfonds het verantwoordingsorgaan of belanghebbendenorgaan informeren als de werkgever een premieachterstand heeft ter grootte van 5% van de totale jaarpremie en de dekkingsgraad lager is dan het minimaal vereist eigen vermogen. Ook de Ondernemingsraad, indien aanwezig, moet worden geïnformeerd.

### **Melding betalingsonmacht bij bedrijfstakpensioenfonds en hoofdelijke aansprakelijkheid bestuurder(s)**

Werkgevers die verplicht zijn aangesloten bij een bedrijfstakpensioenfonds (BPF) kunnen geen beroep doen op het eerder genoemde betalingsvoorbehoud. Bij betalingsonmacht moet de werkgever dit wel 'onverwijld' melden aan het BPF. Van een 'onverwijld' melding is sprake indien dit is gedaan binnen een termijn van 14 dagen nadat de betaaltermijn van de premienota is verstreken.

In tegenstelling tot bij verzekerde regelingen heeft het niet betalen van de pensioenpremie geen directe gevolgen voor de werknemers van de werkgever die in betalingsonmacht verkeert. De pensioenopbouw van deze deelnemers wordt voortgezet. Indirect kan de betalingsonmacht van werkgevers wel gevolgen hebben voor de deelnemers. Immers, als veel werkgevers in betalingsonmacht verkeren kan de toch al wankle financiële positie van pensioenfondsen nog verder verslechteren. Het BPF zal dan bijvoorbeeld niet kunnen indexeren of is eerder genoodzaakt om te korten.

Indien de werkgever de betalingsonmacht te laat meldt bij het BPF, is in beginsel ieder van de bestuurders hoofdelijk aansprakelijk voor betaling van de achterstallige pensioenpremie. Om te bewijzen dat de werkgever de premies niet kan voldoen, dient de werkgever informatie te verstrekken over de oorzaak van de betalingsonmacht indien het BPF hierom vraagt.

### **Conclusie**

Neem tijdig contact op met uw pensioenuitvoerder zodra u vermoedt dat u op korte termijn niet in staat zal zijn om de premienota te betalen. Mogelijk kan in overleg met de uitvoerder gekeken worden naar een betalingsregeling. Als u verplicht bent aangesloten bij een BPF, moet u de betalingsonmacht ook tijdig schriftelijk melden!

### **Tot slot**

Wij kunnen ons voorstellen dat u met veel vragen zit in deze periode, ook over uw pensioenregeling. Graag helpen wij u daarbij. Mocht u hulp nodig hebben bij de melding van betalingsonmacht of heeft u aanvullende vragen, dan kunt u contact opnemen met één van [onze advocaten](#).

### **Naschrift:**

Dinsdag 17 maart jl. kondigde het kabinet een uitgebreid "Noodpakket banen en economie" aan in de vorm van een brief aan de Tweede Kamer. De werktijdverkorting-regeling die was opgenomen in de Beleidsregel ontheffing verbod van werktijdverkorting 2004 is met ingang van 1 maart 2020 vervangen door een nieuwe Tijdelijke noodmaatregel overbrugging voor werkbehoud (NOW). Samengevat kunnen werkgevers die te maken hebben met tenminste 20% verwacht omzetverlies (te rekenen vanaf 1 maart 2020) bij UWV voor een periode van 3 maanden een tegemoetkoming in de loonkosten aanvragen ter hoogte van maximaal 90% van de loonsom. Deze periode kan éénmalig worden verlengd met nog een

keer 3 maanden. Voorwaarde is dat werkgevers het loon aan betrokken werknemers 100% doorbetalen. Nog niet duidelijk is hoe moet worden omgegaan met secundaire arbeidsvoorwaarden zoals pensioenopbouw. Wij vermoeden dat die moet worden voortgezet, al zal de definitieve regelgeving daar uitsluitsel over moeten geven. Overigens is het blijkens de maandag 16 maart jl. door de belastingdienst gepubliceerde “V&A 20-004 Pensioenopbouw tijdens tijdelijke arbeidsduurverkorting in verband met coronavirus COVID-19”, fiscaal toegestaan de pensioenopbouw tijdens de periode van arbeidsduurverkorting voort te zetten. Wordt zeker vervolgd.

**Update:**

Op [21 maart jl. is bekend gemaakt](#) dat pensioenuitvoerders ondernemers die door de coronacrisis in acute problemen komen of zijn gekomen zoveel mogelijk tegemoet komen als deze problemen ervaren bij het betalen van de pensioenpremies. Dat hebben de Stichting van de Arbeid, de Pensioenfederatie en het Verbond van Verzekeraars afgesproken.

Omdat de problematiek per sector of werkgever verschilt, zal maatwerk worden geboden op basis van onderstaande oplossingsrichtingen:

- Treffen van een betalingsregeling. De individuele werkgever meldt zich in dat geval bij de uitvoerder.
- Verruiming van betalingstermijnen voor premieafdracht in getroffen sectoren.
- Versoepeling invorderingsbeleid bij het innen van pensioenpremies, bijvoorbeeld door in getroffen sectoren het inschakelen van incassobureaus en/of het opleggen van administratieve boetes uit te stellen.

Partijen gaan met DNB en SZW in overleg over de eventuele aanpassing van wettelijke voorschriften ten aanzien van invorderingsinspanningen en betalingstermijnen. Dit haalt de druk enigszins van de ketel voor getroffen ondernemers met betalingsproblemen. Zoals wij hiervoor al concludeerden, blijft het van belang dat de onderneming tijdig contact opneemt met de pensioenuitvoerder, zodra wordt vermoed dat de premienota op korte termijn niet kan worden betaald. Dat geldt ook in de situatie dat reeds een betalingsregeling is getroffen of als verruimde betalingstermijnen gelden. Ook blijft het aanbeveling verdienen om betalingsonmacht tijdig schriftelijk te melden als u verplicht bent aangesloten bij een BPF!

Daarnaast zijn de voorgestelde maatregelen over de NOW in dit kader relevant, ten aanzien van de vraag of de werkgeverslasten voor pensioen ook onder de loonkosten vallen. Wij houden u via deze website op de hoogte van de verdere ontwikkelingen.

23 maart 2020