

Gerechtshof Amsterdam

Datum: 20 oktober 2016

Zaaknummer: 200.191.713/01

AKTE NA REGIEZITTING

inzake:

1. **AGEAS SA/NV**,
gevestigd te Brussel, België, in deze zaak woonplaats kiezende te Claude Debussylaan 80, 1082 MD Amsterdam
("Ageas")
advocaten: mrs. H.J. de Kluiver, D. Horeman, J.W.M.K. Meijer, en R.L.M.M. Tan
2. **VERENIGING VAN EFFECTENBEZITTERS**,
gevestigd te Den Haag, in deze zaak woonplaats kiezende te Amaliastraat 7, 2514 JC Den Haag
("VEB")
advocaat: mr. P.W.J. Coenen
3. **DRS BELGIUM CVBA**,
gevestigd te Brussel, België, in deze zaak woonplaats kiezende te Maliesingel 20, 3581 BE Utrecht
("Deminor")
advocaat: mr. K. Rutten
4. **STICHTING INVESTOR CLAIMS AGAINST FORTIS**,
gevestigd te Amsterdam, in deze zaak woonplaats kiezende te Westermarkt 2-H, 1016 DK Amsterdam
("SICAF")
advocaat: mr. J.H.B. Crucq
5. **STICHTING FORTISEFFECT**,
gevestigd te Utrecht, in deze zaak woonplaats kiezende te Maliebaan 70, 3581 CV Utrecht ("FortisEffect")
advocaat: mr. A.J. de Gier
6. **STICHTING FORSETTLEMENT**,
gevestigd te Amsterdam, in deze zaak woonplaats kiezende te Barbara Strozziilaan 101, 1083 HN Amsterdam
(de "Stichting")
advocaat: mr. M.H. de Boer

1 INLEIDING

1. Het hof heeft aan Verzoeksters gevraagd om een nadere toelichting te geven op (i) de mogelijke beëindiging van de overeenkomst indien het totale opt-outbedrag meer bedraagt dan 5% van het schikkingsbedrag, mede in samenhang met het uitkeringsplafond voor de verschillende categorieën aandeelhouders zoals opgenomen in bijlage 2 bij de overeenkomst; (ii) de kans dat gerechtigden daadwerkelijk aanspraak kunnen maken op de in bijlage 2 genoemde bedragen per aandeel, mede in samenhang met het totale schikkingsbedrag en de in artikel 4 van bijlage 2 genoemde maximumbedragen; (iii) de noodzaak van het ruime derdenbeding; (iv) de authenticiteit van de acht taalversie(s) van de overeenkomst; en (v) de taal waarin geschillen voor de geschillencommissie kunnen worden behandeld.
2. Hieronder geven Verzoeksters een nadere toelichting op de bovengenoemde vragen.

2 DE MOGELIJKE BEËINDIGING VAN DE OVEREENKOMST

3. De Settlement Agreement bevat een beëindigingsbeding in de zin van artikel 7:908 lid 4 BW. Dat artikel bepaalt dat de schikkingsovereenkomst een beding kan bevatten dat de betalende partij de bevoegdheid geeft de overeenkomst te beëindigen op de grond dat de verbindendverklaring voor te weinig gerechtigden tot een vergoeding gevolgen heeft of op een andere in de overeenkomst vermelde grond onvoldoende gevolgen heeft. Van de wettelijke mogelijkheid om een dergelijk beding op te nemen hebben Verzoeksters gebruik gemaakt.
4. Het beëindigingsbeding in de Settlement Agreement bepaalt dat Ageas het recht heeft de Settlement Agreement te beëindigen als het Opt-Out Bedrag groter is dan 5% van het Schikkingsbedrag. Het Opt-Out Bedrag is het totaalbedrag aan vergoedingen dat personen die een Opt-Out Notice hebben gestuurd zouden hebben ontvangen

als zij tijdig een geldig Claim Form zouden hebben ingediend.¹ De beëindiging is dus niet gekoppeld aan het *aantal* Eligible Shareholders dat een Opt-Out Notice stuurt, maar aan de omvang van hun (potentiële) *belangen*.

5. In vier van de zeven eerdere WCAM-schikkingen is ook gebruik gemaakt van de mogelijkheid een beëindigingsbeding in de schikkingsovereenkomst op te nemen.² Ook van de mogelijkheid het beëindigingsbeding te koppelen aan het belang dat zogenoemde 'opt-outers' vertegenwoordigen is niet nieuw; in *Shell* en *Converium* is eenzelfde koppeling opgenomen.³ Bij de recente wijziging van de WCAM-wetgeving is zelfs een zinsdeel aan artikel 7:908 lid 4 BW toegevoegd om uitdrukkelijk te voorzien in dergelijke mogelijkheden.⁴
6. Het beëindigingsbeding is een van de kernonderdelen van de schikking. De schikking dient meerdere doelen: een definitief einde aan de jarenlang gevoerde procedures, het voorkomen van nieuwe procedures (eventueel nog in te stellen procedures door 'opt-outers' daargelaten) en financiële zekerheid voor Eligible Shareholders en Ageas. Het is in dit verband dat het voor Ageas van groot belang is dat een eventueel 'restrisico' beheersbaar is. De grens van een beheersbaar restrisico is vastgesteld op 5% van het Schikkingsbedrag. Met die grens is ook steeds rekening gehouden tijdens de onderhandelingen en bij de berekening van het overeengekomen Schikkingsbedrag.
7. Verzoeksters achten de kans dat een groot aantal Eligible Shareholders zal 'opt-outen' gering. De Belangenorganisaties hebben intensief contact met hun respectieve achterbannen en voor zover bekend zullen geen van hen opt-outverklaringen indienen. De redelijke verwachting is dat ook van de overige Eligible Shareholders niet meer dan een gering aantal een opt-outverklaring zal indienen.

¹ Voor zover deze personen geen of onvoldoende informatie verstrekken over hun aandelenbezit, zal het Opt-Out Bedrag, ten aanzien van die personen, worden berekend aan de hand van het model opgenomen in Schedule 3 bij de Settlement Agreement.

² *DES, Vie d'Or, Shell, Converium*; GS Bijzondere overeenkomsten, artikel 7:908 BW, aant. 6.3.

³ Variërend van 0,5% tot 5% van het schikkingsbedrag, zie *Shell* (artikel XI, F.) en *Converium* (artikel XI.).

⁴ Waaronder gevallen waarin een te geringe omvang van de vermeende aansprakelijkheid wordt weggenomen, *Kamerstukken II* 2012-2013, 33 126, nr. 7, p. 17.

Zoals uitgebreid in het verzoekschrift toegelicht is de vergoeding die wordt geboden aan Eligible Shareholders zeer redelijk en, zoals zal blijken uit de volgende paragrafen, blijft deze vergoeding ook in het geval van eventuele verwatering redelijk.

3 NADERE TOELICHTING OP POTENTIËLE VERGOEDING ELIGIBLE SHAREHOLDERS

8. Het hof heeft verzocht om een nadere toelichting op de mogelijkheid dat Eligible Shareholders daadwerkelijk aanspraak kunnen maken op de in het Settlement Distribution Plan genoemde bedragen per Fortis Aandeel, gelet op het totale schikkingsbedrag en de in paragraaf 4 van het Settlement Distribution Plan opgenomen maximumbedragen. Dit wordt hieronder nader toegelicht.
9. Daarbij dient vooropgesteld te worden dat het in collectieve schikkingen die zijn getroffen in het kader van de WCAM-procedure gebruikelijk is dat wordt bepaald dat de totale vergoeding is begrensd op een bepaald maximumbedrag en dat de vergoeding aan een individuele begunstigde proportioneel naar beneden wordt bijgesteld wanneer het maximumbedrag wordt overschreden. In vrijwel alle eerdere WCAM-procedures was dit het geval, waaronder ook de schikkingen in Shell en Converium die het meest vergelijkbaar zijn met de onderhavige schikking.⁵

3.1 De verschillende componenten van de vergoeding

10. De hoogte van de vergoeding waar een individuele Eligible Shareholder (met uitzondering van de Uitgesloten Personen) aanspraak op kan maken, wordt bepaald overeenkomstig het Settlement Distribution Plan.⁶ In paragraaf 6.5 van het Verzoekschrift is dit uitvoerig toegelicht. Hieronder worden de verschillende

⁵ Zie bijvoorbeeld: Hof Amsterdam (OK) 29 april 2009 (*Vie d'Or*), JOR 2009/196, r.ov. 2.5; Hof Amsterdam (OK) 29 mei 2009 (*Shell*), JOR 2009/197, r.ov. 3.17; Hof Amsterdam (OK) 15 juli 2009 (*Vedior*), JOR 2009/325, r.ov. 4.9 en Hof Amsterdam (OK) 17 januari 2012 (*Converium*), JOR 2012/51, r.ov. 5.23.

⁶ Omwille van de leesbaarheid wordt hieronder niet steeds opnieuw opgemerkt dat de Uitgesloten Personen geen aanspraak maken op een vergoeding onder de Settlement Agreement.

componenten van de vergoeding per Eligible Shareholder nog kort samengevat en toegelicht.

11. De kern van de vergoeding waar een Eligible Shareholder aanspraak op kan maken, ligt in de vergoeding voor de Fortis Aandelen die deze Eligible Shareholder in de Relevante Periodes heeft gekocht (Buyer Shares) of heeft gehouden (Holder Shares). In paragraaf 2.1 en paragraaf 3.1 van het Settlement Distribution Plan is uiteengezet welke vergoeding in beginsel wordt toegekend per Fortis Aandeel in de Relevante Periodes. In onderstaande tabel is weergegeven op welk bedrag Eligible Shareholders in beginsel aanspraak kunnen maken per Buyer Share of Holder Share voor de drie Relevante Periodes en voor de Active en Non-Active Claimants.

Periode	Categorieën Fortis Aandelen	Non-Active Claimants	Active Claimants
Periode 1	Buyer 1 Aandeel	EUR 0,38	EUR 0,56
	Holder 1 Aandeel	EUR 0,19	EUR 0,28
Periode 2	Buyer 2 Aandeel	EUR 0,85	EUR 1,28
	Holder 2 Aandeel	EUR 0,43	EUR 0,64
Periode 3	Buyer 3 Aandeel	EUR 0,25	EUR 0,38
	Holder 3 Aandeel	EUR 0,13	EUR 0,19

12. In aanvulling op de hierboven omschreven kern van de vergoeding, komen Eligible Shareholders in aanmerking voor een vergoeding van EUR 0,50 per Fortis Aandeel berekend over het hoogste aantal Fortis Aandelen dat een Eligible Shareholder heeft gehouden op enig moment gedurende de periode van 28 februari 2007 (c.o.b.) tot en met 14 oktober 2008 (c.o.b.). Deze vergoedingen zijn vermeld in paragraaf 2.2 en paragraaf 3.2 van het Settlement Distribution Plan. Deze component van de vergoeding is per Active Claimant begrensd op EUR 400 en per Non-Active Claimant op EUR 200.
13. Tot slot komen Active Claimants in aanmerking voor een aanvullende vergoeding van EUR 0,50 per Fortis Aandeel gekocht of

