



dienstverlening voor
financiële ondernemers

Adriaanse bv
Bedrijfsadviseurs

Haasnoot

UTRECHT

21 november 2017

AM Branchedag

'Actuele ontwikkelingen'

Jurjen Oosterbaan Martinius

Willem-H. Haasnoot



dienstverlening voor
financiële ondernemers

Programma

Aandachtspunten Wft en overdracht
assurantieportefeuille

Verschillen in overname aandelen of activa/passiva

Algemene Verordening Gegevensbescherming

Verschil in overname provisie of abonnementen

Actuele ontwikkelingen



dienstverlening voor
financiële ondernemers

'Huisregels'

Maximaal 7 à 8 minuten per onderwerp

Strak tijdschema

Geen interactie

Tenzij wij u een vraag stellen.....

Na afloop 5 minuten voor stellen vragen

Specifieke vraag of presentatie: laat kaartje achter!

1. Overdracht assurantieportefeuille

Aandachtspunten Wft en overdracht assurantieportefeuille

Mr. Jurjen Oosterbaan Martinius
Bureau DFO



dienstverlening voor
financiële ondernemers

Overdracht

Algemeen:

1. Er vindt minimaal beheer plaats
2. Overdragende partij heeft vergunning
3. Bij overdracht gaat vergunningplichtige activiteit over
4. Overdrager mag niet overdragen aan partij die geen vergunning heeft:
(AFM:19 april 2013)

Op 1 februari 2011 heeft er een gesprek met u plaatsgevonden bij de AFM. De AFM heeft hierin onder meer aangegeven dat de koper van de portefeuille, ██████████ ([F]), niet in het bezit is van een vergunning. De AFM heeft laten weten dat zij de verkoop aan een niet-vergunninghoudende partij zeer onwenselijk vindt en dat Commandeur zich ervan had moeten vergewissen of [F] voldeed aan de wet- en regelgeving. U heeft hierop geantwoord dat u de verkoop namens Commandeur zult terugdraaien.



Overdracht

Overdracht:

```
graph TD; A[Overdracht] --> B[Uitsluitend 'portefeuille']; A --> C[Aandelen]
```

Uitsluitend 'portefeuille'

Aandelen



Uitsluitend portefeuille

Vanuit perspectief Wft:

- Verkrijgende partij heeft passende vergunning
- Portefeuille wordt onderdeel bedrijfsactiviteiten verkrijger
- Geen toestemming van AFM nodig
- Oude eigenaar wel uitschrijven vergunninghouder
- Verkrijgende partij eventueel:
 - Nieuwe handelsnaam toevoegen



Overdracht

Overdracht:

```
graph TD; A[Overdracht] --> B[Uitsluitend 'portefeuille']; A --> C[Aandelen]
```

Uitsluitend 'portefeuille'

Aandelen



Aandelen

In situatie dat meer dan 50% van de aandelen overgaan:

1. Meer dan 50% aandelen: per definitie beleidsbepaler
2. Voornemen tot benoeming beleidsbepaler melden bij AFM
3. Voornemen niet uitvoeren voordat AFM heeft aangegeven geen bezwaar te hebben.
4. In praktijk geen probleem indien verkrijger al beleidsbepaler is
5. Is verkrijger nog geen beleidsbepaler dan toetsing



Beleidsbepalers

Beleidsbepaler:



Dagelijks beleidsbepaler

1. Betrouwbaar
2. Geschikt

(Mede-)beleidsbepaler

1. Betrouwbaar



Geschiktheid

Maximaal 6 personen

- (i) bestuurlijke ervaring opgedaan gedurende tenminste één jaar in een voor de onderneming relevante werkomgeving; of
- (ii) een Hbo-diploma van een voor de onderneming relevante opleiding; of
- (iii) een Hbo-diploma en minimaal twee jaar werkervaring in een voor de onderneming relevante werkomgeving; of
- (iv) tien jaar werkervaring in een voor de onderneming relevante werkomgeving, waarvan vijf jaar aaneengesloten.

Meer dan 6 personen

- **A. Bestuur, organisatie en communicatie**, waaronder het aansturen van processen, taakgebieden en medewerkers, het naleven en handhaven van algemeen aanvaarde sociale, ethische en professionele normen, waaronder het tijdig, juist en duidelijk informeren van klanten en de toezichthouder;
- **B. Producten, diensten en markten waarop de onderneming actief is**, inclusief relevante wet- en regelgeving en financiële (en actuariële) aspecten;
- **C. Beheerste en integere bedrijfsvoering**, waaronder de administratieve organisatie en interne controle, de waarborging van geschiktheid en vakbekwaamheid binnen een onderneming, de zorgvuldige behandeling van klanten, het risicomangement, compliance en de uitbesteding van werkzaamheden; en
- **D. Evenwichtige en consistente besluitvorming**, waarbij onder meer de belangen van klanten en andere stakeholders een centrale positie innemen.



Problemen in de praktijk

Voorbeelden:

- Verkoop aan eigen medewerker/ familie zonder geschiktheid
- Verkoop aan 'accountant'

Advies:

Start als verkoper met na te gaan of eventuele koper:

- Financiering rond kan krijgen
- Betrouwbaar is
- Kan voldoen aan eis van geschiktheid



2. Verschil in overname aandelen of portefeuille

2. Verschil in overname aandelen of activa/passiva

Overname onderneming

- Aandelenoverdracht
- Overdracht volgens Activa/Passiva transactie

2. Verschil in overname aandelen of portefeuille

Aandelenoverdracht

- Feitelijk gaat de gehele onderneming over inclusief personeel en inclusief historie van de onderneming
- Er vindt géén portefeuilletransactie plaats
- Op aankoop aandelen kun je niet afschrijven
- Lagere koopsom
- Eenvoudige transactie
- Levering aandelen via de notaris

2. Verschil in overname aandelen of portefeuille

Activa / Passiva transactie

- Er vindt een portefeuillete transactie plaats
- Personeel gaat ook van rechtswege over naar onderneming koper op basis van BW 7:662
- Doorgaans hogere koopsom

2. Verschil in overname aandelen of portefeuille

Voorkeur kopers doorgaans niet voor aandelentransactie!

- Ondanks lagere aankoopsom
- Ondanks eenvoudiger transactie
- Ondanks dat contracten in stand blijven, onder andere abonnementen
- Ondanks wens verkoper

2. Verschil in overname aandelen of portefeuille

Waarom voorkeur Activa / Passiva:

- Geen overname 'historie' > aansprakelijkheid
- Afschrijving op aankoop portefeuille
- Financiering éénevoudiger
- Pandrecht op portefeuille mogelijk

De AVG en de overdracht van de onderneming

Mr. Jurjen Oosterbaan Martinius



dienstverlening voor
financiële ondernemers

Algemene Verordening Gegevensbescherming

- Invoering 25 mei 2018
- Doel is natuurlijke personen zeggenschap te geven over hun persoonsgegevens die bij derden aanwezig zijn
- Cultuurverandering: "Het zijn toch 'mijn' klanten en 'mijn' gegevens"
- Aanzienlijke boetes
- Maar ook (en belangrijker): aansprakelijkheid:
 - Jegens een ieder die schade heeft geleden als gevolg van niet voldoen AVG
 - Materiele en immateriële schade



Praktijk

- Financieel advieskantoor heeft massaal persoonsgegevens
- Veel persoonsgegevens zijn zeer gevoelig:
 - Financiële situatie
 - Leefsituatie
 - Werkkring
 - Gezondheid
 - Strafrechtelijke incidenten



Overdracht

Overdracht:

```
graph TD; A[Overdracht] --> B[Uitsluitend 'portefeuille']; A --> C[Aandelen]
```

Uitsluitend 'portefeuille'

Aandelen



Overdracht portefeuille

- In praktijk ook alle klant dossiers
- Elk dossier met persoonsgegevens
- In praktijk eerst overdracht en daarna informatie aan klant
- Dus vooraf geen instemming of
- Vraag: gaat dit goed onder AVG?



Vanuit perspectief Wbp en AVG

1. Het verzamelen van persoonsgegevens is toegestaan voor welbepaalde, uitdrukkelijk omschreven en gerechtvaardigde doeleinden (artikel 5 lid 2 AVG)
2. Verdere verwerking voor een ander is alleen toegestaan als dit doel verenigbaar is met het doel waarvoor de persoonsgegevens oorspronkelijk zijn verzameld (artikel 5 lid 2 AVG)
3. Als een klantenbestand wordt overgedragen is sprake van 'verwerking' onder de AVG (artikel 4 onder 2 AVG)



Beoordeling vraag

- Meeste adviseurs hebben bij verwerving klant niet geïnformeerd dat doel tevens kan zijn overdracht onderneming
- Dus geen beroep op toestemming mogelijk:
- Twee opties:
 - De uitvoering is noodzakelijk om te voldoen voor de uitvoering van een overeenkomst waarbij betrokkene partij is (artikel 6 lid 1 onder b)



Welke overeenkomst?

- Tussen klant en adviseur is er een overeenkomst van opdracht als bedoeld in artikel 7:400 BW
- Relatie tussen adviseur en klant is gebaseerd op vertrouwen
- Juridisch spannend om te bepalen dat klant in vervolg maar iemand anders moet vertrouwen die hij niet kent en heeft gekozen



Beoordeling vraag

- Meeste adviseurs hebben bij verwerving klant niet geïnformeerd dat doel tevens kan zijn overdracht onderneming
- Dus geen beroep op toestemming mogelijk
- Twee opties:
 - De uitvoering is noodzakelijk om te voldoen voor de uitvoering van een overeenkomst waarbij betrokkene partij is (artikel 6 lid 1 onder b)
- Is er dan sprake van gerechtvaardigde belangen van de verwerkingsverantwoordelijke? (artikel 6 lid 1 onder f AVG)



Gerechtvaardigde belangen

Over het algemeen kwalificeert het bedrijfsbelang van de verkoper bij de overdracht van dergelijke gegevens in het kader van een overname als een gerechtvaardigd belang, maar rechter zal afweging maken.



Mogelijke afweging rechter

- Ondernemer heeft belang om onderneming te kunnen overdragen
- Klant heeft belang om regie over eigen persoonsgegevens te kunnen voeren
- Oplossing zal dus gezocht moeten worden in wijze van overdracht
- Hou rekening met oordeel:
 - *Voor adviseur is het een beperkte inspanning om voornemen tot overdracht voor overdracht aan klant bekend te maken en klant recht te geven om overdracht van zijn persoonsgegevens te blokkeren*



Extra aandacht

- Artikel 13 lid 3
- Bij voornemen verwerking voor ander doel dan waarvoor de persoonsgegevens zijn verzameld, dan moet verwerkingsverantwoordelijke vooraf informeren



Risico-inschatting

- Recht is ontwikkeling
- Recht op schadevergoeding kan procedures aanjagen
- Lijn in de samenleving is om burgers te beschermen tegen (ongewenste) inbreuken op persoonsgegevens
- Wil je op zeker gaan: aankondigen en mogelijkheid bieden gegevens uitsluitend aan klant te sturen



4. Verschil in overname provisie of abonnementen

4. Verschillen provisie versus abonnementen

Ogenschijnlijke 'voordelen' provisie:

- Portefeuillerecht t.o.v. individuele overeenkomst
- Eenvoudig - juridisch gesproken - overdraagbaar
- Zorgplicht t.o.v. nakomen inhoud overeenkomst
- Werkzaamheden t.b.v. een klein percentage van de relaties i.p.v. ten behoeve van iedere relatie
- Premie en beloning worden gelijktijdig en doorgaans door verzekeraar geïncasseerd > premie en abonnement niet

4. Verschillen provisie versus abonnementen

Ogenschijnlijk 'voordelen' provisie:

- Generiek beloningssysteem > een abonnement is individueel
- Incasso verzekering is gekoppeld aan dekking > bij een abonnement niet
- Prijs adviseur speelt geen rol > bij abonnement onderscheiding mogelijk
- Relatief éénvoudig systeem > abonnement arbeidsintensiever

4. Verschillen provisie versus abonnementen

Ogenschijnlijk 'voordelen' abonnement:

- Relatie weet precies wat adviseur voor hem/haar doet
- Beloning volledig transparant
- Verlaging premie of wegvallen verzekeringen heeft geen invloed op beloning adviseur
- Positionering: adviseur van de klant
- Betere onderscheiding mogelijk t.o.v. een collega
- Dienstverlening bestaat niet persé uit verkoop van polissen

4. Verschillen provisie versus abonnementen

In geval van verkoop levert een assurantieportefeuille tot op heden aanzienlijk meer op dan een portefeuille met abonnementen.

Actualiteiten



dienstverlening voor
financiële ondernemers

Actieve transparantie provisie

- 86 i Bgfo: wijze van beloning moet vooraf gemeld worden bij schadeverzekeringen
- Min fin: alleen bij directe beloning klant vooraf informeren over hoogte van beloning
- AFM: Bij provisie van aanbieder actief hoogte van provisie melden
 - Geen reden om dit niet te doen
 - Tweedeling assertieve- en niet assertieve klanten



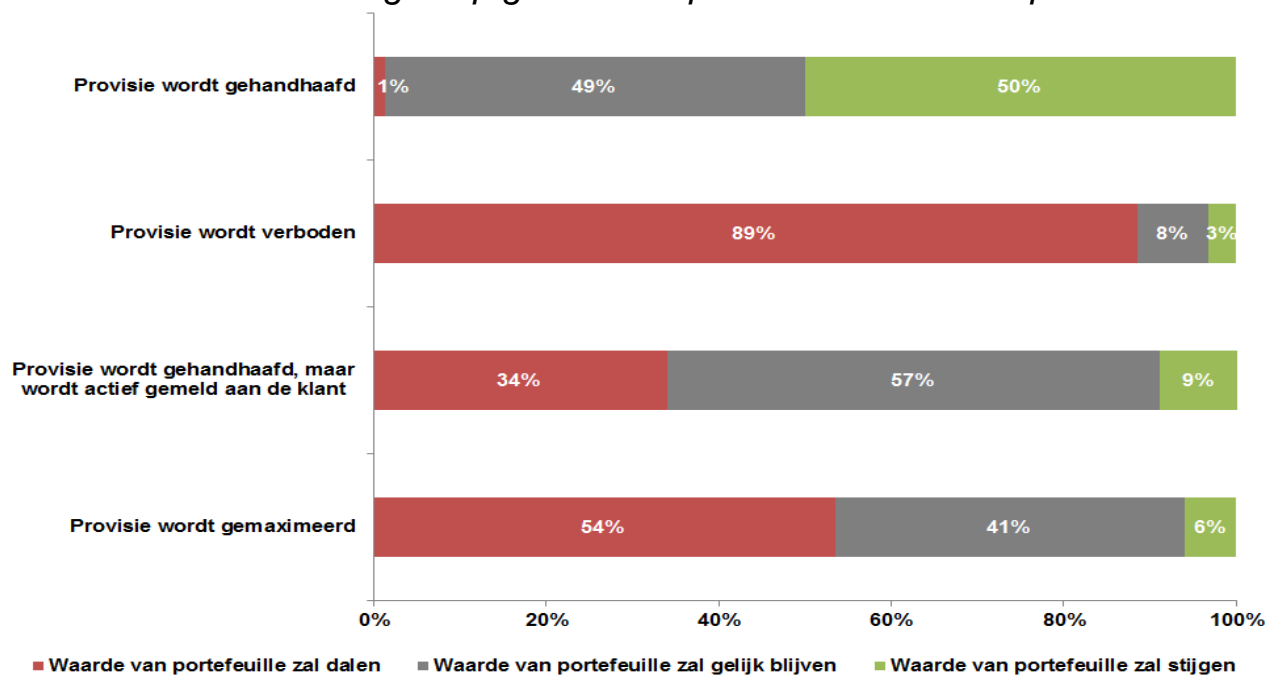
Oordeel Bureau DFO

- Wat hebben we nu geleerd van rapport: '*Weten is geen doen*' van WRR?
- Wat leert Evaluatie Verbod provisie ons?
- Niets te verbergen voor klant. Maar belangrijk is dat klant juiste afweging kan maken tussen meerwaarde goed advies en kosten advies
- Verwijzen naar bakker is onzin



Verwachting markt begin 2017

Effect van ontwikkelingen op gebied van provisie voor waarde portefeuille





Vragen?



dienstverlening voor
financiële ondernemers

Adriaanse bv
Bedrijfsadviseurs

Haasnoot

Visitekaartje inleveren!

U ontvangt de presentatie in uw mailbox



dienstverlening voor
financiële ondernemers

Adriaanse bv
Bedrijfsadviseurs

Haasnoot

Dank voor uw aandacht!