

# Gedekt bij fusie voor lijken in de kast

Hoewel het aantal fusies en overnames de afgelopen jaren in Nederland fors is afgenomen, lijkt er een keerpunt sinds het laatste kwartaal van 2009. Een fusie of overname is een ingewikkeld traject, waarbij bestuurders een belangrijke maar ook risicovolle rol spelen. Het is de vraag of deze risico's ook gedekt zijn binnen hun bestuurdersaansprakelijkheidsverzekering. Want wat is het effect van een overname op de dekking van deze verzekering?



*Arianne Verdoold: 'Een inloopdekking is te overwegen. Echter, voor de overnemende partij is het beter om de aansprakelijkheid voor fouten uit het verleden bij de koop uit te sluiten'*

Het aantal fusies en overnames dat bij de SER is aangemeld in 2009 is sterk afgenomen. Grote boosdoener; de economische terugval. Bedroeg het aantal fusiezaken in 2008 nog 500, in 2009 was dat 335; een afname van 33%. Ten opzichte van 2007 is zelfs sprake van een halvering, zo blijkt uit de jaarlijkse telling van het aantal fusiemeldingen. Sinds de totstandkoming van de SER-Fusiegedragsregels in 1970 is het aantal fusiemeldingen in één jaar zelfs nog nooit zo laag geweest. Opvallend laag was het derde kwartaal van 2009 met slechts 67 meldingen. Opmerkelijk is ook het daaropvolgende herstel in het vierde kwartaal van 2009, waarin 115 meldingen zijn binnengekomen.

## Overnamemarkt trekt weer aan

Nederlandse specialisten op dit gebied geloven weer voorzichtig in een herstel van de fusie- en overnamemarkt. De loden schuldenlasten van bedrijven, herstructureringen bij banken en toenemende claimmissies vormen de belangrijkste factoren die achter het groeiende optimisme schuilgaan, zo blijkt uit de jongste 'Fusie- en overnamebarometer' van PricewaterhouseCoopers. De onzekerheid over het herstel van de markt neemt af, de daling van het aantal fusies en overnames is een halt toegeroepen. Bovendien speelt de krapte aan financiële middelen nu een minder grote rol dan een half jaar geleden.

## Risico's bij een overname

Bestuurders steken enorm veel tijd en energie in een overname of fusie. Na meestal een lange tijd

kan een fusie of overname eindelijk worden bezegeld. Het gevoel van 'mission accomplished' overheerst. Maar wat nog veelal onderbelicht is, is dat fusies en overnames juist een toenemend risico voor de bestuurders van bedrijven betekenen. Bedrijfsvoering wordt vaak ingewikkelder, systemen en processen moeten worden aangepast, de schuldenlast neemt toe en cultuurverschillen komen aan het licht. Daarnaast moeten bestuurders in een fusieproces openheid van zaken en toezeggingen over de onderneming geven. En het gaat bij overnames en fusies vaak om grote financiële belangen.

## Voorbeeld

Een recent voorbeeld is metaalbewerkingsbedrijf Anholt B.V. dat wordt overgenomen door fietsenfabrikant Dutch Bikes N.V. (gefingeerde namen). Ten tijde van de overname laat Anholt na de volledige portefeuille van uitstaande leningen bekend te maken. De financiële positie wordt dus duidelijk anders voorgesteld dan deze in werkelijkheid is. Dit komt echter pas na de overname aan het licht.

Fietsenfabrikant Dutch Bikes dient vervolgens een aanklacht in tegen de directeur van de andere partij wegens gebrek aan adequaat toezicht en een onjuiste voorstelling van zaken. De accountants van beide ondernemingen worden eveneens aangeklaagd wegens onvoldoende controle tijdens de overname. De totale claim: ruim € 3.300.000. Uiteindelijk wordt de zaak geschikt omdat beide

partijen bang zijn voor een mogelijke claim van de aandeelhouders van Dutch Bikes. Gelukkig dekt de bestuurdersaansprakelijkheidsverzekering van Anholt de verdedigingskosten en het gedeelte van de schadevergoeding dat betrekking heeft op de aansprakelijkheid van haar directeur.

### Wijziging van het risico

Wanneer is er sprake van een fusie of overname volgens de dekking van een bestuurdersaansprakelijkheidsverzekering? In principe is het zo dat er sprake is van een nieuwe deelneming onder de polis als de rechtspersoon de controle verkrijgt over een andere onderneming.

Bij rechtspersonen is dit het geval als de overnemeende partij meer dan 50% van het stemrecht in de nieuwe onderneming krijgt. Het is juist deze wijziging die risico's met zich meebrengt.

De tussenpersoon dient hierop te anticiperen en het is essentieel dat hij/zij op de hoogte is van de bepalingen in de betreffende bestuurdersaansprakelijkheidsverzekering. Op dit punt kunnen de voorwaarden van de verschillende verzekeraars nog wel eens van elkaar afwijken.

### Automatische dekking

De eerste vraag waar de tussenpersoon mee geconfronteerd wordt, is of er automatische dekking onder de polis bestaat voor overnames en fusies. Als dit niet het geval is of slechts voor een beperkte termijn, dan dient de verzekeraar zo spoedig mogelijk op de hoogte te worden gesteld van de gewijzigde situatie. Het is dan aan de verzekeraar om nadere voorwaarden en premie overeen te komen. Uiteraard is het aan te bevelen een dekking in te kopen bij een verzekeraar die automatische dekking biedt voor de bestuurders van de nieuwe deelneming op basis van de bestaande voorwaarden.

Vaak wordt er wel een beperking gesteld aan de omvang van de overname. Leidt de overname bijvoorbeeld tot een toename van het balanstotaal met een bepaald percentage, meestal tussen de 10 en 20%, dan kan de verzekeraar nadere eisen stellen. Deze kunnen te maken hebben met de aanmeldingstermijn, de voorwaarden of de premie. Hiervoor moet de tussenpersoon vooraf een afgewogen keuze tussen de mogelijkheden van de verschillende verzekeraars maken om de gewenste dekking te verlenen.

### Inloop- of uitloopdekking?

De volgende vraag is of het mogelijk is om ook dekking te regelen voor fouten gemaakt vóór de datum van de fusie of overname. Over het algemeen wordt een uitloopdekking geregeld op de polis van de bestuurders van de overgenomen onderneming. De nieuwe bestuurders zullen namelijk niet graag geconfronteerd worden met een schade op de polis die is veroorzaakt door de bestuurders van de andere partij. Als de

bestuurders van de overgenomen onderneming nog geen verzekering hadden, kan een inloopdekking overwogen worden. Voor de overnemeende partij is het echter nog beter om de aansprakelijkheid voor fouten uit het verleden bij de koop uit te sluiten. In het eerdergenoemde voorbeeld werd het belang van een uitloopdekking duidelijk. De fout van de directeur was gemaakt vóór het moment van de overname en de medeverzekering van de overgenomen onderneming op de polis. Dankzij de uitloopdekking op de oude verzekering werd de betreffende directeur toch schadeloos gesteld.

### Implicaties op dekking

Overnames en fusies brengen dus aanzienlijke risico's met zich mee en kunnen grote implicaties hebben voor de dekking onder een bestuurdersaansprakelijkheidsverzekering. Het is dan ook in het belang van de tussenpersoon om zich goed op de hoogte te (laten) stellen van de verschillende voorwaarden van verzekeraars. Zo weet hij zeker dat hij in geval van een fusie of overname van één van zijn klanten niet verrast wordt en een goed advies kan geven. ■

Door: Arianne Verdoold, Manager Chubb Specialty Insurance

**Utopie?**

- Altijd direct een vriendelijke en deskundige medewerker aan de lijn
- E-mails snel en adequaat beantwoord
- Scherpe premies
- Uw polissen binnen 24 uur klaar

Een utopie? Nee hoor.  
Bij intermediairverzekeraar AnsvarIdéa werkt het zo!

Ervaar het zelf en bel (020) 617 04 26 voor een afspraak.  
Dan vertellen we u meer over onze persoonlijke aanpak.  
Mailen kan ook: [helmoet.hendriks@ansvaridea.nl](mailto:helmoet.hendriks@ansvaridea.nl)

[www.ansvaridea.nl](http://www.ansvaridea.nl)

Is uw interesse geprikkeld?  
Kijk dan eens op [www.ansvaridea.nl/intermediairs](http://www.ansvaridea.nl/intermediairs)

**Ansvaridéa**  
VERZEKERINGEN  
een bewuste keuze

Postbus 90386 – 1006 BJ Amsterdam  
F 020 617 00 76 – [www.ansvaridea.nl](http://www.ansvaridea.nl)

Overschiestraat 59a – 1062 XD Amsterdam  
T 020 617 04 26 – [info@ansvaridea.nl](mailto:info@ansvaridea.nl)