

Class action

Een fiduciaire verantwoordelijkheid

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

Even voorstellen: René Bastian

- UvB
- Clarese
- Op persoonlijke titel

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

Agenda

1. Class action in grote lijnen
2. Misvattingen over class actions
3. Naar een class action-beleid

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

1. Class action in grote lijnen

- Amerikaans fenomeen
- Gedupeerden verenigen zich in class en procederen samen
- Onderwerpen: geneesmiddelen, bouw, vermogensbeheer
- Securities fraud:
 - Accounting fraud (te gunstige voorstelling van zaken)
 - Prospectus fraud (relevante informatie ontbrak bij aand-emissie)
 - Projection fraud (te gunstige verwachtingen gewekt)
- Fraude → koersverlies → schade pensioenfonds

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

1.1 Wetgeving en jurisprudentie

- Jaren-90: class action beschikbaar voor pensioenfondsen
- US Employee Retirement Income Security Act (ERISA)
 - Fiduciaire verantwoordelijkheid bij fundmanagers van Pens-regeling
- Rechters veroordelen pensioenfondsen wegens nalatigheid
 - volgen class actions behoort tot fiduciaire taak
- Department of Labor onderschrijft jurisprudentie
- Private Securities Litigation Reform Act (PSLRA)
 - Europese instellingen kunnen meedoen aan class actions

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

1.2 Enkele cijfers

- 200 – 250 class actions per jaar
- Settlements: \$ 10 – 15 mld per jaar
- EU-fondsen laten ca. \$ 2,4 mld liggen door afzien van C A
- Advocatenkosten: no cure / no pay, 20 – 30% settlement

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

1.3 Het class action-proces

- Strak geregisseerd proces
- Informatievoorziening over gestarte class actions
- Backoffice controleert posities
- Verlies: aanmelden bij advocatenkantoor
- Groot verlies: lead-plaintiff (hoofdeiser)
- Doorlooptijd: 3 – 5 jaar
- Advocatenkantoor faciliteert pensioenfondsen
- Na settlement: formulieren naar claim administrator

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

2. Misvattingen

Nederland terughoudend vanwege onjuiste opvattingen

- Amerikaanse claimcultuur
- Snijden in eigen vlees
- Focus op good governance
- Zaak van vermogensbeheerder
- Regelt de custodian
- Laat een ander lead plaintiff zijn
- Administratieve rompslomp

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

2.1 Amerikaanse claimcultuur

- *Procederen om marginale kwesties met excessieve claims*
- In casu:
 - Fraude of mismanagement, verwijtbaar of strafbaar gedrag
 - Schade voor het pensioenfonds
 - Hiervoor gaan we in Nederland ook naar de rechter
- *The American Way* is een realiteit: zie IFRS

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

2.2 Snijden in eigen vlees

- *Huidige aandeelhouders betalen de claimers. Geld pompen*
- In casu:
 - Class action is realiteit. ‘Niets doen’ verandert daar niets aan
 - Afzien betekent dat anderen groter schadebedrag krijgen +
 - Deelnemers in eigen fonds blijven zitten met de schade

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

2.3 Focus op good governance

- *Via good governance zijn misstanden te voorkomen*
- In casu:
 - Good governance werkt in Nederland, in VS correctie via de markt
 - Good governance biedt geen garantie
 - Good governance is preventief. Class action werkt repressief

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

2.4 Zaak van de vermogensbeheerder

- *De externe vermogensbeheerder moet in actie komen*
- In casu:
 - Beheerder heeft geen belang bij etaleren slechte beleggingen
 - Beheerder wil de relatie met ondernemingen niet verzuren
 - Vermogensbeheerder kan niets zonder fondsbeleid
 - Procederen is zaak van juristen en niet van vermogensbeheerders
 - Besluit om te procederen is domein van pensioenfondsbestuur

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

2.5 Dat regelt de custodian

- *Custodian volgt de class actions voor ons.*
- In casu:
 - Class actions volgen is niet de taak van de custodian
 - Custodians vragen geld voor deze service (advocaten niet)
 - Onzeker of alles gevolgd wordt. Ontvangt u kwartaalrapportages?
 - Custodian volgt achteraf, na settlement. Nooit als lead plaintiff

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

2.6 Laat een ander lead plaintiff zijn

- *Als ander lead plaintiff is, blijven wij buiten beeld*
- In casu:
 - Procederen wordt ten onrechte als kwalijk gezien (imago-schade)
 - Lead plaintiff heeft gunstiger positie (tot 6 x meer resultaat)
 - Vertrouwen op ander kan betekenen dat EU wordt uitgesloten
 - Pensioenfondsen van Nederlandse schaal horen lead plaintiff te zijn

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

2.7 Administratieve rompslomp

- *Veel werk, dat weinig oplevert*
- In casu:
 - Werk kan kosteloos volledig geautomatiseerd uitbesteed worden
 - Advocaten services pensioenfondsen maximaal
 - De financiële belangen zijn groot

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

3. Naar een class action-beleid

Wat geregeld moet worden:

- Juiste mindset: de 'wil' om deze schade te verhalen
- Informatievoorziening (ISS, grote advocatenkantoren, ...)
- Actief beleid of passief beleid (na settlement aansluiten)
- Lead plaintiff-rol: prominente vermogenspositie uitnutten
- Welk advocatenkantoor: het beste
 - top-10 class actions, meeste class actions gestart, grootste kantoor, markt-opinie

Class action; een fiduciaire verantwoordelijkheid

Conclusie

- Financiële belangen voor een pensioenfonds zijn groot
- Er zijn geen out-of-pocketkosten bij class actions
- Het behoort tot de fiduciaire taak van het pensioenfonds
- De administratieve last is minimaal
- Aarzelende houding wordt veroorzaakt door misvattingen
- Er zijn geen valide redenen om af te zien van actief beleid