



**GLOBAL EQUITY ORGANIZATION
NETHERLANDS CHAPTER**

**OPTION PROGRAMS AND
DIVESTMENT OF A BUSINESS**

MR. F.G. DEFAIX
Partner AKD
Practice Leader Employment Law

woensdag 25 januari 2012

DIVESTMENT/OUTSOURCING

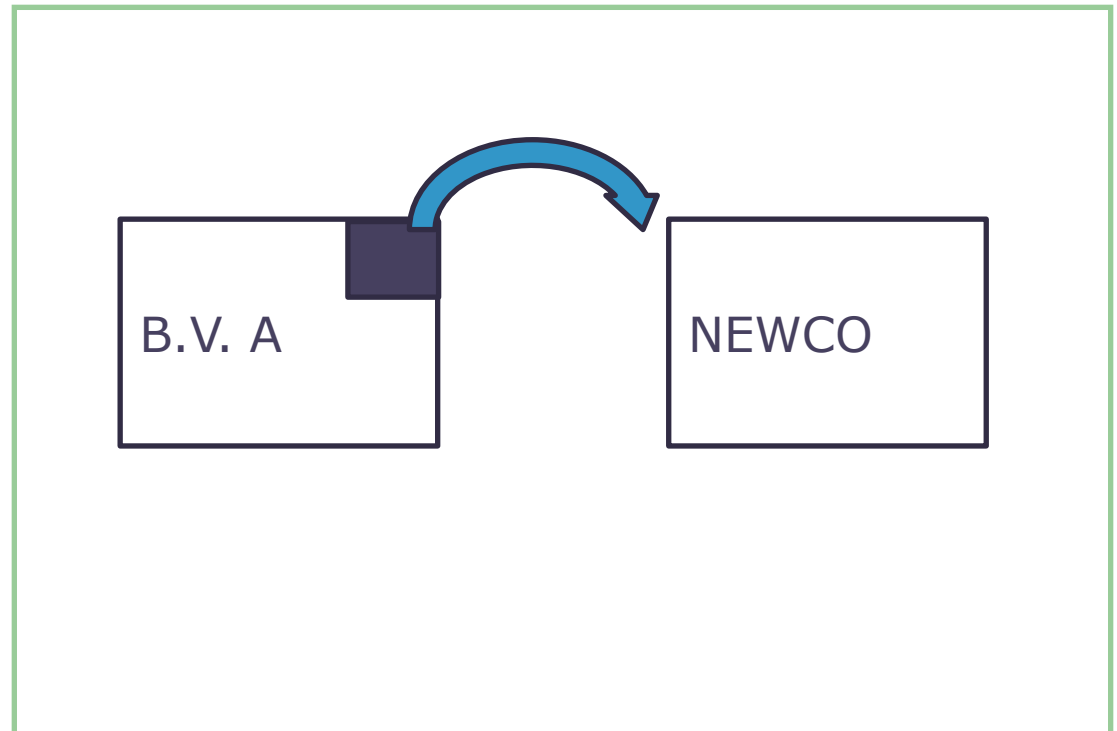
- divestment/outsourcing
- activa/passiva transactie
- aandelentransactie

- VERKOOP OF OUTSOURCING
BEDRIJFSACTIVITEIT/AFDELING
(BIJV.: FACILITIES, CATERING, BEVEILIGING,
PRODUCTIE, ETC.)
- DOOR: 1. ACTIVA/PASSIVA TRANSACTIE
(OVERGANG ONDERNEMING)

2. AANDELENTANSACTIE/VERKOOP

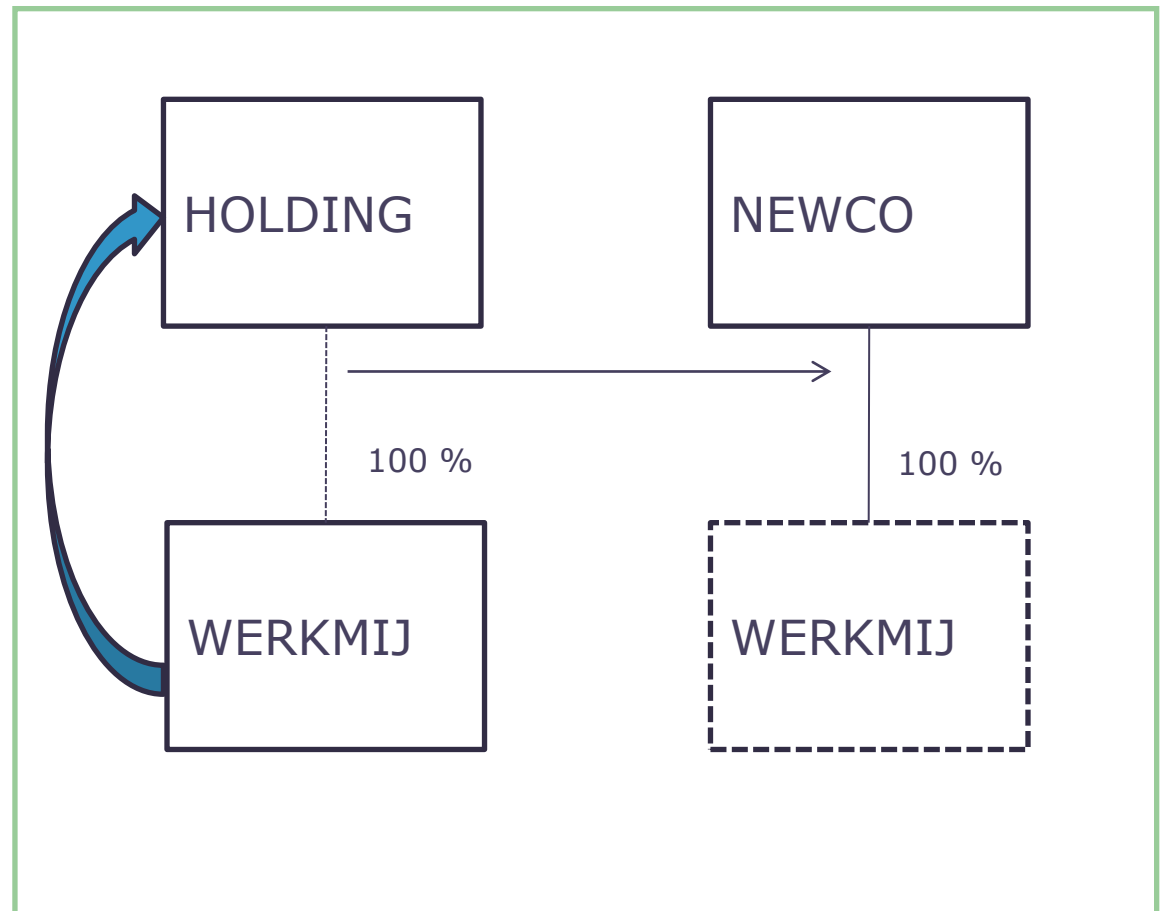
ACTIVA/PASSIVA TRANSACTIE

- divestment/outsourcing
- activa/passiva transactie
- aandelentransactie



AANDELTRANSACTIE

- divestment/outsourcing
- activa/passiva transactie
- aandelentransactie



DIVESTMENT/OUTSOURCING

- divestment/outsourcing
- verval/divestment clause
- bedrijfsgebonden arbeidsvoorwaarden
- eenzijdig wijzigingsbeding

- Onderscheid vervalbeding van divestment clause:
- Een vervalbeding beoogt de optierechten bij het einde van het dienstverband te laten vervallen.
- Een voorbeeld van een vervalbeding is:

*Except as otherwise provided in article(s) [...] and [...] hereof, in case an Option Holder is **no longer employed by Stardust B.V.** as a result of the termination of such Option Holder's employment with Stardust B.V. for any reason whatsoever during the applicable Option period, any Options held by such Option Holder at the date of termination shall be forfeited effective as of the date of termination such Option Holder's employment with Stardust B.V. without the Option Holder being entitled to any compensation or any obligation on the part of Stardust B.V., unless Stardust B.V. determines, in its sole discretion, otherwise in writing.*

DIVESTMENT/OUTSOURCING

- divestment/outsourcing
- verval/divestment clause
- bedrijfsgebonden arbeidsvoorwaarden
- eenzijdig wijzigingsbeding

- Een divestment clause beoogt de optierechten juist over te doen gaan naar de verkrijgende entiteit
- Een voorbeeld van een divestment clause:

*In case the employment of an Option Holder with Stardust B.V. is terminated as a result of the sale or other divestment of a business, subsidiary, division or other business unit of Stardust B.V. or subsidiary or any part thereof (“Divested Business”) and the Option **Holder remains employed by the Divested Business** upon such transfer, any Options held by such Option Holder at the date of such termination shall remain exercisable in accordance with the terms and conditions of this Program, provided that the Option Period will expire upon the earlier of [a] .. years as from the Date of Grant or [b] .. years as from the date of such termination*

DIVESTMENT/OUTSOURCING

- divestment/outsourcing
- verval/divestment clause
- bedrijfsgebonden arbeidsvoorwaarden
- eenzijdig wijzigingsbeding

- Vervalbeding in de praktijk veelal buiten werking gesteld
- rechters omzeilen moeilijke vragen (vaststellen schade) door optievervalbeding buiten werking te stellen met beroep op maatstaven redelijkheid en billijkheid (Circucel/Alcatel), of
- bij ontbinding te bepalen dat werknemer conform plan toegekende optierechten (die zijn gevest) gedurende looptijd mag blijven uitoefenen na einde dienstverband.

DIVESTMENT/OUTSOURCING

- divestment/outsourcing
- verval/divestment clause
- bedrijfsgebonden arbeidsvoorwaarden
- eenzijdig wijzigingsbeding

- Bij een divestment clause kan de vervreemder ongewenste gevolgen ervaren doordat een optieplan een snelle overname in de weg staat of nà overname voor discussie zorgt bij de verkrijger
- Denk aan discussie bedrijfsgebonden arbeidsvoorwaarden: goedkope of gratis vliegreizen voor cabinepersoneel luchtvaartmaatschappij, goedkope leningen en hypotheek voor bankpersoneel, goedkope polissen voor personeel verzekeringsmaatschappij, etc.
- Ook een optieregeling kan gelden als een arbeidsvoorwaarde (Aegon/Amvest en ING/Astron)
- Gevolg: verkrijger gehouden om optieregeling te continueren èn aandelen in concurrent (!) te verschaffen nà overname

DIVESTMENT/OUTSOURCING

- divestment/outsourcing
- verval/divestment clause
- bedrijfsgebonden arbeidsvoorwaarden
- eenzijdig wijzigingsbeding

- Ongewenst gevolg voorkomen door in optieregeling opnemen:
- *beloning voor extra presteren en geen automatisch recht*
- *discretionaire bevoegdheid werkgever en toekenning geen recht voor de toekomst*
- *géén arbeidsvoorwaarde*
- *opnemen eenzijdig wijzigingsbeding*
- Niettemin geen garantie dat optieregeling niet als arbeidsvoorwaarde kwalificeert
- Recht om arbeidsvoorwaarden eenzijdig te wijzigen?

DIVESTMENT/OUTSOURCING

- divestment/outsourcing
- verval/divestment clause
- bedrijfsgebonden arbeidsvoorwaarden
- eenzijdig wijzigingsbeding

- Eenzijdig wijzigingsbeding:

Stardust B.V. shall have the authority to interpret this Plan, to establish, amend, and rescind any rules and regulations relating to this Plan, to determine the terms and conditions of any agreements entered hereunder, and to make all other determinations necessary or advisable for the administration of this Plan

- In de praktijk wordt aard, omvang, strekking eenzijdig wijzigingsbeding ten volle getoetst aan maatstaven van redelijkheid en billijkheid (zwaarwichtig belang werkgever)

DIVESTMENT/OUTSOURCING

- divestment/outsourcing
- verval/divestment clause
- bedrijfsgebonden arbeidsvoorwaarden
- eenzijdig wijzigingsbeding

- Eenzijdig wijzigingsbeding biedt op voorhand niet altijd zekerheid en duidelijkheid over gevolgen door volle redelijkheidstoets
- Ook niet bij bedrijfsgebonden arbeidsvoorwaarden: afdwingbaarheid door werknemer getoetst aan redelijkheidstoets “goed werknemerschap”
- Conclusie
Bepalingen in optieplan vaak stevig in bewoordingen, maar ongewis of de bepalingen altijd beoogde effect sorteren door sterk casuïstische rechtspraak

CONTACTGEGEVENS

MR. F.G. DEFAIX

Partner AKD

Practice Leader Employment Law

Telefoon : 088.253 55 07

Mobiel : 06.51380695

E-mail : fdefaix@akd.nl