De ‘to follow’-clausule

ACIS Symposium 11 november 2016

Mr. drs. J.I. Roos

Functie ‘to follow’-clausule

- Eén verzekeringnemer - meerdere verzekeraars
- Leidende / bovenstaande verzekeraar(s)(*) en volgende verzekeraars
- Onderhandelingen met de leidende verzekeraar(s)
- Eenvoudige, uniforme uitvoering en afhandeling van de verzekering
- Beperkt risico onderlinge discussie verzekeraars
- Leidende verzekeraar is spreekbuis

Rechtspraak

- ‘Immers, de *ratio* van de to follow-clause is de eenheid in en stroomlijning van de afwikkeling in het belang van alle betrokkenen bij de polis [...].’
  - Rb. Rotterdam 9 november 2006, ECLI:NL:RBROT:2006:AZ2840, *S&S* 2008/11

- ‘Het dagvaarden van alleen de leader(s) en niet ook de volgende maatschappijen is geheel in de lijn van deze clausule.’
  - Rb. Rotterdam 9 november 2006, ECLI:NL:RBROT:2006:AZ2840, *S&S* 2008/11

- ‘Terecht stelt de rederij dat het *belang van de door haar bedongen volgclausule* nu juist is om te vermijden dat zij tegen afzonderlijke assuradeuren zoals De Zeven Provinciën telkenmale afzonderlijk moet laten beslissen of het beroep van verzekeraars op nietigheid wegens verzwijging faalt.'
  - Rb. Rotterdam 7 december 1984, ECLI:NL:RBROT:1984:AJ1961, *S&S* 1985/89 (r.o. 4.3).

Voorbeelden ‘to follow’-clausules

- ‘De op het polisblad vermelde verzekeraars zullen de verzekeraar(s) die met een asterisk (*) staan aangegeven in alles volgen.’
  - (AON clausule A 931-005 “TO FOLLOW”-CLAUSULE)

- ‘Verzekeraars verbinden zich terzake van wijzigingen van welke aard dan ook, alsmede ten aanzien van schaden, afmakingen, restituties enz. de beslissingen zoals deze worden genomen door de bovenstaande verzekeraar(s) en overeengekomen met de makelaars te volgen. Een verhoging van de verzekerde bedragen en ex-gratia betalingen behoeven echter goedkeuring van alle betrokken verzekeraars’
  - (Art. 11 Algemene voorwaarden OTP 2010 MARSH)

Conflicterend belang bij de ‘to follow’-clausule

- Wat als de belangen van verzekeraars uiteen lopen?
- Verschil in belang leider en volger?
- Gebondenheid op grond waarvan?

Aard en omvang van de gebondenheid?

- Discussie:
  - Volmacht?
  - Contractuele bepaling (*trigger*)?

Rechtspraak

- De volgclausule beoogt slechts tegenover de verzekerden een gebondenheid van de volgende verzekeraar te vestigen (waaruit ook een gebondenheid tegenover co-verzekeraars kan worden afgeleid). Tegenover anderen heeft gedaagde zich dus in beginsel niet gebonden.
  - Rb. Rotterdam 10 januari 2002, ECLI:NL:RBROT:2002:AK4621), *S&S* 2003/59 (Cornelder Holding)

- Uit de ruime formulering van de to follow-clause, meer in het bijzonder de duidelijke en ondubbelzinnige bewoordingen "..terwijl deze zich ook in alle andere opzichten bij eerstgenoemde ondertekenaars zullen aansluiten", *volgt dat Axa haar zelfstandige positie jegens Hak heeft prijsgegeven bij ondertekening van de polis*.
  - Rb. Rotterdam 9 november 2006, ECLI:NL:RBROT:2006:AZ2840, *S&S* 2008/11

San Evans Maritime v. Aigaion Insurance Co SA [2014]

- Schip St. Efrem
  - 50% insured with Lloyd's syndicate (Lloyd's policy)
  - 30% insured with Aigaion (Aigaion policy)
  - 20% uninsured

- Aigaion policy:
  - Agreed to follow London's Catlin and Brit syndicate in claims excluding ex-gratia payments

- Lloyd's settlement agreement:
  - 'The settlement and release pursuant to the terms of this Agreement is made by each Underwriter for their respective participations in the Policy only and none of the Underwriters that are party to this Agreement participate in the capacity of a Leading Underwriter under the Policy and do not bind any other insurer providing hull and machinery cover in respect of the St. Efrem.'

- Moet Aigaion volgen?

Conclusie

- Gebondenheid op basis van contractuele bepaling
- Maar… bepaal per to follow-clausule
- Verschillende reikwijdte
- To follow-clausule kan volmacht inhouden
- Belangrijk: overleg leaders en followers!