

Mål C-223/19

Sammanfattning av begäran om förhandsavgörande enligt artikel 98.1 i domstolens rättegångsregler

Datum för ingivande:

13 mars 2019

Domstol som begär förhandsavgörande:

Landesgericht Wiener Neustadt (Österrike)

Datum för beslutet att begära förhandsavgörande:

11 mars 2019

Sökande:

YS

Motpart:

NK AG

Saken i det nationella målet

Utbetalning av 7 096,09 euro och fastslagande av framtida rättigheter på grundval av ett pensionsavtal

Syfte med och rättslig grund för begäran om förhandsavgörande

Tolkning av unionsrätten, i synnerhet i fråga om icke-diskriminering, artikel 267 FEUF

Frågor som har hänskjutits för förhandsavgörande

1. Omfattar tillämpningsområdet för direktiv 79/7/EEG av den 19 december 1978 om successivt genomförande av principen om likabehandling av kvinnor och män i fråga om social trygghet och/eller direktiv 2006/54/EG av den 5 juli 2006 om genomförandet av principen om lika möjligheter och likabehandling av kvinnor och män i arbetslivet en medlemsstats bestämmelser, om dessa ger upphov till att penningbelopp innehålls avseende ett betydligt högre antal män

med rätt till tjänstepension än kvinnor med rätt till tjänstepension vid den tidigare arbetsgivarens utbetalning av denna tjänstepension och att dessa belopp fritt får användas av denne arbetsgivare, och är sådana bestämmelser diskriminerande i den mening som avses i dessa direktiv?

2. Omfattar tillämpningsområdet för direktiv 2000/78/EG av den 27 november 2000 om inrättande av en allmän ram för likabehandling i arbetslivet en medlemsstats bestämmelser som diskriminerar på grund av ålder, eftersom de ekonomiskt uteslutande belastar gamla människor med privaträttsligt anspråk på tjänstepension, som avtalats såsom direkt utfästelse av förmåner, medan yngre och unga personer som tecknat avtal om tjänstepension inte belastas ekonomiskt?

3. Ska bestämmelserna i Europeiska unionens stadga om de grundläggande rättigheterna tillämpas på tjänstepensioner, särskilt bestämmelserna om icke-diskriminering i artiklarna 20 och 21, även om en medlemsstats bestämmelser inte innehåller någon sådan diskriminering som är förbjuden enligt direktiv 79/7/EEG, direktiv 2000/78/EG och direktiv 2006/54/EG?

4. Ska artikel 20 ff i Europeiska unionens stadga om de grundläggande rättigheterna tolkas så, att de utgör hinder för en medlemsstats bestämmelser genom vilka unionsrätten genomförs i enlighet med artikel 51 i denna stadga och som på grund av kön, ålder, förmögenhet eller av andra skäl, exempelvis den tidigare arbetsgivarens nuvarande egendomsförhållanden, diskriminerar de personer som har ett privaträttsligt anspråk på tjänstepension i förhållande till andra personer med rätt till tjänstepension, och förbjuder Europeiska unionens stadga om de grundläggande rättigheterna sådan diskriminering?

5. Diskriminerar nationella bestämmelser, genom vilka de tidigare arbetsgivarna åläggs utbetalningar till en liten personkrets med avtalsrättsliga anspråk på tjänstepension i form av en direkt utfästelse om förmåner, också på grund av förmögenhet i enlighet med artikel 21 i Europeiska unionens stadga om de grundläggande rättigheterna, om endast personer med högre tjänstepension omfattas?

6. Ska artikel 17 i Europeiska unionens stadga om de grundläggande rättigheterna tolkas så, att den utgör hinder för en medlemsstats bestämmelser som föreskriver en direkt lagstadgad expropriering utan ersättning i fråga om vad som stadgats i ett mellan två privatpersoner ingånget avtal om tjänstepension gällande en direkt utfästelse om förmåner för en tidigare arbetstagare inom ett företag som sört för utbetalningen av tjänstepensionen och inte har några ekonomiska problem?

7. Utgör en lagstadgad skyldighet för den tidigare arbetsgivaren att till en person med rätt till tjänstepension inte utbetala delar av det avtalade beloppet (avtalad tjänstepension) i egenskap av brott mot avtalsfriheten ett ingrepp i arbetsgivarens äganderätt?

8. Ska artikel 47 i Europeiska unionens stadga om de grundläggande rättigheterna tolkas så, att den utgör hinder för en medlemsstats bestämmelser som innebär en direkt lagstadgad expropriering och inte ger någon annan möjlighet för att bestrida exproprieringen än att väcka talan mot den gynnade parten (den tidigare arbetsgivaren och betalningsskyldig inom pensionsavtalet) om skadestånd och återbetalning av det exproprierade penningbeloppet?

Anförda unionsbestämmelser

FEUF, särskilt artikel 157

FEU, särskilt artiklarna 2 och 3

Europeiska unionens stadga om de grundläggande rättigheterna (nedan kallad *stadgan*), särskilt artiklarna 17, 20 ff, 47 och 51

Rådets direktiv 79/7/EEG av den 19 december 1978 om successivt genomförande av principen om likabehandling av kvinnor och män i fråga om social trygghet, särskilt artiklarna 4.1 och 7

Rådets direktiv 2000/78/EG av den 27 november 2000 om inrättande av en allmän ram för likabehandling i arbetslivet, särskilt artikel 6

Europaparlamentets och rådets direktiv 2006/54/EG av den 5 juli 2006 om genomförandet av principen om lika möjligheter och likabehandling av kvinnor och män i arbetslivet

Anförda nationella bestämmelser

Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar (Niederösterreichisches Landes- und Gemeindebezügegesetz), särskilt 24a §

Lag om allmän socialförsäkring (Allgemeines Sozialversicherungsgesetz, ASVG), särskilt 711 §

Lag om begränsning av särskilda pensioner (Sonderpensionenbegrenzungsgesetz, SpBegrG), särskilt artikel 1

Federal konstitutionell lag om begränsning av ersättningar till offentliganställda (Bundesverfassungsgesetz über die Begrenzung von Bezügen öffentlicher Funktionäre, BezBegrBVG), särskilt 1 och 10 §§

Lag om indexreglering av pensioner för år 2018 (Pensionsanpassungsgesetz 2018, PAG 2018)

Lag om tjänstepension (Betriebspensionsgesetz, BPG), särskilt 2 §

Kort redogörelse för de faktiska omständigheterna och förfarandet i det nationella målet

Sökanden uppbär utöver lagstadgad pension även en tjänstepension från sin tidigare arbetsgivare, NK AG. Det pensionsavtal som den 2 mars 1992 ingicks mellan denne och NK AG innehåller en direkt utfästelse om förmåner från NK AG och en värdesäkringsklausul. **[Orig. s. 4]**

Den 1 april 2010 avslutades i samförstånd sökandens anställningsavtal med NK AG. **[Orig. s. 5]**

Sedan den 17 december 2010 uppbär sökanden utöver sin lagstadgade pension och en tjänstepension från en pensionskassa även en tjänstepension grundad på den direkta utfästelsen av förmåner från NK AG av den 2 mars 1992. **[Orig. s. 5]**

Sedan den 1 januari 2015 håller NK AG inne ett visst belopp av den del av sökandens tjänstepension, som avtalats i form av en direkt utfästelse om förmåner. Den del av tjänstepensionen som kommer från pensionskassan utbetalas däremot utan avdrag. **[Orig. s. 5]**

Den 23 april 2018 underrättade NK AG skriftligen sökanden om att dennes tjänstepension berörs av bestämmelserna i PAG 2018 och att det därför inte kommer att ske någon indexreglering under 2018 av dennes tjänstepension. **[Orig. s. 5]** Ökningen av den del av tjänstepensionen som skulle utbetalas direkt skulle från och med den 1 februari ha uppgått till 3 procent. **[Orig. s. 6]**

Parternas huvudargument

- 1 Sökanden anser sig vara diskriminerad, framför allt på grund av sitt kön, sin ålder och sin förmögenhet. Vidare skulle sökandens grundläggande rätt till egendom ha kränkts genom en omotiverad expropriering utan ersättning och motpartens grundläggande rätt till egendom skulle ha åsidosatts genom ett ingrepp i avtalsfriheten. Dessutom skulle sökanden inte ha fått något effektivt rättsmedel mot ifrågavarande bestämmelse.
- 2 Motparten skulle på grundval av 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar vara skyldig att innehålla de belopp som gjorts gällande och på grundval av 711 § ASVG vara skyldig att inte höja sökandens tjänstepension under 2018. Motparten anser att dessa bestämmelser inte strider mot unionsrätten. Sökandens argument i fråga om köns- och åldersdiskriminering skulle sakna verkan. **[Orig. 23]**

Kortfattad redogörelse för skälen till att förhandsavgörande begärs

- 3 Både 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar och 711 § ASVG har utfärdats till följd av SpBegrG. Genom denna lag ändrades den federala konstitutionella lagen om begränsning av ersättningar till offentliganställda, BezBegrBVG, genom vilken höga ersättningar till offentliganställda ska begränsas. Framför allt utvidgades det personella tillämpningsområdet för BezBegrBVG till ”tidigare anställda hos enheter vilka är underkastade revisionsmyndighetens kontroll”. Då även privaträttsligt organiserade företag, i vilka den federala staten eller enskilda delstater har ett dominerande inflytande är underkastade kontroll av revisionsmyndigheten tillämpas denna lag bland annat på enskilda avtal i vilka arbetstagare avtalat en tjänstepension med sina arbetsgivare. Dessa bestämmelser utfärdades som så kallade ”författningsbestämmelser” i syfte att begränsa möjligheten att väcka talan vid författningsdomstolen.
- 4 Behörighetsfördelningen inom Förbundsrepubliken Österrike medför att SpBegrG i sin egenskap av federal lag inte får tillämpas direkt på avtalen för anställda inom ett företag som på grund av delstaternas dominerande inflytande över detta företag är underställt kontroll av revisionsmyndigheten. Det fastställdes därför i 10 § punkt 6 BezBegrBVG att delstaterna har behörighet att utfärda bestämmelser i fråga om anställda och före detta anställda hos enheter i vilka dessa innehar andelar, vilka motsvarar de federala bestämmelserna. Alla delstater har inte utnyttjat denna möjlighet. Som det visas i den rättstvist som ligger till grund för tolkningsfrågorna utfärdades i Niederösterreich en delstatslag, medan så inte var fallet i exempelvis Wien. **[Orig. s. 7] [Orig. s. 8]**
- 5 Den rättstvist som ligger till grund för tolkningsfrågorna visar nu konsekvensen av denna lagstiftning: En före detta hög tjänsteman inom ett börsnoterat aktiebolag, av vilket delstaten Niederösterreich äger cirka 51 procent, omfattas för första gången och till sin egen förvåning av tillämpningsområdet för Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar. Genom denna lag reglerades före ändringen endast ersättningarna till offentliganställda på delstatsnivå, men nu tillämpas lagen även på privata anställnings- och pensionsavtal. **[Orig. s. 8]** Enligt 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar ska pensionsberättigade personer med direkta utfästelser om förmåner från enheter som genom majoritetsinnehav eller en faktisk dominans på grund av finansiella, ekonomiska eller organisatoriska åtgärder som vidtagits av delstaten Niederösterreich är underkastade kontroll av revisionsmyndigheten bidra till att garantera pensionssystemets hållbarhet. För detta ska ett belopp innehållas av det utbetalande organet och tillhandahållas den genom delstatslagstiftning inrättade enhet, eller det företag, från vilken pensionen erhålls. **[Orig. s. 8] [Orig. s. 9]** Enligt 711 § ASVG ska uppräkningsbeloppet för kalenderåret 2018 inte ske med korrekteringskoefficienten utan på sådant sätt som fastställs i nämnda paragraf.

- 6 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar och 711 § ASVG innehåller bestämmelser som direkt tillämpas på villkoren för fastställande av storleken av den tjänstepensionen till vilken sökanden har rätt på grundval av ett avtal med sin tidigare arbetsgivare. De ligger därmed inom tillämpningsområdet för unionsrätten. **[Orig. s. 13]**
- 7 Åsikten att dessa bestämmelser genomför unionsrätten i enlighet med artikel 51 i stadgan kan framför allt motiveras av att följande bestämmelser inom den primära eller sekundära unionsrätten skulle omfatta innehållet i 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar och 711 § ASVG:
- Artiklarna 2 och 3 FEU och artikel 157 FEUF, vilka enligt domstolens praxis även gäller i fråga om ersättning från ett tjänstepensionssystem.
 - Direktiv 79/7/EEG om successivt genomförande av principen om likabehandling av kvinnor och män i fråga om social trygghet.
 - Direktiv 2000/78/EG om inrättande av en allmän ram för likabehandling i arbetslivet.
 - Det omarbetade likabehandlingsdirektivet om genomförandet av principen om lika möjligheter och likabehandling av kvinnor och män i arbetslivet 2006/54/EG. **[Orig. s. 13] [Orig. s. 14]**
- 8 Det kan hänvisas till domstolens dom av den 2 juni 2016, mål C-122/15, i vilken det bland annat fastslogs att förmåner som beviljas enligt ett pensionssystem som i huvudsak hänger samman med den anställning som den berörda personen har innehaft anknyter till den lön som denna person har fått och därför ligger inom tillämpningsområdet för likabehandlingsdirektiven. (se även domstolens dom av den 1 april 2008 i mål C-267/06 – Maruko).
- 9 Då de österrikiska bestämmelser som här avses direkt ingår i Österrikes lagstadgade pensionssystem eftersom de enligt lag tillämpas på privata pensionsavtal, skulle de ligga inom tillämpningsområdet för direktiv 79/7/EEG. I enlighet med domstolens dom av den 20 oktober 2011, mål C-123/10 (Brachner), omfattas dessutom ett nationellt system för indexreglering av pensionerna av direktiv 79/7/EEG.
- 10 I 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar och 711 § ASVG görs åtskillnad mellan grupper av personer med avtalsenliga tjänstepensioner och dessa grupper behandlas på olika sätt. Det sker på så sätt att man primärt särskiljer mellan personer som avtalat tjänstepensioner i form av en direkt utfästelse om förmåner och personer med avtal om tjänstepension i annan form (exempelvis pensionskassa eller pensionsförsäkring). **[Orig. s. 14]**
- 11 I fråga om de personer som har ingått avtal om tjänstepension i form av en direkt utfästelse om förmåner gör man därefter åtskillnad mellan om detta gjorts med ett företag som för närvarande är underkastat kontroll av revisionsmyndigheten eller

om avtalet tecknats med ett annat företag. Det saknar betydelse om företaget vid tidpunkten för ingåendet av avtalet om tjänstepension kontrollerades av revisionsmyndigheten eller inte.

12 De bestämmelser som här avses ger upphov till följande särbehandlingsar:

- Alla personer som erhåller tjänstepension från en pensionskassa eller i form av en livförsäkring omfattas inte av de angivna österrikiska lagarna. Det är i fråga om dessa personer utan betydelse om den tidigare arbetsgivaren för närvarande är underkastad kontroll av revisionsmyndigheten eller inte.
- Alla personer som avtalat en tjänstepension i form av en direkt utfästelse om förmåner med en enhet, vilkas rättighet dock före den 1 januari 2015 lösts med likvida medel, omfattas inte av de angivna österrikiska lagarna. Det är även i fråga om dessa personer utan betydelse om den tidigare arbetsgivaren för närvarande är underkastad kontroll av revisionsmyndigheten eller inte.
- Alla personer som har ingått avtal som innebär en direkt utfästelse om förmåner med ett företag, vilket är underkastat kontroll av revisionsmyndigheten, omfattas av bestämmelserna. Alla personer som har avtalat en tjänstepension i form av en direkt utfästelse om förmåner med ett företag som för närvarande inte är underkastat kontroll av revisionsmyndigheten, omfattas däremot inte. **[Orig. s. 15]**
- Alla personer som har ingått avtal som innebär en direkt utfästelse om förmåner med ett företag, vilket visserligen är underkastat kontroll av revisionsmyndigheten men vars andelsägare är en delstat som inte beslutat om en sådan lagbestämmelse som 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar, t.ex. Wien, omfattas inte.
- Inga unga och yngre personer omfattas av bestämmelserna, eftersom det i Österrike sedan ungefär år 2000 inte längre ingås avtal om tjänstepension i form av direkta utfästelser om förmåner. Av 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar och av 711 § ASVG omfattas därmed endast personer, vars pensionsavtal tecknades före år 2000. Då sådana pensionsavtal i det förflutna i normalfallet endast ingicks efter långvarig anställning inom företaget och efter att en viss hierarkisk nivå uppnåtts (i genomsnitt kan man utgå från en levnadsålder hos den anställda vid ingåendet av ett sådant avtal på över 40 år) är dessa personer således idag gamla eller mycket gamla. Inga yngre personer omfattas däremot av de angivna bestämmelserna, eftersom arbetsgivare när pensionsavtal ingås med dem avtalar om en pension från pensionskassa eller i form av pensionsförsäkring. Genom de bestämmelser som här avses görs därmed åtskillnad mellan personer över cirka 60 år och personer under cirka 60 år. **[Orig. s. 16]**

13 Dessutom har det inom förfarandet, utförligt och med hänvisning till officiell österrikisk statistik, redovisats att både 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar och 711 § ASVG i övervägande grad tillämpas på

mäns tjänstepensioner. Av detta skäl tillämpades i ett parallellt förfarande vid en annan arbetsdomstol inte 711 § ASVG eftersom denna ansågs strida mot unionsrätten.

- 14 Dessa särbehandlingar skulle kunna diskriminera sökanden, framför allt på grundval av dennes kön eller ålder samt dennes förmögenhet. De skulle därmed inte endast stå i strid med likabehandlingsdirektiven utan även med de allmänna bestämmelserna om icke-diskriminering i primärrätten, i synnerhet artikel 20 ff i stadgan.
- 15 Innehållandet av nämnda bidrag till garanti för pensionssystemets hållbarhet till förmån för motparten ska och kan inte gagna en utjämning av den ekonomiska och/eller rättsliga situationen mellan könen. Inte heller kan den uteblivna uppräknings av sökandens tjänstepension under 2018, vilken också endast kommer motparten till nytta, förbättra situationen för kvinnor. Sådana åtgärder är därtill varken lämpade eller nödvändiga för att uppnå jämställdhetsmålet.
- 16 Förutsättningarna för att undantagen enligt artikel 7 i direktiv 79/7/EEG ska gälla för 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar, de grundläggande bestämmelserna i SpBegrG eller 711 § ASVG torde heller inte föreligga. **[Orig. s. 17]**
- 17 Domstolen har i sin dom i mål C-123/10 (Brachner) fastslagit att ett system för årlig indexreglering av pensioner indirekt diskriminerar kvinnor, om faktiskt en betydligt högre procentandel kvinnliga än manliga pensionstagare drabbas och även missgynnas, och att därigenom artikel 4.1 i direktiv 79/7/EEG har åsidosatts.
- 18 Om denna tolkning av direktiv 79/7/EEG även gäller i det omvända fallet, nämligen att män på grund av en viss bestämmelse drabbas betydligt mer än kvinnor skulle sökanden i egenskap av man vara indirekt diskriminerad genom 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar och 711 § ASVG,
- 19 Domstolen har i sin dom i mål C-123/10 (Brachner) uttryckligen fastslagit att den anpassning av alla pensioner som föreskrivs inom ramen för systemet för indexreglering syftar till att åtminstone upprätthålla pensionärernas köpkraft i förhållande till konsumentprisindex. Även justeringsklausulen i sökandens pensionsavtal ska tjäna detta syfte. I motsats härtill förbjuds i 711 § ASVG motparten att under 2018 i enlighet med avtalet justera sökandens tjänstepension. **[Orig. s. 18]**
- 20 Åtskillnadskriteriet ”revisionsmyndighetskontroll av sökandens tidigare arbetsgivare” är inte lämpat för att göra åtskillnad mellan personer med tjänstepension. Revisionsmyndighetens kontroll syftar nämligen egentligen till att kontrollera delstaten Niederösterreichs andelsinnehav i privaträttsligt verksamma och börsnoterade företag och har inget samband med sökandens avtalsförhållande med NK AG. Detta visar sig framför allt genom att ekonomiskt sett lika avtal om tjänstepension, vilka ingåtts via en pensionskassa eller i form av

pensionsförsäkring, inte omfattas av de angivna bestämmelserna, trots att inget är annorlunda i fråga om revisionsmyndighetskontrollen av arbetsgivaren. Tillämpningen av detta kriterium i de angivna lagarna för att skilja mellan grupper av personer med rätt till tjänstepension är således i sig diskriminerande och får inte användas för att differentiera löner eller tjänstepensioner. **[Orig. s. 18]**
[Orig. s. 19]

- 21 SpBegrG, och i dess förlängning 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar samt 711 § ASVG, har enbart tillkommit för att tillämpas på så kallade äldre avtal vilka föreföll det nuvarande österrikiska parlamentet politiskt oacceptabla. Att endast gamla eller mycket gamla personer har avtal om tjänstepension i form av direkta utfästelser om förmåner medan yngre personer mestadels får sina tjänstepensioner via en pensionskassa innebär möjligen en indirekt åldersdiskriminering.
- 22 De österrikiska bestämmelser som här avses gäller enbart personer med relativt höga avtalade pensionsrättigheter. En sänkning av högre tjänstepensioner utan ett motiverande allmänintresse av detta skulle därmed kunna vara diskriminerande även på grund av förmögenhet. **[Orig. s. 19]**
- 23 De särbehandlingar som 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar och 711 § ASVG ger upphov till motiveras inte i dessa lagar. Endast i anmärkningarna till regeringens lagförslag gällande SpBegrG anges som mål ett ”undanröjande av obalanser i samband med extrapensioner” samt ”hållbar garanti för finansieringen av pensionsförmåner”.
- 24 Sökanden har anfört att han inte erhåller någon ”extrapension” utan en tjänstepension. Det framgår inte av de angivna bestämmelserna vilka obalanser som ska undanröjas genom § 24a i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar och 711 § ASVG. Varken i dessa lagar eller i anmärkningarna till dem definieras vad som avses med ”obalans” eller från vilken tidpunkt en sådan förmodas föreligga. Det torde ligga i tjänstepensionernas natur att de belopp som utbetalas är olika höga. Sökanden har tecknat sitt pensionsavtal med ett börsnoterat aktiebolag och detta avtal ska nu infrias. Att det finns personer som uppbär lägre tjänstepensioner kan inte motivera de diskriminerande bestämmelserna i de angivna lagarna. **[Orig. s. 20]** **[Orig. s. 21]**
- 25 En ”hållbar garanti för finansieringen av pensionsförmåner” garanteras av motparten även utan de diskriminerande lagarna, då motparten redan på grundval av generellt gällande österrikiska lagar byggt upp tillräckliga pensionsreserver. NK AG har god soliditet och har aldrig begärt hjälp från delstaten eller den federala staten när det gäller uppfyllandet av dess avtalsmässiga skyldigheter i fråga om utbetalning av tjänstepension. Dessutom möjliggörs faktiskt heller inte en ”hållbar garanti” genom den diskriminering som lagen gett upphov till.
- 26 De särbehandlingar som uppkommit genom 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar och 711 § ASVG kan inte motiveras av

artikel 6.1 eller 6.2 i direktiv 2000/78/EG. Varken 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar eller 711 § ASVG har några som helst effekter i fråga om sysselsättningspolitik, arbetsmarknad eller yrkesutbildning. **[Orig. s. 21] [Orig. s. 22]**

27 Nationella bestämmelser som strider mot unionsrätten får heller inte tillämpas mellan två eller flera privata avtalspartner (se domstolens dom av den 19 januari 2010, mål C-555/07 [Kücükdeveci] och domstolens dom av den 22 november 2005, mål C-144/04 [Mangold]).

28 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar och 711 § ASVG skulle kunna åsidosätta följande grundläggande rättigheter i stadgan:

- Artikel 17 i stadgan – Rätt till egendom: De lagar som ovan avses innebär en omotiverad expropriering utan ersättning. Den betalningsskyldige inom ett avtal om tjänstepension i form av en direkt utfästelse om förmåner blir enligt 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar skyldig att innehålla ett penningbelopp som enligt avtalet tillkommer fordringsägaren inom avtalet och får använda detta belopp för vilka ändamål som helst. Genom 711 § ASVG förbjuds den betalningsskyldige inom ett pensionsavtal att i enlighet med avtalet reglera värdet av pension. De berörda pensionstagarna erhåller inga ersättningar för dessa exproprieringar av den federala staten eller delstaterna. Utöver exproprieringen av sökandens medel kränks motpartens egen grundläggande rätt till egendom genom dessa bestämmelser i form av ingrepp i dennes avtalsfrihet. **[Orig. s. 22] [Orig. s. 23]**

- Artikel 20 ff i stadgan – Icke-diskriminering: De österrikiska lagar som här avses bryter mot bestämmelserna om icke-diskriminering i avdelning III i stadgan. De särbehandlingar som angetts är varken motiverade eller lämpliga på grund av ett allmänintresse eller sakligt motiverade eller lämpliga. De gagnar enbart den betalningsskyldige inom ett pensionsavtal, här NK AG, ett ekonomiskt framgångsrikt börsnoterat aktiebolag inom energi- och miljöbranschen.

- Artikel 47 i stadgan: – Rätt till ett effektivt rättsmedel: Varken i 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar eller i 711 § ASVG föreskrivs något effektivt rättsmedel för direkt bestridande av att delar av en avtalad tjänstepension undanhålls. Exproprieringen sker direkt genom lag och utan någon preciserande rättsakt, mot vilken talan skulle kunna väckas. Den enda möjligheten som står avtalsparterna till buds är att väcka civilrättslig talan.

29 Frågan huruvida 24a § i Niederösterreichs lag om regionala och kommunala ersättningar och 711 § ASVG inte får tillämpas på grund av att de strider mot unionsrätten är avgörande för det fortsatta förfarandet och bör utredas på förhand.