ICC Consultants
Partners in Finance & Risk Management

UPDATE: Uniform Herstelkader Rentederivaten (UHK)

Het definitieve 'Uniform Herstelkader Rentederivaten' ligt er al weer even en de banken zijn inmiddels begonnen met het beoordelen van de derivatendossiers. In eerste instantie met de dossiers van relaties die zijn ondergebracht bij de afdelingen Bijzonder Beheer. De beoordeling gaat echter langzaam en moeizaam.

WEL OF NIET ONDER UHK?

Als u een renteswap heeft afgesloten moet u bericht ontvangen van uw bank of u, naar de mening van uw bank, onder het UHK valt of niet. De regeling is in beginsel gemaakt voor de kleinere ondernemingen, dus de uitzonderingen voor de toepasbaarheid van het UHK zijn legio.

In het algemeen geldt voor de toepasbaarheid van het Uniform Herstelkader dat:

- Het desbetreffende derivaat moet gelopen hebben in de periode van 1 april 2011 tot 1 april 2014;
- De contractant van het derivaat niet-professioneel is geweest op het moment van afsluiten van het derivaat, hetgeen wordt beoordeeld aan de hand van een drietal financiële criteria (balanstotaal, eigen vermogen en omzet);
- De contractant van het derivaat niet-deskundig is geweest op het moment van afsluiten. Dit dient door de bank te worden aangetoond.

Het zou dus kunnen dat u in een heel laat stadium (misschien zelfs pas in 2018) van de bank een brief ontvangt, dat het UHK op u niet van toepassing is. Het kan ook zo zijn, dat u zelf het initiatief moet nemen. Dit kan tot uiterlijk 30 september 2017 en is het geval als het een derivaat betreft dat na 1 januari 2005 is afgesloten maar voor 1 april 2011 is geëindigd als gevolg van een voortijdige afwikkeling.

Voorkom dat u in de toekomst met lege handen staat en onderneem nu actie. Als u wacht tot de ontvangst van het afwijzende bericht van de bank en u wilt gaan procederen, dan kunt verrast worden door een beroep van uw bank op verjaring van uw vordering. Voorkom dit en laat uw advocaat een brief schrijven die verjaring van uw vordering "stuit".

RECHT OP EEN VOORSCHOT?

Vanwege de mogelijke vertraging in de afhandeling van de verschillende dossiers hebben de betrokken banken te kennen gegeven voorschotten te willen verstrekken. Het initiatief voor deze voorschotten ligt bij de banken zelf en kan derhalve van bank tot bank verschillen.

Vertraging tot na september 2017 zou kunnen leiden tot een voorschot van tenminste 80% van de coulancevergoeding. Indien vertraging voortduurt tot in 2018 kan het voorschot oplopen tot een inschatting van de gehele compensatie. Ook dit proces staat, evenals het Uniform Herstelkader zelf, onder toezicht van de Autoriteit Financiële Markten.

Zie hiervoor tevens : https://www.afm.nl/nl-nl/nieuws/2017/juni/voortgangsrapportage-rentederivaten

En ook: artikel "Aantal kwetsbare mkb-klanten krijgt voorschot in derivatendossier" in het Financieel Dagblad van 1 juli 2017.

VOORZICHTIGHEID GEBODEN BIJ VOORSCHOTTEN

Elke bank zal zelf de voorwaarden vaststellen, die gelden bij acceptatie van de verschillende voorschotten. Uit contacten met de AFM is ons gebleken, dat deze voorwaarden geen afbreuk zouden mogen doen aan de rechten en plichten, zoals in het Uniform Herstel Kader is vastgelegd. De AFM ziet hierop toe.

Daarmee kunt u evenwel in situaties terecht komen, waar u vooraf terdege over moet nadenken. Bijvoorbeeld wat u met de voorschotten kunt doen en mag doen. Want als u het definitieve voorstel van de bank te zijner tijd afwijst, zult u de ontvangen voorschotten dienen terug te betalen. Hiermee rekening houdend, waar kunt u de ontvangen voorschotten vervolgens het beste laten renderen? Belangrijke vragen...

We adviseren u derhalve om uw dossier integraal te laten controleren, indien u een voorstel van de bank ontvangt voor een voorschot.

FINANCIEEL VOORSTEL OP BASIS VAN HET UHK ONTVANGEN?

Stel u ontvangt een definitief voorstel van uw bank. Bent u dan verplicht om dit voorstel te accepteren? Zeker niet. U bent vrij in de keuze om eventueel te gaan procederen tegen de

bank. Het UHK heeft weliswaar een gebrek aan invulling van de zorgplicht van de bank als uitgangspunt, maar kijkt verder niet naar de mate waarin de bank is tekort geschoten. Dat komt in een juridische procedure wel aan de orde.

Accepteert u het voorstel van de bank, dan kunt u in later stadium niet meer reclameren. U verleent "finale kwijting". Wij adviseren derhalve nadrukkelijk om het voorstel van de bank inhoudelijk te controleren. De financiële belangen kunnen erg groot zijn. De bank moet eventueel op meerdere punten corrigeren en financieel compenseren:

A. Een gecompliceerd product moet worden teruggebracht naar een standaard product en de financiële consequenties daarvan moeten voor de gehele looptijd gecorrigeerd worden door de bank.
B. Onvolledige aansluiting op de financiering (looptijd, hoofdsom e.d.) moet door de bank volledig worden gecompenseerd.

Als deze beide stappen zijn doorlopen komen er aanvullende compensatiemogelijkheden:

C. Een algehele coulancevergoeding tot maximaal 20% van de netto kasstromen uit het verleden en voor de toekomst en tevens gemaximeerd tot een bedrag van EUR 100.000
D. Een vergoeding van verhoogde kredietopslagen in de financiering voor het gedeelte van de financiering, waarvoor geen coulancevergoeding C is gegeven.

De compensaties A tot en met D sluiten elkaar in beginsel niet uit, waarmee het omvangrijke financiële belang wordt onderstreept.

Maar er is vanzelfsprekend nog een derde mogelijkheid om tot een oplossing te komen buiten het UHK en een eventuele juridische procedure en dat is de "minnelijke" oplossing in gezamenlijk overleg. Het is onze ervaring, dat meerdere ondernemingen hiervoor een verregaande bereidheid tonen maar helaas werken de banken hier (vooralsnog) niet of nauwelijks aan mee. Een gemiste kans naar ons idee.

WAAROM WACHTEN OP EEN REACTIE VAN DE BANK?

Zoals ik hierboven reeds aangaf, kan het in de meeste gevallen nog wel even duren alvorens de bank iets van zich laat horen. En als de bank straks laat horen, dat u niet onder het Uniform Herstelkader valt, is er in ieder geval veel tijd verloren gegaan.

Wij kunnen u reeds nu aangeven of het Herstelkader op u van toepassing zal zijn en de financiële uitkomst voor u berekenen voor alle stappen A, B, C en D van het Herstelkader. U weet dan op voorhand al wat u van de bank mag verwachten en dat voorkomt verrassingen.

Is het Herstelkader niet van toepassing, dan kunnen we u informeren over mogelijke juridische aanknopingspunten, die desgewenst door een gespecialiseerde advocaat verder kunnen worden uitgewerkt.

WAT KAN ICC VOOR U BETEKENEN?

De consultants van ICC zijn veelal ex-bank medewerkers en beschikken mede daardoor over verregaande produktkennis. De betrokkenheid van onze consultants, ook bij dossiers, die de landelijke publiciteit hebben gehaald, geeft hen een zeer ruime ervaring met betrekking tot (rente)derivaten. Ook beschikt ICC over de vereiste vergunningen en staat onder toezicht van de Autoriteit Financiële Markten en De Nederlandsche Bank.

ICC beschikt over pricing-modellen, waarin de meest complexe rentederivaten kunnen worden opgebouwd en met historische marktgegevens, die teruggaan tot ca. 10 jaar, kan elke gewenst berekening worden gemaakt van bijvoorbeeld kasstromen en marktwaardes, gebruikmakend van o.a. duizenden historische Euribor-tarieven.

ICC werkt samen meerdere gespecialiseerde advocaten, waar de advocaat de begeleiding verzorgt op juridische gebied en ICC de (product)technische kant voor haar rekening neemt en alle onderbouwende berekeningen maakt.

Concrete vragen die ICC voor u kan beantwoorden:

- Is het UHK op uw situatie wel of niet van toepassing ?
- Op welke onderdelen dient uw rentederivaat te worden aangepast en welke financiële compensatie is hiervan het gevolg?
- Wat zijn de compensatie mogelijkheden in uw situatie met betrekking tot de coulancevergoeding en de vergoeding van tussentijds verhoogde krediet opslagen
- Klopt de beoordeling door uw bank op alle onderdelen?
- Kloppen de berekeningen van de bank van de vergoedingen die de bank voorstelt?

Maar ook als het Herstelkader eventueel niet van toepassing is, kunnen we ondersteunen in het volgende:

- De juridische mogelijkheden in uw specifieke situatie
- Een derivaat technische second opinion op de onderbouwing van de schadevergoedingseis door uw advocaat aan de bank
- Een cijfermatige onderbouwing van uw schadevergoedingseis
- Controle op berekeningen, die door de bank zijn gedaan
- Vaktechnische input op het (specialistische) verweer van de bank
- Deelnemen in overleg met de bank, indien de bank specialisten van de afdelingen Financial Markets laat aanschuiven.

Wilt u met ons overleggen over mogelijke ondersteuning in één of meerdere van de hierboven vermelde onderdelen? Neemt u dan gerust geheel vrijblijvend contact op met:

mr Ron J. Albregt
Senior Consultant Treasury

ICC Consultants BV
Lange Viestraat 333
NL-3511 BK Utrecht

+31 30 820 1220
r.albregt@icc-consultants.nl
www.icc-consultants.nl