

Marktpraktijk uitkoopprocedure – de rol van de custodian

24 juni 2014¹**Samenvatting**

Bij een vonnis van de Rechtbank Amsterdam tot verplichte uitkoop van “restaandelen” zal de restaandeelhouder verplicht zijn de betreffende stukken over te dragen aan de overnemende partij tegen de door de Rechtbank vastgestelde prijs.

De custodian structureert zo’n vonnis:

- a. als één verplichte Corporate Action (als de overnemer geen laatste aanbod heeft gedaan in een Public Notice), of
- b. als combinatie van een vrijwillige én een verplichte Corporate Action (als er wél een laatste aanbod is gedaan).

Situatie

Een aandeelhouder (“overnemende partij”) die ten minste 95% van de aandelen in een in Nederland gevestigde B.V. of N.V. houdt (bijv. na een geslaagd openbaar bod) kan bij de Rechtbank Amsterdam (Ondernemingskamer) vorderen dat de resterende aandeelhouders hun aandelen (gedwongen) overdragen. Als die vordering wordt gehonoreerd, beschikt deze overnemende partij over een vonnis dat vrijwel steeds een einduitspraak is². Met dit vonnis beveelt de Rechtbank de overdracht van de nog uitstaande aandelen tegen een door haar vastgestelde prijs per aandeel.

In de praktijk doen zich twee situaties voor:

- a. de overnemende partij beroept zich simpel op het vonnis en verlangt dienovereenkomstig overdracht ;in de praktijk zal de overnemende partij dan meestal gebruik maken van de door de wet geboden mogelijkheid de door de Rechtbank Amsterdam vastgestelde prijs met rente voor de nog niet overgenomen aandelen te consigneren waarna op de in het vonnis vastgestelde datum (de consignatiedatum) de overdracht van de aandelen plaatsvindt tegen betaling van de vastgestelde prijs aan de betreffende aandeelhouders;
- b. de overnemende partij stelt “in het zicht van de consignatie” de laatst overgebleven (rest)aandeelhouders (nog éénmaal) in de gelegenheid hun stukken vrijwillig over te dragen vóór de consignatie. Meestal heeft dit aanbod de vorm van een Public Notice.

Aanbevolen handelwijze

Situatie a. wordt ingericht als een verplichte (“mandatory”) Corporate Action: de nog aanwezige stukken worden per consignatiedatum overgedragen aan de consignatiekas; de vergoeding geschiedt volgens het vonnis³.

Situatie b. wordt ingericht als twee Corporate Actions: een vrijwillige conversie (keuze al dan niet over te dragen), gevolgd door een verplichte conversie voor zover de restaandeelhouder zijn aandelen nog niet heeft overgedragen op de consignatiedatum.

In deze situatie b. deelt de custodian de aandeelhouder (onder verwijzing naar de Public Notice) mee dat deze binnen de vrijwillige conversie twee mogelijkheden heeft:

1. de stukken overdragen, of
2. niets doen.

¹ vervangt de versie van 12 mei 2014 (DACSI 14-1079)

² wel staat er cassatie open bij de Hoge Raad, maar een cassatieverzoek heeft geen opschortende werking.

³ in het algemeen: € [prijs] per aandeel per datum vonnis, verhoogd met de wettelijke rente vanaf de dag van de uitspraak tot aan de consignatiedatum overeenkomstig artikel 2:359c BW.

Bij optie 1 moet de aandeelhouder aangeven per welke datum wordt overgedragen, uiterlijk één werkdag voor de in het vonnis bepaalde consignatiedatum; de aandeelhouder krijgt dan de vergoeding betaald volgens de Public Notice. Bij optie 2 treedt de consignatieprocedure in werking: per consignatiedatum worden de stukken overgedragen aan de overnemende partij (d.m.v. de consignatiekas) tegen betaling van de door de Rechtbank vastgestelde prijs plus, indien van toepassing, de (wettelijke) rente vanaf de dag die door de Rechtbank is bepaald voor de vaststelling van de prijs tot de consignatiedatum.

Aan custodians wordt aanbevolen om optie 1 als defaultoptie aan te merken met overdracht op de laatste werkdag vóór de consignatiedatum.

Referenties

Verwezen zij naar de analyse d.d. 29 oktober 2013 (memo DACSI 13-1163).