

Hof geeft ook grootbedrijf compensatie renteswaps

Uitspraak in proces staalbedrijf Kontinex zet deur open voor meer claims van bedrijven die buiten herstellkader vallen

Cor de Horde
Amsterdam

Een groot bedrijf heeft toch recht op schadevergoeding voor renteswaps die de bank heeft verkocht, als vooraf duidelijk was dat het bedrijf geen speciale kennis had over dit soort financiële instrumenten.

Met dit arrest gisteren van het Gerechtshof Den Haag komen mogelijk veel meer bedrijven in aanmerking voor een vergoeding in de slepende zaak rond rentederivaten. Het hof oordeelde in het voordeel van een middelgroot staalbedrijf dat door zijn omvang niet in aanmerking kwam voor de vorig jaar vastgestelde landelijke regeling, het zogeheten herstellkader.

‘Deze uitspraak is van belang voor ondernemers die vanwege hun omvang volgens de wet professioneel zijn, maar dat feitelijk niet zijn omdat het hen aan kennis over rentederivaten ontbrak’, schrijft Roger Kroes van Bos & Partners Advocaten, die het bedrijf heeft bijgestaan.

Tot nu toe ging de discussie over rentederivaten vooral over het midden- en kleinbedrijf. De landelijke regeling is bedoeld voor een kleine 20.000 rentecontracten voor bedrijven met een balans van minder dan € 20 mln. Met het vonnis in de zaak van staalbedrijf Kontinex, waarvan de balans twee keer zo groot was bij het afsluiten van het rentecontract, komen veel meer bedrijven voor vergoeding in aanmerking.

Kontinex kon in het proces teruggrijpen op het ‘Treasury Inventarisatie Formulier’, dat samen met de bank is opgesteld in 2006 vlak voor het afsluiten van de eerste renteswap. Daarin staat expliciet dat Kontinex een niet-professionele klant is zonder intern treasurybeleid. Het hof zegt dat het staalbedrijf weliswaar geen particulier is, maar dat Rabobank — de bank in kwestie — het desondanks ‘in niet mis te verstande

Arrest belangrijk voor bedrijven die wegens omvang als ‘professioneel’ worden beoordeeld, maar dat niet zijn

20.000

De landelijke regeling was bedoeld voor bijna 20.000 rentecontracten, afgesloten met mkb-bedrijven.

€ 700 mln

Rabobank heeft € 700 mln opzijgezet voor compensatie midden- en kleinbedrijf.

FOTO: REUTERS

bewoordingen diende te informeren over de bijzondere risico's van de door haar geadviseerde en verkochte producten’.

Kontinex had renteswaps die pas op een later moment ingaan, voor kredieten die nog niet zijn opgenomen. Dat is extra risicovol. Toen het bedrijf tijdens de crisis moest krimpen en onderdelen moest verkopen om schulden af te lossen, was er een zogenaemde ‘overhedge’. Oftewel, er waren meer swaps dan er leningen waren. Dat betekende dat Kontinex juist moest betalen bij de toen zeer lage rente, in plaats van beschermd te worden door de swap.

Welke schade Kontinex precies vergoed krijgt, is nog niet bepaald. Het hof zegt dat bij de bepaling van de schade niet alle el-

lende die het bedrijf in de crisis is overkomen, op conto van de swaps mag worden geschreven. Ook met een gewone vastrentende lening waren er wellicht problemen geweest. ‘Dit zal bij de vaststelling van de omvang van de schade moeten worden nagegaan’, aldus het arrest.

Het hof gaat veel verder dan de rechtbank, die in juli 2015 in dezelfde zaak nog Rabobank in het gelijk stelde. Volgens de lagere rechters rustte op de bank geen bijzondere zorgplicht, juist vanwege de grote omvang.

Onduidelijk is nog hoeveel bedrijven die buiten de nationale regeling vallen, dankzij dit arrest alsnog een vergoeding kunnen krijgen. Volgens Patrick van Gerwen



van bureau Cadension, die als financieel adviseur gedupeerden bijstaat, komt een grote groep bedrijven alsnog in aanmerking voor een regeling.

‘Met name Rabobank heeft een flinke groep klanten destijds als niet-professioneel bestempeld’, stelt hij. ‘Terwijl die klanten volgens de formele criteria professioneel waren.’ Want in het landelijke herstellkader zijn alleen cijfermatige normen gehanteerd (zoals omzet en balanstotaal) om te bepalen welk bedrijf wel en niet in aanmerking komt.

Rabobank is de grootste verkoper van renteswaps. De bank heeft € 700 mln opzijgezet voor de uitvoering van de landelijke compensatieregeling voor het mkb.