

beschikking

AFSCHRIFT

RECHTBANK AMSTERDAM

Afdeling privaatrecht

faillissementsnummer: 13/17/163-F

uitspraak: 10 april 2018

De rechter-commissaris mr. W.F. Korthals Altes in het op 19 april 2017 door het Gerechtshof te Amsterdam uitgesproken faillissement van:

Oi Brasil Holdings Coöperatief U.A. (hierna: Oi Coop),

ziet, met in achtneming van de artikelen 80 en 108 e.v. van de Faillissementswet (Fw), aanleiding voor de navolgende beslissing.

A. Achtergronden van het verzoek

1. Op 26 maart 2018 hebben Oi Coop en de curator gezamenlijk bij de rechter-commissaris een verzoekschrift (hierna: het verzoekschrift) ingediend dat strekt tot het treffen van een aantal voorzieningen in het kader van het faillissement van Oi Coop (uitgesproken door het gerechtshof Amsterdam bij beschikking van 19 april 2017), welk verzoekschrift zij op 9 april 2018 hebben aangevuld cq gewijzigd en opnieuw bij de rechter-commissaris hebben ingediend. Het verzoekschrift maakt samen met de daarbij gevoegde bijlagen integraal deel van deze beschikking uit. Voor de onderbouwing en de achtergronden van de verzoeken wordt dan ook voor zover nodig naar het verzoekschrift verwezen.

2. Het verzoekschrift strekt tot het bepalen van een datum voor een verificatievergadering en de in verband daarmee te treffen voorzieningen. Het faillissement van Oi Coop staat in nauw verband met de herstructureringsprocedure naar Braziliaans recht (hierna: de RJ), waarin, behalve Oi Coop, haar (Braziliaanse) moederverenootschap Oi S.A. (hierna Oi S.A.) en enkele andere groepsmaatschappijen, waaronder Portugal Telecom International Finance B.V. (hierna: PTIF), zich sinds 29 juni 2016 bevinden.

3. In de RJ heeft Oi S.A. aan de gezamenlijke schuldeisers (waaronder Oi Coop en PTIF) een geconsolideerd akkoord (hierna: het RJ Plan) aangeboden. In gewijzigde vorm hebben de schuldeisers het RJ Plan op 20 december 2017 aangenomen en heeft de Braziliaanse rechter het op 8 januari 2018 gehomologeerd. Partijen hebben de intentie dat deze procedure op 31 juli 2018 zal zijn afgerond, mede omdat in het RJ Plan is bepaald dat het RJ Plan anders vervalt.

4. Oi Coop beoogt haar schuldeisers een akkoord aan te bieden dat het RJ Plan spiegelt en dat aan het RJ Plan in Nederland toepassing kan geven, voor zover het Oi Coop en haar schuldeisers betreft.

5. Ongeveer 35% van de schulden van Oi Coop (ter waarde van in totaal ongeveer € 1,9 miljard) bestaat uit twee series obligaties (hierna: de Coop Notes). Op de Coop Notes is het recht van de staat New York van toepassing. The Bank of New York Mellon (hierna: de

note trustee) fungeert als trustee voor de houders, en als juridisch eigenaar, van de Coop Notes. De uiteindelijke obligatiehouders zijn de economisch gerechtigden (hierna: de beneficial owners).

6. Dit brengt mee dat de juridische eigendom en de economische eigendom van de Coop Notes niet in één hand verkeren. Voorts worden Coop Notes geregeld verhandeld en is aannemelijk dat hiervan tot aan de verificatiedatum sprake zal zijn. In verband hiermee is op verzoek van Oi Coop en de curator bij beschikking van 26 maart 2018 reeds bepaald dat op 3 april 2018 duidelijk moet zijn wie kan worden aangemerkt als schuldeiser (beneficial owner) aan wie het stemrecht op de verificatievergadering toekomt (de voting record date).

7. Aangezien de note trustee de vorderingen uit hoofde van de Coop Notes zal indienen, telt de volledige schuldenlast van de Coop Notes mee voor het bedrag dat voor de bepaling van de geldigheid van de stemming op grond van art. 145 Fw noodzakelijk is (hierna: het bedragscriterium). Oi Coop en de curator stellen dat, nu niet aannemelijk is dat alle beneficial owners aan de stemming zullen deelnemen, het bedragscriterium onnodig zou worden verzaamd. Daarom is volgens hen van belang dat voor de vraag of aan het bedragscriterium is voldaan, de totale waarde van de vorderingen van de aan de stemming deelnemende stemgerechtigde schuldeisers als uitgangspunt wordt genomen.

8. Oi Coop en de curator voeren verder aan dat voor het ophalen van de stemmen en de instructies van de stemgerechtigde beneficial owners van een *tabulation agent* gebruik wordt gemaakt en dat deze in zijn uiteindelijke overzicht (*consent solicitation overview*), gelet op de gebruikelijke praktijk, uitsluitend rekeningnummers en geen namen vermeldt. In weerwil daarvan heeft de aangezochte *tabulation agent* echter toegezegd de beneficial owners te verzoeken toestemming te verlenen hun identiteit bekend te maken. Oi Coop en de curator verwachten dat dit voor hen niet bezwaarlijk zal zijn, omdat een groot aantal van hen reeds aan de stemming over het RJ Plan heeft deelgenomen, waarbij het bekendmaken van de identiteit was vereist. Niettemin moet ermee rekening worden gehouden dat beneficial owners hiertoe niet bereid zijn. In verband daarmee verzoeken Oi Coop en curator instemming met het uitsluitend verstrekken van rekeningnummers van beneficial owners.

9. Ten slotte verzoeken Oi Coop en de curator te bepalen dat bij het getalscriterium ingevolge art. 145 Fw van "one noteholder = one vote" wordt uitgegaan – en niet van "one note = one vote" –, nu dit het meest bij de Faillissementswet aansluit. Dat komt erop neer dat elke stemgerechtigde beneficial owner één stem kan uitbrengen, ongeacht het aantal notes waarvoor hij is gerechtigd.

B. Overwegingen

I. Gelet op de hiervoor onder (3) genoemde datum waarop de RJ in Brazilië moet zijn afgerond en op de mogelijkheid van hoger beroep en cassatie, zal de verificatievergadering worden bepaald op vrijdag 1 juni 2018 om 13:30 uur.

II. Dat betekent dat de schuldeisers hun vorderingen uiterlijk donderdag 17 mei 2018 moeten indienen.

III. Hoewel de note trustee juridisch eigenaar van de Coop Notes is en strikt genomen op grond van de Faillissementswet de enig stemgerechtigde zou zijn, is dat in strijd met de

economische werkelijkheid. Geboden is dan ook dat de beneficial owners die aantonen dat zij op de voting record date Coop Notes hielden, als schuldeisers in de zin van de Faillissementswet – en met uitsluiting van de note trustee – het stemrecht kunnen uitoefenen. Wel zal worden bepaald dat de note trustee bevoegd zal zijn alle vorderingen onder de Coop Notes met het oog op plaatsing op de lijst van schuldvorderingen als bedoeld in art. 112 Fw in te dienen.

IV. Nu bij inventariseren van de Coop Notes, gelet op de gebruikelijke praktijk, uitsluitend rekeningnummers en geen namen van beneficial owners worden verzameld, zal het schuldeisers desgewenst worden toegestaan op basis van hun rekeningnummer, en zonder zich te hoeven identificeren, aan de stemming over het akkoord deel te nemen. Deze procedure is in eerdere gevallen ook toegepast onder verwijzing naar art. 281a e.v. Fw. Hoewel deze bepalingen op de surséance van betaling betrekking hebben, kan daarbij naar analogie worden aangesloten. Voorts eist de Faillissementswet niet in alle gevallen dat elk van de schuldeisers bij naam bekend is.

C. Beslissing

De rechter-commissaris beschikt, gelet op wat hiervoor is overwogen, het volgende:

- de verificatievergadering zal op vrijdag 1 juni 2018 om 13:30 uur worden gehouden in de Herzbergzaal of een nader aan te wijzen zaal van de rechtbank Amsterdam, gevestigd aan de Parnassusweg 220;
- schuldeisers dienen hun vorderingen uiterlijk donderdag 17 mei 2018 in te dienen bij de curator mr. J.R. Berkenbosch, (1007 EE) Amsterdam, Postbus 51204;

bepaalt tevens:

- de curator dient onmiddellijk bij brief alle bekende schuldeisers van deze beschikking in kennis te stellen, waarbij de curator bij het informeren van de houders van de Coop Notes kan volstaan met een enkele elektronische/digitale kennisgeving via de clearingsystemen;
- de curator dient onmiddellijk bij brief gefailleerde van deze beschikking in kennis te stellen en haar op te roepen de vergadering bij te wonen;
- de curator dient een afschrift van de lijst van voorlopig erkende en betwiste vorderingen ter griffie van de rechtbank – Centrale Balie, gevestigd te Amsterdam aan de Parnassusweg 220 – neer te leggen. Dit afschrift zal daar gedurende de zeven aan de verificatievergadering voorafgaande dagen kosteloos voor een ieder ter inzage liggen;
- de curator dient alle bekende schuldeisers schriftelijk te berichten van de gedane neerlegging, waarbij de curator bij het informeren van de houders van de Coop Notes kan volstaan met een enkele elektronische/digitale kennisgeving via de clearingsystemen. De curator voegt daarbij een oproeping tot de verificatievergadering en vermeldt tevens of gefailleerde een ontwerpakkoord heeft neergelegd;
- de curator dient na afloop van de verificatie schriftelijk ter vergadering verslag uit te brengen over de stand van de boedel;

bepaalt voorts:

- de note trustee is – met uitsluiting van individuele beneficial owners – bevoegd alle vorderingen onder de Coop Notes met het oog op plaatsing op de in art. 112 Fw bedoelde lijst in te dienen;
- bij de stemming over het akkoord zal, voor de vraag of aan het bedragscriterium van art. 145 Fw is voldaan, van de totale waarde van de vorderingen van de aan de stemming deelnemende stemgerechtigden worden uitgegaan;
- beneficial owners die hebben aangetoond dat zij op de voting record date door Oi Coop uitgegeven obligaties hielden, worden met schuldeisers als bedoeld in de Faillissementswet op één lijn gesteld en hebben – met uitsluiting van de note trustee – de bevoegdheid over het door Oi Coop aangeboden akkoord het stemrecht uit te oefenen;
- beneficial owners kunnen zich desgewenst identificeren op basis van hun rekeningnummer.

Aldus gegeven te Amsterdam op 10 april 2018 door mr. W.F. Korthals Altes, en getekend door mr. K.M. van Hassel, waarnemend rechter-commissaris.

VOOR AFSCRIFT CONFORM,
DE GRIFFIER VAN DE RECHTBANK AMSTERDAM