

ADVIES CURATOREN OVER HET ONTWERP-CREDITEURENAKKOORD IN HET FAILLISSEMENT VAN BANCO DEL ORINOCO N.V. ("BdO"), GEDEPONEERD DOOR CARTERA DE INVERSIONES VENEZOLANAS C.A. EN BANCO OCCIDENTAL DE DESCUENTO, BANCO UNIVERSAL C.A. TER GRIFFIE VAN HET GERECHT TE CURAÇAO OP 27 SEPTEMBER EN 27 NOVEMBER 2024

Inleiding

1. De Cartera Groep heeft bij monde van haar UBO en president-directeur de heer Victor Vargas Irausquín al vrij snel na datum faillissement aangegeven het faillissement met een akkoord te willen afwikkelen, waarbij alle BdO crediteuren volledig zouden worden voldaan. In het verlengde hiervan werd ook steeds aangegeven dat de waarde van de door BdO aangehouden *securities* portefeuille meer dan toereikend zou zijn voor de volledige voldoening van alle BdO crediteuren. Het was de uitdrukkelijke wens van de Cartera Groep en de heer Vargas om in nauwe samenwerking met curatoren en binnen de kaders van een -toen nog- af te spreken MOU naar dat gewenste akkoord toe te werken.
2. De MOU is pas na jaren van onderhandelen op 26 oktober 2023 tot stand gekomen en op 1 december 2023 heeft de Cartera Groep ook een eerste voorstel voor een crediteurenakkoord ter griffie gedeponneerd. Op de verificatievergadering van 27 september 2024 heeft de Cartera Groep aangegeven een aangepast akkoord te willen indienen. In het verlengde van deze mededeling heeft zij toen een op schrift gesteld plan aan de vergadering verstrekt, waarin de contouren van dit geamendeerde akkoord worden geschetst. Dat plan is als bijlage 3 aan het proces-verbaal van de vergadering van 27 september 2024 gehecht. Op 27 november 2024 heeft de Cartera Groep een verder in detail uitgewerkt en geamendeerd akkoord ter griffie gedeponneerd. Het is dit laatste akkoord dat nu ter stemming voorligt.
3. Belangrijk om te vermelden is dat in de MOU de verplichting van de Cartera Groep was opgenomen om binnen een week na ondertekening van de MOU curatoren inzicht te geven in samenstelling, verloop en omvang van de volgens de Cartera Groep aan BdO toebehorende *securities* portefeuille vanaf 5 september 2019 en voorts om vanaf datum ondertekening van de MOU die portefeuille in overleg en samenspraak met curatoren verder te beheren. Helaas is deze toezegging in gene delen gestand gedaan en hebben curatoren nog steeds niet het benodigde inzicht en de controle over de portefeuille. Vraag is zelfs of de portefeuille wel bestaat.
4. Ook andere afspraken uit de MOU, zoals directe vergoeding van de faillissementskosten, zijn door de Cartera Groep en de heer Vargas tot op heden niet nagekomen. Naar de redenen hiervoor blijft het gissen voor curatoren en de Cartera Groep heeft op vragen hierover tot op heden slechts volstaan met weinig hoopvolle mededelingen als 'we komen hier later op terug' of 'de presidentsverkiezingen in Venezuela hebben onze voorbereidingen vertraagd'. Dit heeft curatoren uiteindelijk op 18 september 2024 doen besluiten om de MOU te ontbinden wegens niet-nakoming door de Cartera Groep van alle vorig jaar oktober gemaakte afspraken.
5. Curatoren benadrukken dit zo, omdat het door de Cartera Groep aangeboden akkoord over de waarborging van de nakoming in het algemeen en de status of beschikbaarheid van de *securities* portefeuille ter waarborging van het akkoord in het bijzonder niets zegt. Wat daar wel uit blijkt is dat de Cartera Groep en de heer Vargas de BdO portefeuille in bezit hebben

en controleren en -in strijd met hun wettelijke plicht- niet van zins zijn om dat bezit en die controle aan curatoren af te staan.

Het aangeboden crediteurenakkoord

6. Tot nu toe is de Cartera Groep alleen nog de afspraak omtrent de aanbidding van een crediteurenakkoord nagekomen. De stemming over dit akkoord is op 27 september 2024 uitgesteld tot vandaag, omdat (i) de crediteuren toen maar kort de tijd hadden gehad om het voorstel te evalueren en (ii) de Cartera Groep haar geamendeerde voorstel nog verder moest uitwerken en onderbouwen. Uiteindelijk is dat uitgewerkte en geamendeerde akkoord op 27 november 2024 gedeponereerd.
7. Voorafgaande aan de verificatievergadering van 27 september 2024 hebben de crediteuren vooral via de crediteurencommissie hun commentaar, wensen en voorstellen gedaan richting de Cartera Groep naar aanleiding van het eerste op 1 december 2023 door de Cartera Groep gedeponereerde akkoord. Hierop is nooit een concrete reactie van de Cartera Groep gekomen. Ook de curatoren hebben al ter vergadering van 11 december 2023 een aantal algemene kanttekeningen bij het toen aangeboden akkoord geplaatst. De kanttekeningen van crediteuren en curatoren waren indertijd en zijn nog steeds de volgende:
 - a) Er werd en wordt niet toegelicht dat en waarom geen van de weigeringsgronden voor homologatie genoemd in artikel 148 lid 2 Faillissementsbesluit hier van toepassing zouden zijn. Zo werd niet aangegeven hoe en waarom nakoming van het aangeboden akkoord genoegzaam gewaarborgd zou zijn. Dit is met name ook belangrijk, omdat er in het toen, maar ook in het op 27 november voorgestelde akkoord voor curatoren noch voor de BdO *securities* portefeuille een waarborgrol was en is weggelegd.
 - b) Daarnaast was en is in het aangeboden akkoord geen optie opgenomen, waarbij crediteuren via de BdO boedel of de BdO curatoren rechtstreekse betaling van hun geverifieerde vordering in geld in US dollars zouden kunnen tegemoet zien. Waarom deze optie niet was of is opgenomen, werd en wordt niet toegelicht anders dan met de opmerking dat het huidige sanctieregime met betrekking tot Venezuela en Venezolaanse bedrijven en personen daaraan in de weg zou staan. Echter, waarom dat sanctieregime aan betalingen aan de BdO crediteuren, laat staan aan de BdO boedel of de BdO curatoren in de weg zou staan, was en is curatoren nog steeds onduidelijk, al was het maar omdat geen van de BdO crediteuren of aan BdO of de Cartera Groep gerelateerde natuurlijke of rechtspersonen, laat staan BdO of curatoren voorkomen op enige EU of OFAC-sanctielijst. Wat wel duidelijk is, is dat uit de door de Cartera Groep aan curatoren verstrekte informatie over de *securities* portefeuille blijkt dat in de periode 23 december 2023 t/m 24 juni 2024 *securities* met een nominale waarde van totaal USD 217.109.700,- en in de periode 30 januari t/m 3 november 2025 nog eens *securities* met een nominale waarde van totaal USD 125.275.000,- zouden en zullen vervallen en met rente tot uitbetaling zijn gekomen en zullen komen. De vraag van curatoren aan de Cartera Groep was en is dan ook, waarom deze bedragen niet konden of zouden kunnen worden gereserveerd voor de betaling van de crediteuren die op rechtstreekse voldoening van hun vordering in geld en in US dollars bleven staan en niet wilden kiezen voor de op 1 december 2023 in het akkoord al aangeboden alternatieve 'betalings'opties

als schuldovername door BOI Bank in Antigua, participatie in een Venezolaans Trust Fund en cash betaling aan crediteuren met vorderingen tot USD 10.000,- via datzelfde Venezolaanse Trust Fund. Op deze vraag is tot op heden geen ander antwoord gekomen dan dat die USD 342.384.700,- aan in 2023 en 2024 reeds vervallen en in 2025 nog te vervallen *securities* weer in nieuwe *securities* zouden zijn of zullen worden geherinvesteerd.

8. Behalve de schuldovername door BOI Bank (dat is geen optie meer, nu BOI Bank al sinds maart 2024 geen bankvergunning meer heeft) vinden we in het thans voorgelegde, geamendeerde akkoord min of meer dezelfde 'betalings'opties terug als in het oorspronkelijke, op 1 december 2023 gedeponeerde akkoord, namelijk de participatie in een Venezolaans Trust Fund tegen overdracht van de vorderingen op BdO aan Cartera de Inversiones. De in het akkoord vermelde 'betalings'opties nalopend, plaatsen curatoren nog de volgende kanttekeningen:
- Participatie in een Trust Fund: het zou gaan om een fonds met investeringen in obligaties van in Venezuela gevestigde ondernemingen, behorend tot de Cartera Groep en werkzaam in de Venezolaanse energiesector en in de aannemerij en projectontwikkeling in Venezuela. Zeggenschap en beheer over dit beleggingsfonds ligt bij het '*esteemed and long established independent*' Venezolaanse advocatenkantoor Polanco, Azuaje & Marmol, vertegenwoordigd door de heer Tomas Polanco Fernandez. Curatoren hebben op internet wat meer informatie proberen te achterhalen over dit advocatenkantoor, maar niets kunnen vinden. Wel vonden zij informatie over de heer Tomas Polanco Fernandez die namens Polanco, Azuaje & Marmol met het toezicht en beheer belast zal worden. Die is op dit moment partner bij Interjuris Abogados, het Venezolaanse kantoor dat de heer Vargas en de Cartera Groep in het BdO faillissement bijstaat en ondersteund. Van enig onafhankelijk toezicht op of beheer over het Trust Fund is derhalve geen sprake. Voor curatoren is in ieder geval geen enkele rol weggelegd. Verder impliceert dit voorstel dat de crediteuren hun op zich liquide en op de internationale markt te verhandelen gerechtigheid tot de BdO *securities* portefeuille in US dollars moeten inruilen tegen illiquide *assets* in Venezuela, waar -op zijn best- misschien een mogelijke markt voor is in Venezuela en waar men in ieder geval op de internationale markt niets mee kan. Betaling onder de *notes* zal in US dollars geschieden, maar wel tegen de dan geldende officiële Venezolaanse omwisselkoers US dollar-bolivar. Daarnaast worden de betalingsverplichtingen onder de door het Trust Fund uit te geven *promissory notes* slechts door Cartera de Inversiones gegarandeerd zonder dat er door de Cartera Groep enige andere vorm van zekerheid wordt geboden buiten Venezuela door bijvoorbeeld het vestigen van een zekerheidsrecht ten gunste van de BdO curatoren op de door de Cartera Groep toegeëigende BdO *securities* portefeuille. Deze 'betalings'optie wordt dan ook mede met het oog op het ontbreken van die zekerheid op de BdO *securities* portefeuille, ontraden.
 - Cash betalingsoptie voor kleine crediteuren met een vordering van minder dan USD 10.000,-: ook bij deze optie loopt de uitbetaling via het voorgestelde Trust Fund. De betrokken crediteuren participeren voor het bedrag van hun vordering in het Trust Fund en worden dan binnen 360 dagen voor het bedrag van hun vorderingen uitgekocht en in US dollars uitbetaald tegen de officiële US dollar-bolivar omwisselkoers. Curatoren herhalen hun eerdere opmerkingen over het Trust Fund. Ook deze optie wordt ontraden.
 - Betaling van faillissementskosten: aangegeven wordt dat de voldoening van alle door de rechter-commissaris goedgekeurde faillissementskosten zal plaatsvinden onder de

voorwaarde dat het akkoord wordt aangenomen en gehomologeerd. In de aanhef van haar uitleg van het aangeboden akkoord geeft de Cartera Groep aan dat zij het akkoord conform de uitgangspunten genoemd in de door curatoren beëindigde MOU wil uitvoeren. In de MOU had de Cartera Groep onvoorwaardelijk de verplichting op zich genomen om alle faillissementskosten tot een maximum van USD 1,5 miljoen te voldoen. Van dit uitgangspunt wijkt zij in het thans voorgestelde akkoord in die zin af, dat voldoening van de faillissementskosten zonder maximum alleen dan zullen worden voldaan, indien het thans aangeboden akkoord wordt aangenomen en door het Gerecht wordt gehomologeerd. De reeds vastgestelde faillissementskosten t/m 27 november 2024 bedragen totaal USD 1.311.038,14. Van dit bedrag is tot op heden USD 718.580,70 voldaan. Resteert dus voor de periode t/m 27 november 2024 nog USD 592.457,43 te voldoen. En dan moeten de vanaf 28 november 2024 gemaakte en nog te maken faillissementskosten nog worden vastgesteld. Zoals gezegd geeft de Cartera Groep aan alle vastgestelde faillissementskosten te zullen voldoen, maar nakoming van deze betalingsverplichting wordt niet gewaarborgd.

- Betaling Curacaose crediteuren: over voldoening van de Curacaose boedelcrediteuren (*preferred creditors*) vermeldt het voorgestelde akkoord dat deze groep van crediteuren in cash betaald gaat worden. Echter, de voldoening van deze groep (boedel)crediteuren is op geen enkele wijze gewaarborgd. Over betaling van de 14 Curacaose concurrente crediteuren rept het voorgestelde akkoord niet. Curatoren gaan er derhalve vanuit dat ook deze groep Curacaose crediteuren genoeg zouden moeten nemen met participatie in het Venezolaanse Trust Fund. Dat is onwenselijk. En ook overigens is de nakoming van deze verplichting niet gewaarborgd.
- De BdO securities portefeuille: Het akkoord komt erop neer dat de BdO rekeninghouders hun vorderingen op BdO aan de Cartera Groep overdragen tegen het verkrijgen van een participatie in een door de Cartera Groep opgezet Venezolaans Trust Fund met een onbekende waarde. De gedachte lijkt dan te zijn dat de BdO boedel afstand doet van haar aanspraken op de door de Cartera Groep gehouden BdO *securities* portefeuille, maar enige afstand door Cartera de Inversiones van haar vorderingsrechten jegens de BdO boedel uit hoofde van eigen en van crediteuren overgenomen vorderingen vindt men niets terug in het akkoord. Curatoren keuren deze voorgestelde gang van zaken ten zeerste af. De Cartera Groep en de heer Vargas hebben zich al die jaren steeds aan een fatsoenlijke faillissementsafwikkeling onttrokken en tot op de dag van vandaag geweigerd de zeggenschap en controle over de BdO *securities* portefeuille met een nominale waarde van USD 1,86 miljard en een marktwaarde van USD 1,6 miljard aan curatoren over te dragen. En dan is het ook nog zo dat de BdO crediteuren hun via de BdO boedel lopende aanspraken van totaal circa USD 850 miljoen op deze portefeuille moeten inruilen tegen een *promissory note* met onbekende waarde, waarvan de nakoming op geen enkele wijze is gewaarborgd. Dat 'cadeautje' zouden de Cartera Groep en de heer Vargas dan ook nog over de ruggen van de BdO crediteuren in de schoot geworpen krijgen.

Advies curatoren

9. Curatoren adviseren het aangeboden crediteurenakkoord te verwerpen, omdat (i) een cash betaling van de vorderingen in US dollars via de BdO curatoren niet als optie in het akkoord is opgenomen en -veel belangrijker nog- (ii) de marktwaarde van de aangeboden *promissory notes* niet is vast te stellen en -onder meer wegens zeer beperkte verhandelbaarheid- veel lager uit zal vallen dan de totale aanspraken van de BdO

VANEPS

Aruba . Bonaire . Curaçao . St. Maarten . Amsterdam

crediteuren op de BdO boedel ad circa USD 850 miljoen, terwijl de niet in het akkoord betrokken en door Cartera Groep en de heer Vargas op onrechtmatige wijze toegeëigende BdO *securities* portefeuille met een marktwaarde van circa USD 1,6 miljard aan de Cartera Groep verblijft en tot slot (iii) de nakoming van het akkoord niet of onvoldoende is gewaarborgd. Alleen al om die redenen -zie artikel 148 lid 2 ten 1^e en ten 2^e Faillissementsbesluit- zal dit voorgestelde akkoord door het Gerecht niet gehomologeerd kunnen worden, zelfs niet als de benodigde gekwalificeerde meerderheid van de crediteuren met dit akkoord zouden instemmen.

Curacao, 6 december 2024

M.R.B. Gorsira, curator

D.C. Narvaez, curator