**Uitspraak Geschillencommissie Financiële Dienstverlening nr. 2022-0264 (mr. dr. H.O. Kerkmeester, voorzitter, mr. M.E.J. Bracco Gartner, prof. dr. A. Buijs, leden en mr. D.M.A. Gerdes, secretaris)**

| | |
|---|---|
| Klacht ontvangen op | : 15 mei 2021 |
| Ingediend door | : De consument |
| Tegen | : De Veste B.V., gevestigd te Putte, verder te noemen De Veste |
| Datum uitspraak | : 31 maart 2022 |
| Aard uitspraak | : Niet-bindend advies |
| Uitkomst | : Vordering afgewezen |

## Samenvatting

Klacht over fondsbeheerder. Niet gebleken dat de fondsbeheerder is tekortgeschoten bij het optreden jegens het bedrijf waaraan het fonds een lening heeft verstrekt. Ook niet gebleken dat kosten of vergoedingen in strijd met het prospectus zijn ingehouden.

## 1. De procedure

1.1 De commissie beslist volgens haar reglement en op basis van de ingediende documenten met bijlagen.

1.2 De commissie is van oordeel dat het niet nodig is de zaak mondeling te behandelen. De zaak wordt daarom op basis van de stukken beslist.

1.3 De Veste heeft gekozen voor een niet-bindend advies. Dit betekent dat partijen elkaar niet aan de uitspraak kunnen houden.

## 2. Het geschil

*Wat is er gebeurd?*

2.1 De consument heeft voor een bedrag van ongeveer € 40.000,- belegd in het Trade Finance Handelfonds (TFH), een subfonds van het Da Vinci Retailfonds (hierna: het fonds).

2.2 Het fonds is een besloten fonds voor gemene rekening met een open-end structuur. De Veste is de beheerder. Het fondsvermogen is grotendeels belegd in een dollarlening aan Capstone Capital Group, LLC en Capstone Credit, LLC, beide gevestigd in de VS (hierna samen aangeduid als Capstone).

Capstone gebruikt de lening voor het verstrekken van handelsfinanciering en debiteurenfinanciering aan ondernemingen.

2.3 Naar aanleiding van de coronacrisis heeft De Veste zich in een wekelijks overleg laten informeren door Capstone over de maatregelen die zij voorbereidde om de door de crisis ontstane liquiditeitskrapte op te lossen.

2.4 In mei 2020 kon Capstone haar rente- en aflossingsverplichtingen aan TFH niet meer voldoen. De Veste heeft dit op 29 mei 2020 aan de participanten gemeld.

2.5 Op 10 juli 2020 heeft De Veste de participanten een bericht gezonden met vragen en antwoorden over recente ontwikkelingen bij het fonds. Dit bericht, samen met latere berichten aan participanten, een verslag over de eerste helft van 2020 en notulen van vergaderingen, staat in de bijlage bij deze uitspraak.

2.6 Op 1 oktober 2020 is besloten tot liquidatie van het fonds.

2.7 De Veste heeft het Amerikaanse advocatenkantoor Offit Kurman ingeschakeld. Reden daarvoor was dat de pandemie veel meer impact had op Capstone's debiteuren-portefeuille dan verwacht en dat Capstone haar maatregelen ter voorkoming van liquiditeitskrapte nauwelijks uitvoerde. Hiermee koos De Veste naar eigen zeggen voor een tweesporenbeleid: zij bleef in het overleg met Capstone aandringen op nakoming van de betalingsverplichtingen, anderzijds beraadde zij zich op juridische stappen om de druk op te voeren.

2.8 In oktober 2020 heeft De Veste Capstone's debiteurenportefeuille laten analyseren door het bedrijf Development Group. Doel daarvan was de betrokkenen bij het fonds (participanten, AFM, externe accountant) te informeren over de waarde van de fonds-activa bij een directe verkoop. Development Group heeft haar rapport in november 2020 uitgebracht. In dit rapport schreef zij dat een directe verkoop van Capstone's leningenportefeuille waarschijnlijk een verlies van 40% zou veroorzaken. De Veste heeft vervolgens een onderzoek naar de waarde van de portefeuille van Capstone laten verrichten door Zanders Treasury, Risk, Finance (Zanders). Over dit onderzoek heeft Zanders in mei 2021 gerapporteerd.

2.9 Op 30 november 2020 is een jaarvergadering van het fonds gehouden.

2.10 Op 11 maart 2021 heeft De Veste de participanten bericht over de voortgang van de liquidatie.

2.11 In maart 2021 is De Veste een procedure begonnen tegen Capstone en haar bestuursvoorzitter. Naar aanleiding daarvan heeft Capstone een betalingsvoorstel gedaan. De Veste heeft dit voorstel afgewezen omdat het naar haar oordeel te veel onzeker liet.

2.12 Op 15 april 2021 heeft De Veste gemaild:

> "(…) Naar aanleiding van onze mail van 13 april hebben een aantal participanten aan ons gevraagd wat onder een schikking moet worden verstaan. Een schikking is niet dat wij genoegen nemen met een lager bedrag, maar gaat uitsluitend over de voorwaarden en de condities van een betalingsregeling. Wij zijn dus niet van plan om onze vordering op Capstone geheel of gedeeltelijk prijs te geven. (…)'

2.13 Op 12 mei 2021 heeft De Veste de participanten bericht over de voortgang van de liquidatie en ontwikkelingen rond Capstone.

2.14 Tijdens de jaarvergadering op 29 juni 2021 heeft De Veste de participanten geïnformeerd over de stand van zaken.

2.15 Begin juli 2021 hebben De Veste en Capstone overeenstemming bereikt over een betalingsregeling en hun afspraken vastgelegd door het ondertekenen van een 'Settlement Proposal'.

*Klacht, vordering en verweer*

2.16 Consument vordert dat De Veste wordt veroordeeld tot schadevergoeding. In zijn klachtformulier heeft hij een schadebedrag van € 16.000,- vermeld. De vordering berust op de stelling dat De Veste als fondsbeheerder is tekortgeschoten door te zwak jegens Capstone op te treden en dat de participanten worden benadeeld bij de financiële afwikkeling van het fonds.

2.17 Volgens de consument heeft De Veste te veel afgewacht wat Capstone van plan was te doen en heeft zij in plaats van een eisende rol een duidelijk ondergeschikte rol gespeeld. De procedure tegen Capstone heeft dit niet verholpen omdat deze volgens de consument duur is, wat de participanten benadeelt, en bovendien niet productief. Verder kan de consument zich er niet in vinden dat De Veste wegens de procedure tegen Capstone het plafond van de kosten die volgens het prospectus ten laste van het fonds kunnen worden gebracht, heeft verhoogd van € 100.000,- naar € 600.000,-. Naar zijn oordeel had De Veste zich beter kunnen richten op (het bereiken van) een akkoord over een afbetalingsregeling, te meer omdat er volgens hem aanwijzingen waren dat Capstone een afbetalingsregeling wilde.

2.18 De consument stelt verder dat De Veste zorgt voor een financiële afwikkeling waarbij zijzelf niet tekortkomt en zichzelf en anderen betaalt uit gelden die beschikbaar horen te zijn voor de participanten. Hij voert aan dat De Veste dit doet op grond van bepalingen in het prospectus, maar dat dit onwenselijk is. Het zou beter zijn als na de liquidatie niet De Veste – die immers belang heeft bij inkomsten – maar een soort curator wordt benoemd die niet de beheervergoeding volgens het prospectus zou ontvangen, maar een betaling zonder winstoogmerk. De consument voert aan dat De Veste onnodig geld heeft besteed aan de waardebepaling van het fonds door Development Group en Zanders.
Volgens de consument bestaat het risico dat De Veste uiteindelijk de beschikbare gelden grotendeels naar zich toetrekt en dat Capstone niets betaalt; de participanten verliezen dan vrijwel hun gehele inleg. Verder stelt de consument dat De Veste niet gerechtigd is tot een prestatievergoeding omdat zij reeds in 2019 wist dat de AFM haar vergunning zou afnemen.

2.19 De Veste heeft verweer gevoerd. Voor zover nodig zal de commissie bij de beoordeling daarop ingaan.

## 3. De beoordeling

*Optreden jegens Capstone*

3.1 In deze zaak gaat het om de vraag of De Veste haar taken als fondsbeheerder naar behoren heeft vervuld. Volgens de consument is dit niet het geval omdat De Veste lijdzaam en onvoldoende kritisch is opgetreden jegens Capstone.

3.2 Bij dit geschilpunt is van belang dat de klacht betrekking heeft op De Veste's handelen als fondsbeheerder. Tot de taken van een fondsbeheerder, ook als dit niet met zoveel woorden in het prospectus is vastgelegd, behoort het zorgvuldig beheren van de beleggingen van het fonds. Deze taak omvat ook, als het fondsvermogen grotendeels in een lening is belegd, dat de fondsbeheerder in overleg treedt met de kredietnemer als deze in betalingsmoeilijkheden verkeert en zo nodig een procedure tegen de kredietnemer begint. Deze bevoegdheid is niet onbegrensd, in die zin dat een fondsbeheerder niet mag handelen op een wijze die in strijd komt met wat van een redelijk handelend en redelijk bekwaam fondsbeheerder mag worden verwacht. Van dit laatste is in deze zaak echter niet gebleken. De commissie acht van belang dat het fondsvermogen vrijwel geheel is ondergebracht in het aan Capstone verleende krediet, dat Capstone in betalingsmoeilijkheden is beland door de coronapandemie en dat, afgaande op de stukken, overleg met Capstone zonder de druk van een procedure niet tot een bevredigende afbetalingsregeling bleek te leiden.

3.3 In dit verband stelt de consument dat De Veste de participanten onvoldoende heeft geïnformeerd over de besprekingen en afspraken met Capstone, in die zin dat wezenlijke aspecten daarvan, zoals Capstone's afspraken met andere kredietverstrekkers en de redenen voor vertraging bij de besprekingen over een afbetalingsregeling, niet werden toegelicht. In deze stelling kan de consument echter niet worden gevolgd. In haar verweerschrift heeft De Veste toegelicht dat zij de participanten regelmatig heeft geïnformeerd en heeft zij kopieën van deze berichten aan participanten overgelegd. Verder heeft De Veste erop gewezen dat de door Capstone verstrekte informatie voor een deel vertrouwelijk was en daarom niet kon worden gedeeld. Het is daarom niet gebleken dat De Veste op dit punt is tekortgeschoten.

*Benadeling van participanten*

3.4 Verder klaagt de consument erover dat De Veste bij de fondsliquidatie de participanten benadeelt. Bij dit onderdeel van de klacht is van belang dat de op het fondsvermogen in te houden vergoedingen en kosten zijn vastgelegd. Uit het overgelegde halfjaarverslag (zie de bijlage bij deze uitspraak) blijkt wat de diverse vergoedingen en kosten zijn – onder meer beheervergoeding, prestatievergoeding, administratiekosten, bewaarvergoeding en 'juridische eigenaar'-kosten – en hoe deze worden berekend. In de stukken ziet de commissie geen aanwijzingen dat De Veste of anderen in strijd met de gemaakte afspraken vergoedingen of kosten op het fondsvermogen hebben ingehouden.

3.5 Evenmin is gebleken dat nodeloos kosten zijn gemaakt door het opvragen van rapporten voor een waardebepaling van het fonds. De Veste wijst er immers op dat het rapport van Development Group is benut om de betrokkenen bij het fonds (onder wie de participanten) te informeren over de waarde van de fondsactiva in verband met het besluit tot fondsliquidatie per 1 oktober 2020 en het feit dat Capstone nauwelijks rente betaalde. Voor het rapport van Zanders is van belang dat, afgaande op het verweerschrift, dit rapport aanleiding was voor een wezenlijke aanpassing van de beheervergoeding, door de ondergrens van de berekende waarde te gebruiken als basis van deze vergoeding.

*Aanvullende stukken*

3.6 Na de zitting heeft de consument verzocht stukken aan het procesdossier toe te voegen. De commissie overweegt dat deze nagekomen stukken geen gegevens bevatten die verandering brengen in de uitkomst van deze procedure.

Verder constateert de commissie dat de consument in deze nagekomen stukken een wijziging van zijn vordering heeft opgenomen, onder meer door te eisen dat De Veste inzage geeft in stukken aangaande Capstone, dat De Veste wordt vervangen door een andere beheerder, dat alsnog alles in het werk wordt gesteld om een betalingsregeling overeen te komen en dat alle kosten van de rechtszaak worden teruggeboekt naar het fonds. Voor deze nieuwe en gewijzigde eisen is echter geen plaats meer in het stadium van de procedure waarin zij zijn ingediend. Ook daarom zullen de nagekomen stukken niet aan het procesdossier worden toegevoegd.

*Slotsom*

3.7 Gezien het voorgaande zal de vordering van de consument worden afgewezen.

## 4. De beslissing

De commissie wijst de vordering van de consument af.

*Deze uitspraak is een niet-bindend advies. Tegen deze uitspraak staat geen hoger beroep open bij de Commissie van Beroep Financiële Dienstverlening. U kunt de zaak nog wel aan de rechter voorleggen.*

*Binnen twee weken na verzending van de uitspraak kunt u verzoeken vergissingen zoals schrijf- of rekenfouten of een verkeerde naam of datum te herstellen. De beslissing in de uitspraak kan hiermee niet ter discussie worden gesteld. Binnen een maand na verzending kunt u verzoeken de uitspraak aan te vullen als u vindt dat niet op alle onderdelen van uw vordering is beslist. Dit ziet niet op de situatie waarin u meent dat niet op al uw argumenten is ingegaan. Meer informatie staat in artikel 40 reglement.*

## Bijlage: relevante bewoordingen in berichten aan participanten, jaarstukken e.d.

### Bericht aan participanten van 10 juli 2020 met vragen en antwoorden

(…)
1 Waarom heeft AFM de vergunning van De Veste ingetrokken?
(…) De AFM is in haar laatste onderzoek tot de conclusie gekomen dat niet zou worden voldaan aan bepaalde verplichtingen op het gebied van de bedrijfsvoering en de bedrijfsuitoefening. Het gaat daarbij met name om de bestrijding van witwassen en de beheersing van de integriteitsrisico's.
(…)
5 Wanneer betaalt Capstone de lening terug?
De leningen aan Capstone zijn zoveel mogelijk opgeëist. Gestreefd wordt om Capstone te bewegen zo snel mogelijk de leningen af te lossen. Wij oefenen zo veel mogelijk druk uit op Capstone om dit op korte termijn te doen, maar wij kunnen geen zekerheid geven over de termijn waarbinnen dit zal gebeuren.
(…)
8 Wat gebeurt er als er te weinig liquiditeiten in het Trade Finance Handelsfonds zijn?
Na aftrek van de fondskosten, worden de liquiditeiten als volgt verdeeld:
(i) Als eerste zal de liquiditeitsbuffer worden aangehouden voor de afdekking van het valutarisico. Dit is minimaal 5%, conform het prospectus.
(ii) Vervolgens zullen crediteuren worden betaald. Dit zijn voormalige participanten die tijdig zijn uitgetreden maar nog niet betaald zijn.
(iii) Na de crediteuren worden alle participanten betaald.
Participanten worden gelijk behandeld. Participanten die opbouwen krijgen (…) evenveel als participanten die een periodieke uitkering hebben.
Bij onvoldoende middelen zullen eerst crediteuren pro rata worden betaald. Daarna worden participanten pro rata 'betaald'.
Op het moment dat het Trade Finance Handelsfonds formeel in liquidatie is, volgen liquidatie-uitkeringen.

### Halfjaarverslag 2020 Da Vinci Retail

(…)
KOSTENPARAGRAAF
12. Beheervergoeding

| | 01-01-2020 t/m 30-06-2020 | 01-01-2019 t/m 30-06-2019 |
|---|---|---|
| Beheervergoeding | 390.178 | 338.532 |
| | 390.178 | 338.532 |

Alle bedragen in €

De beheervergoeding bedroeg voor alle Subfondsen 2,00% per jaar (0,1667% per maand), maandelijks vooraf te berekenen over de intrinsieke waarde van het Subfonds.

13. Prestatievergoeding

| | 01-01-2020 t/m 30-06-2020 | 01-01-2019 t/m 30-06-2019 |
|---|---|---|
| Prestatievergoeding | 262.650 | 0 |
| | 262.650 | 0 |

Met ingang van november 2017 is op het Trade Finance Handelsfonds een prestatievergoeding van toepassing. Deze (…) wordt in rekening gebracht indien het maandelijkse saldo van
1. rentebaten (…) die het Subfonds ontvangt vanuit kredietverstrekking aan Capstone Capital Group LLC en Capstone Credit LLC, verminderd met
2. het netto streefrendement van 6% per jaar ofwel 0,5% per maand en alle voor het Subfonds relevante kosten, zoals opgenomen in hoofdstuk 6 van de Prospectus en in hoofdstuk 2 van de Bijlage bij het Prospectus, positief is.
Een positief saldo [wordt] verdeeld tussen De Veste en de participanten in het Subfonds in een verhouding 50/50. Hierbij is wel een high water mark van toepassing, wat betekent dat eventuele tekorten (negatief saldo van bovenstaande berekening) uit het verleden eerst moeten worden terugverdiend, alvorens een prestatievergoeding mag worden toegepast.

14. Administratiekosten

| | 01-01-2020 t/m 30-06-2020 | 01-01-2019 t/m 30-06-2019 |
|---|---|---|
| Administratiekosten | 23.286 | 20.734 |
| | 23.286 | 20.734 |

[naam bedrijf] is per 01-06-2018 aangesteld als administrateur (…). De vergoeding wordt als administratiekosten aangemerkt. Jaarlijks wordt een vaste en variabele vergoeding betaald. De vaste vergoeding bedraagt € 17.500 op jaarbasis. De variabele vergoeding bedraagt per jaar 0,1% vooraf te berekenen over de intrinsieke waarde van het fonds tot een intrinsieke waarde van € 22.500.000 vanaf een intrinsieke waarde van € 22.500.000 en hoger bedraagt dit 0,05% per jaar.

15. Bewaarvergoeding

| | 01-01-2020 t/m 30-06-2020 | 01-01-2019 t/m 30-06-2019 |
|---|---|---|
| Bewaarvergoeding | 12.381 | 11.979 |
| | 12.381 | 11.979 |

Het fonds kent een bewaarder [naam bedrijf]. De vergoeding wordt als bewaarvergoeding aangemerkt. Jaarlijks wordt een vaste en variabele vergoeding betaald. De vaste vergoeding bedraagt € 12.240 excl. BTW op jaarbasis.

De variabele vergoeding bedraagt per jaar 0,02% excl. BTW (0,0017% per maand), maandelijks vooraf te berekenen over de intrinsieke waarde van het fonds.
(…)
17. Juridisch Eigenaar kosten

| | 01-01-2020 t/m 30-06-2020 | 01-01-2019 t/m 30-06-2019 |
|---|---|---|
| Juridisch Eigenaar kosten | 23.606 | 20.481 |
| | 23.606 | 20.481 |

Het fonds kent een juridisch eigenaar "Stichting Juridisch Eigendom De Veste Beleggingsfondsen". De vergoeding aan [naam bedrijf] (de bestuurder) van de juridisch eigenaar bedraagt 0,1% per jaar (excl. BTW) over het vermogen onder beheer. Deze vergoeding wordt maandelijks vooraf berekend over de intrinsieke waarde van het fonds.

2. Notulen jaarvergadering van het Da Vinci Retail Fonds, gehouden op 30 november 2020

(…) Capstone
[Omdat Capstone niet meer aan haar betalingsverplichtingen voldeed, is de lening volledig opgeëist. Dit kon op basis van de *default clause* die in de overeenkomst was opgenomen. De Veste zet (…) druk op Capstone.
(…)
[initialen spreker]: (…) Development Group heeft de debiteurenportefeuille van Capstone gewaardeerd (…). (…)
De Development Group geeft aan dat bij een directe verkoop (forced sale) Capstone mogelijk 42% moet afboeken op de vorderingen. Bij een afwikkeling over een iets langere periode van 2 jaar zal die afboeking mogelijk 29% bedragen. (…)
[initialen spreker]: Er is een risico dat Capstone niet aan zijn terugbetaalverplichtingen kan voldoen. Per de datum waarop het fonds in liquidatie is gegaan, 1 oktober 2020, zal een voorziening voor oninbaarheid worden gevormd ten laste van het fondsvermogen. (…)
Wij vinden dat de prestatievergoeding niet aan De Veste kan worden uitgekeerd zolang u niet volledig bent betaald. Vanaf juni is de prestatievergoeding weliswaar geboekt en berekend maar niet aan De Veste uitgekeerd. De prestatievergoeding die ziet op juni 2020 en daarna zal terugvloeien in het Trade Finance Handelsfonds. (…)"

**Bericht aan participanten van 11 maart 2021**

In overleg met de Stichting heeft De Veste in juni 2020 de leningen volledig opgeëist bij Capstone (…). (…)
Omdat betaling en/of een acceptabele regeling uitbleef hebben de Stichting en De Veste (…) Offit Kurman in New York aangesteld om (…) betaling af te dwingen. (…)
De afgelopen maand hebben wij formele stappen gezet tegen Capstone. (…) Offit Kurman heeft op 9 februari 2021 Capstone (nogmaals) in gebreke gesteld en juridische stappen aangekondigd.
Bij de voorbereiding van een claim op de activa van Capstone en een eventuele rechtszaak werd ontdekt dat in de registratie van de verkregen zekerheden wijzigingen zijn aangebracht waarbij de Stichting afstand zou hebben gedaan van (een deel van) haar zekerheden (…). (…)
Uiteraard zullen wij deze kwestie verder onderzoeken. Ondertussen blijven wij ons inspannen om de betalingen van Capstone af te dwingen. Wij (…) blijven bereid een afbetalingsregeling te overwegen als daarin een aanzienlijke maandelijkse aflossing wordt overeengekomen.
Ondertussen heeft Offit Kurman een dagvaarding tegen Capstone en de directeur eigenaar uitgebracht. (…)
Capstone heeft vooruitlopend op een betalingsregeling een maandelijkse betaling van $ 1,25 miljoen toegezegd, te beginnen in februari 2021. Op 1 maart 2021 ontving het fonds een betaling van $ 1 miljoen.

**Bericht aan participanten van 12 mei 2021**

(…)
Ontwikkelingen bij Capstone
Ook in de afgelopen maanden hebben zich geen ontwikkelingen in de portefeuille (…) voorgedaan, die duiden op een verruiming van de liquiditeitspositie. Veel vorderingen staan nog ongewijzigd in de boeken, onderhandelingen aangaande verkoop van posities verlopen uiterst traag en ook de (…) vorderingen op lokale overheden komen nog niet tot uitbetaling. (…)
Vorderingen op Capstone.
Na de betaling (…) van $1 miljoen op 1 maart 2020 zijn er geen verdere betalingen meer ontvangen.
Wel heeft Capstone (…) een voorstel gedaan voor een betalingsregeling. De Veste heeft geantwoord dat een betalingsregeling aan twee belangrijke (…) voorwaarden moet voldoen. De eerste voorwaarde is dat De Veste te allen tijde de procedure tegen Capstone kan opstarten mocht Capstone in gebreke blijven. De twee (…) is volledige inzage in de afspraken (…) met debiteuren (…). (…)
Tot op heden is Capstone nog niet ingegaan op beide gestelde voorwaarden. Inmiddels is er wel een datum (…) voor de eerste zitting van de rechtszaak (…). (…)

**Sheets van de participantenvergadering van 29 juni 2021 (gehouden als webinar)**

(…) Agenda
1. Opening en mededelingen
2. Voorgenomen benoeming nieuwe bestuurder
3. Capstone
4. Fondswaardering
5. Jaarrekening 2020
6. Kosten Liquidatie TFH
7. Uitkering aan Participanten
8. W.v.t.t.k. en sluiting
(…)
Capstone
1. Genomen maatregelen
1.1 Het krediet aan Capstone is geheel opgeëist. Subsidiair heeft De Veste verzocht om maandelijks 10% af te lossen.
1.2 Capstone is gesommeerd om zo snel mogelijk tot een settlement agreement te komen. Advocaten van het Trade Finance Handelsfonds (…) oefenen druk uit op Capstone.
1.3 De Development Group heeft op verzoek van De Veste een waardering gemaakt van de vorderingen van Capstone op haar cliënten/debiteuren.
1.4 Tegen Capstone is een rechtszaak gestart.
2. Stand van zaken Settlement Agreement
2.1 Op 29 maart jl. heeft De Veste van Capstone een voorstel tot een betalingsregeling ontvangen.
2.2 De essentie van deze regeling was dat Capstone maandelijks $ 1,25 miljoen terugbetaalt.
2.3 De Veste heeft een tegenvoorstel gedaan met drie belangrijke – aanvullende – voorwaarden:
(i) De Veste kan altijd een procedure tegen Capstone beginnen indien Capstone niet tijdig betaalt;
(ii) Capstone dient inzage te geven omtrent afspraken met haar debiteuren;
(iii) Persoonlijke aansprakelijkheidsstelling van [naam], de CEO van Capstone;
2.4 Capstone wilde aanvankelijk niet aan deze drie voorwaarden tegemoet komen.
2.5 Het is de vraag of partijen tot een betalingsregeling kunnen/willen komen indien niet aan deze drie voorwaarden wordt voldaan.
2.6 Vordering op Capstone
Totaal te vorderen bedrag leningen $39.569.183,53
Totaal te vorderen bedrag rente t/m 31 mei $2.393.935,60
2.7 Momenteel wordt overlegd over een ‘term sheet’. Betalingen Capstone in termijnen:
(i) $350.000 bij het ondertekenen van het Settlement Agreement.
(ii) $1.325.000 maandelijks op 27 juli, op 27 augustus en op 27 september.
(iii) $2.000.000 maandelijks op 27 oktober tot en met 27 februari 2022.
(iv) $3.000.000 maandelijks op 27 maart 2022 tot en met 27 oktober 2022.

(v) Op 27 december 2022 een laatste betaling waardoor leningen plus de overeengekomen rente volledig zijn terugbetaald.
(…)
Procedure tegen Capstone
3.1 In de gerechtelijke procedure die de Amerikaanse advocaten namens TFH zijn gestart heeft de Amerikaanse rechtbank de volgende 'drie orders' afgegeven:
(i) Pleading Stage tot 30 juni
(ii) Discovery stage tot 5 oktober
(iii) Trial een pre trial conference is gepland op 14 oktober 2021
3.2 (…)
(…)
Kosten Liquidatie
Actuele Situatie:
1. De Veste ontvangt voor het beheer van het TFH een variabele vergoeding; de hoogte is afhankelijk van de intrinsieke waarde.
2. Voor het berekenen van de beheervergoeding is De Veste tot 1 juni jl. uitgegaan van de waardering van de activa conform het rapport van de Development Group met een voorziening van 40%.
3. Op grond van het Zanders-rapport is de waardering van de activa aangepast door verhoging van de voorziening. Vanaf 1 juni hanteert De Veste de laagste waarde uit het Zanders-rapport.
4. De maandelijkse beheervergoeding die aan De Veste toekomt wordt daarmee significant lager met als gevolg dat de kosten van TFH niet meer betaald kunnen worden uit de beheer-vergoeding. Dit betekent dat juridische kosten en andere out-of-pocket kosten niet meer gemaakt kunnen worden. Dit is onwenselijk en niet in het belang van de participanten.
5. Over de eerste vijf maanden heeft De Veste een verlies geleden van euro 50.684; gemiddeld euro 10.137 per maand. Door herhuisvesting en personeelsvermindering dalen de kosten in de loop van dit jaar. Ook de inkomsten dalen waardoor het gemiddeld verlies per maand ongeveer gelijk blijft.
6. De Veste dient ook in liquidatie te blijven voldoen aan de wettelijke vermogenseisen die gelden voor beheerders van beleggingsfondsen. Op termijn is dit een serieus probleem. (Binnen 1 jaar onder voorbehoud.)
7. Het is in het belang van de participanten van het THF dat out-of-pocket kosten zoals juridische kosten betaald kunnen worden. Dat kan indien De Veste een hogere beheer-vergoeding krijgt of indien de kosten rechtstreeks ten laste van het fondsvermogen komen. Het prospectus voorziet in deze laatste mogelijkheid (paragraaf 6.9).
6.9 Overige kosten
"Naast de bovengenoemde kosten kunnen ook overige kosten ten laste van het Fonds worden gebracht, tot een maximum van €100.000 per jaar (inclusief eventuele BTW), voor alle Subfondsen gezamenlijk. Hierbij kan gedacht worden aan de kosten van juridische bijstand en advies aan de Beheerder, de Stichting en de Bewaarder inzake aan het Fonds gerelateerde onderwerpen, de kosten van participantenvergaderingen en informatiebijeenkomsten en aan kosten van vertalingen van het Prospectus, van de jaarrekening/halfjaarberichten en van andere documenten inzake het Fonds".

Dit plafond van € 100.000 moet vooralsnog eenmalig worden verhoogd met € 500.000 om de volgende kosten te dekken:
1. Juridische kosten Amerikaanse procedure;
2. Juridische kosten Nederlands advocatenkantoor;
3. Informeren van participanten;
Het gaat uitsluitend om out-of-pocket expenses!
Kosten Liquidatie

| | 2018 | 2019 | 2020 | 2021 |
|---|---|---|---|---|
| Plafond | 100.000 | 100.000 | 100.000 | 100.000 |
| Administratiekosten | 28.870 | 42.065 | 40.758 | 36.185 |
| Beschikbaar | 71.130 | 57.935 | 59.242 | 63.815 |
| Advocaten VS | 0 | 0 | 21.513 | 317.527 |
| Advocaten Nederland | 0 | 0 | 0 | 144.047 |
| Overig | 574 | 5.434 | 7.942 | 5.333 |
| Saldo | 70.556 | 52.501 | 29.787 | -500.000 |

**Nieuwsbrief 25 augustus 2021 aan participanten**

Capstone Schikkingsovereenkomst (Settlement Agreement)
Een eerste stap om tot zo'n overeenkomst te komen is een schikkingsvoorstel (Settlement Proposal). Het goede nieuws is, als eerder meegedeeld, dat partijen hierover op 7 juli jl. overeenstemming hebben bereikt middels een getekende Settlement Proposal. Hierin zijn onder meer de eerder genoemde betalingstermijnen vermeld, waarvan de laatste betaling staat gepland voor december 2022. Na de ondertekening is door onze advocaten meteen gestart met het maken van een concept schikkingsovereenkomst. Over de tekstuele kant is, na veel gesteggel, overeenstemming bereikt. Heet hangijzer zijn de betalingstermijnen geworden. Capstone heeft te kennen gegeven dat de termijnen, als genoemd in het schikkingsvoorstel, toch niet haalbaar zijn. Het is op dit moment niet duidelijk hoe het gaat aflopen. Het is inmiddels wel duidelijk dat Capstone grote problemen heeft met de betaling van de eerste termijn(en).
Capstone de rechtszaak
Met kracht is gewerkt aan het verzamelen van stukken welke noodzakelijk zijn om de rechtszaak voort te zetten. Dat zal volgens de/onze advocaten redelijkerwijs voor het eind van het jaar zijn beslag krijgen. (…)