
Klantcase continuïteit na (doorstart uit) onstuimig faillissement (doorstart)

Overheden en bedrijven voeren regelgeving en andere kennisintensieve processen uit. Steeds meer van die processen worden ondersteund met software. Deze software gidst hun bij het nemen van beslissingen, zoals het beoordelen van vergunningsaanvragen. Een leverancier van dergelijke software deponeerde enkele jaren geleden zijn broncode bij de IT-notaris in het kader van de escrowregeling die hij bij ons heeft afgesloten.

Na enkele jaren besluit de leverancier tot een herinrichting van zijn juridische structuur. Hij wil uitbreiden naar de Verenigde Staten. Vanwege de 'claimcultuur' aldaar wil de leverancier maatregelen nemen ter bescherming van zijn intellectueel eigendom. Er wordt een BV opgericht waar de intellectuele eigendomsrechten op de software aan worden overgedragen. De contracten met de klanten werden echter niet naar een andere BV overgeheveld.

Tijdens ons jaarlijkse titelonderzoek kwamen deze veranderingen aan het licht. Vervolgens zijn de escrowovereenkomsten op naam gesteld van de nieuwe houder van de IE-rechten. Dit is nodig omdat juridisch gezien een broncode alleen door de eigenaar kan worden gedeponerd. Wij houden daarom de status van het eigendom nauwlettend in de gaten.

Enkele jaren na de structuurwijziging, is de softwareleverancier failliet gegaan. De afgifte van de broncode leek nabij. Wij hebben toen contact gezocht met de licentienemers die zich hadden aangesloten bij de escrowregeling. De curator rapporteerde aan hen namelijk niets. Vervolgens hebben wij onze IT-advocaat ingeschakeld om de curator wakker te schudden.

De onderhandelingen over een doorstart bleken in een vergaand stadium te zijn. De overnemende partij wilde de zekerheid dat hij alle klanten kon overnemen. Dat zou echter niet lukken als de broncode aan de klanten werd afgegeven. De overnemende partij probeerde tevens andere voorwaarden overeen te komen met de licentienemers.

De overnemende partij lichtte vervolgens de bank van de softwareleverancier in over het bestaan van de escrowregeling. Deze bank had een grote vordering op de failliete boedel. Ter zekerheid van de voldoening daarvan, had de leverancier vlak voor het faillissement de IE-rechten op de software verpand aan de bank. De advocaat van de bank probeerde met een beroep op dat pandrecht afgifte van de broncode tegen te houden en daarmee onze escrowregelingen onderuit te halen. Onze overeenkomsten bleven eenvoudig overeind, waarna de overnemende partij ons slechts nog vriendelijk kon verzoeken om niet af te geven en om een doorstart niet te blokkeren.

In overleg met de licentienemers hebben we de doorstart een kans gegeven, onder de voorwaarde dat de bestaande afspraken niet werden gewijzigd. De overnemende partij was dus verplicht om een nieuwe escrowregeling af te sluiten en de contracten met de klanten netjes na te komen. Inmiddels is de doorstart succesvol afgerond en zijn de licentienemers onder onze leiding weer in rustig vaarwater terechtgekomen.

Onze escrowregelingen houden altijd de ruimte voor een doorstart. Wij faciliteren graag een overnemende partij, als deze de verplichtingen die hij tegenover de licentienemers en ons heeft volledig na blijft komen. We bekijken vanuit onze zorgplicht dus secuur naar de belangen van de betrokken partijen en informeren proactief. Als het nodig is, schakelen we onze advocaat in om de belangen van onze klanten te behartigen. De continuïteit van uw informatiesysteem is bij ons in goede handen.