



WIJ
STAAN
ACHTER
U

**Inleiding Wet homologatie onderhands
akkoord ter voorkoming van faillissement**

6 juni 2019 / Mr drs. F.P.G. Dix



De wetgeversgedachte WHOA

- Het voorkomen van een faillissement
“*redelijkerwijs aannemelijk dat....*”
- Het reorganiserend vermogen van de onderneming redden
- Een uiterst redmiddel (eerst minnelijke weg?)

- Kaderregeling (zie ook maatwerkbepaling art. 377 Fw)

- Beperkte inmenging Rechtbank

Wie kunnen bij het akkoord worden betrokken?

- Alle categorieën schuldeisers of een beperkte groep
 - **Geen wijzigingen mbt verplichtingen werknemers**
- Rechten van borgen, derden met goederen en medeschuldenaren (groepsvennootschappen of ...)
- Wederkerige overeenkomsten (eerst voorstel doen)
- Aandeelhouders
 - **Debt for equity swap (nominale waarde of marktwaarde?)**
 - **Besluitvorming AVA niet van toepassing**

Ipso facto clauses worden buiten werking gesteld (art. 372 lid 3 Fw).

Het akkoord

De procedurele randvoorwaarden (art. 374 Fw, niet limitatief)

- Klassenindeling
- Financiële gevolgen van het akkoord per klasse
- Activawaarde (liquidatiewaarde vs reorganisatiewaarde?)
- Moment toebedeling rechten (indien van toepassing)
- Informatieverkrijging
- Stemprocedure

Bij het akkoord wordt in ieder geval gehecht

- Een gestaafde staat (art. 96 Fw)
- Lijst van de stemgerechtigden
- Bedrag van de vorderingen en de aandelen
- In welke klassen zij zijn ingedeeld

Klassenindeling

- 1 klasse = 1 voorstel

Is van een vergelijkbare positie geen sprake dan andere faillissementsklasse

Eén schuldeiser in meerdere klassen (behoudens aandeelhouder tevens financier?)

Eén categorie schuldeisers verdelen in verschillende klassen

- Word je niet geraakt door het akkoord dan hoef je niet geïnformeerd te worden en/of te stemmen

De stemprocedure

Stemgerechtigde

- Wiens recht wordt gewijzigd (economisch belang)
- Certificaathouders
- Vruchtgebruikers

Wanneer ter inzage

- Definitief akkoord <8 dagen -14> dagen voor stemming

De stemuitslag (daadwerkelijk uitgebrachte stemmen)

- Een verschil tussen schuldeisers ($\frac{2}{3}^e$ van het totaal aan vorderingen) en aandeelhouders ($\frac{2}{3}^e$ aantal stemmen)

Niet te vergeten

- OR (waarde van het advies voor de rechter?)

De homologatie van het akkoord I

- Tenminste 1 klasse heeft ingestemd
2/3^e van het totaalbedrag aan vorderingen (cross-class cram down, uitzondering aandeelhouder/gelieerde partij?))
- Verslag van de uitslag van de stemming binnen 7 dagen
- Verslag ter griffie van de rechtbank (homologatieverzoek)
- Verzoek tot weigering (reeds eerder 'geklaagd'?)

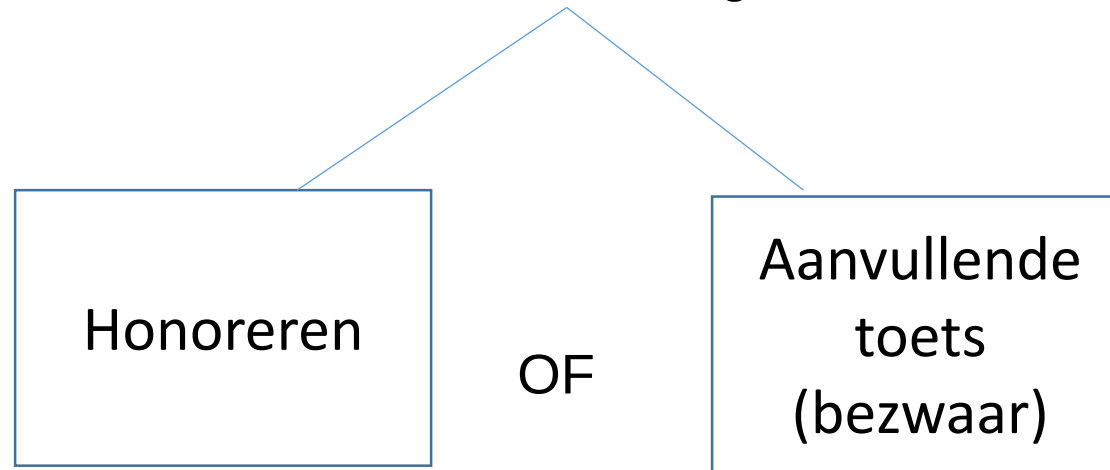
Na 8-14 dagen

- Terechtzitting (zie hierna)
- Geen HB mogelijk
Wel prejudiciële vragen en cassatieberoep van PG in het belang der wet.

De homologatie van het akkoord II

Terechtzitting

Ambtshalve toetsing rechter



Honoreren mits iedereen naar behoren in kennis is gesteld van het akkoord, gelegenheid stem uit te brengen en op de hoogte gebracht van de datum van behandeling.

De homologatie van het akkoord III

Alle klassen
hebben
ingestemd

Niet alle klassen
hebben
ingestemd

- A. Niet bevoegd
- B. Schending informatieverplichting
- C. Ander bedrag in de stemming
- D. Lager t.o.v. faillissement
- E. Nakoming niet gewaarborgd
- F. Bedrog, begunstiging, oneerlijke middelen
- G. Geen waarborgen loon deskundige
- H. Andere redenen

➤ A t/m H

Going concern waarde

- Lagere waarde dan vordering, terwijl
 - 1. lagere rang behoud rechten
 - 2. hogere rang, hogere rechten
- Lagere waarde t.o.v. gelijke klasse zonder redelijke grond
- Gewijzigde rechten zonder redelijke grond
- Geen uitkering in geld t.o.v. faillissement (Cash-out optie niet uitvoerbaar?)

De betrokkenheid van de rechter voor Homologatie

Tussentijdse 'geschillen' / deal certainty (art 376 FW)

- a. Bevoegdheid (rechter verricht insolventietoets (!))
- b. Informatieverplichting
- c. Toelating stemming (betwisten bestaan vordering)
- d. Klassenindeling
- e. De procedure voor de stemming
- f. Weigeringsgronden
- (mogelijkheid tot onderzoek door een deskundige)

Flankerende maatregelen

- a. Afkoelingsperiode (2x 2 maanden)
- b. Schorsing faillissementsverzoek (2x 2 maanden)
- Akkoord komt hoogstwaarschijnlijk tot stand (reeds een voorstel gedaan)
- Voorzieningen ter bescherming van de schuldeisers
- Art. 42a Fw (bevorderen financiering tbv totstandkoming akkoord, maar let op!)

Discussiepunten

- Schuldeiser(s) kunnen een akkoord initiëren (Rechtbank -> deskundige)
- Moet gaan om onderneming die rendabele activiteiten heeft
- Rechtbank bevoegd die bevoegd is kennis te nemen van faill. aanvraag
- De deskundigen (verschillende 'soorten', INSOLAD 'de monitor')
- Inzet van deskundigen (wie én moment), verantwoordelijkheden (?)
- “Dwangmiddelen” deskundigen?
- Betaling dwangcrediteuren, selectieve betaling?
- De waardering van de onderneming
- Etc....

BEDANKT VOOR UW AANDACHT

Bezoekadres

De Rijn 6 / 5684 PJ Best

Correspondentieadres

Postbus 253 / 5680 AG Best

T. +31 (0)85 201 00 10

F. +31 (0)85 201 00 11

www.turnaroundadvocaten.nl

info@turnaroundadvocaten.nl

