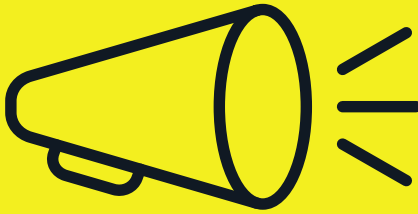


Nieuwsbrief



BG.legal ziet kansen

Oktober 2021

Beste lezer,

De **coronacrisis** zorgt ervoor dat veel bedrijven in financiële problemen raken. Vanuit verschillende overheidskanten zijn maatregelen genomen om bedrijven door deze crisis heen te slaan. Eén van de maatregelen is de versnelde invoering van een nieuw saneringsinstrument, de **WHOA** (Wet Homologatie Onderhands Akkoord). Deze wet is op 1 januari 2021 ingegaan. De WHOA maakt het mogelijk om schulden te saneren. De eerste WHOA-jurisprudentie is bekend en ook ons kantoor heeft inmiddels de eerste WHOA-dossiers behandeld. In deze nieuwsbrief informeren wij u over de WHOA in brede zin en ook over onze eerste ervaringen.

De WHOA in het kort

In het meest ideale scenario biedt de schuldenaar in **financiële problemen** aan alle schuldeisers een akkoord aan en stemmen alle schuldeisers in met het voorstel. Dit is meestal niet het geval, waardoor de herstructurering faalt en een faillissement volgt. De **WHOA** helpt bedrijven die door hoge schulden failliet dreigen te gaan. De WHOA zorgt er namelijk voor dat de rechtbank een tegenstemmende minderheid alsnog het **akkoord** oplegt en de schuldenaar zijn activiteiten kan voortzetten.

De schuldeisers dienen in klassen te worden ingedeeld. Schuldeisers met gelijke posities dienen in dezelfde klasse te worden geplaatst. De schuldenaar legt een voorstel voor elk van de **klassen** neer. Het voorstel moet recht doen aan de positie die de schuldeiser heeft (in een faillissement). Het akkoord kan voor homologatie worden aangeboden als er in ieder geval één klasse van schuldeisers die tenminste 2/3 van de waarde van de schulden vertegenwoordigen, akkoord is gegaan met het voorstel.

Een belangrijk element dat ook in de jurisprudentie veelvuldig terugkomt is de volledigheid van de administratie van de schuldenaar en de informatie die hij met de schuldeisers deelt bij het aanbieden van het akkoord. De **schuldeisers** moeten namelijk zo volledig mogelijk worden geïnformeerd om een goede afweging te maken bij het uitbrengen van hun stem. Een belangrijk uitgangspunt is dat de WHOA de schuldeiser in een betere positie brengt dan bij faillissement van de schuldenaar het geval zou zijn geweest. De schuldenaar heeft één kans om een akkoord aan te bieden. Mislukt het akkoord, dan is er geen hoger beroep mogelijk.

De schuldenaar kan de rechtbank vragen om een **afkoelingsperiode** af te kondigen gedurende het WHOA-traject. Het is schuldeisers tijdens de afkoelingsperiode niet toegestaan om executiemaatregelen te nemen. Dit vergroot de kans op een succesvol akkoord.

De WHOA kent ook twee nieuwe figuren: de **herstructureringsdeskundige** en de **observator**. De herstructureringsdeskundige is de aangewezen persoon om het uiteindelijke akkoord aan de schuldeisers aan te bieden. De schuldenaar staat in zo'n geval dus niet meer op de voorgrond. Wel kan hij het conceptakkoord aan de herstructureringsdeskundige overhandigen met het verzoek dit aan de stemgerechtigde schuldeisers en aandeelhouders voor te leggen. De observator heeft een passievere rol dan de herstructureringsdeskundige. De observator kan op verzoek van schuldeisers of aandeelhouders door de rechter worden benoemd wanneer de schuldenaar zelf een WHOA-traject start en om een afkoelingsperiode verzoekt. In het belang van de gezamenlijke schuldeisers houdt de observator vervolgens toezicht op de totstandkoming van het akkoord.

Zes korte vragen

De eerste jurisprudentie is inmiddels gepubliceerd. Op [onze website](#) treft u veel interessante artikelen met verwijzingen naar de jurisprudentie. Hieronder beantwoorden wij enkele vragen die in de jurisprudentie zijn langsgelopen:

1. De WHOA kan ook gebruikt worden met het plan om de onderneming te staken?

Antwoord: **Ja**

2. Ook ondernemingen die al langere tijd geen activiteiten meer hebben kunnen een WHOA-akkoord aanbieden?

Antwoord: **Nee**

3. In de WHOA kunnen ook privéschulden worden betrokken?

Antwoord: **Nee**

4. Mag ik zelf kiezen wie herstructureringsdeskundige wordt?

Antwoord: **Nee**, maar je dient wel twee of drie offertes van geschikte personen bij de rechtbank in te dienen. Deze personen moeten volledig onafhankelijk zijn.

5. Kan ik om een afkoelingsperiode vragen zonder de toezegging dat er binnen twee maanden een WHOA-akkoord wordt aangeboden?

Antwoord: **Nee**

6. Loop ik het risico dat een WHOA-verzoek wordt afgewezen als ik de schuldeisers onvoldoende informeer?

Antwoord: **Ja**

De belastingdienst

De **belastingdienst** heeft op 1 juli 2021 de leidraad invordering aangevuld met regels omtrent de WHOA. De belastingdienst hanteert als uitgangspunt dat zij het dubbele percentage van een normale concurrente schuldeiser uitgekeerd moet krijgen. Op 11 oktober 2021 heeft de staatssecretaris een **versoepeling** van dit beleid aangekondigd met ingang van 1 augustus 2022. Vanaf die datum mag de belastingdienst akkoord gaan met een voorstel als zij hetzelfde percentage als een concurrente schuldeiser aangeboden krijgt.

De bank

De bank kent een speciale positie. **De bank** heeft ter zekerheid van nakoming van haar vordering vaak zekerheidsrechten gekregen (pandrecht en/of hypotheekrecht). In **een akkoord** zal de bank in een eigen klasse ondergebracht moeten worden. Dit geldt echter slechts voor dat deel van de schuld dat daadwerkelijk gedekt is met de zekerheden. Als een restschuld te verwachten is, dan heeft de restschuld dezelfde status als een normale concurrente schuld. Dit deel van de schuld dient dan in een andere klasse te worden betrokken. De jurisprudentie laat zien dat de praktijk nogal eens afwijkt van dit uitgangspunt. Een schuldenaar vraagt de rechtbank met succes dan expliciet om af te wijken van het uitgangspunt dat gelijke schuldeisers een gelijke behandeling verdienen. Als redelijke grond voor deze ongelijke behandeling geeft de schuldenaar dan aan:

- de concurrente schuldeisers zijn **niet** in hun belangen geschaad door de ongelijke behandeling, en;
- het behoud van de bank is **essentieel** om de onderneming te kunnen voortzetten.

De bovengenoemde argumenten vult de schuldenaar aan met specifieke omstandigheden die voor hem/haar van toepassing zijn.

BG.legal ziet kansen

's-Hertogenbosch
Lekkerbeetjesstraat 6
5211 AL 's-Hertogenbosch
+31 (0)88 - 141 08 00

Eindhoven
BIC 1
5657 BX Eindhoven
+31 (0)88 - 141 08 00

Tilburg
Ellen Pankhurststraat 1a-21
5032 MD Tilburg
+31 (0)88 - 141 08 00

Ervaringen BG.legal

De sectie [insolventierecht](#) van BG.legal heeft de ontwikkelingen rondom de WHOA met veel aandacht gevolgd. Zo hebben wij verschillende lezingen gegeven en volgen wij de actualiteiten (jurisprudentie en beleidsontwikkelingen) op de voet. Op onze website is hier veel over te vinden. Inmiddels hebben wij de WHOA in verschillende [adviesdossiers](#) betrokken en ook de rechtbank heeft [Daan Schalken](#) al eens als observator benoemd.

Onze eerste ervaringen met de WHOA zijn gematigd [positief](#). De WHOA biedt ondernemers veel kansen, maar blijkt ook een moeilijke procedure die een goede [voorbereiding](#) behoeft. De administratie is erg belangrijk. De rechtbank is kritisch op de informatie die de schuldenaar aanbiedt aan zijn schuldeisers. Het tweede belangrijke aspect is de [financiering](#). Uiteraard moet het akkoord gefinancierd worden, maar daarnaast zijn er ook kosten verbonden aan de advisering. Bovendien bestaat de kans dat de rechtbank een observator of herstructureringsdeskundige benoemt. Ook deze kosten komen voor rekening van de schuldenaar.

Voor verschillende situaties vormt de WHOA geen oplossing. In veel situaties is het denkbaar dat een akkoord niet te financieren valt vanwege de hiervoor genoemde kosten. Ook vormt de WHOA geen oplossing voor ondernemingen met te hoge loonkosten. Werknemers kunnen namelijk niet worden betrokken in een WHOA-traject. Dat betekent dat het faillissement, gevolgd door een doorstart, een zeer aantrekkelijk alternatief blijft.



[Daan Schalken](#)

[Dirk School](#)

[Tom Oerlemans](#)

Kosten WHOA-traject

Een WHOA-traject kent veel mogelijkheden. Dat maakt het onmogelijk om op voorhand de kosten van een traject in te schatten. Ondernemingen kunnen bij ons een [kosteloos intakegesprek](#) krijgen, waarin wij een plan van aanpak opstellen. In dat plan van aanpak kunnen wij een beter beeld van de kosten schetsen. In het intakegesprek zullen wij bovendien nagaan of de WHOA een reële optie is of een andere route meer voor de hand ligt.



Wenst u meer informatie over de WHOA te ontvangen of hebt u specifieke vragen?

Neem dan gerust contact met onze sectie op.

BG.legal ziet kansen

's-Hertogenbosch

Lekkerbeetjesstraat 6
5211 AL 's-Hertogenbosch
+31 (0)88 - 141 08 00

Eindhoven

BIC 1
5657 BX Eindhoven
+31 (0)88 - 141 08 00

Tilburg

Ellen Pankhurststraat 1a-21
5032 MD Tilburg
+31 (0)88 - 141 08 00