

BG.legal

ziet kansen

BG.legal ziet kansen

Sanering van problematische schulden anno 2023

BG.legal

- Wie zijn wij?
- Vestigingen in 's-Hertogenbosch, Tilburg en Eindhoven
- Specialisaties, vooral Ondernemingsrecht, Vastgoed/projectontwikkeling. IE/ICT-recht, Arbeidsrecht en Insolventierecht.
- Onze insolventierecht-advocaten (tevens curatoren) zijn:
 - Daan Schalken
 - Remco de Jong
 - Dirk School

De aanleiding

Veel bedrijven in Nederland hebben te kampen met hoge schulden als gevolg van mondiale negatieve ontwikkelingen:

- (nog steeds) Corona
- Mondiale conflicten
- Tekorten aan grondstoffen en personeel
- Inflatie en hoge prijzen (grondstoffen, energie, etc.)

Maar deze bedrijven zijn zonder die (oude) schulden in de kern gezond of gezond te maken (levensvatbaar).

Welke opties zijn er? Met speciale aandacht voor de WHOA.

Programma

- Opties voor saneren van schulden in vogelvlucht
- WHOA (Wet homologatie Onderhands Akkoord), o.a.:
 - Algemeen
 - Starten procedure
 - Herstructureringsdeskundige/observator
 - Inhoud van een akkoord
 - Homologatie
- Positie en rol van de Belastingdienst

Uitgestelde Corona-belasting

- € 47,7 miljard oorspronkelijk uitgesteld
- 266.000 ondernemers maakten gebruik van de 60 maanden betalingsregeling (samen € 19,6 miljard)
- Heden nog € 13,2 miljard uitstaande uitgestelde belastingen
- Inmiddels is ook daadwerkelijke invordering opgestart en er zijn 27.000 betalingsregeling ingetrokken vanwege niet nakoming voorwaarden.
- Regeling verlengd tot 1 april 2024
- Invordering voorkomen: zoek hulp!

Verschillende manieren van saneren

- Buitengerechtelijk akkoord
- Surseance van betaling
- Faillissement
- WHOA

Faillissement

- Criterium: “opgehouden zijn te betalen” (en pluraliteit);
- Op verzoek bestuur zelf of schuldeisers;
- Fixatie van de situatie op datum faillissement;
- Curator is de ‘onbekende factor’;
- Lastige positie crediteuren (dwang, eigendomsvoorbehoud, leveringsvoorwaarden, zekerheden).

Faillissement II

- 4 fases van faillissementsafwikkeling:
 - Inventarisatiefase
 - Verkoop activa (bijv. doorstart)
 - Rechtmatigheidsonderzoek
 - Afwikkelingsfase (uitkeringen)

Faillissement III

- Nadelen:
 - Imagoschade
 - Geen regie meer over bedrijf en keuzes curator
 - Verlies klanten, leveranciers, personeel mogelijk
 - Risico op aansprakelijkheden, pauliana, borg, etc.
 - Nieuwe financiering, incl. nieuw werkkapitaal

Faillissement IV

- Voordelen:
 - Snelle (koude) schuldensanering
 - Af van alle lastige contracten
 - Minder arbeidsrechtelijke aspecten
 - Opnieuw onderhandelen
 - Nieuwe start
 - Vaak de goedkoopste weg!

WHOA: algemeen

- Sinds 1 januari 2021: nieuw instrument in herstructureringsland
 - Biedt tools voor aanbieden van crediteurenakkoord
 - Doel?
 - Preventieve herstructurering van in de kern levensvatbare bedrijven en het voorkomen van faillissementen
 - Gecontroleerde liquidatie
 - Wie en wanneer? (vgl. artikel 370 Fw)
 - Wat?
 - vormvrij (DWANG)akkoord aan schuldeisers en/of aandeelhouders;
-

WHOA: starten procedure

- Deponering startverklaring
- Verzoek benoeming herstructureringsdeskundige ('HD'):
 - Schuldenaar
 - Normaal bestuursbesluit. AVA volledig buitenspel
 - Schuldeiser
 - Aandeelhouder
 - Ondernemingsraad of personeelsvertegenwoordiging
- Gevolg: toegang tot tools WHOA, waaronder afkoelingsperiode
+ mogelijkheid bepaalde besluiten (bijv. vestiging zekerheden)
ter goedkeuring aan rechter voor te leggen

WHOA: inhoud akkoord

Volledige transparantie: openlegging van administratie

➤ informatie over onderneming:

- Activiteiten en achtergrond onderneming/ondernemers
- Activa en passiva
- Financiële problemen en maatregelen die zijn genomen

➤ Informatie over akkoord:

- Herstructureringsmaatregelen
- Klassenindeling (op basis van gelijkheid) Vgl. artikel 374 Fw
- Aanbod per klasse => financiële gevolgen per klasse
- Hoe wordt akkoord gefinancierd? Rol financiers?
- Waarderingen (liquidatie- en reorganisatiewaarde)
- stemprocedure

WHOA: duurovereenkomsten

Wijziging duurovereenkomsten (art. 373 Fw):

- Wijzigingsvoorstel of opzeggingsvoorstel aan contractspartij
- Niet akkoord?
- Verzoek tot opzegging als onderdeel van homologatie
- Rechter bepaalt of opzeggingsverzoek inclusief voorgestelde opzegtermijn wordt gehonoreerd
- verzoek om opzegging af te wijzen enkel op de grond dat de dreigende insolventie niet bestaat (art. 384 lid 5 Fw)
- Wel recht op schadevergoeding (kan worden meegenomen in het akkoord)
- Helaas niet 'wegcontracteerbaar'

WHOA: stemming

- Termijn: minimaal 8 dagen tussen ontvangst akkoord en stemming
- Stemming per klasse (buiten rechtbank om)
- Stemmen kan schriftelijk/digitaal/in vergadering;
- Instemming per klasse op waarde (value test) en niet op aantal (head count): (artikel 381 Fw)
 - Schuldeisers: tenminste 2/3e van het in de klasse vertegenwoordigde bedrag aan vorderingen
 - Aandeelhouders: tenminste 2/3 van het totale geplaatste kapitaal in die klasse
- Van de stemming wordt een verslag opgemaakt;

WHOA: goedkeuring rechter

- Homologatieverzoek mogelijk als tenminste 1 klasse heeft ingestemd;
- Alg. en aanvullende afwijzingsgronden; toets rechter
- Bezwaarmogelijkheden (tegenstemmende) schuldeisers (384 Fw)
 - Als schuldeiser beter af is in faillissement
 - Afwijking van wettelijke of contractuele rangorde
 - Ontvangt mkb-schuldeiser minder dan 20%
 - Geen optie om te kiezen voor uitkering in geld
- Geen hoger beroep mogelijk;
- Akkoord bindend voor alle klassen [inclusief tegenstemmers].

WHOA: aandachtspunten

- Begin op tijd! Voorbereiding van akkoord vergt veel tijd.
- Onvoldoende transparant of ontbreekt informatie? Geen homologatie.
- Rechten van werknemers kunnen niet worden aangetast. Zijn de financiële problemen gelegen in verplichtingen uit hoofde van arbeidsovereenkomsten, dan is de WHOA dus geen optie.
- De rekening loopt snel op. Er moet een substantieel bedrag beschikbaar zijn voor akkoordpenningen, adviseurs en evt. HD of observator.

Tips & trics

- Melden betalingsonmacht Belastingdienst en Pensioenfonds;
- Administratie moet op orde zijn;
- Op voorhand spreken met stakeholders doorstart (bank, verhuurder, personeel, dwangcrediteuren, etc.);
- Goede communicatie, ook met curator/bewindvoerder/HD;

Bel tijdig met de specialisten van BG.legal
Even sparren: altijd gratis en nooit voor niets!

Heeft u nog verdere vragen?

Dank voor uw aandacht



mr. Remco de Jong
088 – 141 08 17
dejong@bg.legal



mr. Dirk School
088 – 141 08 10
school@bg.legal



mr. Daan Schalken
06- 188 799 31
schalken@bg.legal