



Informatiememorandum

Wet Homologatie Onderhands Akkoord (WHOA)





Inhoudsopgave

1.	Inleiding	3
2.	Waarom een WHOA traject starten?.....	4
3.	Wanneer (niet) een WHOA traject starten?	5
3.1	Positie van de fiscus	5
3.2	Schuldeisers met zekerheden.....	5
4.	Wie kan een WHOA traject starten?	6
4.1	WHOA traject op initiatief van de schuldenaar.....	6
4.1.1	Aanstelling van een herstructureringsdeskundige op verzoek van de schuldenaar 7	
4.1.2	Aanstelling observator op verzoek van de schuldenaar	7
4.2	WHOA traject op initiatief van een schuldeiser, aandeelhouder, ondernemingsraad of personeelsvertegenwoordiging	7
4.3	Besloten of openbare akkoordprocedure?	7
5.	Wat zijn de taken en bevoegdheden van de herstructureringsdeskundige?	8
5.1	Wat zijn de kosten voor een herstructureringsdeskundige?	8
5.2	Is de herstructureringsdeskundige aansprakelijk voor eventuele schade?.....	9
6.	Welke voorzieningen biedt de WHOA nog meer?.....	10
6.1	Eenzijdig wijzigen of beëindigen overeenkomst door schuldenaar	10
6.2	Eenzijdig wijzigen of beëindigen overeenkomst door wederpartij	10
7.	Hoe kan het WHOA traject worden gestart?.....	12
7.1	De voorbereiding	12
7.2	Deponeren startverklaring	12
7.3	Aanbieding van een akkoord	12
7.3.1	Klassenindeling schuldeisers.....	13
7.4	Stemming.....	14
7.5	Homologatie (goedkeuring) van het akkoord	14
7.6	Naleven van het akkoord	15
Bijlage 1.	Checklist WHOA traject	16



1. Inleiding

Op 1 januari 2021 is de Wet Homologatie Onderhands Akkoord (hierna: “WHOA”) in werking getreden. Deze wet maakt het met betrekking tot de herstructurering van schulden voor zowel het MKB als grote ondernemingen makkelijker om een akkoord te bereiken met schuldeisers en aandeelhouders.

De WHOA is in essentie een crediteurenakkoord (met de nodige formaliteiten en vereisten) die buiten faillissement kan worden afgedwongen via de rechter. Dit kan door middel van het indienen van een verzoek (door een advocaat) van het (voorbereide) akkoord. Hierbij wordt homologatie (goedkeuring) van het (voorbereid) akkoord verzocht en door de rechter beoordeeld. Met het crediteurenakkoord kunnen de schulden van de schuldenaar worden gesaneerd, waarbij de schuldenaar alsdan de mogelijkheid heeft om de onderneming in gesaneerde vorm voort te zetten, dan wel over te gaan tot liquidatie van de onderneming buiten faillissement (gecontroleerde afwikkeling).

Het feit dat buiten faillissement/surveillance van betaling een akkoord kan worden afgedwongen via de rechter is, globaal genomen, het vernieuwende aan de WHOA; voor de WHOA kon een crediteurenakkoord slechts in faillissement, dan wel surveillance van betaling, via de rechter worden afgedwongen. Voorts kon een crediteurenakkoord alleen tot stand komen als alle betrokken schuldeisers en aandeelhouders daarmee instemden. Elke individuele betrokkene heeft daardoor een prikkel om instemming te weigeren om daarmee een betere positie voor zichzelf te creëren. Hierdoor is het moeilijk en vaak onmogelijk om tot overeenstemming te komen. Dat is met de inwerkingtreding van de WHOA veranderd.

Wie op internet zoekt naar de WHOA wordt overspoeld met informatie. In onderhavig informatiememorandum wordt in hoofdlijnen het waarom, wanneer, wie, wat en hoe inzake de WHOA besproken. Voorts zullen de bijzondere betrokkenen, de herstructureringsdeskundige en de observator, worden gesproken die voor de inwerkingtreding van de WHOA niet bestonden alsmede de noodzakelijke betrokkenheid van de advocaat van de schuldenaar bij het WHOA traject.



2. *Waarom een WHOA traject starten?*

De WHOA is in beginsel bedoeld om (delen van) levensvatbare ondernemingen te behoeden voor een faillissement door middel van een schuldsanering.

Het uitgangspunt hierbij zal altijd zijn dat de schuldeisers van de schuldenaar beter af zullen moeten zijn bij een sanering van de schulden via de homologatie van een akkoord dan in geval van een daadwerkelijk faillissement. Wordt aan dit criterium niet voldaan, dan zal in beginsel een WHOA traject niet kunnen slagen, althans dan kan de rechter zijn medewerking aan de homologatie van een aangeboden akkoord weigeren.

De schuldenaar dient tijdig in te grijpen als hij ziet dat de onderneming in (financieel) zwaar weer verkeert en bij geen ingrijpen een faillissement te verwachten is. Het tijdig ingrijpen is van cruciaal belang omdat de schuldenaar nog een aanzienlijke tijd in staat moet zijn om aan zijn lopende verplichtingen te voldoen wil een WHOA traject überhaupt slagen. Het is bij een dergelijke constatering zinvol om ondersteuning te zoeken bij deskundigen (accountant/advocaat) om de mogelijkheden voor een WHOA traject te onderzoeken.



3. Wanneer (niet) een WHOA traject starten?

Een WHOA traject zal niet in alle gevallen een oplossing kunnen bieden. Zo heeft de WHOA geen effect op de rechten van werknemers in dienst van de schuldenaar die voortvloeien uit de arbeidsovereenkomsten. Alsdan geldt dat de schuldenaar nog steeds is aangewezen op het ontslagvergunningstraject van het UWV waarbij alsdan tenminste de transitievergoeding verschuldigd is. Uiteraard kan de schuldenaar in overleg treden met werknemers om zo tot een vergelijk te komen, waarbij met wederzijds goedvinden een arbeidsovereenkomst kan worden gewijzigd of beëindigd.

Voorts zal de WHOA evenmin uitkomst bieden als de (financiële) problemen, welke de schuldenaar plagen, van interne aard zijn (ondeugdelijke interne organisatie, geen toekomstperspectief betreffende het product/de dienst etc.).

Verder heeft te gelden dat de schuldenaar de schuldeisers met een akkoord ook daadwerkelijk iets dient aan te bieden dat meer oplevert dan in geval van faillissement. Kort gezegd, het voor te stellen akkoord moet ook betaalbaar zijn. In het bijzonder speelt hier de rol van de MKB schuldeiser; wanneer het een zogenaamde MKB schuldeisers betreft, dan heeft te gelden dat betaling van ten minste 20% van de vorderingen van deze groep van schuldeisers moet worden aangeboden in een voor te bereiden akkoord. De schuldenaar dient zich aldus er van te vergewissen of dit kan, noch daargelaten de bijzondere positie van preferente schuldeisers (bijvoorbeeld de fiscus) en financiers met zekerheden (bijvoorbeeld banken).

3.1 Positie van de fiscus

De fiscus heeft een preferente positie (versterkt met een bodem(voor)recht) die in het verleden met zich meebracht dat ten minste het dubbele percentage (40%) aan de fiscus moest worden aangeboden. De fiscus zal per individueel geval gaan beoordelen wat zij acceptabel acht, waarbij het “gangbare” dubbele percentage gezien recente WHOA homologaties lijkt te zijn losgelaten.

3.2 Schuldeisers met zekerheden

Tot slot dient de schuldenaar er bedacht op te zijn dat de financiers met zekerheden (door de beugel genomen banken met pand -en/of hypotheekrechten) nog steeds als separatist hebben te gelden, dus de mogelijkheid hebben om hun zekerheden uit te winnen.

Hier kan echter een voordeel mee behaald worden aangezien de waardering van de zekerheden (hoeveel de bank per saldo kan/mag uitwinnen) in beginsel tegen de zogenaamde executiewaarde plaatsvindt, doch ook hier bestaat nog de nodige discussie aangaande de waardering van de zekerheden. Het bodem(voor)recht van de fiscus zal, in geval van pandrechten op zogenaamde bodemzaken, eveneens een rol spelen. Let wel; ook hier heeft te



gelden dat de financier met zekerheden (de bank) niet slechter af mag zijn met het voorgestelde WHOA akkoord dan in geval van een faillissement.

4. *Wie kan een WHOA traject starten?*

De WHOA biedt de schuldenaar, schuldeiser, aandeelhouder en de ondernemingsraad en/of personeelsvertegenwoordiging de mogelijkheid een WHOA traject te starten. De WHOA kent alsdan twee verschillende procedures waarbinnen aan akkoord kan worden aangeboden, namelijk een besloten akkoordprocedure buiten faillissement of een openbare akkoordprocedure buiten faillissement. De voornoemde procedures worden hieronder in paragraaf 4.3 nader besproken.

Voorts kan de WHOA worden gebruikt voor alle rechtsvormen. Slechts banken, verzekeraars en natuurlijke personen zonder beroep of bedrijf kunnen geen beroep doen op de WHOA. De wetgever heeft voor deze (rechts)personen namelijk alternatieve regelingen, zoals bijvoorbeeld de Wet Schuldsanering Natuurlijke Personen.

4.1 *WHOA traject op initiatief van de schuldenaar*

De WHOA is beschikbaar voor iedere schuldenaar, met uitzondering van de voornoemde (rechts)personen, die in een toestand verkeert waarin het redelijkerwijs aannemelijk is dat hij binnen afzienbare tijd failliet zal gaan. Het gaat dan bijvoorbeeld om de schuldenaar die voorziet dat hij binnenkort niet in staat zal zijn een lening af te lossen en als gevolg daarvan failliet zal gaan. Echter, het is wel van cruciaal belang dat de schuldenaar tijdig ingrijpt zodat hij nog wel aan zijn lopende verplichtingen kan blijven voldoen. Het verzoek wordt in ieder geval toegewezen als het is ingediend door de schuldenaar zelf of gesteund wordt door een meerderheid van schuldeisers.

De schuldenaar kan op grond van de WHOA zelfstandig een akkoord aanbieden. Wel dient de schuldenaar in dit geval bij de rechtbank een verklaring ter inzage te leggen waaruit blijkt dat hij bezig is met een akkoord. Vervolgens kan de schuldenaar gebruik maken van diverse voorzieningen die de WHOA hem biedt. Een tweetal van deze voorzieningen worden hieronder in paragraaf 4.1.1 en 4.1.2 nader besproken. Voorts is de rechtbank bevoegd om voorzieningen te treffen voor zover zij dit nodig acht in het kader van de bescherming van de belangen van schuldeisers of aandeelhouders.

Tot slot, een schuldenaar kan geen gebruik maken van de WHOA indien hij in de voorafgaande drie jaren al eens eerder een akkoord heeft aangeboden dat bij stemming is verworpen of ten aanzien waarvan de rechtbank een verzoek tot homologatie van het akkoord heeft afgewezen.



4.1.1 Aanstelling van een herstructureringsdeskundige op verzoek van de schuldenaar

Voorts kan de schuldenaar de rechtbank, uitsluitend via een advocaat, verzoeken om een herstructureringsdeskundige aan te stellen. Dit is een deskundige die affiniteit heeft met het insolventierecht, maar ook financieel-economisch goed is onderlegd. De herstructureringsdeskundige zal vervolgens een akkoord voorbereiden en deze aan de schuldeisers aanbieden.

4.1.2 Aanstelling observator op verzoek van de schuldenaar

Naast de voorziening die de WHOA biedt om bij de rechtbank een verzoek in te dienen om een herstructureringsdeskundige aan te stellen biedt de WHOA de schuldenaar eveneens de voorziening om, indien een akkoord wordt voorbereid door de schuldenaar, een verzoek in te dienen bij de rechtbank om een observator aan te stellen. Een observator heeft slechts de taak om toezicht te houden op de totstandkoming van het akkoord en daarbij oog te hebben voor de belangen van de gezamenlijke schuldeisers.

4.2 WHOA traject op initiatief van een schuldeiser, aandeelhouder, ondernemingsraad of personeelsvertegenwoordiging

De WHOA scheidt ook de voorziening voor een schuldeiser, aandeelhouder, ondernemingsraad of personeelsvertegenwoordiging om een WHOA traject te initiëren. Voornoemde partijen kunnen, net als de schuldenaar, bij de rechtbank (uitsluitend via een advocaat) een verzoek indienen tot aanwijzing van een herstructureringsdeskundige.

Deze herstructureringsdeskundige zal vervolgens onder dezelfde voorwaarden en met hetzelfde doel het akkoord voorbereiden en aanbieden dan wanneer de schuldenaar, zoals hierboven nader is toegelicht, een dergelijk verzoek zou hebben ingediend.

4.3 Besloten of openbare akkoordprocedure?

Een besloten akkoordprocedure buiten faillissement op grond van de WHOA wordt niet gepubliceerd in het insolventieregister. Voorts worden verzoeken aan de rechter binnenskamers behandeld. Dit heeft als voordeel dat de akkoordprocedure in relatieve rust kan worden voorbereid, waarmee schadelijke publiciteit wordt voorkomen. Immers, zodra bekend wordt dat een schuldenaar een akkoord aan het voorbereiden is, dan is het voor de hand liggend dat handelspartners dat zullen zien als een negatief signaal. Met een in financieel zwaar weer verkerende schuldenaar is het namelijk niet prettig zaken doen. Voorts biedt een besloten akkoordprocedure buiten faillissement uitkomst indien het akkoord aan een beperkte groep van schuldeisers of aandeelhouders dient te worden aangeboden.

Een openbare akkoordprocedure buiten faillissement op grond van de WHOA wordt wel gepubliceerd in het insolventieregister. Voorts worden verzoeken aan de rechter in dit kader in het openbaar behandeld.



5. *Wat zijn de taken en bevoegdheden van de herstructureringsdeskundige?*

Het voorbereiden, aanbieden en de stemming betreffende het akkoord mag de schuldenaar in beginsel zelf doen, doch kan het raadzaam zijn om via een advocaat de rechtbank te vragen een herstructureringsdeskundige aan te stellen.

De herstructureringsdeskundige neemt dan de aanbieding aan crediteuren (en eventuele aandeelhouders) en de (behandeling van de) stemming (met bijhorend verslag) ter hand. De WHOA bepaalt dat de herstructureringsdeskundige zijn/haar taak doeltreffend, onpartijdig en onafhankelijk moet uitvoeren.

Hieruit volgt dat de herstructureringsdeskundige niet het specifieke belang van de schuldenaar of van een specifieke schuldeiser moet behartigen, maar veeleer dat hij zich zal moeten richten naar het belang van de gezamenlijke schuldeisers.

De herstructureringsdeskundige kan aldus van onschatbare waarde zijn omdat hij/zij boven de partijen staat en objectief de voorhanden zijnde feiten voordraagt. Hiermee kan een deel van eventuele emotie tussen de verschillende stakeholders worden getemperd.

Voor de goede orde; in tegenstelling tot een bewindvoerder bij surseance van betaling of een curator bij een faillissement heeft te gelden dat de schuldenaar zelf volledig beschikkingsbevoegd blijft. Hiermee wordt bedoeld dat de schuldenaar nog bevoegd is (uitzonderingen daargelaten in geval van een afkoelingsperiode) beschikkingshandelingen ten aanzien van zijn goederen te verrichten, zoals het overdragen van goederen aan een ander.

Wel zijn de schuldenaar, bestuurders, aandeelhouders, commissarissen alsmede degene die in dienst zijn bij de schuldenaar verplicht om, als dit van hen wordt verlangd maar ook uit eigen beweging, deze herstructureringsdeskundige van alle relevante informatie te voorzien. De herstructureringsdeskundige zal deze informatie in beginsel niet met derden delen, behoudens voor zover dit in het belang van het akkoord is.

5.1 *Wat zijn de kosten voor een herstructureringsdeskundige?*

De rechtbank zal het salaris van de herstructureringsdeskundige bepalen. Voorts stelt de rechtbank een bedrag vast dat de werkzaamheden van de herstructureringsdeskundige en van de derden die door hem worden geraadpleegd ten hoogste mag kosten. Dit bedrag kan echter wel gedurende het traject door de rechtbank, op verzoek van de herstructureringsdeskundige, worden verhoogd. Voor zover niet anders wordt overeengekomen, betaalt de schuldenaar in beginsel deze kosten, met dien verstande dat als het verzoek tot aanwijzing van de



herstructureringsdeskundige wordt gesteund door de meerderheid van de schuldeisers, de schuldeisers de kosten dragen.

5.2 Is de herstructureringsdeskundige aansprakelijk voor eventuele schade?

De herstructureringsdeskundige is niet aansprakelijk voor schade die het gevolg is van de poging om conform de WHOA een akkoord tot stand te brengen. Tenzij hem een persoonlijk ernstig verwijt kan worden gemaakt dat hij niet heeft gehandeld zoals in redelijkheid mag worden verlangd van een over voldoende inzicht en ervaring beschikkende herstructureringsdeskundige die zijn taak met nauwgezetheid en inzet verricht.



6. Welke voorzieningen biedt de WHOA nog meer?

Naast de voornoemde voorzieningen biedt de WHOA eveneens de voorziening voor de schuldenaar om overeenkomsten eenzijdig te wijzigen of beëindigen. Voorts is een WHOA traject geen grond voor een wederpartij om de nakoming van overeenkomsten op te schorten of om overeenkomsten te ontbinden.

6.1 Eenzijdig wijzigen of beëindigen overeenkomst door schuldenaar

De schuldenaar of de herstructureringsdeskundige, indien aan de orde, kan een voorstel doen tot wijziging of beëindiging van een overeenkomst. Stemt de wederpartij niet in met het voorstel, dan kan de overeenkomst, mits een akkoord is aangeboden dat door de rechtbank wordt gehomologeerd en de rechtbank daarbij dienaangaande expliciet toestemming geeft, eenzijdig worden gewijzigd of beëindigd.

Denkbaar is een situatie waarbij een huurovereenkomst met een te hoge huurprijs als een molensteen om de nek van de schuldenaar hangt. De WHOA biedt alsdan uitkomst om van deze ongunstige huurovereenkomst af te komen.

De eenzijdige wijziging of beëindiging van een overeenkomst geeft de wederpartij wel recht op vergoeding van de schade die hij dienaangaande lijdt. Deze schadevordering kan vervolgens dan weer worden meegenomen in het akkoord. Indien deze schadevordering niet wordt meegenomen in het akkoord dan is de schuldenaar alsnog de volledige schadevordering verschuldigd.

Een belangrijke uitzondering op de voornoemde voorziening die de WHOA biedt zijn de arbeidsovereenkomsten van werknemers. In hoofdstuk 3 van dit informatiememorandum is deze uitzondering reeds nader besproken.

6.2 Eenzijdig wijzigen of beëindigen overeenkomst door wederpartij

Veel overeenkomsten, met bijvoorbeeld leveranciers en afnemers, bevatten een insolventieclausule. Een insolventieclausule is een contractueel beding op grond waarvan een wederpartij, bij een faillissement van de schuldenaar, een overeenkomst mag beëindigen.

Indien een WHOA traject wordt gestart en dit direct tot gevolg heeft dat diverse cruciale overeenkomsten worden opgezegd, dan verliest het akkoord een groot deel van zijn effect. Immers, een onderneming zal door de beëindiging van die overeenkomsten weinig kansen hebben om levensvatbaar te blijven. In een WHOA traject verliest een eventuele insolventieclausule derhalve zijn werking.

Tot slot, indien op grond van de WHOA een afkoelingsperiode is afgekondigd, dan geldt tijdens die periode dat een verzuim in de nakoming van de schuldenaar dat heeft



plaatsgevonden vóór de afkoelingsperiode, geen grond is voor de wijziging van verbintenissen of verplichtingen jegens de schuldenaar, voor opschorting van de nakoming van een verbintenis jegens de schuldenaar en voor ontbinding van een met de schuldenaar gesloten overeenkomst. Dit voor zover zekerheid is gesteld voor de nakoming van de nieuwe verplichtingen die ontstaan tijdens de afkoelingsperiode.



7. Hoe kan het WHOA traject worden gestart?

7.1 De voorbereiding

Een goede voorbereiding is essentieel waarbij er allereerst dient te worden vastgesteld wat de problemen zijn en wat nodig is om uit de problemen te komen. Voorts dient er goed in kaart te worden gebracht wat de executie (faillissements) waarde en de reorganisatie waarde (waarde na sanering) is en welke (klassen) schuldeisers er zijn.

Tot slot dient de inhoud van het akkoord te worden vastgesteld en kan er worden gekozen voor een voorbereid en aangeboden akkoord in een besloten of openbare akkoordprocedure. Het is aan te bevelen om de voorbereiding van het akkoord met behulp van een accountant en advocaat te doen. Dit om de slagingskans te maximaliseren. Als bijlage 1 bij dit informatiememorandum is een checklist bijgevoegd die kan worden gebruikt ter voorbereiding op het WHOA traject.

7.2 Deponeren startverklaring

Gedurende, dan wel na, een deugdelijke voorbereiding van een crediteurenakkoord kan de schuldenaar een startverklaring (kosteloos) deponeren bij de rechtbank. Het voordeel van het deponeren van een startverklaring is dat de schuldenaar dan gebruik kan maken van de in de WHOA weergegeven voorzieningen waaronder bijvoorbeeld een afkoelingsperiode richting crediteuren. De rechtbank toetst de startverklaring niet inhoudelijk, de verklaring geeft slechts weer dat de schuldenaar met een WHOA traject is gestart.

7.3 Aanbieding van een akkoord

Ten aanzien van het aanbieden van een akkoord heeft te gelden dat de schuldeisers (en voor zover van toepassing aandeelhouders) in verschillende klassen worden ingedeeld en vervolgens, na ontvangst van de noodzakelijke informatie verkregen van de schuldenaar en/of herstructureringsdeskundige, kunnen stemmen. Kort gezegd, de schuldenaar moet met de financiële billen bloot en moet laten zien dat het merendeel van de schuldeisers beter af zijn met het akkoord dan in geval van een faillissement.



7.3.1 Klassenindeling schuldeisers

Schuldeisers en aandeelhouders worden in verschillende klassen ingedeeld, als de rechten die zij bij een vereffening van het vermogen van de schuldenaar in faillissement hebben of de rechten die zij op basis van het akkoord aangeboden krijgen zodanig verschillend zijn dat van een vergelijkbare positie geen sprake is.

Concurrente schuldeisers worden tezamen in één of meer aparte klassen ingedeeld, als:

- a. deze schuldeisers op het moment dat het akkoord ter stemming wordt voorgelegd, een rechtspersoon zijn als bedoeld in de art. 2:395a BW en artikel 2:396 BW of een schuldeiser bij wie op dat moment 50 of minder personen werkzaam zijn met een vordering voor geleverde goederen of diensten of een vordering uit een onrechtmatige daad, en
- b. aan deze schuldeisers op basis van het akkoord een uitkering in geld aangeboden wordt die minder bedraagt dan 20% van het bedrag van hun vorderingen of onder het akkoord een recht wordt aangeboden dat een waarde vertegenwoordigt die minder bedraagt dan 20% van het bedrag van hun vorderingen.

Artikel 2:395a BW

Het betreft een rechtspersoon die op twee opeenvolgende balansdata, zonder onderbreking nadien op twee opeenvolgende balansdata, heeft voldaan aan twee of drie van de volgende vereisten:

- a. de waarde van de activa volgens de balans met toelichting bedraagt, op de grondslag van verkrijgings- en vervaardigingsprijs, niet meer dan € 350.000;*
- b. de netto-omzet over het boekjaar bedraagt niet meer dan € 700.000;*
- c. het gemiddeld aantal werknemers over het boekjaar bedraagt minder dan 10.*

Artikel 2:396 BW

Het betreft een rechtspersoon die op twee opeenvolgende balansdata, zonder onderbreking nadien op twee opeenvolgende balansdata, heeft voldaan aan twee of drie van de volgende vereisten:

- a. de waarde van de activa volgens de balans met toelichting bedraagt, op de grondslag van verkrijgings- en vervaardigingsprijs, niet meer dan € 6.000.000;*
- b. de netto-omzet over het boekjaar bedraagt niet meer dan € 12.000.000;*
- c. het gemiddeld aantal werknemers over het boekjaar bedraagt minder dan 50.*



Schuldeisers met een voorrang die voortvloeit uit pand of hypotheek worden slechts voor het deel van hun vordering waarvoor de voorrang geldt in één of meer klassen van schuldeisers met een dergelijk voorrang ingedeeld, tenzij hierdoor geen verandering ontstaat in de verdeling van de waarde die met het akkoord wordt gerealiseerd. Voor het overige deel van hun vordering worden deze schuldeisers ingedeeld in een klasse van schuldeisers zonder voorrang. Bij de bepaling van het deel van de vordering waarvoor de voorrang tot zekerheid strekt, wordt in beginsel uitgegaan van de waarde die naar verwachting in een faillissement volgens de wettelijke rangorde door deze schuldeiser op basis van zijn pand- of hypotheekrechten verkregen zou zijn.

7.4 Stemming

In vervolg op de voorbereiding zal een stemming moeten worden georganiseerd betreffende het akkoord. Zoals verteld worden schuldeisers in verschillende klassen ingedeeld (bijvoorbeeld separatisten, preferente schuldeisers, concurrente schuldeisers, aandeelhouders) en dient per klasse gestemd te worden betreffende het akkoord.

Alvorens het akkoord ter stemming wordt voorgedragen kan de rechtbank, via de advocaat van de schuldenaar (of de herstructureringsdeskundige) worden verzocht het akkoord te toetsen.

De wijze van stemming bepaalt de schuldenaar (herstructureringsdeskundige) binnen de mogelijkheden die de WHOA daarvoor biedt (bijvoorbeeld per post dan wel per e-mail etc.) De schuldeisers kunnen slechts het voorgestelde akkoord accepteren dan wel afwijzen.

Voorts hebben de schuldeisers aanvullende mogelijkheden om homologatie van een akkoord tegen te houden, bijvoorbeeld wanneer fraude wordt vermoed, dan wel een verkeerde voorstelling van zaken aan de orde is. De schuldeisers kunnen zich alsdan met een verzoek daartoe wenden tot de betreffende rechtbank en gedurende de behandeling van het homologatieverzoek op de homologatiezitting het verzoek tot afwijzing nader (laten) toelichten.

7.5 Homologatie (goedkeuring) van het akkoord

Als ten minste één van de crediteurenklassen vóór het akkoord heeft gestemd, dan kan de schuldenaar het akkoord ter homologatie laten voorleggen aan de rechtbank. Als het akkoord wordt gehomologeerd, heeft de inhoud van het akkoord te gelden voor alle crediteuren (inclusief de tegenstemmers). De rechtbank zal op grond van de in de WHOA opgenomen afwijzingsgronden het akkoord toetsen, waaronder (kennelijk) misbruik van de regeling eveneens zal worden getoetst.



7.6 *Naleven van het akkoord*

Als het akkoord is gehomologeerd, dan is deze verbindend geworden voor de schuldenaar en voor alle stemgerechtigde schuldeisers en aandeelhouders. De schuldeisers en aandeelhouders krijgen met het gehomologeerde akkoord een executoriale titel ten einde naleving van het akkoord te kunnen afdwingen.





Bijlage 1. Checklist WHOA traject

Inleiding

Om u(w vennootschap) van een deugdelijk advies te kunnen voorzien ten aanzien van de vraag of een WHOA traject een oplossing kan bieden voor de financiële problemen van uw onderneming hebben wij informatie nodig. Welke informatie wij nodig hebben voor het advies is in deze checklist overzichtelijk weergegeven. Daarnaast dienen, indien blijkt dat een WHOA traject de beste oplossing is voor de financiële problemen van uw onderneming, aanvullende informatie en stukken bij het akkoord worden bijgevoegd.

Informatie omtrent de onderneming

Om een zo goed mogelijk beeld te krijgen van de onderneming dienen wij de volgende stukken te ontvangen:

- Statuten, aandeelhoudersregister van de vennootschap
- Uitgebreide omschrijving van de onderneming
(omschrijving core business, aantal vestigingen, aantal personeelsleden etc.)
- Afschriften van belangrijke overeenkomsten van de onderneming
(huurovereenkomsten, overeenkomsten met leveranciers en klanten etc.)
- Organogram van gelieerde vennootschappen
- Beschrijving oorzaak van de financiële problemen
(vergezeld met onderbouwende bewijsstukken)
- Uitgebreide beschrijving van het doel van het WHOA traject
(liquidatie of continuering van de onderneming)

Informatie waaruit volgt dat een faillissement te verwachten is

Alvorens een verzoek tot een WHOA traject door de rechtbank gehonoreerd kan worden dient er sprake te zijn van een situatie waarbij het aannemelijk is dat een faillissement te verwachten is. Dienaangaande zijn de volgende stukken van belang:

- Liquiditeitsprognose met onderbouwende bewijsstukken
- Jaarrekeningen van de afgelopen drie jaren
- Actuele balans en winst- en verliesrekening
- Bewijsstukken waaruit volgt welke maatregelen reeds zijn genomen om een faillissement te voorkomen
- Overzichten van alle crediteuren en debiteuren
- Financieringsdocumentatie met betrekking tot kredietfaciliteiten
- Overzicht van alle zekerheidsrechten
- Waarderingen van de in zekerheid gegeven goederen
- Een overzicht van de door groepsvennootschappen afgegeven garanties, borgtochten of hoofdelijke aansprakelijkstellingen



Informatie en stukken voor het aanbieden van een WHOA akkoord

Indien de schuldenaar een akkoord wil aanbieden op grond van de WHOA, dan dient dit WHOA akkoord onderbouwd te worden met diverse bewijsstukken. Het WHOA akkoord kan vervolgens aan de schuldeisers en/of aandeelhouders ter stemming worden voorgelegd. Tot slot zal de rechter verzocht worden om het WHOA akkoord te homologeren, oftewel goed te keuren. De hieronder genoemde bewijsstukken zijn in ieder geval vereist om een WHOA akkoord te kunnen aanbieden, doch kan het zo zijn dat in voorkomende gevallen meer bewijsstukken zijn vereist.

Informatie omtrent schuldeisers en aandeelhouders

- Een lijst met alle stemgerechtigde schuldeisers, vermeld met het bedrag van hun vordering en het door de schuldenaar erkende bedrag
- De klassenindeling en de criteria op grond waarvan de schuldeisers en aandeelhouders in diverse klassen zijn ingedeeld
- Een lijst met alle aandeelhouders, vermeld met het nominale bedrag van hun aandeel
- Een lijst met alle schuldeisers en aandeelhouders die niet onder het akkoord vallen, vergezeld met een toelichting dienaangaande
- Voor zover van toepassing, een schriftelijke verklaring inhoudende welke zwaarwegende grond aanwezig is waardoor de concurrente schuldeisers op basis van het akkoord een uitkering in geld aangeboden krijgen die minder dan 20% van het bedrag van hun vorderingen of onder het akkoord een recht aangeboden krijgen dat een waarde vertegenwoordigt die minder bedraagt dan 20% van het bedrag van hun vorderingen

Informatie omtrent de financiële positie van de schuldenaar

- Actuele liquiditeitspositie
- Actuele staat van baten en lasten vergezeld met een actuele balans en winst- en verliesrekening incl. niet uit de balans blijvende verplichtingen

Prognose en waarderingen

- Beschrijving van de financiële gevolgen van het akkoord per klasse van schuldeisers en aandeelhouders
- Beschrijving van de reorganisatiewaarde die naar verwachting gerealiseerd kan worden indien het akkoord tot stand komt, vermeld met de gehanteerde uitgangspunten en aannames
- Beschrijving van de liquidatiewaarde die naar verwachting gerealiseerd kan worden bij een vereffening van het vermogen van de schuldenaar in faillissement, vermeld met de gehanteerde uitgangspunten en aannames
- Een waardering van de in zekerheid gegeven activa



- Een beschrijving van gevoeligheden en onzekerheden aangaande de waarderingen en de totstandkoming hiervan

Herstructurering

Uitgebreide beschrijving van:

- de aard, omvang en oorzaak van de financiële problemen
- welke pogingen zijn ondernomen om de financiële problemen op te lossen
- de herstructureringsmaatregelen die onderdeel zijn van het akkoord
- de wijze waarop deze maatregelen bijdragen aan een oplossing, en
- hoeveel tijd het na verwachting vergt om deze maatregelen uit te voeren