

# Wet homologatie onderhands akkoord (WHOA)

## Achtergrond

- Gericht op waardemaximalisatie bij bedrijven in crisissituaties
- Toepasbaar bij in de basis levensvatbare ondernemingen met (i) te hoog schuldniveau, of (ii) lopende overeenkomst(en) die levensvatbaarheid in de weg staan
- Kaderregeling; geïnspireerd op de UK 'Scheme of arrangement' en US 'Chapter 11'-procedure
- Bruikbaar als drukmiddel in overname- of herfinancieringssituaties

## Kern

- Dwangakkoord buiten faillissement
- *Debtor in possession*, eventueel wel een door de rechter benoemde observator of herstructureringsdeskundige
- Mogelijkheid aanpassen rechten crediteuren, aandeelhouders en contractspartijen (niet werknemers)
- Geen unanimité vereist: akkoord is na homologatie (goedkeuring rechter) verbindend voor alle in akkoord betrokken schuldeisers, aandeelhouders en contractspartijen

## Proces



## Vereisten & voorbereiding

- Toegang als 'redelijkerwijs aannemelijk is dat schuldenaar niet met het betalen van zijn schulden zal kunnen voortgaan'
- Lopende verplichtingen moeten in beginsel kunnen worden betaald
- Start proces door bestuur, schuldeiser(s), aandeelhouder(s) of OR/PVT
- Rechter benoemt herstructureringsdeskundige als bestuur niet in de lead is
- Mogelijk verrekeningsbescherming na deponeren startverklaring voor brug- of noodfinanciering
- Rechterlijke betrokkenheid in voorfase niet verplicht, maar wel mogelijk bij o.a.:
  - benoeming observator of herstructureringsdeskundige
  - toetsen eventuele onzekerheden (bv. over klassenindeling)
  - afkoelingsperiode (max 4 + 4 mnd)
  - 'aftoetsen' paulianarisco
- Openbaar of besloten proces; keuze heeft invloed op erkenning en tenuitvoerlegging
- OR informeren en bij adviesplichtig besluit om advies vragen

## Klassenindeling & spelregels

- Keuze in welke schuldeisers/aandeelhouders te betrekken
- In beginsel aparte klasse bij wezenlijk verschillende rechten (bv. senior / junior creditors, fiscus, concurrent), maar optie om vergelijkbare gevallen ongelijk te behandelen (zie hierna)
- Junior creditors/aandeelhouders ongemoeid laten en hoger gerangschikte klassen aanpakken kan alleen met instemming hogere klasse of bij redelijke grond voor afwijking en betreffende schuldeisers niet (onredelijk) in hun belang zijn geschaad
- Debt for equity swap mogelijk
- Diverse vormen van aandeelhoudersbescherming buiten toepassing
- 'Kleine' concurrente schuldeisers in beginsel ten minste 20% uitkering
- Bij 'knellende' overeenkomsten bilateraal voorstel doen. Beëindiging kan na afwijzing voorstel; beëindiging en afkoopsom kunnen meelopen in akkoord
- Maar 1 klasse akkoord? Dan moet deze bij vereffening 'in the money' zijn en een rechtenwijziging accepteren, als een dergelijke klasse is gevormd

## Homologatie

- Verzoekschriftprocedure
  - Bij cross class cram down: aanstelling observator als homologatieverzoek niet is ingediend door een herstructureringsdeskundige
  - Rechter toetst ambtshalve of proces 'zuiver' is geweest
  - Tegenstemmende schuldeiser/aandeelhouder uit tegenstemmende klasse\* kan rechter verzoeken tot afwijzing o.b.v. 'bijzondere' gronden én als tijdig geklaagd
- ### Belangrijkste afwijzingsgronden:
- Geen pre-insolventie toestand
  - Reorganisatiewaarde wordt niet 'eerlijk' over de klassen verdeeld (Dutch absolute priority rule)
  - Een tegenstemmende aandeelhouder / schuldeiser zou beter af zijn in faillissement (best interest test)
  - Procedurele fouten, onjuiste klassenindeling en/of gebreken in de informatievoorziening

\*Beroep op best interest test mag ook vanuit instemmende klasse