

# Wet homologatie onderhands akkoord (WHOA)

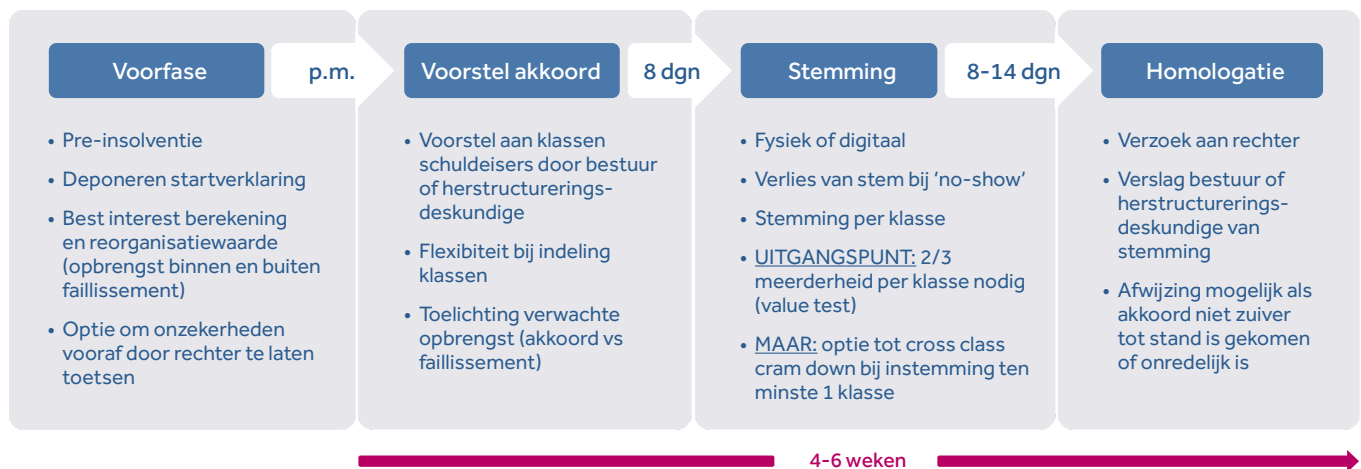
## Achtergrond

- Inwerkingtreding: 1 januari 2021
- 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 unanimititeit 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'
- 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' paulianarisch
- 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 te betrekken
- In beginsel aparte klasse bij wezenlijk verschillende rechten (bv. senior / junior creditors, fiscus, concurrent), maar optie om vergelijkbare gevallen ongelijk te behandelen indien dit de reorganisatiewaarde bevordert
- Junior creditors 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 verklaard
- '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 dient deze bij vereffening 'in the money' te zijn en een rechtenwijziging te accepteren, als een dergelijke klasse is gevormd

## Homologatie

- Verzoekschriftprocedure
- Bij cross class cram down: benoeming observator indien bij totstandkoming nog geen herstructureringsdeskundige betrokken is
- 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 indien 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