

A close-up, black and white photograph of an elephant's head, focusing on the intricate, wrinkled texture of its skin. The lighting creates deep shadows and bright highlights, emphasizing the rough, scaly surface.

De Wet Homologatie  
Onderhands Akkoord  
(WHOA)

## De WHOA

---

Nieuwe wetgeving voor een Nederlandse versie van de *Scheme of Arrangement / Chapter 11 procedure* treedt op 1 januari 2021 in werking. Dit betreft de wet Homologatie Onderhands Akkoord (de WHOA). Het doel van deze wet is om Nederland een effectieve en flexibele manier te bieden om levensvatbare ondernemingen te herstructureren en faillissementen te voorkomen. Dit is in lijn met de Europese richtlijn betreffende preventieve herstructureringsstelsels (2019/1023). De WHOA kan ook gebruikt worden voor een gecontroleerde liquidatie van een onderneming.

### Hoofdpijnen

---

De WHOA stelt een onderneming in nood in de gelegenheid om zijn aandeelhouders en/of schuldeisers een herstructureringsakkoord aan te bieden, die vervolgens ter goedkeuring (homologatie) aan de rechtbank kan worden voorgelegd om alle betrokken partijen te binden. Zelfs als niet alle aandeelhouders/schuldeisers het akkoord goedgekeurd hebben. Het economische principe is dat *out of the money stakeholders* niet langer een herstructurering kunnen frustreren. De WHOA procedure kan door de onderneming zelf worden geïnitieerd of – door middel van een door de rechtbank aangewezen herstructureringsdeskundige – door schuldeisers, aandeelhouders, financiers of een ondernemingsraad. Contractuele verplichtingen, zoals lease verplichtingen, kunnen ook geherstructureerd worden. Rechten van werknemers kunnen daarentegen niet door het akkoord geraakt worden.

Alle partijen die worden geraakt door het akkoord moeten in het herstructureringsplan worden opgenomen, maar het is toegestaan bepaalde partijen, zoals handelscrediteuren, niet bij het akkoord te betrekken. Schuldeisers en aandeelhouders kunnen worden onderverdeeld in klassen. De klassen moeten worden opgesteld volgens de rangorde van dergelijke schuldeisers in een faillissementssituatie.

De preferente positie van zekerheidsgerechtigden in een WHOA akkoord geldt slechts tot een bedrag gelijk aan de liquidatiewaarde van hun zekerheden. Daarnaast hebben tegenstemmende klassen van crediteuren die een vordering hebben uit geleverde goederen of diensten of uit onrechtmatige daad en die kwalificeren als kleine onderneming recht op een uitkering van minimaal 20%, tenzij voor een lagere uitkering een zwaarwegende grond bestaat.

Om de effectiviteit te waarborgen kan de rechtbank een afkoelingsperiode gelasten waarin schuldeisers geen zekerheidsrechten mogen executeren en waarin de rechtbank eventuele faillissementsaanvragen zal afwijzen. Verder zijn er voorzieningen getroffen om paulianarisco's bij nieuwe financiering te voorkomen. Garanties voor schulden van de debiteur kunnen ook worden geherstructureerd. Een WHOA procedure kan openbaar of besloten zijn.

Het bovenstaande biedt veel flexibiliteit om een effectieve reorganisatie te bewerkstelligen. Hierin is ruimte voor de gebruikelijke herstructureringsopties zoals *cram downs*, *debt for equity swaps* en nieuwe investeerders die een meerderheidsbelang verwerven door verwatering van bestaande aandeelhouders.

### Wie kan het gebruiken en onder welke voorwaarden

De WHOA is bedoeld voor ondernemingen waarbij de COMI (Center Of Main Interest) in Nederland ligt of ondernemingen die voldoende verbonden zijn met Nederland, bijvoorbeeld door een Nederlandse vestiging of bezittingen die zich in Nederland bevinden. Om in aanmerking te komen voor een WHOA procedure moet de schuldenaar niet meer in staat zijn om zijn schulden nu of in de (nabije) toekomst te kunnen betalen. Verdere voorwaarden zijn onder meer:

- Het akkoord is noodzakelijk en voldoende om een faillissement te voorkomen;
- Vergeleken met een faillissementssituatie zouden de betrokken partijen moeten profiteren van het akkoord, wat betekent dat hun positie niet slechter wordt in vergelijking met een faillissementssituatie;
- Er moet voldoende informatie worden verstrekt aan de betrokken partijen, zoals de klassenindeling, de procedure en financiële informatie over de onderneming. Daarnaast dient een waardering van de verwachte liquidatiewaarde en de *going concern* waarde (na herstructurering) te worden opgenomen

### Homologatie of afwijzing van het akkoord

De WHOA bevat een *intra class cram down* en een *cross class cram down*. Een akkoord kan door de rechtbank worden gehomologeerd als ten minste één klasse voor het akkoord stemt. Vereist is dat in die klasse 2/3 van het bedrag vóór het akkoord moet hebben gestemd.

Schuldeisers en aandeelhouders kunnen zich tegen een homologatie verzetten door bijvoorbeeld te stellen:

- Een lager in rang geplaatste schuldeiser ontvangt een uitkering, terwijl hoger gerangschikte schuldeisers niet volledig worden betaald
- Dat schuldeisers van gelijke rang zonder enige rechtvaardiging niet gelijk worden behandeld
- Dat formaliteiten niet juist zijn gevolgd
- Dat de schuldeiser minder ontvangt dan in een faillissementssituatie
- Dat de uitvoering van het akkoord niet voldoende is gewaarborgd.

### Waarom is het nuttig?

Over het algemeen biedt de WHOA een zeer effectief hulpmiddel om ondernemingen in nood in staat te stellen een faillissement te voorkomen. Het streeft ernaar de beste aspecten van het Britse *Scheme of Arrangement* en de Amerikaanse *Chapter 11* procedure te combineren. Voorbeelden daarvan zijn:

- Een beperkte verstoring van de bedrijfsvoering van een bedrijf
- Flexibiliteit
- Beperkte blokkeringsmogelijkheden voor tegenstimmende partijen
- *Deal certainty*
- Debiteurenbescherming
- Internationale erkenning op basis van de Europese Insolventie Verordening in de openbare WHOA procedure of op basis van internationale verdragen in de besloten WHOA procedure

Mocht u vragen hebben over het bovenstaande of over andere herstructureringskwesties, neem dan gerust contact op met:

**Robin de Wit**  
**Insolvency & Restructuring**  
T: 06 21 25 26 26  
E: robin.de.wit@hvglaw.nl

### HVG Law

#### Over HVG Law

HVG Law LLP (HVG Law) behoort tot de top van de Nederlandse advocatuur en notariaat en kenmerkt zich door een ondernemende, innovatieve en oplossingsgerichte benadering. HVG Law biedt, met meer dan 150 toegewijde en pragmatische advocaten en (kandidaat-)notarissen, hoogwaardige juridische dienstverlening vanuit een brede en multidisciplinaire context. Onze advocaten en (kandidaat-)notarissen zijn actief op alle rechtsgebieden en sectoren die voor het bedrijfsleven, bestuurders, aandeelhouders en overheden relevant zijn en hebben kennis van uw business én markt. Op onze vestigingen in Amsterdam, Rotterdam, Utrecht, Den Haag, Eindhoven, New York, Chicago en San Jose (Donahue & Partners LLP in de VS) zijn wij in staat onze nationale en internationale cliënten oplossingen te bieden voor juridische vraagstukken. In Nederland heeft HVG Law LLP een strategische alliantie met Ernst & Young Belastingadviseurs LLP en tevens maken wij onderdeel uit van het global EY Law network.

[hvglaw.nl](http://hvglaw.nl)