



VAN: Mr. H.A. Schuurman,
Advocaat bij de Balies te Amsterdam en Luxemburg

DATUM: Luxemburg, 16 oktober 2017

BETREFT: **Voorontwerp Wet homologatie onderhands akkoord ter voorkoming van
faillissement**

1. INLEIDING

- 1.1 In 2014 is een voorontwerp van de Wet Continuïteit ondernemingen II ter consultatie op internet gepubliceerd. Naar aanleiding van de ingekomen reacties op de consultatie zijn de conceptwetstekst en de bijbehorende toelichting bijgewerkt en is besloten opnieuw een ambtelijk voorontwerp van wet ter consultatie voor te leggen.
- 1.2 Net als het voorgaande voorontwerp, beoogt ook het voorontwerp van de Wet homologatie onderhands akkoord ter voorkoming van faillissement een onderneming in financiële moeilijkheden in staat te stellen om, buiten faillissement en surseance, een akkoord aan haar schuldeisers en aandeelhouders aan te bieden, om daarmee problematische schulden te herstructureren.
- 1.3 Het voorontwerp beoogt het proces van herstructurering van problematische schulden bij ondernemingen te flexibiliseren en met een minimum aan formaliteiten, kosten en onzekerheden te bespoedigen. Indien een akkoord door de meerderheid van de schuldeisers en aandeelhouders wordt ondersteund, moeten schuldeisers en aandeelhouders die zich er op onredelijke gronden tegen verzetten tot medewerking kunnen worden gedwongen door een algemeen verbindend verklaring door de rechter.
- 1.4 Met andere woorden, het onderhavige voorontwerp van wet strekt ertoe in de Faillissementswet een regeling in te voeren voor de totstandkoming van een dwangakkoord buiten faillissement en surseance. In dit verband wordt in de conceptmemorie van toelichting opgemerkt dat in de praktijk en in de literatuur al langer wordt gepleit voor de invoering van een dwangakkoord om te voorkomen dat een weigerachtige schuldeiser volledige betaling van zijn vordering zal kunnen afdwingen of dat de rechten van aandeelhouders ongemoeid worden gelaten en dat de schuldeisers die wel aan een akkoord willen meewerken een onevenredig deel van de herstructureringslasten voor hun rekening zullen moeten nemen.
- 1.5 De conceptmemorie merkt bij het voorontwerp van de Wet Continuïteit ondernemingen II eveneens op dat een dergelijk dwangakkoord al geruime tijd bestaat in het Verenigd Koninkrijk. Sterker, blijkens de conceptmemorie is, vermoedelijk ook ten aanzien van het



onderhavige voorontwerp van wet, inspiratie gevonden in de wettelijke regeling van het akkoord buiten faillissement zoals die in het Verenigd Koninkrijk geldt, het zogeheten *scheme of arrangement*. Dit is de oudste en bekendste regeling in de Europese Unie, zo stelt de conceptmemorie bij het voorontwerp van de Wet Continuïteit ondernemingen II. Het is een procedure die reeds sinds meer dan honderd jaar wordt gebruikt voor het reorganiseren van ondernemingen en ook een belangrijke rol speelt bij veel herstructureringen van internationale concerns.

2. INSPIRATIE BRITSE SCHEME OF ARRANGEMENT

- 2.1 De opmerkingen in beide concepttoelichtingen met betrekking tot de wettelijke regeling in het Verenigd Koninkrijk worden door ons volledig omarmd. Het ligt inderdaad in de rede om aansluiting te zoeken bij een regeling die door menigeen als doeltreffend wordt ervaren en er lijkt geen enkele noodzaak om in ons land te trachten het wiel (geheel) opnieuw uit te vinden.
- 2.2 Vergelijken wij nochtans de Britse regeling met het onderhavige voorontwerp dan valt op dat twee kenmerkende bepalingen van de Britse wettelijke regeling, te weten secties 900(2)(a) en 900(4) van de *Companies Act 2006*, die voorzien in een overgang onder algemene titel van het vermogen van de betreffende onderneming of een deel daarvan alsmede in het tenietgaan en vervallen van zekerheidsrechten en beslagen, niet zijn overgenomen. Van de meeste andere bepalingen van Deel 26 van de *Companies Act 2006* is weldegelijk een equivalent terug te vinden in het onderhavige voorontwerp.
- 2.3 Het is niet duidelijk waarom de twee bepalingen niet zijn overgenomen. Wellicht zijn de bepalingen aan de aandacht van het ministerie ontglipt. Wij zijn in ieder geval van mening dat het niet overnemen van de bepalingen een gemiste kans oplevert en wij pleiten er dan ook voor om inspiratie te putten uit secties 900(2)(a) en 900(4) van de *Companies Act 2006* en om de concepttekst van artikel 381, vijfde lid, van de Faillissementswet te wijzigen overeenkomstig het volgende.
- 2.4 Het nut van de twee bepalingen is zelfevident.

3. SUGGESTIE TEN AANZIEN VAN ART. 381, LID 5 FW

Wij stellen voor de rode volzin aan lid 5 van de concepttekst van artikel 381 van de Faillissementswet toe te voegen:

*In de beschikking tot homologatie van het akkoord kan worden bepaald dat deze, nadat zij in kracht van gewijsde is gegaan, in de plaats treedt van een voor de uitvoering van het akkoord vereist besluit van de algemene vergadering van de schuldenaar. **Eveneens kan worden bepaald dat, door het in kracht van gewijsde gaan van de beschikking, het vermogen van de schuldenaar of een deel daarvan overeenkomstig het akkoord onder algemene titel overgaat op een of meer rechtspersonen en dat beperkte rechten en***



beslagen rustende op tot het vermogen behorende en in de beschikking geduide goederen tenietgaan en vervallen. Artikel 334c, eerste lid, van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek is van overeenkomstige toepassing.

Wij hopen met deze reactie een zinvolle bijdrage te hebben geleverd aan het wetgevingsproces.

Hoogachtend,

Van Campen Liem Luxembourg
Société à responsabilité limitée
Mr. H.A. Schuurman