



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## De wet betreffende de continuïteit van de ondernemingen

Luc STOLLE  
Meritius Advocaten  
Advocaat aan de balie te Gent




MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Voorgeschiedenis WCO



- Wet op gerechtelijk akkoord 1997 voldeed niet
- UNIZO deed reeds augustus 2000 een reeks voorstellen voor "een betere werking van het gerechtelijk akkoord om faillissementen bij KMO's te voorkomen"
- Deze aanbevelingen vinden we terug in de diverse voorstellen die tot WCO hebben geleid



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Totstandkoming WCO

- Voorbereidende werkzaamheden WCO : 3 jaar
- Wet betreffende de continuïteit van de ondernemingen van 30 januari 2009 (BS 9 februari 2009)
- In volle crisis !!!
- 86 artikelen




MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Het toepassingsgebied

1. kooplieden
2. Handelsvennootschappen
3. burgerlijke vennootschap die de vorm van een handelsvennootschap hebben aangenomen
4. landbouwvennootschappen

Niet op vennootschappen van vrije beroepen





MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Structuur

**BUITEN-GERECHTELIJKE  
ACTIES**

- gegevensinzameling
- Kamers voor  
handelsonderzoek
- Bewarende maatregelen
- Minnelijk akkoord

**GERECHTELIJKE  
PROCEDURE**

- Minnelijk akkoord  
individueel  
of collectief
- Overdracht van  
onderneming onder  
gerechtelijk gezag

MERITIUS®



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Kamer voor handelsonderzoek



MERITIUS®





MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gegevensinzameling

- De griffies centraliseren gegevens omtrent ondernemingen
- zgn. “knipperlichten” en andere indicatoren
- De procureur des Konings kan inzage nemen
- KvHO doet ambtshalve onderzoek naar ondernemingen wiens economische leefbaarheid in het gedrang lijkt te zijn



art. 8 WCO



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Protesten op wissels en orderbriefjes

- Protesten worden geregistreerd op registratiekantoor
- Ontvangers van registratie
  - maken maandelijks lijsten met protesten
  - en zenden deze lijsten aan de voorzitters van de rechtbank van koophandel van de plaats
    - waar de protesten hebben plaatsgehad én
    - waar de ondertekenaar van een orderbriefje of van de acceptant van een wisselbrief zijn woonplaats heeft

art. 9 WCO



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Achterstallige RSZ-bijdragen en belastingen

- De RSZ en de FOD Financiën
  - maken lijsten van de kooplieden die reeds twee kwartalen de verschuldigde sociale zekerheidsbijdragen BTW of BV niet meer betaald hebben (+ openstaande bedragen)
  - en zenden deze lijsten uiterlijk één maand na het verstrijken van elk kwartaal naar de griffie van de rechtbank van koophandel van het rechtsgebied waar deze kooplieden hun woonplaats of hun zetel hebben.

art. 10 WCO



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Bijzondere vonnissen

- Doorzending van bepaalde vonnissen waarbij een koopman werd veroordeeld
  - verstekvonnissen en vonnissen op tegenspraak tegen kooplieden die de gevorderde hoofdsom niet hebben betwist
  - vonnissen waarbij handelshuurovereenkomst wordt ontbonden of niet wordt vernieuwd
  - vonnissen waarbij een einde wordt gemaakt aan het beheer van een handelszaak

naar de rechtbank van koophandel waar de veroordeelde zijn woonplaats of zetel heeft

art. 10 WCO



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Andere gegevens waarop de KvHO zich steunt

- **Jaarrekening.**
  - financiële analyse: negatief bedrijfskapitaal, negatieve thesaurie, solvabiliteit, rentabiliteit,...
  - niet neerleggen van de jaarrekening of laattijdige neerlegging.
- **Wijzigingen in de vennootschap**
  - verlenging van het boekjaar
  - ontbinding
  - zetelverplaatsing
  - "stoelendans" in raad van bestuur



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Andere gegevens waarop de KvHO zich steunt

- **Beslagberichten**
- **Klachten van schuldeisers, leveranciers, personeel, ...**
- **Verslagen**
  - verslag inzake bedreiging van continuïteit (art. 138 W.Venn.)
  - verslag van de commissaris met voorbehoud, afkeuring of onthouding.
- **Mededeling door de commissaris aan de voorzitter Rb.Kh i.k.v. art. 138 W.Venn.**



**Wat doet de Kamer voor handelsonderzoek ?**

- Volgen de toestand van schuldenaars (SA's) in moeilijkheden
- Doelstelling
  - de continuïteit van hun onderneming of activiteiten
  - de bescherming van de rechten van de schuldeisers (SE's)

Art. 12 WCO



**Hoe werkt de Kamer voor handelsonderzoek ?**

- “onderzoekende rechter”
  - beroepsrechter of een rechter in handelszaken
  - SA oproepen voor een “gesprek” met gesloten deuren
  - SA verschijnt in persoon, mogelijks “*bijgestaan door een persoon van zijn keuze*”
  - geen juridisch, maar bedrijfseconomisch onderzoek



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Hoe werkt de Kamer voor handelsonderzoek ?

- Wat kan de "onderzoekende rechter" nog doen ?
  - alle gegevens verzamelen nodig voor zijn onderzoek
  - (derde) personen horen
  - overlegging van stukken gelasten (ook bij derden)
  - naar de hoofdinrichting of naar de zetel van de vennootschap begeven (bij niet verschijning)



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Welke interactie is er met andere personen ?

- Procureur des Konings
  - kennisname van de dossiergegevens
  - kennisname van het verslag van de onderzoekende rechter
  - 10<sup>de</sup> dag van elke maand wordt hem een lijst van de aangevatte onderzoeken meegedeeld
- Ook gegevensuitwisseling met
  - overheidsinstellingen en
  - instellingen die erkend zijn om ondernemingen in moeilijkheden te begeleiden






MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## En de afloop ?

- Terugkomen voor verdere opvolging!
- Seponering (geen gevaar voor discontinuïteit)
- Faillissementsvoorwaarden zijn (schijnbaar) vervuld > dossier verzenden naar de procureur des Konings om te **dagvaarden in faillissement**

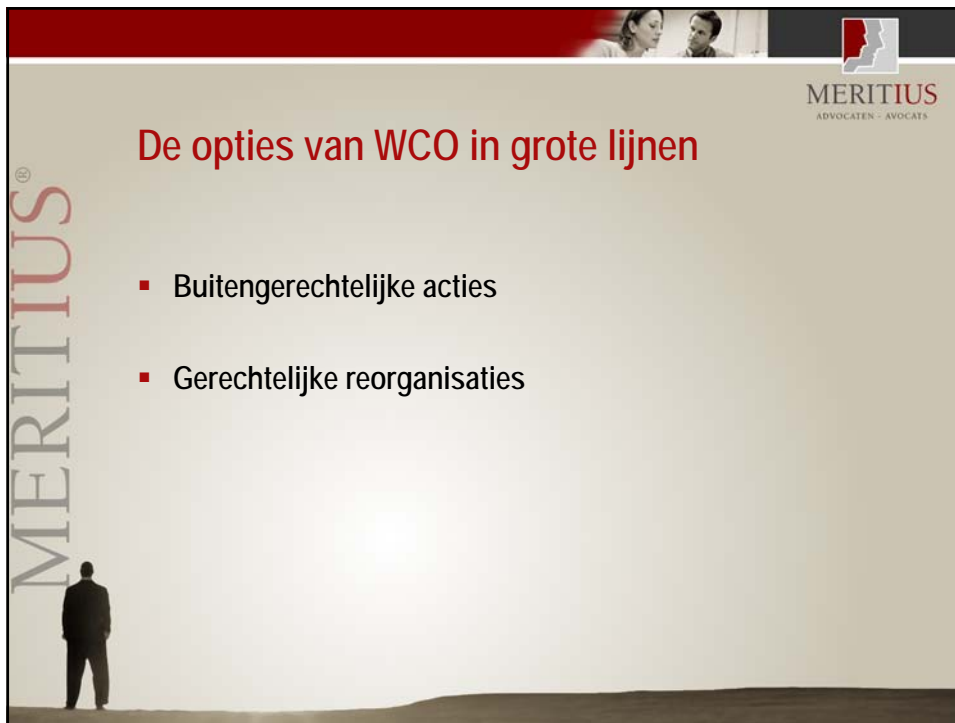


MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Of actie ... op basis van de WCO





MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## De opties van WCO in grote lijnen

- Buitengerechtelijke acties
- Gerechtelijke reorganisaties



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Bewarende acties buiten enige gerechtelijke procedure

MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## "Nieuwe figuren"

- **ONDERNEMINGSBEMIDDELAAR** op initiatief van de schuldenaar
  - *"de man die niet bang is van de hond"*

art. 13 WCO 



- **GERECHTSMANDATARIS** op initiatief van elke belanghebbende derde
  - *"Sherlock Holmes"*

art. 14 WCO 




MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Ondernemingsbemiddelaar


- **Verzoek gericht aan ...**
  - aan de rechtbank zelf (op de griffie) / de kamer voor handelsonderzoek
  - geen formaliteiten bij de aanstelling (zelfs mondeling)
  - beëindigd door de SA zelf
- **Taak**
  - SA aanzetten om na te denken over ondernemingsstrategie
  - tussenpersoon in de gesprekken tussen SA en SE's



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtsmandataris

- **Aanstelling in een heel specifiek geval**
  - “kennelijke grove tekortkomingen” die de continuïteit van de onderneming in gevaar kunnen brengen
  - gerechtsmandataris moet kunnen bijdragen tot vrijwaring van continuïteit.
  - elke belanghebbende kan verzoek richten aan de rechtbank
- **Nauwkeurig omschreven opdracht die in de tijd is beperkt**
  - de door de rechtbank omschreven aanklachten onderzoeken
  - de nodige reddingsmaatregelen voorstellen
  - koopman/bestuursorgaan behoudt beheer



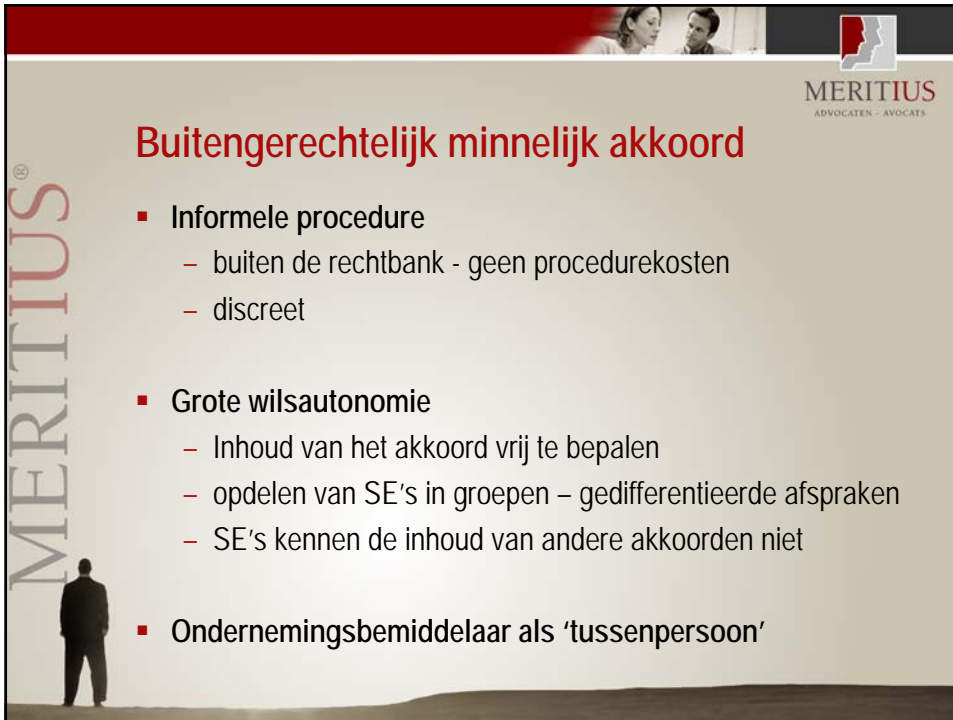
MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS



## Buitengerechtelijk minnelijk akkoord

Art. 15 WCO





MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Buitengerechtelijk minnelijk akkoord

- Informele procedure
  - buiten de rechtbank - geen procedurekosten
  - discreet
- Grote wilsautonomie
  - Inhoud van het akkoord vrij te bepalen
  - opdelen van SE's in groepen – gedifferentieerde afspraken
  - SE's kennen de inhoud van andere akkoorden niet
- Ondernemingsbemiddelaar als 'tussenpersoon'



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Buitengerechtelijk minnelijk akkoord

- Bij later faillissement: "gewoon" minnelijk akkoord wordt 'getroffen' door 'verdachte periode' (art. 17, 2° + art. 18 Faill.W.)
- MAAR regels inzake 'verdachte periode' buiten toepassing
  - minstens 2 SE's (tripartite)
  - vermelding: "*het akkoord is afgesloten om de onderneming te reorganiseren of haar financieel gezond te maken*" (WCO)
  - akkoord wordt op de griffie RbKh neergelegd
- Gevolg : geen terugbetalingen aan curator tenzij FRAUDE



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Buitengerechtelijk minnelijk akkoord

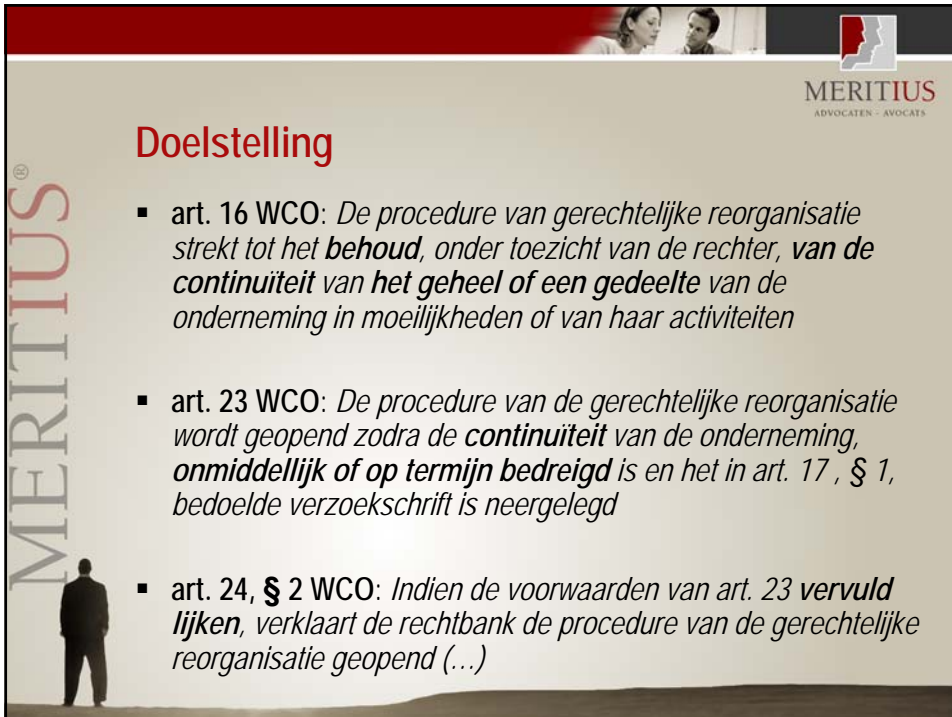
- Oppassen met bedongen zekerheden !
  - SE's stappen mee in minnelijk akkoord WCO en staan herschikking schuldvordering toe, i.e.
    - vermindering van het hoofdbedrag
    - en/of kwijtschelding deel van de interesten
    - en/of gespreide betalingsregeling
    - MAAR wel bijkomende zekerheden voor de 'oude' schulden
  - Later faillissement
    - art. 17, 2° en 18 Faill.W. uitgeschakeld > uitvoering niet aangetast
    - MAAR zekerheden vervallen (art. 17, 3° Faill.W.)



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie à voorwaarden

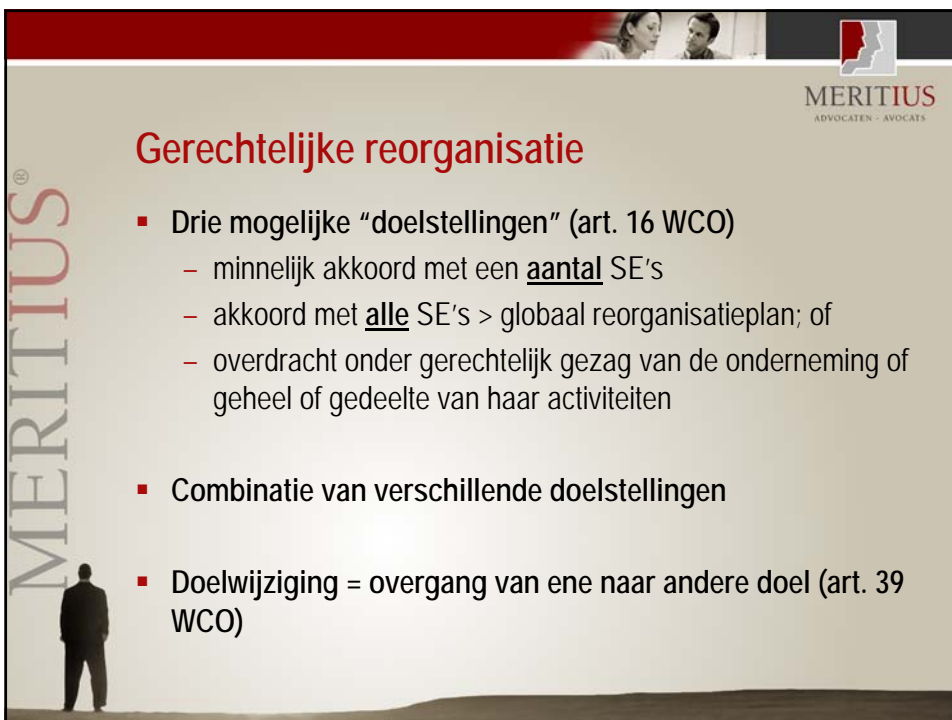


MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Doelstelling

- **art. 16 WCO:** *De procedure van gerechtelijke reorganisatie strekt tot het **behoud**, onder toezicht van de rechter, van de **continuïteit** van het geheel of een gedeelte van de onderneming in moeilijkheden of van haar activiteiten*
- **art. 23 WCO:** *De procedure van de gerechtelijke reorganisatie wordt geopend zodra de **continuïteit** van de onderneming, **onmiddellijk of op termijn bedreigd** is en het in art. 17, § 1, bedoelde verzoekschrift is neergelegd*
- **art. 24, § 2 WCO:** *Indien de voorwaarden van art. 23  **vervuld lijken**, verklaart de rechtbank de procedure van de gerechtelijke reorganisatie geopend (...)*






MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie




- Drie mogelijke "doelstellingen" (art. 16 WCO)
  - minnelijk akkoord met een **aantal** SE's
  - akkoord met **alle** SE's > globaal reorganisatieplan; of
  - overdracht onder gerechtelijk gezag van de onderneming of geheel of gedeelte van haar activiteiten
- Combinatie van verschillende doelstellingen
- Doelwijziging = overgang van ene naar andere doel (art. 39 WCO)



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie

- Algemeen principe: *"iedereen mag het portaal binnen"*
- Enige criterium : is de continuïteit onmiddellijk of op termijn bedreigd ?
  - vermoeden van continuïteitsbedreiging: "alarmbelprocedure" (art. 23, 3° lid WCO)
  - Staat van faillissement sluit procedure gerechtelijke reorganisatie niet uit (art. 23, 5° lid WCO) (zie ook Kh. Dendermonde 30.11.2009)
- Uitzondering:
  - wanneer op ogenblik van de aanvraag vaststaat dat de continuïteit onder geen enkel beding kan worden behouden




MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Parlementaire voorbereidingen

- *"Het is nodig maar het volstaat dat de continuïteit van de onderneming bedreigd is op korte of middellange termijn, naar het oordeel van de schuldenaar, en dat de reorganisatieprocedure een deel van de oplossing kan bieden voor het gehele of gedeeltelijke behoud van de economische activiteit"*
- *"De procedure kan geopend worden als de onderneming in werkelijkheid failliet is, maar de procedure van reorganisatie voordeliger is voor de gemeenschap en de schuldeisers dan een klassiek faillissement"*



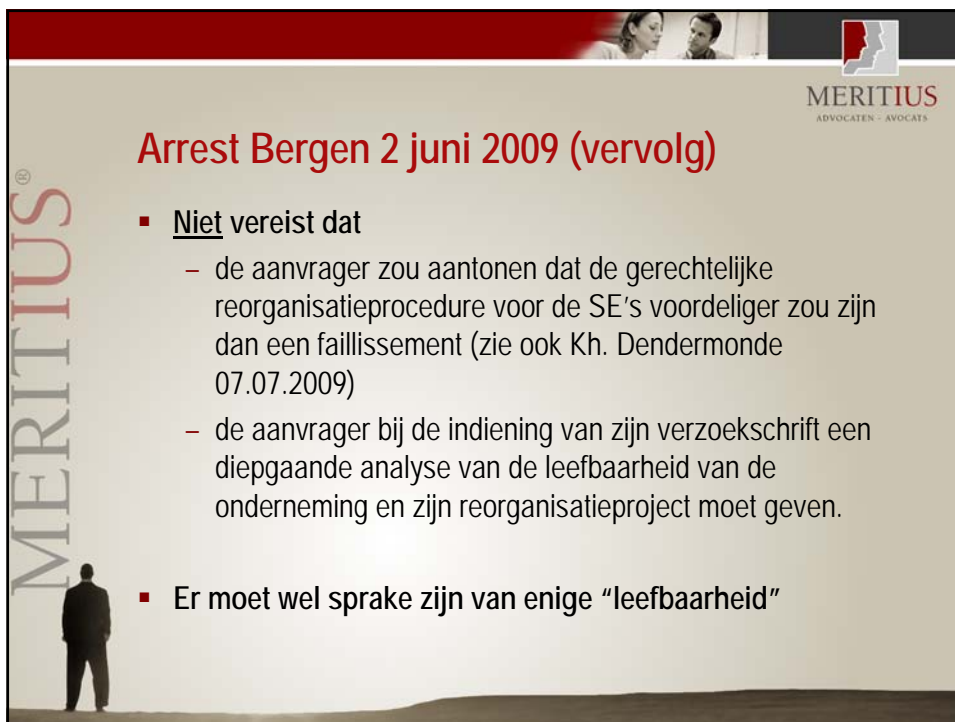


MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Arrest Bergen 2 juni 2009

- De procedure van gerechtelijke reorganisatie wordt toegestaan zodra de door de wet gestelde voorwaarden vervuld zijn (art. 23):
  - bedreiging van de continuïteit
  - neerlegging van verzoekschrift tot gerechtelijke reorganisatie (+ noodzakelijke stukken) (art. 17 WCO – verder)
  - geen eerder beroep op WCO tijdens de drie voorgaande jaren (art. 23, 4° lid, WCO)
- De beoordelingsbevoegdheid van de rechter = sterk beperkt



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Arrest Bergen 2 juni 2009 (vervolg)

- Niet vereist dat
  - de aanvrager zou aantonen dat de gerechtelijke reorganisatieprocedure voor de SE's voordeliger zou zijn dan een faillissement (zie ook Kh. Dendermonde 07.07.2009)
  - de aanvrager bij de indiening van zijn verzoekschrift een diepgaande analyse van de leefbaarheid van de onderneming en zijn reorganisatieproject moet geven.
- Er moet wel sprake zijn van enige "leefbaarheid"



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Arrest Antwerpen 27 juli 2009

- Het continuïteitscriterium is niet vervuld "wanneer uit de feitelijke omstandigheden blijkt dat er geen continuïteit meer is" op het moment van de indiening van het verzoek
  - ... **dit is het geval** wanneer de vroeger uitgeoefende activiteiten werden gestopt en er van **mogelijke nieuwe activiteiten onvoldoende bewijs voorligt**" (Antwerpen 27.07.2009)
  - "...**dit is het geval** wanneer de procedure **klaarblijkelijk enkel wordt nagestreefd om beschermd te worden tegen de verhaalsrechten van schuldeisers**" (Kh. Antwerpen 05.01.2010)



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Arrest Bergen 28 september 2009

- Bij aanvang moet enkel worden nagegaan
  - (1) neerlegging van het verzoekschrift + stukken
  - (2) continuïteitsbedreiging
- Filtering gebeurt later tijdens de opschortingsperiode
  - het doel van de WCO is niet om de ondernemingen die een verzoek tot reorganisatie indienen, de goedkeuring van een onrealistisch herstelplan te geven,
  - DOCH de filtering van de leefbaarheid van de onderneming gebeurt niet bij de aanvang van de reorganisatieprocedure, maar tijdens de periode van opschorting.





MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Arrest Bergen 28 september 2009

- Interessant citaat
  - “Hoewel de deur niet geopend mag worden voor proceduremisbruiken en voor een excessief beroep op de reorganisatieprocedure, blijft dat de rechtbank de grondige controle van de gegrondheid van het verzoek wordt ontnomen en dat zij hiertoe niet mag overgaan onder het voorwendsel van een beweerd misbruik. **Ten hoogste mag zij een marginale en beperkte controle uitoefenen ten aanzien van het bestaan van een duidelijk misbruik**”.



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Arrest Luik 18 juni 2009

- De rechtbank mag **niet**, onder de schijn van een beweerde beoordeling van de rechtmatigheid van het belang tot het instellen van de vordering, **een nieuwe voorwaarde invoeren met betrekking tot de afwezigheid van enige kwade trouw**, nu die voorwaarde niet vereist wordt in de WCO






MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Kh. Antwerpen 26 mei 2009


- Hoe laagdrempelig de toegang tot het zgn. portaal ook moge zijn, de art. 16 en 23 WCO hebben het als voorwaarden over **het behouden van de continuïteit van het geheel of een gedeelte van de onderneming en het bedreigd zijn van diezelfde continuïteit**.
- Allezins is duidelijk dat er een **noemenswaardige economische activiteit moet bestaan** en dat die economische activiteit een **minimum aan levensvatbaarheid** moet vertonen. Het bewijs daarvan dient geleverd te worden aan de hand van concrete elementen.

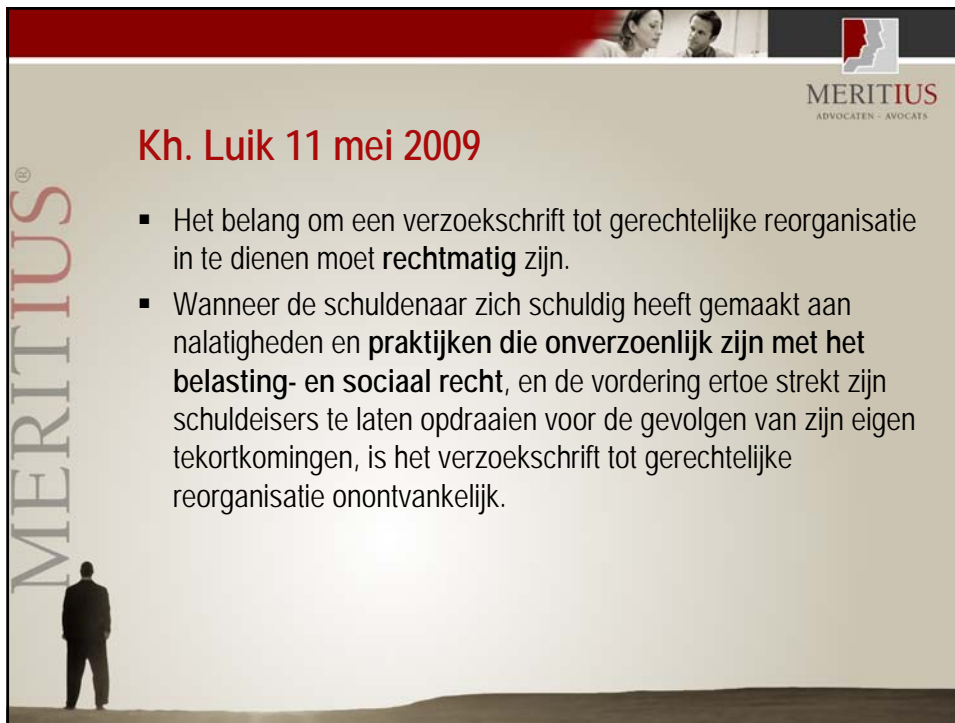


MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Kh. Antwerpen 26 mei 2009 (vervolg)

- Van “levensvatbaarheid” is geen sprake wanneer het gaat om een zgn. **lege doos** en wanneer, door deze toestand nog verder te gedogen, de schulden enkel maar kunnen verhogen; bovendien roept de SA op die manier, i.e. door de wanbetaling van zijn schulden, tevens een oneerlijke mededinging in het leven tegenover zijn correct werkende concurrenten;
- Een verzoekschrift tot gerechtelijke reorganisatie kan niet worden aangewend en kan, in voorkomend geval, als **rechtsmisbruik** worden beschouwd, indien zou blijken dat de SA zijn huidige inkomsten voor oneigenlijke doeleinden aanwendt en door de procedure tot gerechtelijke reorganisatie zoveel mogelijk tijd probeert te winnen.






MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

### Kh. Luik 11 mei 2009

- Het belang om een verzoekschrift tot gerechtelijke reorganisatie in te dienen moet **rechtmatig** zijn.
- Wanneer de schuldenaar zich schuldig heeft gemaakt aan nalatigheden en **praktijken die onverzoenlijk zijn met het belasting- en sociaal recht**, en de vordering ertoe strekt zijn schuldeisers te laten opdraaien voor de gevolgen van zijn eigen tekortkomingen, is het verzoekschrift tot gerechtelijke reorganisatie onontvankelijk.



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

### Kh. Luik 6 mei 2009

- Om de procedure van gerechtelijke reorganisatie open te verklaren is het noodzakelijk maar voldoende
  - dat de continuïteit onmiddellijk of op termijn bedreigd zou zijn naar het oordeel van de schuldenaar,
  - dat de procedure van gerechtelijke reorganisatie (slechts) een **onderdeel van de oplossing** zou bieden voor het gehele of gedeeltelijke behoud van de economische activiteit.
- SA moet de werkelijkheid van de bedreiging van discontinuïteit die hij inroept niet bewijzen: het is voldoende dat hij het bestaan ervan **bevestigt (afzwakking van bewijslast)**
- Zie ook Kh. Luik 28 april 2009, 12 mei 2009, 14 mei 2009,...



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

### Kh. Antwerpen 5 mei 2009

- Daar de procedure van gerechtelijke reorganisatie moet strekken tot het **behoud** (niet het herstel) van de continuïteit van het geheel of een gedeelte van de onderneming of haar activiteiten, sluit **de staat van faillissement** de procedure niet uit; wel moet de vraag worden beantwoord of er nog een **economische activiteit** bestaat en, zo ja, of deze activiteit **overlevingskansen** heeft.

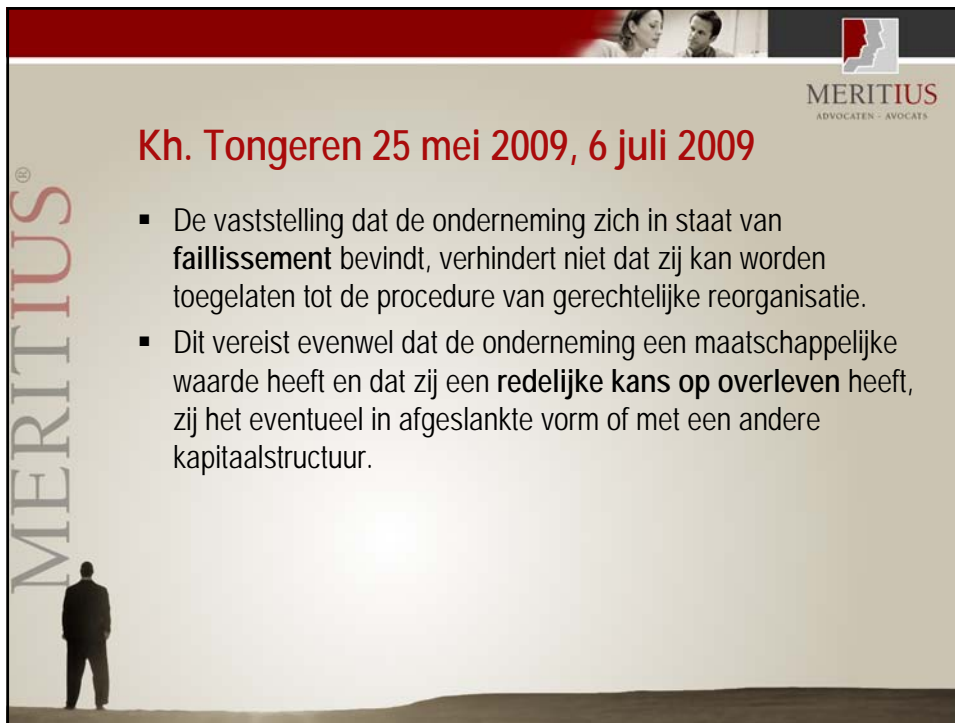


MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

### Kh. Antwerpen 5 mei 2009

- Wanneer er een economische activiteit bestaat en er een systeem wordt gevonden om de laattijdigheid in de betalingen (*in casu* vanwege openbare instellingen) te ondervangen en er tevens een inbreng van derden gebeurt, **is de overlevingskans niet denkbeeldig** (*in casu* opschorting van 5 maanden)
- Wanneer er een economische activiteit bestaat maar de overlevingskansen ervan ronduit twijfelachtig zijn en veel zal afhangen van **de mogelijkheid vreemd kapitaal aan te trekken**, kan, om verzoekster daartoe de kans te geven, een beperkte termijn van opschorting toegekend worden (*in casu* 5 maanden)



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

### Kh. Tongeren 25 mei 2009, 6 juli 2009

- De vaststelling dat de onderneming zich in staat van **faillissement** bevindt, verhindert niet dat zij kan worden toegelaten tot de procedure van gerechtelijke reorganisatie.
- Dit vereist evenwel dat de onderneming een maatschappelijke waarde heeft en dat zij een **redelijke kans op overleven** heeft, zij het eventueel in afgeslankte vorm of met een andere kapitaalstructuur.





MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

### Kh. Hasselt 20 oktober 2009


- Wanneer de continuïteit van de onderneming bedreigd lijkt, kan de onderneming worden toegelaten tot de procedure van gerechtelijke reorganisatie.
- Er is evenwel sprake van **misbruik van de procedure** indien de onderneming nalaat de noodzakelijke initiatieven te nemen teneinde haar "eigen schuldenaars" te vragen **de rekening-courant aan te zuiveren en het kapitaal te volstorten**.
- Rechtspraak blijkt ook navolging te vinden in andere arrondissementen !!!



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Besluit

- Formele voorwaarden: verzoekschrift + stukken
- “Bewijslast”: continuïteit is bedreigd (onmiddellijk of op termijn)
- “Levensvatbaarheid”: er moet nog sprake zijn van enige continuïteit, en dus van enige (levensvatbare) activiteit
- Rechtsmisbruik / misbruik van procedure
  - marginale toetsing

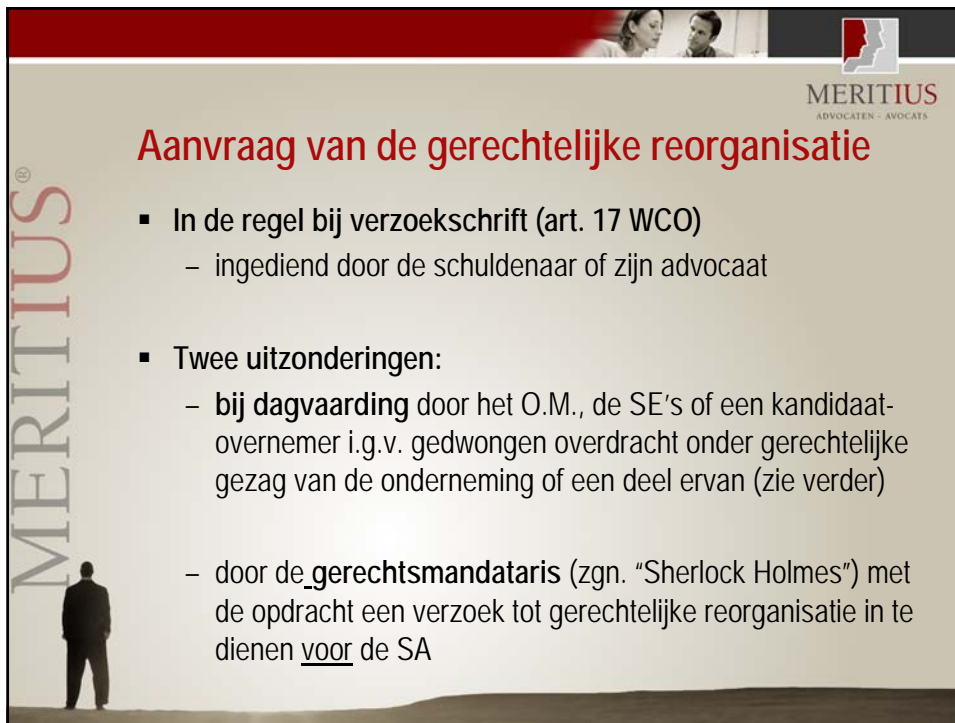


MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie à opening en gevolgen







MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Aanvraag van de gerechtelijke reorganisatie

- In de regel bij verzoekschrift (art. 17 WCO)
  - ingediend door de schuldenaar of zijn advocaat
- Twee uitzonderingen:
  - bij dagvaarding door het O.M., de SE's of een kandidaat-overnemer i.g.v. gedwongen overdracht onder gerechtelijke gezag van de onderneming of een deel ervan (zie verder)
  - door de gerechtsmandataris (zgn. "Sherlock Holmes") met de opdracht een verzoek tot gerechtelijke reorganisatie in te dienen voor de SA




MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Verzoekschrift + stukken



- Verzoekschrift
  - aanduiding van continuïteitsbedreiging + de gekozen doelstelling(en)
  - neerlegging op de griffie RbKh, getekend door SA of advocaat
  - beslissing van het bevoegde vennootschapsorgaan (Kh. Antwerpen 28.04.2009)
- Neerlegging van stukken (art. 17 WCO)
  - vier stukken (art. 17, § 2, 1° – 4°) onmiddellijk neer te leggen
  - andere stukken (art. 17, § 2, 5° – 9°) binnen de 14 dagen na neerlegging van het verzoekschrift (op straffe van ambtshalve beëindiging van gestarte procedure)



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Stukken bij het verzoekschrift


- Vier onmiddellijk neer te leggen stukken (art. 17, § 2, 1° – 4°)
  - uiteenzetting van de gebeurtenissen waaruit continuïteitsbedreiging blijkt
    - geen voorgeschreven vorm (Bergen 2 juni 2009)
  - aanwijzing van de beoogde doelstelling / doelstellingen
  - vermelding van gerechtelijk e-adres (Phenix ?)
  - 2 recentste jaarrekeningen of fiscale aangiften in de personenbelasting
- Eerste twee zullen vaak kopie zijn van uiteenzetting in het verzoekschrift.



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Bijkomende stukken

- Binnen 14 dagen na de neerlegging van het verzoekschrift
  - boekhoudkundige staat van activa en passiva + resultatenrekening max. 3 maanden oud
  - simulatie van kasstromen voor de gevraagde duur van de opschorting
  - lijst van erkende of beweerde SE's in de opschorting
    - naam, adres, bedrag, hoedanigheid van buitengewoon SE
  - maatregelen en voorstellen
    - met het oog op herstel van rendabiliteit en solvabiliteit
    - m.b.t. eventueel sociaal plan
    - m.b.t. voldoening van de SE's
  - bewijs van voldoening aan verplichte sociaal overleg





MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Sanctie bij ontbreken van stukken bij verzoekschrift


- Verzoekschrift onontvankelijk
  - Antwerpen 12.11.2009, Kh. Hasselt 2 juni 2009
- Quid indien PB-aangiften / jaarrekeningen niet “kunnen” worden neergelegd ?
  - Brussel 23.02.2010: voldoende dat de PB-aangiften voorhanden zijn op moment van behandeling (i.p.v. neerlegging)
  - Kh. Nijvel 09.07.2009: verzoekschrift onontvankelijk, tenzij i.g.v. “vergetelheid” of “verzuim” om de jaarrekeningen voor te leggen
- Geen jaarrekeningen / PB-aangiften > niet in “het portaal” !!!



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Sanctie bij niet-neerlegging van bijkomende stukken


- De rechter beslist of hij de procedure ambtshalve beëindigt
  - zie Antwerpen 03.12.2009 Kh. Brugge 29.06.2009
- Vraag: bijkomende stukken noodzakelijk voor beoordeling van het verzoek ?
  - behandeling gebeurt binnen 10 dagen na verzoekschrift
  - neerlegging bijkomende stukken kan binnen 14 dagen na het verzoekschrift
  - besluit:
    - bijkomende stukken zijn niet noodzakelijk bij de beoordeling van de continuïteitsbedreiging (Kh. Charleroi 10 april 2009)
    - doch de verleende opschorting kan ingetrokken worden wanneer de stukken niet binnen 14 dagen worden neergelegd.



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Acties bij neerlegging van verzoekschrift ...

- Kennisgeving aan de Procureur des Konings
- Aanstelling van een gedelegeerd rechter (art. 18 en 19 WCO)
  - door de voorzitter van de rechtbank van koophandel
  - rechter in de rechtbank (niet de voorzitter) of rechter in handelszaken
  - brengt verslag uit over ontvankelijkheid en gegrondheid
  - kan SA en elke andere persoon horen en informatie opvragen
  - weinig tijd ! Maar heeft hij veel tijd nodig ?
- Aanleg van dossier van gerechtelijke reorganisatie (art. 20) en gedwongen voorlegging van stukken (art. 21)



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gevolgen van het verzoek

- De toestand van de onderneming wordt "*bevroren*" en dat tot aan de uitspraak
  - geen faillietverklaring
  - geen gerechtelijke ontbinding
  - geen tenuitvoerlegging op roerende of onroerende goederen



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Behandeling van het verzoek ter zitting

- Oproeping van de SA uiterlijk **3 vrije dagen** voor de zitting
- **Behandeling** binnen de **10 dagen** na datum verzoekschrift (art. 24, § 1, WCO)
  - verslag van gedelegeerd rechter
  - pleidooien door aanvrager
- **Vonnis** binnen de **8 dagen** na behandeling



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Vonnis van toekenning

- **Toekenning van de opschorting**
  - indien de voorwaarden van art. 23 "**vervuld lijken**"
  - rechtbank oordeelt soeverein omtrent de termijn van opschorting (zie o.m. Luik 18 juni 2009)
  - max. 6 maanden vanaf de neerlegging van het verzoek
- **Publicatie vonnis in BV door griffier (art. 26 § 1)**
  - binnen 5 dagen
- **SA doet individuele mededeling aan de SE's (art. 26 § 2)**
  - binnen 14 dagen na uitspraak





**MERITIUS**  
ADVOCATEN - AVOCATS

**Publicatie van het vonnis in BS ([www.just.fgov.be](http://www.just.fgov.be))**

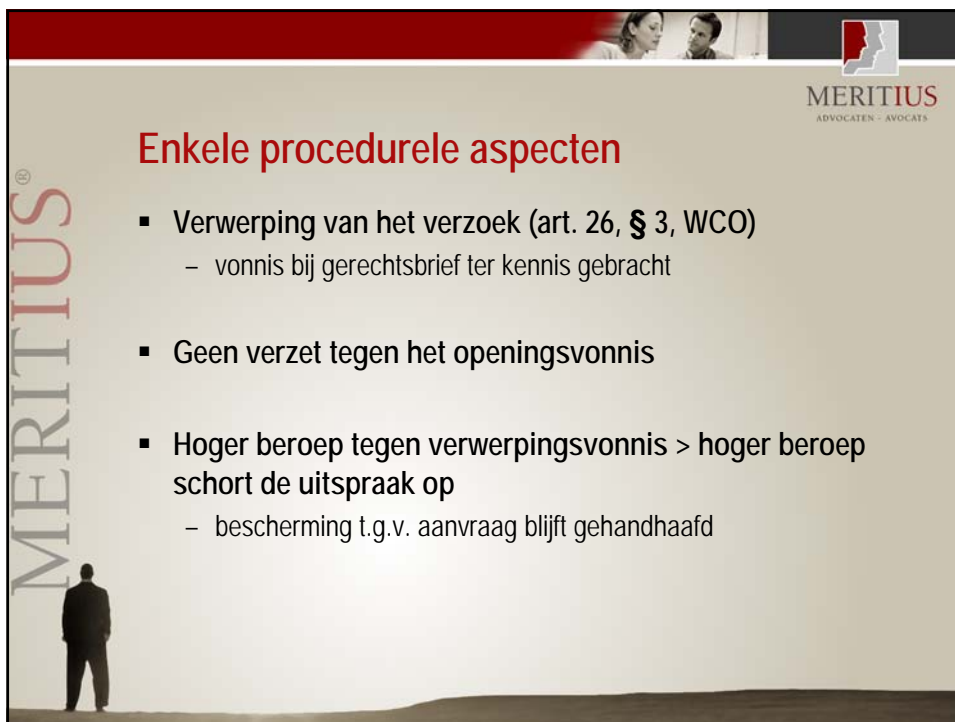
Bij vonnis van 01.04.2010 werd door de rechtbank van koophandel te Brussel de procedure van gerechtelijke reorganisatie geopend verklaard : BVBA Huppelen, met zetel te 1234 Huppel, aan de Puppelstraat 1, KBO 123456789.

Voornaamste handelsactiviteit : huppelen en puppelen.

De duur van de opschorting werd bepaald tot en met 24.09.2010.

De heer G. Delegué werd aangesteld als gedelegeerd rechter.  
(ev. aanstelling van een gerechtelijk mandataris)  
(ev. plaats, dag en uur van de stemmingsbeslissing omtrent het reorganisatieplan)





Voor eensluidend uittreksel : de hoofdgriffier.



**MERITIUS**  
ADVOCATEN - AVOCATS

**Enkele procedurele aspecten**





- **Verwerping van het verzoek (art. 26, § 3, WCO)**
  - vonnis bij gerechtsbrief ter kennis gebracht
- **Geen verzet tegen het openingsvonnis**
- **Hoger beroep tegen verwerpingsvonnis > hoger beroep schort de uitspraak op**
  - bescherming t.g.v. aanvraag blijft gehandhaafd



**Verlenging van de termijn van opschorting**

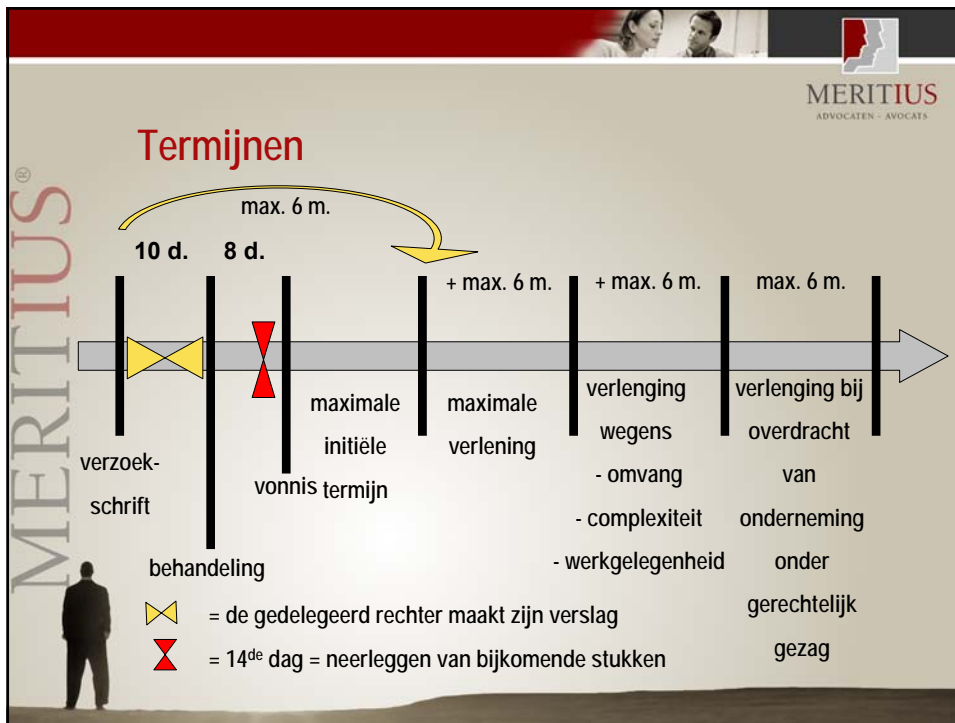
- Verlengbaar door de rechtbank in (verschillende) stappen maar maximumtermijn van *12 maanden*
- In buitengewone omstandigheden kan bijkomende verlenging tot maximum *18 maanden*
  - omvang van de onderneming
  - complexiteit van de zaak
  - behoud werkgelegenheid
- Buitengewone termijn van maximum *6 maanden* m.o.o. de overdracht van onderneming onder gerechtelijk gezag

art. 38 WCO




**Kh. Turnhout 19 mei 2009**

- Een opschorting toegekend bij een tussenvonnis mag niet worden verlengd indien geen concreet ontwerp of voorstel wordt gedaan dat toelaat te beoordelen of de opschorting kan beantwoorden aan de doelstellingen van artikel 16 WCO.
- Na beëindiging van de procedure van gerechtelijke reorganisatie, kan de schuldenaar op grond van een bij tussenvordering gestelde eis failliet worden verklaard.








MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gewone en buitengewone schuldvorderingen in de opschorting

- **Buitengewone schuldvorderingen in de opschorting**
  - schuldvorderingen die zijn gewaarborgd door een bijzonder voorrecht of een hypotheek
  - schuldvorderingen van schuldeisers-eigenaars
- **Schuldeisers-eigenaar**
  - schuldeisers met eigendomsvoorbehoud



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gevolgen van de opschorting - bescherming

- **Geen faillissement**
- **Geen gerechtelijke ontbinding van de rechtspersoon**
- **Geen tenuitvoerlegging op roerende of onroerende goederen**
  - geen beslagen
  - eerder gelegde beslagen behouden hun bewarende werking, maar rechtbank kan ze handlichten in zoverre dit geen beduidend nadeel veroorzaakt voor SE (art. 31 WCO)
  - weliswaar geen invloed op het lot van de specifiek ten gunste van derden in pand gegeven schuldvorderingen (art. 32 WCO)
- **Opgelet !!! opschorting komt niet ten goede van mede-SA en zekerheidsstellers (art. 33 WCO)**

art. 30 WCO





MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gevolgen van de opschorting - overeenkomsten

- Principe: voortbestaan van de bestaande overeenkomsten (art. 35, § 1, WCO)
  - uitdrukkelijk ontbindend beding op grond van opening van gerechtelijke reorganisatie is **verboden**
  - **contractuele wanprestatie door de SA** > geen beëindiging indien SA de toestand regulariseert binnen 15 dagen na ingebrekestelling door de SE in de opschorting




MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie – schorsing



- Mogelijkheid om de uitvoering van een overeenkomst te schorsen tijdens duur van opschorting (art 35, § 2, WCO)
  - *melding* aan wederpartij
  - *voorwaarde*: noodzakelijk om het reorganisatieplan te kunnen voorstellen aan SE's of om de overdracht onder gerechtelijke gezag mogelijk te maken
  - wederpartij kan ook rechten uitoefenen (retentie, *enac*, ...)
  - *tegenzet*: wederpartij doet afstand van de overeenkomst > schadevergoeding is schuldvordering in de opschorting
- Nooit opschorting van de uitvoering van **arbeidsovereenkomsten**



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie – schadebedingen


- Forfaitaire schadebedingen blijven zonder gevolg tijdens opschorting t.e.m. de integrale uitvoering van het reorganisatieplan (art 35, § 3, WCO)
- Alternatief voor de SE:
  - SE brengt de werkelijke schade wegens niet-naleving van de hoofdverbintenis is als “schuldvordering in de opschorting”
  - dit impliceert definitieve verzaking aan het strafbeding, zelfs na de integrale uitvoering van het reorganisatieplan



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Voortzetting lopende overeenkomsten ?

- Voortzetting van lopende overeenkomsten na de opening van de procedure van gerechtelijke reorganisatie (vonnis) (art. 36 WCO)
  - schuldvorderingen die betrekking hebben op prestaties na de “opening” zijn “schuldvorderingen buiten de opschorting”
  - gevolg: geen opschorting van betaling voor deze schuldvorderingen



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie à actoren



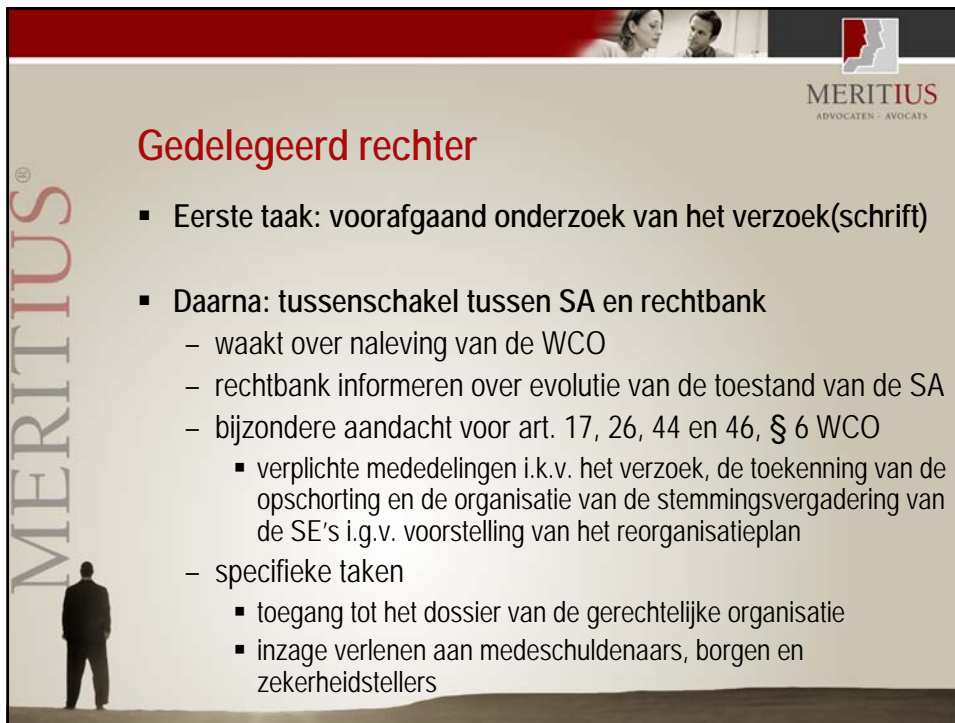
MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Actoren in de gerechtelijke reorganisatie

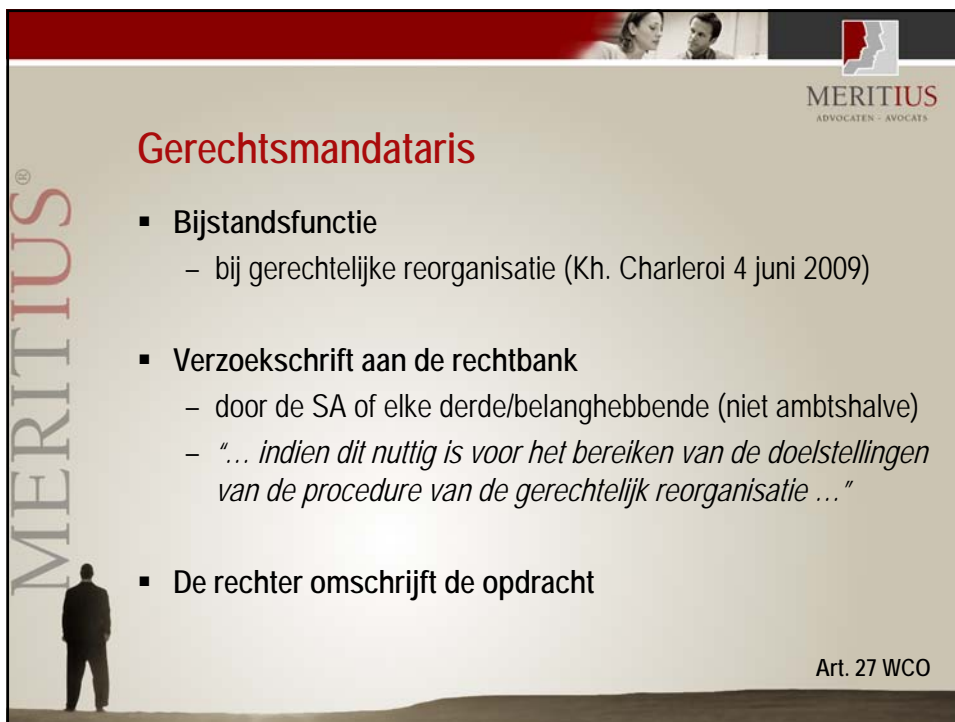
- Gedelegeerd rechter – TOEZICHT → 
- Gerechtsmandataris – BIJSTAND
- Voorlopig bewindvoerder – OVERNAME → 
- Elke belanghebbende – TUSSENKOMST





**Gedelegeerd rechter**

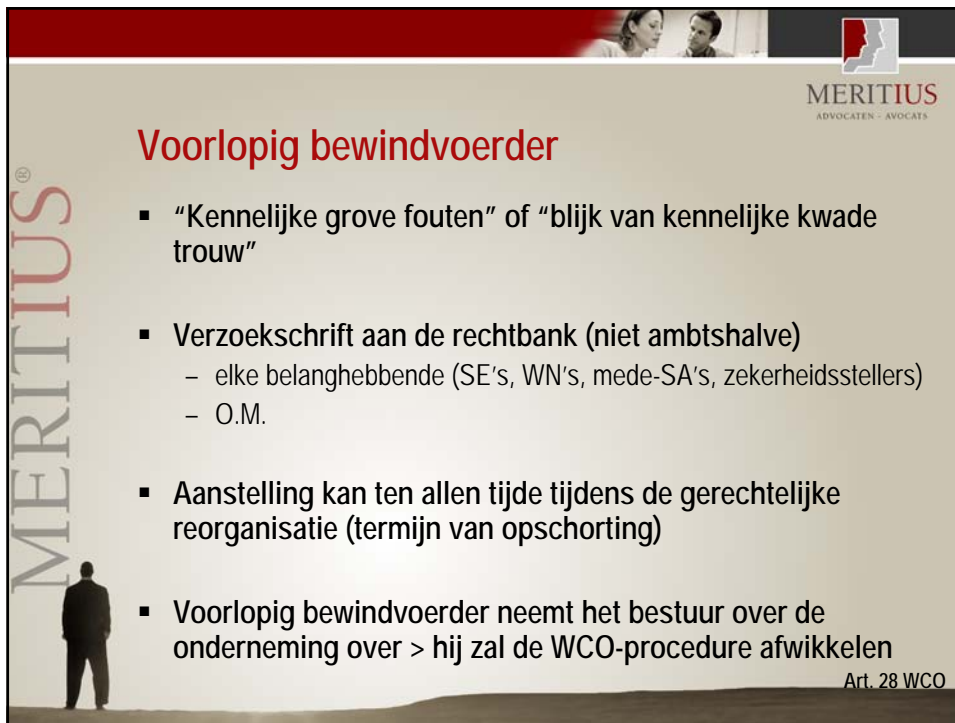
- **Eerste taak: voorafgaand onderzoek van het verzoek(schrift)**
- **Daarna: tussenschakel tussen SA en rechtbank**
  - waakt over naleving van de WCO
  - rechtbank informeren over evolutie van de toestand van de SA
  - bijzondere aandacht voor art. 17, 26, 44 en 46, § 6 WCO
    - verplichte mededelingen i.k.v. het verzoek, de toekenning van de opschorting en de organisatie van de stemmingsvergadering van de SE's i.g.v. voorstelling van het reorganisatieplan
  - specifieke taken
    - toegang tot het dossier van de gerechtelijke organisatie
    - inzage verlenen aan medeschuldenaars, borgen en zekerheidstellers



**Gerechtsmandataris**

- **Bijstandsfunctie**
  - bij gerechtelijke reorganisatie (Kh. Charleroi 4 juni 2009)
- **Verzoekschrift aan de rechtbank**
  - door de SA of elke derde/belanghebbende (niet ambtshalve)
  - *“... indien dit nuttig is voor het bereiken van de doelstellingen van de procedure van de gerechtelijk reorganisatie ...”*
- **De rechter omschrijft de opdracht**

Art. 27 WCO



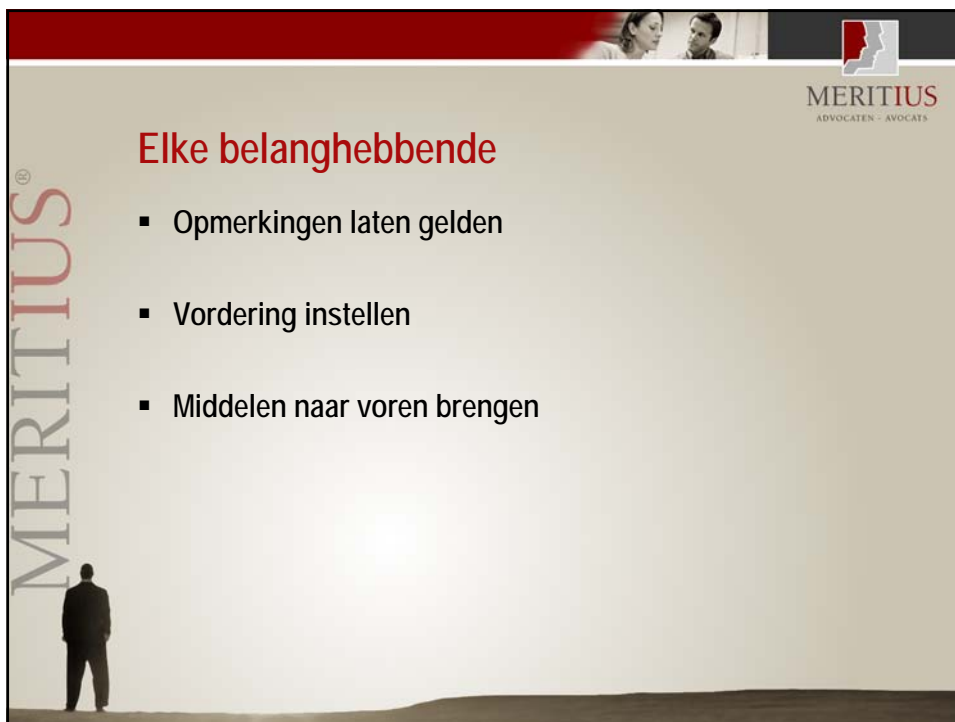
MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Voorlopig bewindvoerder

- “Kennelijke grove fouten” of “blijk van kennelijke kwade trouw”
- Verzoekschrift aan de rechtbank (niet ambtshalve)
  - elke belanghebbende (SE's, WN's, mede-SA's, zekerheidsstellers)
  - O.M.
- Aanstelling kan ten allen tijde tijdens de gerechtelijke reorganisatie (termijn van opschorting)
- Voorlopig bewindvoerder neemt het bestuur over de onderneming over > hij zal de WCO-procedure afwickelen

Art. 28 WCO



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Elke belanghebbende

- Opmerkingen laten gelden
- Vordering instellen
- Middelen naar voren brengen



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie à beëindiging



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

### Voortijdige beëindiging van gerechtelijke reorganisatie

- VRIJWILLIGE AFSTAND door de schuldenaar zelf
- VOORTIJDIGE BEËINDIGING door de rechtbank
- "GELUKKIGE" BEËINDIGING



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Afstand door de SA

- Gehele of gedeeltelijke afstand
- Kan op elk moment tijdens de procedure
- Afstand wordt vastgesteld door de rechtbank bij vonnis
- Gevolg: volledige uitvoering van verbintenissen t.a.v. SE's



MERITIUS<sup>®</sup>

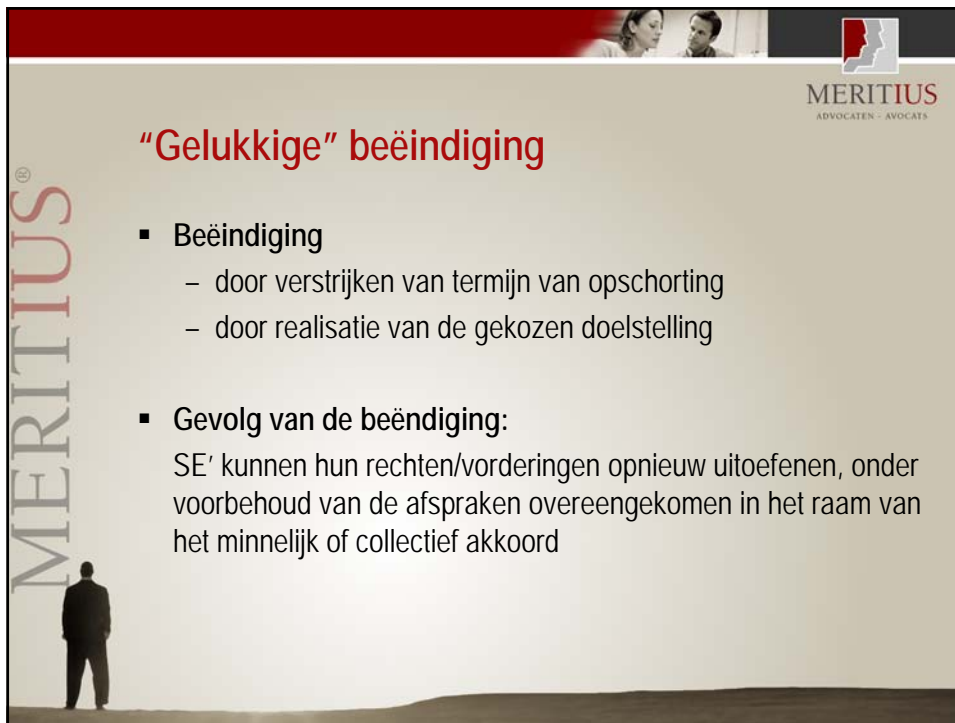
MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Voortijdige beëindiging door de rechtbank

- Door de rechtbank (bij vonnis)
  - eerste geval: SA is *kennelijk* niet meer in staat de continuïteit van het geheel of een gedeelte van zijn onderneming of haar activiteiten te verzekeren overeenkomstig het doel van de procedure (art. 41, § 1, WCO)
  - tweede geval: de stukken zijn niet binnen 14 dagen na neerlegging verzoekschrift toegevoegd (art. 41, § 2, WCO)
    - ambtshalve ("kan" maar moet niet ?)
    - Regularisatietermijn
  - derde geval: opschorting verstrijkt zonder verlenging (art. 42)
- Gevolg: SE's oefenen opnieuw hun rechten en vorderingen uit.







**MERITIUS<sup>®</sup>**

**MERITIUS**  
ADVOCATEN - AVOCATS

## “Gelukkige” beëindiging

- **Beëindiging**
  - door verstrijken van termijn van opschorting
  - door realisatie van de gekozen doelstelling
- **Gevolg van de beëindiging:**

SE' kunnen hun rechten/vorderingen opnieuw uitoefenen, onder voorbehoud van de afspraken overeengekomen in het raam van het minnelijk of collectief akkoord



**MERITIUS<sup>®</sup>**

**MERITIUS**  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke organisatie à minnelijke akkoord





MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door minnelijk akkoord

- Het akkoord komt tot stand (art. 43 WCO)
  - onder **toezicht** van de gedelegeerd rechter
  - eventueel met **bijstand** (“hulp”) van een gerechtsmandataris
- Het akkoord bindt de **contracterende partijen**
  - vrijheid m.b.t. SE's met wie men akkoord afsluit
  - vrijheid omtrent de inhoud
- **Mogelijkheid tot afdwingen van “gematigde respijttermijnen” t.a.v. onwillige SE's**
  - via de rechtbank
  - tegensprekelijk verzoekschrift



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door minnelijk akkoord

- **Inhoud**
  - vermindering van hoofdsom (fiscale vrijstelling)
  - vermindering/kwijtschelding van interesten
  - vermindering/kwijtschelding van schadebedingen
  - betalingstermijnen
  - compensatie – geen compensatie
  - omzetting van schuldvordering in aandelen, enz.
- **Opsplitsing van de schuldeisers in diverse groepen**
  - diverse criteria: aard van SE's/schuld, omvang, enz.
  - verschillende akkoorden voor verschillende groepen



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door minnelijk akkoord

- Minnelijk akkoord voorgelegd aan rechtbank
- Verslag van gedelegeerd rechter
- Rechtbank stelt het akkoord vast en sluit de procedure
- Informatieverplichting t.a.v. werknemersvertegenwoordiging
- Art. 17, 2 en 18 Faill.W. buiten werking
  - > betalingen bij later faillissement niet aanvechtbaar, tenzij bedrog



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke organisatie à collectief akkoord





MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord

- **Stap 1: voorbereiding van het reorganisatieplan**
  - 1.a. inventarisatie van schuldvorderingen
  - 1.b. opstellen van het reorganisatieplan
- **Stap 2: goedkeuring door de vergadering van SE's**
  - 2.a. voorbereiding van de goedkeuringsvergadering
  - 2.b. goedkeuringsvergadering
- **Stap 3: homologatie door de rechtbank**

> UITVOERING



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord

- **1.a. Inventarisatie van schuldvorderingen (art. 45-46 WCO)**
  - *Mededeling door SA aan SE's (art. 45 WCO)*
    - het bedrag van de schuldvordering (*resultaatverbintenis*)
    - + informatie omtrent het goed dat belast is met een zakelijke zekerheid, een bijzonder voorrecht of een eigendomsrecht (*inspanningsverbintenis*)
    - binnen 14 dagen na de opening (datum van het vonnis)
    - bij gewone post of per e-mail aan gerechtelijk e-adres (Phenix)
  - *Controle door de SE's (art. 46, § 1, WCO)*
    - SE is akkoord > niets ondernemen
    - SE is niet akkoord > rechtzetting vragen > discussies naar de rechtbank



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord

- **Betwistingen voor de rechtbank (art. 46 WCO)**
  - mogelijke betwistingen
    - (beweerde) SE is niet akkoord met bedrag of hoedanigheid
    - elke belanghebbende (tegen bedrag SV / hoedanigheid van SE)
  - geen onmiddellijke beslissing mogelijk (onbevoegdheid of geen korte debatten) > provisionele aanvaarding van de SE
    - provisionele aanvaarding aangepast o.b.v. nieuwe elementen
    - SA moet lijst van SE's in opschorting verbeteren of vervolledigen
- **Neerlegging van de "lijst van SE's in opschorting"**
  - uiterlijk 8 dagen vóór de goedkeuringszitting
  - toegevoegd aan dossier van gerechtelijke reorganisatie




MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord



- **1.b. Opstellen van het reorganisatieplan (art. 47 WCO)**
  - tijdens de (verlengde) termijn van opschorting
  - maximale uitvoeringstermijn van het reorganisatieplan is 5 jaar vanaf de homologatie !!! (art. 52 WCO)
  - twee delen:
    - een beschrijvend deel
    - een bepalend deel



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord


- *Eerste deel : beschrijvend gedeelte (art. 47 § 2 WCO)*
  - de staat van de onderneming van de SA,
  - de moeilijkheden die de SA ondervindt
  - de middelen om de moeilijkheden te verhelpen.
  - een verslag over de betwistingen van schuldvorderingen
    - doel : belanghebbenden inlichten over de omvang en de grondslag van de schuldvorderingen en hun betwisting.
  - de maatregelen om de rendabiliteit te herstellen.




MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord

- *Tweede deel : bepalend gedeelte*
  - de **maatregelen** met oog op voldoening van de SE's op de lijst van SE's (art. 47, § 3 WCO)
  - beschrijving van de **rechten** van alle SE's die titularis zijn van (art. 48 WCO)
    - schuldvorderingen in opschorting
    - schuldvorderingen die zullen ontstaan t.g.v. de stemming en homologatie van het reorganisatieplan
  - mogelijke **oplossingen** (art. 49 WCO)
    - betalingstermijnen
    - verminderingen in kapitaal en/of intresten
    - omzetting van schuldvorderingen in aandelen






MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord

- *Tweede deel : bepalend gedeelte*
  - mogelijke oplossingen (art. 49 WCO) (vervolg)
    - gedifferentieerde regeling voor bepaalde categorieën van schuldvorderingen (omvang en aard)
    - verzaking aan interesten of herschikking van betaling ervan
    - prioritair aanrekening van betalingen op de hoofdsom (i.p.v. op interesten)
    - beperking van het recht tot compensatie van schuldvorderingen (tussen schulden in de opschorting en schulden van de SE ontstaan na de homologatie)



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord

- *Tweede deel : bepalend gedeelte (vervolg)*
  - een **sociaal luik** (art. 49, 3° lid, WCO)
    - omtrent de mogelijke vermindering van de loonmassa
    - eventueel ontslagen
  - **vrijwillige overdracht** van onderneming of haar activiteiten (art. 51 WCO)
    - geheel of gedeeltelijk
    - SA is beschikkingbevoegd: SA bepaalt aan wie, tegen welke voorwaarden en prijs
  - een **beperkte opschorting** van de uitoefening van bepaalde rechten van de buitengewone schuldeisers in de opschorting is mogelijk (zie art. 50 W.C.O.)





MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Fiscale en RSZ-schulden (Kh. Luik 8.12.2009)

- Het lijkt geen enkele twijfel dat het de wil van de wetgever was dat de fiscus in het algemeen belang zou deelnemen aan het herstel van de ondernemingen. Uit art. 2 WCO, alsmede uit art. 49 gelezen in combinatie met art. 50 WCO, blijkt dat de schuldvorderingen van de belastingadministratie gewone schuldvorderingen in de opschorting zijn waarop, als dusdanig, verminderingen kunnen worden toegestaan.



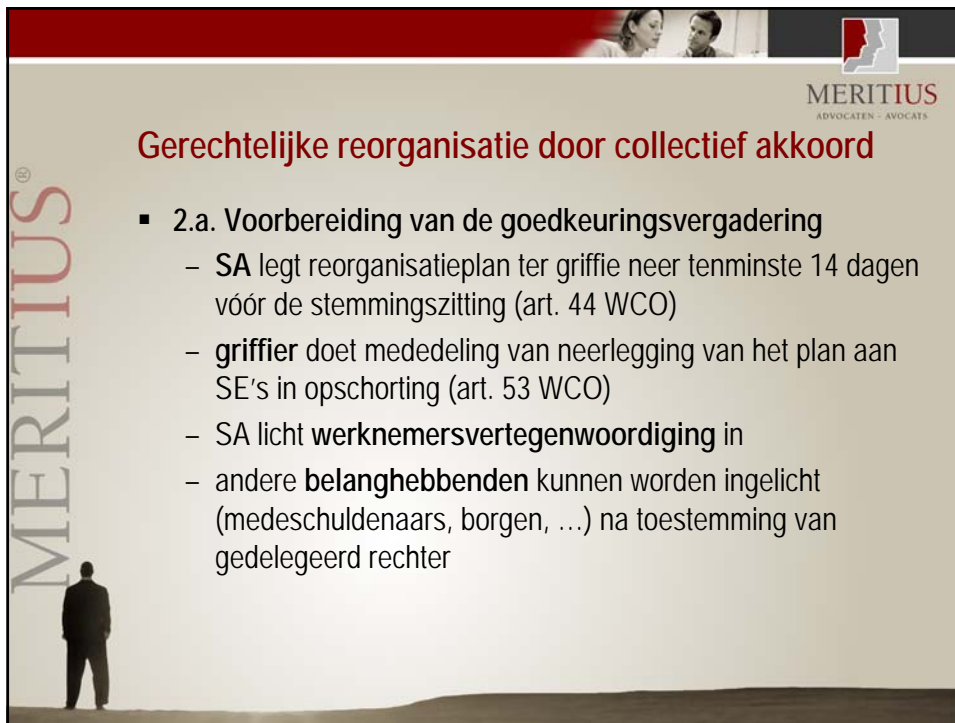
MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Bevestiging door andere rechtspraak

- Krachtens art. 2 WCO zijn de schuldvorderingen van de RSZ en de fiscus gewone schuldvorderingen in de opschorting. Het reorganisatieplan, dat voorziet dat deze schuldvorderingen het voorwerp van verminderingen en een spreiding van betalingen zullen uitmaken, is niet strijdig met de openbare orde en vormt geen schending van artikel 172 Gw. (zie Kh. Brussel 11.03.2010, Neufchâteau 15.12.2009)
- Ter info: art. 172 G.W.: 'Inzake belastingen kunnen geen voorrechten worden ingevoerd. Geen vrijstelling of vermindering van belasting kan worden ingevoerd dan door een wet.'
- MAAR fiscus heeft ongrondwettelijkheid van de Wet aangevochten bij Grondwettelijk Hof





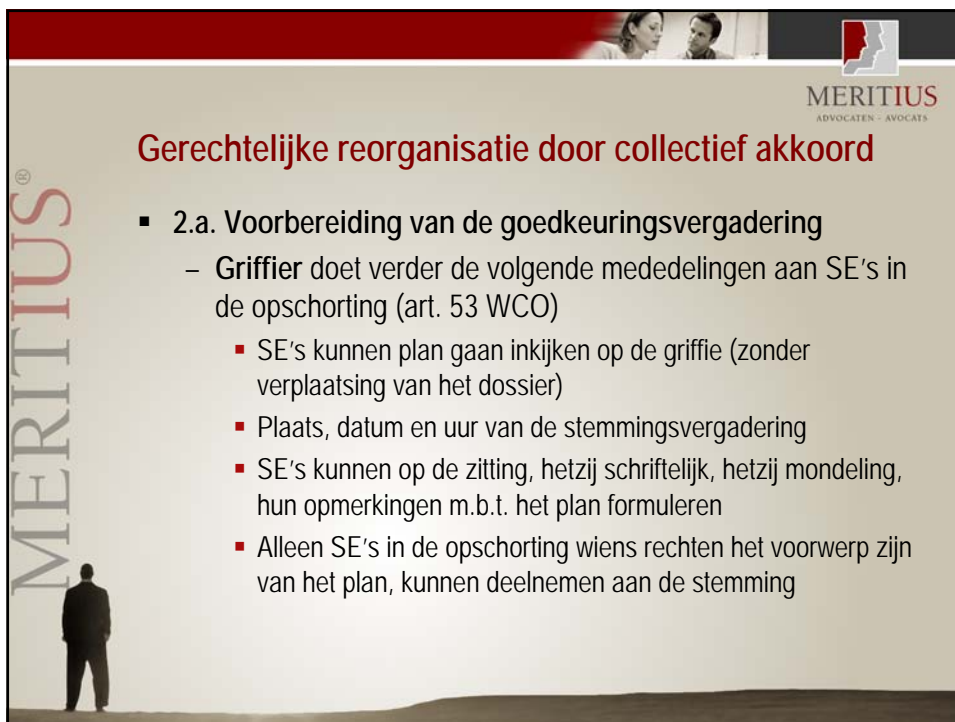


MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord

- 2.a. Voorbereiding van de goedkeuringsvergadering
  - SA legt reorganisatieplan ter griffie neer tenminste 14 dagen vóór de stemmingszitting (art. 44 WCO)
  - griffier doet mededeling van neerlegging van het plan aan SE's in opschorting (art. 53 WCO)
  - SA licht **werknemersvertegenwoordiging** in
  - andere **belanghebbenden** kunnen worden ingelicht (medeschuldenaars, borgen, ...) na toestemming van gedelegeerd rechter

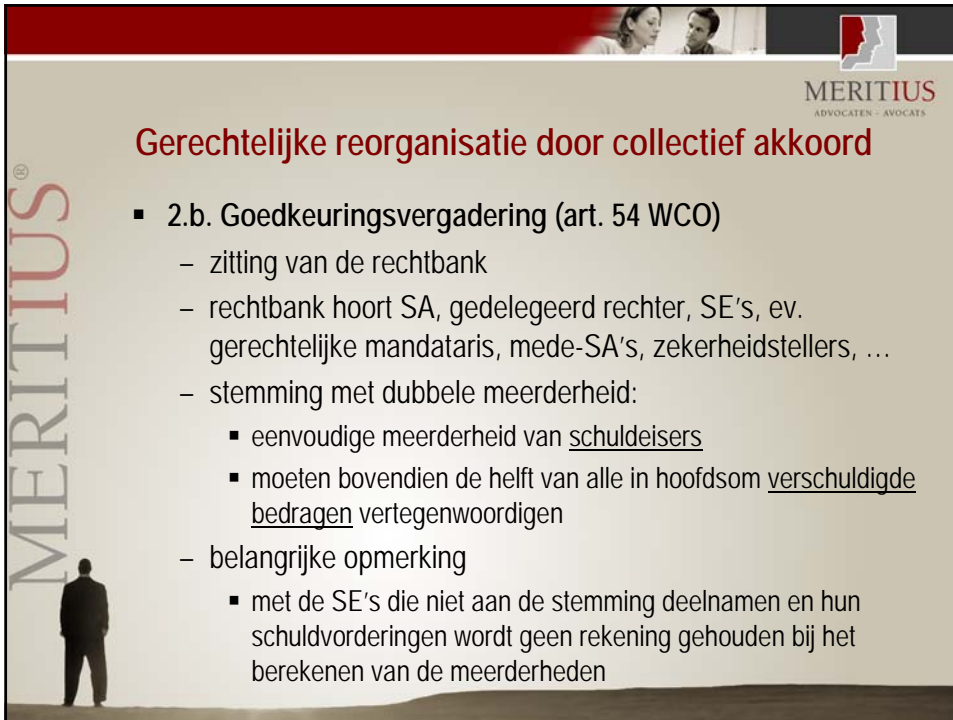


MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord

- 2.a. Voorbereiding van de goedkeuringsvergadering
  - Griffier doet verder de volgende mededelingen aan SE's in de opschorting (art. 53 WCO)
    - SE's kunnen plan gaan inkijken op de griffie (zonder verplaatsing van het dossier)
    - Plaats, datum en uur van de stemmingsvergadering
    - SE's kunnen op de zitting, hetzij schriftelijk, hetzij mondeling, hun opmerkingen m.b.t. het plan formuleren
    - Alleen SE's in de opschorting wiens rechten het voorwerp zijn van het plan, kunnen deelnemen aan de stemming



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord

- 2.b. Goedkeuringsvergadering (art. 54 WCO)
  - zitting van de rechtbank
  - rechtbank hoort SA, gedelegeerd rechter, SE's, ev. gerechtelijke mandataris, mede-SA's, zekerheidstellers, ...
  - stemming met dubbele meerderheid:
    - eenvoudige meerderheid van schuldeisers
    - moeten bovendien de helft van alle in hoofdsom verschuldigde bedragen vertegenwoordigen
  - belangrijke opmerking
    - met de SE's die niet aan de stemming deelnamen en hun schuldvorderingen wordt geen rekening gehouden bij het berekenen van de meerderheden



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Voorbeeld

- Gegevens
  - schulden ad 100.000 € (hoofdsom)
  - 11 schuldeisers
    - 1 x 50.000 euro
    - 10 x 5.000 euro
- Meerderheid (indien allen aanwezig op de stemmingsvergadering)
  - 6 van de 11 SE's moeten zich akkoord verklaren
  - deze 6 SE's moeten minstens schulden t.b.v. 50.000 € vertegenwoordigen



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Voorbeeld

- **MAAR**
  - 3 aanwezig
    - 2 x 5.000 € zeggen “ja”
    - 1 x 50.000 € zegt “neen”
  - meerderheden
    - meerderheid van aanwezige SE's, nl. 2 van de 3
    - MAAR niet de helft van aanwezige schuldvorderingen, nl. 10.000 / 60.000
- **Gevolg: reorganisatieplan is niet goedgekeurd > geldt voor NIEMAND**

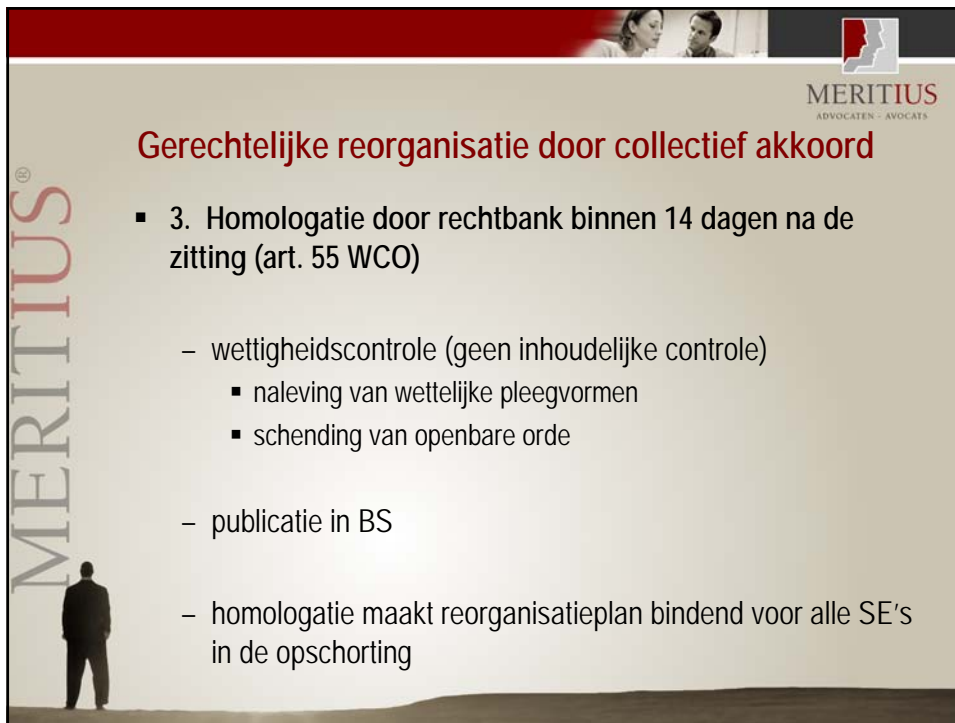


MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Voorbeeld

- **MAAR**
  - 3 aanwezig
    - 2 x 5.000 € zeggen “ja”
    - 1 x 5.000 € zegt “neen”
  - meerderheden
    - meerderheid van aanwezige SE's, nl. 2 van de 3
    - Ook de helft van aanwezige schuldvorderingen, nl. 10.000 / 15.000 €
- **Gevolg: reorganisatieplan geldt voor IEDERE SE, ook voor de grote SE met 50.000 € !!!**



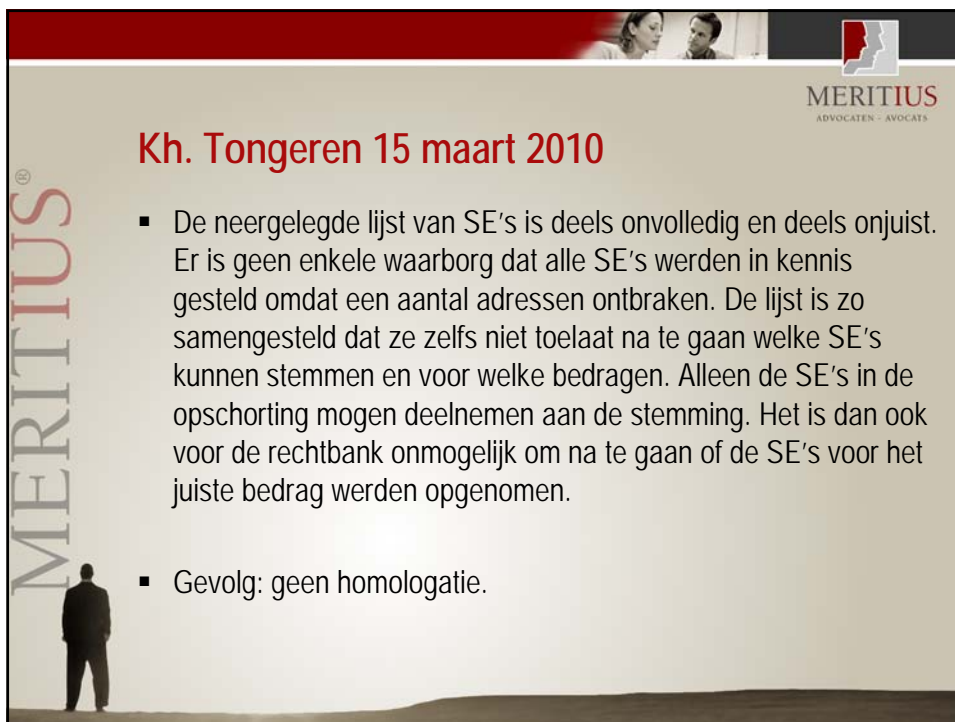


MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord

- 3. Homologatie door rechtbank binnen 14 dagen na de zitting (art. 55 WCO)
  - wettigheidscontrole (geen inhoudelijke controle)
    - naleving van wettelijke pleegvormen
    - schending van openbare orde
  - publicatie in BS
  - homologatie maakt reorganisatieplan bindend voor alle SE's in de opschorting




MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Kh. Tongeren 15 maart 2010

- De neergelegde lijst van SE's is deels onvolledig en deels onjuist. Er is geen enkele waarborg dat alle SE's werden in kennis gesteld omdat een aantal adressen ontbraken. De lijst is zo samengesteld dat ze zelfs niet toelaat na te gaan welke SE's kunnen stemmen en voor welke bedragen. Alleen de SE's in de opschorting mogen deelnemen aan de stemming. Het is dan ook voor de rechtbank onmogelijk om na te gaan of de SE's voor het juiste bedrag werden opgenomen.
- Gevolg: geen homologatie.



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord

- 4. Uitvoering van het reorganisatieplan
  - maximaal 5 jaar na de homologatie (art. 52 WCO)
  - het plan heeft alleen betrekking op de SE's / schulden "in de opschorting"
  - nieuwe SE's / nieuwe schulden vallen "buiten de opschorting"
  - de volledige uitvoering van het plan bevrijdt de SA geheel en definitief van alle schuldvorderingen die er in voorkomen (geldt niet voor persoonlijke zekerheidstellers) (art. 57 WCO)



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord

- Beslechting van geschillen na de homologatie (art. 57 WCO)
  - SE's worden na de beslechting van het geschil toegevoegd aan schuldvorderingen van dezelfde aard
  - idem voor SE's die niet werden opgenomen
- Opgelet
  - *SE werd ingelicht maar heeft niet betwist.*
    - wordt pas betaald na volledige uitvoering van het plan op de wijze die bepaald is voor de schuldvorderingen van dezelfde aard (!!!!!)
  - *SE werd niet ingelicht:* hij wordt behandeld als SE's in de opschorting van dezelfde aard.



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord

- Intrekking van het reorganisatieplan (art. 59 WCO)
  - wanneer ?
    - niet stipt uitgevoerd (ook door het O.M.)
    - SE toont aan dat hij door het reorganisatieplan zeker schade zal lijden (???)
  - bij dagvaarding
  - gevolgen
    - alle afspraken gaan teniet
    - uitgevoerde betalingen en verrichtingen blijven behouden (ook eventuele overdracht blijft bestaan)




MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke organisatie à Overdracht onder gerechtelijk gezag







MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door overdracht onderneming


- **Vrijwillige gerechtelijke overdracht (i.k.v. reorganisatieplan)**
  - de onderneming vraagt zelf de overdracht
- **Gedwongen gerechtelijke overdracht (art. 59 WCO)**
  - OFWEL bij vonnis, met instemming van SA
  - OFWEL bij vonnis, op dagvaarding van
    - de procureur des Konings
    - een SE of
    - eenieder die belang heeft om de gehele of een deel van de onderneming te verwerven (kandidaat-overnemer)
  - consultatie van personeel(vertegenwoordiging)

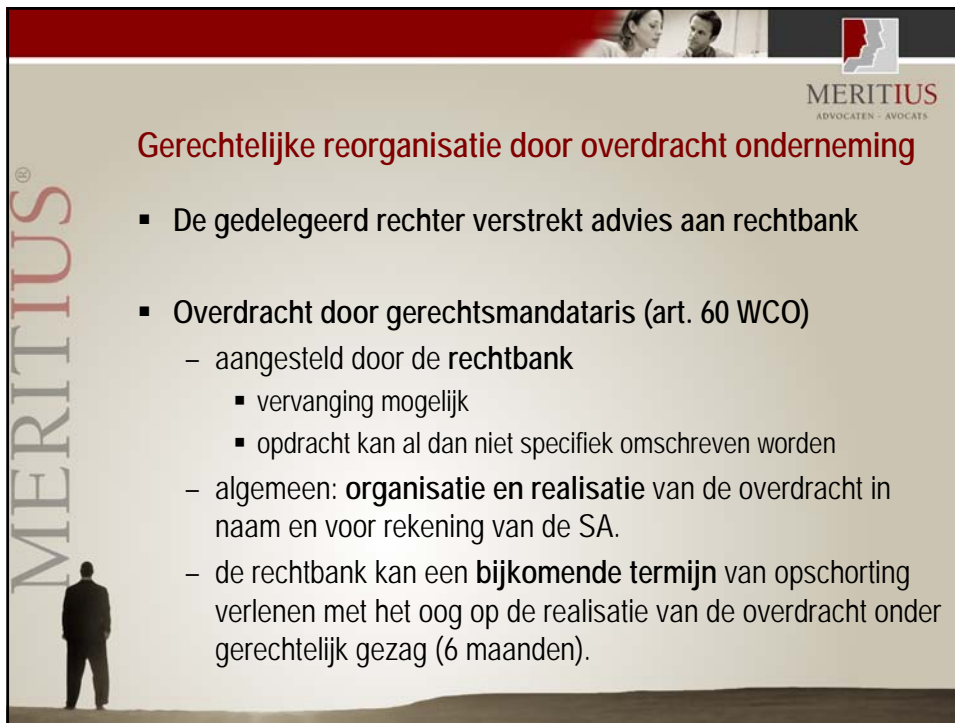


MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door overdracht onderneming

- **Gedwongen gerechtelijke overdracht op dagvaarding in 4 gevallen (art. 59, § 2 WCO):**
  - de SA is in staat van **faillissement**, zonder dat hij een gerechtelijke reorganisatie heeft aangevraagd
  - de rechtbank **verwerpt** de vordering voor de gerechtelijke reorganisatie, **beëindigt** ze vroegtijdig of **trekt** het reorganisatieplan **in**
  - **afkeuring** door de SE's van het reorganisatieplan
  - **geen homologatie** van het reorganisatieplan door de rechtbank



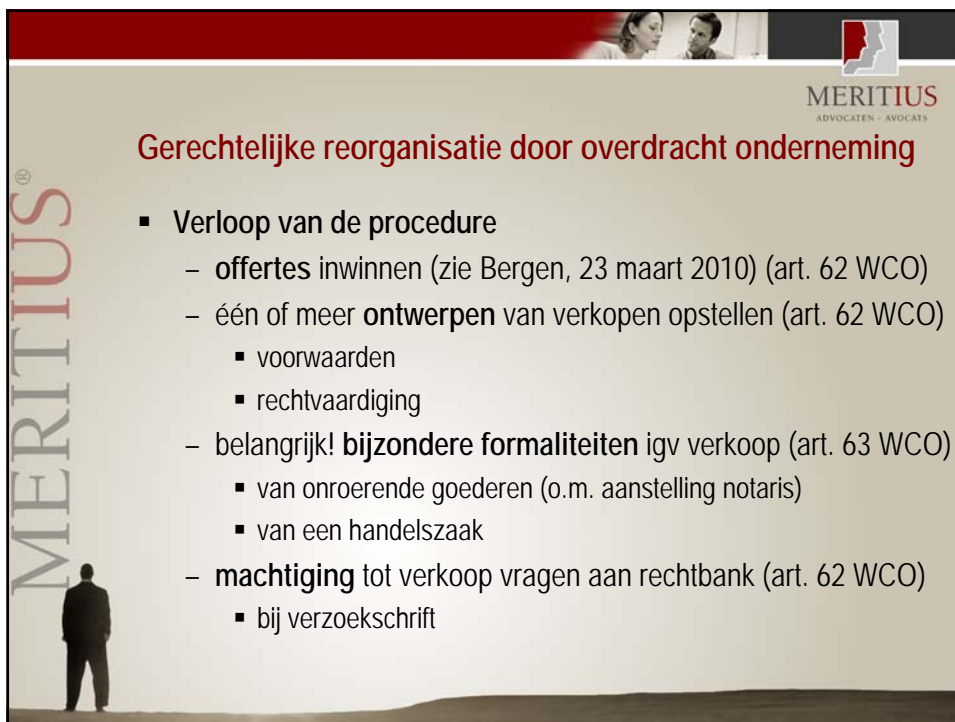


MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door overdracht onderneming

- De gedelegeerd rechter verstrekt advies aan rechtbank
- Overdracht door gerechtsmandataris (art. 60 WCO)
  - aangesteld door de **rechtbank**
    - vervanging mogelijk
    - opdracht kan al dan niet specifiek omschreven worden
  - algemeen: **organisatie en realisatie** van de overdracht in naam en voor rekening van de SA.
  - de rechtbank kan een **bijkomende termijn** van opschorting verlenen met het oog op de realisatie van de overdracht onder gerechtelijk gezag (6 maanden).



MERITIUS<sup>®</sup>

MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door overdracht onderneming

- Verloop van de procedure
  - **offertes** inwinnen (zie Bergen, 23 maart 2010) (art. 62 WCO)
  - één of meer **ontwerpen** van verkopen opstellen (art. 62 WCO)
    - voorwaarden
    - rechtvaardiging
  - belangrijk! **bijzondere formaliteiten** igv verkoop (art. 63 WCO)
    - van onroerende goederen (o.m. aanstelling notaris)
    - van een handelszaak
  - **machtiging** tot verkoop vragen aan rechtbank (art. 62 WCO)
    - bij verzoekschrift





MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Arrest Bergen, 22 maart 2010

- Wat houdt het inwinnen van offertes in ?
  - geen verplichting om **publiciteit** te maken voor de overdracht van de onderneming onder gerechtelijk gezag.
  - de beginselen van het mededingingsrecht leggen een **zekere ruchtbaarheid** aan deze zoektocht op
  - **geen openbare verkoop** : hij moet niet handelen in alle openheid t.a.v. de kandidaat-kopers door hen op de hoogte te brengen van alle offertes die vanwege de andere gegadigden werden ontvangen.



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Arrest Bergen 22 maart 2010

- Het doel van de WCO (art. 16): "*De procedure van gerechtelijke reorganisatie strekt tot het behouden, onder toezicht van de rechter, van de continuïteit van het geheel of een gedeelte van de onderneming in moeilijkheden of van haar activiteiten.*"
- Deze bekommernis wordt geconcretiseerd in de beschrijving van de opdracht die wordt toevertrouwd aan de gerechtsmandataris, waarvan de opzoeken het behoud van het geheel of een gedeelte van de activiteit van de onderneming en dus van de tewerkstelling duidelijk moeten "**bevoorrechten**", waarbij "**acht moet worden geslagen**" op de rechten van de schuldeisers.





**MERITIUS**  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door overdracht onderneming

- **Verzoek tot machtiging**
  - rechter hoort
    - verslag van de gedelegeerd rechter
    - werknemersvertegenwoordiging
  - beoordelingscriteria
    - rechten van de SE's
    - behoud van werkgelegenheid
    - indien vergelijkbare offertes: voorkeur voor behoud van werkgelegenheid door een sociaal akkoord waarover is onderhandeld



**MERITIUS**  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door overdracht onderneming


- **Realisatie van de overdracht**
  - aanstelling van:
    - notaris: verkoop van onroerende goederen (art. 65, 1° lid WCO)
    - gerechtsdeurwaarder: verkoop van roerende goederen die openbaar moeten worden verkocht (art. 64 § 1, 4° lid WCO)
  - gerechtsmandataris (art. 65 WCO)
    - verkoopt conform de goedgekeurde ontwerpen van verkoop
    - int de prijs
    - verdeelt de opbrengst (art. 1627 Ger.W. voor roerende goederen en art. 1639 Ger.W. voor onroerende goederen)
    - verzoekt om de sluiting van procedure van gerechtelijke reorganisatie



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gevolgen van de gerechtelijke overdracht

- Goederen worden “vrij en onbelast” overgedragen: verkrijger is nog enkel gehouden tot verplichtingen die in de akte van overdracht zijn vermeld (art. 68 WCO).
- De rechten van de SE's gaan over op de prijs (art. 66 WCO)
- Afsluiting van de procedure van gerechtelijke reorganisatie
  - tenzij er nog een andere procedure loopt voor het resterend deel van de onderneming (art. 67 WCO)
- Rechtbank kan AV bijeenroepen m.o.o. ontbinding



MERITIUS  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door overdracht onderneming

- Bijzondere procedures ter bescherming van de werknemers
  - behouden hun rechten en verplichtingen (CAO van NAR) (art. 61, § 1, WCO - vgl. COA 32bis)
  - mogelijkheid om arbeidsvoorwaarden te wijzigen om de werkgelegenheid te vrijwaren (CAO) (art. 61, § 2 WCO)
  - individuele arbeidsovereenkomst wijzigen onder strikte voorwaarden (CAO) (art. 61, § 2 WCO)
  - verkrijger beslist welke werknemers hij overneemt op basis van technische, economische en organisatorische redenen (geen selectieve overnames)
  - Homologatie van sociaal akkoord door de arbeidsrechtbanken mogelijk



**MERITIUS**  
ADVOCATEN - AVOCATS

## Gerechtelijke reorganisatie door overdracht onderneming

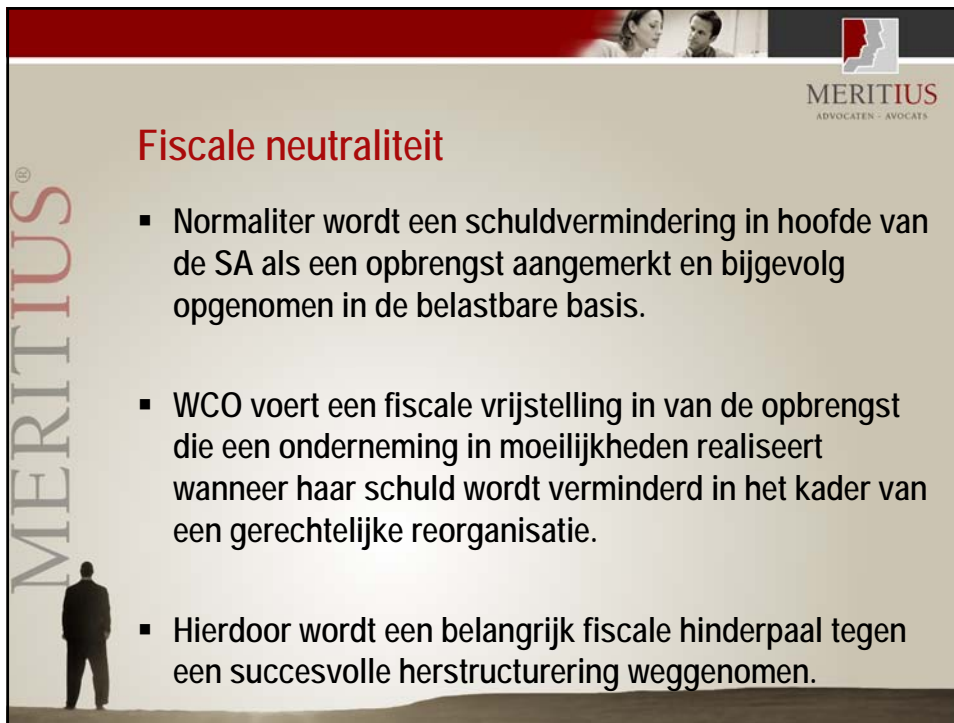
- Positie van de schuldenaar
  - “ontlasting” (art. 70 WCO)
    - vergelijkbaar met “verschoonbaarheid” bij faillissement
    - voorwaarde “ongelukkig en te goeder trouw zijn”
    - verzoekschrift binnen 3 maanden na vonnis van overdracht
  - MAAR: geen bevrijding voor de echtgenoot (>< faillissement)



**MERITIUS**  
ADVOCATEN - AVOCATS

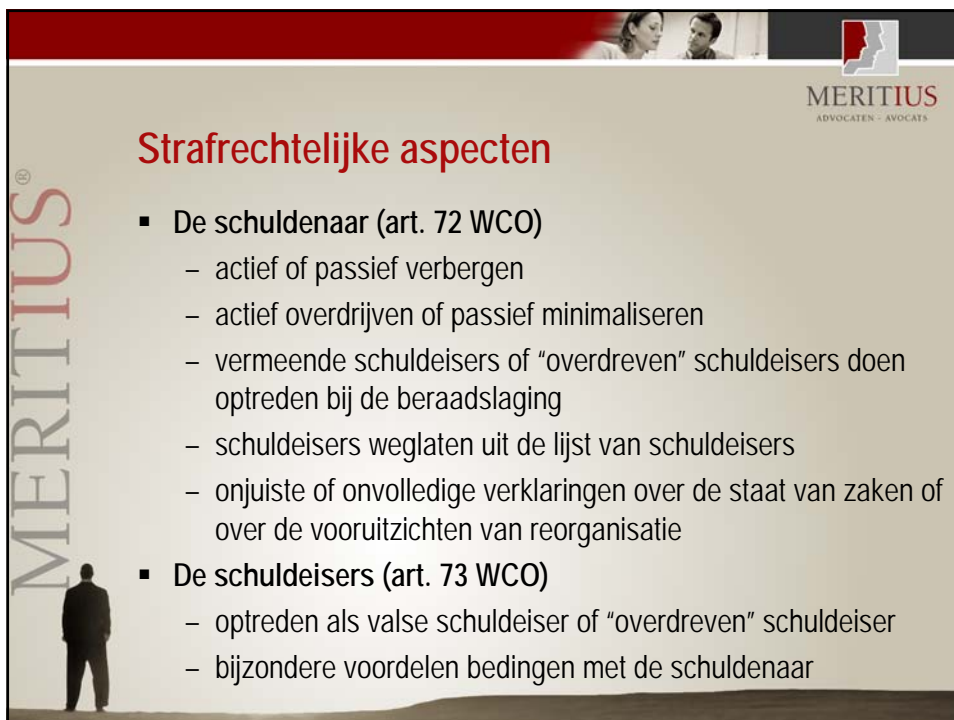
## Gerechtelijke reorganisatie door overdracht onderneming

- Positie van de kosteloze persoonlijke zekerheidstellers
  - Ontlasting komt medeschuldenaars en persoonlijke zekerheidstellers niet te goede (art. 70, 4° lid WCO)
  - geen bevrijding mogelijk zoals bij faillissement
  - wie doet zijn zekerheidsstellers zoiets aan ?



**Fiscale neutraliteit**

- Normaliter wordt een schuldvermindering in hoofde van de SA als een opbrengst aangemerkt en bijgevolg opgenomen in de belastbare basis.
- WCO voert een fiscale vrijstelling in van de opbrengst die een onderneming in moeilijkheden realiseert wanneer haar schuld wordt verminderd in het kader van een gerechtelijke reorganisatie.
- Hierdoor wordt een belangrijk fiscale hinderpaal tegen een succesvolle herstructurering weggenomen.



**Strafrechtelijke aspecten**

- De schuldenaar (art. 72 WCO)
  - actief of passief verbergen
  - actief overdrijven of passief minimaliseren
  - vermeende schuldeisers of “overdreven” schuldeisers doen optreden bij de beraadslaging
  - schuldeisers weglaten uit de lijst van schuldeisers
  - onjuiste of onvolledige verklaringen over de staat van zaken of over de vooruitzichten van reorganisatie
- De schuldeisers (art. 73 WCO)
  - optreden als valse schuldeiser of “overdreven” schuldeiser
  - bijzondere voordelen bedingen met de schuldenaar

**MERITIUS**<sup>®</sup>

**MERITIUS**  
ADVOCATEN - AVOCATS

[www.tussenstap.be](http://www.tussenstap.be)

**Tussenstap**  
ONDERNEMERS OP EEN KRUISPUNT

**unizo**

**ADMB**

**zenito**

A silhouette of a person stands on the left side of the slide, looking towards the center. The background is a light beige color with a dark red header bar at the top. The header bar contains a small image of two people talking and the Meritius logo.

**MERITIUS**<sup>®</sup>

**MERITIUS**  
ADVOCATEN - AVOCATS

**MERITIUS ADVOCATEN – AVOCATS**  
Brussel – Gent – Antwerpen – Namen – Bergen

Martelaarslaan 402  
9000 GENT

[luc.stolle@meritius.be](mailto:luc.stolle@meritius.be)  
[info.gent@meritius.be](mailto:info.gent@meritius.be)  
[www.meritius.be](http://www.meritius.be)

A silhouette of a person stands on the left side of the slide, looking towards the center. The background is a light beige color with a dark red header bar at the top. The header bar contains a small image of two people talking and the Meritius logo.