



LEIDRAAD VOOR OBSERVATOREN IN PROCEDURES OP GROND VAN DE WET HOMOLOGATIE ONDERHANDS AKKOORD

Vastgesteld door de Expertgroep WHOA op 1 oktober 2024 en door het LOVT op 12 november 2024.



Considerans

De Whoa pool heeft een leidraad voor de observator in de WHOA procedure opgesteld en vastgesteld. De leidraad beoogt meer inzicht te geven over de rol en de verantwoordelijkheden van de observator en draagt bij aan een meer consistente taakuitoefening, ongeacht de persoon van de observator. Deze leidraad is bedoeld handvatten te bieden voor de rechtspraak en bij te dragen aan een efficiënte en transparante procedure. Het LOVT heeft deze eerste versie op 12 november 2024 vastgesteld.



I. Wettelijke taak van de observator

In de WHOA (Wet homologatie onderhands akkoord) is de taak van de observator omschreven in artikelen 371 en 380 Fw. De observator heeft tot taak toezicht te houden op de totstandkoming van het akkoord en daarbij oog te hebben voor de belangen van de gezamenlijke schuldeisers. De observator moet in een aantal met name in de wet genoemde gevallen een zienswijze over het verloop van de akkoordprocedure te geven. De achtergrond hiervan is dat de rechtbank aldus kan worden geïnformeerd over aspecten die relevant zijn in het kader van een voorliggend verzoek.

II. Doel van deze leidraad

Deze leidraad beoogt de wettelijke taak van de observator nader in te vullen en de observator enige praktische handvatten te bieden. De leidraad is bedoeld als richtsnoer. De wijze waarop de observator diens taak invult, kan per akkoordprocedure verschillen en de bepalingen in deze leidraad zijn niet bindend.

III. Belang van duidelijkheid

Het is van belang dat de rol en verantwoordelijkheden van de observator duidelijk zijn voor alle betrokkenen bij een WHOA-traject. Dit draagt bij aan een efficiënte en transparante procedure en bevordert de rechtszekerheid.

1. Aanstelling van de observator, einde van de opdracht

1.1. De observator wordt aangesteld bij beschikking van de rechtbank.

1.2. De rechtbank informeert bij de beoogde observator voorafgaand aan de aanstelling of deze de aanstelling kan accepteren. Indien de observator pas na een aanstelling bekend raakt met een omstandigheid die afbreuk kan doen aan diens onafhankelijkheid of onpartijdigheid, dan stelt de observator de rechtbank hiervan op de hoogte. De rechtbank kan de schuldenaar en eventuele andere belanghebbenden in de gelegenheid stellen een zienswijze te geven.

1.3. Als een partij de onafhankelijkheid of onpartijdigheid van de observator ter discussie stelt, wijst de observator die partij erop dat deze de rechtbank gemotiveerd kan verzoeken de observator te ontslaan en een andere persoon als observator aan te wijzen.

2. Omvang van de taak van de observator

2.1. De taak van de observator is in beginsel breed en omvat alle aspecten die van belang zijn voor de beoordeling van een verzoek in het belang van de schuldeisers.



2.2. De observator is vrij in de invulling van diens taak en opstelling van een zienswijze. De observator voert diens taak onafhankelijk van de schuldenaar en andere betrokkenen uit.

2.3. Tot de taak van de observator behoort in ieder geval het geven van een zienswijze over het voorliggende verzoek.

2.4. Als de observator aanwijzingen heeft dat sprake is van onrechtmatigheden, vindt onderzoek plaats naar de vraag of de belangen van de schuldeisers gediend zijn bij een akkoord, of dat die belangen beter gewaarborgd zijn in het geval van een faillissement. In dat laatste geval stelt de observator de rechtbank hiervan op de hoogte op grond van artikel 380 lid 2 Fw.

2.5. De rechtbank kan de taak van de observator in een concreet geval nader invullen.

3. Kosten van de observator

3.1. De observator verzoekt de rechtbank zo snel mogelijk na aanvang van de werkzaamheden om een budget vast te stellen, de rechtbank kan daartoe ook een termijn vaststellen. Daarbij vermeldt de observator in ieder geval de voorgenomen werkwijze, een indicatie van de tijdsplanning en het te hanteren uurtarief.

3.2. De rechtbank zal de schuldenaar in de gelegenheid stellen zich uit te laten over het budget.

3.3. Als de observator de rechtbank verzoekt om verhoging van het budget, wordt toegelicht welke werkzaamheden naar verwachting moeten worden verricht en/of welke kosten naar verwachting nog moeten worden gemaakt.

3.4. Als de aanstelling van de observator eindigt, zal de observator de rechtbank verzoeken het eindsalaris en de gemaakte kosten vast te stellen.

3.5. De observator kan niet verplicht worden met werkzaamheden te beginnen of die werkzaamheden voort te zetten, zonder dat het door de rechtbank vastgestelde voorschot is ontvangen of voor de betaling van het budget op andere wijze zekerheid is gesteld.

4. De uitvoering van de werkzaamheden door de observator

4.1. De werkzaamheden van de observator hebben een vertrouwelijk karakter. De vertrouwelijkheid van de werkzaamheden brengt mee dat correspondentie en documenten in beginsel niet met andere partijen worden gedeeld. De observator stelt het dossier alleen toegankelijk voor zichzelf en de door de observator ingeschakelde derden.

4.2. De observator deelt de met de rechtbank gedeelde informatie in beginsel ook met de schuldenaar, de stemgerechtigde schuldeisers en aandeelhouders en andere betrokkenen.



4.3. Als de observator onvoldoende medewerking van de schuldenaar of andere betrokkenen krijgt en zich daardoor onvoldoende in staat acht diens taak uit te voeren, stelt de observator de rechtbank hiervan op de hoogte.

4.4. De observator moet goed communiceren met de rechtbank, de schuldenaar en andere betrokkenen. De observator kan zelf kiezen op welke wijze deze communicatie wordt ingericht en hoe informatie met betrokkenen wordt gedeeld. De observator mag daarbij schuldeisers en aandeelhouders actief benaderen.

4.5. De observator mag gebruik maken van derden bij de uitoefening van diens taak, mits dit in de zienswijze en kostenbegroting wordt gemeld.

4.6. De observator stelt de rechtbank onmiddellijk op de hoogte op het moment dat de observator tot de conclusie komt dat een akkoord niet (langer) haalbaar is.

4.7. Alle communicatie tussen de observator en de rechtbank moet schriftelijk (per e-mail) geschieden, in beginsel met een kopie aan de schuldenaar en de stemgerechtigde schuldeisers. Indien de observator bijlagen meestuurt, wordt bij voorkeur gebruik gemaakt van doorzoekbare bestanden.

5. Zienswijzen

5.1. Een bij de rechtbank ingediende zienswijze van de observator moet inzicht geven in de voor de gezamenlijke schuldeisers belangrijkste aspecten van de voorliggende verzoeken en/of aspecten. In de zienswijze wordt onder meer ingegaan op de feitelijke gang van zaken rondom de totstandkoming en de stemvorming over een akkoord en de vraag of zich weigeringsgronden voordoen. In het geval van een ander verzoek gaat de observator in op de voor beoordeling van het verzoek relevante feiten en de juridische kwalificatie daarvan.