

FACTSHEET

De surseance en (doorstart vanuit) faillissement
Robert van Faassen en Hans-Bart Zuidema
23-03-2023

Onderdeel van de videopodcastserie over de gereedschapskist van de onderneming in zwaar weer. Hierbij een kort overzicht van de belangrijkste punten.

In ons onderwerp zij wij er vanuit gegaan dat de schuldenaar een onderneming (BV of NV) is.

Wat is een surseance van betaling?

Een surseance van betaling is tijdelijk uitstel van betaling in het belang van de schuldenaar en zijn schuldeisers. De surseance biedt de schuldenaar de mogelijkheid om via een crediteurenakkoord zijn schuldeisers alsnog (gedeeltelijk) te betalen om daarna de bedrijfsactiviteiten in een financieel gezonde onderneming te kunnen voortzetten en een faillissement te voorkomen.

De surseance van betaling kan alleen worden aangevraagd door de schuldenaar zelf. Het wordt meestal verleend op de dag van de aanvraag. Tijdens de surseance wordt een bewindvoerder aangesteld die samen met de schuldenaar de boedel beheert.

De surseance van betaling heeft alleen effect op de zogenaamde concurrente schuldeisers, dat wil zeggen schuldeisers die niet een preferente positie hebben, zoals bijvoorbeeld de Belastingdienst. Alle schulden die gedurende de surseance ontstaan moeten wel worden betaald.

Als de surseance van betaling niet slaagt of als de lopende kosten gedurende de surseance niet kunnen worden betaald, zal de surseance worden omgezet in een faillissement.

Slechts een zeer klein percentage (minder dan 5%) van de uitgesproken surseance wordt succesvol afgerond. Dit komt doordat veel ondernemingen de surseance te laat aanvragen.

Wat is een faillissement?

Bij een faillissement verkeert de schuldenaar in de toestand dat hij heeft opgehouden te betalen. Een faillissement is gericht op de liquidatie van het vermogen van de failliete vennootschap om het gerealiseerde actief te verdelen onder de schuldeisers. In een faillissement wordt een curator aangesteld die belast is met het beheer en vereffening van de boedel. De curator behartigt de belangen van de gezamenlijke schuldeisers en heeft vanaf het moment van faillietverklaring de eindverantwoordelijkheid. Het bestuur van de vennootschap kan zonder toestemming van de curator de vennootschap niet langer financieel binden. Tevens heeft het bestuur een inlichtingen- en medewerkingsplicht in het faillissement, zodat de curator zijn taak kan uitvoeren.

Wat gebeurt er de eerste dagen in faillissement?

De curator is verantwoordelijk voor een ordentelijke afwikkeling van het faillissement. In de eerste dagen zal de curator de bedrijfsactiviteiten van de failliete onderneming doorgronden waarbij alle bedrijfsprocessen in kaart worden gebracht. Afhankelijk van de omvang van de failliete onderneming zal de curator één of meerdere externe adviseurs inschakelen. Een belangrijke partij hierin is het Nederlands Taxatie en Adviesbureau (NTAB). De aanwezige activa wordt getaxeerd en een plan van aanpak wordt uitgewerkt. De volgende aspecten spelen hierbij een rol:

- Worden de activiteiten van de onderneming tijdelijk voortgezet (bijv. blijven de winkels open);
- Hoe is de onderneming gefinancierd?
- Heeft een externe financier zekerheidsrechten (pand- of hypotheekrechten) op de aanwezige activa?
- Wat wil de financier met pand- en of hypotheekrechten?
- Hoe is de onderneming verzekerd en is de verzekeringspremie voldaan;
- Welke rechten van derden zijn er?

Hoe worden de activa ten gelde gemaakt?

Bij een faillissement zal de curator, eventueel in samenspraak met een externe adviseur, een verkoopplan opstellen om de aanwezige activa te verkopen en de economische waarde en werkgelegenheid van de onderneming zoveel mogelijk te behouden. Een (gedeeltelijke) doorstart is hierbij een optie die wordt onderzocht. Als een doorstart niet mogelijk is, worden de activa geveild of op een andere manier verkocht.

Wat is een pre-pack?

Een pre-pack is een manier om een doorstart voor te bereiden in de periode voordat een bedrijf failliet gaat. Bij een dreigend faillissement kunt u de rechtbank verzoeken een 'stille bewindvoerder' ook wel 'beoogd curator' te benoemen. Deze beoogd curator kijkt in de pre-faillissementsfase mee bij de onderneming en bereid in het geheim – zonder wetenschap bij schuldeisers of marktpartijen – een doorstart voor. De onderneming blijft in deze fase gewoon doorgaan. Als een doorstart is voorbereid, gaat de vennootschap failliet en wordt de beoogd curator aangesteld als curator. Vrijwel direct nadat het faillissement is uitgesproken wordt de doorstartovereenkomst getekend en maakt de onderneming een doorstart. De Pre-pack is nog niet wettelijk vastgelegd in Nederland.

WYN ST/AEL

ADVOCATEN



Vragen?

Als de videopodcast aanleiding heeft gegeven voor vervolgvragen of als u wilt sparren over specifieke praktijksituaties, neem dan gerust contact met ons op via r.vanfaassen@wijnenstael.nl of bel naar (030) 23 20 800.