

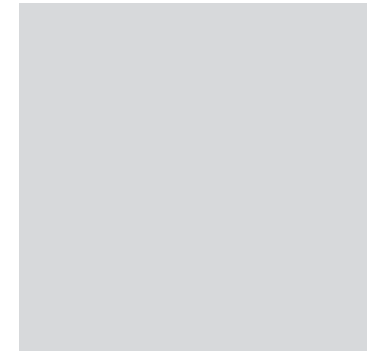
TRIP

ADVO  
CATE  
N & N  
OTAR  
ISSEN



OVER RECHT//

DE RUIMTE OM VRIJTE  
KUNNEN ONDERNEMEN



# EXPERT MEETING FAILLISSEMENT en OVERHEID

# Behandelplan



- ◆ Introductie
- ◆ Faillissement
- ◆ Aansprakelijkheid bestuur
- ◆ Schijn van kredietwaardigheid
- ◆ Geregisseerd faillissement
- ◆ Subsidie
- ◆ Aanbesteding

# Introductie



- ◆ Erik Eshuis
- ◆ Advocaat insolventierecht en ondernemingsrecht
- ◆ Curator



- ◆ Rens Snel
- ◆ Advocaat bestuursrecht

# Faillissement (1)



## Art. 23 Fw.

- Verlies beschikking & beheer van vermogen
- Curator bepaalt wat er gebeurt
- Opzegging arbeidsovereenkomsten
- Opzegging huurovereenkomst (bankgarantie)
- Milieu-aspecten

## Faillissement (2)



Voortzetten van de onderneming:

- ◆ Financiering
- ◆ Begroting
- ◆ Verantwoording

## Faillissement (3)



Afwikkeling:

- ◆ Integrale verkoop
- ◆ (Executie) verkoop activa
- ◆ Afrekenen met separatisten

# Aansprakelijkheid



## Behoorlijk bestuur:

- ◆ Actio Pauliana (art. 42/47 Fw)
- ◆ Selectieve betaling (art. 6:162 BW)
- ◆ Overtreding beklamel-norm (art. 6:162 BW)
- ◆ Behoorlijke taakvervulling (art. 2:9 BW)
- ◆ Publicatie jaarrekening (art. 2:248 jo. 2:394 BW)
- ◆ Boekhoudplicht (art. 2:248 jo. 2:10 BW)

# Schijn van kredietwaardigheid



## Osby–arrest 1982

- ◆ Geen verhaal voor schuldeisers
- ◆ Nieuwe crediteuren
- ◆ Specifieke belangenbehartiging
- ◆ Gezamenlijke vs individuele benadeling

# Geregisseerd faillissement



- Inventarisatie bezittingen en schulden
- Prognose na faillissement (kort en lang)
- Taxatie roerende zaken
- Selectie werknemers
- Deal met bank/zekerheidsgerechtigde
- Deal met verhuurder
- Deal met andere niet te vervangen leveranciers

# Subsidie

- ◆ Vooraf:
  - weigeren
  - opschorten
  - intrekken of wijzigen
  - opgebouwd vermogen
  
- ◆ Tijdens
  - verrekenen
  - intrekken
  - vaststellen
  
- ◆ Diversen & aanbevelingen

# Subsidie

- ◆ Weigeren. 4:35 Awb, lid 1, onder a:

De subsidieverlening kan in ieder geval worden geweigerd indien een gegronde reden bestaat om aan te nemen dat:

- de activiteiten niet of niet geheel zullen plaatsvinden.

- ◆ 4:35 Awb, lid 2, onder b:

De subsidieverlening kan voorts in ieder geval worden geweigerd indien de aanvrager:

- failliet is verklaard of aan hem surséance van betaling is verleend of ten aanzien van hem de schuldsaneringsregeling natuurlijke personen van toepassing is verklaard, dan wel een verzoek daartoe bij de rechtbank is ingediend.

# Subsidie

- ◆ Bevoorschotting opschorten. 4:56 Awb:

De verplichting tot betaling van een subsidiebedrag of een voorschot wordt opgeschort met ingang van de dag waarop het bestuursorgaan aan de subsidie-ontvanger schriftelijk kennis geeft van het ernstige vermoeden dat er grond bestaat om toepassing te geven aan [artikel 4:48](#) of [4:49](#), tot en met de dag waarop de beschikking omtrent de intrekking of wijziging is bekendgemaakt of de dag waarop sedert de kennisgeving van het ernstige vermoeden dertien weken zijn verstreken.

# Subsidie

- ◆ *Preventief* intrekken of wijzigen:
- ◆ 4:48, lid 1, onder a. In beginsel met terugwerkende kracht. Maar: zie zwembad Zuidhorn.
- ◆ 4:50, lid 1, onder b, maar dan met schadevergoeding (lid 2)
- ◆ En direct gaan invorderen! NB: Verschil invorderen 4:95, lid 5 en 4:57, lid 2

# Subsidie

- ◆ Vergoeding vermogensvorming 4:41 Awb (lid 2, onder c): nu of nooit

# Subsidie

- ◆ Verrekenen. Regels BW en Fw niet van toepassing, maar 4:93:
  - ◆ Verrekening van een geldschuld met een bestaande vordering geschiedt slechts voor zover in de bevoegdheid daartoe bij wettelijk voorschrift is voorzien.
- ◆ Slechts één mogelijkheid, 4:57, lid 3:
  - ◆ Het bestuursorgaan kan het terug te vorderen bedrag verrekenen met een aan dezelfde subsidie-ontvanger voor dezelfde activiteiten verstrekte subsidie voor een ander tijdvak

# Subsidie

- ◆ Intrekken: 4:48, lid 1, onder a of b.
- ◆ Vergeet het bevoorschottingsbesluit niet: 4:96, onder c.
- ◆ Vaststellen? Niet ambtshalve, tenzij  
4:44, lid 4, na stellen van een termijn.  
4:47, a of c
- ◆ Pas ná vaststelling verrekenen van voorschotten  
(4:95, lid 4)

# Subsidie

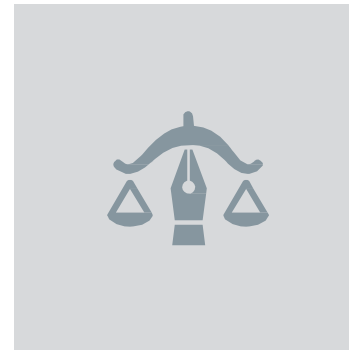
- ◆ Diversen:
- ◆ 4:51 en bezuiniging als oorzaak faillissement
- ◆ Wachtgeld en personeel (Wing)
- ◆ Doorstart en subsidie voor boedel

# Subsidie

- ◆ Aanbevelingen:
- ◆ Houd rekening met faillissement bij ASV en subsidieverlening, bijvoorbeeld:
  - bij gebruik van gemeentelijke faciliteiten
  - heroverweeg vergoeding vermogensvorming
  - maak (beleids)regels voor boedelsubsidies
  - voorschriften aan bevoorschotting
  - zie toe op reserveringen wachtgeld

# Aanbesteding

- ◆ Wijziging contractspartner = wezenlijke wijziging
- ◆ Restwaarde van de opdracht (drempels)
- ◆ Eur. aanbestedingsplicht (vernietiging ogv 4.15 ABW)
- ◆ Nat. Aanbestedingsplicht (6:162 BW)
- ◆ richtlijn 2014/24/EU (art. 72.1.d.ii): *andere ondernemer die voldoet aan aanvankelijk vastgestelde criteria*



## Vragen?

Erik Eshuis/Rens Snel

Tel: 050-5997999

Mail: [e.eshuis@triplaw.nl](mailto:e.eshuis@triplaw.nl)/[r.snel@triplaw.nl](mailto:r.snel@triplaw.nl)