

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

7 april 2008

WETSVOORSTEL

**tot wijziging van artikel 82, tweede lid, van
de faillissementswet van 8 augustus 1997,
wat de verschoonbaarheid van de voormalige
echtgenoten betreft**

(ingediend door de heer Thierry Giet c.s.)

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

7 avril 2008

PROPOSITION DE LOI

**modifiant l'article 82 alinéa 2,
de la loi du 8 août 1997 sur
les faillites en ce qui concerne l'excusabilité
des ex-conjoints**

(déposée par M. Thierry Giet et consorts)

SAMENVATTING

Dit wetsvoorstel strekt ertoe de verschoonbaarheid die een gefailleerde geniet, uit te breiden tot zijn voormalige echtgenoot na een echtscheiding.

RÉSUMÉ

La présente proposition de loi vise à étendre à l'ex-conjoint du failli les effets de l'excusabilité accordée à ce dernier après le divorce.

<p>cdH : centre démocrate Humaniste CD&V–N-VA : Christen-Democratisch en Vlaams/Nieuw-Vlaamse Alliantie Ecolo-Groen! : Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales – Groen FN : Front National LDD : Lijst Dedecker MR : Mouvement Réformateur Open Vld : Open Vlaamse liberalen en democraten PS : Parti Socialiste sp.a - spirit : Socialistische partij anders - sociaal, progressief, internationaal, regionalistisch, integraal-democratisch, toekomstgericht. VB : Vlaams Belang</p>	
<p>Afkortingen bij de nummering van de publicaties :</p> <p>DOC 52 0000/000 : Parlementair document van de 52^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer</p> <p>QRVA : Schriftelijke Vragen en Antwoorden</p> <p>CRIV : Voorlopige versie van het Integraal Verslag (groene kaft)</p> <p>CRABV : Beknopt Verslag (blauwe kaft)</p> <p>CRIV : Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen) (PLEN: witte kaft; COM: zalmkleurige kaft)</p> <p>PLEN : Plenum</p> <p>COM : Commissievergadering</p> <p>MOT : moties tot besluit van interpellaties (beigekleurig papier)</p>	<p>Abréviations dans la numérotation des publications :</p> <p>DOC 52 0000/000 : Document parlementaire de la 52^{ème} législature, suivi du n° de base et du n° consécutif</p> <p>QRVA : Questions et Réponses écrites</p> <p>CRIV : Version Provisoire du Compte Rendu intégral (couverture verte)</p> <p>CRABV : Compte Rendu Analytique (couverture bleue)</p> <p>CRIV : Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes) (PLEN: couverture blanche; COM: couverture saumon)</p> <p>PLEN : Séance plénière</p> <p>COM : Réunion de commission</p> <p>MOT : Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)</p>
<p>Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers</p> <p>Bestellingen : Natieplein 2 1008 Brussel Tel. : 02/ 549 81 60 Fax : 02/549 82 74 www.deKamer.be e-mail : publicaties@deKamer.be</p>	<p>Publications officielles éditées par la Chambre des représentants</p> <p>Commandes : Place de la Nation 2 1008 Bruxelles Tél. : 02/ 549 81 60 Fax : 02/549 82 74 www.laChambre.be e-mail : publications@laChambre.be</p>

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Het via de inwerkingtreding van de faillissementswet van 8 augustus 1997 ingevoerde «verschoonbaarheidsbeginsel» heeft van meet af aan heel wat inkt doen vloeien. Bovendien heeft het aanleiding gegeven tot verschillende wetswijzigingen, met name als gevolg van een uitspraak van het toenmalige Arbitragehof (thans Grondwettelijk Hof).

De goedkeuring van de faillissementswet had hoofdzakelijk tot doel de belangen van de gefailleerde schuldenaar en die van zijn schuldeisers met elkaar in balans te brengen.

Zoals bekend is de verschoonbaarheid van de gefailleerde een maatregel die er is gekomen onder impuls van de Europese Commissie, die aldus de ondernemerszin wou aanwakkeren. Dankzij dat beginsel kan de gefailleerde met een schone lei opnieuw beroepsactief worden.

De wetgever heeft artikel 82 van de faillissementswet indertijd geformuleerd als volgt:

«Wanneer de gefailleerde verschoonbaar is verklaard, kan hij niet meer worden vervolgd door zijn schuldeisers.

Wanneer de gefailleerde niet verschoonbaar is verklaard, verkrijgen de schuldeisers opnieuw het recht om ieder afzonderlijk hun rechtsvordering tegen zijn goederen uit te oefenen.».

In 2002 werd deze bepaling een eerste keer gewijzigd, teneinde de hierboven vermelde, oorspronkelijke doelstellingen nog doeltreffender waar te maken.

Aldus wijzigde artikel 29 van de wet van 4 september 2002 artikel 82 van de faillissementswet als volgt:

«De verschoonbaarheid doet de schulden van de gefailleerde teniet en ontslaat de natuurlijke personen die zich kosteloos borg hebben gesteld voor een verbintenis van de gefailleerde van hun verplichtingen.

De echtgenoot van de gefailleerde die zich persoonlijk aansprakelijk heeft gesteld voor de schuld van deze laatste, wordt ingevolge de verschoonbaarheid bevrijd van die verplichting.

DEVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

Depuis son instauration, par l'entrée en vigueur de la loi du 8 août 1997 sur les faillites, le principe dit de «l'excusabilité» a fait couler beaucoup d'encre et a entraîné diverses modifications législatives, suite notamment à l'intervention de la Cour constitutionnelle.

Le vote de la loi sur les faillites avait pour but essentiel d'équilibrer les intérêts du débiteur failli et de ses créanciers.

L'excusabilité du failli qui, comme nous le savons, est une mesure encouragée par la Commission européenne en vue de stimuler l'esprit d'entreprise, consiste donc en une mesure qui permet au failli de reprendre des activités professionnelles sur une base assainie.

Aussi, le législateur avait-il à l'époque adopté un article 82, rédigé comme suit:

«Si le failli est déclaré excusable, il ne peut plus être poursuivi par ses créanciers.

Si le failli n'est pas déclaré excusable, les créanciers recouvrent le droit d'exercer individuellement leur action sur ses biens.».

En 2002, une première modification est intervenue en vue de poursuivre les objectifs originaires visés ici plus haut, avec encore davantage d'efficacité.

En effet, l'article 29 de la loi du 4 septembre 2002 modifiait l'article 82 de la loi sur les faillites de la manière suivante:

«L'excusabilité éteint les dettes du failli et décharge les personnes physiques qui, à titre gratuit, se sont rendues caution de ses obligations.

Le conjoint du failli qui s'est personnellement obligé à la dette de son époux est libéré de cette obligation par l'effet de l'excusabilité.

De verschoonbaarheid heeft noch gevolgen voor de onderhoudschulden, noch voor de schulden voortvloeiend uit de verplichting tot herstel van de schade verbonden aan het overlijden of aan de aantasting van de lichamelijke integriteit van een persoon waaraan de gefailleerde schuld heeft.»

De verruiming van de verschoonbaarheid tot de echtgenoot had tot doel een in de praktijk gebleken neveneffect weg te werken: namelijk het feit dat mensen er vaak toe werden gebracht zich persoonlijk aansprakelijk te stellen voor de schuld van hun echtgenoot.

Een gevolg daarvan was dat, ondanks de verschoonbaarheid van de gefailleerde, de schuldeisers toch het recht hadden het eigen vermogen van diens echtgenoot aan te spreken, alsook hun gemeenschappelijk vermogen waaronder de inkomsten van de nieuwe activiteiten van de gefailleerde vielen.

Op die ingrijpende wetswijziging is een arrest van het Arbitragehof gevolgd, te weten arrest nr. 78/2004 van 12 mei 2004.

Dat arrest valideerde de wijzigingen die de wetgever in artikel 82 van de faillissementswet had aangebracht, met uitzondering van de schuldbevrijding van de echtgenoot van de gefailleerde.

In verband met die echtgenoot oordeelde het Hof immers dat er sprake was van een schending van de Grondwet, aangezien de wet geen mogelijkheid bood tot schuldbevrijding van de echtgenoot van de gefailleerde wat de schulden betreft waarvoor hij overeenkomstig de wet persoonlijk aansprakelijk is en zonder dat hij daar echter uit vrije wil iets voor heeft ondernomen.

Derhalve heeft de wetgever opnieuw een initiatief genomen, door, via artikel 2 van de wet van 5 februari 2005, de volgende wijziging aan te brengen in het tweede lid van artikel 82 van de faillissementswet:

«De echtgenoot van de gefailleerde die persoonlijk aansprakelijk is voor de schuld van deze laatste, wordt ingevolge de verschoonbaarheid bevrijd van die verplichting.»

Die bepaling is momenteel nog steeds geldig.

Toch kunnen we er niet omheen dat de wetgever zich nooit heeft bekommerd om de gevolgen die een echtscheiding voor de echtgenoot van de gefailleerde zou hebben, inzonderheid een echtscheiding die zou worden voltrokken vóór de verschoonbaarheid van die echtgenoot effect sorteert.

L'excusabilité est sans effet sur les dettes alimentaires du failli et celles qui résultent de l'obligation de réparer le dommage lié au décès ou à l'atteinte à l'intégrité physique d'une personne qu'il a causé par sa faute.»

L'extension de l'excusabilité au conjoint avait pour but de contrer un effet pervers de la pratique selon laquelle, fréquemment celui-ci est amené à s'obliger personnellement à la dette de son époux.

Ceci avait pour conséquence que, nonobstant l'excusabilité du failli, les créanciers se trouvaient alors en droit de saisir le patrimoine propre de son époux ainsi que leur patrimoine commun dans lequel s'inscrivaient les revenus de la nouvelle activité du failli.

Suite à cette modification législative d'importance est intervenu un arrêt de la Cour d'Arbitrage (actuellement Cour Constitutionnelle) le 12 mai 2004 (arrêt n°78/2004).

Celui-ci a validé les modifications apportées par le législateur, en ce qui concerne l'article 82 de la loi sur les faillites, à l'exception de la décharge du conjoint du failli.

En effet, à l'égard de celui-ci, elle a estimé que le texte présentait une violation de la Constitution en ce que la loi ne permettait pas la décharge du conjoint du failli s'agissant de dettes auxquelles il est personnellement tenu par l'effet de la loi, et ce, sans aucune intervention volontaire de sa part.

Le législateur est donc à nouveau intervenu, en adoptant l'article 2 de la loi du 2 février 2005 qui a modifié l'alinéa 2 de l'article 82 de la loi sur les faillites de la manière suivante:

«Le conjoint du failli qui est personnellement obligé à la dette de son époux est libéré de cette obligation par l'effet de l'excusabilité.»

Cette disposition constitue l'état du droit en vigueur à l'heure actuelle sur la question.

Force est cependant de constater que le législateur ne s'est jamais inquiété des conséquences d'un divorce pour le conjoint du failli, divorce qui interviendrait avant l'admission de l'excusabilité de son époux.

Het betreft hier een punt dat momenteel bijzonder heikel is, niet alleen in het licht van de thans geldende wetsbepalingen, maar vooral als gevolg van arrest nr. 37/2007 (7 maart 2007) van het Arbitragehof.

Het Hof heeft immers geoordeeld dat die toestand géén discriminatie inhoudt en hanteerde daarbij de volgende redenering:

«B.7. De uitbreiding van de gevolgen van de verschoonbaarheid tot de echtgenoot die persoonlijk aansprakelijk is voor de schuld van de gefailleerde, werd ingevoerd, niet om discriminatie te vermijden op het vlak van de solidariteit die uit het huwelijk is ontstaan, maar omdat, in geval van gemeenschap van goederen, de inkomsten van de gefailleerde uit een nieuwe beroepsactiviteit in het gemeenschappelijke vermogen terechtkomen (artikel 1405, eerste lid, van het Burgerlijk Wetboek). Vervolgelingen op de goederen van de echtgenoot, ingesteld door de schuldeisers van de gefailleerde, zouden de inkomsten van de gefailleerde uit zijn nieuwe activiteiten kunnen raken, wat strijdig zou zijn met het nagestreefde doel.

Het kan derhalve objectief en redelijk worden verantwoord dat de gevolgen van de verschoonbaarheid niet werden uitgebreid tot de ex-echtgenoot van de verschoonbaar verklaarde gefailleerde. In dat geval kan immers de doelstelling van de verschoonbaarheid niet worden ondergraven.».

Strikt juridisch, alsook rekening houdend met de grondwettigheid van de wet en met de doelstellingen die ze nastreeft, kunnen de indieners van dit wetsvoorstel die visie wel volgen. Toch achten zij een wetswijziging noodzakelijk, want met name om sociale redenen kan het niet door de beugel dat er een verschil in behandeling bestaat tussen, enerzijds, de echtgenoot van de gefailleerde die aansprakelijk is voor de schulden en, anderzijds, de voormalige echtgenoot die zich tijdens de duur van het huwelijk voor die schulden aansprakelijk heeft gesteld. Doordat het huwelijk evenwel is ontworcht geniet laatstgenoemde echtgenoot niet langer automatisch de gevolgen van een eventuele verschoonbaarheid en daar komt nog bij dat de betrokkene bij het faillissement of tijdens de periode rond het faillissement veelal niet meer bij machte was eventueel nog iets gedaan te krijgen van zijn echtgenoot.

À l'heure actuelle, au regard du droit en vigueur mais surtout suite à un arrêt de la Cour d'Arbitrage du 7 mars 2007 (arrêt n° 37/2007), qui avait été saisie sur question préjudicielle, cette problématique vient au jour avec une acuité toute particulière.

En effet, la Cour a estimé que cette situation ne présentait pas de discrimination aux motifs notamment que:

«B.7. L'extension des effets de l'excusabilité au conjoint qui s'est personnellement obligé à la dette du failli a été instaurée non pour éviter une discrimination sur le plan de la solidarité née du mariage, mais parce que, en cas de communauté de biens, les revenus du failli d'une nouvelle activité professionnelle entrent dans le patrimoine commun (article 1405, alinéa 1^{er}, du Code civil). Les poursuites exercées sur les biens du conjoint par les créanciers du failli pourraient atteindre les revenus procurés par la nouvelle activité de celui-ci, ce qui serait contraire à l'objectif poursuivi.

Il peut dès lors se justifier de manière objective et raisonnable que les effets de l'excusabilité ne soient pas étendus à l'ex-conjoint du failli déclaré excusable. En effet, dans cette hypothèse, l'objectif de l'excusabilité ne saurait être menacé.».

Si au plan de la constitutionnalité de la loi, au regard des buts poursuivis par celle-ci, les auteurs de la présente proposition peuvent, dans une approche strictement juridique, admettre cette position, ils estiment cependant que, dans une approche sociale, une modification législative doit intervenir, eu égard à la différence de traitement réservée entre, d'une part, le conjoint du failli, qui est obligé à la dette, et, d'autre part, l'ex-conjoint qui, du temps du mariage, s'est obligé à la dette et qui de par le fait de la désunion ne peut plus bénéficier automatiquement des effets de l'éventuelle excusabilité, alors que, de surcroît, dans la plupart des cas, au moment de la faillite et dans les périodes proches de celle-ci, il n'est plus à même d'intervenir auprès de son conjoint.

Het gevolg van dat alles is dat de verschoonde en uit de echt gescheiden gefailleerde met een schone lei kan herbeginnen, terwijl zijn ex-echtgenoot, van wie de financiële situatie misschien wel stabiel was, plots in moeilijkheden kan komen en te maken kan krijgen met schuldeisers die genoegdoening vragen voor feiten waarop de betrokkene wellicht geen vat meer had toen ze zich voordeden.

Bovendien tast die situatie de individuele vrijheid van de burgers aan, want zij zullen, ingeval een faillissement dreigt, niet langer de nodige stappen durven te zetten om de ontwrichting van hun huwelijk te laten vaststellen vooraleer het vraagstuk van de verschoonbaarheid is opgelost.

Gelet op dat alles ware het aangewezen artikel 82, tweede lid, van de faillissementswet nogmaals te wijzigen.

Ceci a donc pour conséquence que le failli excusé et divorcé pourra repartir sur des bases saines et que peut-être, alors que la situation financière de son ex-conjoint était stable, celui-ci risque de se voir mis en difficulté et de devoir faire face à des créanciers, suite à des événements sur lesquels il ne disposait plus d'une éventuelle maîtrise.

Bien plus encore, cette réalité actuelle porte atteinte à la liberté individuelle de nos concitoyens qui, en cas de risque de faillite de leur conjoint, n'oseront pas entreprendre des démarches en vue de faire constater leur désunion, avant qu'il ne soit statué sur l'excusabilité.

Aussi convient-il de modifier encore une fois l'article 82, alinéa 2, de la loi sur les faillites.

Thierry GIET (PS)
Clotilde NYSENS (cdH)
Jean-Luc CRUCKE (MR)
Renaat LANDUYT (sp.a-spirit)
Carina VAN CAUTER (Open Vld)
Liesbeth VAN DER AUWERA (CD&V-N-VA)

WETSVOORSTEL

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

In artikel 82 van de faillissementswet van 8 augustus 1997, vervangen bij de wet van 4 september 2002 en gewijzigd bij de wetten van 2 februari 2005 en 20 juli 2005, wordt het tweede lid vervangen door het volgende lid:

«De echtgenoot van de gefailleerde die persoonlijk aansprakelijk is voor de schuld van zijn echtgenoot, of de voormalige echtgenoot die persoonlijk aansprakelijk is voor de schuld die zijn voormalige echtgenoot tijdens de duur van het huwelijk was aangegaan, wordt ingevolge de versoebaarheid van die verplichting bevrijd.».

20 februari 2008

PROPOSITION DE LOI

Article 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

À l'article 82 de la loi du 8 août 1997 sur les faillites, remplacé par la loi du 4 septembre 2002 et modifié par les lois des 2 février 2005 et 20 juillet 2005, l'alinéa 2 est remplacé par l'alinéa suivant:

«Le conjoint du failli qui est personnellement obligé à la dette de son époux ou l'ex-conjoint qui est personnellement obligé à la dette de son époux contractée du temps du mariage est libéré de cette obligation par l'effet de l'excusabilité.».

20 février 2008

Thierry GIET (PS)
 Clotilde NYSENS (cdH)
 Jean-Luc CRUCKE (MR)
 Renaat LANDUYT (sp.a-spirit)
 Carina VAN CAUTER (Open Vld)
 Liesbeth VAN DER AUWERA (CD&V-N-VA)

BASISTEKST**Faillissementswet van 8 augustus 1997**

Art. 82

Indien de gefailleerde verschoonbaar wordt verklaard, kan hij niet meer vervolgd worden door zijn schuldeisers.

De echtgenoot van de gefailleerde die persoonlijk aansprakelijk is voor de schuld van deze laatste, wordt ingevolge de verschoonbaarheid bevrijd van die verplichting.

De verschoonbaarheid heeft noch gevolgen voor de onderhoudschulden, noch voor de schulden voortvloeiend uit de verplichting tot herstel van de schade verbonden aan het overlijden of aan de aantasting van de lichamelijke integriteit van een persoon waaraan de gefailleerde schuld heeft.

BASISTEKST AANGEPAST AAN HET VOORSTEL**Faillissementswet van 8 augustus 1997**

Art. 82

Indien de gefailleerde verschoonbaar wordt verklaard, kan hij niet meer vervolgd worden door zijn schuldeisers.

De echtgenoot van de gefailleerde die persoonlijk aansprakelijk is voor de schuld van zijn echtgenoot, of de voormalige echtgenoot die persoonlijk aansprakelijk is voor de schuld die zijn voormalige echtgenoot tijdens de duur van het huwelijk was aangegaan, wordt ingevolge de verschoonbaarheid van die verplichting bevrijd.

De verschoonbaarheid heeft noch gevolgen voor de onderhoudschulden, noch voor de schulden voortvloeiend uit de verplichting tot herstel van de schade verbonden aan het overlijden of aan de aantasting van de lichamelijke integriteit van een persoon waaraan de gefailleerde schuld heeft.

TEXTE DE BASE**Loi du 8 août 1997 sur les faillites****Art. 82**

Si le failli est déclaré excusable, il ne peut plus être poursuivi par ses créanciers.

Le conjoint du failli qui est personnellement obligé à la dette de son époux est libéré de cette obligation par l'effet de l'excusabilité.

L'excusabilité est sans effet sur les dettes alimentaires du failli et celles qui résultent de l'obligation de réparer le dommage lié au décès ou à l'atteinte à l'intégrité physique d'une personne qu'il a causé par sa faute.

TEXTE DE BASE ADAPTE A LA PROPOSITION**Loi du 8 août 1997 sur les faillites****Art. 82**

Si le failli est déclaré excusable, il ne peut plus être poursuivi par ses créanciers.

Le conjoint du failli qui est personnellement obligé à la dette de son époux ou l'ex-conjoint qui est personnellement obligé à la dette de son époux contractée du temps du mariage est libéré de cette obligation par l'effet de l'excusabilité.

L'excusabilité est sans effet sur les dettes alimentaires du failli et celles qui résultent de l'obligation de réparer le dommage lié au décès ou à l'atteinte à l'intégrité physique d'une personne qu'il a causé par sa faute.