

Belgische Kamer van Volksvertegenwoordigers

GEWONE ZITTING 1995-1996 (*)

18 OKTOBER 1995

WETSVOORSTEL

**tot aanstelling van bij de
rechtbanken van koophandel
benoemde curators**

(Ingediend door de heer Roger Hotermans)

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Dit voorstel beoogt de huidige regeling waarbij de faillissementscuratele meestal opgedragen wordt aan advocaten of accountants, die, naar evenredigheid van de activa en vóór de andere schuldeisers, vergoed worden met het geld van de boedel, te vervangen door een systeem van curators die benoemd worden in iedere rechtbank van koophandel waar zij geen ander ambt uitoefenen en niet langer met de activa van de door hen beheerde faillissementen maar door de Staat bezoldigd worden.

Hun ambt zal onverenigbaar zijn met handel drijven, met het uitoefenen van een vrij beroep dan wel met enig ander gerechtelijk of administratief ambt, het onderwijs uitgezonderd.

(*) Tweede zitting van de 49^e zittingsperiode.

Chambre des Représentants de Belgique

SESSION ORDINAIRE 1995-1996 (*)

18 OCTOBRE 1995

PROPOSITION DE LOI

**visant à instaurer des curateurs
nommés auprès des tribunaux
de commerce**

(Déposée par M. Roger Hotermans)

DEVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

La présente proposition vise à remplacer le système actuel des curatelles de faillites, confiées le plus souvent à des avocats ou à des experts-comptables, et rémunérés en proportion de l'actif, par les fonds de la masse et en priorité aux autres créanciers, par un système de curateurs nommés au sein de chaque tribunal de commerce et y exerçant cette seule fonction, rémunérés uniquement par l'Etat et non plus par l'actif des faillites qu'ils gèrent.

Leur fonction sera incompatible avec l'exercice d'un négoce, d'une profession libérale ou de toute autre fonction judiciaire ou administrative, à l'exception de l'enseignement.

(*) Deuxième session de la 49^e législature.

Dit voorstel is ingegeven door de noodzaak de huidige regeling op een aantal punten te hervormen :

1) *Abnormale verrijking van de curators ten koste van de gefailleerden en hun schuldeisers*

Het valt te betreuren dat, zoals dat met de huidige organisatie van de faillissementscuratele het geval is, curators, advocaten of accountants zich soms aanzienlijk verrijken ten koste van de schuldeisers van faillissementen aangezien de honoraria van de curator vóór alle overige bevoorrechte of gewone schuldvorderingen worden betaald.

Het is niet normaal dat de schuldeisers te lijden hebben van het wanbeheer of de tegenspoed van een van hun schuldenaars en daardoor soms zelf in grote moeilijkheden geraken.

Er moet worden geappelleerd aan de solidariteit van de gemeenschap die, als de gefailleerde in gebreke blijft, eventueel opdraait voor de kosten van het beheer van de faillissementen, die een gebrekkige werking van de handelsbetrekkingen weerspiegelen, net zoals het feit dat men naar de rechter stapt er doorgaans alleen maar op wijst dat er iets fout gaat in de menselijke relaties.

Het is des te onbegrijpelijker dat de honoraria van de curators voor rekening van de failliete boedel komen wanneer het actief van de gefailleerde, zoals dat meestal het geval is, niet toereikend is om alle schuldvorderingen te voldoen. Daardoor krijgen volkomen bonafide schuldeisers bij de verdeling van het actief namelijk geen dividenden uitgekeerd en moeten ze met lede ogen aanzien hoe de curators een niet onaanzienlijk deel van dat actief vooraf als honorarium opstrijken.

In de onderstelling dat alle bevoorrechte en gewone schuldeisers helemaal voldaan worden, is het daarentegen billijk dat de Staat, nadat alle schuldeisers volledig werden uitbetaald, op het eventuele saldo van het actief geheel of gedeeltelijk de loonkosten zou kunnen verhalen van de openbare curators die zich met het beheer van het faillissement bezig hebben gehouden. Een en ander kan concreet gebeuren door de betrokkenen het recht toe te kennen om een vergoeding in te houden van het netto-actief voordat dit aan de gefailleerde teruggegeven wordt.

2) *Gebrek aan onafhankelijkheid*

Het ware gepaster dat de curators, zoals bijvoorbeeld de parketmagistraten, benoemde en onafhankelijke ambtenaren zijn die, naar het voorbeeld van alle andere leden van de rechterlijke orde, door de Staat worden bezoldigd.

Aldus zouden de betrokkenen niet langer blootstaan aan allerhande verlokkingen en volstrekt onafhankelijk kunnen optreden ten aanzien van zowel de gefailleerden en hun schuldeisers als van eventuele overnemers als het om een bedrijf gaat.

Cette proposition se fonde sur plusieurs nécessités de réforme du système actuel :

1) *Enrichissement anormal des curateurs au détriment des faillis et de leurs créanciers*

Il est en effet regrettable que des curateurs, avocats ou experts-comptables, comme c'est le cas dans l'organisation actuelle des curatelles de faillites, s'enrichissent, parfois de manière considérable, au détriment des créanciers de faillites, puisque les honoraires du curateur sont payés avant toutes autres créances, privilégiées ou chirographaires.

Il n'est pas normal que ce soient les créanciers qui pâtissent d'une mauvaise gestion ou d'une situation malheureuse de l'un de leurs débiteurs et qu'ils soient parfois, de ce fait, entraînés eux-mêmes dans des difficultés consécutives importantes.

La solidarité du corps social doit jouer pour supporter le cas échéant à défaut du failli, le coût de l'administration des faillites qui constituent un dysfonctionnement des relations commerciales, au même titre que le recours à la justice en général n'est que l'émergence d'un dysfonctionnement dans les relations humaines.

Il est d'autant plus inconcevable que les honoraires des curateurs soient à charge de la masse faillie, lorsque l'actif de la faillite ne permet pas d'honorer toutes les créances, ce qui est le plus souvent le cas, ce qui amène des créanciers de parfaite bonne foi à ne pas percevoir de dividendes lors de la répartition du solde de l'actif alors qu'ils voient une part non négligeable de cet actif être prélevé à titre d'honoraires par les curateurs.

Par contre, dans l'hypothèse où tous les créanciers privilégiés et chirographaires sont intégralement honorés, il est équitable de donner à l'Etat la possibilité de récupérer sur le solde éventuel de l'actif, après paiement de tous les créanciers, tout ou partie du coût salarial des curateurs publics qui auront consacré leur temps à l'administration de la faillite concernée, en lui accordant le droit de prélever une indemnité avant restitution des actifs nets au failli.

2) *Manque d'indépendance*

Il sera plus sain que les curateurs soient des fonctionnaires nommés et indépendants, au même titre que les magistrats du Parquet par exemple, et dont la rémunération sera assurée par l'Etat comme tous les autres membres de l'ordre judiciaire.

Ils seront ainsi à l'abri de toute tentation et leur indépendance sera totale tant à l'égard des faillis et des créanciers de ceux-ci, qu'à l'égard d'éventuels repreneurs de l'activité.

3) Waarborgen inzake bevoegdheid en volledige beschikbaarheid

Ambtenaren die met zorg uitgekozen werden onder de geslaagden voor een examen in handelsrecht en faillissementszaken dienen tevens alle waarborgen te bieden dat zij bevoegd zijn in een materie die zij grondig bestudeerd hebben en waar zij zich dagelijks mee zullen kunnen bezighouden.

Als zij al hun tijd aan die taak besteden zullen zij overigens volledig beschikbaar zijn en zal het beheer der faillissementen, zoals dat thans het geval is, niet langer te lijden hebben onder abnormale vertragingen.

De betrokkenen blijven onderworpen aan het gezag van de rechtbanken van koophandel waarbij er niets verandert aan de taak van de huidige rechters-commissarissen en zij dienen aan de voorzitter van de rechtbank van koophandel waaronder zij ressorteren, rekenschap te geven van de zorg waarmee zij zich van hun taak kwijten.

4) Mogelijkheid om voor zaken waarover geschil bestaat een advocaat in de arm te nemen

Het ligt voor de hand dat, aangezien de benoemde curators niet langer zelf advocaat zullen zijn, zij voor het bepleiten bij de hoven en rechtbanken van zaken waarover geschil bestaat, een beroep zullen mogen doen op advocaten die bij voorkeur door de minister van Justitie benoemd zijn.

WETSVOORSTEL

Artikel 1

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

Art. 2

In Boek III van het Wetboek van Koophandel worden de artikelen 455 tot 461 vervangen door de volgende bepalingen :

« Art. 455. — De Koning stelt bij de rechtbanken van koophandel curators-ambtenaren aan. Het door de Koning voor iedere rechtbank vastgestelde aantal curators is afhankelijk van het bevolkingscijfer van het rechtsgebied.

Die officiële curators en zij alleen kunnen door de voornoemde rechtbanken van koophandel als faillissementscurators worden aangewezen.

Art. 456. — De curators moeten houder zijn van een diploma van licentiaat in de rechten en bewijzen

3) Garanties de compétence et de totale disponibilité

Des fonctionnaires, spécialement choisis à l'issue d'un examen orienté vers le droit commercial et la matière des faillites offriront également toutes les garanties de compétence dans une matière qu'ils auront approfondie et qu'ils auront l'occasion de pratiquer tous les jours.

Par ailleurs, ne se consacrant qu'à cette mission, ils seront totalement disponibles et l'administration des faillites ne souffrira plus de retards anormaux, comme c'est parfois le cas actuellement.

Ils resteront soumis à l'autorité des tribunaux de commerce, la mission des actuels juges commissaires restant inchangée, et devront rendre compte de la diligence dans l'accomplissement de leur mission, au président du tribunal de commerce dont ils relèveront.

4) Possibilité de faire appel à des avocats pour les matières contentieuses

Il va de soi que les curateurs nommés, n'étant plus eux-mêmes avocats, pourront faire appel à des avocats, de préférence nommés par le ministre de la Justice, pour plaider les affaires contentieuses devant les cours et tribunaux.

R. HOTERMANS

PROPOSITION DE LOI

Article 1^{er}

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

Art. 2

Au Livre III du Code de Commerce, les articles 455 à 461 sont remplacés par les dispositions suivantes :

« Art. 455. — Le Roi institue auprès des tribunaux de commerce des curateurs-fonctionnaires. Le nombre de curateurs est déterminé par le Roi, pour chaque tribunal, en fonction de l'importance de la population du ressort.

Ces curateurs officiels sont les seuls à pouvoir être désignés comme curateurs de faillites par lesdits tribunaux de commerce.

Art. 456. — Les curateurs devront être titulaires d'un diplôme de licencié en droit et avoir justifié de la

dat zij geslaagd zijn voor een bijzonder examen waarvan de voorwaarden en nadere regels bij koninklijk besluit zullen worden vastgesteld. Zij worden door de Koning benoemd op een dubbele lijst, voorgedragen door de Kamer van volksvertegenwoordigers en door de rechtbank van koophandel waar zij hun ambt zullen uitoefenen.

Vóór hun ambtsaanvaarding leggen zij, ten overstaan van de rechtbank van koophandel van het rechtsgebied waarvoor zij aangewezen worden en in de gebruikelijke taal van die rechtbank, de volgende eed af : « Ik zweer getrouwheid aan de Koning, gehoorzaamheid aan de Grondwet en aan de wetten van het Belgische volk. Ik zweer mijn opdracht getrouw, eervol en nauwgezet te zullen vervullen en te allen tijde naar best vermogen de belangen van de schuldeisers van faillissementen te behartigen. »

De Koning bepaalt hun statuut in overheidsdienst en in de rechterlijke orde, alsmede hun weddeschaal en de wijze waarop ze in ruste worden gesteld.

Art. 457. — De curators zijn onderworpen aan het toezicht van de voorzitter van de rechtbank van koophandel die hen, in geval van nalatigheid of tekortkoming, onder de in artikel 462 bepaalde voorwaarden een curatele kan ontnemen; tegen die beslissing staat geen beroep open en in voorkomend geval kan tegen hen een tuchtdossier worden aangelegd.

De voorzitter van de rechtbank van koophandel kan, de betrokken curator of diens raadsman gehoord, de curator de volgende sancties opleggen : een waarschuwing, een berisping of, gedurende ten hoogste een maand, een schorsing van bezoldiging.

De curators kunnen alleen door de Koning uit hun ambt ontslagen worden; Hij kan hun ook, doch altijd nadat zij werden opgeroepen en gehoord, lichtere sancties opleggen.

Alle door de voorzitter van de rechtbank van koophandel of door de Koning uitgesproken beslissingen waarbij sancties worden opgelegd, kunnen overeenkomstig de wettelijk bepaalde termijnen en vormvoorschriften voor de Raad van State worden bestreden.

Art. 458. — De rechtbank van koophandel die een vonnis van faillietverklaring uitspreekt, wijst onder de daartoe in haar rechtsgebied benoemde personen een of meer curators aan en ziet er op toe dat de faillissementen, naar gelang van de vermoedelijke omvang ervan, billijk onder de curators worden verdeeld.

Onverminderd de andere wetsbepalingen tot regeling van de faillissementen die van toepassing blijven, maken de curators dadelijk na hun aanwijzing voor een faillissement, een inventaris op van het actief en het passief van het faillissement, handelen zo spoedig mogelijk en zorgen, in het belang van de schuldeisers, voor de tegeldemaking van het actief. Vervolgens maken zij een ontwerp van rekening en

réussite d'un examen spécial, dont les conditions et modalités seront définies par arrêté royal. Ils seront nommés par le Roi, sur une liste double présentée par la Chambre des Représentants et par le tribunal de commerce où ils seront amenés à exercer leurs fonctions.

Ils prêteront, avant leur entrée en fonction, devant le tribunal de commerce du ressort pour lequel ils sont désignés et dans la ou les langues usuelles de ce tribunal, le serment suivant : « Je jure fidélité au Roi, obéissance à la Constitution et aux lois du peuple belge. Je jure d'accomplir ma mission fidèlement, avec honneur et probité et d'agir toujours au mieux de l'intérêt des créanciers des faillites. »

Le Roi définira leur statut dans la fonction publique et dans l'ordre judiciaire de même que le barème de leur rémunération et les modalités de leur mise à la retraite.

Art. 457. — Les curateurs sont soumis à la surveillance du Président du tribunal de commerce qui pourra leur retirer une curatelle en cas de négligence ou de manquement, dans les conditions prévues à l'article 462; cette décision sera sans appel et un dossier disciplinaire pourra en ce cas être établi à leur charge.

Le Président du tribunal de commerce pourra, après avoir entendu le curateur concerné ou son conseil, infliger au curateur les sanctions suivantes : avertissement, blâme ou suspension de rémunération n'excédant pas un mois.

Les curateurs ne pourront être révoqués de leurs fonctions que par le Roi, qui pourra aussi leur infliger des sanctions inférieures, mais toujours après qu'ils aient été convoqués et entendus.

Toutes les décisions imposant des sanctions prononcées par le Président du tribunal de commerce ou par le Roi pourront être attaquées devant le Conseil d'Etat dans les délais et formes légaux.

Art. 458. — Le tribunal de commerce qui déclare une faillite désignera un ou plusieurs curateurs parmi les personnes nommées à cet effet dans son ressort, en veillant à répartir équitablement les faillites entre les curateurs, en fonction de l'importance présumée de celles-ci.

Sans préjudice des autres dispositions légales régissant la faillite, qui demeurent d'application, les curateurs établiront immédiatement après leur désignation dans une faillite, un inventaire des situations actives et passives de la faillite, procéderont dans les meilleurs délais et en veillant à l'intérêt des créanciers à la réalisation des actifs; ils établiront ensuite un projet de reddition des comptes avec ré-

verantwoording met verdeling op, hetwelk, nadat de schuldeisers vooraf werden opgeroepen, aan de rechtbank van koophandel dient te worden voorgelegd.

Zij maken een staat op van de voor het beheer van het faillissement gemaakte kosten die, overeenkomstig de nadere door de Koning in een uitvoeringsbesluit vast te stellen regels, ten laste komen van de Staat, waarbij zij rekening houden met het aantal uren dat zij voor ieder faillissement hebben gepresteerd.

Art. 459. — Onder hun verantwoordelijkheid en onder toezicht van de aangestelde rechter-commissaris oordelen de aangewezen curators en zij alleen voor ieder faillissement over de wenselijkheid om een rechtspleging te beginnen of te vervolgen, alsmede over de keuze van de daarbij optredende advocaten. De advocaten worden gekozen onder de door de minister van Justitie benoemde advocaten van wie de lijst hen bij hun aanwijzing wordt meegedeeld.

Behalve als het gaat om de advocaat die gepleit heeft in een geding dat in hoger beroep wordt behandeld, zorgen de curators ervoor dat de door hen gekozen advocaat ressorteert onder het rechtsgebied van de rechtbank waar het geding wordt behandeld.

Art. 460. — Werden de vorderingen van alle bevoorrechte en gewone schuldeisers onverkort voldaan, dan houdt de curator, ten bate van de Staat en vóór enige teruggave aan de gefailleerde, van het saldo van het actief een door de Koning vast te stellen bedrag in als vergoeding voor de kosten van het beheer van het faillissement.

Die inhouding geschiedt met instemming van de rechtbank van koophandel, mits de gefailleerde regelmatig werd opgeroepen en zijn opmerkingen kon maken. Tegen het dienaangaande gewezen vonnis kan door de gefailleerde overeenkomstig de wettelijk bepaalde termijnen en vormvoorschriften hoger beroep worden ingesteld. »

28 september 1995.

partition à soumettre au tribunal de commerce, les créanciers étant convoqués préalablement.

Ils dresseront un état des frais exposés pour l'administration de la faillite, lesquels seront pris en charge par l'Etat, suivant les modalités à définir par le Roi dans un arrêté d'exécution et ils tiendront compte des heures de prestations accomplies pour chaque faillite.

Art. 459. — Sous leur responsabilité et le contrôle du juge-commissaire désigné, les curateurs désignés seront seuls juges, pour chaque faillite, de l'opportunité d'engager ou de poursuivre des procédures contentieuses et du choix des avocats pour les diligenter. Les avocats seront choisis parmi les avocats nommés par le ministre de la Justice, dont la liste sera communiquée lors de leur désignation.

Les curateurs veilleront à choisir un avocat du ressort du tribunal où devra se poursuivre l'instance, sauf pour l'avocat qui a plaidé en instance de poursuivre l'action en appel.

Art. 460. — Dans les cas où tous les créanciers privilégiés et chirographaires d'une faillite voient leur créance honorée intégralement, le curateur prélève sur le solde d'actif, au profit de l'Etat et avant toute restitution au failli, une somme à fixer par le Roi, en compensation du coût de l'administration de la faillite.

Ce prélèvement s'effectue après accord du tribunal de commerce, le failli étant régulièrement convoqué et pouvant faire part de ses observations. Le jugement rendu à cet égard est susceptible d'appel par le failli, dans les formes et délais légaux. »

28 septembre 1995.

R. HOTERMANS

