

**Belgische Kamer
van Volksvertegenwoordigers**

GEWONE ZITTING 1994-1995 (*)

28 FEBRUARI 1995

ONTWERP

van faillissementswet

AMENDEMENTEN

N° 83 VAN DE HEER LANDUYT c.s.

Art. 5

In het eerste lid, tussen de woorden « op dagvaarding » en de woorden « van een of meer schuldeisers » de woorden « of bij wege van een verzoekschrift » invoegen.

VERANTWOORDING

Anders dan het geval is onder de huidige faillissementswet, zoals geïnterpreteerd door het Hof van Cassatie, beoogt dit amendement de vordering tot faillietverklaring bij verzoekschrift toe te laten. Wij menen dat dit kan bijdragen tot een verlaging van de drempel tot het instellen van deze procedure. Het verzoek van een schuldeiser zou aldus volstaan opdat de rechter uitspraak zou doen, zonder dat hij de onontvankelijkheid van de vordering moet inroepen omdat zij niet bij dagvaarding werd ingeleid. Bovendien sluit dit aan bij de door de minister geformuleerde intentie

Zie :

- 631 - 91 / 92 (B.Z.) :

— N° 1 : Wetsontwerp.

— N° 2 tot 9 : Amendementen.

(*) Vierde zitting van de 48^e zittingsperiode.

**Chambre des Représentants
de Belgique**

SESSION ORDINAIRE 1994-1995 (*)

28 FÉVRIER 1995

PROJET DE LOI

sur les faillites

AMENDEMENTS

N° 83 DE M. LANDUYT ET CONSORTS

Art. 5

A l'alinéa 1^{er}, insérer les mots « ou par voie de requête » entre les mots « sur citation » et les mots « d'un ou plusieurs créanciers ».

JUSTIFICATION

Rompant avec l'actuelle loi sur les faillites, telle que la Cour de cassation l'a interprétée, cet amendement vise à permettre que la déclaration de faillite soit demandée par voie de requête. Nous pensons que cela peut contribuer à faciliter l'introduction de la procédure en déclaration de faillite. La requête d'un créancier suffirait en effet pour que le juge se prononce, lui évitant de devoir invoquer l'irrecevabilité de la demande pour le motif qu'elle n'a pas été introduite par voie de citation. De plus l'amendement proposé rejoint l'intention du ministre d'inciter les créanciers

Voir :

- 631 - 91 / 92 (S.E.) :

— N° 1 : Projet de loi.

— N° 2 à 9 : Amendements.

(*) Quatrième session de la 48^e législature.

de schuldeisers aan te zetten zelf het initiatief te nemen van een vordering tot faillietverklaring.

R. LANDUYT
W. DE VliegHERE
Fr. SAUSSUS
J. SIMONET
M. VERWILGHEN

N° 84 VAN MEVROUW MERCKX-VAN GOEY
(Sub-amendement op het amendement n° 5 (Stuk n° 631/4 - 91/92 (B.Z.))

Art. 6

A) In de Nederlandse tekst, in het tweede lid, de woorden « enige betrokkene » vervangen door de woorden « elke belanghebbende »;

B) Het vierde lid aanvullen met de volgende bepaling :

« De beslissing vervalt van rechtswege indien het faillissement niet wordt uitgesproken binnen vier maanden na betekening van de dagvaarding in faillissement. Deze termijn wordt opgeschort voor de duur van het uitstel aan de debiteur toegekend of vereist na een heropening van de debatten. Onverminderd de toepassing van artikel 25 van de wetten betreffende het handelsregister gecoördineerd op 20 juli 1964, wordt de beslissing niet bekendgemaakt. »

VERANTWOORDING

A) het betreft hier een tekstverbetering;

B) de beschikking tot ontneming van het beheer is een voorlopige maatregel van louter bewarende aard. Dit amendement beperkt deze maatregel in de tijd tot maximaal vier maanden.

T. MERCKX-VAN GOEY

N° 85 VAN DE HEREN DE CLERCK EN LANDUYT

(Subamendement op amendement n° 34 (Stuk n° 631/4 - 91/92)

Art. 37

Punt 1 vervangen door de volgende bepaling :

« 1) Het eerste lid aanvullen met wat volgt :
« en in dagbladen of in periodieke uitgaven met regionale spreiding » ».

VERANTWOORDING

Indien men de verplichting tot publikatie in de pers terug wenst in te voeren is het aangewezen dit niet tot de dagbladen te beperken. Men dient er met name rekening

à prendre eux-mêmes l'initiative de demander la déclaration de faillite.

N° 84 DE MME MERCKX-VAN GOEY
(Sous-amendement à l'amendement n° 5 (Doc. n° 631/4 - 91/92 (S.E.))

Art. 6

A) Dans le texte néerlandais du deuxième alinéa, remplacer les mots « enige betrokkene » par les mots « elke belanghebbende »;

B) Compléter l'alinéa 4 par la disposition suivante :

« La décision cesse de plein droit de produire des effets si un jugement de faillite n'est pas prononcé dans les quatre mois de la signification de la citation. Ce délai est suspendu pendant le temps de la remise accordée au débiteur, ou pendant le temps nécessaire à la suite d'une réouverture des débats.

La décision ne fait l'objet d'aucune publication, hormis celle prévue à l'article 25 des lois relatives au registre du commerce, coordonnées le 20 juillet 1964. »

JUSTIFICATION

A) Il s'agit d'une correction de texte;

B) L'ordonnance de dessaisissement est une mesure provisoire de nature purement conservatoire. Le présent amendement limite cette mesure dans le temps à un maximum de quatre mois.

N° 85 DE MM. DE CLERCK ET LANDUYT

(Sous-amendement à l'amendement n° 34 (Doc. n° 631/4 - 91/92)

Art. 37

Remplacer le point 1) par la disposition suivante :

« 1) Compléter l'alinéa 1^{er} par ce qui suit :
« et dans des journaux ou des périodiques ayant une diffusion régionale » ».

JUSTIFICATION

Si l'on veut réintroduire l'obligation de publier le jugement déclaratif de la faillite dans la presse, il convient de ne pas la limiter aux seuls journaux. Il ne faut pas perdre

mee te houden dat in sommige gevallen een ruime verspreiding kan worden bereikt door gebruik te maken van regionale publikaties.

S. DE CLERCK
R. LANDUYT

N° 86 VAN DE HEREN LANDUYT EN VANDEURZEN

Art. 37

In punt 1 van het tweede lid, tussen de woorden « datum van geboorte, » en de woorden « alsmede het adres » en tussen de woorden « de rechtsvorm, » en de woorden « het inschrijvingsnummer », telkens de woorden « de aard van de voornaamste handelsactiviteit alsmede de benaming waaronder die activiteit wordt uitgeoefend, » invoegen.

VERANTWOORDING

Het is wenselijk dat uit het uittreksel van het faillietverklarend vonnis meteen zou blijken in welke sector de gefailleerde actief is. Eenzelfde vermelding wordt overigens gemaakt in het uittreksel van het vonnis dat de voorlopige opschorting toekent (artikel 19 ontwerp betreffende het akkoord en de opschorting van betaling).

R. LANDUYT
J. VANDEURZEN

N° 87 VAN DE HEER VANDEURZEN
(Subamendement op amendement n° 41 (Stuk n° 631/6 - 91/92))

Art. 30

De woorden « of medewerkers » schrappen.

N° 88 VAN DE HEER VANDEURZEN

Art. 76

- 1) **In het tweede lid, de woorden « twee maanden » vervangen door de woorden « één maand ».**
- 2) **In het derde lid, de woorden « acht dagen » vervangen door de woorden « één maand ».**

de vue que certaines publications régionales permettent d'assurer une large publicité.

N° 86 DE MM. LANDUYT ET VANDEURZEN

Art. 37

Au point 1 de l'alinéa 2, entre les mots « date de naissance » et les mots « ainsi que l'adresse » et entre les mots « la forme » et les mots « le numéro d'immatriculation », insérer chaque fois les mots « la nature de l'activité commerciale principale ainsi que la dénomination sous laquelle cette activité est exercée ».

JUSTIFICATION

Il serait souhaitable que l'extrait du jugement déclaratif de la faillite fasse apparaître dans quel secteur le failli exerce ses activités. Cette mention doit d'ailleurs également figurer dans l'extrait du jugement qui accorde le sursis provisoire (article 19 du projet de loi relatif à l'accord et aux sursis de paiement).

N° 87 DE M. VANDEURZEN
(Sous-amendement à l'amendement n° 41 (Doc. n° 631/6 - 91/92))

Art. 30

Supprimer les mots « ou collaborateurs ».

N° 88 DE M. VANDEURZEN

Art. 76

- 1) **A l'alinéa 2, remplacer les mots « deux mois » par les mots « un mois ».**
- 2) **A l'alinéa 3, remplacer les mots « huit jours » par les mots « un mois ».**

N° 89 VAN DE HEER VANDEURZEN

(Subamendement op amendement n° 31 (Stuk n° 631/4 - 91/92))

Art. 31bis (nieuw)

In het voorgestelde artikel 31bis, eerste lid, de woorden « in een bepaald dossier » schrappen en in het tweede lid de woorden « in het betrokken dossier » schrappen.

J. VANDEURZEN

N° 90 VAN DE HEER DE CLERCK

Art. 134

Dit artikel schrappen.

VERANTWOORDING

Dit artikel voorziet in de invoering in het Belgisch recht van het misdrijf « misbruik van vennootschapsgoederen ». De invoering van dit misdrijf is om twee essentiële redenen niet gerechtvaardigd.

Ten eerste bevat het positief recht maatregelen waardoor het mogelijk is de ongeoorloofde gedragingen te beteugelen waaraan bestuurders in rechte of in feite van vennootschappen of verenigingen zich schuldig kunnen maken.

De ongeoorloofde gedragingen die de wetgever met het misdrijf beoogt, vallen reeds onder het misbruik van vertrouwen, dat bestraft wordt krachtens artikel 491 van het Strafwetboek. Volgens de rechtspraak kan het materiële element van het begrip verduistering, dat kenmerkend is voor het misbruik van vertrouwen, immers bestaan uit de onttrekking van een deel van het actief aan zijn maatschappelijke bestemming door er anderszins gebruik van te maken dan er normaal van zou moeten worden gemaakt, en uit het gebruik van maatschappelijke tegoeden op een wijze die regelrecht indruist tegen het maatschappelijk doel en het belang van de rechtspersoon. Met deze definitie kan de door een bestuurder gepleegde verduistering worden gevat; toepassingen ervan komen in de Belgische rechtspraak vaak voor.

Bovendien is er naast het misbruik van vertrouwen, de bedrieglijke bankbreuk, bedoeld in artikel 577, 2°, Boek III van het Wetboek van koophandel, op grond waarvan het verduisteren of verbergen van activa kan worden betoed. Op grond van bedrieglijke bankbreuk kunnen de curator en de schuldeisers de veroordeling van de gefailleerde of van de organen van gefailleerde vennootschappen verkrijgen wegens ongeoorloofde handelingen van die aard sinds de datum van staking van betaling zoals die, volkomen onafhankelijk, is vastgesteld door de strafrechter.

Naast deze bestaande strafrechtelijke incriminaties, zijn er nog andere wetten die bestraffing van bestuurders mogelijk maken. Dit is het geval met artikel 62 van de gecoördineerde wetten op de handelsvennootschappen, dat de aansprakelijkheid van de bestuurders regelt, en met

N° 89 DE M. VANDEURZEN

(Sous-amendement à l'amendement n° 31 (Doc. n° 631/4 - 91/92))

Art. 31bis (nouveau)

A l'article 31bis, alinéa 1^{er} proposé, supprimer les mots « dans un dossier » et à l'alinéa 2, supprimer les mots « dans une affaire ».

N° 90 DE M. DE CLERCK

Art. 134

Supprimer cet article.

JUSTIFICATION

Cet article introduit dans le droit belge l'infraction « d'abus de biens sociaux ». L'introduction de cette infraction ne se justifie pas, et ce pour deux raisons essentielles.

Tout d'abord, le droit positif contient des mesures de répression des agissements illicites dont se rendraient coupables les dirigeants de droit ou de fait de sociétés ou d'associations.

Les comportements illicites que le législateur entend viser par l'infraction relèvent déjà de l'abus de confiance, puni en application de l'article 491 du Code pénal. Il appert de la jurisprudence que la soustraction d'une partie de l'actif à son but social pour en faire un usage différent de celui qui devrait en être fait normalement ainsi que l'usage de biens sociaux tout à fait contraire à l'objectif social et à l'intérêt de la personne morale peuvent constituer l'élément matériel de la notion de détournement, caractéristique de l'abus de confiance. Cette définition recouvre le détournement commis par un dirigeant; on en retrouve de nombreuses applications dans la jurisprudence belge.

Outre l'abus de confiance, il y a également la banqueroute frauduleuse, visée à l'article 577, 2°, du Livre III du Code de commerce, qui permet de réprimer le détournement ou la dissimulation d'actif. Sur la base de la banqueroute frauduleuse, le curateur et les créanciers pourront obtenir la condamnation du failli ou des organes des sociétés faillies pour faits illicites de cette nature depuis la date de la cessation de paiement telle qu'elle est fixée, en toute indépendance, par juridiction répressive.

En plus de ces incriminations pénales, il existe également d'autres lois qui permettent de punir les dirigeants de sociétés. C'est le cas de l'article 62 des lois coordonnées sur les sociétés commerciales, qui règle la question de la responsabilité des administrateurs, ainsi que de l'article 60

artikel 60 van de genoemde wetten, dat de tegenstrijdigheid van belangen in de vennootschap regelt.

Ten tweede zou het voorgestelde misdrijf, dat rechtstreeks geïnspireerd is op het Franse recht, grote onzekerheden kunnen teweegbrengen alsook een rechtsonzekerheid waarvan het Franse recht het voorbeeld geeft, zonder dat deze ernstige nadelen gerechtvaardigd worden door de reële noodzaak om een nieuw bijzonder misdrijf te creëren.

Om die redenen dient artikel 134 van het wetsontwerp te worden geschrapt.

S. DE CLERCK

N° 91 VAN MEVROUW MERCKX-VAN GOEY EN DE HEER DE CLERCK

Art. 65

De volgende wijzigingen aanbrengen :

1° **na de woorden** « na behoorlijke oproeping van de gefailleerde » **de volgende woorden toevoegen :** « met een gerechtsbrief die de tekst bevat van dit artikel »;

2° **een tweede lid toevoegen, luidend als volgt :** « De gefailleerde wordt eveneens gehoord over de vereffening van het faillissement. ».

VERANTWOORDING

Gelet op het belang van de schuldeisers is het wenselijk de gefailleerde te betrekken bij de vereffening. De informatie waarover de gefailleerde beschikt laat toe tegen de beste voorwaarden te verkopen, aangenomen dat de gefailleerde te goeder trouw alle inlichtingen doorgeeft, zoals hij moet doen. In die geest bepaalt artikel 74 dat de gefailleerde wordt opgeroepen.

Huidig amendement voorziet reeds in de uitwisseling van informatie over vereffeningswijzen op het moment van de verificatie van de schuldvorderingen.

N° 92 VAN MEVROUW MERCKX-VAN GOEY EN DE HEER DE CLERCK

Art. 74

De volgende wijzigingen aanbrengen :

1° **paragraaf 1, derde lid wordt paragraaf 2;**

2° **paragraaf 2 wordt paragraaf 3;**

3° **paragraaf 3 wordt paragraaf 4.**

VERANTWOORDING

Dit amendement herschikt artikel 74.

des lois précitées, qui concerne l'opposition d'intérêts au sein de la société.

Deuxièmement, l'infraction que l'on propose d'insérer dans le Code pénal, inspirée directement du droit français, risque de provoquer de grandes incertitudes et d'engendrer une insécurité juridique dont le droit français donne l'exemple, sans que ces graves inconvénients soient justifiés par la nécessité réelle de créer une nouvelle infraction spécifique.

Pour toutes les raisons précitées, nous estimons qu'il faut supprimer l'article 134 du projet à l'examen.

N° 91 DE MME MERCKX-VAN GOEY ET M. DE CLERCK

Art. 65

Apporter les modifications suivantes :

1° **après les mots** « ou celui-ci dûment appelé » **ajouter les mots** « par pli judiciaire, contenant le texte du présent article »;

2° **ajouter un alinéa 2, libellé comme suit :** « Le failli est également entendu sur la liquidation de la faillite. ».

JUSTIFICATION

L'intérêt des créanciers commande que le failli soit associé à la liquidation. Les informations qu'il peut détenir et qu'il doit transmettre de bonne foi aux curateurs doivent permettre à ceux-ci de prendre les mesures nécessaires à la meilleure valorisation possible des actifs. C'est dans cette perspective que l'article 74 prévoit la convocation du failli.

Le présent amendement prévoit l'échange des informations sur les modes de liquidation dès la vérification des créances.

N° 92 DE MME MERCKX-VAN GOEY ET M. DE CLERCK

Art. 74

Apporter les modifications suivantes :

1° **le § 1^{er}, alinéa 3 devient le § 2;**

2° **le § 2 devient le § 3;**

3° **le § 3 devient le § 4.**

JUSTIFICATION

Le présent amendement vise à réorganiser l'article 74.

N° 93 VAN MEVROUW **MERCKX-VAN GOEY** EN
DE HEER **DE CLERCK**

Art. 82

Het derde lid vervangen door de volgende bepaling :

« Dit artikel is niet van toepassing ten aanzien van de belastingen ».

VERANTWOORDING

Dit amendement brengt de terminologie van deze bepaling in overeenstemming met ontwerp 1406/1 (artikel 32, tweede lid).

N° 94 VAN MEVROUW **MERCKX-VAN GOEY** EN
DE HEER **DE CLERCK**

Art. 89

Het tweede lid schrappen.

VERANTWOORDING

Cf. het wegvallen van art. 46.

T. MERCKX-VAN GOEY
S. DE CLERCK

N° 93 DE MME **MERCKX-VAN GOEY** ET M. **DE CLERCK**

Art. 82

Remplacer l'alinéa 3 par la disposition suivante :

« Le présent article ne s'applique pas à l'égard des impôts ».

JUSTIFICATION

Le présent amendement met la terminologie de cette disposition en concordance avec celle du projet 1406/1 (article 32, alinéa 2).

N° 94 DE MME **MERCKX-VAN GOEY** ET M. **DE CLERCK**

Art. 89

Supprimer l'alinéa 2.

JUSTIFICATION

Le présent amendement est la conséquence logique de la suppression de l'article 46.