

BELGISCHE SENAAAT**SENAT DE BELGIQUE****ZITTING 1977-1978****SESSION DE 1977-1978**

12 JULI 1978

12 JUILLET 1978

Ontwerp van wet tot economische heroriëntering**Projet de loi de réorientation économique**AMENDEMENT
VAN DE HEER D'HAeyer c.s.AMENDEMENT PROPOSE
PAR M. D'HAeyer ET CONSORTS

ART. 91

ART. 91

De tekst van dit artikel te vervangen als volgt :

« In dezelfde gecoördineerde wetten wordt een artikel 63ter ingevoegd, luidende :

« Artikel 63ter. — In geval van faillissement van de vennootschap en van onvoldoende activa, kan iedere beheerder of gewezen beheerder alsmede ieder ander persoon die ten aanzien van de zaken van de vennootschap werkelijke bestuursbevoegdheid heeft gehad, wegens een kennelijke grove fout persoonlijk aansprakelijk worden gesteld, met of zonder hoofdelijkheid, voor het geheel of een deel van de schulden van de vennootschap, ten belope van het gebrek aan activa, indien en voor zover dat gebrek aan activa een gevolg is van die fout. »

Verantwoording

De tekst die in de Commissie geamendeerd is door de Regering, bevat nog steeds een tweevoudig wettelijk vermoeden :

— de wet vermoedt het oorzakelijk verband tussen de fout en het ontoereikend actief;

— de wet vermoedt dat het bedrag van de schade gelijk is aan het bedrag van het ontoereikend actief.

R. A 11162*Zie :*

Gedr. St. van de Senaat :

415 (1977-1978) :

N° 1 : Ontwerp van wet.

N° 2 : Verslag.

N° 3 tot 12 : Amendementen.

N° 13 : Voorstel van resolutie.

N° 14 tot 16 : Amendementen.

Remplacer cet article par les dispositions suivantes :

« Dans les mêmes lois coordonnées, il est inséré un article 63ter libellé comme suit :

« Article 63ter. — En cas de faillite de la société et d'insuffisance de l'actif, tout administrateur ou ancien administrateur, ainsi que toute autre personne qui a effectivement détenu le pouvoir de gérer la société, peuvent, en cas de faute grave et caractérisée, être déclarés personnellement obligés, avec ou sans solidarité, à tout ou partie des dettes sociales, à concurrence de l'insuffisance d'actif si et dans la mesure où cette insuffisance d'actif résulte de ladite faute. »

Justification

Le texte amendé en Commission par le Gouvernement contient encore une double présomption légale :

— la loi présume le lien de causalité entre la faute et l'insuffisance d'actif,

— La loi présume que le montant du dommage est égale au montant de l'insuffisance d'actif.

R. A 11162*Voir :*

Documents du Sénat :

415 (1977-1978) :

N° 1 : Projet de loi.

N° 2 : Rapport.

N° 3 à 12 : Amendements.

N° 13 : Proposition de résolution.

N° 14 à 16 : Amendements.

Dit tweevoudig vermoeden druist rechtstreeks in tegen het algemeen beginsel van de burgerlijke aansprakelijkheid volgens hetwelk de benadeelde het bewijs moet leveren zowel van het oorzakelijk verband tussen de fout en de geleden schade als van het bedrag van de schade die een rechtstreeks gevolg is van de fout.

De omkering van deze dubbele bewijslast is niet verantwoord, want het zal dikwijls voorkomen dat het ontoereikend actief bij faillissement of vereffening van de vennootschap, helemaal geen verband zal houden met de fout van de beheerder of de zaakvoerder.

Ter illustratie hiervan volgen hier drie voorbeelden.

Allereerst het geval van sneeuwbalfaillissementen, die in deze crisistijd, helaas hoe langer hoe meer plaatsvinden. Een onderneming voor stukwerk of een toeleveringsbedrijf wordt tot faillissement gebracht door het in gebreke blijven van haar voornaamste klant en door het verlies van de grote schuldvordering die zij op hem had.

Een kleine PVBA wordt tot vereffening gedwongen door het overlijden of de ziekte van haar zaakvoerder die de drijvende kracht van het bedrijf was.

Een bedrijf wordt gedwongen zijn activiteit stop te zetten omdat buitenlandse firma's goederen op de markt brengen tegen onevenaarbaar lage prijzen.

In die drie gevallen zal de stopzetting van de activiteit ipso facto leiden tot zware opzeggingsvergoedingen, sluitingsvergoedingen, en bovendien bijna altijd tot een waardevermindering van de activa als die bij liquidatie-uitverkoop te gelde worden gemaakt.

Indien het totaal van die vergoedingen en dat verlies, waaraan in het eerste geval het verlies van de schuldvordering op de belangrijkste klant moet worden toegevoegd, de eigen middelen van de vennootschap overschrijdt, zullen de lasten de baten overtreffen hetgeen per hypothese niet te wijten is aan een fout die de beheerders-zaakvoerders en daarmee gelijkgestelde personen, en a fortiori de gewezen beheerders en gewezen zaakvoerders zouden hebben bedreven.

De meest elementaire rechtvaardigheid gebiedt dat, althans in dit geval, het tekort aan activa niet wordt aangerekend aan de bestuurders en gewezen bestuurders van de vennootschap.

R. D'HAeyer.
F. JANSSENS.
J. VAN OFFELEN.
L. HERMAN-MICHIELENS.

Cette double présomption va directement à l'encontre du principe général de la responsabilité civile suivant lequel c'est au préjudicié qu'il appartient d'établir et le lien de causalité entre la faute et le dommage subi, et le montant du dommage qui est ainsi une conséquence directe de la faute.

Le renversement de cette double preuve ne se justifie pas car il arrivera souvent que l'insuffisance d'actif constatée lors de la faillite ou de la liquidation de la société sera tout à fait indépendante de la faute imputable à l'administrateur ou au gérant.

Trois exemples, parmi bien d'autres, illustrent cette situation.

Tout d'abord, le cas des faillites en chaîne, hélas de plus en plus fréquent en cette période de crise : une entreprise qui travaille à façon ou en sous-traitance se voit contrainte à la faillite par la défaillance de son principal client et la perte de l'importante créance qu'elle possédait sur lui.

Ou bien, c'est une petite SPRL qui est contrainte à entrer en liquidation par suite du décès ou de la maladie de son gérant, qui en était l'âme.

Ou encore, une entreprise est contrainte d'arrêter ses activités en raison de l'irruption sur le marché de firmes étrangères pratiquant des prix défiant toute concurrence.

Dans ces trois cas, la cessation des activités va entraîner ipso facto la déduction de lourdes indemnités compensatoires de préavis, majorées d'indemnités de fermeture, et en outre, presque toujours, une moins-value sur la réalisation des actifs sociaux dans le cadre d'une vente en liquidation.

Si le total de ces indemnités et de cette perte, total auquel il faut dans le premier cas ajouter la perte de la créance sur le principal client, excède les fonds propres de la société, il y aura une insuffisance d'actif qui, par hypothèse, a une cause étrangère à la faute qu'auront pu commettre les administrateurs, gérants et personnes y assimilées, et a fortiori les anciens administrateurs et anciens gérants.

La justice élémentaire commande que, dans cette mesure tout au moins, l'insuffisance d'actif ne soit pas imputée aux dirigeants et ex-dirigeants de la société.