

Belgische Kamer van Volksvertegenwoordigers

GEWONE ZITTING 1995-1996 (*)

5 MAART 1996

WETSONTWERP

betreffende het gerechtelijk akkoord

AMENDEMENTEN

N^o 27 VAN DE HEER PIETERS c.s.

Art. 7

Dit artikel aanvullen met een derde, vierde, vijfde en zesde lid, luidend als volgt :

« Uiterlijk één maand na het verstrijken van elk kwartaal zendt de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid een lijst van kooplieden die reeds twee kwartalen de verschuldigde RSZ-bijdragen niet meer betaald hebben naar de griffie van de rechtbank van koophandel van het rechtsgebied waarbinnen de kooplieden hun woonplaats, of indien het rechtspersonen betreft, hun maatschappelijke zetel hebben. De lijst vermeldt naast de naam van de koopman ook het verschuldigde bedrag.

Uiterlijk één maand na het verstrijken van elk kwartaal zendt de administratie van Financiën een lijst van kooplieden die reeds twee kwartalen de verschuldigde BTW of bedrijfsvoorheffing niet meer betaald hebben naar de griffie van de rechtbank van koophandel van het rechtsgebied waarbinnen de kooplieden hun woonplaats, of indien het rechtspersonen betreft, hun maatschappelijke zetel hebben. De lijst vermeldt naast de naam van de koopman ook het verschuldigde bedrag.

Zie :

- 329 - 95 / 96 :

— N^o 1 : Wetsontwerp.

— N^{os} 2 tot 5 : Amendementen.

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

Chambre des Représentants de Belgique

SESSION ORDINAIRE 1995-1996 (*)

5 MARS 1996

PROJET DE LOI

relatif au concordat judiciaire

AMENDEMENTS

N^o 27 DE M. PIETERS ET CONSORTS

Art. 7

Compléter cet article par les alinéas 3, 4, 5 et 6 suivants :

« Dans le mois de l'expiration de chaque trimestre, l'Office national de sécurité sociale transmet une liste des commerçants qui n'ont plus versé les cotisations de sécurité sociale dues depuis deux trimestres au greffe du tribunal de commerce dans le ressort duquel ils ont leur domicile, ou, s'il s'agit de personnes morales, leur siège social. La liste indique, outre le nom du commerçant, la somme due.

Dans le mois de l'expiration de chaque trimestre, l'administration des Finances transmet une liste des commerçants qui n'ont plus versé la TVA ou le pré-compte professionnel dus depuis deux trimestres au greffe du tribunal de commerce dans le ressort duquel ils ont leur domicile, ou, s'il s'agit de personnes morales, leur siège social. La liste indique, outre le nom du commerçant, la somme due.

Voir :

- 329 - 95 / 96 :

— N^o 1 : Projet de loi.

— N^{os} 2 à 5 : Amendements.

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

Uiterlijk één maand na de beslissing van de minister van Financiën tot weigering of schrapping van een registratie als aannemer zendt de administratie van Financiën een afschrift van die beslissing naar de griffie van de rechtbank van koophandel van het rechtsgebied waarbinnen de kooplieden hun woonplaats, of indien het rechtspersonen betreft, hun maatschappelijke zetel hebben.

De in dit artikel bedoelde lijsten en afschriften blijven berusten op de griffies van elk van deze rechtbanken, die binnen de 10 dagen na ontvangst een kopie sturen naar onder hun rechtsgebied ressorterende overheidsinstellingen of particuliere instellingen die door de bevoegde overheid zijn aangeduid of erkend om ondernemingen in moeilijkheden te begeleiden. ».

VERANTWOORDING

Artikel 5 voorziet de inzameling ter griffie van de rechtbank van koophandel van alle nuttige inlichtingen en gegevens betreffende ondernemingen die betaalmoeilijkheden ondervinden. Er is derhalve enkel inzameling en geen meldingsplicht in geval van betaalmoeilijkheden voorzien, ook niet voor de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid (RSZ bijdragen) en het ministerie van Financiën (BTW en bedrijfsvoorheffing).

Dit beperkt de efficiëntie van de gegevensverzameling en meer nog van de werking van de kamers van opschorting, vermits, buiten geregistreerde protesten, veroordelende (verstek)vonnissen en berichten van beslag alle inlichtingen individueel en per onderneming dienen te worden opgevraagd.

Betaalmoeilijkheden die vastgesteld worden bij de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid en het ministerie van Financiën zijn essentiële signalen omdat deze schuldeisers vaak als *de facto* financiers gebruikt worden door ondernemingen die geen afdoende bankkredieten meer kunnen bekomen. Bij loutere inzameling van deze gegevens gaat de signaalfunctie grotendeels verloren, temeer daar de inzameling vaak het gevolg zal zijn van een reeds bestaand vermoeden van financiële problemen. Het individueel inzamelen van gegevens betekent onbetwistbaar tijdverlies, daar waar juist een snel en preventief optreden determinerend is voor het succes van reddingspogingen van ondernemingen in moeilijkheden.

Om preventief te kunnen optreden, is een goede informatiedoorstroming tussen de verschillende betrokken instellingen en organisaties absoluut noodzakelijk (zie ook verantwoording bij amendement n° 11 van de heren Pieters, Vandeurzen, Verherstraeten en Willems, Parl. Stuk n° 329/3-95/96). De gewestelijke instellingen en organisaties instellingen (de gewesten ontlenden hun bevoegdheid inzake faillissementspreventie aan artikel 6, § 1, VI, BWHI) moeten samenwerken met de rechtbanken van koophandel en *vice versa*. Enkel door een goede wisselwerking tussen de gewestelijke en de federale diensten zullen op het terrein resultaten kunnen geboekt worden. De federale wetgever kan deze samenwerking natuurlijk niet eenzijdig afdwingen. Toch is het wenselijk dat reeds, unilateraal, informatie inzake veroordelende (verstek) vonnissen en berichten van beslag tegen kooplieden zou

Dans le mois de la décision du ministre des Finances portant refus ou radiation d'un enregistrement comme entrepreneur, l'administration des Finances transmet une copie de cette décision au greffe du tribunal de commerce dans le ressort duquel le commerçant a son domicile ou la personne morale, son siège social.

Les listes et copies visées au présent article restent déposées aux greffes respectifs desdits tribunaux, qui en transmettent une copie, dans les dix jours de leur réception, aux organismes publics ou privés de leur ressort, qui sont désignés ou agréés par l'autorité compétente pour aider les entreprises en difficulté. ».

JUSTIFICATION

L'article 5 dispose que les renseignements et éléments utiles concernant les entreprises en difficultés financières sont rassemblés au greffe du tribunal de commerce. Le projet de loi ne prévoit donc que le rassemblement de renseignements en cas de difficultés financières et n'impose aucune obligation d'information, pas même à l'Office national de sécurité sociale (cotisations de sécurité sociale) ou au ministère des Finances (TVA et précompte professionnel).

Cela limite l'efficacité du rassemblement des données et plus encore du fonctionnement des chambres de sursis, dans la mesure où, abstraction faite des protêts enregistrés, des jugements de condamnation (par défaut) et des avis de saisie, tous les renseignements doivent faire l'objet, pour chaque entreprise, d'une demande individuelle.

Les difficultés de paiement qui sont constatées par l'Office national de sécurité sociale et par le ministère des Finances constituent des signaux essentiels, car ces créanciers tiennent souvent lieu de financiers à des entreprises qui ne parviennent plus à obtenir des crédits suffisants auprès des banques. Ces signaux passeront en grande partie inaperçus si la loi ne prévoit que le simple rassemblement des éléments utiles, d'autant que ces derniers ne sont le plus souvent rassemblés que lorsqu'il existe déjà une présomption en ce qui concerne les difficultés de paiement. Le rassemblement individuel de renseignements représente indubitablement une perte de temps d'autant plus précieuse qu'une intervention rapide et préventive constitue le meilleur gage de succès de toute tentative de sauvetage d'une entreprise en difficulté.

Aucune intervention préventive n'est possible en l'absence d'une bonne circulation des informations entre les différentes institutions et organisations concernées (cf. la justification de l'amendement n° 11 de MM. Pieters, Vandeurzen, Verherstraeten et Willems, Doc. n° 329/3-95/96). Les institutions et organisations régionales (les régions tirent leurs compétences en matière de prévention des faillites de l'article 6, § 1^{er}, de la loi spéciale de réformes institutionnelles) doivent collaborer avec les tribunaux de commerce, et *vice versa*. Seule une bonne collaboration entre les services régionaux et fédéraux permettra d'arriver à des résultats sur le terrain. Le législateur fédéral n'est évidemment pas en mesure d'imposer unilatéralement cette collaboration. Il serait néanmoins souhaitable qu'il prévoie dès à présent, unilatéralement, que les renseignements relatifs aux jugements de condamnation (par

doorgespeeld worden aan de overheidsinstellingen of particuliere instellingen die door de bevoegde overheid zijn aangeduid of erkend om ondernemingen in moeilijkheden te begeleiden.

De meeste gegevens zijn openbaar. Berichten van beslag zijn enkel ter inzage van notarissen, gerechtsdeurwaarders en advocaten (artikel 1391 van het Gerechtelijk Wetboek). Daarom moet artikel 1391 van het Gerechtelijk Wetboek uitgebreid worden naar inzake faillissementspreventie door decreet of ministerieel besluit bevoegd verklaarde regionale instellingen.

N° 28 VAN DE HEER PIETERS c.s.

Art. 42

Dit artikel aanvullen met een derde lid, luidend als volgt :

« Handelingen door de schuldenaar verricht tijdens de akkoordprocedure zonder de ingevolge artikel 16, § 1, lid 3, vereiste medewerking, machtiging of bijstand van de commissaris inzake opschorting, zijn bij faillissement niet tegenwerpbaar aan de boedel. De curator is nochtans niet gehouden tot teruggave van de goederen waarover de schuldenaar heeft beschikt in zoverre dit leidde tot verrijking van de boedel. ».

VERANTWOORDING

Het toegevoegde derde lid beoogt de procedure inzake faillissement te verduidelijken voor wat betreft handelingen door de schuldenaar verricht zonder medewerking, machtiging of bijstand van de commissaris inzake opschorting, hoewel hieromtrent reeds ten dele in artikel 16, § 1, lid 4 naar gerefereerd wordt. Net zoals inzake de procedure tot aanwijzing van een of meer voorlopige bestuurders (artikel 6 van het ontwerp van faillissementswet) zijn handelingen die de schuldenaar stelt waarvoor hij niet bevoegd is, niet tegenwerpbaar aan de boedel. Net zoals inzake de procedure tot aanwijzing van een of meer voorlopige bestuurders moet het ook mogelijk zijn voor de curator, in het belang van de boedel, goederen niet terug te geven indien een beschikking van de schuldenaar heeft geleid tot een verrijking van de boedel. Het is aangewezen van deze gehele situatie in artikel 42 expliciet te regelen. Tijdens de akkoordprocedure moet de commissaris inzake opschorting er hoe dan ook over waken dat de schuldenaar zijn handelsbevoegdheid niet overschrijdt.

N° 29 VAN DE HEER PIETERS c.s.

Art. 9

In § 1, tweede lid, tussen de woorden « wordt » en « geacht » de woorden « in ieder geval » invoegen.

défaut) et les avis de saisie concernant des commerçants soient transmis aux institutions publiques ou privées qui sont désignées ou agréées par l'autorité compétente pour assister des entreprises en difficulté.

La plupart de ces informations sont publiques. Etant donné toutefois qu'en vertu de l'article 1391 du Code judiciaire, seuls les notaires, huissiers de justice et avocats peuvent prendre connaissance des avis de saisie, il y a lieu de modifier cet article afin d'en étendre l'application aux institutions régionales habilitées par décret ou arrêté ministériel à intervenir dans le cadre de la prévention des faillites.

N° 28 DE M. PIETERS ET CONSORTS

Art. 42

Compléter cet article par un alinéa 3, libellé comme suit :

« Les actes accomplis par le débiteur au cours de la procédure en concordat sans la collaboration, l'autorisation ou l'assistance du commissaire du sursis requises en vertu de l'article 16, § 1^{er}, alinéa 3, ne sont pas opposables à la masse en cas de faillite. Le curateur n'est toutefois pas tenu de restituer les biens dont le débiteur a disposé dans la mesure où la masse a été enrichie. ».

JUSTIFICATION

Le présent amendement vise à préciser la procédure en matière de faillite en ce qui concerne les actes accomplis par le débiteur sans la collaboration, l'autorisation ou l'assistance du commissaire du sursis, même si l'article 16, § 1^{er}, alinéa 4, y fait déjà partiellement référence. Tout comme dans le cadre de la procédure de désignation d'un ou plusieurs administrateurs provisoires (article 6 du projet de loi sur les faillites), les actes accomplis indûment par le débiteur ne sont pas opposables à la masse. Tout comme dans le cadre de la procédure de désignation d'un ou plusieurs administrateurs provisoires, le curateur doit également avoir, dans l'intérêt de la masse, la faculté de ne pas restituer les biens si un acte de disposition accompli par le débiteur a contribué à enrichir la masse. Il s'indique de régler explicitement l'ensemble de cette problématique à l'article 42. Au cours de la procédure en concordat, le commissaire du sursis doit en tout cas veiller à ce que le débiteur n'abuse pas de sa capacité d'agir.

N° 29 DE M. PIETERS ET CONSORTS

Art. 9

Au § 1^{er}, alinéa 2, entre le mot « est » et le mot « considérée » insérer les mots « , en tout cas, ».

VERANTWOORDING

Bij lezing van het tweede lid van de eerste paragraaf van dit artikel (dat een wettelijk criterium herneemt zoals bepaald in de wet op de handelsvennootschappen) is het niet duidelijk of de continuïteit van de onderneming enkel en alleen wordt bedreigd in geval het netto-actief is gedaald tot minder dan de helft van het maatschappelijk kapitaal dan wel niet enkel en alleen maar wel in ieder geval indien het netto-actief is gedaald tot minder dan de helft van het maatschappelijk kapitaal.

In de memorie van toelichting (Parl. Stuk n° 1406/1, 93/94, blz. 11) wordt bepaald dat het bedreigen van de continuïteit fundamentele problemen betreft welke het bestaan van de onderneming in het gedrang brengen. De tekst vervolgt : « Tal van indicien of financiële ratio's laten toe een nauwkeurig inzicht te krijgen in de ondernemings-toestand en daaruit realistische previsions af te leiden met betrekking tot de continuïteit van de onderneming. In ieder geval echter wordt de onderneming-rechtspersoon geacht te zijn bedreigd in haar continuïteit wanneer het netto-actief is gedaald tot minder dan de helft van het maatschappelijk kapitaal. »

Het is dus duidelijk de wil van de wetgever de criteria voor het beoordelen van het bedreigd zijn van de continuïteit van de onderneming niet te beperken tot wat in het tweede lid van de eerste paragraaf van artikel 9 is bepaald.

N° 30 VAN DE HEER PIETERS c.s.

Art. 12

In § 1, het 1° aanvullen met wat volgt :

« en waaruit blijkt dat aan de voorwaarden van artikel 9 voldaan zijn. »

VERANTWOORDING

Het is noodzakelijk dat de schuldenaar bij het uiteenzetten van de gebeurtenissen die aan zijn verzoekschrift ten grondslag liggen, vermeldt waarom hij tijdelijk zijn schulden niet kan voldoen of waarom de continuïteit van zijn onderneming bedreigd wordt. Het is immers op basis van deze criteria zoals vervat in artikel 9 dat de rechtbank zal moeten oordelen of het akkoord kan toegestaan worden.

N° 31 VAN DE HEER PIETERS c.s.

Art. 36

Het laatste lid weglaten.

VERANTWOORDING

Artikel 2011 van het Burgerlijk Wetboek stelt dat hij die zich voor een verbintenis borg stelt, zich verplicht jegens de schuldeiser aan die verbintenis te voldoen, indien de schuldenaar niet zelf daaraan voldoet. Vermits de borg zich verbonden heeft tot betaling van andermans schuld, kan de borg ook alle verweermiddelen inroepen die met de hoofdschuld als dusdanig verbonden zijn :

JUSTIFICATION

La lecture de l'alinéa 2 du § 1^{er} de cet article (qui reprend un critère légal prévu par les lois sur les sociétés commerciales) ne permet pas de savoir si la continuité de la personne morale n'est compromise que dans le cas où l'actif net a été réduit à moins de la moitié de la valeur du capital social, ou si elle est comprise en tout cas si l'actif net a été réduit à moins de la moitié de la valeur du capital social, mais pas seulement dans ce cas.

L'exposé des motifs (Doc. n° 1406/1, 93/94, p. 11) précise que cette menace pour la continuité de l'entreprise concerne des problèmes fondamentaux qui compromettent son existence. Le texte poursuit : « Nombre d'indices et de ratios financiers permettent de se faire une idée précise de la situation de l'entreprise et d'en déduire des prévisions réalistes quant à la continuité de l'entreprise. Toutefois, l'on considère en tout cas la personne morale — entreprise menacée dans sa continuité si l'actif net est réduit à un montant inférieur à la moitié du capital social. »

La volonté du législateur est donc clairement de ne pas limiter les critères servant à apprécier si la continuité de l'entreprise est menacée à ce qui est prévu au § 1^{er}, alinéa 2, de l'article 9.

N° 30 DE M. PIETERS ET CONSORTS

Art. 12

Au § 1^{er}, compléter le 1° par ce qui suit :

« et dont il ressort qu'il est satisfait aux conditions de l'article 9. »

JUSTIFICATION

Il est nécessaire que, lors de l'exposé des événements qui servent de fondement à sa requête, le débiteur explique pourquoi il ne peut temporairement acquitter ses dettes ou pourquoi la continuité de son entreprise est menacée. C'est en effet sur la base de ces critères, définis à l'article 9, que le tribunal va devoir juger si le concordat peut ou non être accordé.

N° 31 DE M. PIETERS ET CONSORTS

Art. 36

Supprimer le dernier alinéa.

JUSTIFICATION

L'article 2011 du Code civil prévoit que celui qui se rend caution d'une obligation se soumet envers le créancier à satisfaire à cette obligation, si le débiteur n'y satisfait pas lui-même. Puisqu'elle s'est obligée au paiement de la dette d'autrui, la caution peut également invoquer toutes les exceptions qui sont inhérentes à la créance principale en tant que telle :

— Termijnverlenging door de schuldeiser toegestaan stelt de eisbaarheid van de hoofdschuld uit ⁽¹⁾.

— Kwijtschelding of ontslag, bij overeenkomst aan de hoofdschuldenaar verleend, bevrijdt de borg (artikel 1287 van het Burgerlijk Wetboek).

— Schuldvernieuwing, ten aanzien van de hoofdschuldenaar tot stand gekomen, bevrijdt de borgen en de medeschuldenaars (artikel 1281 van het Burgerlijk Wetboek). Wanneer echter de schuldeiser de toetreding van de medeschuldenaars of van de borgen geëist heeft, blijft de oude schuldvordering bestaan, indien de medeschuldenaars of de borgen weigeren tot de nieuwe schikking toe te treden ⁽²⁾.

Hieruit kan afgeleid worden dat in het vigerende Belgische recht, net zoals in het Franse recht, het akkoord ook opschortend werkt ten aanzien van de borgen.

Deze regeling wordt door artikel 36, laatste lid (« De opschorting van betaling komt de medeschuldenaars en de borgen van de schuldenaar niet ten goede ») op de helling gezet. De manier waarop dit lid moet geïnterpreteerd worden is alleszins onduidelijk. Het kan toch niet de bedoeling van de wetgever geweest zijn dat in geval van akkoord de schuldeisers zich tegen de borg zouden kunnen keren zonder dat de schuldenaar de kans krijgt dankzij het akkoord aan het herstel van zijn onderneming te kunnen werken? Het is beter dat het laatste lid van artikel 36 geschrapt wordt en dat de regeling inzake borgstelling zoals door de huidige wet geregeld behouden blijft.

D. PIETERS
J. VANDEURZEN
S. VERHERSTRAETEN
L. WILLEMS

N° 32 VAN DE HEER LANDUYT

Art. 11

In § 3, *in fine* van het eerste lid, de woorden « die tot faillietverklaring kan dagvaarden » vervangen door de woorden « die de faillietverklaring kan vorderen ».

VERANTWOORDING

De faillietverklaring geschiedt niet noodzakelijk op dagvaarding.

R. LANDUYT

— La prolongation de délai accordée par le créancier suspend l'exigibilité de la créance principale ⁽¹⁾.

— La remise ou décharge conventionnelle accordée au débiteur principal libère les cautions (article 1287 du Code civil).

— La novation opérée à l'égard du débiteur principal libère les cautions et les codébiteurs (article 1281 du Code civil). Néanmoins, si le créancier a exigé l'accession des codébiteurs ou des cautions, l'ancienne créance subsiste, si les codébiteurs ou les cautions refusent d'accéder au nouvel arrangement ⁽²⁾.

Il peut être déduit de ce qui précède que dans le droit belge en vigueur, comme dans le droit français, le concordat a également un effet suspensif à l'égard des cautions.

Cette règle est ébranlée par l'article 36, dernier alinéa (« Le sursis de paiement ne profite pas aux codébiteurs et aux cautions du débiteur »). L'interprétation à donner à cet alinéa n'est en tout cas guère évidente. L'intention du législateur ne saurait tout de même avoir été de permettre aux créanciers, en cas de concordat, de se retourner contre la caution sans que le débiteur ait tout de même la possibilité de tenter de redresser son entreprise grâce au concordat. Il serait préférable de supprimer le dernier alinéa de l'article 36 et de maintenir la réglementation actuelle en matière de cautionnement.

N° 32 DE M. LANDUYT

Art. 11

Au § 3, à la fin de l'alinéa 1^{er}, remplacer les mots « qui peut assigner en faillite » par les mots « qui peut requérir la faillite ».

JUSTIFICATION

La faillite n'intervient pas nécessairement sur citation.

⁽¹⁾ HERBOTS, J., « *Bijzondere Overeenkomsten* », Acco, 1987, blz. 93.

⁽²⁾ Zie Gent, 4 november 1893, *Pas*, 1894, II, 83.

⁽¹⁾ HERBOTS, J., « *Bijzondere Overeenkomsten* », Acco, 1987, p. 93.

⁽²⁾ Voir Gand, 4 novembre 1893, *Pas*, 1894, II, 83.

Nº 33 VAN DE HEER **PIETERS c.s.**

Art. 52bis (nieuw)

Een artikel 52bis (nieuw) invoegen, luidend als volgt :

« Art. 52bis. — Artikel 1391 van het Gerechtelijk Wetboek wordt aangevuld met een derde lid, luidend als volgt :

« De overheidsinstellingen of particuliere instellingen die door de bevoegde overheid zijn aangeduid of erkend om ondernemingen in moeilijkheden te begeleiden, kunnen op dezelfde wijze inzage nemen van de berichten van beslag (of van delegatie) die zijn opge maakt op naam van personen tegen wie zij een onderzoek kunnen instellen. » ».

VERANTWOORDING

Zie de verantwoording van amendement n° 27.

D. PIETERS
J. VANDEURZEN
S. VERHERSTRAETEN
L. WILLEMS

Nº 33 DE M. **PIETERS ET CONSORTS**

Art. 52bis (nouveau)

Insérer un article 52bis (nouveau), libellé comme suit :

« Art. 52bis. — L'article 1391 du même Code est complété par un alinéa 3, libellé comme suit :

« Les institutions publiques ou privées qui sont désignées ou agréées par l'autorité compétente pour accompagner les entreprises en difficulté peuvent prendre connaissance, de la même manière, des avis de saisie (ou de délégation) établis au nom des personnes contre lesquelles elles peuvent procéder à une instruction. » ».

JUSTIFICATION

Voir la justification de l'amendement n° 27.