

Chambre des Représentants de Belgique

SESSION ORDINAIRE 1996-1997 (*)

3 JUILLET 1997

PROJET DE LOI

relatif au concordat judiciaire

AMENDEMENTS

N° 145 DE M. LANDUYT ET CONSORTS
(Contre-amendement)

Art. 17

Remplacer le § 2 par ce qui suit :

« § 2. Les créanciers sont avisés individuellement de ces données par le commissaire au sursis. ».

Voir :

- 329 - 95 / 96 :
— N° 23 : Projet amendé par le Sénat.

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

Belgische Kamer van Volksvertegenwoordigers

GEWONE ZITTING 1996-1997 (*)

3 JULI 1997

WETSONTWERP

betreffende het gerechtelijk akkoord

AMENDEMENTEN

N° 145 VAN DE HEER LANDUYT c.s.
(Tegenamendement)

Art. 17

§ 2 vervangen door wat volgt :

« § 2. De commissaris inzake opschorting stelt de schuldeisers individueel in kennis van die gegevens. ».

R. LANDUYT
M. VAN DEN ABELEN
J.-J. VISEUR

Zie :

- 329 - 95 / 96 :
— N° 23 : Ontwerp geamendeerd door de Senaat.

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

N° 146 DE M. HOTERMANS

Art. 9

Au § 1^{er}, remplacer le premier alinéa par ce qui suit :

« Le concordat peut être accordé au débiteur lorsque l'avenir de son entreprise est compromis. ».

JUSTIFICATION

Pourquoi le commerçant en difficulté devrait-il attendre d'être dans l'impossibilité d'acquitter ses dettes ou la société commerciale devrait-elle avoir perdu plus de la moitié de son actif net pour engager la procédure ? Celle-ci devrait pouvoir être entreprise dès que sont prévisibles les difficultés menaçant la continuité de l'entreprise.

Il est d'autant plus paradoxal que la procédure soit ouverte au commerçant qui connaît des difficultés passagères (« qui ne peut temporairement désintéresser ses créanciers ») : si les difficultés ne sont que temporaires, et dès lors surmontables sans sursis, pourquoi engager cette procédure ? Et pourquoi ne pas l'autoriser dès lors que, sans que les difficultés ne soient déjà apparues, la continuité de l'entreprise est menacée ?

Quand considérera-t-on que le commerçant fait face à des difficultés de paiement : suffira-t-il qu'il ne paie pas ponctuellement, c'est-à-dire conformément à ses conditions contractuelles, ses créanciers (tous, une catégorie, un seul ?) ? Et si l'on tolérera un certain arriéré, de quel ordre pourra-t-il être ?

N'est-il pas un peu court de poser en commentaire que « en cette matière, la compétence et la moralité de la direction de l'entreprise ne sont pas pertinentes » ? Certes, elles ne peuvent faire obstacle à la demande de concordat. Mais ne se justifie-t-il pas que ces aspects soient pris en compte à d'autres égards, par exemple pour ce qui concerne le remplacement de la direction à la tête de l'entreprise ?

R. HOTERMANS

N° 147 DE M. LANDUYT ET CONSORTS
(Contre-amendement)

Art. 9

Au § 1^{er}, remplacer les mots « peut en tout cas être considérée » par les mots « est en tout cas considérée ».

N° 146 VAN DE HEER HOTERMANS

Art. 9

Paragraaf 1, eerste lid, vervangen als volgt :

« Het akkoord kan aan de schuldenaar worden toegekend wanneer de toekomst van zijn onderneming wordt bedreigd. ».

VERANTWOORDING

Waarom moet de handelaar in moeilijkheden wachten tot hij zijn schulden niet meer kan voldoen of moet de handelsvennootschap meer dan de helft van haar netto-actief hebben verloren om de procedure te kunnen starten ? Het moet mogelijk zijn de procedure in te zetten zodra moeilijkheden worden voorzien die de continuïteit van de onderneming in gevaar kunnen brengen.

Nog paradoxaler is dat de procedure wel kan worden gestart door een handelaar die moeilijkheden van voorbijgaande aard kent (« indien hij tijdelijk zijn schulden niet kan voldoen ») : wanneer de moeilijkheden slechts tijdelijk zijn en dus ook zonder uitstel kunnen worden overwonnen, is het toch niet nodig de procedure op te starten ? Waarom wordt dan niet de mogelijkheid geboden de procedure te starten zodra de continuïteit van de onderneming wordt bedreigd, nog vóór de moeilijkheden opduiken ?

Wanneer wordt aangenomen dat een handelaar betalingsmoeilijkheden kent ? Volstaat daarvoor dat hij zijn schuldeisers (alle schuldeisers, een categorie schuldeisers, één enkele schuldeiser ?) niet tijdig betaalt, dat wil zeggen in overeenstemming met de voorwaarden van de overeenkomst ? Wanneer een bepaalde achterstand wordt getolereerd, hoe groot mag die dan zijn ?

In de commentaar wordt beweerd wat volgt : « De bekwaamheid en de moraliteit van de ondernemingsleiding zijn terzake irrelevant ». Is dat niet wat kortzichtig ? Een en ander mag weliswaar het verzoek tot gerechtelijk akkoord niet belemmeren. Is het evenwel niet gerechtvaardigd die aspecten in andere opzichten in aanmerking te nemen, bijvoorbeeld voor de vervanging van het bestuur dat aan het hoofd van de onderneming staat ?

N° 147 VAN DE HEER LANDUYT c.s.
(Tegenamendement)

Art. 9

In § 1, tweede lid, de woorden « kan in ieder geval geacht worden » vervangen door de woorden « wordt in ieder geval geacht ».

R. LANDUYT
I. VAN BELLE
M. VAN DEN ABELEN
J. VANDEURZEN
K. VAN HOOREBEKE
J.-J. VISEUR

N° 148 DE M. HOTERMANS

Art. 10

Au § 1^{er}, remplacer le dernier alinéa par ce qui suit :

« *Le juge peut rassembler d'office toutes les données nécessaires au concordat. A cette fin, il peut se faire procurer les renseignements et éléments utiles collectés par le greffe du tribunal de commerce conformément à l'article 5. Le débiteur peut produire tous autres documents de son choix. En outre, le juge informe les créanciers du commerçant dont l'existence lui est connue, ainsi que les éventuels dispensateurs de crédits s'il en est, de l'ouverture d'une enquête commerciale à l'encontre du débiteur. Ces personnes ainsi informées peuvent, à leur demande, être entendues par le juge et lui remettre tous documents utiles.* ».

JUSTIFICATION

L'article 10, tel que libellé actuellement, suscite nombre d'interrogations sans réponse quant aux droits et obligations des tiers qui seraient convoqués par le juge ou à qui celui-ci demanderait la production de certains documents.

Quelles est la procédure ? La convocation du tiers est-elle un jugement ? A-t-elle valeur contraignante ? Que se passe-t-il si le tiers n'obtempère pas à la convocation ? Une procédure de tierce opposition est-elle concevable dans le chef dudit tiers ? Quels documents est-il tenu de déposer ?

On voit bien, avec ces quelques exemples, que le mécanisme imaginé est source d'incertitudes juridiques multiples.

Nous proposons dès lors, pour pallier cette insécurité, d'inverser le mécanisme. Prenant connaissance, par les documents dont il dispose relativement à la situation du débiteur, de l'existence de créanciers et de dispensateurs de crédits éventuels, le juge informe ceux-ci de ce qu'une demande d'enquête commerciale est ouverte à charge du commerçant. Ainsi informés, ces tiers ont alors la possibilité de se faire entendre, à leur demande, par le juge, soit pour confirmer la situation difficile du débiteur, soit au contraire pour expliquer qu'ils lui maintiennent leur confiance et plaider sa cause. Bref, nous proposons un système volontariste dans lequel l'information du tribunal est le fait de l'initiative des principaux tiers intéressés eux-mêmes sans qu'il y ait de contrainte à l'égard de ceux-ci.

R. HOTERMANS

N° 149 DE M. VAN HOOREBEKE

Art. 19

A l'alinéa 4, dans la formule du serment, supprimer chaque fois la première phrase.

N° 148 VAN DE HEER HOTERMANS

Art. 10

Het laatste lid van § 1 van dit artikel vervangen als volgt :

« *De rechter kan van ambtwege alle gegevens verzamelen nodig voor het akkoord. Daartoe kan hij alle nuttige inlichtingen en gegevens opvragen die overeenkomstig artikel 5 zijn ingezameld door de griffie van de rechtbank van koophandel. De schuldenaar kan alle andere stukken van zijn keuze voorleggen. Daarenboven brengt de rechter de schuldeisers van de handelaar wier bestaan hem bekend is, alsook de eventuele kredietverleners ervan op de hoogte dat een handelonderzoek ten laste van de schuldenaar is geopend. Die aldus ingelichte personen kunnen, op hun verzoek, door de rechter gehoord worden en hem alle nuttige stukken overleggen.* ».

VERANTWOORDING

Zoals artikel 10 thans geformuleerd is, doet het heel wat onbeantwoorde vragen rijzen over de rechten en de verplichtingen van de derden die zouden worden opgeroepen door de rechter of aan wie de rechter zou vragen bepaalde stukken over te leggen.

Welke procedure wordt er gevolgd ? Is de oproeping van de derde een vonnis ? Is zij bindend ? Wat gebeurt er indien de derde geen gevolg geeft aan de oproeping ? Is de procedure van het derdenverzet voor de bovenvermelde derde denkbaar ? Welke stukken moet hij overleggen ?

Aan de hand van deze enkele voorbeelden wordt duidelijk dat het uitgedachte mechanisme leidt tot grote rechts-onzekerheid.

Om dit te verhelpen, stellen wij derhalve voor het mechanisme om te keren. Via de stukken met betrekking tot de toestand van de schuldenaar waarover de rechter beschikt, neemt hij kennis van het bestaan van schuldeisers en van eventuele kredietverleners. Op grond daarvan informeert hij deze laatsten dat er ten laste van de handelaar een handelonderzoek is geopend. De aldus geïnformeerde derden kunnen zich vervolgens op hun verzoek door de rechter laten horen om de moeilijke toestand waarin de schuldenaar verkeert te bevestigen of om integendeel uit te leggen dat zij hun vertrouwen in hem behouden en hem te verdedigen. Kortom, wij stellen een voluntaristisch systeem voor waarin de rechtbank geïnformeerd wordt op initiatief van de belangrijkste derden die bij de zaak betrokken zijn, zonder dat zij daartoe gedwongen worden.

N° 149 VAN DE HEER VAN HOOREBEKE

Art. 19

In het vierde lid, in de eedformule, de eerste zin telkens weglaten.

K. VAN HOOREBEKE

N° 150 DE M. HOTERMANS

Art. 11

Compléter § 2 par l'alinéa suivant :

« *Le dépôt de la requête emporte de plein droit sursis provisoire au profit du requérant à tous actes ultérieurs de conservation ou d'exécution.* ».

JUSTIFICATION

L'amendement proposé a pour but de maintenir le *statu quo* : le seul dépôt de la requête en concordat suffit actuellement pour assurer au requérant le bénéfice du sursis jusqu'à décision contraire du tribunal.

A défaut les créanciers informés s'empresseront de procéder à des saisies avant l'octroi du sursis en application de l'article 16.

Et en vertu de l'article 23, il pourra exiger une sûreté !

R. HOTERMANS

N° 151 DE M. VAN HOOREBEKE

Art. 11

Au § 1^{er}, entre les alinéas 3 et 4, insérer l'alinéa suivant :

« *Le débiteur dépose une provision destinée à couvrir les frais de la procédure en obtention du concordat.* ».

JUSTIFICATION

Cette disposition figurait également dans l'arrêté du Régent du 25 septembre 1946.

Cette précaution est importante, étant donné que le texte ne fait pas clairement apparaître comment pourront être récupérés les frais afférents à la procédure notamment ceux liés à la désignation des experts.

N° 152 DE M. VAN HOOREBEKE

Art. 19

Entre les alinéas 1^{er} et 2, insérer l'alinéa suivant :

« *Le Roi fixe les critères auxquels le commissaire du sursis doit satisfaire.* ».

JUSTIFICATION

Le régime actuel est trop restrictif et ne permet que la désignation d'un commissaire du sursis initié à la gestion d'entreprises et à la comptabilité. Or, selon l'article 51,

N° 150 VAN DE HEER HOTERMANS

Art. 11

§ 2 aanvullen met het volgende lid :

« *De indiening van het verzoekschrift houdt van rechtswege in dat alle latere daden van bewaring of van tenuitvoerlegging voorlopig opgeschort worden ten gunste van de verzoeker.* ».

VERANTWOORDING

Het voorgestelde amendement wil het *status-quo* handhaven : op dit ogenblik kan de verzoeker met de indiening van het verzoekschrift voor het verkrijgen van een gerechtelijk akkoord volstaan om opschorting te genieten zolang de rechtbank geen andersluidende beslissing heeft genomen.

Anders zullen de op de hoogte gebrachte schuldeisers snel beslag laten leggen, nog voordat de opschorting met toepassing van artikel 16 is toegestaan.

En bovendien zullen zij krachtens artikel 23 kunnen eisen dat zekerheid wordt gesteld !

N° 151 VAN DE HEER VAN HOOREBEKE

Art. 11

In § 1, tussen het derde en het vierde lid, het volgende lid invoegen :

« *De schuldenaar stort een provisie om de kosten te dekken verbonden aan de rechtspleging tot het bekomen van het gerechtelijk akkoord.* ».

VERANTWOORDING

Dit werd ook voorzien in artikel 3 van het regentsbesluit van 25 september 1946.

Dit is belangrijk aangezien het anders niet duidelijk is op welke wijze de kosten kunnen verhaald worden onder meer van aan te stellen deskundigen.

N° 152 VAN DE HEER VAN HOOREBEKE

Art. 19

Tussen het eerste en het tweede lid, het volgende lid invoegen :

« *De Koning bepaalt de criteria waaraan de commissaris inzake opschorting dient te voldoen.* ».

VERANTWOORDING

De huidige regeling is te restrictief en laat alleen de aanstelling toe van commissaris inzake opschorting die vertrouwd zijn met het bestuur van een onderneming en

alinéa 3, seuls les réviseurs d'entreprises et les experts comptables sont considérés comme tels.

met boekhouden. Volgens artikel 50, lid 3, zijn dit enkel de bedrijfsrevisoren en de accountants.

K. VAN HOOREBEKE

N° 153 DE M. HOTERMANS

Art. 19

Remplacer l'alinéa 8 par ce qui suit :

« Le Roi, par arrêté délibéré en Conseil des ministres, définit les montants et les modalités de rémunération des commissaires du sursis. Cette rémunération doit être liée aux résultats obtenus par celui-ci dans le cadre de sa gestion. Le Roi peut notamment prévoir un intéressement aux bénéfices réalisés par le commerçant ou, le cas échéant, une option sur titres. »

JUSTIFICATION

Afin d'éviter tout arbitraire dans la rémunération à octroyer aux commissaires au sursis, il est indispensable de définir préalablement, par arrêté royal délibéré en Conseil des ministres, les montants et les modalités de cette rémunération. Afin de favoriser une meilleure gestion, il est préférable de lier cette rémunération aux résultats obtenus.

N° 154 DE M. HOTERMANS

Art. 28

Compléter le premier alinéa par ce qui suit :

« Le commissaire du sursis peut cependant décider de ne pas poursuivre l'exécution d'un contrat en cours, auquel cas le cocontractant devient le cas échéant créancier dans la masse du chef de la rupture ».

JUSTIFICATION

Dans l'exposé des motifs du projet antérieur, Doc. Chambre n° 1406/1-93/94, il est fait état de ce que la compétence que peut lui confier le tribunal de poser des actes d'administration ou de disposition ou d'exiger son autorisation confère au commissaire du sursis un « réel (en néerlandais : « feitelijk ») droit d'option sur la poursuite des contrats en cours » (exposé des motifs, p. 25). Pour que pareille option puisse être exercée, elle doit être expressément prévue.

Dans l'alternative il serait exclu de pratiquer un réaménagement des contrats en cours dont l'exécution met en péril l'avenir de l'entreprise, à l'instar de ce qui se fait dans plusieurs systèmes étrangers de réorganisation.

Le commissaire du sursis doit avoir en la matière la même faculté que le curateur.

N° 153 VAN DE HEER HOTERMANS

Art. 19

Het achtste lid vervangen door wat volgt :

« De Koning bepaalt bij in Ministerraad overlegd besluit de beloningsbedragen en -voorwaarden van de commissarissen inzake opschorting. Die beloning moet in verhouding zijn tot de resultaten die de commissarissen behalen bij hun beheer. De Koning kan voorzien in een aandeel in de winst van de handelaar of in voorkomend geval in een optie op aandelen. »

VERANTWOORDING

Om iedere vorm van willekeur te vermijden bij de beloning van de commissarissen inzake opschorting is het volstrekt noodzakelijk vooraf bij in Ministerraad overlegd besluit het bedrag en de voorwaarden van die beloning vast te stellen. Ter bevordering van de kwaliteit van het beheer is het wenselijk de beloning aan de behaalde resultaten te koppelen.

N° 154 VAN DE HEER HOTERMANS

Art. 29

Het eerste lid aanvullen als volgt :

« De commissaris inzake opschorting kan evenwel beslissen de uitvoering van een lopend contract niet voort te zetten. In dat geval wordt de medecontractant ingevolge de verbreking van het contract in voorkomend geval een van de gezamenlijke schuldeisers ».

VERANTWOORDING

In de memorie van toelichting van het oorspronkelijk wetsontwerp, Stuk Kamer n° 1406/1-93/94, wordt vermeld dat de commissaris inzake opschorting, door de bevoegdheid die de rechtbank hem kan verlenen om daden van beheer of beschikking te stellen of om zijn machtiging te vereisen, een feitelijk optierecht over de voortzetting van de lopende overeenkomsten krijgt (memorie van toelichting, blz. 25). Opdat een dergelijke optie kan worden uitgeoefend, moet ze uitdrukkelijk zijn opgenomen.

Is dat niet het geval, dan is het — net als in andere reorganisatiestelsels in het buitenland — uitgesloten dat de lopende contracten waarvan de uitvoering de toekomst van het bedrijf in gevaar brengt, worden herzien.

De commissaris inzake opschorting moet op dit stuk dezelfde bevoegdheden hebben als de curator.

N° 155 DE M. HOTERMANS

Art. 34

Au second alinéa, remplacer les mots « vingt-quatre mois » par les mots « cinq ans ».

JUSTIFICATION

Dans la pratique la plupart des concordats s'étendent sur trois à cinq ans. Il est illusoire de vouloir apurer un passif dans un délai de deux ans.

R. HOTERMANS

N° 155 VAN DE HEER HOTERMANS

Art. 34

In het tweede lid, de woorden « vierentwintig maanden » vervangen door de woorden « vijf jaar ».

VERANTWOORDING

In de praktijk bestrijken de meeste akkoorden een periode van drie tot vijf jaar. Het is een hersenschim een schuldenlast te willen aanzuiveren binnen een tijdsbestek van twee jaar.