

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

30 juin 2005

PROJET DE LOI

**modifiant la loi du 8 août 1997
sur les faillites, et portant des
dispositions fiscales diverses**

AMENDEMENTS

N°. 14 DE M. MASSIN ET CONSORTS

Art. 10

Apporter les modifications suivantes à cet article:

- a) **dans le 1°, remplacer les mots** «dans le mois» **par les mots** «*dans les trois mois*»;
- b) **dans le 2°, remplacer les mots** «dans les deux mois» **par les mots** «*dans les quatre mois*»;
- c) **dans le 3°, remplacer les mots** «dans les trois mois» **par les mots** «*dans les cinq mois*»;

Eric MASSIN (PS)
Eric LIBERT (MR)
Claude MARINOWER (VLD)
Dylan CASAER (sp.a-spirit)
Anne BARZIN (MR)

Documents précédents :

Doc 51 **1811/ (2004/2005)** :

001 : Projet de loi.
002 : Amendements.
003 : Rapport.
004 et 005 : Amendements.

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

30 juni 2005

WETSONTWERP

**tot wijziging van de faillissementswet
van 8 augustus 1997, en houdende
diverse fiscale bepalingen**

AMENDEMENTEN

Nr. 14 VAN HEER MASSIN c.s.

Art. 10

De volgende wijzigingen aanbrengen:

- a) **in het punt 1°, de woorden** «binnen de maand» **vervangen door de woorden** «*binnen drie maanden*»;
- b) **in het punt 2°, de woorden** «binnen de twee maanden» **vervangen door de woorden** «*binnen vier maanden*»;
- c) **in het punt 3°, de woorden** «binnen de drie maanden» **vervangen door de woorden** «*binnen vijf maanden*»;

Voorgaande documenten :

Doc 51 **1811/ (2004/2005)** :

001 : Wetsontwerp.
002 : Amendementen.
003 : Verslag.
004 en 005 : Amendementen.

N° 15 DE MM. MARINOWER ET CONSORTS

Art. 4

Remplacer l'alinéa proposé par l'alinéa suivant:

«*Tout créancier jouissant d'une sûreté personnelle l'énonce dans sa déclaration de créance ou, au plus tard, dans les six mois de la date du jugement déclaratif de faillite, sauf si la faillite est clôturée plus tôt, et mentionne les nom, prénom et adresse de la personne physique qui, à titre gratuit, s'est constituée sûreté personnelle du failli, faute de quoi cette personne est déchargée.*».

JUSTIFICATION

La sanction prévue est extrêmement lourde. L'équité recommande dès lors d'accorder au créancier un délai suffisant pour accomplir la déclaration de sûreté personnelle. Un délai de 6 mois maximum à compter du jugement déclaratif de faillite doit suffire.

N° 16 DE MM. MARINOWER ET CONSORTS

Art. 7

Dans le 2°, remplacer les alinéas proposés par les alinéas suivants:

«*Le failli, les personnes qui ont fait la déclaration visée à l'article 72ter et les créanciers visés à l'article 63, alinéa 2, sont entendus en chambre du conseil sur la décharge. Sauf lorsqu'elle a frauduleusement organisé son insolvabilité, le tribunal décharge en tout ou en partie la personne physique qui, à titre gratuit, s'est constituée sûreté personnelle du failli lorsqu'il constate que son obligation est disproportionnée à ses revenus et à son patrimoine.*

Si plus de 12 mois se sont écoulés depuis la déclaration visée à l'article 72ter, la personne qui a effectué celle-ci dépose au greffe du tribunal de commerce une copie de sa plus récente déclaration à l'impôt des personnes physiques, un relevé à jour des éléments actifs et passifs qui composent son patrimoine et toute autre pièce de nature à établir avec précision l'état de ses ressources et les charges qui sont siennes.

Six mois après la date du jugement déclaratif de faillite, le failli peut demander au tribunal de statuer sur

Nr. 15 VAN DE HEER MARINOWER c.s.

Art. 4

Het voorgestelde lid vervangen als volgt:

«*Elke schuldeiser die geniet van een persoonlijke zekerheidsstelling vermeldt dit in zijn aangifte van schuldvordering of uiterlijk binnen zes maanden vanaf de datum van het vonnis van faillietverklaring, tenzij het faillissement eerder werd afgesloten, en vermeldt naam, voornaam en adres van de natuurlijke persoon die zich kosteloos persoonlijk zeker heeft gesteld, bij gebrek waaraan deze bevrijd is.*».

VERANTWOORDING

De sanctie die is vooropgesteld is uitermate zwaar. Het is bijgevolg billijk de schuldeiser voldoende tijd te gunnen om de aangifte te doen van de persoonlijke zekerheidsstelling te doen. Een termijn van uiterlijk zes maanden na het faillietverklarend vonnis moet volstaan.

Nr. 16 VAN DE HEER MARINOWER c.s.

Art. 7

In het 2°, de voorgestelde leden vervangen als volgt:

«*De gefailleerde, de personen die de verklaring bedoeld in artikel 72ter aflegden en de schuldeisers bedoeld in artikel 63, tweede lid, worden in de raadkamer gehoord over de bevrijding. Tenzij hij zijn onvermogen frauduleus organiseerde, bevrijdt de rechtbank geheel of gedeeltelijk elke natuurlijke persoon die zich kosteloos persoonlijk zeker stelde voor de gefailleerde, wanneer zij vaststelt dat diens verbintenis niet in verhouding met zijn inkomsten en met zijn patrimonium is.*

Indien er meer dan 12 maanden zijn verlopen sedert de verklaring bedoeld in artikel 72ter, legt de persoon die deze verklaring aflegde bij de griffie van de rechtbank van koophandel een kopie neer van zijn meest recente aangifte in de personenbelasting, een bijgewerkte opgave van de activa en passiva die zijn patrimonium vormen en elk ander stuk dat van aard is om precies de staat weer te geven van zijn bestaansmiddelen en lasten.

De gefailleerde kan vanaf zes maanden na de datum van het vonnis van faillietverklaring de rechtbank

l'excusabilité. Il est procédé comme prévu à l'alinéa 2.

Les créanciers visés à l'article 63, alinéa 2, et les personnes qui ont fait la déclaration visée à l'article 72ter, peuvent, six mois après la date du jugement déclaratif de faillite, demander au tribunal de statuer sur la décharge de ces dernières. Il est procédé comme prévu aux alinéas 3 et 4.»

JUSTIFICATION

La loi du 8 août 1997 sur les faillites a introduit un important élément nouveau, à savoir l'excusabilité du failli.

Ainsi, s'il a été déclaré excusable par le tribunal de commerce compétent, le failli peut désormais prendre un nouveau départ sur une base assainie, conformément au principe anglo-américain du «*fresh-start*».

Lorsqu'il s'agit d'une faillite plus complexe, où la réalisation des actifs et la composition du passif demandent beaucoup de temps, il faut parfois attendre plusieurs années avant que la faillite ne soit clôturée.

Dans ce cas, le jugement d'excusabilité sera rendu beaucoup plus tard.

L'objectif fondamental de la loi sur les faillites était d'instaurer un juste équilibre entre le débiteur failli, qui a droit à une nouvelle chance dans la vie économique, et les créanciers, qui ont droit à un règlement rapide et efficace de leurs créances.

Les procédures interminables finissent par exclure de la vie économique la personne faillie, sans que celle-ci bénéficie de l'excusabilité.

Pendant le déroulement de la faillite et lors de la liquidation de celle-ci, le failli se trouve, en tout état de cause, dans l'incertitude. Une faillite qui comporte des actifs réalisables peut durer de longues années.

En revanche, une faillite sans actifs, qui est clôturée par manque d'actifs, se règle beaucoup plus vite:

- le jugement d'excusabilité peut alors être rendu beaucoup plus tôt;

- l'indépendant peut être libéré immédiatement de ses dettes;

- il peut se lancer sans attendre dans une nouvelle activité indépendante ou travailler comme salarié sans craindre une saisie de ses recettes ou de ses revenus.

verzoeken om uitspraak te doen over de verschoonbaarheid. Er wordt gehandeld zoals bepaald in het tweede lid.

De schuldeisers bedoeld in artikel 63, tweede lid, en de personen die de verklaring bedoeld in artikel 72ter aflegden, kunnen vanaf zes maanden na de datum van het vonnis van faillietverklaring de rechtbank verzoeken om uitspraak te doen over de bevrijding van deze laatsten. Er wordt gehandeld zoals bepaald in het derde en vierde lid.

VERANTWOORDING

De faillissementswet van 8 augustus 1997 voerde een belangrijke nieuwigheid in: de verschoonbaarheid van de gefailleerde.

Indien hij door de bevoegde rechtbank van koophandel verschoonbaar wordt verklaard, kan de gefailleerde opnieuw starten zonder schulden, analoog met het Anglo-Amerikaanse principe van de «*fresh-start*».

Indien het echter een meer complex faillissement betreft, waar de realisatie van de activa en de samenstelling van de passiva veel tijd vragen, laat de afsluiting van het faillissement jaren op zich wachten.

Er zal pas veel later over de verschoonbaarheid uitspraak worden gedaan.

De basisdoelstelling van de Faillissementswet was een aanvaardbaar evenwicht te creëren tussen de gefailleerde schuldenaar, die recht heeft op een nieuwe kans in het economisch leven, en de schuldeisers, die recht hebben op een snelle en efficiënte afhandeling van hun schuldvorderingen.

Aanslepende procedures zorgen ervoor dat de gefailleerde persoon, zonder verschoonbaarheid, uit het economisch en beroepsleven verdwijnt.

Tijdens het verloop en de afwikkeling van een faillissement bevindt de gefailleerde zich in een onzekere situatie. Een faillissement waarbij er activa voorhanden zijn, die kunnen gerealiseerd worden, kan jarenlang aanslepen.

Een faillissement zonder activa, dat wordt afgesloten wegens een gebrek aan actief, is daarentegen veel vlugger afgehandeld:

- de uitspraak over de verschoonbaarheid kan in dat geval veel eerder plaatsvinden.

- de gefailleerde kan onmiddellijk van zijn schulden bevrijd worden.

- Hij kan onmiddellijk een nieuwe zelfstandige activiteit beginnen of loontrekkende worden en dient niet te vrezen voor beslag op zijn opbrengsten of inkomsten.

Pour mettre fin à cette discrimination, il faut déplacer le moment auquel le juge se prononce sur l'excusabilité.

Il est injuste de devoir attendre la clôture définitive de la faillite pour obtenir le jugement d'excusabilité.

Le présent amendement a pour but de permettre que ce jugement soit prononcé à compter de six mois après le jugement déclaratif de faillite. Le failli devra, dans ce cas, cependant prendre lui-même l'initiative en adressant une requête au tribunal.

C'est la raison pour laquelle on maintient, pour les créanciers, des possibilités de recours contre le jugement d'excusabilité:

– Un jugement accordant l'excusabilité est susceptible de tierce opposition par citation donnée au failli et au curateur lui-même de la part des créanciers individuels dans le mois à compter de la publication du jugement d'excusabilité.

– Un jugement refusant l'excusabilité est susceptible d'appel de la part du failli dans le mois suivant la notification du jugement.

Un raisonnement analogue peut être tenu en ce qui concerne la décharge des personnes qui se sont constituées, à titre gratuit, sûreté personnelle. Il est dans l'intérêt de tout un chacun que l'on sache dans les délais les plus brefs ce qu'il advient de ces sûretés.

S'il estime qu'il ne peut pas encore prononcer de jugement concernant l'excusabilité ou la décharge, par exemple, s'il ne dispose pas de données suffisantes pour statuer à ce sujet ou si une instruction est encore en cours, le juge peut décider de différer son jugement.

De oplossing om die discriminatie te beëindigen, ligt in de verplaatsing van het tijdstip waarop de rechter zich uitspreekt over de verschoonbaarheid.

Het is niet billijk om met de uitspraak in verband met de verschoonbaarheid te wachten tot bij de volledige afsluiting van het faillissement.

Dit amendement heeft tot doel de uitspraak te kunnen laten plaatshebben vanaf zes maanden na het vonnis van faillietverklaring. De gefailleerde dient in dit geval wel zelf het initiatief te nemen door een verzoekschrift te richten aan de rechtbank.

Voor de schuldeisers blijven de beroepsmogelijkheden behouden tegen de uitspraak over de verschoonbaarheid:

– Een uitspraak waarbij de verschoonbaarheid wordt verleend, is vatbaar voor derdenverzet dat individuele schuldeisers via dagvaarding kunnen inleiden binnen de maand, te rekenen vanaf de datum van bekendmaking van het vonnis over de verschoonbaarheid, te betekenen zowel aan de curator als aan de gefailleerde zelf.

– Een uitspraak waarbij de verschoonbaarheid wordt geweigerd, is vatbaar voor hoger beroep door de gefailleerde binnen de maand na betekening van het vonnis.

Een gelijkaardige redenering kan gevolgd worden voor de bevrijding van de stellers van kosteloze persoonlijke zekerheden. Het is in ieders belang dat er zo snel als mogelijk duidelijkheid komt over het lot van deze zekerheden.

Indien de rechter van oordeel is dat er nog geen uitspraak kan worden gedaan over de verschoonbaarheid of de bevrijding, vb. als er nog onvoldoende gegevens beschikbaar zijn om hierover te oordelen of indien er nog een gerechtelijk onderzoek loopt, kan hij beslissen zijn uitspraak uit te stellen.

Claude MARINOWER (VLD)
Éric MASSIN (PS)
Dylan CASAER (sp.a-spirit)
Anne BARZIN (MR)