

BELGISCHE SENAAAT

 ZITTING 2001-2002

18 DECEMBER 2001

Wetsontwerp tot wijziging van de faillissementswet van 8 augustus 1997, het Gerechtelijk Wetboek en het Wetboek van vennootschappen

Evocatieprocedure

AMENDEMENTENNr. 14 VAN MEVROUW **Taelman**

Art. 12

Het voorgestelde lid vervangen als volgt:

«De gefailleerde wordt geacht op te houden te betalen op de dag van de aangifte van het faillissement, of op de dag van zijn overlijden wanneer de faillietverklaring nadien is uitgesproken, of op de datum van de betekening van het inleidend exploit houdende vordering tot faillietverklaring, tenzij de omstandigheid van staking van betaling zich slechts voordoet in de loop van de behandeling van de zaak.»

Verantwoording

Het eerste lid bepaalt dat de gefailleerde wordt geacht op te houden te betalen vanaf het vonnis van faillietverklaring.

*Zie:***Stukken van de Senaat:****2-877 - 2000/2001:**

Nr. 1: Ontwerp overgezonden door de Kamer van volksvertegenwoordigers.

2-877 - 2001/2002:

Nr. 2: Amendementen.

SÉNAT DE BELGIQUE

 SESSION DE 2001-2002

18 DÉCEMBRE 2001

Projet de loi modifiant la loi du 8 août 1997 sur les faillites, le Code judiciaire et le Code des sociétés

Procédure d'évocation

AMENDEMENTSN° 14 DE MME **Taelman**

Art. 12

Remplacer l'alinéa proposé par la disposition suivante:

«La cessation de paiement est réputée intervenir soit le jour de l'aveu de faillite, soit le jour du décès, quand la faillite est déclarée après le décès du failli, soit à la date de la signification de l'exploit introductif d'instance contenant la demande en faillite, sauf si la cessation de paiement n'intervient qu'au cours de l'examen de l'affaire.»

Justification

L'alinéa 1^{er} actuel dispose que la cessation de paiement est réputée avoir lieu à partir du jugement déclaratif de faillite.

*Voir:***Documents du Sénat:****2-877 - 2000/2001:**

N° 1: Projet transmis par la Chambre des représentants.

2-877 - 2001/2002:

N° 2: Amendements.

Dit is niet logisch.

— Volgens artikel 7 van de faillissementswet kan de rechtbank zowel in geval van aangifte van faillissement als in geval van vordering tot faillietverklaring, haar beslissing opschorten voor een termijn van 15 dagen (met het oog op het eventueel aanvragen van het concordaat). Indien de onderneming ondanks dit uitstel toch failliet zou verklaard worden, zou het ophouden te betalen, of de zogenaamde datum van staking van betaling, toch geacht moet worden samen te vallen met de datum van de aangifte van het faillissement omdat dit de datum is waarop de onderneming heeft geoordeeld dat de voorwaarden om «de boeken neer te leggen» aanwezig waren. Nochtans wordt de officiële datum van staking van betaling in dit geval verschillende weken vooruitgeschoven ...

— Hetzelfde probleem rijst in geval van dagvaarding in faillissement. De rechtbank zal zich immers, in haar (per definitie) later vonnis, moeten uitspreken over de vraag of de faillissementsvoorwaarden, die in het inleidend exploit van dagvaarding worden voorgesteld aanwezig te zijn, op die datum al dan niet waren vervuld. De behandeling van de zaak op basis van het inleidend exploit van dagvaarding, en de tijdsperiode die dit vervolgens in beslag zal nemen, kan immers geen aanleiding zijn de datum van staking van betaling zoals in de dagvaarding gesteld, te verlaten.

In dit amendement wordt er rekening mee gehouden dat de rechtbank uitzonderlijk zou vaststellen dat de toestand van staking van betaling zich niet heeft voorgedaan op het ogenblik van de betekening van het inleidend exploit houdende de vordering tot faillietverklaring, maar zich slechts heeft voorgedaan in de loop van het daarbij aangevatte geding door feitelijkheden die alsdan hebben plaatsgevonden en bijkomend aan de rechtbank ter kennis worden gebracht.

De rechtbank kan inderdaad steeds afwijken van de initiële regel wanneer zij op een gemotiveerde wijze zou vaststellen dat de staking van betaling zich niet heeft voorgedaan op datum van de aangifte of op datum van de betekening van de initiële dagvaarding.

Martine Taelman.

Nr. 15 VAN DE HEER DUBIÉ

Art. 18

In de tweede volzin van het voorgestelde tweede lid, de woorden «de rechter-commissaris» vervangen door de woorden «de rechtbank».

Verantwoording

Uit de door de commissie georganiseerde hoorzittingen is gebleken dat de rol van de rechtbank van koophandel in de follow-up van de procedure te verruimen is.

Door te bepalen dat de rechtbank als scheidsrechter optreedt inzake de in het raam van de vereffening voorgeschoten kosten, verruimt de wet daadwerkelijk de bevoegdheid van de rechtbank.

Nr. 16 VAN DE HEER DUBIÉ

Art. 8

Het tweede lid van het voorgestelde 2^o aanvullen met de woorden «en in dat geval moet hij zich onthouden».

Cela n'est pas logique.

— L'article 7 de la loi sur les faillites dispose que, tant en cas d'aveu qu'en cas de demande en faillite, le tribunal de commerce peut suspendre sa décision pour un délai de quinze jours (en vue de permettre l'introduction d'une demande en concordat). Si, malgré ce sursis, l'entreprise vient à être déclarée en faillite, la cessation de paiement ou la date de cessation de paiement devrait quand même être réputée coïncider avec la date de l'aveu de faillite, puisque c'est la date à laquelle l'entreprise a estimé que les conditions pour «déposer son bilan» étaient réunies. Pourtant, dans ce cas, la date officielle de cessation de paiement est avancée de plusieurs semaines ...

— Le même problème se pose en cas de citation en faillite. Le tribunal devra en effet se prononcer, dans son jugement (par définition) ultérieur, sur la question de savoir si les conditions de la faillite qui sont énoncées dans l'exploit introductif de citation étaient ou non remplies à cette date. L'examen de l'affaire sur la base de l'exploit introductif de citation et le temps que prendra cet examen ne peuvent en effet servir de prétexte pour différer d'autant la date de la cessation de paiement.

— Le présent amendement prévoit que le tribunal peut constater exceptionnellement que la situation de cessation de paiement ne s'est pas produite au moment où l'exploit introductif contenant la demande en faillite a été signifié, mais qu'elle ne s'est présentée qu'au cours de la procédure entamée, par suite de circonstances qui se sont produites à l'époque et qui sont invoquées supplémentairement.

Le tribunal peut en effet toujours s'écarter de la règle initiale s'il constate de manière motivée que la cessation de paiement n'est pas intervenue à la date de l'aveu de faillite ou à la date de la signification de la citation initiale.

N^o 15 DE M. DUBIÉ

Art. 18

Dans l'alinéa proposé, remplacer, dans la deuxième phrase, les mots «le juge commissaire» par les mots «le tribunal».

Justification

Il ressort des auditions organisées par la commission qu'il est important de renforcer le rôle du tribunal de commerce dans le suivi de la procédure.

La loi, en précisant que c'est le tribunal qui joue le rôle d'arbitre en ce qui concerne les frais exposés dans le cadre de la liquidation, renforce effectivement le pouvoir du tribunal en lui confiant ce rôle d'arbitre.

N^o 16 DE M. DUBIÉ

Art. 8

Compléter l'alinéa 2 du 2^o proposé par les mots «et dans ce cas, il a l'obligation de s'abstenir».

Verantwoording

Deze bepaling betreffende de belangenconflicten is zeer belangrijk. De huidige formulering impliceert echter niet dat de curator verplicht is zich terug te trekken. Uit de door de commissie georganiseerde hoorzittingen blijkt evenwel dat sommige curatoren die kennis hebben van een belangenconflict, verzuimen dat te doen.

Het is bijgevolg nuttig dat de wet bepaalt dat het om een verplichting gaat.

Nr. 17 VAN DE HEER **DUBIÉ**

Art. 28

In de derde volzin van het voorgestelde 2^o, de woorden «spreekt de rechtbank de verschoonbaarheid uit» vervangen door de woorden «kan de rechtbank de verschoonbaarheid uitspreken».

Verantwoording

De rechtbank moet over een zekere speelruimte kunnen beschikken om met de informatie die zij bezit, te oordelen over de gegrondheid van de verschoonbaarheid van de ongelukkige gefailleerde die te goeder trouw handelt.

Justification

Cette disposition concernant les conflits d'intérêts est importante. Cependant, dans la formulation actuelle, elle n'implique pas que le curateur a l'obligation de se désister. Or, il apparaît des auditions organisées par la commission que certains curateurs, tout en ayant connaissance d'un conflit d'intérêts, s'abstiennent de se désister de la cause.

Il y a donc lieu que la loi précise qu'il s'agit en l'espèce d'une obligation.

N^o 17 DE M. **DUBIÉ**

Art. 28

Dans la troisième phrase du 2^o proposé, remplacer le mot «prononce» par les mots «peut prononcer».

Justification

Il convient de laisser au tribunal une marge d'appréciation pour juger, en fonction des éléments en sa possession, de la pertinence de l'excusabilité du failli malheureux et de bonne foi.

Josy DUBIÉ.