

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2005-2006

27 MARS 2006

Proposition de loi modifiant l'article 27 de la loi du 8 août 1997 sur les faillites

(Déposée par M. Hugo Vandenberghe)

DÉVELOPPEMENTS

L'article 11 de la loi du 8 août 1997 sur les faillites prévoit que par le jugement qui déclare la faillite, le tribunal de commerce désigne un ou plusieurs curateurs, selon l'importance de la faillite.

L'article 27 de cette même loi prévoit en termes généraux que «les curateurs sont choisis parmi les personnes inscrites sur une liste établie par l'assemblée générale du tribunal de commerce».

La loi ne contient aucune autre modalité concernant la désignation des curateurs.

Néanmoins, comme il est d'usage au sein des tribunaux belges depuis plusieurs dizaines d'années, la plupart des curateurs de faillite sont choisis parmi les avocats inscrits au tableau de l'ordre du ressort dans lequel est établi le siège du tribunal de commerce qui prononce la faillite et désigne le curateur.

En principe, on ne fait appel, pour la désignation de curateurs, à des avocats d'autres arrondissements que dans des cas exceptionnels, lorsque des motifs spécifiques le justifient: degré particulier de spécialisation ou expérience passée dans le secteur spécifique dans lequel la faillite est prononcée; faillites d'entreprises dont une activité importante ou les principales activités se situent dans un autre arrondissement que celui où est établi le siège social de l'entreprise et où la faillite est prononcée par le tribunal de commerce; exigences spécifiques par exemple au niveau des connaissances linguistiques.

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 2005-2006

27 MAART 2006

Wetsvoorstel tot wijziging van artikel 27 van de Faillissementswet van 8 augustus 1997

(Ingediend door de heer Hugo Vandenberghe)

TOELICHTING

Overeenkomstig artikel 11 van de Faillissementswet van 8 augustus 1997 stelt de rechtbank van koophandel bij het vonnis van faillietverklaring één of meer curators aan, al naar de belangrijkheid van het faillissement.

Artikel 27 van de Faillissementswet op zijn beurt vermeldt in algemene bewoordingen dat «*de curators worden gekozen uit de personen ingeschreven op een lijst opgesteld door de algemene vergadering van de rechtbank van koophandel*».

Nadere bepalingen inzake de aanstelling van een curator zijn niet in de wet opgenomen.

Niettemin bestaat sinds vele tientallen jaren bij de Belgische rechtbanken het gebruik dat de curatoren in faillissementen voor het overgrote deel gekozen worden uit advocaten ingeschreven op het tableau van de Orde in het rechtsgebied waar de rechtbank van koophandel zetelt die het faillissement uitspreekt en de curator aanstelt.

In principe wordt slechts in uitzonderlijke gevallen bij de aanstelling van curatoren beroep gedaan op advocaten uit andere arrondissementen wanneer hiervoor specifieke redenen voorhanden zijn: bijzondere graad van specialisatie of vroeger opgedane ervaring in de specifieke sector waarin het faillissement wordt uitgesproken; faillissementen van ondernemingen waar een belangrijk of het grootste deel van de activiteiten zich situeren in een ander arrondissement dan datgene waar de maatschappelijke zetel gevestigd is en het faillissement door de rechtbank van koophandel wordt uitgesproken; specifieke vereisten inzake bijvoorbeeld taalkennis.

Pour permettre aux tribunaux chargés de désigner des curateurs de procéder à la désignation de curateurs inscrits sur les listes d'autres tribunaux, il est prévu à l'article 1^{er}, § 4, de l'arrêté royal du 5 décembre 1997 que les listes ainsi confectionnées sont transmises par le greffe du tribunal de commerce à tous les tribunaux de commerce du pays.

L'usage qui consiste à désigner des curateurs du même arrondissement repose sur des raisons évidentes :

— La loi sur les faillites prévoit des contacts réguliers entre les curateurs et le failli, une pratique d'autant plus complexe que les distances à parcourir sont plus longues;

— Les curateurs qui liquident des faillites dans leur propre ressort sont généralement davantage familiarisés avec l'activité économique dudit ressort, leur connaissance du terrain leur permet souvent de détecter plus efficacement des actifs et, le cas échéant, de les réaliser, ils sont plus accessibles dans l'immédiat, etc.;

— Comme le tribunal local voit régulièrement les avocats curateurs traiter des dossiers autres que des faillites, il a en permanence un meilleur aperçu de leur zèle professionnel, de leurs compétences spécifiques, etc.

— Les contacts avec le parquet lors d'enquête sur des fraudes dans le cadre de faillites en sont grandement facilités.

Selon une étude chiffrée qui a notamment examiné la question de la désignation de curateurs inscrits sur la liste néerlandophone, le tribunal de commerce de Bruxelles a confié 1/3 des faillites, en 2004 comme en 2005, à des avocats qui n'ont pas leur inscription (ou leur première inscription) au tableau de l'ordre de l'arrondissement de Bruxelles-Hal-Vilvorde.

Cela a bien sûr aussi une incidence sur le nombre moyen de désignations par curateur :

— En 2004, 19 avocats du barreau de Bruxelles ont été désignés pour 313 faillites, c'est-à-dire 16,4 faillites par curateur désigné. La même année, 7 avocats extérieurs à l'arrondissement de Bruxelles ont été désignés pour 156 faillites, c'est-à-dire 22,2 faillites par curateur désigné.

— En 2005, 18 avocats bruxellois ont été désignés comme curateurs pour un total de 269 faillites, soit une moyenne de 14,9 faillites par curateur désigné. En 2005, 12 avocats extérieurs à l'arrondissement de Bruxelles ont été désignés comme curateurs pour un total de 136 faillites, soit une moyenne de 11,3 faillites par curateur désigné.

Om toe te laten dat rechtbanken bij de aanstelling van curatoren ook zouden kunnen overgaan tot aanstelling van curatoren die op lijsten van andere rechtbanken zijn ingeschreven, wordt in artikel 1, § 4, van het Koninklijk Besluit van 5 december 1997 voorzien dat de aldus opgestelde lijsten door de griffie van de rechtbank van koophandel toegestuurd worden aan alle rechtbanken van koophandel van het land.

De redenen waarom het gebruik om curatoren uit het eigen arrondissement aan te stellen, is ontstaan, zijn duidelijk :

— De faillissementswet voorziet in regelmatige contacten tussen curatoren en gefailleerde, wat ernstig bemoeilijkt wordt bij te grote afstanden;

— Curatoren die in hun eigen rechtsgebied faillissementen afhandelen zijn meestal beter vertrouwd met de economische activiteit in het bewuste rechtsgebied, zullen omwille van hun kennis van het terrein dikwijls op efficiëntere wijze activa kunnen opsporen, desgevallend ook activa te gelde maken, beschikken over een grotere onmiddellijke bereikbaarheid enz.;

— De lokale rechtbank ziet de advocaten-curatoren ook frequent aan het werk in niet-faillissementsdossiers en kan zich aldus constant een beter beeld vormen van hun beroepsijver, specifieke competenties enz.;

— Contacten met het Parket bij fraude-onderzoeken naar aanleiding van faillissementen kunnen veel vlotter verlopen.

Uit cijfermatig onderzoek is echter gebleken dat wat betreft de aanstellingen van curatoren ingeschreven op de nederlandstalige lijst, door de rechtbank van koophandel te Brussel, dat zowel in 2004 als in 2005 1/3 van de faillissementen werd toebedeeld aan advocaten die hun inschrijving (of eerste inschrijving) niet hebben op het tableau van de Orde van het arrondissement Brussel-Halle-Vilvoorde.

Dit heeft uiteraard ook zijn invloed op het gemiddeld aantal aanstellingen per curator :

— In 2004 werden 19 advocaten van de Balie te Brussel aangesteld in 313 faillissementen, zijnde 16,4 faillissementen per aangestelde curator. In hetzelfde jaar werden 7 advocaten van buiten het arrondissement Brussel aangesteld in 156 faillissementen, zijnde een gemiddelde van 22,2 faillissementen per curator.

— In 2005 werden 18 Brusselse advocaten aangesteld als curator voor in totaal 269 faillissementen, zijnde een gemiddelde van 14,9 faillissementen per aangestelde curator. In 2005 werden 12 advocaten van buiten het arrondissement Brussel aangesteld als curator voor in totaal 136 faillissementen, zijnde een gemiddelde van 11,3 faillissementen per aangestelde curator.

Les curateurs désignés par le tribunal de commerce de Bruxelles, qui exercent leur activité d'avocat dans d'autres arrondissements, sont désignés non seulement par le tribunal de commerce de Bruxelles, mais aussi par le tribunal de l'arrondissement au tableau de l'ordre duquel ils sont inscrits.

Outre le fait qu'ils sont désignés tout autant, voire davantage par le tribunal de commerce de Bruxelles, les curateurs inscrits comme avocats au tableau d'un autre ordre que celui de Bruxelles et qui ont leur bureau en dehors de l'arrondissement de Bruxelles totalisent, avec les désignations qu'ils obtiennent du tribunal de leur arrondissement, plus du triple du nombre de désignations dans le cadre de dossiers de faillite que l'avocat curateur moyen qui est inscrit au tableau de l'ordre néerlandophone des avocats de Bruxelles.

La présente proposition de loi entend aligner la loi sur les faillites sur l'usage qui prévaut au sein des tribunaux belges, lequel consiste à désigner principalement et par principe les curateurs de faillite parmi les avocats inscrits au tableau de l'ordre du ressort dans lequel est établi le siège du tribunal de commerce qui prononce la faillite.

Elle laisse toutefois intacte la possibilité, dans des cas très particuliers, de désigner un curateur parmi les avocats inscrits au tableau de l'ordre d'un autre ressort que celui où est établi le siège du tribunal de commerce qui prononce la faillite. Cette décision motivée doit alors être justifiée par l'importance ou la complexité de l'affaire.

Tant l'alinéa 1^{er} que l'alinéa 2 de l'article 27 existant de la loi sur les faillites sont modifiés à cet effet.

La jurisprudence estime en effet aujourd'hui qu'aucune disposition légale ou réglementaire n'impose que l'avocat qui pose sa candidature en vue d'être inscrit sur la liste des curateurs appartienne au barreau du ressort ou ait son cabinet dans le ressort du tribunal de commerce concerné (Bruxelles, 3 mars 2005, *J.T.* 2005, n° 6202, 760; Liège, 13 novembre 2003, *JLMB* 2005, n° 20, 871, *R.R.D.* 2004, n° 110, 31).

*
* *

De door de rechtbank van koophandel te Brussel aangestelde curatoren die als advocaat hun activiteit in andere arrondissementen hebben worden, naast hun aanstelling door de rechtbank van koophandel te Brussel, eveneens aangesteld in de rechtbank van het arrondissement waar zij op het tableau van de orde zijn ingeschreven.

Curatoren die als advocaat ingeschreven zijn op het tableau van een andere orde dan deze te Brussel, en hun kantoor hebben buiten het arrondissement Brussel, niet enkel evenveel of zelfs meer aanstellingen krijgen van de rechtbank van koophandel te Brussel, doch samen met de aanstellingen die zij in de rechtbank van hun arrondissement krijgen, meer dan 3 keer zoveel aanstellingen krijgen in faillissementen als de gemiddelde advocaat-curator ingeschreven op het tableau van de Nederlandse Orde van Advocaten te Brussel.

Huidig wetsvoorstel wenst dat de Faillissementswet aansluit bij het gebruik bij de Belgische rechtbanken dat de curatoren in faillissementen voor het overgrote deel en in principe gekozen worden uit advocaten ingeschreven op het tableau van de orde in het rechtsgebied waar de rechtbank van koophandel zetelt die het faillissement uitspreekt.

Dit wetsvoorstel laat echter de mogelijkheid onverkort om in zeer bijzondere gevallen een curator aan te stellen gekozen uit advocaten ingeschreven op het tableau van de Orde van een ander rechtsgebied dan dat waar de rechtbank van koophandel zetelt die het faillissement uitspreekt. Deze gemotiveerde beslissing moet dan wel ingegeven zijn door de belangrijkheid of complexiteit van de zaak.

Zowel lid 1 als lid 2 van het huidige artikel 27 van de Faillissementswet worden hiertoe gewijzigd.

Thans oordeelt de rechtspraak immers dat geen enkele wets- of reglementsbevestiging eist dat de advocaat die kandidaat is om te worden ingeschreven op de lijst van de curatoren deel uitmaakt van de balie van het rechtsgebied van de betrokken rechtbank van koophandel of in genoemd rechtsgebied over een kantoor beschikt (Brussel 3 maart 2005, *J.T.* 2005, afl. 6202, 760; Luik 13 november 2003, *JLMB* 2005, afl. 20, 871, *R.R.D.* 2004, afl. 110, 31).

Hugo VANDENBERGHE.

*
* *

PROPOSITION DE LOI

Article 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

À l'article 27, alinéa 1^{er}, de la loi du 8 août 1997 sur les faillites, modifié par la loi du 23 décembre 2005, sont apportées les modifications suivantes :

A. la première phrase est complétée *in fine* par les mots :

« du ressort qui prononce la faillite. »

B. le même alinéa est complété par une troisième phrase, rédigée comme suit :

« Par décision motivée, il peut être désigné un ou plusieurs curateurs inscrits sur une liste établie par l'assemblée générale d'un autre tribunal de commerce, en raison de l'importance ou de la complexité de la faillite. »

C. Dans la première phrase de l'alinéa 2, les mots « de l'ordre d'un barreau belge » sont remplacés par les mots « de l'Ordre des avocats dans l'arrondissement judiciaire où siège le tribunal de commerce ».

22 mars 2006.

WETSVOORSTEL

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

In artikel 27, eerste lid, van de Faillissementswet van de 8 augustus 1997, gewijzigd bij de wet van 23 december 2005, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

A. de eerste zin wordt *in fine* aangevuld met de woorden :

« van het rechtsgebied die het faillissement uitspreekt. »

B. hetzelfde lid wordt aangevuld met een derde zin, luidende :

« Bij daartoe gemotiveerde beslissing kunnen één of meer curators worden benoemd ingeschreven op een lijst opgesteld door de algemene vergadering van een andere rechtbank van koophandel, wegens de belangrijkheid of complexiteit van het faillissement. »

C. In de eerste zin van het tweede lid worden de woorden « orde van een Belgische balie » vervangen door de woorden « Orde van Advocaten in het gerechtelijk arrondissement waar de rechtbank van koophandel zetelt ».

22 maart 2006.

Hugo VANDENBERGHE.