

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2003-2004

19 MARS 2004

Proposition de loi modifiant le Code des sociétés afin d'améliorer la transparence des procédures de liquidation à l'égard des tiers

(Déposée par M. René Thissen et consorts)

DÉVELOPPEMENTS

La présente proposition reprend le texte de la proposition DOC 50 2385/001.

Sur base du rapport annuel 2001 de l'Administration générale des impôts(1), il semble que notre pays compte plus de 38 000 sociétés en liquidation ou sans activités de par l'arrivée de leur terme, par décision de justice ou par la volonté de leurs associés.

La mise en liquidation d'une société implique que la gestion et la représentation soient confiées à des liquidateurs, désignés par l'assemblée générale ou par le tribunal lorsque ce dernier prononce la dissolution de celle-ci. Les liquidateurs ont ainsi pour mission générale de réaliser l'actif de la société et de répartir le produit de cette liquidation entre les créanciers selon leurs rangs et privilèges. Dans le cadre de cette mission, ils peuvent, avec l'autorisation de l'assemblée générale, poursuivre l'activité de la société ou faire apport de tout ou partie de ses biens à une autre société.

(1) Rapport annuel 2001 de l'administration générale des impôts, p. 67.

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 2003-2004

19 MAART 2004

Westvoorstel tot wijziging van het Wetboek van vennootschappen met het oog een grotere transparantie van de vereffeningprocedures ten aanzien van derden

(Ingediend door de heer René Thissen c.s.)

TOELICHTING

Dit wetsvoorstel neemt de tekst over van wetsvoorstel DOC 50 2385/001.

Uit het jaarverslag 2001 van de Algemene administratie van de belastingen(1) blijkt dat in België meer dan 38 000 vennootschappen in vereffening of zonder bedrijvigheid zijn doordat hun termijn verstreken is door een rechterlijke beslissing of door de wil van hun vennoten.

De liquidatie van een vennootschap brengt met zich dat vereffenaars worden belast met het beheer en de vertegenwoordiging. Die vereffenaars worden aangewezen door de algemene vergadering of door de rechtbank als die de ontbinding van de vennootschap beveelt. De algemene opdracht van de vereffenaars bestaat in de tegeldemaking van het actief en de verdeling van de opbrengst van de vereffening onder de schuldeisers volgens hun rang en voorrechten. In het kader van die opdracht kunnen ze, met toestemming van de algemene vergadering, de activiteit van de vennootschap voortzetten of het geheel of een deel van de goederen ervan inbrengen in een andere vennootschap.

(1) Jaarverslag 2001 van de algemene administratie van de belastingen, blz. 67.

Par plusieurs arrêts importants(1), la Cour de cassation a précisé les effets de la mise en liquidation sur les droits des créanciers. Cette jurisprudence aboutit à rapprocher le régime de la liquidation de celui de la faillite et, dès lors, à faire assumer par les liquidateurs un rôle fort proche de celui des curateurs de faillite(2). La liquidation crée non seulement une situation de concours entre les divers créanciers mais entraîne également la suspension des mesures individuelles d'exécution menées à l'encontre de la société par des créanciers.

Néanmoins, le statut du liquidateur diffère, quant à lui, fondamentalement de celui du curateur. Alors que le curateur représente tant la masse des créanciers que la société faillie, le liquidateur ne représente que la société, même s'il est tenu de veiller au respect des intérêts des créanciers et de l'égalité entre eux.

Or, la mise en liquidation d'une société en difficulté est fréquemment décidée dans le seul but de lui permettre d'échapper à la faillite. S'il est parfaitement légitime de mettre un terme à une activité déficitaire avant que la société ne se trouve dans la situation de devoir faire aveu de faillite, il n'en reste pas moins que la mise en liquidation apparaît, dans certain cas, comme un moyen pour la société de suspendre le paiement de ses dettes, tout en échappant aux poursuites de ses créanciers.

En effet, malgré une similitude entre le régime de la liquidation et celui de la faillite, la liquidation offre, par rapport à la faillite, certains avantages auxquels les actionnaires et les dirigeants d'entreprises ne restent pas indifférents.

Parmi ceux-ci, il convient de mentionner le libre choix des liquidateurs par l'assemblée générale, une plus grande souplesse dans les modes de réalisation de l'actif et, dans une certaine mesure, la possibilité d'échapper aux responsabilités mises à charge des dirigeants et fondateurs en cas de faillite.

C'est ainsi que la législation actuelle sur les liquidations ne paraît pas suffisante pour déjouer les abus, d'autant plus que la liquidation peut s'étendre sur de nombreuses années.

À cet égard, la présente proposition vise à apporter diverses adaptations pour prévenir ou réprimer ces

(1) Voir notamment, Cass., 24 mars 1977, RCJB, 1977, p. 634.

(2) Olivier Ralet, «responsabilités des dirigeants de sociétés», Larcier, 1996, n° 141.

Het Hof van Cassatie heeft in verschillende belangrijke arresten(1) de weerslag gepreciseerd van de liquidatie op de rechten van de schuldeisers. Die rechtspraak leidt ertoe de vereffening in verband te brengen met die van de faillissementen en, bijgevolg, de vereffenaars een rol te doen spelen die sterk lijkt op die van de curatoren van een faillissement(2). De vereffening roept niet alleen een situatie van mededinging onder de diverse schuldeisers in het leven, maar brengt tevens de opschorting met zich van de individuele executiemaatregelen die de schuldeisers jegens de vennootschap hebben ingesteld.

Het statuut van de vereffenaar is echter fundamenteel verschillend van dat van de curator. De curator vertegenwoordigt zowel de gezamenlijke schuldeisers als de failliete vennootschap, terwijl de vereffenaar alleen de vennootschap vertegenwoordigt, ook al moet hij ervoor zorgen dat de belangen van de schuldeisers en de gelijkheid onder hen in acht worden genomen.

Vaak wordt de beslissing om een vennootschap in moeilijkheden in vereffening te stellen alleen genomen om een faillissement af te wenden. Het is weliswaar perfect gerechtvaardigd een einde te maken aan een verliesgevende activiteit alvorens de vennootschap ertoe wordt verplicht aangifte te doen van faillissement, maar dat neemt niet weg dat de liquidatie in sommige gevallen voor de vennootschap een middel blijkt te zijn om de betaling van haar schulden te staken en tegelijkertijd te ontsnappen aan vervolging door haar schuldeisers.

Ondanks een gelijkenis tussen de vereffening en de faillissementsregeling biedt de vereffening, in vergelijking met het faillissement, immers bepaalde voordelen waarvoor de aandeelhouders en de bedrijfsleiders niet ongevoelig zijn.

Tot die voordelen behoren de vrije keuze van de vereffenaars door de algemene vergadering, meer soepelheid in de wijzen van tegeldemaking van de activa en, in zekere mate, de mogelijkheid om te ontkomen aan de verantwoordelijkheden die in geval van faillissement ten laste worden gelegd van de bedrijfsleiders en van de oprichters.

Zo lijkt de huidige wetgeving inzake de vereffeningen ontoereikend om de misbruiken tegen te gaan, te meer omdat de vereffening jaren kan aanslepen.

Dit wetsvoorstel beoogt in die wetgeving diverse aanpassingen aan te brengen om die misbruiken te

(1) Zie onder meer Cassatie, 24 maart 1977, RCJB, 1977, blz. 634.

(2) Olivier Ralet, responsabilités des dirigeants de sociétés, Larcier, 1996, nr. 141.

abus en octroyant un rôle plus actif au tribunal de commerce et en renforçant la transparence de la procédure de liquidation à l'égard des tiers.

La proposition de loi prévoit ainsi l'homologation, d'une part de la désignation des liquidateurs par l'assemblée générale et, d'autre part, du plan de répartition des actifs entre les divers créanciers par le tribunal de commerce dans le ressort duquel se trouve le siège de la société. Une plus grande transparence sera également instaurée par la constitution d'un dossier de liquidation auprès du tribunal de commerce et par la réalisation d'un état détaillé de la liquidation consultable par les créanciers.

COMMENTAIRE DES ARTICLES

Article 2

Tout en maintenant le libre choix des liquidateurs par l'assemblée générale, cet article instaure l'obligation de faire homologuer cette décision par le tribunal de commerce dans le ressort duquel se trouve le siège de la société afin d'éviter que soient désignés des liquidateurs dont la probité pourrait être mise en cause.

Cet article prévoit, en outre, que ni les personnes qui ont été condamnées pour infraction aux articles 489 à 490*bis* du Code pénal ou pour vol, faux, concussion, escroquerie ou abus de confiance, ni le dépositaire, tuteur, administrateur ou autre comptable, qui n'a pas rendu et soldé son compte en temps utile ne pourront être désignés par une assemblée générale.

Article 3

Cet article vise à accroître la transparence dans le processus de liquidation d'une société en obligeant les liquidateurs à établir un état détaillé de la liquidation et à transmettre périodiquement celui-ci au greffe du tribunal de commerce.

Article 4

Cet article vise à instaurer l'obligation pour les liquidateurs de faire homologuer le plan de répartition de l'actif de la liquidation entre les divers créanciers.

voorkomen of te bestraffen door aan de rechtbank van koophandel een actievere rol toe te kennen en door te zorgen voor meer transparantie in de vereffeningprocedure ten aanzien van derden.

Zo voorziet het wetsvoorstel in de homologatie van eensdeels de aanwijzing van de vereffenaars door de algemene vergadering en anderdeels het plan voor de verdeling van de activa onder de verschillende schuldeisers door de rechtbank van koophandel van het rechtsgebied waarbinnen de vennootschap haar zetel heeft. Tevens zal een grotere transparantie worden ingevoerd door de samenstelling van een vereffeningdossier bij de rechtbank van koophandel en door de opmaak van een omstandige staat van de vereffening waarvan de schuldeisers inzage kunnen hebben.

COMMENTAAR BIJ DE ARTIKELEN

Artikel 2

Dit artikel handhaaft de vrije keuze van de vereffenaars door de algemene vergadering, maar voert de verplichting in om die beslissing te laten homologeren door de rechtbank van koophandel van het rechtsgebied waarbinnen de vennootschap haar zetel heeft, om te voorkomen dat vereffenaars worden aangewezen van wie de eerlijkheid in twijfel zou kunnen worden getrokken.

Bovendien bepaalt dit artikel dat noch de personen die werden veroordeeld wegens overtreding van de artikelen 489 tot 490*bis* van het Strafwetboek of wegens diefstal, valsheid, knevelarij, oplichting of misbruik van vertrouwen, noch hij die als bewaarner, voogd, beheerder of andere rekenplichtige niet tijdig rekening en verantwoording heeft gedaan en niet tijdig heeft afgerekend door een algemene vergadering kunnen worden aangewezen.

Artikel 3

Dit artikel beoogt het verloop van de vereffening van een vennootschap transparanter te maken door de vereffenaars ertoe te verplichten een omstandige staat van de vereffening op te stellen en die periodiek over te zenden aan de griffie van de rechtbank van koophandel.

Artikel 4

Dit artikel strekt ertoe voor de vereffenaars de verplichting in te stellen het plan voor de verdeling van de activa onder de verschillende schuldeisers te laten homologeren.

Article 5

À l'instar de la faillite, cet article impose la tenue d'un dossier de liquidation accessible à tout intéressé auprès du greffe du tribunal de commerce dans le ressort duquel se trouve le siège de la société.

Article 6

Cet article vise à instaurer une sanction pénale lorsque les liquidateurs négligent de transmettre au greffe du tribunal de commerce un état détaillé de la liquidation selon les modalités prévues au nouvel article 189*bis*.

René THISSEN.
Clotilde NYSENS.
Christian BROTCORNE.

PROPOSITION DE LOIArticle 1^{er}

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

Art. 2

L'article 184 du Code des sociétés est complété par les alinéas suivants :

«Les liquidateurs n'entrent en fonction qu'après homologation, par le tribunal de commerce, dans le ressort duquel se trouve le siège de la société, de la décision prise par l'assemblée générale visée à l'alinéa 1^{er}. Le tribunal n'accorde l'homologation qu'après avoir vérifié que les liquidateurs offrent toutes les garanties de probité.

Ne peuvent être désignés comme liquidateurs, ni les personnes qui ont été condamnées pour infraction aux articles 489 à 490*bis* du Code pénal ou pour vol, faux, concussion, escroquerie ou abus de confiance, ni le dépositaire, tuteur, administrateur ou comptable, qui n'a pas rendu et soldé son compte en temps utile.»

Art. 3

Un article 189*bis*, rédigé comme suit, est inséré dans le même Code :

«Art. 189*bis*. — Les liquidateurs transmettent au cours des sixième et douzième mois de la première

Artikel 5

In navolging van wat geldt inzake faillissement legt dit artikel de verplichting op een voor elke belanghebbende toegankelijk vereffeningsdossier bij te houden op de griffie van de rechtbank van koophandel van het rechtsgebied waarbinnen de vennootschap haar zetel heeft.

Artikel 6

Dit artikel heeft tot doel een strafrechtelijke sanctie op te leggen als de vereffenaars nalaten aan de griffie van de rechtbank van koophandel een omstandige staat van de vereffening over te zenden overeenkomstig de nadere regels van het nieuwe artikel 189*bis*.

WETSVOORSTEL

Artikel 1

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

Art. 2

Artikel 184 van het Wetboek van vennootschappen wordt aangevuld met de volgende leden :

«De vereffenaars treden pas in functie na de homologatie van de in het eerste lid bedoelde beslissing van de algemene vergadering door de rechtbank van koophandel van het rechtsgebied waarbinnen de vennootschap haar zetel heeft. De rechtbank verleent de homologatie pas nadat ze heeft nagegaan of de vereffenaars alle waarborgen van eerlijkheid bieden.

Noch de personen die werden veroordeeld wegens overtreding van de artikelen 489 tot 490*bis* van het Strafwetboek of wegens diefstal, valsheid, knevelarij, oplichting of misbruik van vertrouwen, noch hij die als bewaarnemer, voogd, beheerder of andere rekenplichtige niet tijdig rekening en verantwoording heeft gedaan en niet tijdig heeft afgerekend, kunnen als vereffenaar worden aangewezen.»

Art. 3

In hetzelfde Wetboek wordt een artikel 189*bis* ingevoegd, luidende :

«Art. 189*bis*. — De vereffenaars zenden in de loop van de zesde en de twaalfde maand van het eerste jaar

année de la liquidation, un état détaillé de la situation de la liquidation au greffe du tribunal de commerce dans le ressort duquel se trouve le siège de la société.

Cet état, qui comporte notamment l'indication des recettes, des dépenses, des répartitions, ainsi que de ce qu'il reste à liquider, est déposé dans le dossier de la liquidation prévu à l'article 195*bis*.

À partir de la deuxième année de la liquidation, l'état détaillé ne doit plus être déposé au dossier que tous les ans.»

Art. 4

L'article 190, § 1^{er}, du même Code, est complété par l'alinéa suivant :

«Avant tout paiement, les liquidateurs soumettront le plan de répartition de l'actif entre les différentes catégories de créanciers pour homologation au tribunal de commerce dans le ressort duquel se trouve le siège de la société.»

Art. 5

Un article 195*bis*, rédigé comme suit, est inséré dans le même Code :

«Art. 195*bis*. — Il est tenu au greffe, pour chaque liquidation, un dossier contenant :

1^o le dossier visé à l'article 67, § 2;

2^o une copie des rapports et de l'état résumant la situation active et passive visés à l'article 181, § 1^{er};

3^o une copie des états de la liquidation visés à l'article 189*bis*;

4^o les extraits des publications prévues aux articles 74, 2^o et 195;

5^o la liste des homologations prévues aux articles 183, 184 et 190.

Tout intéressé peut prendre gratuitement connaissance du dossier et en obtenir copie moyennant paiement des droits de greffe.»

van de vereffening een omstandige staat van de toestand van de vereffening over aan de griffie van de rechtbank van koophandel van het rechtsgebied waarbinnen de vennootschap haar zetel heeft.

Die staat, die onder meer de opgaaft van de ontvangsten, de uitgaven, de verdelingen en het nog te vereffenen saldo bevat, wordt opgenomen in het vereffeningsdossier zoals bedoeld in artikel 195*bis*.

Vanaf het tweede jaar van de vereffening dient de omstandige staat nog slechts éénmaal per jaar bij het dossier te worden gevoegd.»

Art. 4

Artikel 190, § 1, van hetzelfde Wetboek wordt aangevuld met het volgende lid :

«Alvorens enige betaling wordt uitgevoerd, leggen de vereffenaars het plan voor de verdeling van de activa onder de verschillende schuldeisers ter homologatie voor aan de rechtbank van koophandel van het rechtsgebied waarbinnen de vennootschap haar zetel heeft.»

Art. 5

In hetzelfde Wetboek wordt een artikel 195*bis* ingevoegd, luidende :

«Art. 195*bis*. — Voor elke vereffening wordt ter griffie een dossier bijgehouden dat de volgende bescheiden bevat :

1^o het dossier bedoeld in artikel 67, § 2;

2^o een afschrift van de verslagen en van de staat van activa en passiva bedoeld in artikel 181, § 1;

3^o een afschrift van de vereffeningsstaten bedoeld in artikel 189*bis*;

4^o de uittreksel van de bekendmakingen bedoeld in de artikelen 74, 2^o en 195;

5^o de lijst van de homologaties bedoeld in de artikelen 183, 184 en 190.

Elke belanghebbende kan kosteloos inzage nemen van het dossier en er een afschrift van krijgen, tegen betaling van de griffiekosten.»

Art. 6

L'article 196, alinéa 1^{er}, du même Code, modifié par la loi du 8 avril 2003, est complété comme suit :

«5° les liquidateurs qui négligent de transmettre, au greffe du tribunal de commerce dans le ressort duquel se trouve le siège de la société, l'état détaillé de la situation de liquidation, conformément à l'article 189*bis*.»

5 mars 2004.

René THISSEN.
Clotilde NYSENS.
Christian BROTCORNE.

Art. 6

Artikel 196, eerste lid, van hetzelfde Wetboek, gewijzigd bij de wet van 8 april 2003, wordt aangevuld als volgt :

«5° de vereffenaars die nalaten aan de griffie van de rechtbank van koophandel van het rechtsgebied waarbinnen de vennootschap haar zetel heeft de omstandige staat van de toestand van de vereffening over te zenden, overeenkomstig artikel 189*bis*.»

5 maart 2004.