



# *De invloed van insolventieprocedures op huwgemeenschappen en onverdeeldheden*

Prof. Dr. Johan Du Mongh

# Inleiding



# Inleiding

- Artikel 7 en 8 Hyp. W.: enkel vermogen van SA die zich verbonden heeft
- Afwijkingen mogelijk voor gehuwden en wettelijk samenwonende partners
- *Quid* feitelijke samenwoners en gevolgen voor andere onverdeeldheden?

# Nieuw insolventierecht

Wet van 11 augustus 2017 houdende de invoeging van het Boek XX “insolventie van ondernemingen” in het Wetboek van economisch recht, en houdende invoeging van de definities eigen aan Boek XX en van de rechtshandhavingsbepalingen eigen aan Boek XX in Boek I van het Wetboek van economisch recht” tot stand, *BS* 11 september 2017.

Inwerkingtreding: 1 mei 2018.

- Faillissement: artikelen XX. 98-XX. 201 WER
- Gerechtelijke reorganisatie: artikelen XX. 39- XX.97 WER

# Faillissement





# Faillissement

Algemeen

# Faillissement

- Artikel XX.98 WER:

*“De faillissementsprocedure strekt ertoe het vermogen van de schuldenaar onder bevoegdheid van een curator te plaatsen die belast is het vermogen van de gefailleerde te beheren en te vereffenen en de opbrengst ervan te verdelen onder de schuldeisers.”*

# Gevolgen faillissement

- Vermogen van de SA wordt beheerd door curator
- Beschikkingsonbevoegdheid van vermogen dat tot boedel behoort (artikel XX.110 WER)
- Fixatie van rechten van SE's (artikel XX. 113, lid 1 WER)
- Alle vorderingen lastens SA worden opeisbaar (artikel XX. 116 lid 1 WER)
- Kwijtschelding (artikel XX. 173 WER)

# Verlies beheersbevoegdheid

- Art. XX.110 WER:

*“§ 1 Te rekenen van de dag van het vonnis van faillietverklaring verliest de gefailleerde van rechtswege het beheer over al zijn goederen evenals over de goederen die hij tijdens de procedure verkrijgt op grond van een oorzaak die het faillissement voorafgaat.*

*§ 2 Alle betalingen, verrichtingen en handelingen van de gefailleerde en alle betalingen aan de gefailleerde gedaan vanaf de dag van het vonnis van faillietverklaring, kunnen niet aan de boedel worden tegengeworpen.”*

Handelingen van de gefailleerde kunnen niet aan de boedel worden tegengeworpen:

- Huwen mogelijk
- Huwelijkscontract sluiten is toegelaten voor zover niet nadeliger voor de schuldeisers dan het wettelijk stelsel (anders is bijstand van de curator nodig).



# Faillissement

Gehoudenheid en verbonden  
vermogens

# Wettelijk stelsel

Welk vermogen is aanspreekbaar?

- Artikel 1408, 3<sup>e</sup> streepje BW: gemeenschappelijke schuld
- Artikel 1414, 2<sup>e</sup> lid, nr. 3 BW: schulden door één van de echtgenoten aangegaan bij de uitoefening van zijn beroep (onvolkomen gemeenschappelijke schuld), zijn niet verhaalbaar op het eigen vermogen van de niet-contracterende echtgenoot
- Conclusie: gemeenschappelijk vermogen en eigen vermogen van de gefailleerde (art. XX. 189 en XX. 190, lid 2 WER)

# Wettelijk stelsel

- De echtgenoot kan zijn aandeel in het GV niet vrijwaren of van een voorrecht genieten
- Curator kan nooit het EV van de echtgenoot aanspreken, SE moet zelf zijn rechten laten gelden

# Wettelijk stelsel

- Welk vermogen kan niet worden aangesproken?
- Goederen, bedragen, sommen en uitkeringen die de gefailleerde ontvangt sinds de faillietverklaring op grond van een *oorzaak* die dateert van *na* het faillissement (artikel XX. 110 §3 WER):

BV: schadevergoeding uit onrechtmatige daad (artikel XX. 110 §3, lid 2 WER), erfenissen die openvallen na faillissement, loon of inkomsten als ZN na het faillissement verworven, ...

# Insolventie van andere echtgenoot

- Rechten van de curator m.b.t. tegeldemaking worden niet beïnvloed door latere insolventieprocedure van de echtgenoot
- Indien insolventieprocedure van de ene echtgenoot voorafgaat aan faillissement van de andere echtgenoot primeert de eerste insolventieprocedure. Bijgevolg moeten beide procedures los van elkaar worden gevoerd

R. JANSEN, “Het nieuwe insolventierecht in de notariële praktijk (deel 2)”, *Not. Fisc. M.* 2018/9, (274) 287, nr. 41.

# Scheiding van goederen

- Welk vermogen is aanspreekbaar?

Eigen goederen van de gefailleerde (m.i.v. de rechten in de onverdeelde goederen)

\* *Infra* de uitwinning van onverdeelde goederen

# Wettelijke en feitelijke samenwoners

- Welk vermogen is aanspreekbaar bij wettelijke en feitelijke samenwoners?
  - Enkel vermogen van gefailleerde partner (m.i.v. de rechten in de onverdeelde goederen)
  - Uitz.: partner heeft zichzelf verbonden aan welbepaalde schulden: EV gefailleerde + EV partner

\* Infra de uitwinning van onverdeelde goederen



# Faillissement

Verhaalstechniek wettelijk stelsel

# Wettelijk stelsel - geen toestemming echtgenoot

## Artikel XX.189 WER:

*“De curatoren kunnen de roerende en onroerende goederen uit het eigen vermogen van een gefailleerde echtgenoot zowel als uit hun gemeenschappelijk vermogen verkopen zonder de voorafgaande toestemming van de andere echtgenoot of de rechterlijke machtiging, voorgeschreven bij de artikelen 215, § 1, 1418 en 1420 van het Burgerlijk Wetboek.”*

# Wettelijk stelsel - geen toestemming echtgenoot

- Roerende en onroerende goederen

# Wettelijk stelsel - geen toestemming echtgenoot

- Instemming echtgenoot niet vereist bij de verkoop van gemeenschappelijk vermogen; zelfs niet voor de goederen die een speciale bescherming genieten, zoals de gezinswoning (artikel 215 §1, 1418 en 1420 BW)

# Medewerking echtgenoot verkoop OG

- Artikel XX. 193 §1 lid 1 WER:..  
*“De rechter-commissaris beveelt de verkoop op verzoek van de curator. Indien de rechter-commissaris de verkoop, hetzij openbaar, hetzij uit de hand, beveelt dan wel machtigt, geschiedt deze overeenkomstig de artikelen 1190 tot 1193ter van het Gerechtelijk Wetboek.”*
- Zowel OV als uit de hand mogelijk
- OV geniet voorkeur maar in de praktijk is uit de hand zeer succesvol

# Medewerking echtgenoot verkoop OG

- Handtekening curator volstaat
- OV: hoewel echtgenoot niet hoeft te tekenen, is het aanbevelenswaardig om deze toch op te roepen voor de veiling
- Verkoop uit de hand: echtgenoot oproepen en betrekken bij machtigingsprocedure

A. DE COSTER, “Collectieve insolventieprocedures: een wandeling doorheen de notariële praktijk” in X., *Insolventie: de notaris maakt de rekening*. VLN-Congres 9 december 2017, Kluwer, Mechelen, 2017, (1) 39-40, nrs. 107-109.

# Conflict tussen persoonlijke SE's en faillissement SE's

- Persoonlijke en gemeenschapsSE's ondergaan faillissementsprocedure en zijn beperkingen
- Dwingende regels inzake het verhaal het verhaal van de diverse soorten schulden op de eigen, dan wel gemeenschappelijke goederen (art. 1439 BW):
  1. Zakelijke zekerheidsrechten
  2. Volkomen gemeenschappelijke schulden
  3. Onvolkomen gemeenschappelijke schulden

# Faillissement is geen grond tot ontbinding

- Faillissement van een echtgenoot is geen grond tot ontbinding van het huwelijksvermogensstelsel
- Curator houdt aldus geen rekening met: vergoedingsrekeningen, vennootschapsaandelen waarvan enkel vermogenswaarde in huwgemeenschap valt en afkoopwaarde levensverzekeringen

L. DE KEYSER, “De invloed van collectieve insolventieprocedures op de positie van echtgenoten/partners in het Wetboek van Economisch Recht” in R. BARBAIX en N. CARETTE (eds.), *Tendensen vermogensrecht 2019*, Antwerpen, Intersentia, 2019, (131) 159, nr. 46.

H. CASMAN, “Familierechtelijke aspecten van het faillissement” in H. BRAECKMANS, H. COUSY, E. DIRIX, B. TILLEMEN en M. VANMEENEN (eds.), *Curatoren en vereffenaars: actuele ontwikkelingen*, Antwerpen, Intersentia, 2006, (719) 736, nr. 32.

# Ontbinding na faillissement

- Art. XX 190, lid 1 WER:

*“Indien het huwelijksvermogensstelsel van de echtgenoten wordt ontbonden na de faillietverklaring en voor de sluiting van het faillissement, kunnen noch de echtgenoot van de gefailleerde, noch de curatoren aanspraak maken op de voordelen die in het huwelijkscontract zijn bepaald.”*

# Reeds ontbonden huwgemeenschap

- Het aandeel van de gefailleerde valt in de failliete boedel of hetgeen door de ontbinding verworven wordt
- Gevolg: eerst VV van de huwgemeenschap (m.i.v. vergoedingsrekeningen)



# Faillissement

Verhaalstechniek onverdeeldheden

- Onroerende goederen
- Roerende goederen



# OG - vereenvoudigde procedure van tegeldemaking

- Artikel XX. 193 §1 WER: enkel de curator verkoopt OG (uitz. eerst ingeschreven hypothecaire SE)

# OG - vereenvoudigde procedure van tegeldemaking

Artikel XX. 193, §2 lid 1 WER: *“Wanneer onroerende goederen in mede-eigendom toebehoren aan de gefailleerde en aan andere personen, kan de rechter-commissaris, op verzoek van de curatoren, de verkoop van de onverdeelde goederen bevelen.”*

Uitzondering op artikel 1561 Ger. W (voorafgaande verdeling)

Schuldeisers, mede-eigenaars en gefailleerde worden minstens 8 dagen voor de zitting opgeroepen

# OG - vereenvoudigde procedure van tegeldemaking

## Artikel XX.193 §2 WER:

- Toepasselijk op onverdeeldheden tussen echtgenoten SVG, wettelijke en feitelijke SW
- Toepasselijk op zaakgemeenschappen en ontbonden boedelgemeenschappen, zowel vrijwillige als toevallige mede-eigendom.
- Soms toepasselijk op gebonden boedelgemeenschappen
- Niet toepasselijk op gedwongen mede-eigendom ten titel van bijzaak (bv. gemene delen van appartementsgebouw)

# Ontbonden boedelgemeenschappen

- **Ontbonden boedelgemeenschappen** (bv. ontbonden nalatenschap, ontbonden maatschap)
  - Recht op in natura verdeling andere deelgenoten wordt *in concreto* beoordeling rechter
  - Deelgenoten hebben mogelijkheid om aandeel van de SA uit te kopen aan venale waarde

# Gebonden boedelgemeenschappen

- **Gebonden boedelgemeenschappen**

- Maatschap *intuitu personae*:

Belang van andere deelgenoten primeert. Persoonlijke schuldeisers kunnen pas uitvoeren na ontbinding.

Faillissement van een maat leidt tot ontbinding (artikel 4:16 WVV), tenzij voortzettingsbeding (uitwinning slechts mogelijk op scheidingsaandeel)

- Maatschap *intuitu pecuniae*:

Mogelijkheid tot overdracht deelgerechtigdheid

# Gebonden huwgemeenschap

- Gebonden huwgemeenschap:
  - Geen probleem: gehele huwgemeenschap is onderpand van SE's

# Nalatenschapsboedel

- Nalatenschapsboedel:
  - Artikel 1561 Ger. W.: verdeling vorderen
  - Gefailleerde heeft geen actuele zakelijke rechten op concrete goederen boedel
  - Tegeldemaking niet evident: bv. gefailleerde bezit BE waardoor slechts de veiling van de BE kan gevraagd worden, erfrechtelijk VG van de LLE op de gezinswoning kan enkel worden omgezet mits zijn/haar instemming (art. 745quater BW)
    - de facto onverkoopbaar
  - SE's gefailleerde delen niet mee in opbrengst executoriale verkoop onverdeelde goederen door nalSE's

# Vereenvoudigde procedure van tegeldemaking

- **Vrijwillige mede-eigendom**
  - Nieuw goederenrecht: artikel 3.77 BW: deelgenoten en SE's kunnen verdeling niet vorderen, wel opzeggen
  - Subsidiaire bepaling – artikel XX. 193 §2 heeft voorrang

(cfr. *supra*)

# Overwijzing van prijs

- Indien artikel XX. 193 WER van toepassing is, heeft er overwijzing van prijs plaats (artikel 1326, §2 Ger. W.)
- Volledig zuiverende verkoop hoewel het goed slechts deels toebehoort aan de mede-eigenaar betrokken in insolventieprocedure, zonder voorafgaandelijke procedure gerechtelijke vereffening-verdeling
- Verkoop geschiedt volgens regels van gerechtelijke vereffening-verdeling
  - Openbare verkoop (artikel 1190 Ger. W.)
  - Verkoop uit de hand (artikel 1193ter Ger. W.)

# Roerende goederen in onverdeeldheid – scheiding van goederen

- Wettelijk vermoeden van OVD (artikel 1467, lid 2 BW)
- Curator dient uitonverdeeldheidstreding te vorderen (artikel 1561 BW)

# Roerende goederen in onverdeeldheid - wettelijke SW

- Wettelijk vermoeden van OVD (artikel 1478, lid 2 BW)
- Curator dient uitonverdeeldheidstreding te vorderen (artikel 1561 BW)

# Roerende goederen in onverdeeldheid - feitelijke SW

- Geen wettelijk vermoeden van OVD
- Artikel 2279 BW
- Meerderheidsstrekking:  
Principes van uitvoerend beslag op RG gelden voor F:  
goederen worden uitgewonnen, tenzij exclusieve  
eigendom partner bewezen
- Minderheidsstrekking: Verdeling vorderen en SE kan enkel  
onverdeelde helft uitwinnen
- Remedies partner : vordering tot onttrekking (artikel 1514  
Ger.W.) en vordering verdeling (artikel 1561 Ger. W.)



# Faillissement

Kwijtschelding van schuld

# Kwijtschelding van schuld

- Artikel XX. 173 WER
- Initiatief moet uitgaan van gefailleerde
- Kan gedeeltelijk of volledig worden geweigerd indien grove fouten
- Geen kwijtschelding voor zakelijke zekerheden door SA of derden gesteld (XX. 173 §1 lid 1 WER)
  - ⇒ d.w.z. dat SE van zakelijke zekerheid nog steeds kan uitvoeren op de goederen waarop deze zekerheden rusten

R. JANSEN, “Het nieuwe insolventierecht in de notariële praktijk (deel 2)”, *Not. Fisc. M.* 2018/8, (226) 289, nr. 45.

# Kwijtschelding van schuld

- Gefailleerde wordt bevrijd van “restschulden”
- Uitzonderingen:
  - Onderhoudsschulden
  - Schulden voortvloeiend uit de verplichting van de gefailleerde tot herstel van de schade verbonden aan het overlijden of aan de aantasting van de lichamelijke integriteit van een persoon
  - Schulden in de mate dat ze worden gewaarborgd door zakelijke zekerheden (verleend door de gefailleerde maar ook door de partner of borg)
  - Strafrechtelijke boetes

# Kwijtschelding echtgenoten en wettelijke samenwoners

Artikel XX.174 WER:

*“De echtgenoot, gewezen echtgenoot, wettelijk samenwonende of gewezen wettelijk samenwonende van de gefailleerde die persoonlijk verbonden is voor de schuld die voornoemde persoon tijdens de duur van het huwelijk of de duur van de wettelijke samenwoning was aangegaan, wordt ingevolge de kwijtschelding van die verplichting bevrijd.*

*De kwijtschelding kan de wettelijk samenwonende van wie de verklaring van samenwonen afgelegd werd in de zes maanden voor het openen van de faillissementsprocedure, niet tot voordeel strekken.*

*De kwijtschelding heeft geen gevolgen op de persoonlijke of gemeenschappelijke schulden van de echtgenoot, ex-echtgenoot, wettelijk samenwonende of gewezen wettelijk samenwonende voortvloeiend uit een overeenkomst door de genoemde personen gesloten, ongeacht of die schulden alleen of samen met de gefailleerde werden aangegaan, en die vreemd zijn aan de beroepsactiviteit van de gefailleerde.”*

# Kwijtschelding echtgenoten en wettelijke samenwoners

- De echtgenoot, gewezen echtgenoot, wettelijk samenwonende of gewezen wettelijk samenwonende die persoonlijk verbonden is voor de schuld die de gefailleerde was aangegaan, wordt bevrijd van deze verplichting ingevolge de verschoonbaarheid van de gefailleerde.
- Minstens 6 maanden wettelijke samenwoning (geen gelijkaardig vereiste voor huwelijk)
- Niet voor feitelijke samenwoners

# Toepassingsvoorwaarden

- Schulden die de gefailleerde is 'aangegaan' (contractuele schulden)  
=> Sommige RL: ook wettelijke schulden (bv. belastingschuld)
- Tijdens het huwelijk of de wettelijke samenwoning, niet voordien of nadien;
- Echtgenoot/partner is persoonlijk verbonden tot deze schulden (contractuele of wettelijke basis)
- Betrekking op beroepsactiviteit van de gefailleerde
  - *Quid* gemengde schulden?

# Kwijtschelding echtgenoten en wettelijke samenwoners

- Minder vrijgevig regime dan verschoonbaarheid onder oude faillissementswet
  - ⇒ Vroeger was “verschoonbaarverklaring” mogelijk voor de schulden die de echtgenoot persoonlijk aanbelangden louter omdat de gefailleerde medeSA was
  - ⇒ GWH 21 maart 2013: Echtgenoot en gefailleerde medeschuldenaar gingen gezamenlijk krediet aan ten voordele van het vermogen van de echtgenoot. D.m.v. verschoonbaarheid t.v.v. gefailleerde geen een van beide worden aangesproken

# Kwijtschelding feitelijk samenwoners

- Geen kwijtschelding mogelijk
- GWH 25 september 2014: geen discriminatie want geen enkele vorm van vermogensrechtelijke solidariteit

# Kosteloze persoonlijke zekerheidstelling

- Artikel XX. 176, lid 1 WER:

*“De natuurlijke persoon die zich persoonlijk kosteloos zeker heeft gesteld voor de gefailleerde, kan, na het openen van de procedure, een verzoekschrift neerleggen voor de insolventierechtbank strekkende tot gehele of gedeeltelijke bevrijding van haar verbintenis wanneer het bedrag van de zekerheid, bij het openen van de procedure, kennelijk niet in verhouding is tot haar terugbetalingsmogelijkheden, waarbij deze mogelijkheid beoordeeld moet worden in het licht van haar roerende en onroerende goederen en inkomsten.”*

- Artikel XX. 176, lid 5 WER:  
*“De neerlegging van het verzoekschrift schort de middelen van tenuitvoerlegging op.”*

- Uitwinning tegenover echtgenoot of partner kan niet worden opgeschort zolang er geen uitspraak is over de kwijtschelding van de gefailleerde, terwijl de kosteloze persoonlijke zekerheidssteller wel van de opschorting kan genieten o.b.v. artikel XX. 176 lid 1 WER.

- GWH 4 februari 2010: gebrek aan opschorting voor partner van gefailleerde is ongrondwettig
- Toch voorziet de nieuwe insolventiewet nog steeds niet in de mogelijkheid om de uitwinning tegen de (gewezen) echtgenoot of (gewezen) wettelijk samenwonende partner van de gefailleerde op te schorten tot aan de beoordeling van de kwijtschelding, terwijl dit wel mogelijk is voor de kosteloze persoonlijke zekerheidssteller



# Faillissement

Uitzonderingen en moeilijkheden bij  
uitwinning

# Uitzonderingen en moeilijkheden bij uitwinning

- **Verklaring van onbeslagbaarheid gezinswoning**

- Artikelen 72-83 Wet van 25 april 2007 houdende diverse bepalingen (IV), *BS* 8 mei 2007
- Zakelijke rechten op gezinswoning niet vatbaar voor beslag
- Relatief toepassingsgebied:
  1. Schulden na verklaring onbeslagbaarheid
  2. Beroepsschulden
  3. Tijdelijk
- Woning kan nog steeds ten gelde worden gemaakt indien er SE's zijn waarvoor de verklaring geen uitwerking heeft

# Uitzonderingen en moeilijkheden bij uitwinning

- **Bedingen van tontine en aanwas**

- Visie vermogensrecht: zakelijke rechten verkregen onder opschortende of ontbindende VW = voorwaardelijke rechten
- Visie insolventierecht: interne werking tussen deelgenoten waardoor rechten SE's niet worden aangetast.

Deelgenoten kunnen niet handelen in strijd met artikelen 7 en 8 Hyp. W.

Bevestigd door Gent 21 december 2010 (aanwas)

# Uitzonderingen en moeilijkheden bij uitwinning

- **Verkrijging door gefailleerde onder ontbindende voorwaarde**

- bv.: aankoop met beding van wederinkoop, schenking met conventioneel beding van terugkeer bij vooroverlijden begiftigde, ...
- Curator kan deze goederen niet vervreemden zonder ontbindende VW
- In sommige gevallen vormt het faillissement zelf de ontbindende modaliteit

Aanvaard door Cass. 30 maart 2006: faillissement als ontbindende VW bij erfpachtovk

V. SAGAERT en R. JANSEN, “Vastgoed in een faillissementsprocedure: enkele aandachtspunten” in M. STORME, B. TILLEMANS, J. VANANROYE, M. VANMEENEN en R. HOUBEN (eds.), *Curatoren en vereffenaars: actuele ontwikkelingen* V, Antwerpen, Intersentia, 2020, (181) 185.

# Uitzonderingen en moeilijkheden bij uitwinning

- **Zakelijke rechten *intuitu personae***
  - Vb.: recht van bewoning, erfdienstbaarheden, ...

# Uitzonderingen en moeilijkheden bij uitwinning

- **Rechten van vruchtgebruik waarvan gefailleerde RP titularis is**
  - Recht van VG kan titularis niet overleven
  - Curator wil VG verkopen, maar zal eindigen bij afsluiting faillissement
  - Nieuw goederenrecht: artikel 3.141 BW: faillietverklaring is beëindigingsgrond VG



# Faillissement

Bestuur

# Bestuur

- Gemeenschappelijk vermogen: Verlies van bestuursbevoegdheid door de gefailleerde treft eveneens de echtgenoot waardoor deze zijn bestuursbevoegdheid over GV verliest (artikel 1416 BW concurrentieel bestuur wordt ter zijde geschoven, aangezien het faillissement primeert op HVR)

A.-L. VERBEKE en V. LESSELIERS, “Koning faillissement. Over de invloed van het faillissement op de in gemeenschap gehuwde echtgenoot van de gefailleerde en diens schuldeisers”, *T.Not.* 1999, (583) 586-587, nrs. 13-14.

# Bestuur

- Onverdeeldheden: beschikkingsbevoegd m.b.t. eigen aandeel (artikel 577-2 §4 BW), niet m.b.t. onverdeeld goed want andere mede-eigenaar kan geen medewerking verlenen (artikel 577-2 §6 BW).

# *“Bedrieglijk faillissement”*



# Bedrieglijk faillissement

- Bijvoorbeeld: artikel 489ter Sw en 490bis Sw
- Wettelijke bestanddelen (artikel 489 Sw.)
  1. Staat van faillissement
  2. Ondernemer in de zin van artikel I.1, lid 1, 1° WER

# Misdrijven i.v.m. insolventie

- Artikel 489ter Sw.:  
Met bedrieglijk opzet of met oogmerk om te schaden:  
1° een gedeelte van de activa hebben verduisterd of verborgen;  
2° de boeken of bescheiden geheel of gedeeltelijk hebben doen verdwijnen
- Met bedrieglijk opzet of met oogmerk om te schaden
- Poging strafbaar
- Bv.: de inbetalinggeving van goederen van een vennootschap die zich in staat van F bevindt ter aanzuivering van persoonlijke RC

# Bedrieglijk onvermogen

- Bedrieglijk onvermogen (artikel 490 bis Sw.)
- 3 bestanddelen:
  1. Bewerken van onvermogen
  2. SA voldoet niet aan zijn verplichtingen
  3. Bedrieglijk opzet
- Poging niet strafbaar

# Vermogensrechtelijke gevolgen

- Strafrechtelijke veroordeling of onrechtmatige daad = eigen schuld (artikel 1407, 4e streepje BW)
- Eigen schuld dus verhaalbaar op EV gefailleerde (artikel 1409 BW)
- Indien EV ontoereikend is, kunnen de schulden worden verhaald op GV ten belope van de helft van netto-baten (artikel 1412, lid 2 BW)

# Gerechtelijke reorganisatie



- Artikel XX.39 WER
- Doel: behoud continuïteit van geheel of gedeelte van de activa of activiteiten van de onderneming
- Moratorium
- 3 soorten:
  1. Gerechtelijke reorganisatie minnelijk akkoord
  2. Gerechtelijke reorganisatie collectief akkoord
  3. Gerechtelijke reorganisatie overdracht onder gerechtelijk gezag

# Opening van gerechtelijke reorganisatie

- Is moratorium ook van toepassing op partner van SA toegelaten tot gerechtelijke reorganisatie?
- In beginsel is de opschorting van betaling een persoonlijk verweermiddel

# Opening van gerechtelijke reorganisatie

- Artikel XX. 54 §1 lid 1 WER:

*“De opschorting komt ten goede aan de echtgenoot, gewezen echtgenoot, wettelijk samenwonende of gewezen wettelijk samenwonende van de schuldenaar, die persoonlijk medeverbonden zijn voor de contractuele schulden van de schuldenaar die verbonden zijn met diens beroepsactiviteit. De opschorting komt hen niet ten goede voor persoonlijke of gemeenschappelijke schulden volgend uit overeenkomsten door hen gesloten, ongeacht of die overeenkomsten alleen of samen met de schuldenaar werden gesloten, en die vreemd zijn aan de beroepsactiviteit van de schuldenaar.”*

# Opening van gerechtelijke reorganisatie

- (Gewezen) echtgenoot en (gewezen) wettelijk samenwonende
- Niet voor FSW of WSW < 6 maand
- Automatische bescherming: echtgenoot of partner dient geen verzoek tot de rechter te richten
- Echtgenoot of WSW geniet opschorting voor contractuele schulden verbonden aan de beroepsactiviteit van SA waaraan hij/zij zich mede verbonden heeft

# Opening van gerechtelijke reorganisatie

- Geen opschorting voor andere schulden:  
Persoonlijke of gemeenschappelijke schulden volgend uit overeenkomsten, ongeacht of de overeenkomsten alleen of samen met de schuldenaar werden gesloten, en die vreemd zijn aan de beroepsactiviteit van de schuldenaar.

# Opening van gerechtelijke reorganisatie

- Artikel XX.54 §3 WER
- Opschorting voor NP die kosteloos een persoonlijke zekerheid heeft gesteld
- Echtgenoot of partner valt hier niet onder

# Gerechtelijke reorganisatie door minnelijk en collectief akkoord

- Minnelijk akkoord: akkoord met minstens 2 SA met oog op gezondmaking van financiële toestand of reorganisatie onderneming (artikel XX.64 WER)
- Collectief akkoord: akkoord met alle SE's over reorganisatieplan (artikel XX. 67 WER)

# Gerechtelijke reorganisatie door minnelijk en collectief akkoord

- Artikel XX.66 en XX.82 WER bepalen dat de gevolgen van minnelijk/collectief akkoord toekomen aan kosteloze persoonlijke zekerheidssteller
- Geen wettelijke bepaling voor echtgenoot of partner, maar wel voor kosteloze zekerheidssteller
- Aldus is gemeen recht van toepassing op echtgenoot en partner:

Aanpassingen modaliteiten schuld werken door naar iedere SA die mede gehouden is + persoonlijke zekerheidssteller

- Uitsluitend voor schulden waarvoor opschorting geldt

# Gerechtelijke reorganisatie door overdracht onder gerechtelijk gezag

- Artikel XX. 84 §1 en 2 WER: geheel of gedeelte van activiteiten worden overgedragen aan gerechtsmandataris
- Artikel 88 §3 lid 1 WER: verkoop onverdeelde OG zonder instemming deelgenoten
- Artikel 1561 Ger. W.: verkoop onverdeelde RG

# Kwijtschelding

- Artikel XX.96 WER
- (Gewezen) echtgenoot en (gewezen) wettelijk samenwonende partner (> 6 maand)
- Enkel voor beroepsschulden
- Beperkte bescherming dan onder WCO



# BESLUIT

Prof.Dr. Johan Du Mongh