

BELGISCHE SENAAT**SENAT DE BELGIQUE****ZITTING 1986-1987****SESSION DE 1986-1987**

12 MAART 1987

12 MARS 1987

Voorstel van wet inzake de samenloop van de vordering van de Rijksdienst voor de Sociale Zekerheid en het Fonds tot vergoeding van de in geval van sluiting van ondernemingen ontslagen werknemers wegens faillissement

(Ingediend door de heer Cooreman c.s.)

Proposition de loi relative au concours, pour cause de faillite, de la créance de l'Office national de sécurité sociale et du Fonds d'indemnisation des travailleurs licenciés en cas de fermeture d'entreprises

(Déposée par M. Cooreman et consorts)

TOELICHTING**DEVELOPPEMENTS**

Talrijke afrekeningen van curatoren aangesteld in faillissementen worden heden ten dage betwist door het Fonds tot vergoeding van de in geval van sluiting der ondernemingen ontslagen werknemers (hierna genoemd « Het Fonds ») of door de R.S.Z., wanneer bij de afrekening blijkt dat er onvoldoende actief voorhanden is om na de uitbetaling van de netto-lonen ook nog de R.S.Z.-bijdragen hierop te betalen.

Bij samenloop van de R.S.Z. en het Fonds eist het Fonds een pondspondsgewijze verdeling van het resterende actief, waar de R.S.Z. eist dat zij bij voorrang voor het Fonds zou worden uitbetaald.

Gezien deze betwisting tot op heden niet werd beslecht door het Hof van Cassatie, kunnen talrijke faillissementen niet worden afgesloten, en de beschikbare gelden niet worden doorgestort.

De R.S.Z. beschikt overeenkomstig artikel 19, 4^{ter}, van de wet op de voorrechten en hypotheken, over een algemeen voorrecht op de roerende goederen.

Ingevolge de wet van 30 juni 1967 werd aan het Fonds een verruimde opdracht toegekend, die erin bestaat de door

Quantité de décomptes présentés par des curateurs de faillites sont aujourd'hui contestés par le Fonds d'indemnisation des travailleurs licenciés en cas de fermeture d'entreprises (ci-après dénommé « Le Fonds ») ou par l'O.N.S.S., lorsqu'il appert de la liquidation que l'actif disponible est insuffisant pour encore payer les cotisations O.N.S.S. après le versement des rémunérations nettes.

En cas de concours de l'O.N.S.S. et du Fonds, ce dernier exige une répartition proportionnelle de l'actif restant, alors que l'O.N.S.S. exige d'être payé par priorité avant le Fonds.

Etant donné que ce litige n'a toujours pas été tranché par la Cour de cassation, maintes faillites ne peuvent être clôturées ni les fonds disponibles être versés aux intéressés.

L'O.N.S.S. dispose, aux termes de l'article 19, 4^{ter}, de la loi sur les privilèges et les hypothèques, d'un privilège général sur les meubles.

La loi du 30 juin 1967, a étendu la mission du Fonds : elle consiste à indemniser les travailleurs touchés par la faillite

het faillissement getroffen werknemers te vergoeden voor de verliezen welke zij ingevolge dit faillissement zouden oplopen (achterstallig loon, verbrekingsvergoeding enz...).

Bij uitbetaling van deze lonen is het Fonds verplicht de inhoudingen van de R.S.Z. en de bedrijfsvoorheffing te doen, en af te dragen.

Voor de betalingen van het netto-loon is het Fonds wettelijk gesubrogeerd in de rechten van de uitbetaalde werknemers (artikel 8, eerste lid, van de wet van 30 juni 1967).

Voor de betaling van de R.S.Z.-bijdragen is het Fonds overeenkomstig artikel 8, tweede lid, van de wet van 30 juni 1967, wettelijk gesubrogeerd in de rechten van de R.S.Z. voor de inning van de werkgeversbijdragen die opgelegd zijn in de wetgeving op de sociale zekerheid.

Voor de betaling van de bedrijfsvoorheffing en sociale inhoudingen ten laste van de werknemers beschikte het Fonds niet over een wettelijke subrogatie.

Het is sinds de verruiming van de opdracht van het Fonds dat het probleem van de voorrang na wettelijke subrogatie is ontstaan.

Oplossing : samenloop Fonds — werknemer

Het eerste probleem was de samenloop tussen het Fonds en de werknemer voor het netto-loon dat niet door het Fonds was uitbetaald.

Bij arrest van 6 december 1982 (R.W. 1982-1983, kolom 1801) besliste het Hof van Cassatie dat ingeval van samenloop aan de werknemer voorrang diende verleend te worden boven het Fonds.

Het advies van Procureur-generaal Lenaerts werd door het Hof bijgetreden.

De bedoeling van de wet van 1967 was de bescherming van de werknemer. Zodoende dient de werknemer voor te gaan op het Fonds omdat in het andere geval de werknemer benadeeld zou zijn door de loutere interventie van het Fonds.

Tevens verwerpt het Hof de redenering van het Hof van Beroep als zou de voorrang van de werknemer voortvloeien uit de analogie met artikel 1252 van het Burgerlijk Wetboek welke slechts van toepassing is op indeplaatsstelling van rechtswege (art. 1251 Burgerlijk Wetboek) en op conventionele indeplaatsstelling (art. 1250 van het Burgerlijk Wetboek).

De wetgever heeft echter gemeend tussenbeide te moeten komen bij de herstelwet van 22 januari 1985, waarbij de wet op de voorrechten en hypotheek aangepast werd, zodat het Fonds ingeval van samenloop met de niet-betaalde werknemer in gelijke rang komt (art. 19, 3^obis, van de wet op de voorrechten en hypotheek).

Zodoende dient bij samenloop Fonds-werknemer een pons-ponsgewijze verdeling te gebeuren.

pour les pertes qu'ils subiraient à sa suite (arriérés de rémunération impayée, indemnité de rupture, etc...).

Lors du paiement de ces rémunérations, le Fonds est obligé d'effectuer les retenues de l'O.N.S.S. et du précompte professionnel et de verser les sommes ainsi retenues aux organismes intéressés.

Pour les paiements de la rémunération nette, le Fonds est subrogé de plein droit aux droits et aux actions du travailleur (article 8, alinéa 1^{er}, de la loi du 30 juin 1967).

Pour le paiement des cotisations O.N.S.S., le Fonds est, conformément à l'article 8, alinéa 2, de la loi du 6 juin 1967, subrogé de plein droit aux droits et actions de l'O.N.S.S. pour le recouvrement auprès de l'employeur-débiteur des cotisations patronales imposées par la législation sur la sécurité sociale.

Pour le paiement du précompte professionnel et des retenues sociales à la charge des travailleurs, le Fonds ne dispose pas d'une subrogation de plein droit.

C'est depuis l'extension de la mission du Fonds qu'a surgi le problème de la priorité après la subrogation de plein droit.

Solution : concours Fonds — travailleur

Le premier problème était celui du concours du Fonds et du travailleur pour la rémunération nette qui n'était pas payée par le Fonds.

Dans l'arrêt du 6 décembre 1982 (Code civil 1982-1983, colonne 1801), la Cour de cassation a décidé qu'il convenait, en cas de concours, de donner la priorité au travailleur sur le Fonds.

La Cour s'est ralliée à l'avis du Procureur général, M. Lenaerts.

La loi de 1967 visait à protéger le travailleur, qui doit, par conséquent, avoir la priorité sur le Fonds étant donné que, dans le cas contraire, il serait lésé par la simple intervention du Fonds.

Par ailleurs, la Cour rejette le raisonnement de la Cour d'appel selon lequel la priorité du travailleur découlerait de l'analogie avec l'article 1252 du Code civil qui s'applique uniquement à la subrogation de plein droit (art. 1251 du Code civil et à la subrogation conventionnelle (art. 1250 du Code civil)).

Le législateur a toutefois estimé devoir intervenir par le biais de la loi de redressement du 22 janvier 1985 portant modification de la loi sur les privilèges et les hypothèques, de sorte que le Fonds est mis sur le même rang en cas de concours avec le travailleur non payé (art. 19, 3^obis, de la loi sur les privilèges et les hypothèques).

Il convient dès lors de procéder à une répartition proportionnelle en cas de concours entre le Fonds et le travailleur.

Deze wetswijziging werd door sommige rechtsleer als weinig positief ervaren (Kokelenberg, « De wetgever helpt een Fonds in moeilijkheden... », R.W. 84-85, kolom 2667).

Samenloop Fonds - R.S.Z.

Tot op heden heeft het Hof van Cassatie zich nog niet uitgesproken over de rangregeling ingeval van samenloop Fonds-R.S.Z.

Deze samenloop doet zich doorgaans voor na de uitbetaling van de netto-lonen (art. 19^{ter}, 4°, van de wet op de voorrechten en hypotheeken).

De tussenkomst van de wetgever is dus wenselijk. Deze kan erin bestaan dat gelijkaardig met de samenloop Fonds-Werknemer een ponds-pondsgewijze verdeling plaats dient te hebben ingeval van samenloop Fonds-R.S.Z.

Meteen zou dit aan het Fonds meer middelen geven ter volbrenging van zijn taak.

Het zou meteen ook aangewezen zijn deze wet met terugwerkende kracht te laten toepassen op de faillissementen die tot op heden niet zijn afgesloten.

E. COOREMAN.

**

VOORSTEL VAN WET

ARTIKEL 1

Artikel 19, 4^{ter}, van de wet op de voorrechten en hypotheeken wordt aangevuld als volgt :

« De schuldvorderingen van het Fonds tot vergoeding van de ingeval van sluiting der ondernemingen ontslagen werknemers, gegrond op artikel 8, tweede lid, van de wet van 30 juni 1967 tot verruiming van de opdracht van het Fonds tot vergoeding van de ingeval van sluiting van ondernemingen ontslagen werknemers. »

ART. 2

Deze wet is van toepassing op alle niet-afgesloten faillissementen.

E. COOREMAN.
M. MAES-VANROBAEYS.
M. BUYSE.
A. DENEIR.
R. VANNIEUWENHUYZE.

Cette modification de la loi a été considérée comme peu positive par certaines doctrines (Kokelenberg, « Le législateur aide un Fonds en difficulté... », R.W. 84-85, colonne 2667).

Concours Fonds - O.N.S.S.

Pour l'heure, la Cour de cassation ne s'est pas encore prononcée à propos du rang en cas de concours du Fonds et de l'O.N.S.S.

Ce concours se produit généralement après le paiement des rémunérations nettes (art. 19^{ter}, 4°, de la loi sur les privilèges et les hypothèques).

L'intervention du législateur est donc souhaitable. La solution à proposer pourrait être identique à celle adoptée en cas de concours du Fonds et du travailleur, à savoir procéder à une répartition proportionnelle en cas de concours du Fonds et de l'O.N.S.S.

En même temps, cette intervention donnerait au Fonds une plus grande latitude pour accomplir sa tâche.

Il s'indiquerait, par la même occasion, de faire appliquer cette loi avec effet rétroactif aux faillites qui ne sont pas encore clôturées à ce jour.

**

PROPOSITION DE LOI

ARTICLE 1^{er}

L'article 19, 4^{ter}, de la loi sur les privilèges et les hypothèques est complété comme suit :

« Les créances du Fonds d'indemnisation des travailleurs licenciés en cas de fermeture d'entreprises, fondées sur l'article 8, alinéa 2, de la loi du 30 juin 1967 portant extension de la mission du Fonds d'indemnisation des travailleurs licenciés en cas de fermeture d'entreprises. »

ART. 2

La présente loi s'applique à toutes les faillites non clôturées.