



Dirk ROCHTUS

Filip VAN BERGEN

Groepering van Advocaten

## **BEVRIJDING VAN BORGSTELLING**

De hoofdschuldenaar gaat failliet en u wordt aangesproken in uw hoedanigheid van borgsteller.

U wenst als borg bevrijd te worden van uw verbintenissen ten aanzien van de schuldeiser van de gefailleerde?

Derhalve bepaalt de faillissementswet dat u zich als borg tot de rechtbank van koophandel kan wenden om bevrijd te worden verklaard.

Tenminste wanneer u zich als natuurlijke persoon kosteloos persoonlijk zeker stelde voor de verbintenissen van de gefailleerde. En onder de voorwaarde dat uw verbintenis niet in verhouding is tot uw inkomsten en patrimonium, alsmede dat u zich niet beroept op een frauduleus onvermogen.

Als kosteloze borg wordt aanschouwd de persoon die zich zeker stelde zonder daarbij enig economisch voordeel te genieten, zowel rechtstreeks als onrechtstreeks.

Komen aldus in de regel niet in aanmerking voor bevrijding: zaakvoerders, bestuurders, aandeelhouders van de gefailleerde, zelfs werknemers en desgevallend de echtgenoten van voormelde personen. Onverminderd het gegeven dat iedere casus verschillend is en wordt geapprecieerd door de rechtbank, kunnen ook deze personen goede redenen hebben om de procedure tot bevrijding te voeren.

Waar de wetgever voor de schuldeiser in de wet de mogelijkheid inschreef om de rechtbank te vatten teneinde vervroegd (lees: vóór sluiting van faillissement en ten vroegste zes maanden na het faillietverklarend vonnis) een uitspraak omtrent de al dan niet bevrijding van de borg te bekomen, stelt het Grondwettelijk Hof thans in een belangwekkend arrest van 18 mei 2011 dat de rechtbank zich, niettegenstaande het verzoek van de schuldeiser, slechts over de bevrijding kan uitspreken dan wanneer de borg tevoren een verzoek tot bevrijding formuleerde.

Vraag is dan wanneer u als borg een verzoek tot bevrijding dient neer te leggen ter griffie van de rechtbank?

Wetende dat zolang de rechtbank zich niet uitspreekt over de al niet bevrijding, de borgsteller gedekt is door een schorsing van de middelen van tenuitvoerlegging ...

### **Commentaar:**

*Het toepassingsgebied van het bevrijdingsregime is niet beperkt tot de borgen. Alle persoonlijke zekerheden komen in aanmerking, waaronder begrepen: een autonome garantie, de (hoofdelijke) medeschuldenaar, de patronaatsverklaring, het aval op een wisselbrief, cheque of orderbriefje. Voorzichtige zekerheidsstellers doen er goed aan tijdig deskundig advies in te winnen en zodoende hun rechten te laten gelden.*

Dirk Rochtus, advocaat

[rochtus@rvbadvocaten.com](mailto:rochtus@rvbadvocaten.com)