

hun activiteit uitoefenen. Naar aanleiding van het verzoek tot openen van een procedure van gerechtelijke reorganisatie door een burgerlijke vennootschap met handelsvorm die actief is op het gebied van boekhouding, werd aan het Grondwettelijk Hof de prejudiciële vraag voorgelegd of deze bepaling de artikelen 10 en 11 van de Grondwet schendt, in zoverre dit impliceert dat een zelfstandige die een vrij beroep uitoefent en in de vorm van een burgerlijke vennootschap met handelsvorm werkzaam is, niet het voordeel geniet van de maatregelen in werking gesteld bij de wet continuïteit ondernemingen, terwijl elke andere zelfstandige die in de vorm van een burgerlijke vennootschap met handelsvorm werkzaam is, wel het voordeel geniet van de bij de wet in werking gestelde maatregelen.

Het Grondwettelijk Hof beantwoordt de prejudiciële vraag negatief. Het verschil in behandeling berust op een *objectief* criterium (de niet commerciële aard van de handelingen die de uitoefening van een vrij beroep kenmerken), beantwoordt aan het bij de wet nagestreefde *doel* (vrije beroepers kunnen niet failliet verklaard worden) en is *evenredig* (de beoefenaars van vrije beroepen zijn aan eigen deontologische regels onderworpen en ondergaan een financieel toezicht door de tuchtoverheden).

Bijkomend vermocht de wetgever te oordelen dat een aantal deontologische regels die eigen zijn aan de vrije beroepen, zoals het beroepsgeheim, niet in acht zouden kunnen worden genomen indien de gerechtelijke reorganisatie op hen moest worden toegepast. In verschillende bepalingen van de wet continuïteit ondernemingen treedt de accountant of boekhouder (bovendien) op als hulporgaan van de rechterlijke macht.

### Hof van Cassatie 12 februari 2015

Zaak: C.14.0331.F

#### CONTINUÏTEIT VAN DE ONDERNEMING

Algemene bepalingen – Buitengewone schuldvordering in de opschorting

#### CONTINUITÉ DES ENTREPRISES

Dispositions générales – Créance extraordinaire dans le sursis

Het arrest handelt over de kwalificatie van een schuldvordering als gewone of buitengewone schuldvordering in de opschorting. Deze kwalificatie is belangrijk voor de positie van de schuldeiser in het kader van een gerechtelijke reorganisatie door collectief akkoord.

*In casu* was door twee financiële instellingen een algemene pandclausule bedongen in de algemene bankvoorwaarden, die betrekking had op alle bestaande en toekomstige schuldvordering van de schuldena(a)r(en) jegens de bank en derden. Aan de orde was de vraag voor welk bedrag de schuldeisers ingevolge deze algemene pandclausule kwalificeerden als buitengewone schuld-

eisers in de opschorting: voor het volledige bedrag van hun schuldvordering of (slechts voor) de realisatiewaarde van hun onderpand?

Het Hof van Cassatie oordeelt dat uit de definitie van buitengewone schuldvordering in de opschorting niet afgeleid kan worden dat dit statuut slechts geldt ten belope van de realisatiewaarde van het onderpand van het bijzonder voorrecht die het waarborgt.

## 7. VERZEKERINGEN/ASSURANCES

*Béatrice Toussaint<sup>7</sup> et Jean-Marc Binon<sup>8</sup>*

### Wetgeving/Législation

#### Arrêté royal du 4 mars 2015 portant l'agrément de la Caisse de compensation visée à l'article 220 de la loi du 4 avril 2014 relative aux assurances

#### ASSURANCES

Assurances terrestres – Assurances de personnes – Assurance vie – Assurances du solde restant dû pour les personnes présentant un risque de santé accru – Caisse de compensation – Agrément – Règlement de compensation

#### VERZEKERINGEN

Landverzekering – Persoonsverzekering – Levensverzekeringen – Schuldsaldoverzekeringen voor personen met een verhoogd gezondheidsrisico – Compensatiekas – Erkenning – Compensatiereglement

Parmi les différentes mesures prévues aux articles 212 à 224 de la loi du 4 avril 2014 relative aux assurances (ex art. 138<sup>ter</sup>-1 à 138<sup>ter</sup>-13 de la loi du 25 juin 1992 sur le contrat d'assurance terrestre insérés par la loi « Partyka/Lalieux » du 21 février 2010) pour faciliter l'accès des personnes fragiles, sur le plan de la santé, à une assurance du solde restant dû couvrant le remboursement d'un emprunt hypothécaire, figure la création d'une Caisse de compensation.

Cet organisme, dont les conditions d'agrément, de contrôle et d'intervention sont fixées aux articles 18 à 28 de l'arrêté royal du 10 avril 2014 réglementant certains contrats d'assurance visant à garantir le remboursement du capital d'un crédit hypothécaire<sup>9</sup>, a pour mission, aux termes de l'article 220 de la loi du 4 avril 2014, de « répartir la charge des surprimes » (c'est-à-dire le coût des risques aggravés) sur l'ensemble des acteurs du marché concernés (assureurs vie, établissements de crédit et entreprises hypothécaires). L'intervention de cette Caisse présuppose que la surprime réclamée par l'assureur au preneur soit comprise entre 125% et 800% de la

7. Avocat à Bruxelles.

8. Maître de conférence invité à l'UCL, référendaire à la C.J.U.E.

9. Pour une présentation du contenu de cet arrêté royal, voir Actualités Assurances, R.D.C., 2014/7, pp. 728-729.

prime de base (prime normale) (art. 28 de l'arrêté royal du 10 avril 2014). En pareil cas, cette intervention viendra diminuer à due concurrence le montant total de prime réclamé par l'assureur au preneur (art. 29 du même arrêté royal).

Aux termes de l'article 27 de l'arrêté royal du 10 avril 2014, les interventions de la Caisse de compensation doivent être prises en charge, pour moitié, par les établissements de crédit et les entreprises hypothécaires, et, pour l'autre moitié, par les entreprises d'assurance (vie).

L'arrêté royal du 4 mars 2015 porte agrément de cette Caisse de compensation, laquelle revêt la forme d'une ASBL dénommée Accesso. Ce même arrêté royal approuve également le règlement de compensation qui lui est annexé. Il est entré en vigueur le jour de sa publication au *Moniteur belge*, à savoir le 12 mars 2015.

Avec cette mesure d'agrément, et après l'approbation, par un arrêté ministériel du 24 décembre 2014, du règlement d'ordre intérieur du Bureau du suivi de la tarification<sup>10</sup>, la nouvelle réglementation en matière d'assurance du solde restant dû est aujourd'hui pleinement opérationnelle.

J.-M.B.

### **Règlement délégué (UE) n° 2015/35 du 10 octobre 2014 complétant la directive n° 2009/138/CE du Parlement européen et du Conseil sur l'accès aux activités de l'assurance et de la réassurance et leur exercice (Solvabilité II)**

ASSURANCES

Droit européen – Directive « Solvabilité II » – Règlement délégué

VERZEKERINGEN

Europees recht – Richtlijn “Solvabiliteit II” – Gedelegeerde verordening

La directive n° 2009/138 (directive « Solvabilité II »), dont le délai de transposition expirait le 31 mars 2015 et qui sera applicable à compter du 1<sup>er</sup> janvier 2016, appelle, sur un grand nombre d'aspects, des mesures complémentaires à adopter par la Commission européenne sous la forme d'actes délégués fondés sur l'article 290 du traité sur le fonctionnement de l'Union européenne (T.F.U.E.).

C'est à cet effet que, le 10 octobre 2014, la Commission européenne a adopté un acte délégué qui, après avoir reçu l'approbation du Parlement européen et du Conseil, a été publié au *Journal officiel de l'Union européenne* le 17 janvier 2015 en tant que règlement délégué n° 2015/35.

<sup>10</sup> Voir Actualités Assurances, R.D.C., 2015/3, p. 297.

Les mesures que comporte ce règlement délégué couvrent, notamment, la valorisation des éléments d'actif et de passif – y compris les mesures en matière de « garanties à long terme » (assurances vie, notamment) – la détermination des exigences de capital pour chaque type d'investissement des assureurs, l'éligibilité des instruments de fonds propres pour couvrir les exigences de capital, les règles de gouvernance des entreprises d'assurance et de réassurance, les critères d'évaluation de l'équivalence des régimes prudentiels des pays tiers, le cadre d'utilisation des modèles internes d'évaluation des risques, et les règles concernant les groupes d'assurance. Des méthodes simplifiées et des exemptions de divers ordres sont prévues afin de faciliter l'application de la directive « Solvabilité II » par les assureurs de petite taille.

Cet impressionnant texte, composé de plus de 380 articles et d'une multitude d'annexes, occupe pas loin de 800 pages du *Journal officiel*... Il est entré en vigueur le lendemain de sa publication, soit le 18 janvier 2015. Il est obligatoire dans tous ses éléments et directement applicable dans tout Etat membre, sans nécessiter de mesures de transposition.

J.-M.B.

### **Rechtspraak/Jurisprudence**

#### **Hof van Cassatie 16 januari 2015**

Zaak: C.14.0293.N

ASSURANCES

Assurances terrestres – Assurances de responsabilité – Article 78 de la loi sur les assurances terrestres – Risque d'antériorité

VERZEKERINGEN

Landverzekering – Aansprakelijkheidsverzekering – Artikel 78 wet landverzekeringsovereenkomst – Anterioriteitsrisico

L'arrêt de la Cour de cassation du 16 janvier 2015 tranche une des incertitudes relatives à l'étendue de la garantie dans le temps en assurance responsabilité organisée par l'article 142 de la loi du 4 avril 2014 relative aux assurances (art. 78 de la loi du 25 juin 1992 sur le contrat d'assurance terrestre).

Le § 1<sup>er</sup> de cette disposition impose la couverture de la réclamation postérieure à la fin du contrat, pour autant que le dommage suscitant cette réclamation soit survenu pendant la durée du contrat (système « loss occurrence » – survenance du dommage).

Suite à la modification intervenue en 1994 sous la pression des assureurs, le § 2 de cette disposition offre aux assureurs la faculté de recourir au système « claims made » (base réclamation) pour des risques spécifiques.