

**TUCHTRAAD VOOR ADVOCATEN
VAN DE BALIES VAN HET RECHTSGBIED
VAN HET HOF VAN BEROEP TE GENT**

zitting 21 maart 2018

Eerste Kamer

Inzake TAG-457

Van dhr. **X**, wonende te ...

wordt de hiernavolgende **beslissing** uitgesproken:

I. PROCEDURE

Dhr. X werd conform artikel 459 § 1, 2^{de} lid Ger. W. door de voorzitter van deze tuchtraad uitgenodigd bij aangetekende brief van 21 december 2017 om te verschijnen op de zitting van woensdag 17 januari 2018, oproeping luidend als volgt :

".....

U bent tekortgeschoten in de beginselen van waardigheid, rechtschapenheid en kiesheid die aan het beroep van advocaat ten grondslag liggen en die een behoorlijke beroepsuitoefening moeten waarborgen door:

Wettelijk kader

A.I.

- 1.1. *Het reglement inzake de verhandeling van gelden van cliënten of derden, goedgekeurd op de Algemene Vergadering van de Orde van Vlaamse Balies dd. 11/12/2002 (art. 1, 3 en 4):*
- 1.2. *Reglement van de Balie ... (reglement van kracht per 01/09/2011) dat voorziet in artikel 89 dat 'in aanvulling van artikel 2 van voormeld reglement', de derdenrekeningen dienen te voldoen aan bepaalde voorwaarden:*

1.3. *Reglement van de Orde van Vlaamse Balies betreffende de verhandeling van gelden van cliënten of derden, de rapportering en de controle (B.S. 21/01/2013, in werking vanaf 21/04/2013) (art. 4):*

- *de derdenrekening is een zichtrekening;*
- *de derdenrekening mag nooit een debetsaldo vertonen;*
- *elke vorm van krediet op de derdenrekening is uitgesloten;*

Art. 6. De derdenrekening wordt uitsluitend gebruikt voor de verhandeling van derdengelden.

Art. 7. De advocaat maakt de derdengelden zo spoedig mogelijk over aan hun bestemming, met een vermelding die de identificatie van het dossier mogelijk maakt.

1.4. *Artikel 320 en 321 WIB 1992 leggen de verplichtingen op inzake Boekhoudkundige stukken, voor advocaten verder uitgewerkt in het M.B. van 17 december 1998 tot vastlegging van de door advocaten bij te houden boekhouddocumenten.*

*1.5 Codex deontologie voor advocaten (BS 30/09/2014 - in werking 01/01/2015)
Art. 266 -271*

Meer bepaald:

- I) *in de periode van 5 januari 2015 tot en met december 2016 diverse strijdige verrichtingen te hebben uitgevoerd in die zin dat voorschotten en kosten van de derdenrekening worden betaald zonder er tegenover staande creditverrichting (zie verslag controle derdengelden).*
- II) *in de periode van januari 2015 tot en met december 2016 strijdige verrichtingen worden uitgevoerd, in die zin dat ontvangen gelden als ereloon worden doorgestort naar rekeningen van Mr X en Mr B andere dan de gekende beroepsrekeningen (zie verslag controle derdengelden).*
- III) *in de periode van januari 2015 tot en met december 2016 strijdige verrichtingen te hebben uitgevoerd, in die zin dat ontvangen gelden quasi onmiddellijk worden doorgestort als ereloon op een van de gekende rekeningen zonder correcte toepassing van art 7 van het reglement en bewijs dat de cliënt schriftelijk werd in kennis gesteld (zie verslag controle derdengelden).*
- IV) *in de periode van januari 2015 tot en met december 2016 vastgesteld wordt dat met voormelde regelgeving mogelijk strijdige verrichtingen worden uitgevoerd, in die zin dat ontvangen gelden niet, niet integraal of in verschillende aanbetalingen worden doorgestort.*
- V) *in de periode van januari 2015 tot en met december 2016 dat verrichtingen worden uitgevoerd, in die zin dat gelden worden doorgestort zonder creditverrichting (zie verslag controle derdengelden).*
- VI) *in de periode van januari 2015 tot en met december 2016 verrichtingen worden uitgevoerd, in die zin dat gelden in het kader van gerechtelijke mandaten*

(schuldbemiddeling) via de derdenrekening worden getransfereerd zodat het toezicht door de Arbeidsrechtbank wordt ontnomen (zie verslag controle derdengelden).

Besluit:

Concluderend kan dan ook worden gesteld dat er sprake is van:

- betalingen die mogelijk geen betrekking hebben op derden verrichtingen, waarbij de rekening niet als derdenrekening wordt gebruikt maar als zichtrekening voor de advocaat zelf
- gelden bestemd voor cliënten / derden niet (volledig) werden doorgestort en anderzijds gelden worden doorgestort zonder dat een creditering kan worden weerhouden
- gelden quasi onverwijld als ereloon werden doorgestort zonder dat op heden kan worden geverifieerd op de bepalingen van art 7 van het reglement en art 269-270 Codex deontologie werden gerespecteerd
- gelden werden doorgestort op privérekeningen andere dan de bij de Balie gekende beroepsrekeningen
- verrichtingen via de derdenrekeningen zijn geschied in het kader van gerechtelijke mandaten

A.2.

Tijdens de uitoefening van het gerechtelijk mandaat als schuldbemiddelaar in de periode januari 2015 tot en met december 2016 inbreuken op artikel 1675/19 § 3 G.W. : tenzij deze maatregelen getroffen werden door de beschikking bedoeld in artikel 1675/10, § 5, in artikel 1675/12 of in artikel 1675/13, geeft de rechter, op verzoek van de schuldbemiddelaar, een bevel tot tenuitvoerlegging voor het voorschot dat hij bepaalt of ten belope van het bedrag van de erelonen, emolumenten en kosten dat hij vaststelt. Zo nodig hoort hij voorafgaandelijk in raadkamer de opmerkingen van de schuldenaar, van de schuldeisers en van de schuldbemiddelaar. De beschikking is niet vatbaar voor verzet of hoger beroep. Bij elk verzoek van de schuldbemiddelaar wordt een gedetailleerd overzicht van de te vergoeden prestaties en van de gedragen of te dragen kosten gevoegd;

- *In het bijzonder het vooraf nemen van voorschotten op erelonen inzake diverse collectieve schuldenregeling zonder voorafgaandelijke rechtelijke machtiging en het doorstorten van deze voorschotten naar diverse privé- en / of beroepsrekening (bijlage 2).*
- *Het toestaan van "persoonlijke leningen" door de schuldbemiddelaar aan personen in collectieve schuldenregeling.*

A3.

Inbreuken op artikel 172 - 173 Codex Deontologie : " overeenkomsten of schriftelijke afspraken over de oprichting van een nieuwe of de wijziging van een bestaande associatie kunnen slechts worden gesloten na goedkeuring door de Stafhouder, ongeacht hun vorm of opschrift ". (associatieovereenkomst niet gedateerd in werking vanaf 01.01.2010 : geen goedkeuring gevraagd aan Stafhouder.

A4.

In de periode van september 2016 tot en met april 2017 inbreuken op beginselen van waardigheid, rechtschapenheid en kiesheid die aan het beroep van advocaat ten grondslag liggen en die een behoorlijke beroepsuitoefening moeten waarborgen door:

- *niet beantwoorden van briefwisseling van de Stafhouder.*
- *niet betalen van openstaande schulden bij gerechtsdeurwaarder V.*
- *onbereikbaarheid voor het cliënteel vanaf november 2016.*
- *het niet houden/meedelen van een kantooradres.*
- *niet betalen van de baliebijdrage.*
- *tekort punten permanente vorming.*

U dient in principe in persoon en in burger te verschijnen.

* * * *

Op de zitting van 17 januari 2018 was dhr. X aanwezig.

De zaak werd behandeld in openbare zitting.

De behandeling is overeenkomstig art. 457 bis Ger.W. in het Nederlands gebeurd.

De Kamervoorzitter stelt vast dat de op straffe van nietigheid voorziene oproepingstermijn van art. 459 §1 Ger.W. werd geëerbiedigd.

De stafhouder van de balie ... werd uitgenodigd bij mail dd. 19/12/2017. Prostaffhouder Z, onderzoeker, is aanwezig en werd gehoord, hij verwijst wat de tenlasteleggingen betreft naar het verslag in het tuchtdossier.

Dhr. X krijgt het woord om zijn verdediging toe te lichten.

Dhr. X schetst de omstandigheden waarin de feiten zich hebben voorgedaan. Hij verwijst naar het schriftelijk verweer dat hij aan de stafhouder heeft overgemaakt.

Op vraag van de tuchtraad antwoordt dhr. X dat de baliebijdrage inmiddels werd geregeld via een afbetalingsplan dat werd goedgekeurd.

Op vraag van de tuchtraad antwoordt dhr. X dat hij geen andere inkomsten had, gezien hij niet meer in de mogelijkheid was om te werken.

Op vraag van de tuchtraad antwoordt dhr. X dat alle inkomsten gemeenschappelijk waren en de gerechtskosten ten laste waren van de associatie. Er diende dus betaald te worden via de associatie.

Op vraag van de tuchtraad bevestigt dhr. X dat hij inmiddels de balie heeft verlaten. Hij is 15 jaar aan de balie geweest.

Op vraag van de tuchtraad of hij iets heeft ondernomen om de associatieovereenkomst te laten uitvoeren, antwoordt dhr. X dat hij een procedure is gestart voor de rechtbank

van koophandel; die heeft zich materieel onbevoegd verklaard en de zaak verwezen naar de rechtbank van eerste aanleg. De procedure strekt ertoe terugbetaling te bekomen van de betaalde som alsook de aanstelling van een vereffenaar.

Op vraag van de tuchtraad antwoordt dhr. X dat hij inderdaad volmacht had op de ereloonrekening doch dat deze in min stond. Er moeten dus betalingen ontvangen zijn via een andere weg.

Op vraag van de tuchtraad antwoordt dhr. X dat het de bedoeling was om het kantoor van mr. B over te nemen en dat deze nog 5 jaar actief zou meewerken. Er werd dus een overnamesom betaald.

Dhr. X kreeg het laatste woord.

De debatten werden gesloten, de zaak werd in beraad genomen en voor uitspraak gesteld op de zitting van 21 februari 2018, op deze zitting werd de uitspraak verdaagd naar de zitting van 21 maart 2018.

De tuchtraad heeft met gesloten deuren beraadslaagd.

II. TOELAATBAARHEID VAN DE TUCHTVERVOLGING

De tuchtraad heeft vastgesteld dat de door art. 459 § 1, tweede lid Ger.W. op straffe van nietigheid voorgeschreven oproepingstermijn van minstens 15 dagen werd geëerbiedigd.

De in de oproeping dd. 21 december 2017 van de voorzitter van de tuchtraad opgenoemde feiten stemmen overeen met deze vermeld in de verwijzingsnota van de stafhouder.

De tuchtvervolging is regelmatig ingesteld en is toelaatbaar.

III. BEOORDELING

m.b.t. tenlastelegging A.I.

Uit het tuchtdossier blijkt dat dhr. X gebruik gemaakt heeft van zijn derdenrekening in strijd met het bepaalde in de reglementen inzake de verhandeling van gelden van cliënten van de Orde van de Vlaamse Balies en van de Balie ..., en de derdenrekening heeft gebruikt in strijd met de artikelen 266-271 van de Codex Deontologie voor Advocaten.

Uit het gevoerd tuchtonderzoek is verder gebleken dat dhr. X geen verantwoording kon geven nopens de samenstelling van het beschikbaar saldo (€ 3 440,61) op de derdenrekening in datum van 29 december 2014 en evenmin nopens de samenstelling

van het beschikbaar saldo (€ 3 009,61) op zelfde rekening in datum van 22 december 2016.

Verder is uit het tuchtonderzoek gebleken dat de derdenrekening gebruikt werd als gewone werkrekening, er werden diverse kosten mee betaald andere dan uitkeringen aan derde begunstigden; o.a. werden gerechts en deurwaarderkosten betaald, er werden bedragen overgeschreven naar privé rekeningen en kantoorrekeningen, er werd zelfs geld van de derdenrekening gebruikt om een representatiekost te betalen. Er werd geen enkel overtuigingsstuk voorgelegd of aanvaardbare uitleg gegeven waaruit zou moeten blijken dat de ontvangen derdengelden niet onmiddellijk of korte tijd na ontvangst aan de begunstigden dienden doorgestort.

Er gebeurden overschrijvingen van de derdenrekening naar de ereloonrekening zonder dat daar op datum van de overboeking facturen, hetzij voorschotfacturen of eindfacturen tegenover stonden.

De derdenrekening van dhr. X biedt geen enkele vorm van transparantie maar is een kluwen van verrichtingen die het onmogelijk maakt de rechten van derden correct weder samen te stellen.

Het feit dat benevens zichzelf ook zijn toenmalige associé Mr. B mede titularis was en dus volmacht had op deze derdenrekening en verrichtingen deed, pleit hem niet vrij van de tenlasteleggingen, indien dhr. X vaststelde, moest vastgesteld hebben dat er onregelmatigheden gebeurden had hij indertijd daartegen onmiddellijk en op gepaste wijze moeten ageren, wat niet is gebeurd.

Uit het tuchtonderzoek en de verklaring van dhr. X is gebleken dat hij de deontologische regelgeving m.b.t. derdengelden ernstig heeft geschonden.

Elke advocaat weet – *moet weten* – dat de correcte verhandeling van derdengelden uitermate belangrijk is en mede het beeld van de advocatuur bij de publieke opinie bepaalt. De cliënt moet er kunnen op vertrouwen dat de hem toekomende gelden niet worden achtergehouden en correct worden doorgestort.

De deontologische regelgeving desbetreffend vereist een stringente toepassing.

m.b.t. tenlastelegging **A.2.**

Uit het tuchtdossier blijkt dat dhr. X als schuldbemiddelaar in verschillende dossiers die hij behandelde afnames deed van de respectieve rubriekrekeningen afnames welke hij bestempelde (i) als voorschot op erelonen zonder dat hiervoor een machtiging van de rechtbank voor ligt en (ii) als terugbetaling lening. Het onderzoek heeft uitgewezen dat wat het jaar 2016 betreft er in globo genomen over alle dossiers schuldbemiddeling samen er een bedrag werd afgenomen van € 4 690,41 waarvoor geen machtiging van de rechtbank voor ligt.

Dhr. X zijn verweer m.b.t. de gedane afnames van de onderscheiden rubriekrekeningen beperkt zich tot (i) voor de meeste schuldbemiddelingen virtuele tegoeden in het vooruitzicht te stellen en (ii) de afnames te verantwoorden door zogezegde terugnames

van voorheen door hem gegeven persoonlijke leningen aan de personen in schuldbemiddeling zonder hiervoor bewijzen te verstrekken.

Het lijkt er echter meer op dat dhr. X afnames deed van de rekeningen schuldbemiddeling naargelang de nood zich voor deed.

m.b.t. tenlastelegging **A.3.**

Uit het onderzoek is gebleken dat een associatieovereenkomst werd gesloten welke vooraf niet werd ter goedkeuring overgemaakt aan de heer Stafhouder, er werd zelfs een tweede versie van associatieovereenkomst gesloten die zelfs nooit ter goedkeuring werd voorgelegd.

m.b.t. tenlastelegging **A.4**

Uit het gevoerd verweer blijkt dat deze tenlasteleggingen op zich niet worden betwist doch dat als verschoning door dhr. X zijn zware depressie, verblijf in het buitenland en het achterhouden van zijn briefwisseling door zijn gewezen associé worden ingeroepen.

* * *

Alle ten laste gelegde feiten zijn volgens de tuchtraad bewezen, feiten van dergelijke aard en omvang zijn een zeer ernstige inbreuk op de beginselen van waardigheid, kiesheid en rechtschapenheid die aan het beroep van advocaat ten grondslag liggen. Ze ondermijnen op ontoelaatbare wijze het vertrouwen en de integriteit die van een advocaat mag verwacht worden.

IV. BESTRAFFING

Wat de graad van de tuchtsanctie betreft houdt de tuchtraad enerzijds rekening met de aard van de feiten en anderzijds het blanco tuchtrechtelijk verleden van dhr. X.

Een tuchtsanctie zoals bepaald in het dispositief dringt zich dan ook op.

V. KOSTEN

De stafhouder heeft geen kostenstaat ingediend, zodat de kosten begroot worden op nul euro.

OM DEZE REDENEN, DE TUCHTRAAD,
beslissend **in eerste aanleg** en **op tegenspraak**

- > Gelet op art. 456 ev. Ger.W.
- > Verklaart de tuchtvervolgning **toelaatbaar**.
- > Verklaart de tenlasteleggingen **bewezen**.
- > Legt mr. X als tuchtsanctie een **schorsing** op van **drie maanden**.
- > Begroot de **kosten** op nihil.

Hebben de zaak gehoord en erover beraadslaagd :

- stafhouder Luc Lambert, advocaat balie Kortrijk, voorzitter van de eerste kamer;
- stafhouder Marc Decramer, advocaat balie Ieper, assessor;
- meester Godfried De Smedt, advocaat balie Dendermonde, assessor;
- meester Henry Van Burm, advocaat balie Gent, assessor;
- meester Peter de Troyer, advocaat Balie Oudenaarde, assessor;

Was aanwezig bij de behandeling :

- meester Martine Michels, advocaat balie Gent, secretaris van de tuchtraad.

Uitgesproken op 21 maart 2018 in openbare terechtzitting,

De assessoren hebben deze beslissing allen ondertekend voor de uitspraak.

Peter De Troyer
Assessor

Henry Van Burm
assessor

Godfried De Smedt
Assessor

Marc Decramer
assessor

Zijn aanwezig bij de uitspraak

Martine Michels
secretaris

Luc Lambert
Kamervoorzitter