

PDF hosted at the Radboud Repository of the Radboud University Nijmegen

The following full text is a publisher's version.

For additional information about this publication click this link.

<http://hdl.handle.net/2066/122735>

Please be advised that this information was generated on 2019-04-20 and may be subject to change.

Boom Juridische uitgevers
Postbus 85576
2508 CG Den Haag
T (070) 330 70 33
F (070) 330 70 30
E info@bju.nl
I www.bju.nl

EstateTip Review

Afl. 2013-37

13 november 2013

Onterven met bewind? Rechtbank Den Haag 4 september 2013, HAZA12- 1491

In *EstateTip Review* 2005-29 wezen wij op het vraagstuk of de legitieme als zodanig onder bewind kon worden gesteld.

Eten van twee walletjes: de erflater hoopt er wellicht op dat de onterfde legitiemaris zich niet zal melden en artikel 4:85 BW met zich brengt dat een beroep op de legitieme na vijf jaar na het overlijden niet meer mogelijk is. Meldt de legitiemaris zich onverhoopt wel, dan wordt het bewind alsnog ingesteld.

Wij concludeerden dat indien men gebruik wil maken van artikel 4:75 BW en een bewind wenst in te stellen, iets aan de legitiemaris moet worden toegekend. Wil men de 'legitieme' indirect onder bewind stellen, dan zal de betrokken legitiemaris met een erfdeel of legaat bedacht moeten worden. Het lijkt derhalve *kiezen of delen*: óf onterven en hopen dat er geen beroep wordt gedaan of kan worden gedaan op de legitieme (art. 4:85 BW [vijf jaar/vervaltermijn]), óf een verkrijging toekennen onder bewind, en daarmee wellicht te veel weggeven. De vraag of een *voorwaardelijk* toegekende verkrijging uitkomst zou bieden laten wij thans rusten, verwijzend naar bedoelde *EstateTip* en F.W.J.M. Schols, *Testamentair bewind naar nieuw erfrecht, theoretische en praktische varia* (preadvies KNB 2004), Den Haag: Vermande 2004.

Inmiddels heeft de rechter te Den Haag zich over een dergelijke zaak gebogen. Zat hij op onze lijn?

Wat was het geval? Een aantal kleinkinderen werd door de erflater onterfd. In het testament werd evenwel een bewind ingesteld op hetgeen eventueel uit de nalatenschap werd verkregen. De kleinkinderen beriepen zich op hun legitieme. De vraag was nu of de legitieme onder bewind was verkregen.

De rechtbank:

'De rechtbank verklaart voor recht dat het in het testament van erflater opgenomen testamentaire bewind geen effect sorteert jegens eiser [...], omdat hij is onterfd en derhalve de waarde van zijn legitieme portie vrij en onbezwaard moet kunnen verkrijgen.'

En wat was de motivering van de rechtbank?

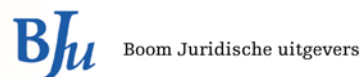
‘Partijen twisten over de vraag of de legitieme onderworpen kan worden aan bewind. De rechter is van oordeel dat uit artikel 4:153 BW volgt dat de erflater bewind kan instellen over door hem nagelaten of vermaakte goederen. Hiervan is bij het opeisen van een legitieme portie geen sprake. De legitimaris is als zodanig geen erfgenaam of legataris. Hij oefent een wilsrecht uit. Hij heeft slechts een aanspraak op de boedel in geld. De bevoegdheid van de erflater om een bewind in te stellen strekt zich derhalve niet uit tot de legitimaris. De legitieme porties van eisders staan niet onder bewind.’

Duidelijke taal! Wij danken mr. Tim Fluitman (advocaat) en mr. Linda Ruygrok - de Zeeuw (kandidaat-notaris), verbonden aan Westland Partners Notarissen & Advocaten voor het toezenden van het vonnis.

Tot volgende week!



www.scholsburgerhartschols.nl



www.bju.nl

© 2013 Boom Juridische uitgevers / ScholsBurgerhartSchols

Hoewel de uiterste zorg is besteed aan de inhoud van *EstateTip Review* aanvaarden de uitgever en de redactie geen aansprakelijkheid voor onvolledigheid of onjuistheid.