

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/2066/54108>

Please be advised that this information was generated on 2019-06-24 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

Executeur breekt ook al in op het Nederlandse burgerlijk procesrecht

Artikel 4:145 BW leidt zelfs tot 'niet-ontvankelijkheid'

De executeur is niet meer te stoppen. Hij ontleent zijn nieuwe krachten met name aan het bepaalde in artikel 4:145 BW. In het (notariële) recht draait nu eenmaal alles om bevoegdheden en onbevoegdheden, waarbij het faillissementsrecht vanzelfsprekend de kroon spant.

Beschikkingsonbevoegdheid van de erfgenamen in de zin van artikel 4:145 BW is sinds de recente uitspraak van Rechtbank Rotterdam van 22 maart 2006 (LJN: AV7605) zelfs verworden tot '*niet-ontvankelijkheid*' in rechte. Duidelijker dan de betreffende rechter kunnen wij het niet opschrijven:

'5.2 [Y] heeft primair aangevoerd dat [X] niet-ontvankelijk is in zijn vordering, aangezien hij, gezien het bepaalde in artikel 4:145 lid 2 BW, [P] als executeur had dienen aan te spreken. [X] heeft dit betwist en gesteld dat dit artikel de mogelijkheid om erfgenamen zelfstandig in rechte te betrekken onverlet laat. De rechtbank is van oordeel dat, *gezien de strekking van de wet*, het tweede lid van artikel 4:145 BW zo gelezen dient te worden dat aan de executeur een *exclusieve bevoegdheid* toekomt om in rechte op te treden ter zake het beheer van de nalatenschap, *hetgeen met zich brengt dat een erfgenaam onbevoegd is zelfstandig in rechte op te treden*, of dit nu is *als eiser of als gedaagde*. Gezien de wetsgeschiedenis is *het doel* van artikel 4:145 BW immers dat een executeur *slagvaardig op kan treden zonder daarbij door een erfgenaam te worden gehinderd*. *Indien een erfgenaam wel bevoegd zou zijn als gedaagde in rechte op te treden zou aan dat doel voorbij worden gegaan*.

[X] ~~wepst terugbetaling van het bedrag dat hij aan de curator heeft betaald om~~ executoriale verkoop van de onroerende zaken, die op dat moment behoorden tot de nalatenschap, te voorkomen. Dit bedrag is ten goede gekomen aan de nalatenschap, zodat ervan uit gegaan moet worden dat, nu [X] dit bedrag terugvordert, hij gedaagden aanspreekt in hun hoedanigheid van erfgenamen van de nalatenschap. Gezien echter de *exclusieve bevoegdheid* van de executeur zijn gedaagden *onbevoegd in rechte op te treden* en had [X] *niet* gedaagden, doch [P] in zijn hoedanigheid van executeur van de nalatenschap moeten aanspreken, zodat [X] *niet-ontvankelijk* is in zijn vordering jegens gedaagden. [cursivering van ons, SBS]

Voer voor advocaten. Er kan veel gezegd worden, maar in ieder geval niet dat wij niet 'sinds jaar en dag' geweest hebben op de gevaren van artikel 4:145 BW voor de rechtspraak. Van afgifte van verklaring van erfrecht tot registergoederenpraktijk (en thans) tot procesrecht.

Tot volgende week!



ScholsBurgerhartSchols

www.scholsburgerhartschols.nl



Boom Juridische uitgevers

www.bju.nl

© 2006 Boom Juridische uitgevers / ScholsBurgerhartSchols

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