

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

Afl. 2004-34

29 september 2004

Onvoorwaardelijke beschikkingsbevoegdheid bij voorwaardelijke makingen?

Een erflater kan erfrechtelijke verkrijgingen aan voorwaarden verbinden. Denk in dit kader bijvoorbeeld aan de '*dertigdagenclausule*'. Mede met het oog op de fiscaliteit (dubbele successieheffing) wordt de erfgenaam benoemd onder de ontbindende voorwaarde dat hij de erflater niet langer dan dertig dagen overleeft. Ook het opleggen van een last, als bedoeld in artikel 4:130 BW, leidt tot een voorwaardelijke verkrijging en doet ons belanden in afdeling 5 van titel 5 van Boek 4 BW, met als opschrift 'makingen onder tijdsbepaling en onder voorwaarde'.

Men dient te beseffen dat degene die voorwaardelijk verkrijgt, in beginsel *niet* onvoorwaardelijk over de verkregen goederen kan beschikken. We wijzen hier op artikel 3:84 lid 4 BW:

'Wordt ter uitvoering van een voorwaardelijke verbintenis geleverd, dan wordt slechts een recht verkregen, dat aan dezelfde voorwaarde als die verbintenis is onderworpen.'

Dit betekent dat bijvoorbeeld in de periode dat de dertig dagen nog niet zijn verstreken of de last nog niet is uitgevoerd en de 'vervallenverklaring' ons nog boven het hoofd hangt, aan de erfgenaam die onder voorwaarde verkreeg nog geen verklaring van erfrecht kan worden afgegeven. Althans, een verklaring van erfrecht met een inhoud die het voor hem mogelijk maakt om *onvoorwaardelijk* over de goederen te beschikken.

Artikel 4:138 lid 3 BW brengt enige verlichting:

'In geval van een erfstelling onder een ontbindende voorwaarde zonder een daarbij aansluitende erfstelling onder opschortende voorwaarde is hij jegens degene aan wie het vermaakte bij vervulling van de voorwaarde toekomt, bevoegd de goederen te vervreemden en te verteren op dezelfde voet als een vruchtgebruiker aan wie deze bevoegdheid is gegeven, voor zover de erflater niet anders heeft bepaald.'

Ontbreekt in het testament de benoeming van de *subsidiare* erfgenaam, te weten hij die verkrijgt als de *oorspronkelijke* erfgenaam de dertig dagen niet overleeft of hij die

verkrijgt indien de last niet wordt nagekomen en de vervallenverklaring wordt uitgesproken, dan komt artikel 4:183 lid 3 BW de erfgenaam tegemoet. Hij mag *onvoorwaardelijk* vervreemden.

Worden de subsidiaire erfgenamen wel in de beschikking opgenomen, dan kan men *onvoorwaardelijke* vervreemdingsbevoegdheid (en verteringsbevoegdheid) *toekennen*, hetgeen in veel gevallen wenselijk zal zijn bij dertigdagenclausules.

Het lijkt ons zinvol om *standaardmatig* bij voorwaardelijke makingen, van welke aard dan ook, een uitspraak te doen over de beschikkingsbevoegdheid en de verteringsbevoegdheid. Zowel in het geval waarin men deze *wel*, als in het geval waarin men deze *niet* wil toekennen. Dit ter voorkoming van misverstanden.

Over de dertigdagenclausule schreven wij overigens eerder in *EstateTip* 2004-24.

Tot volgende week!



ScholsBurgerhartSchols



Boom Juridische uitgevers

© 2004 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.

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

Register 2004

- 2004-01 OBV met flexibele renteclausule kwalificeert voor 'ventieltechniek'
- 2004-02 De 'Mini-Maxi'-executeur verzoekt inderdaad 'niets' aan de Kantonrechter
- 2004-03 De 'win-winnening': it's all in the family!
- 2004-04 Liever een 'carnavalsgift' dan een 'kerstcadeau'?!
2004-05 Des te groter de verkrijging voor het successierecht, des te beter?!
Ondernemingsfaciliteit = 'vrijstelling'
- 2004-06 De losgeweekte 'tweede trap'. Hoe zit het met enkele onderbelichte successierechtelijke vangnetbepalingen?
- 2004-07 Schenken van onroerend goed met de 'derde' schenkingsvrijstelling (omslagpunt 2004 = € 36.091)
- 2004-08 Waar zijn de oorbellen gebleven?! Fiscaliseren of defiscaliseren?
- 2004-09 Fiscale faciliteitjes of flexibiliteit? Of wellicht allebei met de 'quasi-wettelijke verdeling'?
- 2004-10 '*Enige met uitzondering van*' is het spiegelbeeld van '*niet meer dan*', oftewel liever een erfgenaam te veel dan één te weinig!
- 2004-11 De erfrechtelijke klokkenluider doet tijdig de 'artikel 199 lid 2-foutmelding' de deur uit!
- 2004-12 Legitieme, inkortingsvolgorde en 'langstlevendetestamenten'. Wat staat ons te doen?
- 2004-13 Plannen met vrijstellingen. Wanneer zet je de 'joker' in?!
- 2004-14 Boedelmenging in concreto blijft in fiscalibus boedelmenging in abstracto?! (Specialistenteam successie/schenking Zwolle 13 april 2004)
- 2004-15 'Gezamenlijk en voor gelijke delen', plaatsvervulling of aanwas, of heel gewoon erfrecht ab intestato?!
- 2004-16 'Het rijtje van vijf in het huwelijksvermogensrecht'. De dwingendrechtelijke bepalingen van de 'tweede tranche'
- 2004-17 Enig erfgenaamschap slurpt verblijvingsbeding op?!
- 2004-18 Inkortingsproblematiek blijkt voor de 'langstlevendepraktijk' een storm in een glas water te zijn
- 2004-19 Notaris, let op uw testamentaire saeck! Maak werk van het notarieel-erfrechtelijk advies
- 2004-20 'Schenker, geef ook de belasting maar weg!' *Schenken 'vrij van recht'*
- 2004-21 De 'zuignaptheorie'. De onmogelijkheid van de *voorwaardelijke* wettelijke verdeling
- 2004-22 Een tipje van de Duitse successierechtelijke sluier. Successierecht in Duitsland
- 2004-23 De schenker op papier komt weer hoogstpersoonlijk op de koffie. Artikel 7:177 BW: persoonlijk, notarieel en CTR!
- 2004-24 De toverformule van Verstappen. Dertigdagenclausule of tweetrapsmaking?

- 2004-25 Opgeworpen vraagstuk over fictie van artikel 31 SW 1956 in literatuur beantwoord
- 2004-26 Bedrijfsopvolging zonder meerwaardeclausule. Wel of geen gift?
- 2004-27 Successierechtelijke bedrijfsopvolgingsfaciliteiten. 'Makkelijker kunnen we het niet maken...'
- 2004-28 De verticale ouderlijke boedelverdeling mag dan wel niet meer bestaan, de 'verticale erfstelling' bestaat nog steeds!
- 2004-29 Wie krijgt er erfrechtelijk bericht? Visie Werkgroep deontologie nieuw erfrecht KNB, WPNR (2004) 6585
- 2004-30 Wederom een Leidse schijnaanval op de 'driesterrenexecuteur'. Verdeling door de executeur-afwikkelingsbewindvoerder? Huijgen, WPNR (2004) 6587
- 2004-31 Enquête ontwikkeling 'driesterrenexecuteur' in de praktijk
- 2004-32 De stekker uit de verdeling trekken is géén handeling in de zin van artikel 30 SW 1956. Oftewel begin ieder flexibel 'langstlevendetestament' met een 'verdeling' [+ bijlage]
- 2004-33 Amsterdams verrekenbeding = gemeenschap van goederen?
De beleggingsvisie en bewijsregels
- 2004-34 Onvoorwaardelijke beschikkingsbevoegdheid bij voorwaardelijke makingen?
-