



Stichting Hollandpromote.com

Juridische Advisering, Mediation en Uitgever van het tijdschrift eJNR, ISSN 1871-5141

“Waar de waarheid ophoudt te bestaan houdt de maatschappij op te functioneren” Michiel Montaigne, 1533- 1593

DE NIETIGHEID VAN GERECHTSDEURWAARDERS EXPLOTEN (V2)

Missen Gerechtsdeurwaarderskantoren de wettelijk vereiste rechtspersoonlijkheid?

Prof.dr.ir. A.F.P. van Putten en M. E. van Putten- Veeken

Corr. E-mail: anton37.putten@wxs.nl

SAMENVATTING

In dit artikel worden de wettelijke eisen belicht waaraan een gerechtsdeurwaarder en het gerechtsdeurwaarderskantoor waar hij werkzaam is, moet voldoen bij het uitoefenen van zijn taken als beëdigd openbaar ambtenaar. Een gerechtsdeurwaarder oefent zijn ambt uit in het kader van zijn ambtseed / belofte als opdrachtnemer van een opdrachtgever volgens art. 11 van de gerechtsdeurwaarderswet.(GDW) Aangetoond wordt dat iedere gerechtsdeurwaarder dient te werken vanuit een kantoor dat rechtspersoonlijkheid bezit, daar bij gebreke daarvan ieder exploit lijdt aan nietigheid.

Volgens de wet, art. 2:186 BW, moet uit alle geschriften, gedrukte stukken en aankondigingen, waarin de vennootschap partij is of die van haar uitgaan, met uitzondering van telegrammen en reclames, de volledige naam van de vennootschap en haar woonplaats duidelijk blijken. Wordt hieraan niet voldaan dan pleegt de gerechtsdeurwaarder een strafbaar feit en kan de rechtsgeldigheid van het exploit worden betwist. De praktijk leert dat zeer weinig gerechtsdeurwaarderskantoren voldoen aan dit wettelijke vereiste, hetgeen automatisch leidt tot nietigheid van de uitgereikte exploit en daar niet voldaan kan worden aan art. 439 lid 3 Rv.

Inleiding

Een gerechtsdeurwaarder is een onafhankelijk beëdigd openbaar ambtenaar die bevoegd is bepaalde ambtshandelingen ten uitvoer te leggen, zoals is vastgelegd in de Gerechtsdeurwaarderswet (GDW) van 2001. Daarvoor legt de gerechtsdeurwaarder ook een eed / belofte af volgens artikel 9 van de Gerechtsdeurwaarderwet in zijn Arrondissement bij de rechtbank. Naast deze eisen dient de gerechtsdeurwaarder een kantoor te hebben dat **rechtspersoonlijkheid** heeft, met betrekking tot zijn taak, administratieve verplichtingen en de tenuitvoerlegging van zijn exploit. Deze rechtspersoonlijkheid voor een gerechtsdeurwaarderskantoor is een wettelijk vereiste en wordt geregeld in de vorm van een bij een notaris te passeren oprichtingsakte voor een vennootschap met vermelding van naam, zetel zijnde woonplaats van een rechtspersoon en doelstelling van de vennootschap. De vennootschap wordt ingeschreven in het Handelsregister van de Kamer van Koophandel.



Het wettelijk referentiekader

Het wettelijk referentiekader voor deze rechtspersoonlijkheid wordt gevonden in de artikelen:

Artikel 1:10 lid 2 BW

Een rechtspersoon heeft zijn woonplaats ter plaatse waar hij volgens wettelijk voorschrift of volgens zijn statuten of reglementen zijn zetel heeft.

Artikel 2:75 lid 1 BW

Uit alle geschriften, gedrukte stukken en aankondigingen, waarin de naamloze vennootschap partij is of die van haar uitgaan, met uitzondering van telegrammen en reclames, moeten de volledige naam van de vennootschap en haar woonplaats duidelijk blijken.

Artikel 2:177 BW

1. De akte van oprichting moet de statuten van de vennootschap bevatten. De statuten bevatten de naam, de zetel en het doel van de vennootschap.
2. De naam vangt aan of eindigt met de woorden Besloten Vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, hetzij voluit geschreven, hetzij afgekort tot "B.V.".
3. De zetel moet zijn gelegen in Nederland.

Artikel 2:186 lid 1 BW

Uit alle geschriften, gedrukte stukken en aankondigingen, waarin de vennootschap partij is of die van haar uitgaan, met uitzondering van telegrammen en reclames, moeten de volledige **naam van de vennootschap en haar woonplaats** duidelijk blijken.

De bevoegdheid van de gerechtsdeurwaarder blijkt uit de inschrijving van het register voor gerechtsdeurwaarders bij de Koninklijke Beroepsgroep voor gerechtsdeurwaarders (KBVG) te Den Haag. Vaststaat dat er een onlosmakelijk verband bestaat tussen het gerechtsdeurwaarderskantoor, de gerechtsdeurwaarder en zijn uitgereikte exploitatie. De gerechtsdeurwaarder dient bij het uitreiken van zijn ambtelijke stukken / exploitatie gebruik te maken van een vennootschap / kantoor dat rechtspersoonlijkheid heeft¹.

Ingevolge artt 17 tot en met 19 GDW heeft de gerechtsdeurwaarder een op naam gestelde kwaliteitsrekening, dan wel op naam van de vennootschap, waarop de ontvangen gelden worden gestort. Dit is ook het geval als meerdere Gerechtsdeurwaarders werkzaam zijn bij hetzelfde kantoor.

¹ In het algemeen kiezen gerechtsdeurwaarderskantoren de B.V. –vorm. Bij enkele grote kantoren komt de NV-vorm voor.



Voorafgaand aan de uitreiking van het exploit dient ook voldaan te zijn aan:

1. Een geldig (dagvaardings) exploit waarvoor artt 45 en 111 Rv van toepassing zijn, uit te reiken door een beëdigd gerechtsdeurwaarder met vermelding van een wettelijk bestaand gerechtsdeurwaarderskantoor met rechtspersoonlijkheid alwaar de gerechtsdeurwaarder werkzaam is.²
2. Een rechterlijke beslissing kan op zich rechtsgeldig zijn, maar het exploit nietig als niet voldaan is aan art. 430 lid 3, met betrekking tot de betekening aan de persoon voor wie het exploit bestemd is.
3. Executoriale titels / grossen kunnen niet ten uitvoer worden gelegd, dan na **betekening** aan de persoon die het betreft. Op het exploit dient te staan **BETEKEND** aan en **UIT KRACHT VAN** ... met aangehecht de grosse van de rechterlijke beslissing.
4. Rekwiranten dienen ingevolge art. 439 lid 3 Rv: “*Bij het bevel of de betekening moet de executant tot het uiteinde der executie woonplaats **kiezen ten kantore van de deurwaarder, zulks op straffe van nietigheid van het exploit**”.*
5. De gerechtsdeurwaarder dient dus gebruik te maken van een kantoor met rechtspersoonlijkheid.
6. Deze rechtspersoonlijkheid dient vermeld te staan op alle uitgaande akten en exploiten.

Voor het rechtsgeldig uitbrengen van exploiten staat in art. 45 lid 3 c Rv reeds de verplichte vermelding van de voornamen, de naam en het **kantooradres** van de gerechtsdeurwaarder. De vennootschap is niet de rechtspersoon die de ambtshandeling uitvoert. Dat blijft voorbehouden aan de gerechtsdeurwaarder”. Er dient onderscheid gemaakt te worden tussen de hoedanigheid van de vennootschap en de hoedanigheid van de onafhankelijke optredende gerechtsdeurwaarder. De gerechtsdeurwaarder maakt voor zijn ambtshandelingen gebruik van een vennootschap / kantoor dat rechtspersoonlijkheid heeft.

² De wettelijke status van het illegale gerechtsdeurwaarderskantoor LAVG vestiging Eindhoven heeft nooit bestaan, noch zijn verplichte rechtspersoonlijkheid. Alle door LAVG vestiging Eindhoven uitgereikte exploiten lijden derhalve aan absolute nietigheid.



Stichting Hollandpromote.com

Juridische Advisering, Mediation en Uitgever van het tijdschrift eJNR, ISSN 1871-5141

“Waar de waarheid ophoudt te bestaan houdt de maatschappij op te functioneren” Michiel Montaigne, 1533- 1593

Conclusie

- De onafhankelijk optredende beëdigde gerechtsdeurwaarder is onlosmakelijk verbonden aan een gerechtsdeurwaarderskantoor, dat rechtspersoonlijkheid dient te bezitten ingevolge de door de wet gestelde voorschriften en eisen.
- De gerechtsdeurwaarder van een gerechtsdeurwaarderskantoor, dat geen rechtspersoonlijkheid bezit, begaat bij het verrichten van zijn ambtshandelingen een strafbaar feit³.
- De wettelijk verplichte vermelding van de rechtspersoonlijkheid van het gerechtsdeurwaarderskantoor dat op de uitgereikte exploiton vermeld dient te staan moet ten alle tijde verifieerbaar en traceerbaar zijn.
- Zeer veel gerechtsdeurwaarderskantoren missen de wettelijk vereiste vermelding van rechtspersoonlijkheid op hun uitgaande akten en exploiton, met alle gevolgen van dien.
- Bij het ontbreken van de vermelding van de rechtspersoonlijkheid op de uitgaande exploiton van het gebruikte kantoor, volgens Boek 2, komt wederrechtelijk optreden in beeld en is sprake van misleiding en bedrog.
- Zeer veel gerechtsdeurwaarderskantoren missen rechtspersoonlijkheid, waardoor die kantoren niet als gerechtsdeurwaarderskantoor kunnen optreden, geen gelden kunnen innen, geen exploiton ven betekening en bevel afgeven, geen beslag leggen en medewerkers of deurwaarders niet kunnen optreden als vertegenwoordiger bij Arrondissementsrechtbanken.
- Bij het ontbreken van rechtspersoonlijkheid treedt art. 439 lid 3 Rv in werking en leidt dit verzuim / gebrek tot absolute nietigheid van de uitgereikte exploiton.⁴

Dankbetuiging

De heer J.A. Parmentier, voorzitter van het PLATFORM HERSTEL RECHTSTAAT, wordt bedankt voor zijn constructieve commentaar en bijdragen bij de totstandkoming van dit artikel.

Juni 2019, Eindhoven

³ Zie de aantekening, tekst en commentaar, Burgerlijk Wetboek, Boek 2 art. 186

⁴ Art 439 lid 3 Rv: “ Bij het bevel of de betekening moet de executant tot het einde der executie woonplaats kiezen ten kantore van de deurwaarder zulks op straffe van nietigheid van het exploiton.”