

Inhoud

- 09** **Van de redactie**
- 10** **Werving door advocaten bij einde Wsnp**
Jenny Vlemmings
- 11** **Wsnp en verslavingsproblematiek**
Ron Cats
- 12** **Is de schuldsanering voor piloten een 'no fly zone'?**
Berend Engberts
- 13** **Akkoord na het verstrijken van de termijn van art. 349a Fw.**
Theo Pouw
- 14** **Nieuws in het kort**
- 15** **Actuele rechtspraak kort**

09 – Van de redactie

Geachte lezer,

In voorgaande *WP*-nummers kwam aan de orde dat advocaten nogal eens in hopeloze *W*snp-gevallen hoger beroep willen aantekenen tegen een de saniet onwelgevallige uitspraak van de rechtbank. Althans dat was de portee van het opinierende artikel van Theo Pouw (*WP* november 2016). De Amsterdamse advocaat Marius Hupkes was het er niet mee eens en meent dat er diverse, valide redenen kunnen zijn om te appeleren ook in moeilijke gevallen (*WP* februari 2017). In de rubriek *Opinie* van dit *WP*-nummer bespreekt onze redactie-medewerkster Jenny Vlemmings, werkzaam als *W*snp-bewindvoerder bij *Bewindvoerderskantoor van den Berg*, de praktijk van sommige advocaten om sanieten actief aan te schrijven naar aanleiding van publicaties in de Staatscourant. Het gaat daarbij niet om beroepszaken maar om advocaten die hun diensten aanbieden voor de eindzitting terwijl er mogelijk een positief schone lei-advies ligt en de bijstand van een advocaat overbodig is.

Rechter-commissaris mr. Ron Cats stuurde ons een mooie bijdrage getiteld *W*snp en verslavingsproblematiek. De heer Cats maakt een evenwichtige analyse van de inspanningsverplichting van de verslaafde saniet, onderscheid makend tussen de schuldenaar die bij toelating al verslaafd was en de saniet die dat tijdens de sanering wordt. En mag de verslaafde saniet eigenlijk wel in de regeling blijven als van zijn verslaving bij toelating niets bekend was? De redactie dankt de heer Cats voor zijn boeiende betoog.

In zijn bijdrage *Is de schuldsanering voor piloten een 'no fly zone'?* geeft Berend Engberts een gedetailleerde analyse van de *W*snp-

rechtspraak over (ex-)piloten die voor een dure opleiding een langlopende banklening hebben afgesloten maar niet terug kunnen betalen omdat zij geen piloot geworden zijn en het navenante inkomen ontberen. Terwijl er veelal geen of weinig andere schulden zijn maar de schuld aan de bank fors is, lijken de kansen op toelating tot de *W*snp niet erg hoog. Zeker niet zolang de bank in gesprek blijft met de schuldenaar over een regeling - zo blijkt ook uit een recent HR-arrest dat Engberts bespreekt.

Vragen van lezers: Theo Pouw had een zware kluit aan de lezersvraag van een *W*snp-bewindvoerder. De rechtbank ontzegde de schone lei maar in hoger beroep ziet het hof nog ruimte voor aanbidding van een akkoord, hoewel de saneringstermijn al verstreken is. Verdere complicaties liggen verscholen in het feit dat de saniet onder beschermingsbewind staat en een aardig spaarsaldo heeft opgebouwd op de beheerrekening van de beschermingsbewindvoerder. De zaak is nog onder de rechter. Als u zo uw eigen gedachten heeft over deze casus dan horen wij het graag - vanzelfsprekend publiceren wij graag *Reacties van lezers!*

Dit nummer sluit af met onze vast rubrieken *Nieuws in het kort* en *Actuele Rechtspraak kort*.

Wij houden ons aanbevolen voor al uw bijdragen en suggesties, via ons emailadres redactie@wsnp-periodiek.nl.

De redactie

14 - Nieuws in het kort

Inwerkingtreding breed moratorium

Per 1 april 2017 is het zogeheten breed moratorium (afkoelingsperiode) van art. 5 Wet Gemeentelijke Schuldhulpverlening in werking getreden. Art. 5 Wgs regelt dat het college van burgemeester en wethouders de rechtbank kan verzoeken ten behoeve van een schuldenaar een afkoelingsperiode voor een periode van maximaal zes maanden af te kondigen. Gedurende die afkoelingsperiode kan de schuldenaar niet tot betaling van zijn schulden, ontstaan voor afkondiging van de afkoelingsperiode, worden genoodzaakt en worden alle tot verhaal van die schulden strekkende executies opgeschort. In een algemene maatregel van bestuur is de afkoelingsperiode nader uitgewerkt (Stcrt. 2017, 15 maart 2017, nr. 13896). Het breed moratorium wordt blijkens de totstandkomingsgeschiedenis gezien als uiterst middel om een oplossing in het minnelijk traject te bewerkstelligen. De drempel voor het afkondigen van het breed moratorium lijkt daarmee wat hoger dan die voor het (smal) moratorium van art. 287b Fw.

Wijziging berekening beslagvrije voet

Het wetsvoorstel tot vereenvoudiging van de berekening van de beslagvrije voet is, op 7 maart 2017, aangenomen door de Eerste Kamer. Zie Stb. 2017, 110. De datum van inwerkingtreding is nog niet bekend. Doelstelling van dit wetsvoorstel is het vereenvoudigen van de regels voor de beslagvrije voet. Verder wordt met dit voorstel gekomen tot een betere coördinatie van beslagactiviteiten bij de samenloop van verschillende beslagen. Met een nieuw stelsel, waaronder de introductie van een coördinerende deurwaarder, worden beslag leggende partijen beter van elkaars incassoactiviteiten op de hoogte gehouden. Wij zullen hieraan in de volgende nummers uiteraard aandacht besteden.

Wet versterking positie curator (en daarmee van de Wsnp-bewindvoerder) aangenomen

De Wet versterking positie curator is op 21 maart 2017 door de Eerste Kamer aangenomen (Stb. 2016, 124) getreden. De datum van inwerkingtreding is nog niet bekend. Met deze wet wordt onder meer art. 105 Fw gewijzigd en worden nieuwe inlichtingenverplichtingen van derden in het leven geroepen in de nieuwe art. 105a en 105b Fw. Dat is voor schuldsaneringsregelingen van belang omdat deze bepalingen ook gelden voor schuldsaneringsregelingen (via art. 327 Fw, waarin voortaan art. 105b gelezen moet worden in plaats van art. 105). In de hierna te citeren wetteksten kan daarom voor 'curator' steeds 'bewindvoerder' en voor 'gefailleerde' steeds 'schuldenaar' worden gelezen.

Allereerst is de algemene inlichtingenplicht (veel) breder geformuleerd. En wel op een wijze zoals in schuldsaneringsregeling al geldt ex HR 15 februari 2002, ECLI:NL:HR:2002:AD9144. Bovendien komt deze (brede) verplichting in art. 105 lid 3 Fw (nieuw) tevens te rusten op de echtgenoot/echtgenote (of geregistreerd partner) die weliswaar niet failliet is of in de schuldsaneringsregeling zit maar die wel in enige gemeenschap van goederen met de schuldenaar is getrouwd. Het geeft de bewindvoerder al met al (wat) meer armslag. Dit wordt de nieuwe tekst van art. 105 lid 3 Fw.

Indien de gefailleerde in enige gemeenschap van goederen is gehuwd of in enige gemeenschap van goederen een geregistreerd partnerschap is aangegaan, rust de plicht om inlichtingen te geven op ieder van de echtgenoten onderscheidenlijk van de geregistreerde partners voor zover het faillissement de gemeenschap betreft.

In art. 105a Fw (nieuw) wordt de verplichting van de schuldenaar (en zijn/haar echtgenoot/geregistreerd partner) tot afgifte van de administratie vastgelegd. De afgifteplicht geldt ook voor administratie die zich bevindt in een externe digitale omgeving. De schuldenaar is in voorkomend geval verplicht om de bewindvoerder onverwijld de hard- en software en eventuele wachtwoorden voor digitale accounts of encryptiesleutels ter beschikking te stellen opdat de bewindvoerder daadwerkelijk toegang krijgt tot die administratie. De tekst van 105a lid 2 en 3 Fw wordt als volgt:

- 2. De gefailleerde draagt terstond de administratie en de daartoe behorende boeken, bescheiden en andere gegevensdragers volledig en ongeschonden aan de curator over. Zo nodig stelt de gefailleerde curator alle middelen ter beschikking om de inhoud binnen redelijke termijn leesbaar te maken.*
- 3. Indien de gefailleerde in enige gemeenschap van goederen is gehuwd of in enige gemeenschap van goederen een geregistreerd partnerschap is aangegaan, rust de plicht om medewerking te verlenen op ieder van de echtgenoten onderscheidenlijk van de geregistreerde partners voor zover het faillissement de gemeenschap betreft.*

Het geheel nieuwe art. 105b Fw maakt een einde aan het dwarsliggen van boekhouders en accountants wanneer het gaat om afgifte van de administratie van een schuldenaar aan curator of bewindvoerder, terwijl nog niet alle facturen zijn voldaan. Het tweede lid schaft voor die gevallen zelfs het retentierecht af. De wijze van afgifte kan via volledige overname van de administratie op een externe locatie, elektronische koppeling met zakelijke bankrekeningen, cloud computing of anderszins. Artikel 105b lid 1 Fw brengt dit tot uitdrukking door te spreken over het onder zich hebben door een derde van de administratie «op welke wijze dan ook». De tekst van art. 105b Fw luidt als volgt:

- 1. Derden met inbegrip van accountantsorganisaties en een externe accountant, die in de uitoefening van hun beroep of bedrijf, op welke wijze dan ook, de administratie van de gefailleerde geheel of gedeeltelijk onder zich hebben, stellen die administratie en de daartoe behorende boeken, bescheiden en andere gegevensdragers desgevraagd volledig en ongeschonden aan de curator ter beschikking, zo nodig met inbegrip van de middelen om de inhoud binnen redelijke tijd leesbaar te maken.*
- 2. In afwijking van artikel 60 kunnen derden geen beroep op een retentierecht doen ten aanzien van de administratie van de gefailleerde die zij in de uitoefening van hun beroep of bedrijf, op welke wijze dan ook, onder zich hebben als de curator die administratie op grond van het eerste lid heeft opgevraagd.*
- 3. Elk beding dat strijdig is met het bepaalde in het eerste of tweede lid is nietig.*

Met recht kan ook gesproken worden van een versterking van de positie van de Wsnp-bewindvoerder!

Wijziging huwelijksgoederenrecht

De wetgever zit niet stil! De Eerste Kamer heeft namelijk op 28 maart 2017 ook nog aangenomen het wetsvoorstel beperking wettelijke gemeenschap van goederen. Afkondiging in het Staatsblad vond nog niet plaats ten tijde van het schrijven van deze rubriek. De verwachting is dat deze wetswijziging op 1 januari 2018 in werking treedt. De wetswijziging betekent, versimpeld gezegd en slechts voor huwelijksgemeenschappen die na inwerkingtreding ervan ontstaan, dat alleen hetgeen *tijdens* het huwelijk verworven wordt in de gemeenschap valt. Ook hetgeen een echtgenoot verkrijgt krachtens erfrecht of gift valt niet in de gemeenschap van goederen, tenzij de erflater/schenker een insluitingsclausule heeft bepaald. Ook aanbrengsten blijven privé tenzij deze reeds gemeenschappelijk waren bij het ontstaan van de gemeenschap. Zie nader de bijdrage van Noordam en Brinkman in *WP 2016/3 'Trouwen of scheiden tijdens de schuldsanering. En een vooruitblik op nieuw huwelijksvermogensrecht'*.

Richtlijnen inschakeling bewindvoerder bij minnelijk traject en verzoekschrift Wsnp

Een art. 285-verklaring is ontoereikend, als het minnelijk traject – in opdracht van de gemeente – is uitgevoerd door een organisatie die niet valt onder de werking van artikel 48 lid 1 sub c of d Wck, en niet is gebleken van een daadwerkelijke continue controle van de gemeente op die schuldbemiddelaar. Dat geldt niet alleen voor een gemeentelijke 285-verklaring, maar ook voor een 285-verklaring van een Wsnp-bewindvoerder. Dat volgt uit onder meer een – niet op www.rechtspraak.nl gepubliceerde – uitspraak van het Gerechtshof 's Hertogenbosch van augustus 2016. Zie ook Rb. Den Haag 6 april 2017, ECLI:NL:RBDHA:2017:3623 en HR 6 januari 2012, LJN BU6758. Naar aanleiding van eerstgenoemde uitspraak is op initiatief van de NVVK een werkgroep samengesteld die zich buigt over een betere inrichting van het werkproces tussen private partijen die niet vallen onder de werking van artikel 48 lid 1 sub c of d Wck en partijen die daar wel onder vallen, zoals een Wsnp-bewindvoerder. Ook de Beroepsvereniging Bewindvoerders Wsnp (BBW) is daarbij betrokken. Het resultaat van deze samenwerking is een handreiking voor de leden van de NVVK waarin naar voren komt dat een Wsnp-bewindvoerder gezag moet hebben over de private partij die niet valt onder de werking van artikel 48 lid 1 sub c of d Wck - met de mogelijkheid tot bijsturen, instrueren en interveniëren op elk gewenst moment. Wsnp-bewindvoerders die samenwerken met een NVVK-private partij voor het uitvoeren van het minnelijk traject en het indienen van een verzoekschrift Wsnp, kunnen deze stukken bij de samenwerkingspartner opvragen en nagaan in hoeverre het werkproces hierop aangepast kan worden.

Bron: bureauwsnp.nl/nieuws.