

prod-47

9 juli 2007
eerste civiele kamer
rekestnummer 2007/572

GERECHTSHOF TE ARNHEM

Arrest

In de zaak van:

- 1. **Bernardus Theodorus Hofs, en**
 - 2. **Hilgonda Maria Stephanette Akkermans,**
- beiden wonende te Holten, gemeente Rijssen-Holten,
appellanten,
procureur: mr. K. Maathuis.

1 Het geding in eerste aanleg

1.1 Bij vonnis van de rechtbank Almelo van 1 maart 2005 is de definitieve toepassing van de wettelijke schuldsaneringsregeling uitgesproken ten aanzien van appellanten (hierna in enkelvoud te noemen: Hofs). Hierbij is tot rechter-commissaris benoemd mr. A.E. Zweers en tot bewindvoerder mr. J.A.D.M. Daniëls (hierna ook te noemen: de bewindvoerder).

1.2 Bij vonnis van de rechtbank Almelo van 2 mei 2007 is de toepassing van de wettelijke schuldsaneringsregeling ten aanzien van Hofs op verzoek van de bewindvoerder beëindigd op grond van artikel 350 lid 3 sub c, d en e Faillissementswet (Fw). In het faillissement, waarin Hofs van rechtswege zal komen te verkeren met ingang van de datum dat voornoemd vonnis in kracht van gewijsde zal zijn gegaan, is tot rechter-commissaris benoemd mr. A.E. Zweers en tot curator mr. J.A.D.M. Daniëls aangesteld.

1.3 Het hof verwijst naar voornoemd vonnis van 2 mei 2007, dat in fotokopie aan dit arrest is gehecht.

2 Het geding in hoger beroep

2.1 Bij ter griffie van het hof op 10 mei 2007 per fax en op 16 mei 2007 per gewone post ingekomen verzoekschrift is Hofs in hoger beroep gekomen van voornoemd vonnis en heeft Hofs het hof verzocht voornoemd vonnis, bij arrest, uitvoerbaar bij voormaad, te vernietigen en opnieuw recht doende, het verzoek van Hofs tot tussentijdse beëindiging van de schuldsaneringsregeling op grond van artikel 350 lid 3 aanhef en sub b Fw toe te wijzen en het verzoek van de bewindvoerder tot tussentijdse beëindiging van de schuldsaneringsregeling op grond van artikel 350 lid 3 aanhef en sub c, d en e Fw af te wijzen, met veroordeling van de bewindvoerder in de kosten van dit geding.

2.2 Het hof heeft kennisgenomen van het verzoekschrift en de daarbij behorende stukken, alsmede van:

- (i) het faxbericht van 26 juni 2007 van de bewindvoerder aan het hof en de daarbij behorende drie producties;
- (ii) het faxbericht van 26 juni 2007 (ingekomen ter griffie van het hof op 27 juni 2007) aan het hof van mr. B. Benard en de daarbij behorende twee producties;
- (iii) het faxbericht van 27 juni 2007 aan het hof van S. Samsen namens de bewindvoerder met daaraan gehecht een urenspecificatie in de schuldsanering van Hofs.

2.3 De mondelinge behandeling heeft plaatsgevonden op 28 juni 2007 waarbij Hofs is verschenen in persoon, bijgestaan door mr. B. Benard, advocaat te 's-Gravenhage. Voorts is verschenen de bewindvoerder. Daarnaast zijn verschenen Technisch Bureau De Hofakker B.V. (hierna ook te noemen: Hofakker) bijgestaan door mr. Benard voornoemd, en de heer R.Th.B. Hofs (hierna ook te noemen: Hofs jr.) bijgestaan door mr. A.V.L.L. van Meurs, advocaat te Almelo. Hofs heeft daarbij pleitnotities in het geding gebracht.

2.4 Na afloop van de mondelinge behandeling zijn door de bewindvoerder, in overleg met partijen, de navolgende stukken aan het hof gezonden:

- (i) een faxbericht van 29 juni 2007 van Rabobank West Twente U.A. aan de bewindvoerder waarin de bank, zakelijk weergegeven, heeft verklaard dat zij bereid is de financiering van Hofs ongewijzigd voort te zetten;
- (ii) een faxbericht van 29 juni 2007 van de bewindvoerder aan het hof met daarin een specificatie van het salaris van de bewindvoerder;
- (iii) een brief van 29 juni 2007 van de bewindvoerder aan het hof met daarbij de processtukken in eerste aanleg.

Het hof heeft ook kennisgenomen van die stukken.

3 De motivering van de beslissing in hoger beroep

3.1 Het hoger beroep betreft - onder meer - het verzoek van Hofs tot beëindiging van de schuldsaneringsregeling op grond van artikel 350 lid 3 aanhef en onder b Fw. Het hof zal dit verzoek als het meest verstrekkende het eerst behandelen.

3.2 De bewindvoerder heeft ter terechtzitting verklaard dat de activa van de boedel thans in elk geval € 486.127,55 belopen. Daarnaast hebben de bewindvoerder en Hofs verklaard dat Hofs uit hoofde van afkoop van een tweetal levensverzekeringen bij Spaarbeleg nog bedragen van € 31.782,- en € 39.123,- zou kunnen ontvangen.

3.3 Daartegenover staan als erkende schuldvorderingen een vordering van de naamloze vennootschap ING Bank N.V. ten belope van € 201.643,74 en een vordering van de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid V.N.I. Enschede B.V. ten belope van € 241.000,-. Daarbij tekent het hof het volgende aan.

3.4 De rechtbank is volgens Hofs ten onrechte uitgegaan van de geverfde schuldenlast. Het hof kan Hofs daarin niet volgen. De in het proces-verbaal van de verificatievergadering opgetekende erkenningen van vorderingen hebben kracht van gewijsde ingevolge artikel 328 juncto 121 lid 4 Fw. Derhalve diende de rechtbank van de juistheid daarvan bij de beoordeling van de verzoeken ex artikel 350 lid 3 Fw uit te gaan, ongeacht de verzoeken ex artikel 137 lid 2 Fw. De in het proces-verbaal van de verificatievergadering aangetekende betwisting door Hofs van de in de lijst van erkende vorderingen opgenomen vorderingen verhindert de erkenning van de vorderingen in de schuldsaneringsregeling niet (zie artikel 328 juncto 126 lid 1 tweede zin Fw).

3.5 Eveneens erkend is een vordering van Rabobank West Twente U.A., doch blijkens een aan het hof overgelegd faxbericht van die bank aan de bewindvoerder van 29 juni 2007 is die bank bereid de financiering van Hofs ongewijzigd voort te zetten, zodat bij de beoordeling van het onderhavige verzoek met de opeisbaarheid van die vordering geen rekening behoeft te worden gehouden.

Verder zal uit het actief het vast te stellen salaris en de kosten van de bewindvoerder moeten worden betaald. Volgens de opgave van de bewindvoerder zullen dat salaris en die kosten niet meer bedragen dan € 18.154,40 (inclusief omzetbelasting). Ter voldoening van deze schulden van Hofs ten belope van in totaal (€ 201.643,74 + € 241.000,- + € 18.154,40 =) € 460.798,14 is derhalve voldoende saldo aanwezig.

3.6 Voorts heeft de naamloze vennootschap Postbank N.V. een betwiste schuldvordering ten belope van € 30.577,60. Het is mogelijk dat voor de voldoening van die vordering, indien die te zijner tijd in rechte zal komen vast te staan, voldoende activa bestaan, indien naast het restant van de activa die de bewindvoerder thans onder zich heeft, activa bestaan in de vorm van eventueel af te kopen levensverzekeringen. Opdat het hof kan verifiëren dat ook de vordering van die crediteur, indien die vordering in rechte komt vast te staan, kan worden voldaan, dient de bewindvoerder een verklaring van Spaarbeleg over te leggen waaruit blijkt voor welke bedragen de levensverzekeringen van Hofs te zijner tijd – indien nodig – kunnen worden afgekocht.

3.7 Ter verificatievergadering is A.M.S. Akkermans voor een bedrag van € 20.000,- voorwaardelijk toegelaten als concurrent schuldeiser, doch Akkermans heeft afgezien van de als voorwaarde voor de toelating gestelde eedsaflegging. Met die vordering behoeft derhalve geen rekening te worden gehouden. Evenmin behoeft rekening te worden gehouden met de betwiste vordering van Hofakker nu deze crediteur ter terechtzitting van het hof heeft verklaard dat zij haar vordering heeft ingetrokken. Voorts heeft Hofs jr. verklaard zijn vordering niet te handhaven voor zover het saldo van de boedel ontoereikend is om alle crediteuren te voldoen.

3.8 Het hof zal de bewindvoerder in de gelegenheid stellen de onder 3.6 bedoelde verklaring van Spaarbeleg over te leggen.

3.9 Iedere verdere beslissing zal worden aangehouden.

4 De beslissing

Het hof, recht doende in hoger beroep:

beveelt de bewindvoerder de in rechtsoverweging 3.6 genoemde stukken van Spaarbeleg binnen twee weken na heden over te leggen;

houdt iedere verdere beslissing aan.

Dit arrest is gewezen door mrs. Van der Kwaak, Van Loo, en Vaessen en in tegenwoordigheid van de griffier uitgesproken ter openbare terechtzitting van 9 juli 2007.

