

VB

ORDE VAN
VLAAMSE
BALIES

/O

Advies

**Wetsvoorstel tot wijziging van het
Gerechtigd Wetboek voor wat
betreft het verstek**

donderdag 28 april 2022

VB

1 Uitgangspunt wetsvoorstel

Met onderhavig wetsvoorstel (DOC 55-0353/001) beoogt de wetgever de regel omtrent de zuivering van het verstek, zoals bepaald in artikel 805 van het Gerechtelijk Wetboek, te wijzigen. Die bepaling stelt dat het momenteel enkel mogelijk is om een verstek te zuiveren voor het einde van de zitting waarop het verstek werd vastgesteld.

De onmogelijkheid om dit verstek pas te zuiveren op de eerstvolgende zitting waarop de partij waartegen verstek werd gevorderd wel verschijnt, zorgt voor vertraging in de gerechtelijke procedure en voor bijkomende kosten. Door toevoeging van een derde lid aan artikel 805 Ger.W., wenst de wetgever deze onmogelijkheid weg te werken.

2 Interpretatie artikel 805 Ger.W.

De Orde Van Vlaamse Balies vindt dat de auteurs van het wetsvoorstel uitgaan van een erg strikte interpretatie van artikel 805 Ger.W. die niet overeenstemt met de heersende praktijk.

Het wetsvoorstel suggereert dat het betreffende artikel alle gevallen van het zuiveren van verstek zou behandelen en er daarbuiten geen zuivering mogelijk is. Artikel 805 Ger.W. vertrekt o.i. echter van de hypothese dat verstek wordt gevorderd op de inleidende zitting en dat de debatten ook op die zitting worden gesloten. Het behandelt derhalve niet de situatie waarbij de debatten niet worden gesloten op de inleidende zitting

In de rechtsleer vindt men zowel commentaren die een open interpretatie aanhangen¹ als een restrictieve interpretatie geven.² Minstens even belangrijk op dit punt is echter wat de praktijk en de ervaring van de advocaten ons leert.

Daaruit blijkt dat de bepaling zelden belet dat het verstek wordt gezuiverd op een volgende zitting, nadat de eiser de zaak heeft laten uitstellen in staat van verstek. De vraag tot uitstel heeft overigens meestal tot doel de verweerder alsnog de kans te geven op te dagen, zodat de procedure op tegenspraak kan worden verdergezet.

3 Standpunt OVB

De Orde van Vlaamse Balies gaat ermee akkoord dat een zuivering van de verstekprocedure gedurende het geding steeds mogelijk moet zijn wanneer de partijen daarmee instemmen. Het zuiveren van verstek betekent bijna altijd tijdswinst, gezien anders het risico bestaat op een verzetsprocedure.

Om bovenvermelde redenen acht de OVB **een wijziging van artikel 805 Ger.W. echter noodzakelijk noch wenselijk**. Door toevoeging van een derde lid aan de bepaling verleent het wetsvoorstel immers een interpretatie aan het huidige tweede lid die o.i. verkeerd is en door een deel van de rechtsleer en vooral de grote meerderheid van de magistraten op het terrein niet wordt gehanteerd.

De praktijkervaring van de advocaat spreekt derhalve de interpretatie van de indieners van het wetsvoorstel tegen. **Enkel wanneer de wetgever kan aantonen dat de rechterlijke macht haar exhaustieve lezing structureel volgt, acht de OVB een wetswijziging nuttig.**

¹ E. KRINGS, "Commentaar bij art. 805 Ger.W., artikelsgewijze commentaar Gerechtelijk recht", Kluwer, OGR 1995, afl. 31, 154.

² S. CLAES, "Het verstek", *Bestendig Handboek Burgerlijk Procesrecht*, 2018, Mechelen, Kluwer, 199-200; M. CASTERMANS, *Gerechtelijk privaatrecht*, Gent, Story-publishers, 2009, nr. 629.

In dat geval moet er bovendien rekening worden gehouden met enkele aandachtspunten. Het wetsvoorstel beperkt de uitbreiding van de zuivering immers enkel tot de eerstvolgende zitting. Elke andere hypothese (zoals een derde zitting) wordt uitgesloten.

Voorts is het belangrijk om expliciet gewag te maken van de “verschijnende partijen” en niet louter van “de partijen”. Hiermee wordt het scenario vermeden dat het verstek tegenover partij A niet zou kunnen worden gezuiverd omdat partij D nog steeds verstek laat en dus niet akkoord kan gaan, terwijl partijen B en C, die wel verschijnen, wel akkoord gaan.

Rekening houdend met deze opmerkingen en onder de exclusieve voorwaarde dat de noodzaak van een wijziging van artikel 805 Ger.W. uit de praktijk zou blijken, stelt de OVB volgende tekst tot aanvulling van een derde lid voor:

Art. 805, derde lid Ger. W.: “Lopende het geding kan het verstek gezuiverd worden, wanneer de aanvankelijk verstek latende partij verschijnt en de overige verschijnende partijen zich daartegen niet verzetten.”