

Zaaknummer: AR 2012/ 58853KG
Vonnisdatum: 16 november 2012

GERECHT IN EERSTE AANLEG VAN CURAÇAO

Vonnis in kort geding in de zaak van:

Michel OLIEMULLER,
wonende te Curaçao,
eiser in conventie,
verweerder in reconventie,
gemachtigde mr. Q.C.O. Girigorie,

tegen:

Roger BONHAM,
wonende in Engeland,
gedaagde in conventie,
eiser in reconventie,
gemachtigde mr. P.M. Noordhoek.

Partijen zullen hierna Oliemuller en Bonham worden genoemd.

Verloop van de procedure

Ter terechtzitting van 8 november 2012 heeft Oliemuller gesteld en gevorderd overeenkomstig het inleidend verzoekschrift met bewijsstukken en heeft hij nadere bewijsstukken overgelegd.

Bonham heeft onder overlegging van bewijsstukken verweer gevoerd overeenkomstig de eveneens overgelegde pleitnota, met conclusie tot weigering van de gevraagde voorzieningen, en heeft in reconventie afgifte van de autosleutels gevorderd.

Na verder debat is vonnis is gevraagd.

Oliemuller is in persoon verschenen, bijgestaan door zijn gemachtigde.

Bonham is bij gemachtigde verschenen.

Feiten

1. Het Gerecht is uitgegaan van de volgende feiten:
 - a. Uit kracht van een op 13 augustus 2012 door dit Gerecht tussen Bonham en Stichting Particulier Fonds Vita et Pax gewezen vonnis, waarbij Vita et Pax werd veroordeeld tot betaling aan Bonham van Naf. 350.000,00 met rente, heeft Bonham op 4 oktober 2012 executoriaal beslag doen leggen op een metallic rode Mercedes Benz S350, bouwjaar 2006, met kenteken H 84-23.
 - b. Ten tijde van de beslaglegging bevond de auto zich in een loods van het

bedrijf Euba N.V. aan de Franklin D. Rooseveltweg. Het kenteken stond en staat op naam van Vita et Pax. Bonham is van plan de auto op korte termijn in het openbaar te verkopen.

c. Bij brief van 8 oktober 2012 van zijn gemachtigde aan Vita et Pax, Oliemuller en Kyon N.V., een vennootschap van Oliemuller, heeft Bonham zowel de eventuele overdracht van de Mercedes aan Oliemuller, als de rechtshandelingen die aan die overdracht ten grondslag hebben gelegen, vernietigd met een beroep op het bepaalde in artikel 3:45 BW.

Geschil

in conventie

2. Oliemuller vordert primair opheffing van het beslag en subsidiair schorsing van de executie totdat Bonham zal hebben aangetoond dat de auto ten tijde van het beslag in eigendom aan Vita et Pax toebehoorde, een en ander met verwijzing van Bonham in de proceskosten.

3. Oliemuller stelt daartoe dat hij in mei 2012 mondeling met Chr. E. van Assendelft van Wijck, als vertegenwoordiger van Vita et Pax, is overeengekomen dat hij de Mercedes voor Naf. 40.000,00 kocht. In dezelfde maand heeft hij de sleutels gekregen. Oliemuller wilde de auto vanaf eind december 2012 gebruiken voor de VIP-service van zijn dan te openen resort. Tot die tijd was het niet nodig het kenteken te doen overschrijven of de auto te verzekeren en heeft hij die laten staan waar hij stond, namelijk in een hal van Euba N.V. Oliemuller heeft in dit verband gewezen op een door hem overgelegde schriftelijke verklaring van Darel Eudoxie van Euba N.V. dat de auto al sinds begin 2012 in zijn bedrijf stond, dat het hem bekend was dat Van Assendelft van Wijck de auto wilde verkopen, dat Van Assendelft van Wijck en Oliemuller in juni of juli 2012 langs kwamen om naar de auto te kijken en hem toen een paar dagen hebben meegenomen, en dat Van Assendelft van Wijck hem medio juli 2012 vertelde dat hij de auto aan Oliemuller had verkocht en vroeg of het goed was dat die voorlopig bij Euba bleef staan. Begin augustus 2012 heeft Oliemuller van de rekening van zijn bedrijf Kuon N.V. drie bedragen van Naf. 10.000,00 en een bedrag van Naf. 29.000,00 overgemaakt naar Aqualectra, ten gunste van Van Assendelft van Wijck, die toen een schuld aan Aqualectra moest afbetalen. Daarvan moet Naf. 39.000,00 worden aangemerkt als betaling van de Mercedes. Dat de deurwaarder de auto kort voor de inbeslagname nog bij het adres van Van Assendelft van Wijck op Pietermaai zag staan verklaart Oliemuller aldus dat hij zo nu en dan de neiging niet kon onderdrukken een eindje met zijn nieuwe aanwinst te gaan rijden. Zijn bedrijf zit ook op Pietermaai, vlak naast Van Assendelft van Wijck.

4. Bonham heeft erop gewezen dat Van Assendelft van Wijck in de periode van januari tot oktober 2012 geen bestuurder van Vita et Pax was en dus niet bevoegd namens haar op te treden. Betalingen van Kuon N.V. ten gunste van Van Assendelft van Wijck kunnen bovendien niet worden aangemerkt als betaling aan Vita et Pax van de koopprijs voor de Mercedes. Voor zover al sprake zou zijn van een rechtsgeldige

overdracht is die door Bonham op grond van artikel 3:45 BW vernietigd, aldus Bonham.

in reconventie

5. Met verwijzing naar zijn stellingen in conventie vordert Bonham afgifte van de autosleutels op straffe van verbeurte van een dwangsom.
6. Oliemuller heeft het verweer gevoerd dat hij de rechtmatige eigenaar is van de auto, die hij van Vita et Pax heeft gekocht en waarvoor hij heeft betaald.

Beoordeling

7. Gelet op de onbevoegdheid van Van Assendelft van Wijck om ten tijde van de verkoop voor Vita et Pax op te treden en het feit dat de betalingen niet ten gunste van Vita et Pax, maar van Van Assendelft van Wijck in persoon strekten, kunnen bij de rechtsgeldigheid van de overdracht de nodige vraagtekens worden gezet.
8. Een en ander kan evenwel in het midden blijven, omdat, al aangenomen dat sprake is van een rechtsgeldige overdracht, Bonham terecht de nietigheid heeft ingeroepen van de onderliggende rechtshandeling, waarbij de verplichting om de auto aan Oliemuller te leveren in het leven werd geroepen. Er bestond immers voor Vita et Pax geen rechtsplicht om die (mondelinge) overeenkomst aan te gaan. Die overeenkomst moet dan ook worden aangemerkt als een onverplichte rechtshandeling als bedoeld in artikel 3:45, eerste lid, BW.
9. Bonham is door die onverplichte rechtshandeling in zijn verhaalsmogelijkheden benadeeld, nu door de daaruit voortvloeiende overdracht de auto uit het vermogen van Vita et Pax verdween en daarvoor geen ander verhaalsobject in de plaats kwam. Er is dan ook sprake van benadeling in de zin van genoemd artikel.
10. Ook is voldaan aan de in artikel 3:45, tweede lid, BW bij een rechtshandeling anders dan om niet gestelde voorwaarde van wetenschap van benadeling bij zowel Vita et Pax als Oliemuller. Vita et Pax wist sinds het op 12 december 2011 gewezen tussenvonnis dat zij gehouden was om Bonham vervangende schadevergoeding te betalen ten bedrage van de waarde van het niet geleverde appartement. Aan het uitvoerbaar bij voorraad verklaarde eindvonnis van 13 augustus 2012, waarbij zij is veroordeeld om Naf. 350.000,00 met rente aan Bonham te betalen, heeft zij niet voldaan. Of dat nu is omdat zij niet wil of omdat zij niet kan betalen weet Vita et Pax zelf het beste. Het gevolg is in ieder geval dat Bonham daardoor wordt genoodzaakt het vonnis te executeren, waarbij vooralsnog van geen andere voor verhaal vatbare bezittingen is gebleken dan deze Mercedes en een in Nederland beslagen boot, die volgens de laatste berichten bij onderhandse verkoop hooguit € 80.000,00 zou kunnen opbrengen. Bonham heeft een schriftelijke verklaring van Oliemuller overgelegd die is gebruikt in de procedure die tot de hiervoor genoemde vonnissen heeft geleid. Oliemuller moet dan ook worden geacht op de hoogte te zijn geweest van die procedure en hetgeen daarin van Vita et Pax werd gevorderd. Het moet hem ook

duidelijk zijn geweest dat de overdracht van de Mercedes met daartegenover betaling van schulden van Van Assendelft van Wijck bij Aqualectra tot benadeling van een of meer schuldeisers van Vita et Pax zou leiden.

11. De slotsom is dat Bonham terecht de nietigheid van de mondelinge overeenkomst en daarmee ook van de daaruit voortvloeiende overdracht heeft ingeroepen. Bonham kan de Mercedes dan ook executeren alsof die het vermogen van Vita et Pax nooit heeft verlaten, zodat de gevraagde voorzieningen zullen worden geweigerd, met verwijzing van Oliemuller in de proceskosten, aan de zijde van Bonham begroot op Naf. 1.500,00 wegens salaris van de gemachtigde.

in reconventie

12. Uit hetgeen in conventie is overwogen volgt dat Oliemuller is gehouden de autosleutels af te geven aan Bonham. De vordering is dus toewijsbaar. De dwangsom zal worden gematigd en gemaximeerd als hierna vermeld. Als in het ongelijk gestelde partij wordt Oliemuller verwezen in de proceskosten, aan de zijde van Bonham begroot op Naf. 750,00 wegens salaris van de gemachtigde.

Beslissing

Het Gerecht:

rechtdoende in kort geding:

in conventie

- weigert de gevraagde voorzieningen;
- verwijst Oliemuller in de proceskosten, aan de zijde van Bonham begroot op Naf. 1.500,00;
- verklaart deze kostenveroordeling uitvoerbaar bij voorraad;

in reconventie

- beveelt Oliemuller om binnen twee dagen na betekening van dit vonnis de sleutels van de Mercedes Benz S 350 met kenteken H 84-23 af te geven aan (het kantoor van) deurwaarder R.A. Ramazan, op straffe van verbeurte van een dwangsom van Naf. 2.500,00 voor elke dag of gedeelte van een dag dat hij daarmee in gebreke blijft, met een maximum van Naf 100.000,00.
- verwijst Oliemuller in de proceskosten, aan de zijde van Bonham begroot op Naf. 750,00;
- verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad;
- wijst af het meer of anders verzochte.

zaaknummer: AR 2012/58853KG
vonnisdatum: 16 november 2012

5

Dit vonnis is gewezen door mr. A.J. Beukenhorst, rechter in het gerecht in eerste aanleg van Curaçao en in het openbaar uitgesproken op 16 november 2012, in aanwezigheid van de griffier.

Handwritten signature of A.J. Beukenhorst, the judge, in cursive script.

Handwritten signature of the clerk, in cursive script.