

Incasso in Duitsland (deel 2)

In onze laatste nieuwsbrief is de mogelijkheid besproken om via de gerechtelijke betalingsbevelprocedure (*Mahnverfahren*) een rechtstitel te verkrijgen. Hieronder wordt een alternatief middel aan de orde gesteld.

Buiten rechte komt vooral de zogenaamde notariële schuldbekentenis (*notarielles Schuldanerkennnis*) in aanmerking.

Als semi-ambtenaar heeft een notaris volgens Duits recht de bevoegdheid tot het verlijden van een akte, waarin een schuldenaar een vordering erkent en “... *zich onderwerpt aan de dwangexecutie van zijn gehele vermogen*”.

Een dergelijke akte is een direct uitvoerbare rechtstitel, welke dientengevolge als een in kracht van gewijsde gegaan vonnis dient te worden behandeld.

De voordelen ervan liggen voor de hand. Het opmaken van de akte, waarbij de schuldenaar persoonlijk bij de notaris aanwezig moet zijn, duurt slechts enkele minuten en de kosten bedragen slechts een fractie van de bij een rechtsgeding te verwachten kosten.

Bij een vordering van bijvoorbeeld € 100.000,00 moet een schuldeiser in het kader van een rechtsgeding rekening houden met kosten van ongeveer € 6.000,00 à € 7.000,00, terwijl voor het opmaken van een notariële akte slechts een paar honderd euro moeten worden betaald. Ook het eigen belang van de schuldenaar is hierbij in het geding. Immers hij moet uiteindelijk de proceskosten danwel de kosten van de notariële akte betalen.

Een dergelijke *notariële schuldbekentenis* komt met name bij grote vorderingen als oplossing in aanmerking. Voorzover de schuldenaar de vordering niet betwist en hij tegenover de gerechtvaardigde eis van de schuldeiser tot betaling stelt, dat er zijnerzijds slechts financiële tekorten bestaan, kan met de schuldenaar een afbetalingsregeling worden overeengekomen ingevolge welke de schuldenaar bijv. maandelijks € 10.000,00 (inclusief rente en kosten) betaalt totdat de vordering volledig is voldaan. In die overeenkomst kan dan worden bepaald dat zolang de schuldenaar tijdig de betalingstermijnen voldoet er geen juridische stappen tegen hem zullen worden ondernomen.

Indien de betalingsmoraal van de schuldenaar het na verloop van enkele maanden laat afweten, heeft hij noch permanent schriftelijk te worden herinnerd aan zijn betalingsverplichting noch zijn er omslachtige aanmaningen nodig. Met de notariële akte van schuldbekentenis kan onmiddellijk executoriaal beslag worden gelegd op de bankrekening, kan op voorraden en dergelijke verhaal worden uitgeoefend of kan als laatste consequentie onmiddellijk het faillissement van de schuldenaar door en Duitse advocaat/Duitse Rechtsanwalt/Anwalt worden aangevraagd.

Het behoeft geen betoog dat een schuldenaar, die van een oorspronkelijke vordering van € 100.000,00 reeds zes of zeven termijnen van telkens € 10.000,00 heeft betaald, alles in het werk zal stellen om ook het resterende bedrag tijdig te voldoen.

Terwijl dus in een normale gerechtelijke procedure een schuldenaar er uit de aard der zaak in het geheel geen belang bij kan hebben om aan de oplossing van het betalingsprobleem mee te werken, groeit in het kader van de notariële schuldbekentenis bij de schuldenaar diens motivatie in dezelfde mate als waarmee hij meer en meer van de vordering heeft afbetaald. Immers wie wil, nadat hij reeds € 80.000,00 heeft betaald, “bij het zien van de eindstreep” alsnog vanwege een relatief geringe resterende vordering genoodzaakt worden om zijn faillissement aan te vragen?

Een nadeel van de notariële schuldbekentenis is gelegen in het feit dat de schuldenaar niet kan worden gedwongen om een dergelijke notariële schuldbekentenis ter hand te stellen. De boven aangegeven weg kan dus alleen worden gevolgd, wanneer de schuldenaar vrijwillig zijn medewerking verleent.

Op grond van onze jarenlange ervaring in de praktijk hebben wij evenwel kunnen vaststellen dat vooral bij grote niet betwiste vorderingen de bereidwilligheid van de schuldenaar om aan de oplossing van het probleem mee te werken verrassend groot is. Terwijl het bij kleine vorderingen van vijf- of tienduizend euro regelmatig niet lukt om een schuldenaar ervan te overtuigen dat de afgifte van een dergelijke notariële schuldbekentenis zijn belang dient, wordt zo'n poging bij vorderingen boven de € 100.000,00 opmerkelijk vaak juist wel met succes bekroond.

Onze ervaring als Duitse advocaat is dat bij deze kwestie de sleutel tot succes niet gezocht moet worden in een aan het adres van de schuldenaar geuit "dreigement" dat er onaangename juridische stappen zullen worden ondernomen, indien hij niet vrijwillig meewerkt, maar te vinden is in het begrip hebben voor de financiële situatie van de schuldenaar en in de gezamenlijke inspanning om het overleven van de schuldenaar veilig te stellen en hem "speelruimte" te verschaffen.

Zoals reeds is betoogd kan de notariële schuldbekentenis alleen dan als "wondermiddel" worden ingezet, wanneer het gaat om een niet bestreden vordering en de schuldenaar vrijwillig bereid is om aan de oplossing van het wederzijds probleem mee te werken.

De vaak door schuldeisers geuite ontevredenheid over de vertraging, die bij deze vorm van inning van de vordering optreedt, kan hier niet overtuigen, nu er bij inning van een vordering in termijnen gedurende een periode van 6 tot 10 maanden in de regel geen rechterlijk vonnis met kracht van gewijsde is te verkrijgen. In die periode heeft men via een notariële schuldbekentenis reeds de gehele vordering geïnd zonder dat men hierbij zelf aanzienlijke financiële middelen moet voorschieten.

Teneinde de schuldenaar tot afgifte van een notariële schuldbekentenis te bewegen is vooral exacte kennis van de mentaliteit van de schuldenaar en nauwkeurige beoordeling van diens financiële situatie van betekenis. Voorzover wij u op grond van onze jarenlange ervaring in de omgang met Duitse schuldenaren de voor u noodzakelijke juridische bijstand kunnen verlenen, staan wij u natuurlijk gaarne met raad en daad terzijde. Mocht u met betrekking tot het bovenstaande onderwerp vragen hebben, aarzelt u dan niet met ons contact op te nemen.

Wij kunnen u ongetwijfeld een plan van actie aanbevelen en toelichten dat speciaal op uw incassogeval is afgestemd. Immers nog steeds geldt de zinspreuk dat uw schuldenaar alleen dan begint te betalen, wanneer u voor hem een concreet en dagelijks ervaren "gevaar" bent. Het roepen van schuldeisers, die zich ver weg bevinden, sterft meestal als zijnde niet gehoord weg. Daarentegen oogst een schuldeiser in de regel succes, wanneer hij zich "op armlengte" van het oor van zijn schuldenaar bevindt.

Wij kunnen u ook ter woord staan als u vragen heeft voorwat betreft eigendomsvoorbehoud, Duits recht, verjaring, algemene voorwaarden, contractsrecht, incasso, incassoadvocaat, ondernemingsrecht, transportrecht en strafrecht in Duitsland.

Ennepestr. 1
D-46395 Bocholt
Tel.: 0049/2871-219 390
Fax: 0049/2871-219 39 19