



Universiteit  
Leiden  
The Netherlands

## De voorwaarde in het vermogensrecht

Stolz, H.

### Citation

Stolz, H. (2015, March 4). *De voorwaarde in het vermogensrecht. Meijers-reeks*. Boom Juridische Uitgevers (BJu), Den Haag. Retrieved from <https://hdl.handle.net/1887/32123>

Version: Corrected Publisher's Version

License: [Licence agreement concerning inclusion of doctoral thesis in the Institutional Repository of the University of Leiden](#)

Downloaded from: <https://hdl.handle.net/1887/32123>

**Note:** To cite this publication please use the final published version (if applicable).

Cover Page



Universiteit Leiden



The handle <http://hdl.handle.net/1887/32123> holds various files of this Leiden University dissertation.

**Author:** Stolz, Hendrik

**Title:** De voorwaarde in het vermogensrecht

**Issue Date:** 2015-03-04

*De voorwaarde in het vermogensrecht*



# De voorwaarde in het vermogensrecht

## PROEFSCHRIFT

ter verkrijging van  
de graad van Doctor aan de Universiteit Leiden,  
op gezag van Rector Magnificus prof. mr. C.J.J.M. Stolker,  
volgens besluit van het College voor Promoties  
te verdedigen op woensdag 4 maart 2015  
klokke 16.15 uur

*door*

Hendrik Stolz

geboren te Kiel (Bondsrepubliek Duitsland)

in 1967

Promotiecommissie:

Promotor: Prof. mr. W.G. Huijgen

Overige leden: Prof. mr. Jac. Hijma  
Dr. A. Janssen (Westfälische Wilhelms-Universität  
Münster, Bondsrepubliek Duitsland)  
Prof. mr. H.J. Snijders  
Prof. mr. M.H. Wissink (Rijksuniversiteit Groningen)

Lay-out: Anne-Marie Krens – Tekstbeeld – Oegstgeest

© 2015 H. Stolz

*Behoudens de in of krachtens de Auteurswet gestelde uitzonderingen mag niets uit deze uitgave worden verveelvoudigd, opgeslagen in een geautomatiseerd gegevensbestand, of openbaar gemaakt, in enige vorm of op enige wijze, hetzij elektronisch, mechanisch, door fotokopieën, opnamen of enige andere manier, zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van de uitgever.*

*Voor zover het maken van reprografische verveelvoudigingen uit deze uitgave is toegestaan op grond van artikel 16h Auteurswet dient men de daarvoor wettelijk verschuldigde vergoedingen te voldoen aan de Stichting Reprorecht (Postbus 3051, 2130 KB Hoofddorp, [www.reprorecht.nl](http://www.reprorecht.nl)). Voor het overnemen van (een) gedeelte(n) uit deze uitgave in bloemlezingen, readers en andere compilatiewerken (art. 16 Auteurswet) kan men zich wenden tot de Stichting PRO (Stichting Publicatie- en Reproductierechten Organisatie, Postbus 3060, 2130 KB Hoofddorp, [www.stichting-pro.nl](http://www.stichting-pro.nl)).*

*No part of this book may be reproduced in any form, by print, photoprint, microfilm or any other means without written permission from the publisher.*

ISBN 978-94-6290-031-8

[www.bju.nl](http://www.bju.nl)

*Voor mijn geliefde Tosca en zoon Brecht*



## Verkorte inhoudsopgave

| LIJST VAN AFKORTINGEN                                                         | XIX |
|-------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1 HET ONDERZOEK                                                               | 1   |
| 1.1 Inleiding                                                                 | 1   |
| 1.2 Doel en opzet van het onderzoek                                           | 3   |
| 1.3 Structuur van de presentatie van de onderzoeksresultaten                  | 17  |
| 1.4 Methodologie                                                              | 18  |
| 1.5 Wat vormt geen deel van dit onderzoek?                                    | 18  |
| 1.6 Gehanteerde terminologie                                                  | 20  |
| 2 BEGRIPSBEPALING                                                             | 23  |
| 2.1 Een eerste verkenning                                                     | 23  |
| 2.2 De functies van voorwaarden                                               | 36  |
| 2.3 De plaats van de voorwaarde in het vermogensrechtelijke systeem           | 50  |
| 2.4 De vereisten van onzekerheid en toekomstigheid                            | 65  |
| 2.5 De inhoud van de gebeurtenis                                              | 122 |
| 2.6 Het intreden van de voorwaarde                                            | 124 |
| 2.7 Eigendomsvoorbehoud, huurkoop en koop op proef                            | 167 |
| 2.8 Resumé: wat is een voorwaarde?                                            | 170 |
| 3 DE VOORWAARDELIJKE WERKING                                                  | 173 |
| 3.1 De problematiek van de 'voorwaardelijke werking'                          | 173 |
| 3.2 Nadere bestudering van de opschortend voorwaardelijke werking             | 241 |
| 3.3 Nadere bestudering van de ontbindend voorwaardelijke werking              | 288 |
| 3.4 De partijwil als grondslag voor de voorwaardelijke werking                | 309 |
| 3.5 De onterechte focus op de voorwaardelijkheid van verbintenissen           | 316 |
| 4 TOTSTANDKOMING, VORMVEREISTEN EN BEWIJS VAN VOORWAARDEN                     | 319 |
| 4.1 De totstandkoming van voorwaarden                                         | 319 |
| 4.2 Voorwaarden en vormvereisten                                              | 361 |
| 4.3 Bewijs ter zake bestaan, vervuld zijn en inhoud van een voorwaarde        | 370 |
| 5 BEPERKINGEN AAN VOORWAARDELIJKHEID                                          | 385 |
| 5.1 Het uitgangspunt van de partijvrijheid ten aanzien van voorwaardelijkheid | 385 |
| 5.2 Onmogelijke voorwaarden                                                   | 405 |

|      |                                                                                    |      |
|------|------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 5.3  | Dwingend onvoorwaardelijke rechtsverhoudingen                                      | 445  |
| 5.4  | De gevolgen van strijd met beperkingen aan voorwaardelijkheid                      | 466  |
| 6    | DE POSITIES VAN PARTIJEN GEDURENDE DE PERIODE VAN ONZEKERHEID                      | 485  |
| 6.1  | De posities van partijen bezien vanuit de systematiek                              | 485  |
| 6.2  | Materiële gevolgen gedurende de periode van onzekerheid                            | 497  |
| 7    | DE INVLOED VAN PARTIJEN OP HET INTREDEN VAN EEN VOORWAARDE                         | 579  |
| 7.1  | Vormen van invloed op het intreden van een voorwaarde                              | 579  |
| 7.2  | De gemengde voorwaarde in enkele opmerkingen                                       | 609  |
| 7.3  | Potestatieve voorwaarden                                                           | 610  |
| 7.4  | Artikel 6:23 BW                                                                    | 681  |
| 8    | HET EINDE VAN VOORWAARDELIJKHEID                                                   | 731  |
| 8.1  | Het intreden of vervallen van de voorwaarde                                        | 731  |
| 8.2  | Bijzondere gevallen van beëindiging van voorwaardelijkheid                         | 748  |
| 9    | DE SYSTEMATIEK VAN DE BEËINDIGING VAN VOORWAARDELIJKHEID                           | 761  |
| 9.1  | De eenvoudige variant: de rechtsverhouding bestaat onvoorwaardelijk voort          | 761  |
| 9.2  | De moeilijke variant: de rechtsverhouding eindigt                                  | 768  |
| 10   | DE RELATIE TUSSEN VOORWAARDEN, BEZIT EN HOUDERSCHAP                                | 855  |
| 10.1 | Inleiding                                                                          | 855  |
| 10.2 | Bezit 'onder ontbindende voorwaarde'                                               | 856  |
| 10.3 | De levering van roerende zaken onder opschortende voorwaarde                       | 881  |
| 11   | VOORWAARDELIJKE BESCHIKKINGEN                                                      | 905  |
| 11.1 | Een voorwaardelijk beschikken met goederenrechtelijke werking is mogelijk          | 905  |
| 11.2 | Verklaring van de goederenrechtelijke werking                                      | 924  |
| 11.3 | Het Anwartschaftsrecht: een beschikken door de verwachter over zijn gerechtigdheid | 1022 |
| 11.4 | Overige vraagstukken in verband met een voorwaardelijk beschikken                  | 1044 |
|      | SAMENVATTING EN CONCLUSIES                                                         | 1077 |
|      | ZUSAMMENFASSUNG UND SCHLUSSFOLGERUNGEN                                             | 1091 |
|      | LITERATUURLIJST                                                                    | 1105 |
|      | JURISPRUDENTIEREGISTER                                                             | 1141 |
|      | WETSARTIKELREGISTER                                                                | 1149 |
|      | TREFWOORDENREGISTER                                                                | 1155 |
|      | BIJLAGEN                                                                           | 1167 |
|      | CURRICULUM VITAE                                                                   | 1175 |

# Inhoudsopgave

| LIJST VAN AFKORTINGEN |                                                                        | XIX |
|-----------------------|------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1                     | HET ONDERZOEK                                                          | 1   |
| 1.1                   | Inleiding                                                              | 1   |
| 1.2                   | Doel en opzet van het onderzoek                                        | 3   |
| 1.2.1                 | Doel en opzet op hoofdlijnen                                           | 3   |
| 1.2.2                 | Bestudering van het Nederlandse geldend recht                          | 5   |
| 1.2.3                 | Het rechtshistorisch onderzoek                                         | 8   |
| 1.2.4                 | Het rechtsvergelijkend onderzoek                                       | 10  |
| 1.2.5                 | De nadere uitwerking                                                   | 14  |
| 1.2.6                 | Samenhang tussen deelonderwerpen                                       | 15  |
| 1.2.7                 | Geen probleemstelling of centrale onderzoeksvraag                      | 16  |
| 1.3                   | Structuur van de presentatie van de onderzoeksresultaten               | 17  |
| 1.4                   | Methodologie                                                           | 18  |
| 1.5                   | Wat vormt geen deel van dit onderzoek?                                 | 18  |
| 1.6                   | Gehanteerde terminologie                                               | 20  |
| 2                     | BEGRIPSBEPALING                                                        | 23  |
| 2.1                   | Een eerste verkenning                                                  | 23  |
| 2.1.1                 | De voorwaarde in het Nederlands, Duits en Zwitsers recht               | 23  |
| 2.1.2                 | Wat is géén voorwaarde?                                                | 32  |
| 2.2                   | De functies van voorwaarden                                            | 36  |
| 2.2.1                 | De functie in het rechtsverkeer                                        | 36  |
| 2.2.2                 | De functie in de dogmatiek                                             | 46  |
| 2.3                   | De plaats van de voorwaarde in het vermogensrechtelijke systeem        | 50  |
| 2.3.1                 | Inleiding en plan van behandeling                                      | 50  |
| 2.3.2                 | De wettelijke systematiek                                              | 51  |
| 2.3.3                 | Waar kan de voorwaarde aan zijn verbonden?                             | 57  |
| 2.3.4                 | De voorwaarde als onzelfstandig bestanddeel of zelfstandige modaliteit | 62  |
| 2.4                   | De vereisten van onzekerheid en toekomstigheid                         | 65  |
| 2.4.1                 | Inleiding                                                              | 65  |
| 2.4.2                 | Het vereiste van 'toekomstigheid'                                      | 69  |
| 2.4.3                 | De vereisten van objectieve en subjectieve onzekerheid                 | 74  |
| 2.4.3.1               | De vereiste onzekerheid in de verschillende stelsels                   | 74  |
| 2.4.3.2               | Het belang van de vraag welke vorm van onzekerheid vereist is          | 87  |

|         |                                                                                   |     |
|---------|-----------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2.4.3.3 | Uitsluitend subjectieve onzekerheid als (on)juiste grondslag                      | 96  |
| 2.4.3.4 | Vragen goederenrechtelijke rechtsverhoudingen om objectieve onzekerheid?          | 100 |
| 2.4.3.5 | Art. 3:85 BW bij tussentijds ingetreden objectieve zekerheid                      | 102 |
| 2.4.3.6 | Subjectieve zekerheid bij objectieve onzekerheid                                  | 104 |
| 2.4.3.7 | Is onzekerheid ten aanzien van de gevolgen van de rechtsverhouding van belang?    | 107 |
| 2.4.4   | Het belang van de factor kans voor de onzekerheid                                 | 108 |
| 2.4.4.1 | De factor kans in de verschillende stelsels                                       | 108 |
| 2.4.4.2 | De relatie tussen de factor kans en de vorm van onzekerheid                       | 109 |
| 2.4.4.3 | Wanneer is een bepaalde kans nog te beschouwen als daadwerkelijke onzekerheid?    | 111 |
| 2.4.5   | De verhouding tussen voorwaarde en tijdsbepaling                                  | 112 |
| 2.4.5.1 | Voorwaarde en tijdsbepaling in de verschillende stelsels                          | 112 |
| 2.4.5.2 | De afgrenzingsproblemen tussen voorwaarde en tijdsbepaling                        | 113 |
| 2.4.5.3 | Hoe ver strekt het verschil in rechtsgevolgen tussen voorwaarde en tijdsbepaling? | 115 |
| 2.5     | De inhoud van de gebeurtenis                                                      | 122 |
| 2.6     | Het intreden van de voorwaarde                                                    | 124 |
| 2.6.1   | Werking van rechtswege...                                                         | 124 |
| 2.6.2   | ... en zonder terugwerkende kracht                                                | 130 |
| 2.6.2.1 | De betekenis van terugwerkende kracht                                             | 130 |
| 2.6.2.2 | Was onder het OBW inderdaad sprake van terugwerkende kracht?                      | 142 |
| 2.6.2.3 | De nadelen van terugwerkende kracht                                               | 145 |
| 2.6.2.4 | De voordelen van terugwerkende kracht                                             | 157 |
| 2.6.2.5 | Terugwerkende kracht als regelend recht                                           | 158 |
| 2.6.2.6 | Inhoudelijke wijzigingen door het verval van de terugwerkende kracht              | 166 |
| 2.7     | Eigendomsvoorbehoud, huurkoop en koop op proef                                    | 167 |
| 2.8     | Resumé: wat is een voorwaarde?                                                    | 170 |
| 3       | DE VOORWAARDELIJKE WERKING                                                        | 173 |
| 3.1     | De problematiek van de 'voorwaardelijke werking'                                  | 173 |
| 3.1.1   | Inleiding                                                                         | 173 |
| 3.1.2   | De begrippen 'overeenkomst' en 'verbintenis'                                      | 176 |
| 3.1.2.1 | Een bescheiden studie naar de begrippen 'overeenkomst' en 'verbintenis'           | 176 |
| 3.1.2.2 | De (on)mogelijkheid van een voorwaardelijke overeenkomst                          | 195 |

|         |                                                                                |     |
|---------|--------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3.1.3   | Waarop heeft de voorwaardelijkheid betrekking?                                 | 199 |
| 3.1.3.1 | Voorwaardelijk ontstaan of voorwaardelijke werking?                            | 199 |
| 3.1.3.2 | Voorwaardelijkheid heeft geen betrekking op de gebondenheid                    | 214 |
| 3.1.4   | Het begrip 'voorwaardelijke werking'                                           | 216 |
| 3.1.4.1 | De voorwaardelijke werking als opgenomen in het NBW                            | 216 |
| 3.1.4.2 | Voorwaardelijke werking als beschrijvend of verklarend begrip                  | 220 |
| 3.1.4.3 | Materiële gevolgen van de voorwaardelijke rechtsverhouding                     | 229 |
| 3.2     | Nadere bestudering van de opschortend voorwaardelijke werking                  | 241 |
| 3.2.1   | Inleiding                                                                      | 241 |
| 3.2.2   | De Vorwirkung                                                                  | 242 |
| 3.2.2.1 | Het begrip van de Vorwirkung in de verschillende stelsels                      | 242 |
| 3.2.2.2 | Een nadere duiding van het begrip van de Vorwirkung voor het Nederlandse recht | 251 |
| 3.2.2.3 | De systematische verklaring voor het bestaan van de Vorwirkung                 | 252 |
| 3.2.2.4 | Heeft de rechtsbetrekking tussen partijen betekenis voor de Vorwirkung?        | 253 |
| 3.2.3   | Nakoming van de opschortend voorwaardelijke verbintenis                        | 254 |
| 3.2.3.1 | De onverschuldigde betaling en art. 6:25 BW                                    | 254 |
| 3.2.3.2 | Wat is bedoeld met de 'overeenkomstige toepassing' in art. 6:25 BW?            | 264 |
| 3.2.3.3 | Het vereiste van 'dwaling' voor toepasselijkheid van art. 6:25 BW              | 267 |
| 3.2.3.4 | Waarom opschortende voorwaardelijkheid nakoming niet in de weg staat           | 268 |
| 3.2.4   | Hoe is de onduidelijkheid rond de opgeschorte werking ontstaan?                | 283 |
| 3.2.5   | Nogmaals de opschortend voorwaardelijke werking                                | 285 |
| 3.3     | Nadere bestudering van de ontbindend voorwaardelijke werking                   | 288 |
| 3.3.1   | Inleiding                                                                      | 288 |
| 3.3.2   | De verklaring voor de ongedaanmaking en de functie van art. 6: 24 BW           | 288 |
| 3.3.2.1 | De verklaringen in de verschillende stelsels                                   | 288 |
| 3.3.2.2 | Een presteren zónder verplichting tot ongedaanmaking                           | 299 |
| 3.3.2.3 | De grondslag voor het ontstaan van obligatoire ongedaanmakingsverplichtingen   | 300 |
| 3.3.3   | Beëindiging van de rechtsverhouding bij het intreden van de voorwaarde         | 304 |
| 3.3.3.1 | De grondslag voor de beëindiging van de rechtsverhouding                       | 304 |
| 3.3.3.2 | Nuanceringen in de beëindiging van de rechtsverhouding                         | 307 |

|         |                                                                               |     |
|---------|-------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3.3.4   | Nogmaals de ontbindend voorwaardelijke werking                                | 308 |
| 3.4     | De partijwil als grondslag voor de voorwaardelijke werking                    | 309 |
| 3.5     | De onterechte focus op de voorwaardelijkheid van verbintenissen               | 316 |
| <br>    |                                                                               |     |
| 4       | TOTSTANDKOMING, FORMVEREISTEN EN BEWIJS VAN VOORWAARDEN                       | 319 |
| 4.1     | De totstandkoming van voorwaarden                                             | 319 |
| 4.1.1   | Inleiding                                                                     | 319 |
| 4.1.2   | Vormt onvoorwaardelijkheid het uitgangspunt?                                  | 319 |
| 4.1.3   | De partijwil respectievelijk rechtshandeling als grondslag                    | 321 |
| 4.1.3.1 | De partijwil als grondslag in de verschillende stelsels                       | 321 |
| 4.1.3.2 | De relatie tussen subjectieve onzekerheid en de grondslag van voorwaarden     | 328 |
| 4.1.3.3 | De stilzwijgende voorwaarde                                                   | 331 |
| 4.1.3.4 | Het bestendig gebruikelijk beding                                             | 333 |
| 4.1.4   | Andere grondslagen voor voorwaardelijkheid?                                   | 333 |
| 4.1.4.1 | Inleiding                                                                     | 333 |
| 4.1.4.2 | De gewoonte                                                                   | 334 |
| 4.1.4.3 | De wettelijke voorwaarde                                                      | 337 |
| 4.1.4.4 | Door de rechter gestelde voorwaarden, redelijkheid en billijkheid             | 354 |
| 4.1.5   | Bezwaren tegen andere grondslagen dan de partijwil                            | 355 |
| 4.2     | Voorwaarden en vormvereisten                                                  | 361 |
| 4.2.1   | Inleiding                                                                     | 361 |
| 4.2.2   | Kan een voorwaarde de toekomstige voldoening aan een vormvereiste inhouden?   | 362 |
| 4.2.3   | Vindt een vormvereiste toepassing op het overeenkomen van de voorwaarde zelf? | 365 |
| 4.2.4   | Het intreden van een zuiver potestatieve voorwaarde en vormvereisten          | 368 |
| 4.3     | Bewijs ter zake bestaan, vervuld zijn en inhoud van een voorwaarde            | 370 |
| <br>    |                                                                               |     |
| 5       | BEPERKINGEN AAN VOORWAARDELIJKHEID                                            | 385 |
| 5.1     | Het uitgangspunt van de partijvrijheid ten aanzien van voorwaardelijkheid     | 385 |
| 5.1.1   | Inleiding                                                                     | 385 |
| 5.1.2   | Het brede uitgangspunt van mogelijke voorwaardelijkheid                       | 386 |
| 5.1.3   | Waarom toch beperkingen aan de voorwaardelijkheid?                            | 389 |
| 5.1.4   | De wettelijke grondslagen voor beperkingen aan voorwaardelijkheid             | 394 |
| 5.2     | Onmogelijke voorwaarden                                                       | 405 |
| 5.2.1   | Inleiding                                                                     | 405 |

|         |                                                                                        |     |
|---------|----------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 5.2.2   | Onmogelijkheid van bepaalde voorwaarden                                                | 405 |
| 5.2.2.1 | Elders besproken onmogelijke voorwaarden                                               | 405 |
| 5.2.2.2 | Onmogelijkheid uit hoofde van de aard van de rechtshandeling                           | 406 |
| 5.2.3   | Strijd met wet, goede zeden of openbare orde                                           | 407 |
| 5.2.3.1 | Strijd met wet, goede zeden of openbare orde in de verschillende stelsels              | 407 |
| 5.2.3.2 | De voorwaarde als 'verboden' inhoud of strekking van art. 3:40 lid 1 BW?               | 415 |
| 5.2.3.3 | In welke gevallen is sprake van strijd met de goede zeden?                             | 417 |
| 5.2.4   | Beperkingen uit hoofde van het goederenrecht                                           | 421 |
| 5.2.4.1 | Beperkingen uit hoofde van het goederenrecht in de verschillende stelsels              | 421 |
| 5.2.4.2 | Beperkingen uit hoofde van de vrije overdraagbaarheid                                  | 430 |
| 5.2.4.3 | Beperkingen uit hoofde van verhaalsmogelijkheden door schuldeisers                     | 439 |
| 5.2.4.4 | Overige beperkingen uit hoofde van de numerus clausus                                  | 442 |
| 5.3     | Dwingend onvoorwaardelijke rechtsverhoudingen                                          | 445 |
| 5.3.1   | Inleiding                                                                              | 445 |
| 5.3.2   | Dwingende onvoorwaardelijkheid                                                         | 446 |
| 5.3.2.1 | Dwingende onvoorwaardelijkheid in de verschillende stelsels                            | 446 |
| 5.3.2.2 | Waarom is onzekerheid soms 'onaanvaardbaar'?                                           | 459 |
| 5.3.2.3 | De toestemming onder voorwaarde                                                        | 463 |
| 5.3.2.4 | De voorwaardelijke aanvaarding van een aanbod                                          | 465 |
| 5.4     | De gevolgen van strijd met beperkingen aan voorwaardelijkheid                          | 466 |
| 5.4.1   | Inleiding                                                                              | 466 |
| 5.4.2   | De lastige keuze tussen mogelijke consequenties                                        | 467 |
| 5.4.2.1 | De gevolgen van strijd met beperkingen in de verschillende stelsels                    | 467 |
| 5.4.2.2 | De gevolgen van voorwaardelijkheid in strijd met art. 3: 38 BW                         | 479 |
| 5.4.2.3 | Kan art. 3:41 BW leiden tot nietigheid van uitsluitend de voorwaarde?                  | 480 |
| 5.4.2.4 | De gevolgen van nietige voorwaardelijkheid uit hoofde van het goederenrecht            | 481 |
| 6       | DE POSITIES VAN PARTIJEN GEDURENDE DE PERIODE VAN ONZEKERHEID                          | 485 |
| 6.1     | De posities van partijen gezien vanuit de systematiek                                  | 485 |
| 6.1.1   | Inleiding                                                                              | 485 |
| 6.1.2   | De wettelijke systematiek van de voorwaardelijke posities in de verschillende stelsels | 485 |
| 6.1.3   | Toepassing van art. 6:26 BW mede in het verband van art. 3: 296 BW                     | 491 |

|         |                                                                                        |     |
|---------|----------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 6.2     | Materiële gevolgen gedurende de periode van onzekerheid                                | 497 |
| 6.2.1   | Inleiding                                                                              | 497 |
| 6.2.2   | Nakoming                                                                               | 498 |
| 6.2.2.1 | Nogmaals de nakoming van de voorwaardelijke verbintenis                                | 498 |
| 6.2.2.2 | De relatie tussen voorwaardelijkheid, opeisbaarheid en de veroordeling tot nakoming    | 499 |
| 6.2.2.3 | Botsende rechten op levering bij voorwaardelijkheid                                    | 501 |
| 6.2.2.4 | Verrekening                                                                            | 506 |
| 6.2.3   | Bescherming van de verwachter en de zorgplicht van de bezwaarde                        | 514 |
| 6.2.3.1 | Securisatie van de positie van de verwachter                                           | 514 |
| 6.2.3.2 | De zorgplicht van de bezwaarde en de daaruit voortvloeiende kosten                     | 534 |
| 6.2.4   | Goede trouw                                                                            | 543 |
| 6.2.5   | De kwalificatie van vorderingen als voorwaardelijk of toekomstig                       | 549 |
| 6.2.5.1 | Inleiding                                                                              | 549 |
| 6.2.5.2 | De scheidslijn in de verschillende stelsels                                            | 551 |
| 6.2.5.3 | Redenen voor het lastige onderscheid tussen toekomstige en voorwaardelijke vorderingen | 559 |
| 6.2.5.4 | Het 'criterium-Kleijn' en andere opvattingen ter zake toekomstigheid                   | 563 |
| 6.2.5.5 | Is een algemeen toepasbaar criterium wel denkbaar?                                     | 570 |
| 6.2.5.6 | Een criterium gericht op de gebondenheid van partijen                                  | 572 |
| 6.2.5.7 | De vordering tot ongedaanmaking na het intreden van de voorwaarde                      | 574 |
| 7       | DE INVLOED VAN PARTIJEN OP HET INTREDEN VAN EEN VOORWAARDE                             | 579 |
| 7.1     | Vormen van invloed op het intreden van een voorwaarde                                  | 579 |
| 7.1.1   | Inleiding                                                                              | 579 |
| 7.1.2   | Van géén tot doorslaggevende invloed en de terminologie                                | 580 |
| 7.1.2.1 | De drie hoofdgroepen van invloed van partijen                                          | 580 |
| 7.1.2.2 | Geen of beperkte invloed                                                               | 582 |
| 7.1.2.3 | Doorslaggevende invloed                                                                | 586 |
| 7.1.2.4 | Doorslaggevende invloed op het intreden óf niet-intreden                               | 602 |
| 7.1.2.5 | De afgrenzingsperikelen tussen de groepen van voorwaarden                              | 605 |
| 7.1.2.6 | Willekeur als wilsvrijheid en als grens aan wilsvrijheid                               | 607 |
| 7.1.3   | Het belang van de kwalificatie van de invloed                                          | 608 |
| 7.2     | De gemengde voorwaarde in enkele opmerkingen                                           | 609 |
| 7.3     | Potestatieve voorwaarden                                                               | 610 |
| 7.3.1   | Inleiding                                                                              | 610 |
| 7.3.2   | De geobjectiveerd potestatieve voorwaarde                                              | 612 |

|         |                                                                                            |     |
|---------|--------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 7.3.3   | De zuiver potestatieve voorwaarde                                                          | 618 |
| 7.3.3.1 | Wordt een zuiver potestatieve voorwaarde als mogelijk beschouwd?                           | 618 |
| 7.3.3.2 | Bedenkingen tegen zuiver potestatieve voorwaarden                                          | 640 |
| 7.3.3.3 | De (on)mogelijkheid van de overige varianten van zuiver potestatieve voorwaarden           | 654 |
| 7.3.4   | Een aantal kwesties met betrekking tot potestatieve voorwaarden                            | 659 |
| 7.3.4.1 | Het onderscheid tussen geobjectiveerd en zuiver potestatieve voorwaarden                   | 659 |
| 7.3.4.2 | 'Beroep' door een partij en de kwalificatie als potestatief                                | 663 |
| 7.3.4.3 | Potestatieve voorwaarden en de toekomstigheid van vorderingen                              | 666 |
| 7.3.4.4 | Potestatieve voorwaarden en goederenrechtelijke werking                                    | 671 |
| 7.4     | Artikel 6:23 BW                                                                            | 681 |
| 7.4.1   | Inleiding                                                                                  | 681 |
| 7.4.2   | De toepassing van art. 6:23 BW                                                             | 684 |
| 7.4.2.1 | Toepassing van de regel van art. 6:23 BW in de verschillende stelsels                      | 684 |
| 7.4.2.2 | De verhouding tussen causaal verband, rechtsgevolgen en bewijslastverdeling                | 720 |
| 7.4.2.3 | Vormt art. 6:23 BW inderdaad een uitwerking van de redelijkheid en billijkheid?            | 725 |
| 8       | HET EINDE VAN VOORWAARDELIJKHEID                                                           | 731 |
| 8.1     | Het intreden of vervallen van de voorwaarde                                                | 731 |
| 8.1.1   | Inleiding                                                                                  | 731 |
| 8.1.2   | Is een voorwaarde ingetreden of vervallen?                                                 | 732 |
| 8.1.3   | 'Beroep' door een partij als constitutief vereiste                                         | 738 |
| 8.1.4   | De beperkende werking van de redelijkheid en billijkheid                                   | 743 |
| 8.2     | Bijzondere gevallen van beëindiging van voorwaardelijkheid                                 | 748 |
| 8.2.1   | Inleiding                                                                                  | 748 |
| 8.2.2   | Verloop van een termijn                                                                    | 749 |
| 8.2.3   | Afstand van een voorwaarde                                                                 | 755 |
| 9       | DE SYSTEMATIEK VAN DE BEÏNDIGING VAN VOORWAARDELIJKHEID                                    | 761 |
| 9.1     | De eenvoudige variant: de rechtsverhouding bestaat onvoorwaardelijk voort                  | 761 |
| 9.1.1   | Inleiding                                                                                  | 761 |
| 9.1.2   | De systematiek en de gevolgen van het onvoorwaardelijk worden in de verschillende stelsels | 762 |
| 9.2     | De moeilijke variant: de rechtsverhouding eindigt                                          | 768 |
| 9.2.1   | Inleiding                                                                                  | 768 |

|         |                                                                                          |     |
|---------|------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 9.2.2   | Nogmaals de systematiek van de beëindiging in de verschillende stelsels                  | 770 |
| 9.2.3   | Contractsvrijheid ten aanzien van de gevolgen van de beëindiging                         | 777 |
| 9.2.3.1 | Het algemene uitgangspunt van contractsvrijheid                                          | 777 |
| 9.2.3.2 | Contractsvrijheid ten aanzien van de gevolgen in de verschillende stelsels               | 778 |
| 9.2.4   | De verplichting tot ongedaanmaking                                                       | 782 |
| 9.2.4.1 | Het begrip 'ongedaanmaking'                                                              | 782 |
| 9.2.4.2 | De betekenis van de terugwerkende kracht in het verband van de ongedaanmaking            | 792 |
| 9.2.4.3 | De in het BW ontbrekende regeling voor ongedaanmaking bij ontbindende voorwaardelijkheid | 803 |
| 9.2.4.4 | Ongedaanmaking bij verval van een opschortende voorwaarde?                               | 818 |
| 9.2.4.5 | De gerechtigdheid tot vruchten                                                           | 826 |
| 9.2.4.6 | Zijn ongedaanmakingsverplichtingen wederkerig?                                           | 846 |
| 9.2.5   | Kritiek op de systematiek van de beëindiging bij voorwaarden in het NBW                  | 847 |
| 10      | DE RELATIE TUSSEN VOORWAARDEN, BEZIT EN HOUDERSCHAP                                      | 855 |
| 10.1    | Inleiding                                                                                | 855 |
| 10.2    | Bezit 'onder ontbindende voorwaarde'                                                     | 856 |
| 10.2.1  | Het belang van het vraagstuk van 'bezit onder voorwaarde'                                | 856 |
| 10.2.2  | Drie visies op de figuur van bezit                                                       | 858 |
| 10.2.3  | Wat is een 'feit'?                                                                       | 861 |
| 10.2.4  | De tussenstand                                                                           | 866 |
| 10.2.5  | Voorwaardelijk gehouden bezit als figuur van feitelijke aard                             | 867 |
| 10.2.6  | Voorwaardelijk gehouden bezit gekwalificeerd als recht                                   | 875 |
| 10.2.7  | Samenvatting en conclusie                                                                | 880 |
| 10.3    | De levering van roerende zaken onder opschortende voorwaarde                             | 881 |
| 10.3.1  | De 'problematiek' van de bezitsverschaffing bij opschortende voorwaardelijkheid          | 881 |
| 10.3.2  | De betekenis van macht en het verschil met bezit                                         | 884 |
| 10.3.3  | De wijziging van macht in bezit bij het intreden van een opschortende voorwaarde         | 889 |
| 10.3.4  | Macht en consensuele levering                                                            | 894 |
| 11      | VOORWAARDELIJKE BESCHIKKINGEN                                                            | 905 |
| 11.1    | Een voorwaardelijk beschikken met goederenrechtelijke werking is mogelijk                | 905 |
| 11.1.1  | Inleiding                                                                                | 905 |
| 11.1.2  | Goederenrechtelijke werking als gevolg van voorwaardelijk beschikken                     | 906 |

|          |                                                                                    |      |
|----------|------------------------------------------------------------------------------------|------|
| 11.1.3   | Het begrip 'goederenrechtelijke werking'                                           | 907  |
| 11.1.4   | De aanvaarding in de verschillende stelsels                                        | 917  |
| 11.2     | Verklaring van de goederenrechtelijke werking                                      | 924  |
| 11.2.1   | Inleiding                                                                          | 924  |
| 11.2.2   | Vijf verstorende elementen in de Nederlandse discussie                             | 925  |
| 11.2.2.1 | Geen duidelijk alternatief van de wetgever voor de terugwerkende kracht            | 925  |
| 11.2.2.2 | Art. 3:84 lid 4 BW in de systematiek van de goederenrechtelijke werking            | 931  |
| 11.2.2.3 | Twee aspecten van goederenrechtelijke werking, één verklaring?                     | 938  |
| 11.2.2.4 | Twee soorten voorwaarden, één verklaring?                                          | 940  |
| 11.2.2.5 | Een alternatief voor een onder het OBW ontbrekende systematiek                     | 941  |
| 11.2.3   | Vier systemen, vier problemen                                                      | 942  |
| 11.2.3.1 | Inleiding                                                                          | 942  |
| 11.2.3.2 | Voorwaardelijkheid van de titel met terugwerkende kracht                           | 942  |
| 11.2.3.3 | Voorwaardelijkheid van de levering mét en zónder terugwerkende kracht              | 944  |
| 11.2.3.4 | Overdracht gevolgd door een voorwaardelijke retro-levering                         | 945  |
| 11.2.3.5 | Voorwaardelijke goederenrechtelijke gerechtigdheid                                 | 947  |
| 11.2.4   | De verklaringen onder het OBW                                                      | 951  |
| 11.2.4.1 | Inleiding                                                                          | 951  |
| 11.2.4.2 | De periode tot 1930                                                                | 952  |
| 11.2.4.3 | De periode 1930-1950                                                               | 956  |
| 11.2.4.4 | De periode 1950-1992 en de conclusie                                               | 962  |
| 11.2.5   | De verklaringen naar Duits en Zwitsers recht en het DCFR                           | 969  |
| 11.2.5.1 | Inleiding                                                                          | 969  |
| 11.2.5.2 | Duits recht                                                                        | 970  |
| 11.2.5.3 | Zwitsers recht                                                                     | 976  |
| 11.2.5.4 | DCFR                                                                               | 981  |
| 11.2.6   | Verklaringen voor het Nederlands geldend recht                                     | 984  |
| 11.2.6.1 | Inleiding                                                                          | 984  |
| 11.2.6.2 | Voorwaardelijkheid van een overdrachtsvereiste                                     | 986  |
| 11.2.6.3 | Voorwaardelijke goederenrechtelijke gerechtigdheid                                 | 994  |
| 11.2.7   | Materiële consequenties van de verschillende verklaringen                          | 1006 |
| 11.2.8   | De conclusie voor het Nederlands geldend recht                                     | 1017 |
| 11.3     | Het Anwartschaftsrecht: een beschikken door de verwachter over zijn gerechtigdheid | 1022 |
| 11.3.1   | Inleiding                                                                          | 1022 |
| 11.3.2   | Het Duitse en Zwitserse Anwartschaftsrecht                                         | 1023 |
| 11.3.2.1 | Inleiding                                                                          | 1023 |
| 11.3.2.2 | Duits en Zwitsers recht                                                            | 1023 |
| 11.3.2.3 | Nederlandse visies op het Duitse Anwartschaftsrecht                                | 1035 |

|          |                                                                                       |          |
|----------|---------------------------------------------------------------------------------------|----------|
| 11.3.3   | Een Nederlands Anwartschaftsrecht?                                                    | 1037     |
| 11.3.3.1 | Inleiding                                                                             | 1037     |
| 11.3.3.2 | De richting van de Nederlandse discussie                                              | 1038     |
| 11.4     | Overige vraagstukken in verband met een voorwaardelijk beschikken                     | 1044     |
| 11.4.1   | Inleiding                                                                             | 1044     |
| 11.4.2   | Is goederenrechtelijke werking van regelend of dwingend recht?                        | 1045     |
| 11.4.3   | Art. 3:89 lid 2 BW en de opname van een voorwaarde in de akte van levering            | 1048     |
| 11.4.4   | Derdenbescherming                                                                     | 1050     |
| 11.4.4.1 | Inleiding                                                                             | 1050     |
| 11.4.4.2 | De niet-ingeschreven voorwaarde: art. 3:24 of 3:26 BW?                                | 1052     |
| 11.4.4.3 | De niet-ingeschreven beëindigde voorwaardelijkheid: art. 3:24 BW?                     | 1057     |
| 11.4.4.4 | Derdenbescherming uit hoofde van art. 3:36 BW                                         | 1065     |
| 11.4.4.5 | Derdenbescherming uit hoofde van art. 3:86 of 3:88 BW?                                | 1066     |
| 11.4.4.6 | Het moment waarop bescherming intreedt en eventueel weer vervalt                      | 1074     |
|          | <br>SAMENVATTING EN CONCLUSIES                                                        | <br>1077 |
|          | ZUSAMMENFASSUNG UND SCHLUSSFOLGERUNGEN                                                | 1091     |
|          | LITERATUURLIJST                                                                       | 1105     |
|          | JURISPRUDENTIEREGISTER                                                                | 1141     |
|          | WETSARTIKELREGISTER                                                                   | 1149     |
|          | TREFWOORDENREGISTER                                                                   | 1155     |
|          | BIJLAGEN                                                                              | 1167     |
|          | I – concept van E.M. Meijers voor afd. 6.1.5 (in de nummering van Meijers afd. 6.1.4) | 1169     |
|          | II – concept van E.M. Meijers voor de toelichting bij afd. 6.1.5                      | 1171     |
|          | CURRICULUM VITAE                                                                      | 1175     |

## Lijst van afkortingen

|          |                                                                                                |
|----------|------------------------------------------------------------------------------------------------|
| AA       | Juridisch studentenblad Ars Aequi                                                              |
| A-G      | Advocaat-Generaal                                                                              |
| Art.     | Artikel                                                                                        |
| BB       | Der Betriebs-Berater                                                                           |
| BGB      | Bürgerliches Gesetzbuch                                                                        |
| BGH      | Bundesgerichtshof                                                                              |
| BGHZ     | Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Zivilsachen                                           |
| BR       | Bouwrecht                                                                                      |
| BW (NBW) | Nederlands Burgerlijk Wetboek van 1992                                                         |
| Cc       | Code civil                                                                                     |
| DB       | Der Betrieb, Wochenschrift für Betriebswirtschaft, Steuerrecht, Wirtschaftsrecht, Arbeitsrecht |
| DCFR     | Draft Common Frame of Reference                                                                |
| Diss.    | Dissertatie                                                                                    |
| ECLI     | European Case Law Identifier                                                                   |
| FBN      | Fiscale Berichten voor het Notariaat                                                           |
| FS       | Festschrift                                                                                    |
| ftV      | Fiscaal Tijdschrift Vermogen                                                                   |
| Fw.      | Faillissementswet                                                                              |
| HR       | Hoge Raad der Nederlanden                                                                      |
| InsO     | Insolvenzordnung                                                                               |
| Inv.     | Invoering                                                                                      |
| JBN      | Juridische Berichten voor het Notariaat                                                        |
| Jo       | Juncto                                                                                         |
| JOR      | Jurisprudentie Onderneming & Recht                                                             |
| KG       | Kort Geding                                                                                    |
| LJN      | Landelijk Jurisprudentienummer                                                                 |
| MDR      | Monatsschrift für Deutsches Recht                                                              |
| MvA      | Memorie van antwoord                                                                           |
| MvT      | Memorie van toelichting                                                                        |
| MvV      | Maandblad voor Vermogensrecht                                                                  |
| NJ       | Nederlandse Jurisprudentie                                                                     |
| NJB      | Nederlands Juristenblad                                                                        |
| NJW      | Neue Juristische Wochenschrift                                                                 |
| NJW-RR   | NJW-Rechtsprechungs-Report Zivilrecht                                                          |
| Nt.      | Noot                                                                                           |
| NTBR     | Nederlands Tijdschrift voor Burgerlijk Recht                                                   |
| OBW      | Nederlands Burgerlijk Wetboek van 1838                                                         |
| O&F      | Onderneming & Financiering                                                                     |

---

|           |                                                              |
|-----------|--------------------------------------------------------------|
| OM        | Ontwerp Meijers                                              |
| Ow        | Overgangswet nieuw Burgerlijk Wetboek                        |
| P-G       | Procureur-Generaal                                           |
| PG        | Parlementaire Geschiedenis van het nieuwe Burgerlijk Wetboek |
| PECL      | Principles of European Contract Law                          |
| Rb.       | Rechtbank                                                    |
| RGZ       | Reichsgericht, Entscheidungen in Zivilsachen                 |
| RM Themis | Rechtsgeleerd Magazijn Themis                                |
| Rn.       | Randnummer                                                   |
| R.o.      | Rechtsoverweging                                             |
| Rv        | Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering                      |
| RvdW      | Rechtspraak van de Week                                      |
| TM        | Toelichting Meijers                                          |
| UvA       | Universiteit van Amsterdam                                   |
| V&O       | Vennootschap & Onderneming                                   |
| VV        | Voorlopig Verslag                                            |
| W.        | Weekblad van het Recht                                       |
| WBR       | Wet op belastingen van rechtsverkeer                         |
| WEG       | Gesetz über das Wohnungseigentum und das Dauerwohnrecht      |
| WFR       | Weekblad voor fiscaal recht                                  |
| WM        | Wertpapier-Mitteilungen                                      |
| WPNR      | Weekblad voor privaatrecht, notariaat en registratie         |