

# arrest

IN NAAM DER KONINGIN

## GERECHTSHOF 's-HERTOGENBOSCH

Sector civiel recht

zaaknummer HD 200.083.067

### arrest van de tweede kamer van 27 september 2011

in de zaak van

1. **DOMINIQUE THEODORA ANTONIA VAN KOOTEN**,  
wonende te Laren,
  2. **DESMOND WIDO PETER VAN KOOTEN**,  
wonende te Huizen,
  3. **RAYMOND BARTHOLOMEUS WILHELMUS VAN KOOTEN**,  
wonende te Huizen,
- appellanten,  
advocaat: mr. C. Hofmans,

tegen:

1. de vennootschap onder firma  
**HEBELS BRITISH SPORTSCARS V.O.F.**,  
gevestigd te Eindhoven,  
alsmede haar vennoten:
  2. **HENRICUS JOHANNES ANTONIUS HEBELS**,
  3. **GERARDUS FRANCISCUS GRIJPINK**,
  4. **MARIA ELISABETH ANNE HEBELS-WIJNHOFEN**,  
allen wonende te Eindhoven,
- geïntimeerden,  
advocaat: mr. H.F.A. Leenders,

als vervolg op het door het hof gewezen tussenarrest van 14 juni 2011 in het hoger beroep van het door de rechtbank 's-Hertogenbosch onder nummer 202466/HA ZA 09-2618 gewezen vonnis van 26 januari 2011.

#### 5. Het tussenarrest van 14 juni 2011

Bij genoemd arrest is Van Kooten in de gelegenheid gesteld zich bij akte uit te laten omtrent het bepaalde in artikel 127a lid 3 Rv en is iedere verdere beslissing aangehouden.

#### 6. Het verdere verloop van de procedure

- 6.1. Van Kooten heeft een akte genomen.
- 6.2. Hebels heeft een antwoordakte genomen.
- 6.3. Vervolgens hebben partijen de gedingstukken overgelegd en uitspraak gevraagd.

## 7. De verdere beoordeling

7.1. Van Kooten is in de gelegenheid gesteld bij akte omstandigheden aan te voeren die tot de conclusie leiden dat toepassing van artikel 127a lid 2 Rv (het verlenen van ontslag van instantie vanwege het feit Van Kooten het griffierecht niet tijdig heeft voldaan) gelet op het belang van partijen bij toegang tot de rechter zal leiden tot een onbillijkheid van overwegende aard.

Van Kooten heeft in dat verband in de eerste plaats aangevoerd, kort weergegeven, dat de organisatie van het kantoor van zijn advocaat kampte - evenals dat volgens Van Kooten het geval was bij de financiële administratie van het hof - met kinderziektes en nog niet afdoende was ingericht op het met ingang van dit jaar ingevoerde nieuwe systeem van griffierechthefingen. Nadat ontdekt was dat twee cliënten van het kantoor, allebei Van Kooten genaamd, met elkaar verward waren, is het griffierecht op 5 april 2011 terstond voldaan. Thans functioneert het systeem op het kantoor van de advocaat van Van Kooten deugdelijk.

Van Kooten heeft voorts aangevoerd dat het verlenen van ontslag van instantie in het onderhavige geval een disproportionele maatregel is en zou leiden tot een onbillijkheid van overwegende aard, nu de zaak voor Van Kooten een grote financiële en emotionele waarde vertegenwoordigt en Van Kooten in deze principiële zaak groot belang heeft bij een uitspraak in hoger beroep.

Het hof overweegt als volgt.

7.2. Van Kooten heeft weliswaar gesteld dat "*bij weten*" met spoed op 5 april 2011 een opdracht tot betaling van het griffierecht is gegeven (schriftelijk bewijs voegt hij niet bij), maar hij betwist als zodanig niet, althans onvoldoende gemotiveerd dat het verschuldigde bedrag eerst daags daarna is bijgeschreven op de rekening van het hof. Daarmee staat vast dat het griffierecht te laat is betaald.

7.3. Naar het oordeel van het hof dient het feit dat het griffierecht te laat is betaald voor rekening en risico van Van Kooten te komen. De door Van Kooten aangevoerde feiten en omstandigheden rechtvaardigen niet de conclusie dat de toepassing van artikel 127a lid 2 Rv, gelet op het belang van één of meer partijen bij toegang tot de rechter, zal leiden tot een onbillijkheid van overwegende aard en daarom achterwege dient te blijven.

7.4. Nu Van Kooten niet tijdig tot betaling van het griffierecht is overgegaan en Hebels bij akte niet heeft aangegeven dat zij ingeval van ontslag van instantie incidenteel appel wenst in te stellen, zal Hebels overeenkomstig het bepaalde in artikel 127a lid 2 Rv. van deze instantie worden ontslagen. Van Kooten zal worden veroordeeld in de proceskosten van het hoger beroep.

**8. De uitspraak**

Het hof:

ontslaat Hebels van deze instantie;

veroordeelt Van Kooten in de proceskosten van het hoger beroep, tot aan deze uitspraak aan de zijde van Hebels begroot op € 649,- ter zake van griffierecht en € 447,- ter zake van salaris advocaat.

Dit arrest is gewezen door mrs. J.A.M. van Schaik-Veltman, H.A.G. Fikkers en S.M.A.M. Venhuizen en in het openbaar uitgesproken door de rolraadsheer op 27 september 2011.

griffier

rolraadsheer



w.g. de griffier

w.g. de rolraadsheer

VOOR GROSSE / AFSCHRIFT

Afgegeven aan: adv. app/geintim.: *mr. H.F.A. Heenders*

Griffier gerechtshof 's-Hertogenbosch d.d.: *27-09-2011*

*Promodicy*