

**- OVEREENKOMST –
INZAKE BORGTOCHT ONDERNEMER**

ONDERGETEKENDEN:

De heer, wonende te aan denr., hierna te noemen **A** of **borg**;

of:

De Besloten Vennootschap A, statutair gevestigd te en kantoor houdende te aan de nr. ..., te deze rechtsgeldig vertegenwoordigd door *bij voorbeeld:* haar enig statutair directeur de heer, wonende te aan de nr. ..., hierna te noemen **A** of **borg**;¹¹

En

De Heer, wonende te aan de nr. ..., hierna te noemen **B** of **schuldeiser**;

of:

De Besloten Vennootschap A, statutair gevestigd te en kantoor houdende te aan de nr. ..., te deze rechtsgeldig vertegenwoordigd door *bij voorbeeld:* haar enig statutair directeur de heer, wonende te aan de nr. ..., hierna te noemen **B** of **Schuldeiser**

IN AANMERKINGE NEMENDE DAT

- B aan, wonende *of:* statutair gevestigd te _____ en aldaar kantoor houdende aan denr. ... (hierna ook te noemen: schuldenaar) blijkt een in afschrift aan dit borgtochtcontract gehecht d.d. ____ een geldlening heeft verstrekt of zal verstrekken in hoofdsom groot € (zegge: euro) te vermeerderen met renten en kosten;
- A bereid is ter zake van de uit hoofde van deze overeenkomst verschuldigde bedragen borg te staan

eventueel:

mede nu deze ook in zijn belang is, aangezien A statutair directeur en/of hoofdaandeelhouder is van de schuldenaar en uit dien hoofde gebaat is met de geldlening (of kredietverschaffing aan de schuldenaar),

of:

de borgstelling valt binnen het doel van de borg-rechtspersoon mede op grond van het economisch belang, hetwelk de borg bij deze geldlening of kredietverstrekking heeft;

ZIJN OVEREENGEKOMEN ALS VOLGT:

Artikel 1. Borgtocht

1. A verbindt zich bij deze jegens B, als borg, zulks tot zekerheid voor de betaling van al hetgeen B van de schuldenaar te vorderen heeft of zal krijgen uit hoofde van de in de considerans genoemde overeenkomst. A is niet gehouden tot nakoming voordat de schuldenaar in de nakoming van zijn verbintenis is tekortgeschoten.^{13, 14}

Eventueel:

2. Deze borgtocht geldt voor een periode van ... jaar

Eventueel:,

onverminderd het recht voor de borg om de borgtocht te allen tijde op te zeggen, met dien verstande dat de borgtocht ten aanzien van ten tijde van zijn beëindiging bestaande verbintenissen van de schuldenaar jegens de schuldeiser blijft voortduren.¹⁵

Eventueel:

Voorzover de verbintenis bestaat uit iets anders dan betaling van een geldsom, heeft de schuldeiser de keuze de borg hetzij aan te spreken tot schadevergoeding, hetzij aan te spreken tot het verrichten van dat andere, tenzij deze prestatie zo zeer aan de persoon van de schuldenaar is verbonden dat een derde haar redelijkerwijze niet zelf kan verrichten.¹⁶

Eventueel:

De borg is niet verbonden voor toekomstige verbintenissen tot vergoeding van schade van de schuldenaar jegens de schuldeiser, voor zover de schuldeiser de schade had kunnen voorkomen door een toezicht als redelijkerwijs van hem gevergd kon worden.¹⁷

Artikel 2. Zekerheden

1. De borg wordt van rechtswege bevrijd van alle uit de borgtocht voortvloeiende verplichtingen wanneer de schuldeiser een of meer van zijn (eventuele) overige bestaande of toekomstige zekerheden waaronder begrepen geheel of gedeeltelijk prijsgeeft,¹⁸

Eventueel:

dit tenzij en voor zover de borg hiervoor vooraf schriftelijk toestemming verleent aan de schuldeiser.¹⁹

Of:

1. De schuldeiser is bevoegd om ter zake van de overeenkomst met de schuldenaar bestaande of nog te verstrekken zekerheden geheel of gedeeltelijk prijs te geven, zonder dat de borg daaraan enig recht kan ontlenen om zich van zijn borgtocht geheel of gedeeltelijk ontslagen te achten. De schuldeiser zal volledig vrij zijn om ter zake van de overeenkomst met de schuldenaar bestaande of nog te verstrekken zekerheden in de eerste plaats aan te wenden voor de betaling van die schulden van de schuldenaar, welke niet door deze borgtocht zijn gedekt.

Eventueel:

2. Voor het overige is de schuldeiser wel verplicht dergelijke zekerheden eerst uit te winnen, alvorens de borg aan te spreken.²⁰

Eventueel:

3. Door voltooiing van de verjaring van het actierecht tot nakoming van de verbintenis van de hoofdschuldenaar, gaat de borgtocht niet teniet.²¹

Artikel 3 Bewijs

1. De schuldeiser zal jegens de borg niet tot meer bewijs gehouden zijn dan tegenover de schuldenaar zelf.²²

Eventueel:

2. Tegen een door de schuldeiser jegens de schuldenaar verkregen executoriale titel of tegen erkenning van de schuld door de schuldenaar zal de borg geen tegenbewijs mogen leveren.²³

Artikel 4. Bekendheid onderliggende overeenkomst

1. De borg is bekend met de bepalingen welke tussen schuldeiser en schuldenaar zijn gemaakt. De schuldeiser kan al deze bepalingen tegen hem doen gelden als ware hij zelf schuldenaar waaronder onder meer begrepen zijn rechten uit hoofde van, dit behoudens voor zover het gaat om strikt tot de persoon van de schuldenaar beperkte verplichtingen.²⁴

Eventueel:

2. Onverminderd de verweermiddelen van de schuldenaar die de borg uit hoofde van de wet kan invoeren jegens de schuldeiser, komen hem voorts de navolgende rechten toe:
.....^{25, 26}

Artikel 5. Ondeelbare schuld

De borgtocht is voor de borg een ondeelbare schuld, zodat de schuldeiser ook ieder van diens erfgenamen voor het geheel zal kunnen aanspreken.

Artikel 6. Kosten

Onder de kosten welke ten laste van de borg komen, zijn mede begrepen alle eventuele invorderings- en proceskosten, welke door de schuldeiser ten laste van de schuldenaar kunnen worden gebracht, met dien verstande dat proceskosten slechts ten laste van de borg gebracht kunnen worden, indien deze uiterlijk ... weken voor het aanhangig maken van de zaak door mededeling van het voornemen daartoe in de gelegenheid is gesteld deze kosten te voorkomen.^{27, 28}

Artikel 7 Samenloop rechten

Ingeval de borg op enigerlei grond in de rechten van de schuldeiser tegen de schuldenaar mocht treden, zal de schuldeiser zijn rechten mogen uitoefenen vóór de borg, indien er enige samenloop tussen beide rechten mocht bestaan.

Artikel 8. Overeenkomst schuldeiser-schuldenaar

1. Mocht de overeenkomst tussen schuldeiser en schuldenaar langer lopen dan uit de overeenkomst zelf volgt of mocht op een gedane opzegging van deze overeenkomst worden teruggekomen, dan kan de borg daaraan geen enkel recht ontleen om zich van zijn borgtocht geheel of gedeeltelijk ontslagen te achten, maar blijft hij ook daarna als borg aansprakelijk.

Artikel 9 Niet nakoming schuldenaar

1. De schuldeiser is zich bewust, dat hij bij ingebrekestelling van de schuldenaar de borg hiervan tegelijkertijd mededeling moet doen. De borgen zijn zich bewust, dat krachtens het hiervoor in art. 7 bepaalde dan wel ingevolge de beperkende werking van de redelijkheid en billijkheid de schuldenaar in gebreke kan komen zonder ingebrekestelling.²⁹

Eventueel:

2. De schuldeiser zal geen uitstel van betaling verlenen aan de schuldenaar zonder vooraf verkregen schriftelijke toestemming van de borg.

Artikel 10 Toepasselijk Recht

1. Op deze overeenkomst is Nederlands recht van toepassing.
2. Alle geschillen welke tussen partijen mochten ontstaan, naar aanleiding van de onderhavige overeenkomst dan wel van nadere overeenkomsten die daarvan het gevolg mochten zijn of uit enige andere bestaande of toekomstige rechtsbetrekking zoals bij voorbeeld, zij het niet uitsluitend, ter zake van onrechtmatige daad, onverschuldigde betaling en ongegronde verrijking, zullen worden beslecht door de Rechtbank te, zulks behoudens voorzover dwingende competentieregels aan deze keuze in de weg zouden staan.³⁰

Aldus is overeengekomen en in tweevoud ondertekend op _____ te _____³¹

Schuldeiser

Borg

De heer/mevrouw

De heer/mevrouw

Goed als borg voor €,
volut handgeschreven:³²

De mede-ondergetekende, mevrouw, wonende te aan de nr. ..., verklaart als echtgenote (of: *geregistreerd partner*) van de borg toestemming te verlenen tot de bovenstaande borgtocht met alle daaraan verbonden verplichtingen van de borg.³³

Mevrouw

(handtekening echtgenote of geregistreerde partner van borg)

NOOT

1.

Vgl. o.m. art. 7:861 BW (dat verstrekkende mogelijkheden biedt tot opzegging van particuliere borgtocht die voor toekomstige verbintenissen is aangegaan) en art. 7:862 BW (waarin vele bepalingen die ten opzichte van de niet-particuliere borg van regeland recht zijn, dwingend worden gemaakt ten opzichte van de particuliere borg). Bij de bepaling van het antwoord op de vraag of er sprake is van een particuliere borgtocht in de zin van art. 7:857 BW sluit de Hoge Raad aan bij het hieronder besproken HR 11 juli 2003 (*Kelders/Generale Bank*), NJ 2004, 173 m.nt. W.M. Kleijn, *NbBW* 2003, p. 160 m.nt. E.A. Waal, *Bb* 2003, p. 149 m.nt. E.A. Brat en P.B. Deelen over de al of niet benodigde toestemming van art. 1:88 BW; zie HR 26 januari 2007 (*Steins/ING*), NJ 2007, 74, *Bb* 2006, 18 (A.J.P. Schild).

2.

Bijzondere varianten hiervan kunnen ook bijzondere borgtochtbepalingen vragen. Men denke aan de als borgstelling aan te merken garantie - HR 20 september 1996, NJ 1997, 541 m.nt. W.M. Kleijn, waarover *WPNR* 1998/6304, p. 157 (F. Molenaar) - die een bank aan een creditcardorganisatie als Eurocard Nederland (ECN) geeft om de vorderingen van ECN op de kaarthouder te voldoen ook indien de rekeninghouder - i.c. een ander dan kaarthouder - niet over voldoende middelen bij de bank beschikt.

Waarvoor de borgtocht ook moge dienen, steeds zullen de verbintenissen, waarvoor de borgtocht verleend wordt, voldoende bepaalbaar moeten zijn, waarover Asser/Van Schaick, *Bijzondere overeenkomsten IV*, Deventer: Kluwer 2004; nr. 179 e.v., C.E. du Perron en M. Haentjens, *Bijzondere overeenkomsten*, Deventer: Kluwer (losbl.), Boek 7, titel 14, art. 851, aant. 5 en de daar aangehaalde bronnen.

3.

Uit het oogpunt van bewijs kan een authentieke akte zoals de notariële akte ook te verkiezen zijn, al zijn de verschillen in bewijskracht tussen een authentieke en een onderhandse akte naar Nederlands recht zeer gering (art. 157-160 Rv waarover bijv. Snijders, Klaassen en Meijer, Deventer: Kluwer 2007 en HR 16 maart 2007 (*Wooning/Wooning*), *RvdW* 2007, 305). Bovendien kan de authentieke akte een executoriale titel opleveren.).

4.

Vgl. voor bijzonderheden in dit verband mw. C.J.M. Klaassen, *WPNR* 1995-6201, p. 757 e.v.

5.

Vgl. Asser/Van Schaick, *Bijzondere overeenkomsten IV*, Deventer: Kluwer 2004, nr. 207; C.E. du Perron en M. Haentjens, *Bijzondere overeenkomsten*, Boek 7, titel 14 Inleiding, aant. 5 en 6 en art. 863 aant. 2 benevens de daar aangehaalde literatuur.

6.