

**- OVEREENKOMST -
VAN BORGTOCHT PARTICULIER**

DE ONDERGETEKENDEN:

De Heer A, geboren op, te, wonende te aan de nr., hierna te noemen “**Borg**”

en

Eventueel:

De Heer B, geboren op, te, wonende te aan de nr., hierna te noemen “**Borg 2**”

Partij 1 en Partij 2 hierna ook te noemen: “**Borgen**”;

en

De Heer, geboren op, te wonende te aan de nr., hierna te noemen **C** of “**Schuldeiser**”;

IN AANMERKING NEMENDE:

- Dat Schuldeiser aan _____, wonende *of*: statutair gevestigd te _____ en aldaar kantoor houdende aan de _____ nr. __ (hierna ook te noemen: schuldenaar) blijktens een *eventueel*: in afschrift aan dit borgtochtcontract gehechte) onderhandse akte d.d. _____ (*twee hoofdmogelijkheden worden geredigeerd*): *of*: een geldlening heeft verstrekt zal verstrekken in hoofdsom groot € (zegge: euro) te vermeerderen met renten en kosten;
- Dat Borg(en) bereid zijn ter zake van de uit hoofde van deze overeenkomst verschuldigde bedragen borg te staan

Eventueel:

mede nu deze ook in hun belang zijn, aangezien Borg(en) hoofdaandeelhouders zijn van de schuldenaar en uit dien hoofde gebaat zijn met de geldlening (of kredietverschaffing) aan de schuldenaar;

VERKLAREN TE ZIJN OVEREENGEKOMEN ALS VOLGT:

Artikel 1. Borgtocht

Borg(en) verbinden zich bij deze jegens Schuldeiser, hoofdelijk als Borg(en) voor de schuldenaar, zulks tot zekerheid voor de betaling van al hetgeen Schuldeiser van de schuldenaar te vorderen heeft of zal krijgen uit hoofde van de in de considerans genoemde overeenkomst, een en ander tot een maximumbedrag van € te vermeerderen met renten en kosten. A en B zijn niet gehouden tot nakoming voordat de schuldenaar in de nakoming van zijn verbintenis is tekort geschoten.^{1, 2, 3, 4, 5}

Eventueel:

2. Deze borgtocht geldt voor een periode van __ jaar.⁶

Artikel 2. Prijsgeven

1. De Borg(en) worden 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 prijsgeeft⁷

Eventueel:

dit tenzij en voor zover de Borg(en) hiervoor vooraf schriftelijk toestemming verlenen aan de schuldeiser.⁸

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(en) daaraan enig recht kunnen ontlennen om zich van hun 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:

Voor het overige is de schuldeiser wel verplicht dergelijke zekerheden eerst uit te winnen, alvorens de borg aan te spreken⁹.

Artikel 3. Bewijs

De schuldeiser zal jegens de Borg(en) niet tot meer bewijs gehouden zijn dan tegenover de schuldenaar zelf.¹⁰

Eventueel:

2. Tegen een door de schuldeiser jegens de schuldenaar verkregen executoriale titel of tegen erkenning van de schuld door de schuldenaar zullen de Borg(en) geen tegenbewijs mogen leveren.

Artikel 4. Bekendheid onderliggende overeenkomst

1. De Borg(en) zijn bekend met de bepalingen van de aangehechte overeenkomst welke tussen schuldeiser en schuldenaar zijn gemaakt. De schuldeiser kan al deze bepalingen tegen hen doen gelden als waren zij 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.¹²

Eventueel:

2. Onverminderd de verweermiddelen van de schuldenaar die de borg uit hoofde van de wet kan inroepen jegens de schuldeiser, komen hem voorts de navolgende rechten toe:
.....

Artikel 5. Ondeelbare schuld

1. De borgtocht is voor de Borg(en) een ondeelbare schuld, zodat de schuldeiser ook ieder van hun erfgenamen voor het geheel zal kunnen aanspreken.

Artikel 6. Kosten

1. Onder de kosten welke ten laste van de Borg(en) 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(en) gebracht kunnen worden, indien deze uiterlijk ...weken voor het tijdstip dat de zaak aanhangig wordt gemaakt door mededeling van het voornemen daartoe in de gelegenheid zijn gesteld deze kosten te voorkomen.¹⁵

Artikel 7. Samenloop rechten

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

Artikel 8. Verhaal

De Borg(en) hebben onderling recht op verhaal van de helft van het door hun ter zake van deze borgtocht betaalde. Verhaalsvorderingen van de ene borg jegens de andere nemen rang na de eventueel resterende vordering van de schuldeiser op die andere borg.

Artikel 9. Duur

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 kunnen de Borg(en) daaraan geen enkel recht ontlenen om zich van hun borgtocht geheel of gedeeltelijk ontslagen te achten, maar blijven zij ook daarna als borg aansprakelijk.

Artikel 10. Ingebrekestelling

De schuldeiser is zich bewust, dat hij bij ingebrekestelling van de schuldenaar, de Borg(en) hiervan tegelijkertijd mededeling moet doen. De Borg(en) 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.¹⁶

Eventueel:

Artikel 11. Uitstel van betaling

1. De schuldeiser zal geen uitstel van betaling verlenen aan de schuldenaar zonder vooraf verkregen schriftelijke toestemming van de Borg(en).

Artikel 12. Toepasselijk recht en bevoegde rechter

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.

Aldus is overeengekomen en in drievoud ondertekend op _____ te _____.

Borg

Borg 2

Schuldeiser

De heer _____

De heer _____

De heer _____

Borg goed als borg voor € _____, voluit handgeschreven: _____

De mede-ondergetekende, mevrouw _____, geboren op _____ te _____, wonende te _____ aan de _____ nr. __, verklaart als echtgenote (*of*: geregistreerd partner) van Borg toestemming te verlenen tot de bovenstaande borgtocht met alle daaraan verbonden verplichtingen van deze borg¹⁹.

Echtgenote/Partner Borg

Mevrouw _____

Borg 2 goed als borg voor € _____, voluit handgeschreven: _____¹⁸

De mede-ondergetekende, mevrouw _____, geboren op _____ te _____, wonende te _____ aan de _____ nr. __, verklaart als echtgenote (*of*: geregistreerd partner) van Borg 2 toestemming te verlenen tot de bovenstaande borgtocht met alle daaraan verbonden verplichtingen van deze borg¹⁹.

Echtgenote/Partner Borg 2

Mevrouw _____

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 regelend 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.

Vgl. art. 7:851 lid 2 BW.

3.

Art. 7:858 lid 1 BW eist voor de particuliere borgtocht op straffe van nietigheid vermelding van een maximumbedrag waarvoor borg wordt gestaan, indien het bedrag van de verbintenis van de hoofdschuldenaar op het moment van het aangaan der borgtocht niet vaststaat. Denkbaar is dat de rechter de vermelding van de (maximum)hoofdsom van de verbintenis van de schuldenaar volgens de considerans van deze borgtochtovereenkomst al toereikend zal achten, maar men neme geen enkel risico.

4.

Vgl. art. 7:858 lid 2 jo. 7:856 BW.

5.

Vgl. art. 7:855 lid 1 BW.

6.

Vermeldt men geen tijdsperiode dan kan de particuliere borgtocht steeds opgezegd worden (art. 7:861 lid 1 aanhef en onderdeel *a* BW), met dien verstande dat de borgtocht voor ten tijde van de opzegging reeds bestaande verbintenissen van de schuldenaar voortduurt. Met inachtneming van dezelfde restrictie is een particuliere borgtocht voor bepaalde tijd steeds opzegbaar na vijf jaar. Denkbaar is ook nog ontbinding van de borgtocht wegens wanprestatie. De enkele omstandigheid dat de borgtocht hoofdzakelijk als een eenzijdige overeenkomst wordt beschouwd, doet hieraan niet af (vgl. HR 14 april 2000, NJ 2000, 438).

7.