



Laga Newsflash

Private banking update: de bankgift met als mededeling 'gift' is geldig

Een schenking vereist in principe een notariële akte (artikel 931 van het Burgerlijk Wetboek). Deze vereiste geldt niet voor de alternatieve schenkingsvormen, zoals de handgift en de onrechtstreekse schenking.

Maar wat is nu een onrechtstreekse schenking?

Onrechtstreeks betekent niet dat de schenker iets verbergt of iets anders voorstelt dan hetgeen hij werkelijk beoogt. In deze gevallen spreken we immers van een 'vermomde' schenking.

Bij een onrechtstreekse schenking gebeurt de schenking via een neutrale rechtshandeling. Neutraal omdat de rechtshandeling niet essentieel kenmerkend is voor een schenking, en daarom dus evengoed bruikbaar voor een verrichting ten bezwarende titel. De rechtshandeling op zich heeft geen zichtbare oorzaak en is daarom dus neutraal.

Opdat deze neutrale rechtshandeling een schenking is, moeten de constitutieve bestanddelen van de schenking wel vervuld zijn, met name (i) een verarming in hoofde van de schenker, (ii) een daarmee samenhangende verrijking in hoofde van de begiftigde en (iii) de intentie van de schenker om te begiften (*animus donandi*).

Van zodra de neutrale rechtshandeling aan deze bestanddelen voldoet, dan is er sprake van een onrechtstreekse schenking.

Een **typisch voorbeeld** van een onrechtstreekse schenking is de **bankgift**. De schenker schrijft een bepaalde geldsom (of effecten) over van zijn rekening naar de rekening van de begiftigde. De bankoverschrijving is in dit geval de neutrale rechtshandeling. De bankoverschrijving kan immers net zo goed gediend hebben voor een verrichting onder bezwarende titel zoals de toekenning van een lening of de betaling van een factuur.

Om het neutrale karakter van de rechtshandeling niet in het gedrang te brengen wordt in de praktijk sterk afgeraden om in de **mededeling van de overschrijving** te verwijzen naar een schenking of gift. Vaak wordt verwezen naar het risico dat daardoor de schenking nietig zou zijn omdat door deze vermelding de schenking niet meer onrechtstreeks zou zijn, maar rechtstreeks en dus notarieel had moeten gedaan zijn (zie onze [newsflash van 2 oktober 2017](#)).

Het Hof van Beroep te **Gent** heeft zich in een arrest van 27 oktober 2016 voor het eerst uitgesproken over de geldigheid van een bankgift waarbij in de mededeling 'gift' werd vermeld.

Het Hof bevestigt dat de **vermelding 'gift'** bij de overschrijving als zodanig **niet de civielrechtelijke nietigheid van de rechtshandeling met zich meebrengt**. Het Hof oordeelt dat het bijzonder kunstmatig is om de enkele vermelding van 'gift' in de mededeling te bestraffen met de zware sanctie van de nietigheid. Het is inderdaad vreemd te beweren dat het is toegelaten om een schenking te doen via een neutrale rechtshandeling zolang men maar verbergt dat men daar effectief een schenking mee beoogt. Dergelijke bewering staat dan gelijk met de bewering dat een bankgift alleen mogelijk is als men daarmee een vermomde schenking verwezenlijkt.

Het Hof gaat nog verder en stelt dat het niet meer van deze tijd is om een te streng en nodeloos formalisme na te leven. Zolang de constitutieve bestanddelen van de schenking zijn vervuld mag een te strenge invulling van de vormvereisten niet doorslaggevend zijn.

Conclusie:

De vermelding van 'schenking' of 'gift', of iedere andere verwijzing naar een schenking, in de mededeling van de bankoverschrijving tast de geldigheid van de gedane schenking niet aan, op voorwaarde natuurlijk dat de constitutieve bestanddelen van de schenking voorhanden zijn. De overschrijving gepaard met de mededeling 'schenking' of 'gift' biedt dit bewijs. Indien de schenker aldus geen modaliteiten wenst te voorzien, is de overschrijving voldoende en hoeft er aldus geen *pacte adjoint* te worden opgemaakt of briefwisseling te zijn tussen schenker en begiftigde.

De opmaak van een *pacte adjoint*, of de uitwisseling van brieven tussen schenker en begiftigde, is wel aan te raden indien er bijkomende modaliteiten aan de bankgift zijn verbonden (zoals bijvoorbeeld een conventionele terugkeerclausule of een uitsluitingsclausule). Deze modaliteiten blijken immers niet uit de mededeling bij de overschrijving.

Greenille by Laga, Tel: + 32 2 738 06 50, Email: greenille@laga.be



Laga
Gateway building
Luchthaven Nationaal 1J
1930 Zaventem
Belgium

A top legal practice in Belgium, Laga is a full service business law firm, highly recommended by the most authoritative legal guides. Laga comprises approximately 140 qualified lawyers, based in Brussels (Zaventem and Woluwé), Antwerp, Ghent and Kortrijk. Laga offers expert advice in the fields of banking & finance, commercial, corporate/M&A, employment, IT/IP, public/administrative, insolvency and reorganisations, real estate, tax law, tax and legal services for high-net-worth families and individuals (Greenille by Laga), and litigation. Where appropriate to ensure a seamless and comprehensive high-quality service, Laga lawyers work closely with financial, assurance and advisory, tax and consulting specialists, and with select EU and US law firms.

Laga provides thorough and practical solutions tailored to the needs of clients ranging from multinational companies, national large and medium-sized enterprises, financial institutions, and private clients to government bodies.

More information: www.laga.be

© 2019, Laga, Belgium - The content and layout of this communication are the copyright of the law firm Laga or its contributors, and are protected under copyright and other relevant and intellectual property rights laws and regulations. No reproduction in any form or through any medium is allowed without the explicit consent of Laga or its contributors.

[Subscribe](#) | [Unsubscribe](#)