

## **SAMENVATTING**

M.V. Antokolskaia, B. Breederveld, J.E. Hulst, W.D. Kolkman, F.R. Salomons en L.C.A. Verstappen, *Koude uitsluiting. Materiële problemen en onbillijkheden na scheiding van in koude uitsluiting gehuwde echtgenoten en na scheiding van ongehuwd samenlevende partners, alsmede instrumenten voor de overheid om deze tegen te gaan*

### **1. Aanleiding, doel en vraagstelling**

De Minister van Justitie heeft op 11 september 2008 aan de Tweede Kamer toegezegd een onderzoek in te stellen naar de mogelijkheden van een aanvullende wettelijke regeling met betrekking tot de 'koude uitsluiting' (huwelijkse voorwaarden of partnerschapsvoorwaarden waarbij iedere vorm van gemeenschap of verrekening is uitgesloten). De Minister deed zijn toezegging naar aanleiding van een tweetal moties, waarin werd verzocht een wettelijke regeling te treffen ter voorkoming van onbillijke gevolgen van koude uitsluiting bij gehuwden, alsmede van dergelijke gevolgen bij het verbreken van een langdurige duurzame relatie door ongehuwden.

Het doel van het onderzoek is inzicht te genereren in deze tweeledige problematiek en haar mogelijke oplossingen. Het onderzoek concentreert zich op de aard, omvang, oorzaken en mogelijke oplossingen van de materiële problemen en op de onbillijkheden die kunnen ontstaan door de beëindiging van formele dan wel informele relaties. Dat wil zeggen dat wij onze blik richten op gescheiden echtgenoten of geregistreerde partners die in koude uitsluiting waren gehuwd of geregistreerd (formele relatie) en op 'gescheiden' ongehuwden (informele relatie) die ofwel geen ofwel een weinig vergaande samenlevingsovereenkomst hebben gesloten.

### **2. Onderzoeksaanpak**

In het eerste deel van het onderzoek (hoofdstuk 2) wordt uiteengezet hoe het positieve recht thans met de beide vormen van 'koude uitsluiting' omgaat. Wetgeving, jurisprudentie en literatuur worden daarbij geïntegreerd behandeld.

Het tweede deel (hoofdstuk 3) is het empirische deel van het onderzoek, waar vooral de vermogensrechtelijke problemen centraal staan die in koude uitsluiting gehuwde partners en ongehuwd samenlevende partners na scheiding ondervinden. Daarnaast hebben wij onderzoek – zij het niet van kwantitatieve aard – verricht naar de onbillijkheden die deze partners na scheiding ondervinden. Wij hebben gebruik gemaakt van onderzoek in de sociaal-demografische, sociaal-economische en juridische literatuur, van analyse van bestaande statistische gegevens, van semi-gestructureerde diepte-interviews met advocaten en notarissen, en tot slot van twee expertmeetings met deskundigen.

Het derde deel van het onderzoek (hoofdstuk 4) is rechtsvergelijkend van aard. Het doel van het rechtsvergelijkende onderzoek is vast te stellen op welke wijze in de regelgeving van andere westers landen is getracht de negatieve gevolgen te ondervangen van – in de eerste plaats – koude uitsluiting voor gehuwde paren en – in de tweede plaats – van vergelijkbare gevolgen, alsmede het ontbreken van alimentatieaanspraken, bij ongehuwd samenwonende paren. Beiden deelonderzoeken zijn in twee fasen uitgevoerd. De eerste fase is een

quickscan, waarin een inventarisatie is gemaakt van landen die interessante regelingen kennen om de zojuist bedoelde negatieve gevolgen tegen te gaan. De tweede fase betreft een nader, uitgebreider onderzoek naar mede op grond van de quickscan geselecteerde landen. Het onderzoek is uitgevoerd door middel van literatuurstudie, aangevuld met informatie van gerenommeerde experts op het gebied van familierecht in de desbetreffende landen. Op basis van het rechtsvergelijkende onderzoek is een eerste selectie gemaakt van voor de Nederlandse overheid mogelijk bruikbare instrumenten.

Tot slot zijn de drie hoofdstukken met elkaar verbonden in hoofdstuk 5, dat conclusies, suggesties en slotbeschouwingen bevat. Ten behoeve van dit finale hoofdstuk is een derde expertmeeting georganiseerd, waar aan deskundigen is gevraagd om aan de hand van stellingen te reageren op door ons geïdentificeerde mogelijke instrumenten voor overheidsingrijpen. In dit slot-hoofdstuk zijn onze bevindingen samengevat en van de door ons getrokken conclusies voorzien.

### **3. Koude uitsluiting bij gehuwden**

Koude uitsluiting kan zich in verschillende gedaanten voordoen. Het meest evident is koude uitsluiting in geval sprake is van huwelijkse voorwaarden waarbij elke gemeenschap van goederen is uitgesloten, zonder enige verrekening van inkomen of vermogen. Maar er zijn ook andere huwelijkse voorwaarden, die wij in het kader van dit rapport daarmee gelijkstellen. Men denke daarbij vooral aan huwelijkse voorwaarden waarbij finaal wordt verrekend alleen in geval van overlijden of aan huwelijkse voorwaarden met een zogenaamd facultatief verrekenbeding met vetorecht, inhoudende dat verrekening alleen plaatsvindt als beide echtelieden het na het einde van het huwelijk willen.

### **4. Motieven en aantallen koude uitsluiting**

Aan koude uitsluiting liggen uiteenlopende motieven ten grondslag (zoals huwen op latere leeftijd, aanwezigheid van eigen vermogen of van een onderneming).

De laatste vijf jaren tot en met 2003, het laatste jaar waarover cijfers beschikbaar zijn, vormden koude uitsluitingen tussen circa 4% en 10% van de gemaakte huwelijkse voorwaarden. Uit de interviews met notarissen is de indruk ontstaan dat koude uitsluiting sinds een paar jaar weer vaker wordt overeengekomen, met name in gevallen waarin sprake is van slecht renderende kapitaalsintensieve ondernemingen zoals in de agrarische sector.

### **5. Vermogensrechtelijke verhouding tussen ongehuwde samenlevers**

Ongehuwde paren die geen samenlevingsovereenkomst hebben gesloten, bevinden zich in een situatie die in hoge mate lijkt op koude uitsluiting bij gehuwden, met dien verstande dat na scheiding geen recht op alimentatie bestaat. Maar ook als er wel een samenlevingsovereenkomst is gesloten, komt deze in veel gevallen neer op koude uitsluiting, aangezien zij vaak niet veel verder gaat dan afspraken over kosten van de huishouding, over pensioen-aanspraken en over wat er bij overlijden gebeurt met gezamenlijke goederen. Slechts zelden worden ook afspraken over verrekening van inkomen of vermogen gemaakt of partneralimentatie overeengekomen. Er zijn geen

gegevens bekend over het totale aantal samenlevingsovereenkomsten, noch over het aantal op koude uitsluiting gelijkende samenlevingsovereenkomsten.

## **6. Problemen en onbillijkheden**

Sociaal-demografisch onderzoek laat zien dat vrouwen, vooral met jonge kinderen, structureel materiële achterstanden oplopen ten gevolge van ongelijke verdeling van zorgtaken en betaalde arbeid, zowel in formele als in informele relaties. De problemen manifesteren zich vooral vanaf het moment van de verbreking van de relatie: achteruitgang in woonkwaliteit, daling van koopkracht, lage inkomsten en een grote kans op langdurige armoede. Aangenomen mag worden dat materiële problemen en achterstanden zich na scheiding vooral voordoen bij vrouwen die de zorg voor kinderen hebben (gehad) en daardoor hun verdien capaciteit hebben zien teruglopen. De problemen en achterstanden doen zich hier dus voor ondanks de compenserende werking van het huwelijksgoederen- en alimentatierecht.

Het gaat behalve om materiële problemen ook om (andere) onbillijkheden, met name in gevallen dat de ene partner substantieel heeft bijgedragen aan de vermogensvorming bij de ander en in verband daarmee geen of onvoldoende aanspraak kan maken op verrekening. De omvang van de groep waarbij dergelijke onbillijkheden aan de orde zijn, is moeilijk vast te stellen. Om die reden hebben wij de schatting van de omvang van de problematiek beperkt tot eenoudergezinnen met kinderen onder de armoedegrens (de lage-inkomensgrens), waarvan we weten dat zich in die groep ernstige materiële problemen voordoen. Het totale aantal gevallen waarin koude uitsluiting negatieve gevolgen heeft, is groter, maar voor de onderzoeksgroep niet met redelijke zekerheid te bepalen.

## **7. Omvang probleemgroepen**

De belangrijkste omstandigheid waardoor koude uitsluiting thans minder problematisch is dan vroeger, is zonder twijfel het gegeven dat koude uitsluiting zowel absoluut als relatief veel minder frequent voorkomt.

Wij hebben de omvang van de groepen personen – veelal vrouwen – die na scheiding de zorg voor de kinderen voortzetten en daarbij ernstige financiële problemen ontmoeten, met een beredeneerde schatting vastgesteld op:

- circa 1 500 vrouwen die in koude uitsluiting waren gehuwd;
- circa 20 000 vrouwen die ongehuwd hebben samengeleefd.

De ernst van de materiële problemen valt bij deze specifieke groepen volgens de door ons geraadpleegde advocaten en notarissen in het algemeen mee, onder andere doordat de problemen in de praktijk vaak enigermate verzacht worden door bij de scheiding afspraken te maken met de ex-partner. Wij hebben ons afgevraagd of er niet een spanning bestaat tussen enerzijds de uitkomsten van ons op sociaal-demografische en statistische gegevens gebaseerde onderzoek en anderzijds de bevindingen uit de interviews en de expertmeetings. Het eerstbedoelde onderzoek suggereert dat er een aanzienlijke groep vrouwen is die na scheiding met de kinderen een eenoudergezin hebben gevormd en onder de lage-inkomensgrens verkeert. De geraadpleegde advocaten en notarissen onderkennen wel dat vrouwen na scheiding problemen ervaren, maar eigenlijk beoordelen de deskundigen die problemen zelf over het algemeen als niet bijzonder ernstig. Met andere woorden: de aanzienlijke groep vrouwen met

ernstige financiële problemen die wij op grond van het literatuuronderzoek verwachtten aan te treffen, vinden wij niet terug in onze contacten met deskundigen uit de praktijk.

## **8. Methodologische beperkingen**

Ter verklaring van deze spanning hebben wij gewezen op de methodologische beperkingen van ons kwalitatieve onderzoek. Die beperkingen zijn gelegen in het beperkte aantal personen dat is geïnterviewd, in een mogelijke vertekening als gevolg van een zogenoemde *selectie-bias* van de geïnterviewde personen. Voorts behoren de door ons geraadpleegde advocaten en notarissen wellicht tot de specialisten op hun terrein en bedienen zij in verband daarmee wellicht ook vooral cliënten ‘aan de bovenzijde van de markt’ bedienen. Ook denkbaar is dat ernstige financiële probleemgevallen nogal eens geheel buiten het blikveld van advocaten en notarissen blijven. Het beeld van de materiële problemen van ex-partners die in koude uitsluiting waren gehuwd of ongehuwd samenleven, is ten slotte niet meer dan een indirect beeld, gevormd op grond van gegevens via advocaten en notarissen.

## **9. Oorzaken voor de problemen en onbillijkheden**

De oorzaken voor de problemen en onbillijkheden kunnen gevonden worden in een huwelijksgerelateerde vermindering van verdien capaciteit bij vrouwen in het algemeen, waarbij de gevolgen versterkt worden door het bij deze groepen ontbreken van compenserende werking van huwelijksvermogensrechtelijke figuren als gemeenschap van goederen of verrekenbedingen. Bij ongehuwde samenlevers speelt daarnaast het ontbreken van alimentatieaanspraken een negatieve rol. Wel zijn ongehuwd samenlevende vrouwen met kinderen gemiddeld hoger opgeleid dan gehuwde vrouwen met kinderen, hetgeen leidt tot lagere economische kwetsbaarheid bij scheiding.

Voorts kunnen zich problemen en onbillijkheden voordoen indien sprake is van ongelijke vermogensverhoudingen tussen de ex-partners, met name wanneer een echtgenoot heeft bijgedragen aan vermogensvorming bij de andere echtgenoot en daarvoor onvoldoende is gecompenseerd. De mate waarin dit zich voordoet, is zozeer afhankelijk van de omstandigheden van elk geval, dat hierover geen specifieke uitspraken kunnen worden gedaan. Wel kan in het algemeen worden gesteld dat problemen en onbillijkheden van ernstige aard zich voornamelijk voordoen wanneer zorgtaken en werken in de onderneming van de partner worden gecombineerd en de onderneming op naam van de ander staat.

## **10. Algemene conclusie; rechtvaardiging van overheidsingrijpen**

Wij komen tot de conclusie dat zich in de rechtspraak inderdaad problemen en onbillijkheden voordoen ten gevolge van het regime van koude uitsluiting, overeengekomen bij huwelijksvoorwaarden, dan wel daarmee vergelijkbare verhoudingen tussen ongehuwd samenlevende partners. Weliswaar is het aantal gevallen van koude uitsluiting bij huwelijksvoorwaarden dat in de praktijk als problematisch of onbillijk kan worden gekwalificeerd, waarschijnlijk niet heel erg groot en worden de geconstateerde gevallen door de rechtspraak zoveel mogelijk op creatieve wijze afgewikkeld, maar dat neemt niet weg dat het voor de overheid overweging verdient de gebleken knelpunten beter te bestrijden. Dit

laatste geldt met betrekking tot ongehuwd samenlevende partners eveneens of zelfs in versterkte mate, gelet op het feit dat het daar gaat om grotere aantallen.

De inhoudelijke rechtvaardiging voor overheidsingrijpen schuilt in het op rechtvaardige en evenwichtige wijze regelen van de vermogensrechtelijke verhoudingen die een duurovereenkomst als huwelijkse voorwaarden in het leven roept tussen personen die in de eerste plaats een affectieve relatie hebben. Personen die een affectieve relatie hebben, blijken vaak niet goed in staat hun onderlinge verhouding vooraf daadwerkelijk voor langere tijd goed te overzien en daarvoor regelingen te treffen waarin ook negatieve scenario's daadwerkelijk zijn verdisconteerd. Dit gegeven kan naar ons oordeel goede grond bieden voor ingrijpen door de overheid op de contractsvrijheid en de partijautonomie, om te voorkomen dat vermogensrechtelijke regelingen onbillijke eindresultaten opleveren. Daarbij tekenen wij aan dat in gevallen waarin de koude uitsluiting negatief uitpakt voor een echtgenoot die de zorg over de kinderen heeft, naar onze mening een extra rechtvaardigingsgrond bestaat om als overheid in te grijpen.

Wij hebben een aantal instrumenten geïnventariseerd. Deze instrumenten hebben met betrekking tot gehuwden enerzijds een preventief karakter (een betere voorlichting) en anderzijds een repressief karakter (een som ineens als passende vergoeding wegens verrichte arbeid en een rechterlijke wijzigingsbevoegdheid). Met betrekking tot ongehuwden kan voorts gedacht worden aan uitbreiding of overeenkomstige toepassing van regelingen voor gehuwden, zoals partneralimentatie. De instrumenten zijn in belangrijke mate gebaseerd op de uitkomsten van ons rechtsvergelijkende onderzoek.

### **11. Rechtsvergelijkend onderzoek**

Op basis van de quickscan van de meeste Europese stelsels, en een ruime selectie van andere westerse landen, almede een nader onderzoek naar voor nader onderzoek gekozen landen – is een aantal instrumenten geïnventariseerd die toegepast kunnen worden bij vermogensrechtelijke problemen en onbillijkheden na scheiding.

### **12. Rechtsvergelijking: gehuwden**

De quickscan en het nader onderzoek naar vier landen (Australië, de Nederlandse Antillen, Rusland en Zweden) laten zien dat op het gebied van regulering van huwelijkse voorwaarden sprake is van een toenadering van deze stelsels. Het traditionele beeld van een tweedeling tussen enerzijds de flexibele benadering van common law-landen, die geen bindende huwelijkse voorwaarden toelaten en de rechter discretionaire bevoegdheid geven om huwelijksvermogen aan het eind van het huwelijk naar billijkheid te realloceren, en anderzijds de rigide benadering van landen van continentaal Europa, die bindende huwelijkse voorwaarden toelaten en volgens het principe 'contract is contract' in beginsel onaantastbaar laten zijn, spoort niet meer met de werkelijkheid. In de common law-landen bestaat sinds de jaren zeventig van de vorige eeuw een duidelijke trend om bindende huwelijkse voorwaarden mogelijk te maken, al blijft de rechter een grote discretionaire bevoegdheid houden om deze in geval van onbillijkheid aan te passen. In de landen van continentaal Europa bestaat een trend om huwelijkse voorwaarden in geval van extreme onbillijkheid door de

rechter te laten aanpassen. Deze trend is begonnen in de Scandinavische landen in de jaren tachtig van de vorige eeuw.

Met betrekking tot de matiging van negatieve gevolgen van koude uitsluiting in geval van ontbinding van het huwelijk, wordt op basis van de rechtsvergelijking een aantal instrumenten genoemd die mogelijk ook voor Nederland bruikbaar zijn:

- Een wettelijke verplichting dat partijen voorafgaand aan het aangaan of wijzigen van huwelijkse voorwaarden ieder afzonderlijk deskundig worden voorgelicht.
- Toekenning van een aparte, dwingendrechtelijke status aan de echtelijke woning en goederen betreffende de gezamenlijke huishouding, indien tot het gezin minderjarige kinderen behoren.
- Een rechterlijke billijkheidscorrectie die de mogelijkheid biedt om huwelijkse voorwaarden inhoudende koude uitsluiting opzij te zetten of aan te passen, indien deze onredelijk zijn in het licht van de omstandigheden ten tijde van het maken daarvan, van latere ontwikkelingen, of van alle andere omstandigheden van het geval.
- De mogelijkheid van een rechterlijke billijkheidscorrectie voor het geval dat de bepalingen van de huwelijkse voorwaarden door veranderde omstandigheden extreem ongunstig zijn geworden voor de kinderen van partijen of voor de verzorgende ouder.

### **13. Rechtsvergelijking: ongehuwden**

De quickscan en het nader onderzoek naar een viertal landen (de Nederlandse Antillen, Zweden, Slovenië en Schotland) maken duidelijk dat er een algemene trend is dat wetgevers van steeds meer landen de noodzaak voelen om ongehuwde samenwoners enige bescherming te bieden tegen vermogensrechtelijke problemen. Deze trend is ingegeven door het almaar groeiende aantal ongehuwd samenlevende partners en het feit dat een steeds groter aantal kinderen in deze samenlevingsvorm opgroeit. Daarnaast speelt een rol dat uit sociaal-empirisch onderzoek is gebleken dat de oude opvatting dat niet-trouwen en het niet sluiten van een samenlevingscontract berust op een bewuste keuze van beide partners, veelal niet strookt met de feiten.

Bij de vormgeving van regelingen voor de vermogensrechtelijke relaties van ongehuwd samenlevende partners, kampen alle landen met hetzelfde dilemma, namelijk het vinden van een juiste middenweg tussen de Scylla van respect voor de autonomie van samenwonende paren die, al dan niet willens en wetens, voor deze relatievorm hebben gekozen, en de Charybdis van het zonder bescherming laten van de zwakkere partij.

Vanuit dit dilemma kunnen oplossingen die in verschillende landen zijn gekozen, worden gezien als een glijdende schaal van maatregelen, die reikt van het verschaffen van minimale bescherming zoals in Zweden en Noorwegen, tot de volledige gelijkstelling van ongehuwde partners met echtgenoten qua vermogensrechtelijke positie en partneralimentatie. Daarbij wordt de autonomie van de partners bijna overal gerespecteerd door een mogelijkheid om de wettelijke regeling contractueel uit te sluiten (*opting out*).

De rechtsvergelijking heeft de volgende voor de Nederlandse wetgever mogelijk interessante instrumenten opgeleverd:

- Beschermende wetgeving die niet aanknoopt bij een minimale duur van de relatie, maar enkel de aard van de relatie als uitgangspunt neemt: 'samenwonen als waren zij gehuwd'.
- Van een wettelijke regeling moeten partijen kunnen afwijken (opting out). De wet zou daarbij een rechterlijke billijkheidscorrectie kunnen bevatten om de overeenkomst waarmee de partners de wettelijke bescherming uitsluiten, zo nodig opzij te zetten of aan te passen.
- Een wettelijk vermoeden dat huishoudelijke goederen gezamenlijk eigendom van beide partners zijn, tenzij een van hen bewijst dat deze goederen tot zijn privévermogen behoren.
- Verdeling van de gezinswoning en huishoudelijke goederen ingeval van scheiding en overlijden, als uit de relatie een kind is geboren.
- Compensatie van een tijdens de relatie opgelopen economisch nadeel, met inbegrip van vergoeding voor vermindering van verdien capaciteit.
- Een wettelijke regeling op grond waarvan de rechter, wanneer twee personen langdurig hebben samengeleefd als waren zij gehuwd en aan deze samenleving anders dan door de dood een einde is gekomen, aan een van hen op diens verzoek ten laste van de ander een uitkering tot levensonderhoud kan toekennen, indien dat redelijk is.
- Compensatie voor de toekomstige kosten van zorg voor gezamenlijke kinderen.

#### **14. Te overwegen instrumenten met betrekking tot gehuwden**

Wij komen tot de conclusie dat er termen aanwezig zijn om de voorlichting aan (aanstaande) echtelieden over de bijzondere aard van huwelijkse voorwaarden inhoudende koude uitsluiting extra te verankeren in de wet. Om de voorlichting aan partijen bij het sluiten van huwelijkse voorwaarden inhoudende koude uitsluiting nog meer dan thans kracht bij te zetten, kan worden overwogen in de wet op te nemen dat partijen voorafgaand ieder afzonderlijk deskundig worden voorgelicht. Voorstelbaar is om eveneens voor te schrijven dat deze voorlichting in een verslag wordt neergelegd, te hechten aan de huwelijkse voorwaarden, dan wel dat van de voorlichting expliciet melding wordt gemaakt in de huwelijkse voorwaarden.

Wij komen tot de conclusie dat er ook termen aanwezig zijn om in de wet voorzieningen op te nemen om de negatieve gevolgen van koude uitsluiting te mitigeren. Als mogelijk instrument kan worden genoemd de som ineens zoals besproken in paragraaf : indien partijen bij huwelijkse voorwaarden afwijken van de regels der wettelijke gemeenschap kan de echtgenoot die arbeid heeft verricht in het door de andere echtgenoot uitgeoefende beroep of bedrijf of in diens huishouding, zonder voor die arbeid een passende beloning te ontvangen, aanspraak maken op een billijke vergoeding van de andere echtgenoot. Bij een dergelijke regeling dient de wet bij voorkeur ook criteria te vermelden die door de rechter kunnen worden gehanteerd bij de beantwoording van de vraag of een som ineens moet worden toegekend, en zo ja, in welke omvang.

Als mogelijk instrument kan daarnaast worden genoemd een specifieke billijkheidscorrectie voor het geval dat de bepalingen van de huwelijkse voorwaarden door de veranderde omstandigheden onaanvaardbaar ongunstig zijn geworden voor de ex-echtgenoot die al dan niet de zorg voor de kinderen (mede) op zich heeft genomen. Deze mogelijkheid zou de rechter in staat stellen

om huwelijke voorwaarden, inhoudende koude uitsluiting, aan te passen in gevallen dat binnen de relatie kinderen zijn geboren, of wanneer de kinderen of de verzorgende ouder na het maken van de huwelijkse voorwaarden bijvoorbeeld ernstig ziek of gehandicapt is geraakt. Mogelijk is ook een meer algemene billijkheidscorrectie te introduceren, inhoudende de mogelijkheid om huwelijkse voorwaarden inhoudende koude uitsluiting opzij te zetten of aan te passen indien die onredelijk zijn in het licht van alle omstandigheden van het geval.

### **15. Te overwegen instrumenten met betrekking tot ongehuwden**

Wij komen op grond van het voorgaande tot de conclusie dat er termen aanwezig zijn om een wettelijke regeling te introduceren om problemen en onbillijkheden te ondervangen die zich bij het verbreken van een relatie van ongehuwd samenwonenden kunnen voordoen, met het oog op de positie van minderjarige kinderen of meerderjarige kinderen die wegens studie of opleiding afhankelijk zijn van één der partners. Of en zo ja in hoeverre die termen daadwerkelijk voldoende zijn om tot wetgeving over te gaan, zal uiteindelijk beoordeeld moeten worden door de wetgever. In ons onderzoek volstaan wij met het in kaart brengen van enige instrumenten die de wetgever zou kunnen benutten.

Het meest voor de hand liggende instrument daarvoor is partneralimentatie, toepasselijk als de partners voor de verbreking van de samenwoning samenleefden alsof zij waren gehuwd. Met dit instrument kan een terugval in verdien capaciteit van de verzorgende partner op een afgewogen wijze voor een beperkt aantal jaren worden gecompenseerd, terwijl rekening gehouden wordt met daadwerkelijk aanwezige draagkracht enerzijds en concreet bestaande behoefte anderzijds.

Anders dan in geval van een huwelijk, dat een duidelijk wettelijk statuut kent dat echtelieden door het aangaan van het huwelijk geacht kunnen worden expliciet te aanvaarden, menen wij dat het voor ongehuwd samenwonenden mogelijk moet zijn om van dit door ons in overweging gegeven regime uitdrukkelijk af te wijken bij notarieel verleden (samenlevings)overeenkomst.

Wij menen overigens dat een aantal wettelijke regelingen, geschreven voor gehuwden, van overeenkomstige toepassing zou kunnen worden verklaard op ongehuwd samenwonenden. Wij denken daarbij met name aan:

- art. 1:84 BW over kosten van de huishouding;
- het in wetsvoorstel 28 867 voorgestelde art. 1:87 BW over vergoedingsrechten wegens vermogensverschuivingen;
- een regeling voor een billijke vergoeding wegens verrichte arbeid (vergelijk paragraaf inzake in koude uitsluiting gehuwden);
- een specifieke rechterlijke wijzigingsbevoegdheid ten aanzien van samenlevingsovereenkomsten (vergelijk paragraaf inzake in koude uitsluiting gehuwden);
- de processuele regels over voorlopige voorzieningen en nevenvoorzieningen in scheidingszaken (zie paragraaf ).