# Over schenken tussen ouders en kinderen

## Meer dan een cadeau

Een schenking is een overeenkomst waarbij een persoon (de schenker), tijdens zijn leven, gratis rechten of goederen die hem toebehoren overmaakt aan een andere persoon (de begiftig­de). De schenker kan ook in de plaats van de begiftigde gratis een verplichting vervullen.

**Bijvoorbeeld**

Een vader geeft aan zijn zoon een wagen, geld of een huis dat hem toebehoort. Een moeder betaalt de wagen die haar dochter onlangs heeft gekocht. Deze betaling is eigenlijk een schen­king.

Gratis diensten en bescheiden gebruikelijke familiale cadeaus die in verhouding staan tot het vermogen van de schenker, worden in principe niet als een schenking beschouwd. Zo zijn verjaardagscadeau's en huwelijkscadeau's gewone attenties. Leningen zonder intrest, borgstellingen bijvoorbeeld, zijn een vorm van gratis diensten tussen twee partijen.

## Die fiscus toch

De wetgever en vooral de fiscus besteden veel aandacht aan schenkingen. De reden is uiteraard niet ver te zoeken. Door middel van schenkingen kan een persoon zich van zijn hele patrimonium ontdoen. Dit is een daad die verstrekkende gevol­gen kan hebben zowel voor die persoon zelf en zijn familie, als voor de fiscus.

Om ervoor te zorgen dat schenkingen niet onbezonnen gebeuren, stelt de wet een aantal voorwaarden opdat een schenking geldig tot stand zou komen.

De schenker en de begiftigde moeten in leven zijn op het ogenblik van de schenking.

De schenker moet juridisch bekwaam zijn om een gift te kunnen doen. Hij mag dus niet minderjarig zijn, onbekwaam verklaard zijn, onder curatele of voorlopig bewind gesteld zijn. De schenker moet beseffen wat hij doet, m.a.w. hij moet gezond van geest zijn.

Een schenking moet altijd aanvaard worden door diegene die ze verkrijgt. Indien de begiftigde meerderjarig en juridisch bekwaam is, stellen er zich geen problemen. In het andere geval zal de begiftigde worden vertegenwoordigd of bijgestaan door de personen die de wet heeft aangeduid om hem te bescher­men. Een minderjarige kan nooit alleen een schenking aanvaarden. Voor deze handeling wordt hij vertegenwoordigd door zijn vader, zijn moeder (of zijn voogd indien hij onder voogdij staat) of zelfs door gelijk welke bloedverwant in opgaande lijn, zoals grootouders en overgrootouders.

De schenker kan aan zijn schenking een voorwaarde of een last verbinden.

**Bijvoorbeeld**

Een vader schenkt een bedrag aan zijn dochter, onder voorwaar­de dat ze hem jaarlijks een rente zal betalen, of om haar begonnen universitaire studies verder te zetten.

De voorwaarde of last dient echter geoorloofd te zijn. Bij ongeoorloofde voorwaarden blijft de schenking geldig maar moet de voorwaarde of last niet nagekomen worden.

Zijn bijvoorbeeld ongeoorloofd of immoreel, de verplichting om een kind volgens een bepaalde godsdienst op te voeden, om een bepaald beroep uit te oefenen, om een kind te erkennen, om niet te huwen.

Na de aanvaarding is de schenking in principe onherroepbaar wat betekent dat de schenker niet meer kan terugkomen op zijn beslissing indien hij later spijt zou krijgen. Merk echter op dat tussen echtgenoten schenkingen die niet opgenomen zijn in het huwelijkscontract, steeds herroepbaar blijven, zonder dat hiervoor enige reden moet worden aangehaald.

Een schenking kan herroepen worden bij niet-vervulling van de voorwaarde of de last of ook wegens ondankbaarheid van de begiftigde. Er is sprake van ondankbaarheid als de begiftigde een aanslag pleegt op het leven van de schenker, zich tegen­over de schenker schuldig maakt aan mishandelingen, misdrijven of grove beledigingen of ook als hij weigert de schenker levensonderhoud te verschaffen niettegenstaande hij over middelen beschikt om te helpen.

## Schenken van hand tot hand

Een belangrijke voorwaarde is bovendien dat een schenking in principe per notariële akte dient te gebeuren.

Op deze laatste vereiste bestaan echter uitzonderingen. De meest bekende is ongetwijfeld de handgift. Deze vorm van schenking gebeurt niet per notariële akte, maar door overhan­diging van het geschonken voorwerp van hand tot hand. De wetgever heeft geoordeeld dat het pure feit van deze overhan­diging voldoende is opdat een geldige schenking tot stand zou komen.

Om een handgift te doen, is het wel noodzakelijk dat de ge­schonken voorwerpen roerende lichamelijke goederen zijn, d.w.z. voorwerpen die werkelijk van hand tot hand kunnen overgedragen worden, zoals meubelen, geld, juwelen, goud, aandelen of obligaties aan toonder. Kunnen niet bij middel van een handgift geschonken worden, aandelen op naam, overschrij­vingen van een bankrekening naar een andere, gebouwen, gron­den, een handelszaak.

### Een te gulle hand

De wetgever heeft ervoor gezorgd dat zeer nauwe verwanten van de schenker, meer bepaald de kinderen of bij gebrek aan kinde­ren, de ouders, bescherming genieten tegen zijn overdre­ven schenkingszucht. Die zeer nauwe verwanten noemt men "re­serva­taire erfgenamen".

Die reservataire erfgenamen hebben recht op een door de wet bepaald aandeel in het vermogen van de overledene. Dit vermo­gen wordt berekend door het op het ogenblik van het overlijden resterende vermogen, de schenkingen op te tellen die de erfla­ter tijdens zijn leven gedaan heeft.

Het verschil tussen het op die manier berekende vermogen en het door de wet aan de reservataire erfgenamen voorbehouden deel ervan, noemt men het "beschikbaar deel". Over het be­schikbaar deel kan de erflater naar willekeur beschikken (bij schenking of legaat).

**Bijvoorbeeld**

Een weduwnaar laat twee kinderen na. In dit geval bepaalt de wet dat de erflater slechts over één derde van zijn vermogen vrij mag beschikken. De andere twee derden zijn voorbehouden voor zijn twee kinderen.

Indien de reservataire erfgenamen vaststellen dat de erflater zoveel schenkingen heeft gedaan dat hij het beschikbaar deel overschreden heeft, dan kunnen zij de "inkorting" vragen. Dit wil zeggen dat de begiftigden de schenkingen (te beginnen met de meest recente) moeten teruggeven in de mate dat zij het beschikbaar deel te boven gaan.

Schenkingen aan toekomstige erfgenamen worden in principe beschouwd als een voorschot op hun latere erfdeel. Dit bete­kent dat een schenking in mindering wordt gebracht van het erfdeel dat ze bekomen bij de vereffening van de nalatenschap. De schenker kan echter beslissen dat een schenking wordt gedaan bij vooruitmaking en buiten erfdeel of met vrijstelling van inbreng. Het bedrag van dergelijke schenking wordt eerst toegekend op het beschikbare, niet-voorbehouden gedeelte van de nalatenschap.