

SCHRIFTELIJKE TOELICHTING mr. R. Menschaert

08/1908.01/pva

Cassatie: Stichting Wakkere Accountant(SWA) versus Nivra

Rolzitting d.d. 16 januari 2009

Op 16 april 2008 is ten verzoeken van

1. de Stichting Wakkere Accountant,
2. Cornelius Bernardus Antonius Spil, hierna gezamenlijk te noemen SWA,

gedagvaard

de publiekrechtelijke beroepsorganisatie KONINKLIJK NEDERLANDS INSTITUUT VAN REGISTERACCOUNTANTS, hierna te noemen Nivra.

Schriftelijke Toelichting is voorzien op de rol van 16-1-'09 .

Eiser doet het volgende opmerken:

In 2008 heeft het de Hoge Raad behaagt in tenminste drie arresten ingeleid door een kort geding prejudiciële rechtsvragen te stellen inzake de toepasbaarheid van Europees Gemeenschapsrecht:

- LJN: BF0518, Hoge Raad , C07/056HR Datum uitspraak: 12-12-2008, Portakabin versus Primakabin inzake merkenrecht
- LJN: BF7441, Hoge Raad , C04/297HR Datum uitspraak: 05-12-2008, Staat der Nederlanden tegen ANTROPOSANA etc inzake toelating Antroposofische geneesmiddelen
- LJN: BC8970, Hoge Raad , C07/035HR Datum uitspraak: 13-06-2008, Ladbrokes etc. versus Lotto inzake verbod Nederlandse ingezetenen deel te nemen aan buitenlandse kansspelen

Meerdere grieven van de SWA richten zich op de toepassing van Europees Gemeenschapsrecht. Materiële toetsing aan regels van Europees Recht is in het kort geding in eerste en tweede instantie inhoudelijk niet aan de orde gekomen ondanks het verzoek daartoe en het gebod van art. 25 Wetboek van Rechtsvordering ambtshalve de rechtsgronden aan te vullen.

Het Europees Gemeenschapsrecht ter zake is naar de mening van de SWA duidelijk. Voorzover daarover twijfel mocht bestaan ligt het stellen van prejudiciële rechtsvragen voor de hand mede gezien uw recente bovenstaande jurisprudentie.

Zoals de casus Ladbrokes etc. versus Lotto al aantoonde kan het achterwege laten van een dergelijke toetsing omdat iedere twijfel over strijdigheid met Europees recht ontbrak, er toe leiden dat achteraf in bodemprocedure een andere beslissing moet worden genomen dan in cassatie na kort geding. Gezien het gestelde in de grieven, kan echter over de strijdigheid van de VGC met Europees recht nauwelijks getwijfeld worden.

Advocaat