

ASPEKTE VAN DIE ONDERHOUDSAANSPRAAK TUSSEN EGGENOTES
MET SPESIFIEKE VERWYSING NA EGSKEIDING

deur

L NEIL VAN SCHALKWYK

Voorgelê ter vervulling van 'n deel van die
vereistes vir die graad

DOCTOR LEGUM

in die

Fakulteit Regsgeleerdheid

Universiteit van Pretoria

Pretoria

Promotor: Prof Dr D J Joubert

April 1987

BEDANKINGS

Ek wil my opregte dank teenoor die volgende persone betuig:

my skoonmoeder vir haar onbaatsugtige en selfopofferende bereidwilligheid met die tik van die verhandeling;

Marinda en my vader met die opstel van die voorlopige sakeregister en bibliografie;

mevrou Ria Viviers en menere Dirk Bezuidenhout en Marcus Mathabe vir hulle altyd vriendelike hulp in die Merensky biblioteek; en die promotor.

Soli Deo gloria.

Maart 1987

Neil van Schalkwyk

INHOUDSOPGAWE

| | |
|--|-------|
| INLEIDING | xv |
| 1. OOGMERK VAN DIE ONDERSOEK | xv |
| 2. UITEENSETTING VAN DIE ONDERSOEK | xv |
| 3. DIE WYSE VAN NAVORSING | xvi |
| AFKORTINGS | xviii |
| AFDELING I | |
| ERKENNING VAN DIE ONDERHOUDSAANSPRAAK TUSSEN EGGENOTES | 1 |
| HOOFSTUK 1 | |
| DIE ONDERHOUDSAANSPRAAK <u>STANTE MATRIMONIO</u> | 1 |
| 1.1 INLEIDING | 1 |
| 1.2 ROMEINSE REG | 1 |
| 1.3 DIE ROMEINS-HOLLANDSE REG | 2 |
| 1.4 DIE SUID-AFRIKAANSE REG | 4 |
| 1.4.1 Onderhoud <u>stante matrimonio</u> waar die eggenotes saambly | 4 |
| 1.4.1.1 Inleiding | 4 |
| 1.4.1.2 Erkenning van 'n wedersydse onderhoudsaanspraak tussen eggenotes | 4 |
| 1.4.1.3 Die primêre plig tot onderhoud | 5 |
| 1.4.1.4 Huishoudelike benodighede | 6 |
| 1.4.1.5 Handhawing van die onderhoudsaanspraak teenoor derdes | 12 |
| 1.4.1.5.1 Inleiding | 12 |
| 1.4.1.5.2 Spesifieke gevalle | 13 |
| 1.4.1.5.2.1 Dood van die broodwinner | 13 |
| 1.4.1.5.2.1.1 Die regsplig tot onderhoud | 13 |
| 1.4.1.5.2.1.2 Vermoënskade | 15 |
| 1.4.1.5.2.2 Nie-noodlottige besering van broodwinner | 15 |
| 1.4.1.5.2.2.1 Posisie voor die Wet op Verdeling van Skadevergoeding, 1956 | 15 |
| 1.4.1.5.2.2.2 Posisie onder die Wet op Verdeling Van Skadevergoeding, 1956 | 17 |

| | | |
|---|--|----|
| 1.4.2 | Onderhoud <u>stante matrimonio</u> waar die eggenotes nie saam= bly nie | 18 |
| 1.4.2.1 | Huishoudelike benodigdhede | 18 |
| 1.4.2.2 | Geregtelike Skeiding | 23 |
| 1.4.2.2.1 | Inleiding | 23 |
| 1.4.2.2.2 | Die Gemenerereg | 24 |
| 1.4.2.2.3 | Die Suid-Afrikaanse reg | 25 |
| 1.5 | AFDWINGING VAN DIE ONDERHOUDSPLIG <u>STANTE MATRIMONIO</u> | 27 |
| 1.5.1. | Onderhoud <u>pendente lite</u> | 27 |
| 1.5.1.1 | Inleiding | 27 |
| 1.5.1.2 | Die applikant moet behoefdig wees | 27 |
| 1.5.1.3 | Die respondent moet instaat wees om onderhoud te verskaf | 27 |
| 1.5.1.4 | Die applikant moet 'n <u>prima facie</u> saak hê | 28 |
| 1.5.2 | Onderhoudsaansoeke en -eise <u>non pendente lite</u> | 32 |
| 1.5.2.1 | Inleiding | 32 |
| 1.5.2.2 | Statutêre maatreëls in die Provinsies | 32 |
| 1.5.2.2.1 | Inleiding | 32 |
| 1.5.2.2.2 | Provinsiale Wetgewing | 32 |
| 1.5.2.2.3 | Doel van die wetgewing | 34 |
| 1.5.2.3 | Die Wet op Onderhoud, Wet 23 van 1963 | 35 |
| 1.5.2.3.1 | Inleiding | 35 |
| 1.5.2.3.2 | Die tersaaklike bepalings van die Wet | 35 |
| 1.5.2.3.3 | Doelstellings van die Wet op Onderhoud | 36 |
| 1.5.2.4 | Onderhoudseise buite die statutêre maatreëls | 37 |
| 1.6 | VERBLYFREG IN DIE GESINSWONING | 39 |
| 1.7 | TUSSENTYDSE GEDINGKOSTE | 44 |
| HOOFSTUK 2 | | |
| DIE ONDERHOUDSAANSpraak BY ONTBINDING VAN DIE HUWELIK | | 58 |
| 2.1 | DIE ONTBINDING VAN DIE HUWELIK DEUR DOOD VAN EEN VAN DIE EGGENOTES | 58 |

| | | |
|-----------|--|----|
| 2.1.1 | Inleiding | 58 |
| 2.1.2 | Die Romeinse reg | 58 |
| 2.1.3 | Die Romeins-Hollandse reg | 61 |
| 2.1.4 | Die Suid-Afrikaanse reg | 66 |
| 2.2 | DIE ONTBINDING VAN DIE HUWELIK DEUR EGSKEIDING | 70 |
| 2.2.1 | Die Romeinse reg | 70 |
| 2.2.2 | Die Romeins-Hollandse reg | 74 |
| 2.2.3 | Die Suid-Afrikaanse reg | 79 |
| 2.2.3.1 | Die Suid-Afrikaanse Hofbeslissings | 79 |
| 2.2.3.2 | Die Suid-Afrikaanse skrywers | 87 |
| 2.2.3.2.1 | Skrywers wat die aanspraak ontken | 87 |
| 2.2.3.2.2 | Skrywers wat die aanspraak erken | 87 |
| 2.2.3.3 | Gevolgtrekking | 88 |
| 2.3 | ONDERHOUD NA EGSKEIDING OP GROND VAN OOREENKOMS | 89 |
| 2.3.1 | Inleiding | 89 |
| 2.3.2 | Natal | 89 |
| 2.3.3 | Oranje-Vrystaat | 90 |
| 2.3.4 | Oos-Kaap | 91 |
| 2.3.5 | Transvaal | 91 |
| 2.3.6 | Kaap die Goeie Hoop | 92 |
| 2.3.7 | Opsommend | 93 |
| | AFDELING II | |
| | DIE MATERIËLE REG INSAKE ONDERHOUD BY EGSKEIDING | 94 |
| | HOOFSTUK 1 | |
| | ERKENNING VAN 'N ONDERHOUDSAANSPRAAK BY EGSKEIDING | 94 |
| 1.1 | INLEIDING | 94 |
| 1.2 | DIE WET OP HUWELIKSAANGELEENTHEDE, WET 37 VAN 1953 | 94 |
| 1.2.1 | Artikel 10(1)(a) | 94 |
| 1.2.2 | Artikel 10(1)(b) | 96 |
| 1.2.3 | Artikel 10(2) | 98 |

| | | |
|-------------|---|-----|
| 1.3 | DIE WET OP EGSKEIDING, WET 70 VAN 1979 | 99 |
| 1.4 | SAMEVATTING | 101 |
| 1.5 | NOMINALE ONDERHOUD | 104 |
| 1.6 | AFSTANDDOENING VAN ONDERHOUD BY EGSKEIDING | 110 |
| 1.7 | AFSTANDDOENING VAN WYSIGING VAN 'N ONDERHOUDSBEVEL | 117 |
| | HOOFSTUK 2 | |
| | FAKTORE TEN AANSIEN VAN ONDERHOUDSVOORSIENING BY EGSKEIDING | 125 |
| 2.1 | INLEIDING | 125 |
| 2.A | DIE ENGELSE REG | 125 |
| 2.A.1 | ALGEMEEN | 125 |
| 2.A.2 | SOORTE BEVELE | 126 |
| 2.A.2.1 | Algemeen | 126 |
| 2.A.2.2 | Periodieke bevele | 126 |
| 2.A.2.2.1 | Versekerde periodieke bevele | 126 |
| 2.A.2.2.1.1 | Algemeen | 126 |
| 2.A.2.2.1.2 | Faktore wat spesifiek hierby geld | 126 |
| 2.A.2.2.1.3 | Voordele van die bevel | 127 |
| 2.A.2.2.2 | Onversekerde periodieke bevele | 127 |
| 2.A.2.3 | Lompsombevele | 128 |
| 2.A.2.3.1 | Algemeen | 128 |
| 2.A.2.3.2 | Spesifieke faktore wat hierby geld | 129 |
| 2.A.2.3.3 | Voordele van hierdie bevele | 130 |
| 2.A.2.3.4 | Nadele van hierdie bevele | 131 |
| 2.A.2.3.5 | Waarde-oordeel oor hierdie bevele | 132 |
| 2.A.2.4 | Eiendomsordragbevele | 132 |
| 2.A.2.4.1 | Algemeen | 132 |
| 2.A.2.4.2 | Spesifieke faktore wat hierby geld | 132 |
| 2.A.2.5 | Eiendomsbeskikkingsbevele | 133 |

| | | |
|-------------|--|-----|
| 2.A.2.6 | Wysigingsbevele van voor- en na-huweliksbebakings | 133 |
| 2.A.2.6.1 | Algemeen | 133 |
| 2.A.2.6.2 | Spesifieke faktore wat hierby geld | 134 |
| 2.A.2.7 | Bevele wat die aanspraak van enige van die eggenotes. ingevolge 'n bemaking kan uitwis of verminder | 134 |
| 2.A.2.8 | Verkoopbevele | 135 |
| 2.A.2.9 | Waardeoordeel oor bevele 2.A.2.3-2.A.2.8 | 135 |
| 2.A.2.10 | Bevele ingevolge ooreenkomste | 135 |
| 2.A.2.10.1 | Algemeen | 135 |
| 2.A.2.10.2 | "Clean break"-ooreenkomste | 139 |
| 2.A.2.10.3 | Ooreenkomste wat buite die bepalings waarvoor die Wet voorsiening maak, val | 142 |
| 2.A.2.11 | Afwysingsbevele van periodieke onderhoud | 142 |
| 2.A.2.12 | Nominale bevele | 146 |
| 2.A.3 | FAKTORE BY FINANSIËLE VOORSIENING | 147 |
| 2.A.3.1 | Algemeen | 147 |
| 2.A.3.2 | "All the circumstances of the case, first consideration being given to the welfare while a minor of <u>any</u> child of the family who has not attained the age of eighteen." - Artikel 25(1) | 148 |
| 2.A.3.3 | Die faktore spesifiek vermeld in artikel 25(2) | 150 |
| 2.A.3.3.1 | Inleiding | 150 |
| 2.A.3.3.2 | "The income, earning capacity, property and other financial resources which each of the parties to the marriage has or is likely to have in the foreseeable future, including in the case of earning capacity any increase in the capacity which it would in the opinion of the court be reasonable to expect a party to the marriage to take steps to acquire" - Artikel 25(2)(a) | 150 |
| 2.A.3.3.2.1 | Algemeen | 151 |
| 2.A.3.3.2.2 | Inkomste uit hoofde van verdienste | 151 |
| 2.A.3.3.2.3 | Kapitale bates | 151 |
| 2.A.3.3.2.4 | Geldleen fasiliteite | 152 |
| 2.A.3.3.2.5 | Vrywillige toelaes | 152 |

| | | |
|-------------|---|-----|
| 2.A.3.3.2.6 | "Supplementary Benefits" | 153 |
| 2.A.3.3.2.7 | Potensiële Verdienvermoë | 154 |
| 2.A.3.3.2.8 | "Other financial resources" | 157 |
| 2.A.3.3.2.9 | "Foreseeable future" | 159 |
| 2.A.3.3.3 | "The financial needs, obligations and responsibilities which each of the parties to the marriage has or is likely to have in the foreseeable future" - Artikel 25(2)(b) | 159 |
| 2.A.3.3.4 | "The standard of living enjoyed by the family before the breakdown of marriage" - Artikel 25(2)(c) | 161 |
| 2.A.3.3.5 | "The age of each party to the marriage and the duration of the marriage" - Artikel 25(2)(d) | 162 |
| 2.A.3.3.5.1 | Die ouderdom van elk van die partye | 162 |
| 2.A.3.3.5.2 | Die duur van die huwelik | 163 |
| 2.A.3.3.6 | "Any physical or mental disability of either of the parties to the marriage" - Artikel 25(2)(e) | 165 |
| 2.A.3.3.7 | "The contributions which each of the parties has made or is likely in the foreseeable future to make to the welfare of the family, including any contribution by looking after the home or caring for the family" - Artikel 25(2)(f) | 166 |
| 2.A.3.3.8 | "The conduct of each of the parties, if that conduct is such that it would in the opinion of the court be inequitable to disregard it" - Artikel 25(2)(g) | 169 |
| 2.A.3.3.8.1 | Inleiding | 169 |
| 2.A.3.3.8.2 | Watter gedrag word in aanmerking geneem? | 169 |
| 2.A.3.3.8.3 | Wat word bedoel met "obvious and gross"? | 172 |
| 2.A.3.3.8.4 | Gedrag is nie beperk tot huweliksgedrag nie | 173 |
| 2.A.3.3.8.5 | Verklarende bevels oor gedrag | 174 |
| 2.A.3.3.8.6 | Hoe beïnvloed gedrag, die finansiële bevel? | 174 |
| 2.A.3.3.9 | "In the case of proceedings for divorce or nullity of marriage, the value to each of the parties to the marriage of any benefit (for example, a pension) which, by reason of dissolution or annulment of the marriage, that party will lose the chance of acquiring" - Artikel 25(2)(h) | 175 |

| | | |
|---------------|--|-----|
| 2.A.3.4 | Die statutêre oogmerk | 178 |
| 2.A.3.5 | Artikel 25A as faktor | 179 |
| 2.A.3.6 | Die een-derde-reël | 180 |
| 2.A.3.6.1 | Motivering van die reël | 180 |
| 2.A.3.6.2 | Dit is nie 'n regsreël' nie | 181 |
| 2.A.3.6.3 | Gevalle waar die reël nie toepassing vind nie | 181 |
| 2.A.3.6.3.1 | Die geslag van die applikant | 181 |
| 2.A.3.6.3.2 | Waar die partye tot die laer inkomstegroep behoort | 182 |
| 2.A.3.6.3.3 | Waar die partye welaf is | 182 |
| 2.A.3.6.3.4 | Waar die partye kort getroud is | 182 |
| 2.A.3.6.3.5 | Verhouding tussen periodieke en kapitale bevele | 183 |
| 2.A.3.6.3.6 | Hertroue en kohabitasie | 183 |
| 2.A.3.6.3.7 | Gedrag van die partye | 183 |
| 2.A.3.6.4 | Gevalle waar die reël toepassing vind | 184 |
| 2.A.3.6.4.1 | Periodieke bevele ingevolge artikels 23(1)(a) en (b) | 184 |
| 2.A.3.6.4.2 | Eiendomsoordragbevele en andere ingevolge artikels 24(1) (a), (b), (c), (d) en lomsombevele ingevolge artikel 23(1)(c) | 184 |
| 2.A.3.6.4.2.1 | Inleiding | 184 |
| 2.A.3.6.4.2.2 | "Familiebates" | 184 |
| 2.A.3.6.4.2.3 | Bates wat nie "familiebates" is nie | 185 |
| 2.A.3.6.4.2.4 | Die gesinswoning | 185 |
| 2.A.3.6.5 | Die waarde van die reël | 189 |
| 2.A.3.6.6 | Kritiek teen die reël | 189 |
| 2.A.4 | EVALUASIE VAN DIE BEGINSELS | 190 |
| 2.A.4.1 | Algemeen | 190 |
| 2.A.4.2 | Die "minimal loss" of kompensasiëbeginsel | 192 |
| 2.A.4.3 | Die "entitlement" of vergoedingsbeginsel | 197 |
| 2.A.4.4 | Die behoefte-beginsel | 202 |
| 2.A.4.4.1 | Die behoeftes van elke eggenoot | 202 |

| | | |
|-----------------|--|-----|
| 2.A.4.4.2 | Die behoeftes van die kinders | 202 |
| 2.A.4.5 | Die selfvoorsienendheidsbeginsel | 203 |
| 2.A.4.6 | Beginsels waaraan erkenning verleen moet word | 204 |
| 2.A.4.6.1 | Die vennootskapsbeginsel | 204 |
| 2.A.4.6.2 | Die gelyke-risiko-beginsel | 205 |
| 2.A.4.6.3 | Die selfvoorsienendheidsbeginsel | 206 |
| 2.A.4.6.4 | Die rol wat gedrag by finansiële voorsiening moet speel | 207 |
| 2.A.4.6.5 | Die behoeftes van kinders as grondbeginsel | 208 |
| 2.A.4.7 | Die Skotse model as voorbeeld | 208 |
| 2.A.4.8 | Gevolgtrekking | 212 |
| 2.B | DIE SUID-AFRIKAANSE REG | 214 |
| 2.B.1 | FAKTORE WAT IN AG GENEEM WORD BY DIE TOEKENNING VAN ONDERHOUD TUSSEN EGGENOTES BY EGSKEIDING | 214 |
| 2.B.1.1 | Geen onderhoudsooreenkoms | 214 |
| 2.B.1.1.1 | Die basiese beginsels | 214 |
| 2.B.1.1.2 | Die onderhoudsbehoefte van die eiser | 216 |
| 2.B.1.1.2.1 | Algemeen | 216 |
| 2.B.1.1.2.2 | Die behoefte | 216 |
| 2.B.1.1.2.3 | Privaatskulde en verpligtinge van die eiser | 219 |
| 2.B.1.1.2.4 | Die vermoë van die eiser | 220 |
| 2.B.1.1.2.4.1 | Algemeen | 220 |
| 2.B.1.1.2.4.2 | Die verdienvermoë | 221 |
| 2.B.1.1.2.4.3 | Potensiële verdienvermoë | 222 |
| 2.B.1.1.2.4.4 | Inkomste uit ander bronne | 223 |
| 2.B.1.1.2.4.4.1 | Algemeen | 223 |
| 2.B.1.1.2.4.4.2 | Bestaande vermoëns | 223 |
| 2.B.1.1.2.4.4.3 | Verwagte vermoëns | 231 |
| 2.B.1.1.2.4.4.4 | Vrywillige toelaes | 232 |
| 2.B.1.1.3 | Die vermoë van die aanspreeklike om onderhoud te betaal | 233 |
| 2.B.1.1.3.1 | Algemeen | 233 |

| | | |
|-----------------|---|-----|
| 2.B.1.1.3.2 | Die vermoë | 233 |
| 2.B.1.1.3.2.1 | Die verdienvermoë van die aanspreeklike | 233 |
| 2.B.1.1.3.2.2 | Die potensiele verdienvermoë van die aanspreeklike | 235 |
| 2.B.1.1.3.2.3 | Inkomste uit ander bronne | 236 |
| 2.B.1.1.3.2.3.1 | Algemeen | 236 |
| 2.B.1.1.3.2.3.2 | Bestaande vermoë | 236 |
| 2.B.1.1.3.2.3.3 | Verwagte vermoë | 237 |
| 2.B.1.1.3.2.4 | Die onderhoudsbehoefte en toelaatbare aftrekkings van die aanspreeklike | 237 |
| 2.B.1.1.3.2.4.1 | Die onderhoudsbehoefte van die aanspreeklike | 237 |
| 2.B.1.1.3.2.4.2 | Ander toelaatbare aftrekkings | 238 |
| 2.B.1.1.4 | Die verhouding tussen die onderhoudsbehoefte van die eiser en die vermoë van die verweerder | 238 |
| 2.B.1.1.5 | Die diskresie om onderhoud te vermeerder of te verminder | 241 |
| 2.B.1.1.5.1 | Algemeen | 241 |
| 2.B.1.1.5.2 | Die ouderdom van elk van die partye | 241 |
| 2.B.1.1.5.3 | Die duur van die huwelik | 242 |
| 2.B.1.1.5.4 | Lewenspeil van die partye voor die egskeiding | 248 |
| 2.B.1.1.5.5 | Die gedrag van die partye vir sover dit op die verbrekking van die huwelik betrekking het | 248 |
| 2.B.1.1.5.6 | Enige ander faktor wat na die oordeel van die hof in aanmerking geneem behoort te word | 257 |
| 2.B.1.1.5.6.1 | Algemeen | 257 |
| 2.B.1.1.5.6.2 | Gesindheid van die verweerder | 257 |
| 2.B.1.1.5.6.3 | Nominale onderhoudsbevele | 260 |
| 2.B.1.1.5.6.4 | Die onderhoudsaanspraak <u>stante matrimonio</u> en die onderhoudsaanspraak by egskeiding | 261 |
| 2.B.1.1.5.6.5 | Inflasie | 261 |
| 2.B.1.1.5.6.5.1 | Algemeen | 261 |
| 2.B.1.1.5.6.5.2 | Word inflasie in ag geneem? | 262 |
| 2.B.1.1.5.6.6 | Voorhuwelikse kohabitasie | 265 |

| | | |
|---------------|--|-----|
| 2.B.1.1.6 | Gevolgtrekking | 265 |
| 2.B.1.1.6.1 | Inleiding | 265 |
| 2.B.1.1.6.2 | Die regsfungering van onderhoud by egskeiding | 265 |
| 2.B.1.1.6.3 | Beginnels wat die toekenning van onderhoud ten grondslag lê | 268 |
| 2.B.1.1.6.3.1 | Die behoefte-beginsel | 268 |
| 2.B.1.1.6.3.2 | Die vergoedingsbeginsel | 269 |
| 2.B.1.1.6.3.3 | Die "clean break"-beginsel | 273 |
| 2.B.1.1.6.3.4 | Die kompensasiëbeginsel | 275 |
| 2.B.1.1.6.4 | Aanbevelings vir verbetering | 276 |
| 2.B.1.1.6.4.1 | Inleiding | 276 |
| 2.B.1.1.6.4.2 | Behuising | 276 |
| 2.B.1.1.6.4.3 | Meer staatshulp en ondersteuning aan geskeides | 276 |
| 2.B.1.1.6.4.4 | Die gelyke-risiko-beginsel | 277 |
| 2.B.1.1.6.4.5 | Blootstelling van die finansiële posisie van die partye | 277 |
| 2.B.1.2 | Onderhoudsooreenkomste ingevolge artikels 10(1)(b) en 10(2) van die Wet op Huweliksaangeleenthede 1953, soos vervang deur artikel 7(1) van die Wet op Egskeiding 1979 | 277 |
| 2.B.1.2.1 | Die doel van onderhoudsooreenkomste | 277 |
| 2.B.1.2.2 | Formeelregtelike vereistes van onderhoudsbevele ingevolge onderhoudsooreenkomste | 279 |
| 2.B.1.2.2.1 | Die hof wat die onderhoudsbevel maak (Jurisdiksie van die hof) | 279 |
| 2.B.1.2.3 | Materieelregtelike vereistes van onderhoudsbevele ingevolge onderhoudsooreenkomste | 281 |
| 2.B.1.2.3.1 | Vormvereistes waaraan die onderhoudsooreenkoms moet voldoen | 282 |
| 2.B.1.2.3.2 | Die tydsmoment in onderhoudsooreenkomste ingevolge artikel 10(1)(b) van die Wet op Huweliksaangeleenthede, 1953 soos gewysig deur artikel 7(1) van die Wet op Egskeiding, 1979 | 282 |
| 2.B.1.2.3.3 | Die begunstigde ingevolge onderhoudsooreenkomste | 283 |
| 2.B.1.2.3.4 | Die bevoegdheid van die hof by die maak van onderhoudsbevele ingevolge onderhoudsooreenkomste | 285 |

| | | |
|-----------------|--|-----|
| 2.B.1.2.3.4.1 | Diskresionêre bevoegdheid van die hof | 285 |
| 2.B.1.2.3.4.2 | Bevoegdheid van die hof om ingevolge artikel 10(2) 'n onderhoudsooreenkoms deel van die oorspronklike bevel te maak | 287 |
| 2.B.1.2.3.5 | Geldigheid en gevolge van besondere bepalinge in onderhoudsooreenkomste | 288 |
| 2.B.1.2.3.5.1 | Inleiding | 288 |
| 2.B.1.2.3.5.2 | Die <u>dum casta et sola vixerit</u> -bepaling | 288 |
| 2.B.1.2.3.5.3 | Afstanddoeningsbepalinge in onderhoudsooreenkomste | 289 |
| 2.B.1.2.3.5.4 | Bepaling in die ooreenkoms dat eiser die onderhoudsvoorsiening sal maak | 291 |
| 2.B.1.2.3.5.5 | Dood en hertroue as ontbindende voorwaardes in onderhoudsooreenkomste | 292 |
| 2.B.1.2.3.5.5.1 | Dood as ontbindende voorwaarde | 292 |
| 2.B.1.2.3.5.5.2 | Hertroue as ontbindende voorwaarde | 293 |
| 2.B.1.2.3.5.6 | Eskalasiëklousules | 294 |
| 2.B.1.2.3.5.7 | Bateverdelings- en lomsombepaling | 295 |
| 2.B.1.2.3.5.8 | Enige ander bepaling | 297 |
| 2.2 | DIE TWEE STELSLS - 'N SLOTBESKOUING | 297 |
| HOOFSTUK 3 | | |
| | DIE WYSIGING, INTREKking EN OPSKORTING VAN 'N ONDERHOUDSBEVEL | 302 |
| 3.1 | DIE DOEL VAN HIERDIE BEVOEGDHEID | 302 |
| 3.2 | DIE BEWYSLAS | 302 |
| 3.3 | JURISDIKSIE VAN DIE HOF OM BEVELE TE WYSIG | 302 |
| 3.4 | DIE BEVOEGDHEID VAN DIE HOF INGEVOLGE ARTIKEL 10 VAN DIE WET OP HUWELIKSAANGELEENTHEDE, 1953, SOOS VERVANG MET ARTIKEL 8 VAN DIE WET OP EGSKEIDING, 1979 | 306 |
| 3.4.1 | Inleiding | 306 |
| 3.4.2 | Die begrip "onderhoudsbevel" | 306 |
| 3.4.2.1 | Die begunstigde ingevolge die onderhoudsbevel | 306 |
| 3.4.2.2 | Die vorm van onderhoudsbevele | 307 |
| 3.4.2.3 | Die begrip "onderhoud" | 312 |
| 3.4.2.3.1 | Inleiding | 312 |

| | | |
|---------------|---|-----|
| 3.4.2.3.2 | Kinders | 312 |
| 3.4.2.3.3 | Ouers | 315 |
| 3.4.2.3.4 | Broers of Susters | 315 |
| 3.4.2.3.5 | Eggenotes | 316 |
| 3.4.2.4 | Die begrip "bevel" | 317 |
| 3.4.2.5 | Samevatting | 324 |
| 3.4.3 | Die begrippe "wysig", "opskort" en "intrek" | 325 |
| 3.4.4 | Dood van onderhoudspligtige | 326 |
| 3.4.5 | Retrospektiewe wysigingsbevoegdheid | 328 |
| 3.4.6 | Inperking van die hof se wysigingsbevoegdheid | 334 |
| 3.5 | FAKTORE VIR WYSIGING, INTREKKING OF OPSKORTING VAN 'N ONDERHOUDSBEVEL | 335 |
| 3.5.1 | Inleiding | 335 |
| 3.5.2 | Die statutêre bepalings | 335 |
| 3.5.3 | "Voldoende rede" - ondefinieerbaar | 336 |
| 3.5.4 | Omstandighede wat kwalifiseer as "voldoende rede" | 337 |
| 3.5.4.1 | Die algemene beginsels | 337 |
| 3.5.4.2 | Veranderde finansiële omstandighede | 339 |
| 3.5.4.2.1 | Verandering in vermoë | 339 |
| 3.5.4.2.1.1 | Algemeen | 339 |
| 3.5.4.2.1.2 | Erflatings en/of skenkings | 340 |
| 3.5.4.2.1.3 | Verdienvermoë | 341 |
| 3.5.4.2.1.4 | Beleggingsverpligting | 343 |
| 3.5.4.2.1.5 | Inflasie as wysigende faktor | 344 |
| 3.5.4.2.2 | Verandering in behoeftes | 352 |
| 3.5.4.2.2.1 | Algemeen | 352 |
| 3.5.4.2.2.2 | Gesondheid | 353 |
| 3.5.4.2.2.3 | Ouderdom | 355 |
| 3.5.4.2.2.4 | Diverse ander omstandighede | 355 |
| 3.5.4.2.2.4.1 | Algemeen | 355 |

| | | |
|--------------------------------------|---|-----|
| 3.5.4.2.2.4.2 | Kapitale uitgawes | 356 |
| 3.5.4.2.2.4.3 | Hertroue | 357 |
| 3.5.4.2.2.4.4 | Stiefkinders | 363 |
| 3.5.4.2.2.4.5 | Eie kinders | 364 |
| 3.5.4.3 | Morele en billikheidsfaktore | 364 |
| 3.5.4.3.1 | Algemeen | 364 |
| 3.5.4.3.2 | Onderhandelingsomstandighede by onderhoudsooreenkomste | 365 |
| 3.5.4.3.3 | Onderhoudsbevele uitgevaardig voor inwerkingtreding van die Wet op Huweliksaangeleenthede, 1953 | 368 |
| 3.5.4.3.4 | Die onskuldige het die onderhoudsonderneming gemaak | 369 |
| 3.5.4.3.5 | Wysigingsooreenkoms | 371 |
| 3.5.4.3.6 | Misleiding van die hof deur een van die partye | 375 |
| 3.5.4.3.7 | Tydsverloop | 376 |
| 3.5.4.3.8 | Motief | 376 |
| 3.5.4.3.9 | Gedrag van die onderhoudsgeregtigde | 377 |
| 3.5.4.4 | Spesifieke gevalle | 384 |
| 3.5.4.4.1 | Die wysiging van agterstallige onderhoud | 384 |
| 3.5.4.4.1.1 | Inleiding | 384 |
| 3.5.4.4.1.2 | Wysiging van agterstallige onderhoud | 385 |
| 3.5.4.4.1.3 | Wysiging van die vonnis waarvoor 'n lasbrief vir eksekusie uitgereik is | 386 |
| 3.5.4.4.1.4 | Terugdatering van 'n wysigingsaansoek | 387 |
| 3.5.4.4.1.5 | Die terugbetalingswyse | 388 |
| 3.5.4.4.2 | Die wysiging van 'n onderhoudsbevel na die dood van 'n pligtige | 389 |
| 3.6 | APPÈLBEVOEGDHEID | 391 |
| 3.7 | GEVOLGTREKKING | 392 |
| HOOFSTUK 4 | | |
| DIE BEËINDIGING VAN ONDERHOUDSBEVELE | | 394 |
| 4.1 | INLEIDING | 394 |
| 4.2 | DOOD VAN EEN OF ALBEI VAN DIE PARTYE | 394 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 4.3 | SEKWESTRASIE VAN DIE PLIGTIGE SE BOEDEL | 398 |
| 4.4 | HERTROUE EN VERWANTE AANGELEENTHEDE | 408 |
| 4.4.1 | Hertroue van die geregtigde | 408 |
| 4.4.2 | Nietige huwelik gesluit deur die geregtigde | 409 |
| 4.4.3 | Vernietigbare huwelik gesluit deur die geregtigde | 410 |
| 4.4.4 | Onkuisse gedrag van die onderhoudsgeregtigde | 412 |
| 4.5 | AFSTANDDOENING VAN DIE REG OP ONDERHOUD INGEVOLGE 'N ONDERHOUDSBEVEL | 412 |
| 4.6 | ANDER BEPALINGS VAN DIE ONDERHOUDSBEVEL | 413 |
| 4.7 | INTREKKING VAN DIE ONDERHOUDSBEVEL DEUR DIE HOF | 413 |
| 4.8 | GEVOLGTREKKING | 414 |
| | AFDELING III SLOTBESKOUIING | 416 |
| | OPSOMMING | 420 |
| | SUMMARY | 422 |
| | STATUTE REGISTER | 424 |
| 1. | Engeland | 424 |
| 2. | Suid-Afrika | 426 |
| 3. | Zimbabwe | 429 |
| | SAKEREGISTER | 430 |
| 1. | Engeland | 430 |
| 2. | Suid-Afrika en Zimbabwe | 436 |
| 3. | Verenigde State van Amerika | 458 |
| | BIBLIOGRAFIE | 459 |

INLEIDING

1. OOGMERK VAN DIE ONDERSOEK

Onderhoud tussen eggenotes is 'n onderwerp waarmee 'n voornemende regsgeleerde reeds by die meeste Suid-Afrikaanse universiteite in die eerste studiejaar kennis maak. Alle handboeke oor die familiereg raak hierdie onderwerp aan. Daar bestaan egter geen uitgebreide navorsing oor die onderwerp in ons regsliteratuur nie en die doel is om hierdie leemte te vul. Die doel met die ondersoek is om die onderhoudsaanspraak tussen eggenotes by egskeiding te sistematiseer en om die belangrikste aspekte hiervan te ondersoek en te evalueer. Weens die wye omvang hiervan is dit 'n haas onmoontlike taak om 'n uitputtende ondersoek van alle aspekte te doen, maar word daar gepoog om 'n beeld van die reg insake die onderhoudsaanspraak by egskeiding te gee om as verwysingsraamwerk vir die probleme wat daarmee ondervind mag word, te dien.

Die ondersoek is toegespits op die aanspraak tussen eggenotes en dan spesifiek by egskeiding. Daar word sydelings na die aanspraak stante matrimonio verwys maar die ondersoek is nie hierop toegespits nie.

2. UITEENSETTING VAN DIE ONDERSOEK

Die ondersoek word in twee afdelings behandel.

Afdeling I handel oor die erkenning van die onderhoudsaanspraak tussen eggenotes. Weens die omvang van die erkenning van die aanspraak is die gedagte nie om 'n histories uitputtende uiteensetting hiervan te gee nie, maar word daar gepoog om, onder die verskeie aspekte wat hieronder bespreek word, kortliks op die gemeenregtelike agtergrond te wys. Dit is daarom, dat daar nie, soos tradisioneel die gebruik is, 'n aparte afdeling waaronder die historiese ondersoek geloods word, bestaan nie. Dit sou ook futiel wees om enige historiese erkenning van die aanspraak by egskeiding te probeer vind.¹

In afdeling II word die materiële reg insake die aanspraak krities ondersoek. Die ondersoek neem die toepaslike bepalinge van die herroepe Wet op Huweliksaangeleenthede² in oënskou en vorm saam met die bepalinge

1. Hieronder I 2 2.

2. Art 10 van Wet 37 van 1953.

van die huidige Wet op Egskeiding¹ die sentrale ondersoekgebied. In hoofstuk 2² word die faktore wat onderhoudstoekenning ten grondslag lê, ondersoek. Die faktore wat die Engelse reg in ag neem by finansiële voorsiening na egskeiding word ook hier bespreek en ek wy nie 'n aparte afdeling hieraan nie.

In die ondersoek word daar gewys op die onderskeid wat die Engelse en die Suid-Afrikaanse reg by ontbinding van die huwelik deur egskeiding ten grondslag lê en word hierdie beginsels geëvalueer en voorstelle vir verbetering aan die hand gedoen.

'n Ondersoek word ook aan die faktore wat vir wysiging van 'n onderhoudsbevel aangetoon moet word, gewy³ en die ondersoek sluit af met 'n hoofstuk⁴ wat handel oor die beëindiging van onderhoudsbevele.

3. DIE WYSE VAN NAVORSING

Soos reeds hierbo van gewag gemaak is, lewer 'n gemeenregtelike ondersoek na die erkenning van die aanspraak by egskeiding weinig op. Die swygzaamheid van die meeste gemeenregtelike skrywers hieroor dwing 'n mens tot die slotsom dat die aanspraak nie bestaan het nie. In dié lig gesien, het die gemenerereg ten opsigte van die ondersoek 'n vrugtelose soektog tot gevolg gehad en is die enigste waarde van die historiese ondersoek bloot om die ontkenning van die aanspraak te bevestig.

Statutêre erkenning van 'n aanspraak om aansoek om onderhoud te doen word verleen in artikel 10 van die Wet op Huweliksaangeleenthede.⁵

Dié wetgewende bepalings vorm dan die hooftema van die ondersoek.

As regsvergelijkende stelsel word daarna die Engelse reg verwys. As hoof motivering het die keuse op dié regstelsel geval omdat ons howe telkemale in die onderhoudsreg na dié stelsel verwys.⁶ Die rede vir verwysing na die Engelse reg is nie bekend nie, maar die motivering mag

-
1. Arts 7 en 8 van Wet 70 van 1979.
 2. Hieronder II 2.
 3. Hieronder II 3.
 4. Hieronder II 4.
 5. Wet 37 van 1953 soos vervang met art 7 van die Wet op Egskeiding, Wet 70 van 1979.
 6. Vgl o a ten aansien van afstanddoening van onderhoud en afstanddoening van wysiging van 'n onderhoudsbevel : Claassens v Claassens 1981 1 SA 360 (N), Schutte v Schutte 1986 1 SA 872 (A), ten aansien van gedrag as faktor by onderhoudstoekenning : Swart v Swart 1980 4 SA 364 (O), Singh v Singh 1983 1 SA 781 (K), en ten aansien van

enersyds berus op die feit dat die Suid-Afrikaanse egskeidingsreg net soos die Engelse egskeidingsreg ook met die huweliksverbodskelingsbeginsel as grond vir egskeiding en dus met 'n skuldlose egskeidingsreg werk en andersyds mag as motivering hiervoor dien die historiese bande wat ons land en ook ons reg met Engeland het. Die ondersoek toon egter aan dat weens die benaderingsverskil wat daar tussen die twee stelsels ten opsigte van finansiële gevolge van egskeiding bestaan, die beginsels in die Engelse reg met omsigtigheid toegepas moet word.

As verdere motivering word die Engelse reg juis gekies as vergelykende stelsel omdat die uitgangspunt van hierdie stelsel ten opsigte van die finansiële gevolge van egskeiding so radikaal van ons eie verskil. Die sogenaamde vrye diskresieeler van die Engelse reg en die totaliteitsbenadering van hierdie stelsel, waar onderhoud en die ander finansiële gevolge van egskeiding nie duidelik onderskei word nie, bied 'n ander insig vir die billike beslegting van die egskeidingsgeding. Dit bied dan om hierdie rede as vergelykende stelsel 'n model waarteen ons ons eie krities kan beskou.

Die bespreking van die Suid-Afrikaanse reg berus hoofsaaklik op 'n kritiese analise van die positiewe reg. Die oogmerk is om die beginsels wat die toekenning van onderhoudsbevele tussen eggenotes by egskeiding ten grondslag lê, te evalueer. Die faktore wat in aanmerking geneem is by wysiging van die bevele word ook krities bespreek en laastens wys ek ook op die omstandighede wat 'n rol speel by beëindiging van die bevele. Met hierdie doelstelling word die hoop dan uitgespreek dat die ondersoek 'n aanknoping kan bied ten einde probleme met betrekking tot die onderhoudsreg tussen eggenotes by egskeiding te oorbrug.

art 7(3) as faktor : Beaumont v Beaumont 1985 4 SA 171 (W), Van Gysen v Van Gysen 1986 1 SA 56 (K).

AFKORTINGS

| | |
|-----------------|--|
| <u>A-ALR</u> | Anglo-American Law Review |
| <u>AJ</u> | Acta Juridica |
| All ER | All England Reports |
| <u>ASSAL</u> | Annual Survey of South African Law |
| <u>Cape LJ</u> | Cape Law Journal |
| <u>CILSA</u> | Comparative and International Law Journal of Southern Africa |
| <u>De Rebus</u> | De Rebus Procuratoriis |
| <u>Fam Law</u> | Family Law |
| FLR | Family Law Reports |
| <u>ICLQ</u> | International and Comparative Law Quarterly |
| <u>LQR</u> | Law Quarterly Review |
| <u>MLR</u> | Modern Law Review |
| <u>New LJ</u> | New Law Journal |
| <u>SALJ</u> | South African Law Journal |
| <u>Sol Jo</u> | Solicitors' Journal |
| <u>THR-HR</u> | Tydskrif vir Hedendaagse Romeins-Hollandse Reg |
| <u>TSAR</u> | Tydskrif vir Suid-Afrikaanse Reg |
| WLR | Weekly Law Reports |