



ACTUALIA ALGEMENE VOORWAARDEN

Kluwer Opleidingen

Steven Ongena, McGuireWoods

21 november 2007

OVERZICHT

- I. TEGENSTELBAARHEID VAN
ALGEMENE VOORWAARDEN**
- II. ALGEMENE VOORWAARDEN EN DE
WET HANDELSPRAKTIJKEN (WHPC)**
- III. WET TER BESTIJDING VAN DE
BETALINGSACHTERSTAND**
- IV. INVORDERINGEN IN DE EUROPESE
UNIE**

I. TEGENSTELBAARHEID VAN ALGEMENE VOORWAARDEN

Specifieke casus: Conflict tussen factuurvoorwaarden versus voorheen overeengekomen voorwaarden

Cassatie dd. 7 januari 2005:

“Dat ... de rechter ... uit de aanvaarding van de factuur een feitelijk vermoeden kan putten en er het bewijs kan in vinden dat de schuldenaar zijn akkoord heeft gegeven met de in de factuur vermelde verbintenis;

Dat dit ook geldt wanneer de aanvaarde factuur is gestuurd in uitvoering van een schriftelijke overeenkomst maar daarvan gedeeltelijk afwijkende verbintenissen inhoudt.”

Onderliggende redenering:

1. Verplichting handelaar om onjuiste documenten te protesteren
2. Gebrek aan protest creëert weerlegbaar vermoeden van stilzwijgende aanvaarding
3. Er is een feitelijk vermoeden dat stilzwijgende aanvaarding ook geldt voor factuurvoorwaarden als zijnde weerslag van voorheen overeengekomen regeling
4. Feitelijk vermoeden is weerlegbaar en kan worden tegengesproken door bestemming van factuur

5. Omkering van bewijslast: bestemming wordt geacht niet in te stemmen en schuldeiser zal dienen aan te tonen dat afwijkende factuurvoorwaarden werden aanvaard door bestemming via:
 - (i) bewijs van niet-protest van de factuur met inbegrip van factuurvoorwaarden; en
 - (ii) bewijs van bijzondere omstandigheden die stilzwijgen “omstandig” maken (vb. Kooph. Brussel dd. 16 januari 2004)

II. ALGEMENE VOORWAARDEN EN DE WET HANDELSPRAKTIJKEN (WHPC)

1. Wet van 6 december 2006 inzake verbod op prijsverhoging bij weigering van domiciliëring of elektronische facturatie

Situering binnen WHPC

In hoofdstuk V inzake verkoop aan consumenten:
aanvullingen van de lijst van oneerlijke bedingen (art
32,29 en 32,30 WHPC)

Toepassing

- Verkoopsovereenkomsten (= producten of diensten)
- Afgesloten vanaf 10 december 2006
- Tussen verkoper en consument

Regeling

- Verbod op prijsverhoging t.a.v. aangekondigde prijs ingevolge weigering van domiciliëring / elektronische facturatie maar geen verbod op prijsdifferentiatie

Sancties

- Nietigheid, eventueel ambtshalve op te werpen
- Stakingsvordering
- Grondslag voor vordering ex artikel 1382 B.W.

2. Wet van 25 april 2007 inzake stilzwijgende verlenging van dienstovereenkomsten van bepaalde duur

Situering binnen WHPC

In hoofdstuk V inzake verkoop aan consumenten komt nieuwe afdeling 5 inzake stilzwijgende verlenging van overeenkomsten van bepaalde duur

Toepassing

- Dienstovereenkomst
- Van bepaalde duur met clause van stilzwijgende verlenging
- Afgesloten vanaf 25 mei 2007 (?)
- Tussen verkoper en consument

Regeling

Bijzondere informatieplicht inzake stilzwijgende verlenging bij aangaan initiële overeenkomst

Te allen tijde opzegbaarheid na stilzwijgende verlenging voor bepaalde duur met maximale opzegduur van één maand

Sancties

1. Onmiddellijke beëindiging na initiële duur
2. Onmiddellijk opzegbaar

3. Wet van 5 juni 2007 tot wijziging van de WHPC (richtlijn 2005/29/EG betreffende oneerlijke handelspraktijken)

Situering binnen WHPC

Voornamelijk Hoofdstuk VII - Praktijken strijdig met de eerlijke gebruiken

Toepassing

Verbod op oneerlijke handelspraktijken

Vanaf 1 december 2007

Vanwege verkoper ten aanzien van consument
Voor, gedurende en na tekoopaanbieding en verkoop
Van producten of diensten

Regeling

Oneerlijke handelspraktijk is:

- (i) in strijd met de vereisten van professionele toewijding; en
- (ii) verstoort wezenlijk het economisch gedrag van de consument op wie praktijk gericht is (of kan wezenlijk verstoren)

Misleidende handelspraktijk is handelspraktijk die:

- (i) gepaard gaat met onjuiste informatie of informatie die (zelfs wanneer feitelijk correct) een consument bedriegt of kan bedriegen; en
- (ii) een consument beïnvloedt of kan beïnvloeden in het nemen van een transactiebesluit.

Misleidende omissie

Naast algemene definitie is er een zwarte lijst van 22 misleidende handelspraktijken

Agressieve handelspraktijk is handelspraktijk die:

- (i) door intimidatie, dwang of ongepaste beïnvloeding
- (ii) de keuzevrijheid of vrijheid van handelen beperkt of mogelijk beperkt
- (iii) waardoor een consument beïnvloed wordt of kan beïnvloed worden in het nemen van een transactie-besluit

Naast algemene definitie is er een zwarte lijst van 7 agressieve handelspraktijken

Sancties

Terugbetalingsverplichting waarbij teruggaveplicht *hetzij* automatisch vervalt *hetzij* facultatief kan vervallen.

Stakingsvordering

Laat civielrechtelijke sancties onverlet (?)

4. Varia

- (i) Wet van 6 december 2006 inzake verbod om telefoonoproepen naar aankoopdienst aan hogere kost aan te rekenen dan voor geografisch nummer (art 94 ter WHPC)
- (ii) K.B.'s genomen teneinde evenwicht van rechten en plichten te verzekeren in verkoopsovereenkomsten met consumenten (art 34 WHPC):
 - Koninklijk Besluit betreffende het typecontract voor huwelijksbemiddeling dd. 18 november 2005
 - Koninklijk Besluit betreffende het gebruik van bepaalde bedingen in de bemiddelingsovereenkomsten van vastgoedmakelaars dd. 12 januari 2007
- (iii) Wet van 15 mei 2007 betreffende de consumentenakkoorden (art 94 quinquies tot 94 decies WHPC)

III. WET TER BESTIJDING VAN DE BETALINGSACHTERSTAND

1. Nalatigheidsinterest versus wettelijke interest

Programmawet van 27 december 2006 wijzigt de wet van 5 mei 1865 betreffende de lening tegen interest

Wettelijke interest in burgerlijke handelszaken wordt vanaf 2007 per civiel jaar vastgelegd (EURIBOR afgerond naar hogere kwart procent).

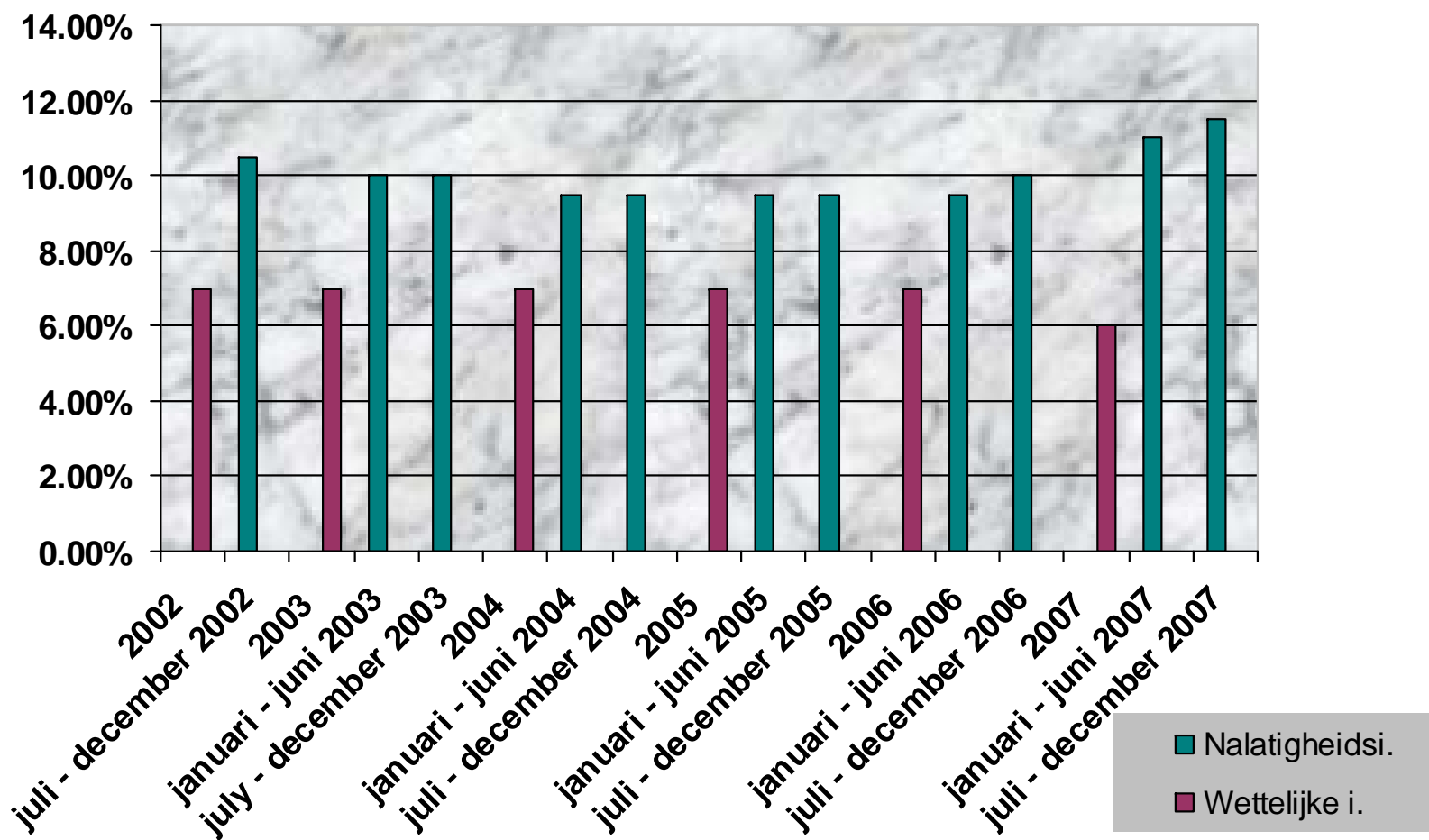
Actueel 6 % p.a.

Fiscale zaken: 7 % p.a. en wijzigbaar per K.B.

Evolutie van de wettelijke interest



Nalatigheidsinterest versus wettelijke interest



2. Verhaalbaarheid van erelonen

Probleemstelling

(i) Klassieke opvatting

Wetgeving: zie art 1017 e.v. Ger. W.

Toepassingen in rechtspraak: Cass. 11 april 1956
(advocatenkosten burgerlijke partijstelling); Cass. 7 juni 1956
en 14 juni 1990 (kosten technisch raadsman)

Correcties

(ii) Tegenstroming

Wetgeving: art 6 Wet ter bestrijding van betalingsachterstand (schadeloosstelling van alle relevante invorderingskosten)

Toepassingen in rechtspraak: Cass. 28 februari 2002 (kosten technisch raadsman - extra-contractueel) en Cass. 2 september 2004 (advocatenkosten en kosten technisch raadsman - contractueel)

==> Rechtsonzekerheid: Toepassingsgebied van beginsel van recupereerbaarheid ? quid invulling van noodzakelijkheidsvoorwaarde ? hoe quantificeren ?

*Wet betreffende de verhaalbaarheid van de erelonen
en kosten verbonden aan de bijstand van een
advocaat dd. 21 april 2007*

Basisidee:

Verhaalbaarheid geen tarificatie

Tegemoetkoming in de kosten en erelonen van
advocaat van de in het gelijk gestelde partij dewelke

- (i) forfaitair is; en
- (ii) beperkt varieerbaar

Technische oplossing:

Herdefiniëring van het begrip
“*rechtsplegingsvergoeding*” (zie art 1022 Ger. W.) met
basis-, minimum- en maximumbedrag als sociale
correctie

Concrete invulling via K.B. dd. 26 oktober 2007 dat in
werking treedt op 1 januari 2008

Quid verhouding met art 6 van de Wet ter bestrijding van
de betalingsachterstand en quid omschrijving van
algemene voorwaarden ?

IV. INVORDERINGEN IN DE EUROPESE UNIE

1. Verordening dd. 21 april 2004 tot invoering van een Europese executoriale titel voor niet-betwiste schuldvorderingen

Situering binnen E.U. recht

Parallele piste naast EEX Vo. om uit te voeren
zonder exequaturprocedure

Toepassing

Burgerlijke en handelszaken

Gerechtelijke beslissingen of schikkingen, dan wel
authentieke akten

Geveld of verleden vanaf 21 januari 2005

Waaruit een niet-betwiste schuldvordering blijkt

Tussen alle E.U.-lidstaten *behalve* Denemarken

Regeling

Procedure in de lidstaat van oorsprong

Verzoek om Europese executoriale titel op voorwaarde dat:

- (i) de beslissing in de lidstaat van oorsprong uitvoerbaar is;
- (ii) de EEX Vo. bevoegdheidsregels inzake verzekeringen en exclusieve bevoegdheidsregels werden gerespecteerd;
- (iii) procedurele garanties werden nageleefd; en
- (iv) vonnis inzake consumentengeschild wordt verleden door het gerecht van de thuisstaat van de schuldenaar wanneer deze consument is.

Procedure in de lidstaat van tenuitvoerlegging

Procedure van tenuitvoerlegging wordt uitsluitend beheerst door het recht van de lidstaat van tenuitvoerlegging

De Europese executoriale titel wordt geassimileerd met een “binnenlandse” titel

Vormvoorwaarden

Weigeringsgrond op verzoek van schuldenaar

2. Verordening dd. 12 december 2006 tot invoering van een Europese betalingsbevelprocedure

Situering binnen E.U. recht

Parallele piste naast nationaal procesrecht en EEX Vo. om in een grensoverschrijdende context vonnis te bekomen en ten uitvoer te leggen

Toepassing

Burgerlijke en handelszaken

Opeisbare geldvorderingen

Vorderingen met grensoverschrijdend karakter, ingeleid vanaf 12 december 2008

Tussen alle E.U.-lidstaten *behalve* Denemarken

Regeling

Procedure in de lidstaat van oorsprong

Internationale bevoegdheid wordt geregeld door EEX Vo.

Zaak wordt aanhangig gemaakt via eenzijdig verzoekschrift waarbij gerecht van oorsprong normaliter “uitspraak” doet binnen de 30 dagen

Europees betalingsbevel wordt betekend aan schuldenaar met melding:

- (i) *hetzij* vereffening van vermelde bedrag
- (ii) *hetzij* indienen van een verweerschrift binnen de 30 dagen na betekening bij gebreke waaraan het bevel uitvoerbaar wordt

Verweerschrift is enkel kennisgeving van verweer waarna verdere procedure volgens nationaal recht verloopt

Wordt geen verweerschrift ingediend, dan verklaart het gerecht van oorsprong het Europees betalingsbevel uitvoerbaar ten behoeve van eisende partij

Het Europees betalingsbevel is definitief behoudens wanneer het gerecht van de lidstaat van oorsprong op een heroverwegingsverzoek ingaat, i.e. indien het Europees betalingsbevel kennelijk ten onrechte is toegekend

Procedure in de lidstaat van tenuitvoerlegging

Procedure van tenuitvoerlegging wordt uitsluitend beheerst door het recht van de lidstaat van tenuitvoerlegging

Het uitvoerbaar Europees betalingsbevel wordt geassimileerd met een “binnenlandse” titel

Vormvoorwaarden

Weigeringsgrond op verzoek van schuldenaar

THE END

Business Department

Capital Markets | Energy & Utilities | Health Care | International | Land Use & Environmental
Mergers & Acquisitions, Securities & Corporate Services | Real Estate Transactions | Tax & Employee Benefits | Technology & Business

Litigation Department

Antitrust & Trade Regulation | Business & Securities Litigation | Complex Commercial Litigation | Product & Consumer Litigation
Environmental Litigation/Toxic Torts | Government Investigations | IP Litigation/Patents | Labor & Employment | Restructuring & Insolvency

ATLANTA • BALTIMORE • CHARLOTTE • CHARLOTTESVILLE • CHICAGO • JACKSONVILLE • LOS ANGELES
NEW YORK • NORFOLK • PITTSBURGH • RICHMOND • TYSONS CORNER • WASHINGTON, D.C.

ALMATY, KAZAKHSTAN | BRUSSELS, BELGIUM

www.mcguirewoods.com

© 2007 McGuireWoods LLP