



NOTITIE

INZAKE

REDELIJKHEIDSBEGINSELEN,

IN RELATIE TOT

CONFORMITEITSVEREISTE,

WANPRESTATIE,

ALGEMENE VOORWAARDEN

en

WETTELIJKE BEPALINGEN

E. Kolsteeg - 18 juli 2001



Redelijkheidsbeginselen.

Eerdere berichten.

In het kader van de uitvoering van het project 'incassozaken' en naar aanleiding van vragen van leden en/of afnemers hebben we in de loop van de tijd steeds nieuwe informatie onder de leden van de VGT verspreid met het doel de 'documentdiscipline' bij de leden te verbeteren om zodoende in voorkomende gevallen een sterke rechtspositie te kunnen innemen.

De positie van de eiser.

In de Nederlandse Wetgeving is het beginsel 'de eiser bewijst' van kracht. In deze dient 'de eisende partij' (lees: de dentalonderneming) te bewijzen dat zijn eis rechtmatig is. Dat bewijs kan geleverd worden in allerlei vormen zoals verklaringen, contracten, getuigenverhoor etc. etc.

De meest doelmatige manier van bewijs leveren is uiteraard het kunnen overleggen van een door twee partijen ondertekende overeenkomst waarin partijen de gemaakte afspraken over en weer bevestigd hebben. Alles wat daar in beschreven staat is in beginsel boven iedere discussie verheven. Ook eventuele gevoerde correspondentie of nadere bepalingen, aanpassingen en afspraken zijn, mits schriftelijk vastgelegd, uiteraard voldoende om 'bewijs te leveren'.

Inhoudelijke controle.

Om te zorgen dat bepalingen in verkoopovereenkomsten gecontroleerd kunnen worden aan de hand van een 'checklist' heeft de VGT in maart 2001 de Notitie '*punten van aandacht voor offertes en orderbevestigingen*' gemaakt waarmee de dentalonderneming kan controleren of alle punten die genoemd zouden moeten worden in een overeenkomst ook inderdaad correct vermeld staan.

Discussie over afspraken of gedragingen.

Desalniettemin komt het soms toch nog voor dat de afnemer de eerder gemaakte afspraken anders interpreteert of (ver) na het afsluiten van de overeenkomst een nadere (lees: gratis) invulling van verantwoordelijkheden of service verlangt.

Omdat het hier vaak over apparatuur gaat richten wij ons in deze notitie tot deze groep van producten, maar de opmerkingen zouden uiteraard in theorie ook betrekking kunnen hebben op alle andere goederen uit het leveringsassortiment van de groothandel.

Drie vaak genoemde opmerkingen.

In overleg met Mr. van Odijk is eens gekeken naar drie vaak voorkomende opmerkingen van tandartsen, tandtechnische laboratoria of andere afnemers aan wie u (ooit) eens een apparaat heeft geleverd :

Opmerking 1:

"U schrijft in uw algemene verkoop- en leveringsvoorwaarden dat '*de door de leverancier geleverde goederen zijn nimmer aan een verdergaande garantie onderworpen dan de garantie die de leverancier zelf heeft verkregen van degenen van wie hij de desbetreffende goederen heeft betrokken*'.

Met deze bepaling in uw voorwaarden heb ik niets te maken. Ik eis dat u op het aan mij geleverde apparaat nu (na de garantietermijn; EK) nog steeds garantie verstrekt. Ik mag op een dergelijk apparaat met een dergelijke prijs een langere garantietermijn verwachten."

Opmerking 2:

"U heeft mij jaar geleden dit apparaat geleverd en nu zegt u dat er geen onderdelen meer te verkrijgen zijn. Ik eis dat u mij een vervangend apparaat levert, want voor een dergelijk apparaat mag ik verwachten dat er nu nog steeds onderdelen verkrijgbaar zijn."



- 2 -

Opmerking 3:

"U heeft mij (... jaar geleden) dit apparaat geleverd en in het kader van de Wet op de Productaansprakelijkheid stel ik u aansprakelijk voor de schade omdat ik niet heb kunnen werken (c.q. nu een ander apparaat heb moeten kopen c.q. schade heb ondervonden)."

Conformiteitsvereiste.

Alle drie de genoemde voorbeelden (welke ook daadwerkelijk in de praktijk zijn voorgekomen!) staan op zichzelf, maar hebben wel één gemeenschappelijke noemer, het in de Wet geregelde zogenaamde '*conformiteitsvereiste*'.

Het conformiteitsvereiste houdt in dat een apparaat niet beantwoordt aan de overeenkomst indien het apparaat niet de eigenschappen bezit die de afnemer op grond van de overeenkomst mocht verwachten.

Wanprestatie.

Een afnemer mag verwachten dat het apparaat de eigenschappen bezit die voor een normaal gebruik van het apparaat nodig zijn en waarvan de afnemer de aan- resp. afwezigheid van deze eigenschappen niet hoefde te betwijfelen, alsmede de eigenschappen die nodig zijn voor een bijzonder gebruik dat bij de overeenkomst is voorzien. Het niet voldoen aan het conformiteitsvereiste levert wanprestatie op.

Wat in het kader van de bovengenoemde voorbeelden tevens van belang is, is dat transacties tussen enerzijds de dentalonderneming en anderzijds de tandarts, tandartsenpraktijk, tandtechnische laboratorium etc. niet vallen onder de noemer 'consumentenkoop' en derhalve allerlei wettelijke bepalingen zoals omschreven in de wetgeving op 'consumentenkoop' of 'consumentenbescherming' in deze verhoudingen niet van toepassing zijn.

Toch zal de rechter in een voorkomend geval wel kijken naar 'onredelijk bezwarend', 'in de markt ongebruikelijk', 'ondeugdelijk' etc. dus u heeft wel degelijk met wettelijke aspecten te maken.

ad opmerking 1 (Algemene Verkoop- en Leveringsvoorwaarden):

In de regel is de bepaling zoals geformuleerd in de algemene verkoop- en leveringsvoorwaarden van de VGT voldoende onder de strikte eis dat deze voorwaarden ook daadwerkelijke van toepassing verklaard kunnen worden. U moet onomstotelijk kunnen aantonen dat u de voorwaarden vóór het sluiten van de betreffende overeenkomst aan de afnemer ter hand heeft gesteld. Alleen verwijzen naar de voorwaarden is niet voldoende.

Omdat deze bepaling in de voorwaarden vrij algemeen is opgesteld is het toch beter om daar waar nodig ook in de overeenkomst / offerte / orderbevestiging goed melding te maken van de overeengekomen garantiebepalingen en vooral waar deze garantie dan uit bestaat (wel/geen voorrijden, arbeidsloon, onderdelen, vervangende apparatuur etc.).

ad opmerking 2 (Levensduur en onderdelen):

In de regel geldt dat voor ieder apparaat een bepaalde 'normale' levensduur verwacht mag worden. Om deze 'verwachte levensduur' (die overigens nergens beschreven staat) waar te kunnen maken moet de leverancier gedurende deze periode ook reserve onderdelen voor onderhoud en/of reparatie beschikbaar houden. Zijn deze onderdelen er niet of niet meer dan kan dat leiden tot wanprestatie met de hieraan verbonden juridische gevolgen.

Het is dus zaak dat u hierover goede en sluitende afspraken maakt met de fabrikant of de importeur, want als de relatie met de fabrikant/importeur om welke reden dan ook onverhoopt wordt verbroken moet u wel verzekerd zijn van een continuering van de toelevering van onderdelen.



- 3 -

ad opmerking 3 (Wet op de Productenaansprakelijkheid):

De Wet op de Productenaansprakelijkheid (WPA) wordt te pas en te onpas aangehaald, maar komt pas aan de orde als het apparaat '*niet de veiligheid biedt de men daarvan mag verwachten*' én als het aannemelijk is dat het gebrek dat de schade heeft veroorzaakt '*bestond op het tijdstip waarop de leverancier het product in het verkeer heeft gebracht*'.

Verder bestaat op grond van de WPA alleen aansprakelijkheid voor persoonsschade (= dood of lichamelijk letsel) of zaakschade (= schade aan andere zaken, dus níét de schade aan het gebrekkige product zelf).

Voor schade in de bedrijfssfeer (bijvoorbeeld stagnatieschade, omzetschade, vervangingsschade etc.) bestaat géén aansprakelijkheid krachtens de WPA, dus een eis tot schadevergoeding voor een dergelijke schade is op basis van de WPA niet mogelijk.

Aan de andere kant kan de hiervoor omschreven aansprakelijkheid krachtens de WPA (als deze onverhoopt wel zou plaatsvinden) niet in algemene voorwaarden of de orderbevestiging contractueel worden uitgesloten of beperkt. In de praktijk zal echter alleen bij hoge uitzondering sprake zijn van aansprakelijkheid in het kader van de WPA. In een voorkomend geval kunt u dan, voor zover u geen zaken als opzet ten laste kunnen worden gelegd, een beroep doen op uw bedrijfsaansprakelijkheidsverzekering.

Andere aansprakelijkheden.

Dit neemt allemaal niet weg, dat er ook nog een aansprakelijkheid kan voortvloeien uit andere wettelijke regelingen of bepalingen. Voor die aansprakelijkheid gelden in beginsel echter ook de uitsluitingen en beperkingen zoals die in de Algemene Verkoop- en Leveringsvoorwaarden van de VGT opgenomen zijn.

Conclusie.

Kretologie van afnemers, hoe schijnbaar terzake ook, dienen altijd in het licht te worden geplaatst van wettelijke relevantie, gemaakte afspraken, toepasselijke voorwaarden en redelijkheidsbeginselen.

Belangrijk is en blijft dat u de gemaakte afspraken altijd goed formuleert, schriftelijk vastlegt en ook (zeker bij belangrijke handelingen) laat bevestigen door de afnemer, bijvoorbeeld door middel van een akkoordverklaring. Daarbij gaat het niet alleen om de eerste offertes en/of orderbevestigingen, maar ook om mutaties, aanvullingen en aanpassingen na het eerste contract.

Advies.

Als u zegt wat u gaat doen en u doet daarna wat u heeft afgesproken kan u terzake van aansprakelijkheden, claims inzake schadevergoedingen of andere beschuldigingen over vermeende al dan niet toerekenbare tekortkomingen weinig meer gebeuren.

Uiteraard kunt u altijd met ons contact opnemen als u aangesproken wordt en het idee heeft dat u zich wel degelijk naar behoren gedragen heeft en u in redelijkheid en billijkheid niets te verwijten valt.

E. Kolsteeg - 18 juli 2001