

AFWIJKENDE BEPALINGEN TERZAKE AANSPRAKELIJKHEID, EIGENDOMSVOORBEHOUD EN GARANTIES.

Aansprakelijkheid voor schade

Een voorbeeldbepaling die leverancier vriendelijk is en waarbij de aansprakelijkheid van de leverancier geheel wordt uitgesloten (voor zover dat is toegestaan) luidt als volgt:

‘Leverancier is niet aansprakelijk voor enige door de Afnemer geleden schade, ongeacht of deze schade het gevolg is van een tekortkoming in de nakoming of onrechtmatige daad, toegebracht door Leverancier zelf en/of door entiteiten handelend in opdracht van Leverancier, tenzij de schade het gevolg is van opzet of bewuste roekeloosheid uitsluitend van het leidinggevend personeel van Leverancier’.

‘De afnemer zal Leverancier vrijwaren tegen alle vorderingen van derden en ongeacht op welke grond, in verband met de door Leverancier aan de Afnemer geleverde goederen, diensten of verrichte aannemingswerkzaamheden, tenzij en voor zover de Afnemer aantoonst dat er geen verband bestaat tussen de vordering van een derde met enige omstandigheid die binnen de risicosfeer van de Afnemer valt’.

Een minder vergaande aansprakelijkheidsbeperking, is een beding waarbij de afnemer enkel aanspraak kan maken op vergoeding van directe schade. Daarbij kan eventueel ook een maximum van de te vergoeden schade worden bedongen:

‘Ingeval van een tekortkoming in de nakoming of onrechtmatig handelen door Leverancier of door hem ingeschakelde derden, is Leverancier niet aansprakelijk voor enige door Afnemer geleden gevolgschade of indirecte schade, zoals, maar niet beperkt tot, gederfde winst en [andere typen schade toevoegen, zoals kosten]’.

‘De aansprakelijkheid van Leverancier per schadegeval is beperkt tot een bedrag van [EUR] [twee keer de factuurwaarde van de betreffende goederen, diensten of werkzaamheden]’.

Het voorgaande kan ook gespiegeld worden voor de leverancier, dus waar het de aansprakelijkheid van de afnemer betreft. Een andere variant kan zijn dat wel aansprakelijkheid voor gevolgschade en indirecte schade wordt aanvaard, maar dat de aansprakelijkheid wordt gemaximeerd per schadegeval of per jaar. Ook een dergelijke regeling kan eenzijdig (dat wil zeggen: de regeling geldt enkel voor de aansprakelijkheid van de leverancier) of wederkerig (dat wil zeggen: de regeling geldt zowel voor de leverancier als voor de afnemer) worden gemaakt.

Eigendomsvoorbehoud

Op grond van artikel 3.6 van de Algemene Leveringsvoorwaarden de afnemer niet is toegestaan zaken die onder eigendomsvoorbehoud zijn geleverd te vervreemden, verhuren of met beperkte rechten te belasten. Als uitgangspunt is dit aan te bevelen, omdat het eigendomsvoorbehoud verloren gaat indien de afnemer de zaak door levert aan een derde die te goeder trouw is. Indien het wel noodzakelijk mocht blijken dat de afnemer de zaak kan doorleveren, dan kan de leverancier overwegen de volgende bepaling op te nemen in plaats van artikel 3.6 van de Algemene Leveringsvoorwaarden:

'Leverancier zal het eigendomsrecht behouden op alle goederen die deze levert, totdat Afnemer alle aan leverancier verschuldigde bedragen, inclusief rente en kosten, heeft voldaan.

De afnemer kan beschikken over de goederen (waaronder deze leveren) die werden geleverd, onder voorbehoud van het behoud van het eigendomsrecht als onderdeel van diens gebruikelijke bedrijfsvoering. In deze gevallen zal de Afnemer derden informeren omtrent het behoud van het eigendomsrecht door Leverancier'.

Let wel: indien de afnemer de geleverde zaak verkoopt en levert aan een derde en geen mededeling doet over het eigendomsvoorbehoud, dan zal de derde zeer waarschijnlijk te goeder trouw zijn en zal het eigendomsvoorbehoud verloren gaan.

Naar wij begrijpen, worden door lidbedrijven niet alleen machines geleverd aan afnemers, maar ook onderdelen die vervolgens worden gemonteerd of op andere wijze worden verwerkt. Naar Nederlands recht, draagt dit verwerken het risico in zich dat het door de lidbedrijven bedongen eigendomsvoorbehoud verloren gaat. In de gevallen waarin onderdelen worden geleverd kan het daarom raadzaam zijn dat de lidbedrijven een pandrecht vestigen in plaats van een eigendomsvoorbehoud bedingen.

Als uitgangspunt wordt genomen dat de geleverde onderdelen in het bezit (moeten) blijven en gebruikt moeten kunnen worden door de afnemers en dat een zogenaamd bezitloos of stil pandrecht gevestigd zal worden. Daarvoor is vereist dat een authentieke of geregistreerde onderhandse akte¹ wordt ondertekend. Algemene voorwaarden voldoen hier (in beginsel) niet aan. Echter algemene voorwaarden kunnen wel een verplichting opleggen aan de afnemer om medewerking te verlenen aan het opstellen van een authentieke of geregistreerde onderhandse akte. Een bepaling tot het vestigen van een stil pandrecht kan er als volgt uitzien:

'Leverancier is gerechtigd de eigendom van de geleverde zaken voor te behouden, dan wel een pandrecht te vestigen op enig goed welke Afnemer heeft of zal verkrijgen, tot zekerheid voor de nakoming van enige bestaande of toekomstige betalingsverplichting van Afnemer. [Afnemer zal op eerste verzoek van Leverancier zijn medewerking verlenen aan de vestiging van een dergelijk pandrecht]. [Afnemer machtigt hierbij de Leverancier om in naam en voor rekening van Afnemer een dergelijk pandrecht te vestigen].

[De Afnemer staat er voor in dat hij tot de verpanding bevoegd is en dat de betreffende goederen vrij zullen zijn van rechten van derden] '.

¹Een authentieke akte, is bijvoorbeeld een akte die ten overstaan van en door een notaris wordt verleden. Een geregistreerde onderhandse akte is een akte die door leverancier en afnemer wordt getekend en geregistreerd wordt bij de belastingdienst.

Garanties

In beginsel is het niet in het belang van de leverancier om een garantie te verstrekken aan de Afnemer. Dit betekent namelijk een beperking van de mogelijkheid een beroep te doen op overmacht en is een invulling van het conformiteitsvereiste (waardoor geen debat meer mogelijk is over de vraag wat nu de standaard is waaraan het geleverde dient te voldoen).

In de Algemene Leveringsvoorwaarden is in artikel 10 een garantie opgenomen. Artikel 10.1 bepaalt kort gezegd dat de leverancier goederen levert en diensten verricht die aan de kwaliteitseisen voldoen die uitdrukkelijk zijn overeengekomen en dat de goederen en diensten aan de wettelijke voorschriften voldoen. Er is geen termijn verbonden aan deze garantie, of anders gezegd, de garantie is niet beperkt in tijd.

Indien de Afnemer vasthoudt aan de wens een garantie te verkrijgen, is het in het belang van de leverancier deze garantie zo beperkt mogelijk te formuleren. De reikwijdte van de hieronder weergegeven garantie is beperkter dan de garantie als opgenomen in artikel 10.1 en kan worden gebruikt indien de wens bestaat de exposure van leverancier in verdergaande mate te beperken dan op grond van artikel 10.1 het geval is:

'Leverancier garandeert dat de te leveren zaken, dan wel de te verlenen diensten en de te verrichten werkzaamheden voldoen aan de bij of krachtens de wet gestelde regels en gedurende een [periode] beantwoorden aan het navolgende:

- *de zaken beschikken over de eigenschappen die zijn toegezegd; en*
- *de diensten en werkzaamheden op vakbekwame wijze zullen worden uitgevoerd.*

Indien geleverde zaken, diensten of werkzaamheden niet blijken te voldoen aan voorgaande garantie, staan Afnemer enkel de rechten ten dienste als weergegeven in artikel 10 van deze Algemene Leveringsvoorwaarden'.