

SLUITEN OVEREENKOMST		CONTRACTBREUK	RECHTEN VEILIGSTELLEN (ALS SCHULDEISER EN ALS SCHULDENAAR)		REMEDIES	
<p>Een overeenkomst komt tot stand door aanbod en aanvaarding. Om te zorgen dat de algemene voorwaarden (blijven) gelden zijn de volgende twee acties nodig:</p> <p><b>Verwijzing naar algemene voorwaarden (AV):</b> Om de wederpartij te binden is een verwijzing naar de toepasselijkheid van de AV voldoende. De verwijzing moet <u>vóór of bij het sluiten van de overeenkomst</u> plaatsvinden.</p> <p><b>Informatieplicht algemene voorwaarden:</b> Als de gebruiker niet <u>vóór of bij het sluiten van de overeenkomst</u> aan de wederpartij een redelijke mogelijkheid heeft geboden om van de AV kennis te nemen kan de wederpartij de voorwaarden in beginsel vernietigen. De AV gelden dan niet. Op de volgende manieren kan de gebruiker aan zijn informatieplicht voldoen:</p>		<p>Als de wederpartij niet tijdig en/of niet correct haar verplichtingen nakomt is sprake van een tekortkoming.</p> <p>De tekortkoming is niet aan de wederpartij toe te rekenen in geval van overmacht.</p> <p>Iedere toerekenbare tekortkoming verplicht de partij die tekortschiet tot schadevergoeding.</p> <p>Zie hieronder voor het belang van de AV in bij contractbreuk.</p>	<p><b>Klachtplicht</b> Als de schuldeiser over een tekortkoming niet op tijd klaagt bij de wederpartij verliest hij in beginsel alle rechten die hij in verband met die tekortkoming heeft.</p>	<p><b>Ingebrekestelling</b> Veel rechten die samenhangen met niet-nakoming door de schuldenaar treden pas in als deze in verzuim is.</p> <p>Om de schuldenaar in verzuim te brengen is in veel gevallen een ingebrekestelling door de schuldeiser nodig. Het is altijd verstandig deze te sturen.</p>	<p><b>Wettelijke remedies</b></p> <p>Bij een tekortkoming van de wederpartij heeft de schuldenaar mogelijk de volgende remedies:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- nakoming (bijv. betaling, aflevering van wat ontbreekt, herstel, vervanging)</li> <li>- (gedeeltelijke) ontbinding</li> <li>- vernietiging wegens dwaling</li> <li>- nadeelsopheffing</li> <li>- schadevergoeding</li> </ul> <p>Voor de schuldeiser is het belangrijk om zijn keuze(s) goed te overdenken. Vernietiging van de overeenkomst wegens dwaling is bijvoorbeeld geen zelfstandige grondslag voor schadevergoeding. Ontbinding is dat wel.</p> <p>Onder schadevergoeding valt ook de wettelijke (handels)rente. Bij facturen op basis van handelsovereenkomsten bedraagt deze circa 8% op jaarbasis. Ook kan de schuldeiser bij verzuim van de schuldenaar aanspraak maken op buitengerechtelijke incassokosten. Als geen afwijkende afspraken (al dan niet in AV) zijn gemaakt is de hoogte daarvan bij wet geregeld.</p>	<p><b>Contractuele remedies</b></p> <p>Het contract tussen partijen kan (al dan niet middels AV) de beschikbare remedies uitbreiden of beperken.</p> <p>Ook kan de overeenkomst een regeling voor overmacht bevatten, die beïnvloedt in welke gevallen de schuldeiser remedies ten dienste staan.</p> <p>Verder kan het contract aansprakelijkheid (gedeeltelijk) uitsluiten.</p> <p>Voor een goed inzicht moeten het contract en de eventuele AV worden bestudeerd.</p>
			Bij voorkeur tegelijk (mits spoedig!)		<p><b>Belangrijke aandachtspunten:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- In de klacht moet voor zover mogelijk de aard en de omvang van de tekortkoming worden beschreven.</li> <li>- Blijkt er later meer mis? Klaag opnieuw!</li> <li>- Is het gebrek na herstel of reparatie niet verholpen? Klaag opnieuw!</li> <li>- De schuldeiser doet er goed aan alle rechten en weren voor te behouden.</li> </ul>	<p><b>Eisen inhoud ingebrekestelling:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- aanmaning om alsnog na te komen</li> <li>- stellen (redelijke) termijn voor nakoming</li> <li>- aansprakelijkstelling voor het geval nakoming uitblijft</li> </ul> <p>Verder is het verstandig om alle rechten en weren voor te behouden.</p>
<p><b>BIJ HANDEL / VERKOOP</b></p> <p>Voor of bij het sluiten van de overeenkomst:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- de AV ter hand te stellen</li> <li>- de AV vooraf toe sturen</li> </ul> <p>Als de overeenkomst tot langs elektronische weg tot stand komt heeft de gebruiker ook aan de informatieplicht voldaan als hij de AV voor of bij het sluiten van de overeenkomst aan de wederpartij langs elektronische weg ter beschikking heeft gesteld.</p> <p>Dit op een zodanige wijze dat deze door haar kunnen worden opgeslagen en toegankelijk zijn voor latere kennisneming.</p>	<p><b>BIJ DIENSTVERLENING</b></p> <p>Dienstverrichters hebben voor terhandstelling de keuze om de AV:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- op eigen initiatief te verstrekken</li> <li>- voor afnemer gemakkelijk toegankelijk te maken op de plaats waar de dienst wordt verricht of de overeenkomst wordt gesloten</li> <li>- voor de afnemer gemakkelijk elektronisch toegankelijk te maken op een medegedeeld adres (URL)</li> <li>- op te nemen in alle door de dienstverrichter aan de afnemer verstrekte documenten waarin deze diensten in detail worden beschreven.</li> </ul> <p>Tijdstip voor terhandstelling:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- bij schriftelijke overeenkomst: tijdig voor het sluiten daarvan</li> <li>- zonder schriftelijke overeenkomst: voor het verrichten van de dienst</li> </ul>					
<p><b>Tips:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- Stuur AV altijd mee met aanbod, offerte en overeenkomst</li> <li>- Zet in digitale handtekening een verwijzing en link naar AV</li> <li>- Laat de wederpartij de ontvangst van de AV bevestigen om bewijsproblemen te voorkomen</li> </ul>			<p><b>Tips:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- Altijd direct <u>schriftelijk</u> klagen</li> <li>- Communiceer ook als debiteur*</li> </ul>	<p><b>Tips:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- Altijd sturen, niet afwachten</li> <li>- Verstuur aangetekend, per gewone post en per e-mail</li> <li>- Communiceer ook als debiteur*</li> </ul>	<p><b>Tips:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- De debiteur kan volgens art. 6:88 BW een termijn stellen en eisen dat de schuldeiser daarbinnen een keuze maakt.</li> </ul>	<p><b>Tips:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- Regel in AV wat je wilt regelen</li> <li>- Regel de (rechts)gevolgen</li> <li>- Formuleer AV duidelijk en begrijpelijk</li> </ul>

WETTELIJKE REGELING

	SLUITEN OVEREENKOMST	CONTRACTBREUK	RECHTEN VEILIGSTELLEN (ALS SCHULDEISER EN ALS SCHULDENAAR)	REMEDIES
ROL VAN AV	De inhoud van de algemene voorwaarden is bepalend voor inhoud van de overeenkomst. Contractsvrijheid geldt als uitgangspunt, zolang deze blijft binnen de grenzen van wat voor de wederpartij onredelijk bezwarend is en/of waarvan het naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar is om de wederpartij aan te houden.	Of sprake is van een tekortkoming kan in de AV geregeld zijn. Ook overmacht kan in AV zijn geregeld.	In AV kan over de klachtplicht en/of de ingebrekestelling een specifieke regeling staan. Of een vormvoorschrift waaraan (een van) deze moet(en) voldoen, zoals bijvoorbeeld dat sprake moet zijn van een aangetekende brief. Ook kan een bepaalde vennootschap of specifiek adres staan vermeld waaraan de mededeling moet worden gedaan.	Op welke remedies de schuldeiser zich kan beroepen kan in de AV zijn geregeld. AV zijn hier erg belangrijk. Aansprakelijkheid wordt daarin doorgaans beperkt of uitgesloten.
				De set AV kan mogelijk worden vernietigd wegens niet voldoen aan de informatieplicht (zie 'sluiten overeenkomst'). Ook kan een beding in AV mogelijk vernietigbaar zijn/buiten toepassing blijven op de grond dat het onredelijk bezwarend/onaanvaardbaar is.

#### BEGRIPPEN

- "AV": algemene voorwaarden
- "gebruiker": degene die algemene voorwaarden in een overeenkomst gebruikt.
- "wederpartij": degene die door ondertekening van een geschrift of op andere wijze de gelding van de algemene voorwaarden heeft aanvaard.

#### \* COMMUNICEREN ALS DEBITEUR

Van een debiteur mag worden verwacht dat hij zich op een aanmaning bereid verklaart spoedig na te zullen komen en dat hij dat ook zal doen. Als hij alsnog gaat nakomen doet de debiteur er goed aan dat zo snel mogelijk kenbaar te maken, onder vermelding van het moment waarop. Ook is het verstandig de schuldeiser te berichten als bijvoorbeeld de gestelde termijn te kort is of als de prestatie wel in orde is en de debiteur de gestelde tekortkoming betwist. Tijdig anticiperen en een dossier opbouwen kunnen van groot belang zijn. Tot slot is het verstandig alle correspondentie te voeren onder voorbehoud van alle rechten en wettelijke bepalingen.

#### VOORKOMEN TOEPASSELIJKHEID AV VAN DE WEDERPARTIJ

In de praktijk komt het vaak voor dat beide partijen naar hun eigen voorwaarden verwijzen. Welke voorwaarden gelden dan? De wet bepaalt dat als aanbod en aanvaarding naar verschillende AV verwijzen aan de tweede verwijzing geen werking toe komt, wanneer daarbij niet tevens de toepasselijkheid van de in de eerste verwijzing genoemde algemene voorwaarden uitdrukkelijk van de hand wordt gewezen. Wijs dus als wederpartij de voorwaarden van de eerste verwijzer uitdrukkelijk van de hand. En let als eerste verwijzer op of dit gebeurt en maak in dat geval duidelijk dat vanwege de afwijkende aanvaarding (onder het van de hand wijzen van de eerstgenoemde AV) geen overeenkomst is ontstaan. Let op: Uitdrukkelijk van de hand wijzen in AV heeft geen effect.

DISCLAIMER: Dit document is geen advies. Het bespreekt het juridisch kader van algemene voorwaarden op hoofdlijnen. Er kunnen uitzonderingen van toepassing zijn. Veel hangt af van de concrete omstandigheden van het geval.