TEKST: ANITA CANTA / ELLEN GIELEN
CMS DERKS STAR BUSMANN

ALGEMENE VOORWAARDEN

10 gouden regels

Fenedex heeft Ellen Gielen en Anita Canta, beiden advocaat bij CMS Derks Star Busmann te Utrecht, bereid gevonden de '10 gouden regels bij algemene voorwaarden' voor u op te stellen. Elke regel wordt telkens in volgende edities van de Fenedexpress uitgewerkt. Dit keer:



Anita Canta
Advocaat bij CMS
Derks Star Busmann
030-2121584
anita.canta@
cms-dsb.com



Ellen Gielen
Advocaat bij CMS
Derks Star Busmann
030-2121517
ellen.gielen@
cms-dsb.com

Regel 6. Onredelijk bezwarend

In de derde gouden regel ("U dient uw wederpartij een redelijke mogelijkheid tot kennisname van uw algemene voorwaarden te geven") hebben wij de mogelijkheid van een wederpartij besproken tot vernietiging van één of meerdere bedingen uit uw algemene voorwaarden op grond van het feit dat hij geen redelijke mogelijkheid tot kennisname van deze voorwaarden heeft gekregen. De vernietiging kan ook worden ingeroepen met betrekking tot bedingen die onredelijk bezwarend zijn. Hier zullen we in deze bijdrage dieper op ingaan.

Of algemene voorwaarden onredelijk bezwarend zijn, dient aan de hand van vier criteria te worden getoetst:

1. **De aard en de overige inhoud van de overeenkomst.** Indien er voor het bezwarende beding in de overeenkomst bijvoorbeeld enig compenserend voordeel is opgenomen, dan zal het beding minder snel onredelijk bezwarend zijn.
2. **De wijze van totstandkoming van de overeenkomst.** Het maakt verschil als er over het bezwarende beding door partijen is onderhandeld. In dat geval zal een wederpartij minder snel een beroep kunnen doen op de onredelijk bezwarendheid van het desbetreffende beding.
3. **De wederzijds kenbare belangen van partijen.** Indien de gebruiker bijvoorbeeld slechts distributeur is van producten en afhankelijk is van zijn leverancier voor de deugdelijkheid van de producten, dan zal een beding dat zijn aansprakelijkheid beperkt voor bijvoorbeeld ondeugdelijke producten minder snel onredelijk bezwarend zijn.
4. **De overige omstandigheden van het geval.**

Voorts moet voor een verdere uitleg van het begrip 'onredelijk bezwarend' onderscheid worden gemaakt tussen overeenkomsten gesloten met consumenten en een overeenkomst in het zakelijk verkeer.

Overeenkomsten met consumenten

Indien er een overeenkomst met een consument wordt gesloten, dan stelt de wet zwaardere eisen aan de 'redelijkheid' van de algemene voorwaarden dan wanneer er een overeenkomst wordt gesloten met personen, die handelen in de uitoefening van hun beroep of bedrijf. In het Burgerlijk Wetboek ('BW') zijn respectievelijk de 'zwarte' en de 'grijze' lijst opgenomen. Bedingen op de zwarte lijst zijn per definitie onredelijk bezwarend. De grijze lijst bestaat uit bedingen die vermoedelijk onredelijk bezwarend zijn. De gebruiker van algemene voorwaarden heeft in een dergelijk geval het recht om aan te tonen dat het gebruik van het beding in de specifieke situatie niet onredelijk is.

Overeenkomsten in het zakelijk verkeer

Dit zijn overeenkomsten waarbij uitsluitend personen zijn betrokken die handelen in de uitoefening van een beroep of bedrijf. De rechter toetst de bedingen uit de algemene voorwaarden aan de hand van de bovengenoemde vier criteria. De rechter zal daarbij steun zoeken bij de zwarte en grijze lijst. Dit wordt de zogenaamde reflexwerking van de zwarte en grijze lijst genoemd. De mate van reflexwerking hangt af van de wederpartij; hoe kleiner de wederpartij, des te sterker de reflexwerking.

10 gouden regels bij algemene voorwaarden

1. Toepasselijkheid
2. Zorg dat uw eigen algemene voorwaarden van toepassing zijn
3. Kennisname door wederpartij
4. Taal
5. Bewijs van terhandstelling
6. Onredelijk bezwarend
7. Toepasselijk recht en bevoegde rechter
8. Eigendomsvoorbehoud
9. Belangrijke clausules
10. Juridische dienstverlening CMS Derks Star Busmann en Fenedex

‘Grote’ ondernemingen

Voornoemde toetsingscriteria voor algemene voorwaarden zijn niet rechtstreeks van toepassing als men zaken doet met grote ondernemingen. Dit zijn ondernemingen die ten tijde van het sluiten van de overeenkomst hun jaarrekening openbaar hebben gemaakt of partijen die op dat moment 50 of meer werknemers hadden. Deze grote wederpartijen behoeven geen extra bescherming, omdat zij in het algemeen een sterke marktpositie innemen en worden geacht te beschikken over voldoende deskundigheid. De algemene voorwaarden moeten echter wel voldoen aan de algemene beginselen van redelijkheid en billijkheid.

Om zoveel mogelijk te voorkomen dat één of meerdere bedingen uit uw algemene voorwaarden worden vernietigd vanwege het feit dat ze onredelijk bezwarend zijn, dient u er derhalve voor te zorgen dat uw algemene voorwaarden op een voor beide partijen evenwichtige wijze worden opgesteld. Dit geldt des te meer indien u de voorwaarden hanteert in overeenkomsten met consumenten.

Meer weten? www.fenedexpress.nl, zoek op Juridische aspecten van export, Algemene voorwaarden