

Februari 2019

# Law Alert

Corporate & Commercial

## Algemene voorwaarden: waarop moet u letten?

Dit artikel is eerder gepubliceerd in  
Tijdschrift CM, van januari/februari 2019

Uit onderzoek blijkt dat bijna de helft van alle MKB'ers geen of gedateerde algemene voorwaarden gebruikt. Ook wij merken in de praktijk dat algemene voorwaarden (onterecht) niet altijd prioriteit krijgen. Waarom is het van belang dat ondernemers geactualiseerde algemene voorwaarden hanteren en welke vraagstukken spelen nog meer rondom algemene voorwaarden?

Een eerste voordeel is dat algemene voorwaarden leiden tot tijd- en kostenbesparing. Wanneer algemene voorwaarden van toepassing zijn, hoeven partijen niet te onderhandelen over alle contractsbepalingen. Algemene voorwaarden bevatten namelijk veel standaardbepalingen. Voorbeelden van dit soort standaardbepalingen zijn bepalingen rondom levertijd, garantie, de afwikkeling van geschillen (rechter of arbitrage) en aansprakelijkheid. Partijen kunnen zich bij de onderhandeling dus richten op de hoofdzaken die in de order/overeenkomst komen te staan (al dan niet in afwijking van de algemene voorwaarden), terwijl de bijzaken zijn geregeld in de algemene voorwaarden. Daarnaast scheppen algemene voorwaarden ook duidelijkheid voor partijen. Bij het opstellen van algemene voorwaarden kunnen ondernemers duidelijkheid creëren welke onderwerpen belangrijk zijn voor de onderneming. Wanneer in de algemene voorwaarden heldere bepalingen zijn opgenomen, wordt het risico op discussie ingeperkt. De contractspartij en weten namelijk wat zij van elkaar kunnen verwachten.

### Herziening algemene voorwaarden

Uiteraard is het ook van belang dat regelmatig wordt beoordeeld of algemene voorwaarden dienen te worden herzien. Herziening van de voorwaarden kan overwogen worden wanneer de activiteiten van de onderneming wijzigen. Bijvoorbeeld wanneer de onderneming diensten gaat leveren, terwijl eerst alleen goederen geleverd werden. Wijzigingen in de bedrijfsvoering kunnen het noodzakelijk maken dat de algemene voorwaarden aangepast moeten worden. Ook aangepaste wet- en regelgeving kan een aanleiding vormen voor het herzien

van de algemene voorwaarden. Een voorbeeld hiervan is de aanpassing van het herroepingsrecht waarop consumenten zich kunnen beroepen. Deze is in 2014 gewijzigd van 7 naar 14 kalenderdagen. Deze herroepingstermijn wordt verlengd met 12 maanden wanneer het herroepingsrecht niet goed is gecommuniceerd met consumenten. Onjuiste vermelding kan dus mogelijk leiden tot verlenging van het herroepingsrecht.

### The battle of forms

Wat nu als beide partijen algemene voorwaarden gebruiken? Bijvoorbeeld wanneer een verkoper een offerte opstelt met algemene verkoop/leveringsvoorwaarden, en de inkoper voor akkoord tekent met verwijzing naar eigen inkoopvoorwaarden? In dit soort situaties rijst de vraag welke algemene voorwaarden op de overeenkomst van toepassing zijn. Een vuistregel voor dit probleem dat ook wel 'the battle of forms' wordt genoemd, is dat de algemene voorwaarden gelden van de partij die het eerst naar haar algemene voorwaarden verwijst, tenzij de andere partij de algemene voorwaarden uitdrukkelijk van de hand wijst. Wel geldt dat deze regeling van aanvullend recht is en daarom kan afgeweken worden van de vuistregel. Soms nemen ondernemers in de algemene voorwaarden een beding op waarin staat vermeld dat algemene voorwaarden van de andere contractspartij uitdrukkelijk van de hand worden gewezen. Ten aanzien van dit soort afweerclausules is echter geoordeeld dat de enkele verwijzing naar de algemene voorwaarden met de afweerclausule niet voldoende is om de algemene voorwaarden van de andere partij van de hand te wijzen. De afwijzing zal dus expliciet in de overeenkomst/order moeten staan. Daarmee zijn echter niet per definitie de latere set algemene voorwaarden van toepassing. Ook deze kunnen verworpen worden.

### Wat mag wel en wat mag niet?

Een ander vraagstuk dat zich voordoet is wat wel en wat niet mag worden opgenomen in de algemene voorwaarden. Hierbij is het van belang om een onderscheid te maken tussen ondernemers die contracteren met consumenten en ondernemers die contracteren met andere ondernemers. De wet biedt de consument bescherming als het om algemene voorwaarden gaat. Zo zijn bepaalde bedingen verboden (de zwarte lijst). Een voorbeeld van een verboden beding is een beding dat de consument de mogelijkheid ontnemt om de overeenkomst te ontbinden.

Andere bedingen worden vermoed onredelijk bezwarend te zijn (de grijze lijst). Ten aanzien van de grijze lijst geldt dat de ondernemer de mogelijkheid heeft om aan te tonen dat het beding niet onredelijk bezwarend is. De ondernemer krijgt dus de kans het vermoeden te ontkrachten. Een voorbeeld van zo'n beding is het hanteren van een opzegtermijn aan de zijde van de consument die langer is dan de opzegtermijn van de ondernemer. Als het om contracten tussen ondernemers onderling gaat, zijn de grijze- en zwarte lijst niet van toepassing. Tussen ondernemers onderling geldt echter wel dat een beroep kan worden gedaan op de algemene maatstaven van de redelijkheid en billijkheid. De rechter zal in zo'n geval echter minder snel tot de conclusie komen dat een beding in de algemene voorwaarden niet is toegestaan.

### Duidelijkheid

Het verdient dus aanbeveling om gebruik te maken van algemene voorwaarden en erop te letten dat de algemene voorwaarden ook daadwerkelijk van toepassing zijn op de overeenkomst. Door gebruik te maken van algemene voorwaarden en deze regelmatig te herzien, schep je als contractspartij duidelijkheid. Ook wordt het risico op discussies omtrent de betekenis van de voorwaarden beperkt wanneer de algemene voorwaarden aansluiten op de bedrijfsvoering en de geldende wet- en regelgeving.

## Contactpersonen:

Caspar van der Winden

T: +31 88 407 0229

E: [caspar.van.derwinden@hvglaw.nl](mailto:caspar.van.derwinden@hvglaw.nl)

Arnout Rodewijk

T: +31 88 407 0259

E: [arnoutrodewijk@hvglaw.nl](mailto:arnoutrodewijk@hvglaw.nl)

## HVG Law

### Over HVG Law

HVG Law LLP (HVG Law) is een toonaangevend advocaten- en notarissenkantoor met hoogwaardige juridische dienstverlening. Onze advocaten en (kandidaat-)notarissen zijn actief op alle rechtsgebieden die voor het bedrijfsleven, aandeelhouders en overheden relevant zijn. Met vestigingen in Amsterdam, Den Haag, Eindhoven, Rotterdam, Utrecht, Brussel (HVG BVCVBA), New York en San Jose (desks bij Donahue & Partners LLP) zijn wij in staat u passende oplossingen te bieden voor al uw juridische vraagstukken. In Nederland heeft HVG Law LLP een strategische alliantie met Ernst & Young Belastingadviseurs LLP en maakt onderdeel uit van het global EY Law netwerk.

[hvglaw.nl](http://hvglaw.nl)

HVG Law LLP is een limited liability partnership opgericht naar het recht van Engeland en Wales en geregistreerd bij Companies House onder registratienummer OC335658 en is geregistreerd bij het Nederlandse handelsregister van de Kamer van Koophandel onder nummer 24433164.

© 2019 HVG Law LLP

Deze publicatie is met grote zorgvuldigheid samengesteld. Voor mogelijke onjuistheid en/of onvolledigheid van de hierin verstrekte informatie aanvaardt HVG Law geen aansprakelijkheid, evenmin kunnen aan de inhoud van deze publicatie rechten worden ontleend.