

# ALGEMEEN CONTRACTENRECHT



# Algemeen contractenrecht

Handboek voor nu en straks

Ignace CLAEYS  
Thijs TANGHE



INTERSENTIA

Antwerpen – Gent – Cambridge

Algemeen contractenrecht. Handboek voor nu en straks  
Ignace Claeys en Thijs Tanghe

© 2021 Lefebvre Sarrut Belgium NV  
Hoogstraat 139/6 – 1000 Brussel

ISBN 978-94-000-1311-7 (hardcover)  
ISBN 978-94-000-1312-4 (paperback)  
D/2021/7849/24  
NUR 822  
Gedrukt in de Europese Unie



Verantwoordelijke uitgever: Paul-Etienne Pimont, Lefebvre Sarrut Belgium NV  
Lay-out: Crius Group, Hulshout  
Omslagontwerp: Danny Juchtmans / [www.dsigngraphics.be](http://www.dsigngraphics.be)  
Omslagbeeld (paperback): Julie Claeys

Alle rechten voorbehouden. Niets uit deze uitgave mag worden verveelvoudigd, opgeslagen in een geautomatiseerd gegevensbestand, of openbaar gemaakt, in enige vorm of op enige wijze, hetzij elektronisch, mechanisch, door fotokopieën, opnamen of enige andere manier, zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van de uitgever.

Ondanks alle aan de samenstelling van de tekst bestede zorg, kunnen noch de auteurs noch de uitgever aansprakelijkheid aanvaarden voor eventuele schade die zou kunnen voortvloeien uit enige fout die in deze uitgave zou kunnen voorkomen.

# VOORWOORD VOOR DE JURIST

Dit handboek is gegroeid uit het eerste deel van de jaarlijks aangepaste cursusnotities die sinds 2006 aan de UGent voor het vak Verbintenissenrecht zijn gebruikt. Oorspronkelijk was het doel om die cursusnotities hier en daar wat op te frissen, maar dat was zonder Thijs Tanghe gerekend die er niet alleen bijzonder veel tijd voor heeft uitgetrokken en er zelfs een sabbatical van enkele maanden voor overhad, maar met zijn cartesiaanse geest er mee zijn stempel op heeft gedrukt. Dankzij een intensieve pingpongsamenwerking lijkt het boek niet veel meer op die oude cursusnota's.

Zoals bij elk boek, moesten we keuzes maken. We zijn vertrokken, niet vanuit de verbintenis, maar vanuit het contract. Dit boek gaat over het algemeen contractenrecht, wat sommigen, al dan niet bewust dubbelzinnig, het gemeen contractenrecht noemen. Dat is het recht dat van toepassing is op contracten voor zover bijzondere wetgeving er niet van afwijkt. Dat belet uiteraard niet dat een aantal regels uit het algemeen deel van verbintenissen bij een contractueel vraagstuk ook een rol zullen spelen, zonder dat deze in dit boek ook aan bod komen. We denken dan vooral aan de uitvoering of betaling van verbintenissen, maar ook aan regels inzake bijvoorbeeld schuldvergelijking of schuldvernieuwing, of aan regels inzake de hoofdelijke of in solidum aard van verbintenissen.

Hoewel onze focus dus niet ligt op de vele bijzondere categorieën of types van contracten, hebben we er toch voor gekozen om geregeld terug te koppelen naar een aantal afwijkende wettelijke regels voor bijzondere contracten. Dat doen we uiteraard niet exhaustief, maar louter bij wijze van voorbeeld, om in gedachten te blijven houden dat er telkens bijzondere regels kunnen bestaan. Daarom krijgen in het bijzonder de regels inzake onrechtmatige bedingen voor consumenten- en ondernemingscontracten de nodige aandacht.

Daarnaast hebben we gepoogd om het handboek zo veel mogelijk zowel vanuit een wetenschappelijke hoek als vanuit een praktijkgericht perspectief te behandelen. De rechtspraktijk kan sowieso niet zonder de nodige theorievorming en systematisering<sup>1</sup>, zodat theoretische discussies niet worden geschuwd, soms met een blik over de grenzen heen waar nuttig, maar beknopt. Zo behandelden we de sancties voor een wanprestatie in één deel samen met de mogelijke wijzen van beëindiging omdat de jurist ze in de praktijk vaak tegen elkaar moet afwegen én omdat de gezamenlijke behandeling ervan diverse interessante wetenschappelijke

---

<sup>1</sup> Over die schijnbare tegenstelling tussen praktijk en theorie, P. WESTERMAN en M. WISSINK, "Rechtsgeleerdheid als rechtswetenschap", *NJB* 2008, 507.

inzichten oplevert. Zoals Weinrib beklemtoont: “*abstract theory is the friend of legal practice, not its competitor*”.<sup>2</sup>

De praktische invalshoek blijkt ook uit de aandacht die we gaven aan de wijze waarop partijen met contractuele clausules kunnen afwijken van het algemeen contractenrecht.

Het moeilijkst was om te beslissen wat we doen met het nieuwe verbintenissenrecht dat, voortgaand op het recente federale regeerakkoord en de beleidsnota van Justitie<sup>3</sup>, in aantocht is. De stap naar een nieuw Burgerlijk Wetboek (als zodanig in werking sinds 1 november 2020<sup>4</sup>) is gezet, zodat de terugweg niet realistisch lijkt. We hebben er daarom voor gekozen om het heden en de toekomst (het nu en straks) van het algemeen contractenrecht in één adem te behandelen, al was het maar omdat we nog jarenlang met de twee sets van regels zullen moeten blijven jongleren en de afgestudeerde studenten ons geen luiheid verwijten door alleen het oude recht te hebben meegegeven (het is minstens onze morele plicht). Met de toekomst bedoelen we dan de tekst van het Wetsvoorstel Verbintenissen dat een boek 5 Verbintenissen in het nieuwe Burgerlijk Wetboek beoogt in te lassen<sup>5</sup>, dat mogelijk nog op een aantal punten wijzigingen zal ondergaan, en zonder dat we al zicht hadden op het algemeen deel (boek 1) dat ook voor het contractenrecht relevant zou moeten zijn. Het is verrassend licht gebleken om de twee (heden en toekomst) naast elkaar te bespreken, wat er ongetwijfeld mee te maken heeft dat het Wetsvoorstel Verbintenissen voornamelijk een codificatie van de bestaande rechtspraak en rechtsleer is. Belangrijke veranderingen ingevolge het Wetsvoorstel Verbintenissen komen daarom in de hoofdtekst naast het huidige recht aan bod, terwijl de teksten van het Wetsvoorstel Verbintenissen die hoofdzakelijk een reflectie zijn van het huidige recht, naar de voetnoten zijn verwezen.

Dit boek zal niet voor elk contractueel probleem dé oplossing bieden. In elk geval kan de oplossing niet worden gevonden zonder een lezing van het document waarin partijen een contract meestal tot uitdrukking brengen. Ongetwijfeld hebben we ook hier en daar wel een belangrijk geacht arrest niet vermeld.<sup>6</sup> Nog groter was onze selectie in rechtsgeleerde bijdragen, omdat allesomvattende voetnoten niet tot ons doel behoorden; daarvoor bestaan handige elektronische databanken. Maar hopelijk vindt de lezer voor zijn probleem wel een aantal argumenten, aanknopingspunten of gezichtspunten waarmee hij of zij verder de slag kan. Als dat het geval is, is ons doel met dit boek alvast bereikt.

In elk geval zult u geen bronnen vinden van na vrijdag 20 november 2020, de datum waarop we het manuscript voor het drukproces finaliseerden.

<sup>2</sup> E.J. WEINRIB, *Corrective Justice*, Oxford, Oxford University Press, 2016 (paperback), 313.

<sup>3</sup> [https://www.belgium.be/sites/default/files/Regeerakkoord\\_2020.pdf](https://www.belgium.be/sites/default/files/Regeerakkoord_2020.pdf), p. 72. Zie ook de Algemene beleidsnota van Justitie van 4 november 2020, *Parl.St.* Kamer 2020-21, nr. 55-1580/016, p. 9.

<sup>4</sup> Zie *infra* nr. 20.

<sup>5</sup> Wetsvoorstel tot invoeging van boek 5 “Verbintenissen” in het nieuw Burgerlijk Wetboek, *Parl.St.* Kamer 2019, nr. 55-0174/001. De tekst van de voorgestelde wetsbepalingen uit het Wetsvoorstel Verbintenissen zijn als bijlage bij dit boek gevoegd.

<sup>6</sup> Suggesties, opmerkingen en kritiek zijn bijzonder welkom op [ignace.claeys@ugent.be](mailto:ignace.claeys@ugent.be) en [thijs.tanghe@ugent.be](mailto:thijs.tanghe@ugent.be).

## VOORWOORD VOOR DE STUDENT

Zeggen dat onze samenleving complex is, is een open deur intrappen. Het recht dat geënt is op die complexe samenleving, kan dus niet anders dan ook complex zijn. Tien eenvoudige geboden werken immers alleen in een primitieve samenleving. Dat mag weliswaar voor de jurist geen vrijgeleide zijn om de zaken nog verder *nodeloos* te compliceren.

Dit is evenwel ook geen oproep om de zaken te oversimplificeren en te verval- len in zogenaamd ‘helder’ zwart-witdenken. De dagelijkse realiteit is doorgaans erg genuanceerd en het recht dus ook. Recht beoefenen is ieder geval niet te redu- ceren tot het louter aanleren van regeltjes en de daarbij onderscheiden catego- rieën of ‘hokjes’, die door de wetgeving en de rechtspraak heen evolueren. Het is ook toepassen. En voor toepassen heb je veel meer nodig dan regels alleen. Recht beoefenen is niet alleen een kwestie van expertise, maar ook en vooral de diverse rechtsregels inpassen in de doelstellingen die de (abstracte) samenleving ermee wil bereiken en de beleidsmatige gevolgen die deze regels hebben. Het vereist ook een rechtvaardigheidsgevoel, gezond verstand (wat dat ook mag betekenen), emo- tionele intelligentie, een kennis van de ‘wetten’ van de macht, een inzicht in ons sociaal weefsel en ons politiek, economisch en financieel bestel met alle uiteenlo- pende waarden en belangen die het systeem wil of moet dienen en het besef dat het Belgisch recht in een internationale setting misschien niet eens tot toepassing komt.

Het veronderstelt evenzeer inzicht in onze cognitieve vaardigheden en de tekortkomingen daarin, niet het minst de vele vooroordelen (biases) die constant om de hoek loeren. Inzicht ook in het feit dat de rede minder bepalend is dan vaak wordt aangenomen en de wil, emoties en instincten evengoed onze gedra- gingen kunnen leiden, zonder dat we daarvan bij iedere beslissing bewust zijn. We laten ons voortdurend *primen*<sup>7</sup> door onze context, zo leren psychologen ons. Het is belangrijk ons daarvan minstens bewust te zijn, bij om het even welke acti- viteit (wetten maken, (be)pleiten, rechterlijke uitspraak schrijven, onderhande- len ...). Dat is inderdaad geen gemakkelijke oefening. Dit boek ambieert uiteraard

---

<sup>7</sup> Zo zou de blootstelling aan bepaalde woorden leiden tot een directe en meetbare verande- ring in het gemak waarmee gerelateerde woorden in de gedachten van een persoon opkomen. Als u bijvoorbeeld recent het woord ‘eten’ hebt gehoord of gezien, dan zou u tijdelijk beter in staat zijn om het woordfragment ‘sop’ in ‘soep’ te veranderen in plaats van ‘stop’. Dit is *priming*: de blootstelling aan het woord ‘eten’ maakt het idee van ‘soep’ sneller oproepbaar (D. KAHNEMAN, *Ons Feilbare Denken* (origineel in het Engels: *Thinking, Fast and Slow*), Amsterdam, Uitgeverij Business Contact, 2011, 60).

niet dit alles. Het is maar een eerste kennismaking met het verbintenissenrecht en meer bepaald het algemeen contractenrecht. Om tot een rechtsbeoefening te komen die zo veel mogelijk met al die factoren rekening houdt, moeten we eerst de verschillende kaders zoals die van het algemeen contractenrecht aanleren, die over de eeuwen heen zijn gegroeid, en ermee leren omgaan.

*Durf vooral denken.*<sup>8</sup> Tijdens elke opleiding en in de latere praktijk worden we door het bestaande systeem beïnvloed, en zelfs gebrainwasht zo u wil. Wie een systeem wil leren kennen, moet zich dus ook zo veel mogelijk geregeld buiten dat systeem zetten. Hoe zouden we een probleem anders kunnen aanpakken of regelen? Als een bestaand systeem tot vele discussies aanleiding geeft, moet het dan niet worden aangepast en in welke zin? Is er geen tendens in de rechtspraak die de wetgeving openlijk tegenspreekt of eerder, zonder het met zoveel woorden te zeggen, kruipend tegenspreekt? Heeft de meerderheid van de rechtsleer (waarvan het bestaan niet zelden een niet wetenschappelijk gefundeerde vaststelling is en een hoog anekdotisch gehalte heeft) het wel steeds bij het rechte eind? Moeten we ons wel neerleggen bij vaste rechtspraak van het Hof van Cassatie, wetende dat het Hof ook soms, zelfs uitdrukkelijk<sup>9</sup>, terugkeert op zijn eerdere rechtspraak of, zoals de Nederlanders het graag verwoorden, dat het Hof soms omgaat? Out-of-the-boxdenken is geen vuil woord maar een troef.

Hoe abstracter een opleidingsonderdeel is, hoe moeilijker dit alles is te beseffen, laat staan te ontwaren. Dat geldt zeker voor het algemeen contractenrecht en het verbintenissenrecht in het algemeen. De abstracte (soms erg technisch aandoende) begrippen en regels die daar gelden, zijn overigens niet steeds zo onschuldig als men op het eerste gezicht zou denken. Eerst moeten we proberen de contouren van die begrippen en regels te kennen en het praktische belang ervan in te zien vooraleer opnieuw afstand te kunnen nemen. Alleen, de tijd ontsnapt ons meestal om voldoende afstand te kunnen nemen.

We wensen u veel lees- en denkplezier met dit boek toe, in een aanhoudende staat van passie, integriteit en vrijheid (wie een van de drie verliest, riskeert ook de andere te verliezen).

*Al wat u hiervoor en hierna leest, neem het met een korrel zout, strooi er zout over, beschouw het desnoods als een ei zonder zout. Gij jongeling zijt het zout der aarde. Leg evenwel geen zout op elke slak, maar kies uw gevechten.*

<sup>8</sup> Naar het motto van de UGent.

<sup>9</sup> Cass. 3 april 2017, AR C.15.0508.N: “*Het Hof komt hiermee terug op zijn eerdere rechtspraak*” (benadeling bij verdeling, niet bij dading). Zie verder E. DIRIX, “Rechterlijk overgangsrecht”, RW 2008-09, 1755-1757.



## BEKNOPTE AFKORTINGENLIJST

BGB	Bürgerliches Gesetzbuch, d.i. het Burgerlijk Wetboek van Duitsland
B2b-wet	Wet van 4 april 2019 houdende wijziging van het Wetboek van Economisch Recht met betrekking tot misbruiken van economische afhankelijkheid, onrechtmatige bedingen en oneerlijke marktpraktijken, <i>BS</i> 24 mei 2019
BW	nieuw Burgerlijk Wetboek van België, waarvan de boeken 3 en 8 reeds werden aangenomen
DCFR	Draft Common Frame of Reference
eIDAS Verordening	Verordening (EU) nr. 910/2014 van het Europees Parlement en de Raad van 23 juli 2014 betreffende elektronische identificatie en vertrouwensdiensten voor elektronische transacties in de interne markt en tot intrekking van Richtlijn 1999/93/EG
NBW	Burgerlijk Wetboek van Nederland
Oud BW	Burgerlijk Wetboek van België, zoals heden nog van toepassing
Code civil	Burgerlijk Wetboek van Frankrijk
PECL	Principles of European Contract Law
Toelichting	Toelichting bij het Wetsvoorstel Verbintenissen
Unidroit Principes 2016	Unidroit Principles of International Commercial Contracts 2016
Verzekeringswet 2014	Wet van 4 april 2014 betreffende verzekeringen, <i>BS</i> 30 april 2014
VWEU	Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie
Wet Betalingsachterstand Handelstransacties	Wet van 2 augustus 2002 betreffende de bestrijding van de betalingsachterstand bij handelstransacties, <i>BS</i> 7 augustus 2002.
WER	Wetboek van economisch recht
Wetsvoorstel Verbintenissen	Wetsvoorstel tot invoeging van boek 5 “Verbintenissen” in het nieuw Burgerlijk Wetboek, <i>Parl.St.</i> Kamer 2019-20, 55-0174/001 (uittreksel in bijlage)



# BEKNOPTE INHOUD

<i>Voorwoord voor de jurist</i> .....	v
<i>Voorwoord voor de student</i> .....	vii
<i>Beknopte afkortingenlijst</i> .....	ix
<i>Inhoud</i> .....	xv

<b>Inleiding</b> .....	1
------------------------	---

1. Contract als individueel en maatschappelijk instrument .....	3
2. Contract als een van de bouwstenen van ons privaatrechtelijk vermogensrecht .....	7
3. Contracten: algemeen contractenrecht versus bijzonder contracten- recht, sectorale contractreguleringen en contractmodellen .....	11
4. Internationalisering, europeanisering, digitalisering, regionalise- ring en constitutionalisering .....	16
5. Het oude BW (huidig recht) en het BW (toekomstig recht) .....	25

## DEEL 1.

ONTSTAAN EN GELDIGHEID VAN CONTRACTEN .....	39
---	----

<b>Hoofdstuk 1. Contractvrijheid</b> .....	43
--	----

A. Basisbeginsel, grondrecht en vrijheid .....	43
B. Twee facetten .....	49
C. Beperkingen aan de contractvrijheid .....	51

<b>Hoofdstuk 2. Onderhandelingen</b> .....	55
--	----

A. Onderhandelingsvrijheid .....	55
B. Precontractuele aansprakelijkheid .....	57
C. Afspraken tijdens de onderhandelingen .....	89

<b>Hoofdstuk 3. Totstandkoming</b> .....	99
--	----

A. Consensualisme en formaliteiten .....	99
B. Wilsovereenstemming .....	109
C. Bedoeling om zich juridisch te verbinden of andere rechtsgevolgen te creëren .....	126

D.	Wilsautonomie: een te relativeren en te corrigeren beginsel . . . . .	127
E.	Algemene voorwaarden (standaardbedingen) en toetredings- contracten . . . . .	136

#### **Hoofdstuk 4. Geldigheid(sgebreken) . . . . . 147**

A.	Gebrek in de wil van een partij . . . . .	148
B.	Gebrek aan rechts- of handlingsbekwaamheid . . . . .	166
C.	Onmogelijk, ongeoorloofd of onbepaalbaar voorwerp . . . . .	172
D.	Onbestaande, valse of ongeoorloofde oorzaak . . . . .	184
E.	Benadeling. . . . .	197
F.	Strijdigheid met de openbare orde of een rechtsregel van louter dwingend recht. . . . .	201
G.	<i>Fraus omnia corrumpit</i> . . . . .	237
H.	Verbod van wetsontduiking . . . . .	243

#### **Hoofdstuk 5. Contracteren via vertegenwoordiging . . . . . 253**

A.	Soorten: onmiddellijke versus middellijke vertegenwoordiging . . . . .	255
B.	Vertegenwoordigingsbevoegdheid . . . . .	256
C.	Gevolgen van vertegenwoordiging . . . . .	258
D.	Schijnvertegenwoordiging . . . . .	263

### DEEL 2.

## INHOUD EN WERKING VAN CONTRACTEN . . . . . 265

### **Hoofdstuk 1. Ten aanzien van contractpartijen . . . . . 269**

A.	Verbindende kracht . . . . .	270
B.	Verbintenissen en niet-verbintenisrechtelijke afspraken . . . . .	273
C.	Interpretatie . . . . .	275
D.	Kwalificatie . . . . .	309
E.	Aanvulling . . . . .	315
F.	Matigende of beperkende werking van de goede trouw . . . . .	326
G.	Obligatoire gevolgen . . . . .	337
H.	Goederenrechtelijke gevolgen . . . . .	373

### **Hoofdstuk 2. Ten aanzien van derden . . . . . 379**

A.	Partij versus derde . . . . .	379
B.	Relativiteit en uitzonderingen . . . . .	382
C.	Tegenwerpelijkheid en uitzonderingen . . . . .	408

DEEL 3.	
WANPRESTATIE EN GEWIJZIGDE OMSTANDIGHEDEN . . . . .	429
<b>Hoofdstuk 1. Toerekenbare niet-nakoming of wanprestatie . . . . .</b>	<b>433</b>
A. Toerekeningsvatbaarheid van de schuldenaar . . . . .	433
B. Contractuele tekortkoming van de schuldenaar . . . . .	436
C. Fouten van hulppersonen . . . . .	449
D. Wanprestatie ingevolge het gebruik van goederen . . . . .	455
<b>Hoofdstuk 2. Gewijzigde omstandigheden: overmacht en imprevisie . . . . .</b>	<b>457</b>
A. Overmacht . . . . .	457
B. Imprevisie . . . . .	471
<b>Hoofdstuk 3. Uitzonderlijk ook buitencontractuele aansprakelijkheid: samenloop . . . . .</b>	<b>481</b>
A. Samenloop tussen contractuele en buitencontractuele aansprakelijkheid . . . . .	481
B. Samenloopverbod veronderstelt het bestaan van een contractuele wanprestatie . . . . .	487
C. Samenloopverbod geldt ook bij objectieve aansprakelijkheid . . . . .	489
D. Samenloopverbod geldt ook bij opeenvolgende koopovereenkomsten waarbij een koper krachtens de <i>accessorium</i> -theorie over een contractuele vordering beschikt . . . . .	490
E. Geen samenloopverbod bij een misdrijf . . . . .	490
DEEL 4.	
SANCTIES EN BEËINDIGING VAN CONTRACTEN EN VERBINTENISSEN . . . . .	495
<b>Hoofdstuk 1. Nietigverklaring en restitutie . . . . .</b>	<b>499</b>
A. Toepassingsvereisten van een vernietiging . . . . .	501
B. Reikwijdte van de nietigverklaring: volledige of gedeeltelijke vernietiging? . . . . .	523
C. Gevolgen van de nietigverklaring . . . . .	535
D. Contractualisering van de vernietigingssanctie . . . . .	543
E. Andere verwante rechtsfiguren . . . . .	547
<b>Hoofdstuk 2. Verval ('<i>caducité</i>') . . . . .</b>	<b>553</b>
A. Verval wegens het verdwijnen van het voorwerp . . . . .	553
B. Verval wegens het verdwijnen van de (subjectieve) oorzaak . . . . .	563

C.	Doorwerking van de beëindiging van de ene overeenkomst naar de andere overeenkomst: domino-effect door het verval? .....	567
<b>Hoofdstuk 3. Sancties wegens wanprestatie .....</b>		<b>573</b>
A.	Vooraf: ingebrekestelling, keuze en cumul van sancties en afdwingbaarheid .....	574
B.	Uitvoering in natura .....	593
C.	Schadeherstel: herstel in natura of schadevergoeding .....	607
D.	Prijsvermindering .....	665
E.	Exceptie van niet-nakoming of enac. ....	673
F.	Retentierecht .....	687
G.	Ontbinding wegens wanprestatie en restitutie .....	695
H.	Zijdelingse vordering .....	737
<b>Hoofdstuk 4. Gevolgen van overmacht en imprevisie .....</b>		<b>743</b>
A.	Gevolgen van overmacht .....	744
B.	Gevolgen van de imprevisie .....	759
<b>Hoofdstuk 5. Andere gronden die een einde maken aan de overeenkomst of verbintenis .....</b>		<b>761</b>
A.	Wederzijdse of minnelijke beëindiging .....	762
B.	Eenzijdige opzegging .....	763
C.	Ontbindende voorwaarde .....	783
D.	Uitdovende termijn .....	791
<i>Bijlage: Wetsvoorstel Verbintenissen .....</i>		<i>793</i>
<i>Trefwoordenlijst .....</i>		<i>835</i>

# INHOUD

<i>Voorwoord voor de jurist</i> . . . . .	v
<i>Voorwoord voor de student</i> . . . . .	vii
<i>Beknopte afkortingenlijst</i> . . . . .	ix
<i>Beknopte inhoud</i> . . . . .	xi

<b>Inleiding</b> . . . . .	1
----------------------------	---

1. Contract als individueel en maatschappelijk instrument . . . . .	3
2. Contract als een van de bouwstenen van ons privaatrechtelijk vermogensrecht . . . . .	7
3. Contracten: algemeen contractenrecht versus bijzonder contractenrecht, sectorale contractreguleringen en contractmodellen . . . . .	11
4. Internationalisering, europeanisering, digitalisering, regionalisering en constitutionalisering . . . . .	16
5. Het oude BW (huidig recht) en het BW (toekomstig recht) . . . . .	25
(i) Van oud naar nieuw . . . . .	25
(ii) Nood aan een nieuw verbintenissenrecht? Een eerste kennis-making . . . . .	27
(iii) Overgangsrecht . . . . .	37

## DEEL 1.

ONTSTAAN EN GELDIGHEID VAN CONTRACTEN . . . . .	39
---	----

<b>Hoofdstuk 1. Contractvrijheid</b> . . . . .	43
--	----

A. Basisbeginsel, grondrecht en vrijheid . . . . .	43
B. Twee facetten . . . . .	49
1. Materiële contractvrijheid . . . . .	49
2. Formele contractvrijheid . . . . .	50
C. Beperkingen aan de contractvrijheid . . . . .	51

<b>Hoofdstuk 2. Onderhandelingen</b> . . . . .	55
--	----

A. Onderhandelingsvrijheid . . . . .	55
B. Precontractuele aansprakelijkheid . . . . .	57
1. Partijen mogen de onderhandelingen niet foutief afbreken en mogen evenmin onrechtmatig weigeren om te contracteren . . . . .	58

1.1.	Grondslag voor de beperkingen aan de contractvrijheid: foutaansprakelijkheid, verbod van rechtsmisbruik of goede trouw? .....	58
1.2.	Buitencontractuele fout inzake het afbreken van de onderhandelingen .....	60
1.3.	Schadeherstel bij onrechtmatig afgebroken onderhandelingen ..	63
1.4.	Bijzondere plichten en sancties: discriminatieverbod, verbod van mededingingsverstorend gedrag en verbod van oneerlijke marktpraktijken .....	66
2.	Partijen moeten hun informatieplichten nakomen .....	69
2.1.	Informatie- en onderzoeksplichten op grond van de algemene zorgvuldigheidsnorm. ....	70
2.1.1.	Informatieplichten .....	70
a.	Onvoldoende of onnauwkeurige informatie .....	70
b.	Onjuiste informatie .....	73
2.1.2.	Onderzoeksplicht .....	73
2.1.3.	Verhouding met de wilsgebreken .....	75
2.2.	Informatieplichten op grond van bijzondere wetgeving .....	76
2.3.	Sancties bij een schending van informatieplichten .....	80
2.3.1.	Nietigverklaring van de overeenkomst .....	80
2.3.2.	Schadevergoeding (buitencontractuele aansprakelijkheid) .....	82
3.	Een partij mag geen misbruik maken van de kwetsbare positie van de wederpartij en mag zich evenmin agressief of met geweld gedragen ten aanzien van de wederpartij .....	83
3.1.	Gekwalificeerde benadeling of misbruik van omstandigheden ..	84
3.2.	Onderscheid tussen misbruik van omstandigheden en misbruik van machtspositie of van een positie van economische afhankelijkheid .....	87
C.	Afspraken tijdens de onderhandelingen .....	89
1.	Uiteenlopende, al dan niet bindende afspraken .....	89
2.	Voorcontracten .....	91
2.1.	Contractbelofte – optieovereenkomst .....	91
2.2.	Voorkeurrecht .....	93
2.3.	Voorovereenkomsten met specifieke verbintenissen of bedingen .....	95
3.	Raam- of kaderovereenkomsten .....	97
<b>Hoofdstuk 3. Totstandkoming .....</b>		<b>99</b>
A.	Consensualisme en formaliteiten .....	99
1.	Consensualisme en uitzonderingen .....	99
2.	Formaliteiten .....	101



2.1.	Bestaans- of totstandkomingsvereisten versus geldigheidsvereisten . . . . .	102
2.1.1.	Formaliteiten: vereist voor het bestaan of de geldigheid van een overeenkomst? . . . . .	102
2.1.2.	Schending van een vormvereiste impliceert niet noodzakelijk de nietigheid . . . . .	103
2.1.3.	Contractualisering. . . . .	104
2.2.	Andere functies van vormvoorwaarden. . . . .	105
2.3.	Langs elektronische weg gesloten overeenkomsten: functionele equivalentie . . . . .	107
B.	Wilsovereenstemming . . . . .	109
1.	Wilsovereenstemming: samentreffen van de wilsuitingen van partijen. . . . .	109
2.	Wilsovereenstemming via aanbod en aanvaarding . . . . .	110
2.1.	Aanbod. . . . .	111
2.1.1.	Constitutieve bestanddelen van het aanbod . . . . .	111
2.1.2.	Geldigheidsvereisten en veruitwendiging van het aanbod . . . . .	116
2.1.3.	Verbindende kracht van het aanbod. . . . .	117
2.1.4.	Duur van de verbindende kracht van het aanbod en het tegenaanbod . . . . .	118
2.1.5.	<i>Quid</i> bij een voortijdige herroeping van het aanbod? . . . . .	118
2.2.	Aanvaarding . . . . .	120
2.2.1.	Geen contractdwang . . . . .	120
2.2.2.	Onvoorwaardelijke aanvaarding met de wil om gebonden te zijn . . . . .	120
2.2.3.	Stilzwijgende aanvaarding . . . . .	120
2.3.	Overeenkomst ontstaat bij de (redelijke kennisname van de) aanvaarding van het aanbod – plaats en tijdstip. . . . .	121
3.	Aanbod en aanvaarding bij via elektronische weg gesloten overeenkomsten . . . . .	123
4.	Totstandkoming van de meerpartijenovereenkomst . . . . .	125
C.	Bedoeling om zich juridisch te verbinden of andere rechtsgevolgen te creëren. . . . .	126
D.	Wilsautonomie: een te relativeren en te corrigeren beginsel . . . . .	127
1.	Relativering van de wilsautonomie . . . . .	128
2.	Correctie op de wilsleer. . . . .	131
2.1.	Discrepantie tussen de werkelijke wil en de verklaarde wil . . . . .	132
2.2.	Vertrouwensleer . . . . .	134
E.	Algemene voorwaarden (standaardbedingen) en toetredingscontracten . . . . .	136
1.	Vereisten voor de toepasselijkheid van algemene voorwaarden. . . . .	137
1.1.	Redelijke mogelijkheid tot kennisname en aanvaarding . . . . .	138
1.2.	Langs elektronische weg gesloten overeenkomsten . . . . .	141

1.3. Andere bijzondere verplichtingen inzake algemene voorwaarden .....	142
2. <i>Battle of the forms</i> .....	143
3. Interpretatie van algemene voorwaarden .....	145
4. Geldigheidsbeperkingen en rechtsmisbruik .....	145
<b>Hoofdstuk 4. Geldigheid(sgebreken) .....</b>	<b>147</b>
A. Gebrek in de wil van een partij .....	148
1. Bewustzijnsverlies .....	148
2. Wilsgebreken .....	150
2.1. Dwaling .....	151
2.1.1. Vooraf: onderscheid met een wilsverhinderende dwaling? .....	151
2.1.2. Toepassingsvereisten van dwaling als wilsgebrek. ....	153
2.2. Bedrog .....	157
2.3. Geweld .....	159
2.4. Bewijs van de wilsgebreken .....	161
2.5. Sancties voor de wilsgebreken .....	162
2.5.1. Nietigverklaring .....	162
2.5.2. Schadevergoeding .....	164
2.6. Contractualisering van de wilsgebreken .....	165
B. Gebrek aan rechts- of handelingsbekwaamheid .....	166
1. Rechtsbekwaamheid .....	167
2. Handelingsbekwaamheid .....	170
C. Onmogelijk, ongeoorloofd of onbepaalbaar voorwerp .....	172
1. Begrip .....	173
2. Onmogelijk voorwerp .....	174
3. Buiten de handel en ongeoorloofd .....	176
3.1. Buiten de handel .....	176
3.2. Ongeoorloofd .....	177
4. Onbepaalbaar .....	180
5. Toekomstige goederen niet uitgesloten .....	183
D. Onbestaande, valse of ongeoorloofde oorzaak .....	184
1. Begrip .....	185
1.1. Dualistische visie: twee mogelijke betekenissen .....	185
1.2. Monistische visie: oorzaak als een determinerende beweegreden .....	186
2. Drie probleemsituaties: geen, valse of ongeoorloofde oorzaak. ....	188
2.1. Geen oorzaak .....	189
2.2. Valse oorzaak .....	190
2.3. Ongeoorloofde oorzaak .....	190
2.4. Bewijslast .....	191

3.	Oorzaak als begrip rechtsvergelijkend onder druk . . . . .	192
4.	Abstracte verbintenissen . . . . .	194
E.	Benadeling . . . . .	197
1.	In beginsel geen controle op de gelijkwaardigheid van prestaties ..	197
2.	Wettelijke uitzonderingen inzake benadeling . . . . .	199
F.	Strijdigheid met de openbare orde of een rechtsregel van louter dwingend recht . . . . .	201
1.	Openbare orde en louter dwingend recht . . . . .	202
1.1.	Invulling van de openbare orde en goede zeden . . . . .	202
1.2.	Functie van de openbare orde . . . . .	205
1.3.	Onderscheid met de regels van louter dwingend recht . . . . .	208
2.	Traditionele benadering: toetsing van de ongeoorlooftheid door de voorwerp- en oorzaakvereisten . . . . .	211
3.	Kritiek op de exclusieve toetsing van de (on)geoorlooftheid door de voorwerp- en oorzaakvereisten . . . . .	213
4.	Alternatieve benadering . . . . .	216
5.	Drie typesituaties waarin een overeenkomst of een gedeelte ervan ongeoorloofd is . . . . .	219
5.1.	Schending van dwingende (informatie)verplichtingen of vormvereisten . . . . .	219
5.2.	Ongeoorloofde inhoud van de overeenkomst of een beding. .	221
5.2.1.	Controle op onrechtmatige bedingen in b2c- en b2b-contracten . . . . .	222
a.	Consumentencontracten . . . . .	222
b.	Ondernemingscontracten . . . . .	224
c.	Overzicht van de onrechtmatige bedingen in consumenten- en ondernemingscontracten . . . . .	226
d.	Sancties voor onrechtmatige bedingen . . . . .	233
5.2.2.	Andere specifieke geldigheidsbeperkingen . . . . .	234
5.3.	Bij het sluiten van een overeenkomst staat vast dat de uit- voering van de overeenkomst een ongeoorloofde toestand zal doen ontstaan of in stand zal houden . . . . .	235
G.	<i>Fraus omnia corrumpit</i> . . . . .	237
1.	Grondslag en aard . . . . .	237
2.	Toepassingsvereisten . . . . .	238
3.	Rechtsgevolgen . . . . .	239
4.	Toepassingsgebied . . . . .	242
H.	Verbod van wetsontduiking . . . . .	243
1.	Begrip . . . . .	243
2.	Grondslag . . . . .	247
3.	Toepassingsvereisten . . . . .	248
4.	Rechtsgevolgen . . . . .	249
5.	Onderscheid met rechtsmisbruik en veinzing . . . . .	250

<b>Hoofdstuk 5. Contracteren via vertegenwoordiging</b> .....	253
A. Soorten: onmiddellijke versus middellijke vertegenwoordiging .....	255
B. Vertegenwoordigingsbevoegdheid .....	256
C. Gevolgen van vertegenwoordiging .....	258
1. Onmiddellijke of rechtstreekse vertegenwoordiging .....	258
1.1. Vertegenwoordiging binnen bevoegdheid .....	258
1.2. Vertegenwoordiging buiten bevoegdheid .....	259
2. Middellijke of onrechtstreekse vertegenwoordiging .....	260
3. Gehoudenheid of aansprakelijkheid van de vertegenwoordiger .....	261
3.1. Vertegenwoordiger handelde binnen zijn vertegen- wordigingsbevoegdheid .....	261
3.2. Vertegenwoordiger handelde buiten zijn vertegen- woordigingsbevoegdheid .....	262
3.3. Verbod voor de vertegenwoordiger om als wederpartij van de vertegenwoordigde op te treden .....	262
D. Schijnvertegenwoordiging .....	263
 DEEL 2.	
<b>INHOUD EN WERKING VAN CONTRACTEN</b> .....	265
 <b>Hoofdstuk 1. Ten aanzien van contractpartijen</b> .....	269
A. Verbindende kracht .....	270
B. Verbintenissen en niet-verbintenisrechtelijke afspraken .....	273
C. Interpretatie .....	275
1. Begrip .....	276
2. Interpretatievrijheid van de rechter .....	278
3. Interpretatieregels .....	289
3.1. Rechtsvergelijkend: twee basisbenaderingen .....	290
3.2. Basisregel en terugvalregel .....	293
3.2.1. Basisregel: gemeenschappelijke bedoeling van de partijen .....	293
3.2.2. Terugvalregel: interpretatie op grond van de goede trouw .....	297
3.3. Subsidiare interpretatieregels .....	300
3.3.1. Artikel 1157 e.v. oud BW .....	300
3.3.2. In geval van blijvende twijfel: uitleg tegen de bedinger .....	303
3.3.3. Restrictieve of strikte interpretatie? .....	304
3.3.4. Moeilijk samenspel van de verschillende interpretatieregels .....	305
3.4. Interpretatieregels in bijzondere wetgeving .....	306
3.5. Contractuele interpretatieregels .....	308

D.	Kwalificatie . . . . .	309
1.	Begrip en verhouding met interpretatie . . . . .	310
2.	Herkwalificatie door de rechter . . . . .	311
3.	Kwalificatie bij gemengde contracten . . . . .	313
E.	Aanvulling . . . . .	315
1.	Aanvulling op grond van de wet, de gebruiken en de billijkheid. . . . .	316
1.1.	Wet . . . . .	317
1.2.	Gebruiken . . . . .	317
1.3.	Billijkheid. . . . .	319
2.	Goede trouw . . . . .	320
2.1.	Concept van de objectieve goede trouw . . . . .	320
2.2.	Aanvullende verplichtingen op grond van de objectieve goede trouw. . . . .	323
3.	Contractualisering van de aanvulling . . . . .	325
F.	Matigende of beperkende werking van de goede trouw . . . . .	326
1.	Gelijkschakeling met het verbod van rechtsmisbruik . . . . .	327
1.1.	Grondslag. . . . .	327
1.2.	Toepassingsgebied . . . . .	328
1.3.	Criteria van rechtsmisbruik . . . . .	330
1.3.1.	Algemeen criterium. . . . .	330
1.3.2.	Specifieke criteria. . . . .	331
1.3.3.	Rechtsverwerking. . . . .	333
2.	Sanctie voor het handelen in strijd met het verbod van rechts- misbruik of de objectieve goede trouw . . . . .	334
3.	Contractualisering . . . . .	336
G.	Obligatoire gevolgen . . . . .	337
1.	Al dan niet persoonsgebonden verbintenissen . . . . .	338
1.1.	<i>Intuitu personae</i> . . . . .	338
1.2.	Specifieke regels voor <i>intuitu personae</i> -verbintenissen . . . . .	341
2.	Opeisbaarheid: opschortende voorwaarde en termijn . . . . .	342
2.1.	Begrippen ‘voorwaarde’ en ‘tijdsbepaling’ . . . . .	343
2.1.1.	Toekomstige gebeurtenis: zeker of onzeker. . . . .	343
2.1.2.	Voorwaarde: gebeurtenis die al heeft plaatsgehad, maar nog onbekend is? . . . . .	346
2.1.3.	Modaliteit – extern of bijkomend karakter . . . . .	347
a.	Nakoming of niet-nakoming van verbintenis betreft geen voorwaarde . . . . .	347
b.	Geldigheidsvereiste niet als voorwaarde. . . . .	348
2.2.	Opschortende voorwaarde . . . . .	349
2.2.1.	Begrip en functie . . . . .	349
2.2.2.	Geldigheidsbeperkingen. . . . .	349
a.	Mogelijke en geoorloofde voorwaarde . . . . .	349
b.	Potestatieve voorwaarden . . . . .	351

2.2.3.	Gevolgen . . . . .	353
a.	Hangende de voorwaarde . . . . .	353
b.	Bij vervulling van de voorwaarde . . . . .	356
c.	Bij niet-vervulling van de voorwaarde . . . . .	357
2.3.	Opschortende tijdsbepaling of termijn. . . . .	358
2.3.1.	Begrip en functie . . . . .	358
2.3.2.	Gevolgen . . . . .	359
a.	Hangende de tijdsbepaling . . . . .	359
b.	Bij het verstrijken van de tijdsbepaling . . . . .	361
3.	Duur van de contractuele verbintenissen . . . . .	362
3.1.	Aflopende of ogenblikkelijke overeenkomsten en verbintenissen. . . . .	362
3.2.	Overeenkomsten of verbintenissen van bepaalde of onbepaalde duur . . . . .	362
3.2.1.	Overeenkomst of verbintenis van bepaalde duur . . . . .	363
3.2.2.	Overeenkomst of verbintenis van onbepaalde duur. . . . .	365
3.2.3.	Verlenging of vernieuwing van het contract . . . . .	366
3.2.4.	Bijzondere wetgeving. . . . .	369
H.	Goederenrechtelijke gevolgen . . . . .	373
1.	Consensueel en monistisch stelsel. . . . .	373
1.1.	Uitgangspunt: overdracht <i>solo consensu</i> . . . . .	373
1.2.	Uitzonderingen. . . . .	376
2.	Causaal stelsel van overdracht . . . . .	377
 <b>Hoofdstuk 2. Ten aanzien van derden. . . . .</b>		<b>379</b>
A.	Partij versus derde . . . . .	379
B.	Relativiteit en uitzonderingen . . . . .	382
1.	Relativiteit van de overeenkomst. . . . .	382
2.	Uitzonderingen. . . . .	384
2.1.	Derdenbeding . . . . .	384
2.1.1.	Vereisten voor een derdenbeding . . . . .	385
2.1.2.	Gevolgen . . . . .	388
a.	Onherroepelijk na aanvaarding door de derde-begunstigde . . . . .	388
b.	Rechtstreeks en contractueel recht voor de derde-begunstigde . . . . .	389
c.	Gevolgen van een onwerkzaam derdenbeding . . . . .	392
2.2.	Rechtstreekse vordering . . . . .	392
2.2.1.	Rechtstreekse vordering bij aanneming, lastgeving en aansprakelijkheidsverzekering. . . . .	392
2.2.2.	Geen vormvereisten voor de rechtstreekse vordering . . . . .	395

2.2.3.	Gevolgen van de rechtstreekse vordering . . . . .	396
a.	Eigen en rechtstreeks recht . . . . .	396
b.	Bijkomende vorderingsmogelijkheid – gehoudenheid <i>in solidum</i> . . . . .	396
c.	Beperking van de tegenwerpelijheid van de verweermiddelen en excepties van de onder- schuldenaar (uiteenlopende abstraheringsgraad) . . .	397
2.3.	<i>Accessorium</i> -theorie . . . . .	400
2.3.1.	Toepassingsgebied . . . . .	401
a.	Principe: opeenvolgende koopovereenkomsten . .	401
b.	Uitbreidingen: aanneming gevolgd door koop en koop gevolgd door aanneming . . . . .	402
c.	Algemeen rechtsbeginsel? . . . . .	403
2.3.2.	Geen vormvereisten . . . . .	404
2.3.3.	Gevolgen . . . . .	404
a.	In principe automatische overdracht. . . . .	404
b.	Contractuele vordering – samenloopverbod met buitencontractuele aansprakelijkheid . . . . .	405
c.	Verweermiddelen en excepties blijven behouden . . .	406
2.4.	Sterkmaking: een onechte uitzondering. . . . .	406
2.4.1.	Vooraf: verbod van derdenbinding . . . . .	406
2.4.2.	Sterkmaking . . . . .	407
2.4.3.	Kettingbeding als toepassing. . . . .	407
C.	Tegenwerpelijheid en uitzonderingen . . . . .	408
1.	Tegenwerpelijheid . . . . .	409
1.1.	Tegenwerpelijheid en eventuele formaliteiten . . . . .	409
1.1.1.	Uitgangspunt: een contract is tegenwerpelijk . . . . .	409
1.1.2.	Wettelijke formaliteiten voor de tegenwerpelijk- heid van bepaalde overeenkomsten . . . . .	411
1.1.3.	Conflict bij overeenkomsten m.b.t. dezelfde goederen . .	412
1.2.	Tegenwerpelijheid in het nadeel van derden: derde- medeplichtigheid aan contractbreuk. . . . .	413
1.2.1.	Toepassingsvereisten . . . . .	414
1.2.2.	Sanctionering . . . . .	415
1.3.	Tegenwerpelijheid in het voordeel van derden: verhoogde algemene zorgvuldigheidsplicht. . . . .	416
2.	Uitzonderingen. . . . .	419
2.1.	Pauliaanse vordering . . . . .	419
2.1.1.	Toepassingsvereisten . . . . .	421
2.1.2.	Gevolgen . . . . .	424
a.	Niet-tegenwerpelijheid . . . . .	424
b.	Relatieve werking . . . . .	425

2.2.	Veinzing of simulatie . . . . .	425
2.2.1.	Begrip en verschijningsvormen . . . . .	425
2.2.2.	Gevolgen . . . . .	427
a.	Tussen partijen: de werkelijke overeenkomst. . . . .	427
b.	Ten aanzien van derden: keuzerecht, behalve in fiscale zaken . . . . .	427
DEEL 3.		
	WANPRESTATIE EN GEWIJZIGDE OMSTANDIGHEDEN. . . . .	429
	<b>Hoofdstuk 1. Toerekenbare niet-nakoming of wanprestatie . . . . .</b>	<b>433</b>
A.	Toerekeningsvatbaarheid van de schuldenaar . . . . .	433
1.	Geen wanprestatie bij ontoerekeningsvatbaarheid van de schuldenaar . . . . .	433
2.	Ontoerekeningsvatbaarheid als overmacht? . . . . .	435
B.	Contractuele tekortkoming van de schuldenaar . . . . .	436
1.	Een wanprestatie veronderstelt de niet-nakoming van een opeisbare contractuele verbintenis . . . . .	436
2.	In functie van de aard van de verbintenis . . . . .	437
2.1.	Inspannings- of middelenverbintenis . . . . .	438
2.2.	Resultaats- of uitslagverbintenis . . . . .	439
2.3.	Garantie- of waarborgverbintenis . . . . .	440
2.4.	Onderscheidingscriterium voor de soorten verbintenissen . . . . .	440
3.	Types en gradaties van tekortkomingen. . . . .	444
3.1.	Types van tekortkomingen: volledige of gedeeltelijke niet- nakoming, gebrekkige of laattijdige nakoming. . . . .	444
3.2.	Gradaties van tekortkomingen: lichte, zware en opzettelijke of bedrieglijke fout . . . . .	445
3.2.1.	Lichte versus zware fout . . . . .	445
3.2.2.	Opzettelijke of bedrieglijke fout . . . . .	446
3.3.	Andere begrippen inzake een contractuele tekortkoming . . . . .	448
3.3.1.	Voldoende ernstige wanprestatie. . . . .	448
3.3.2.	Verwachte wanprestatie ( <i>anticipatory breach</i> ). . . . .	449
C.	Fouten van hulppersonen . . . . .	449
1.	Contractuele gehoudenheid voor de wanprestaties van een hulppersoon. . . . .	450
2.	Quasi-immuniteit van de hulppersoon. . . . .	452
2.1.	In principe geen rechtstreekse contractuele aanspraak . . . . .	452
2.2.	In principe geen rechtstreekse buitencontractuele aanspraak. . . . .	453
2.3.	Quasi-immuniteit werkt in beide richtingen. . . . .	454
2.4.	Quasi-immuniteit geldt niet voor de terbeschikking- stelling van hulgoederen . . . . .	455
D.	Wanprestatie ingevolge het gebruik van goederen. . . . .	455



<b>Hoofdstuk 2. Gewijzigde omstandigheden: overmacht en imprevisie . . . .</b>	<b>457</b>
A. Overmacht . . . . .	457
1. Toepassingsvereisten . . . . .	459
1.1. Eerste vereiste: omstandigheid gewijzigd nadat de overeenkomst is gesloten. . . . .	460
1.2. Tweede vereiste: onmogelijke uitvoering in natura van de verbintenis . . . . .	461
1.2.1. Absolute of redelijke onmogelijkheid? . . . . .	461
1.2.2. <i>Genera non pereunt</i> : draagwijdte van dit adagium? . . . . .	463
1.3. Derde vereiste: niet-toerekenbare gebeurtenis. . . . .	466
1.4. Geen overmacht bij een voorafgaande ingebrekestelling. . . . .	468
2. Contractuele invulling van overmacht . . . . .	469
2.1. Overmachtsclausules . . . . .	469
2.2. Beperkingen aan de geldigheid en uitwerking van een overmachtsclausule . . . . .	471
B. Impreviseleer . . . . .	471
1. Geen algemene aanvaarding van de imprevisieleer in het huidige Belgische gemeen recht . . . . .	472
2. Alternatieven voor de verworpen imprevisieleer . . . . .	474
3. Contractuele invulling van de imprevisieleer: hardship- of imprevisieclausules . . . . .	476
4. Wetsvoorstel Verbintenissen en <i>sujétions imprévues</i> . . . . .	478
 <b>Hoofdstuk 3. Uitzonderlijk ook buitencontractuele aansprakelijkheid: samenloop . . . . .</b>	 <b>481</b>
A. Samenloop tussen contractuele en buitencontractuele aansprake- lijkheid. . . . .	481
1. Samenloopverbod. . . . .	482
2. Historische evolutie inzake samenloop . . . . .	483
2.1. Periode vóór het stuwadoorsarrest van 7 december 1973: samenloop mogelijk . . . . .	484
2.2. Stuwadoorsarrest van 7 december 1973: samenloopverbod . . . . .	484
2.3. Tiercé Franco-belge-arrest van 29 september 2006: aanvaarding verfijning samenloopleer? . . . . .	486
B. Samenloopverbod veronderstelt het bestaan van een contractuele wanprestatie . . . . .	487
C. Samenloopverbod geldt ook bij objectieve aansprakelijkheid . . . . .	489
D. Samenloopverbod geldt ook bij opeenvolgende koopovereenkom- sten waarbij een koper krachtens de <i>accessorium</i> -theorie over een contractuele vordering beschikt . . . . .	490
E. Geen samenloopverbod bij een misdrijf . . . . .	490

1. Wanprestatie tegelijk misdrijf: keuze tussen contractuele of buitencontractuele vordering . . . . .	490
2. Toepassing van artikel 26 VTSv. . . . .	492
DEEL 4.	
SANCTIES EN BEËINDIGING VAN CONTRACTEN EN VERBINTENISSEN . . . . .	495
<b>Hoofdstuk 1. Nietigverklaring en restitutie. . . . .</b>	<b>499</b>
A. Toepassingsvereisten van een vernietiging . . . . .	501
1. Nietigheidsgrond . . . . .	501
2. Verplichte tussenkomst van de rechter. . . . .	503
2.1. Geen buitengerechtelijke vernietiging – feitelijk vooruitlopen op de vernietiging? . . . . .	503
2.2. Drie gerechtelijke wegen om een nietigheidsgrond aan de kaak te stellen . . . . .	505
2.3. Ambtshalve bevoegdheid van de rechter . . . . .	506
3. Aanspraakgerechtigd zijn – geen afstand. . . . .	512
3.1. Aanspraakgerechtigden. . . . .	512
3.2. Afstand van een relatieve nietigheidsgrond. . . . .	513
4. Verweermiddelen ten aanzien van een nietigverklaring . . . . .	515
4.1. Rechtsmisbruik. . . . .	515
4.2. <i>Nemo auditur propriam turpitudinem allegans?</i> . . . . .	516
4.3. Gebrek aan kantmelding. . . . .	516
4.4. Verjaring . . . . .	517
4.5. Bij meerpartijenovereenkomsten: alle contractpartijen in het geding te betrekken . . . . .	520
4.6. Geen nietigverklaring als het doel van de geschonden rechtsregel wordt bereikt? . . . . .	521
B. Reikwijdte van de nietigverklaring: volledige of gedeeltelijke vernietiging? . . . . .	523
1. Vernietiging treft de overeenkomst of een gedeelte ervan. . . . .	523
2. Sanctionering op maat. . . . .	524
3. Tweestappenredenering om de reikwijdte van de vernietiging te bepalen . . . . .	527
3.1. Stap 1: treft de nietigheidsgrond de volledige of slechts een gedeelte van de overeenkomst? . . . . .	528
3.1.1. Nietigheidsgrond treft de volledige overeenkomst. . . . .	528
3.1.2. Nietigheidsgrond treft een gedeelte van de overeenkomst . . . . .	529
3.2. Stap 2: het onverbreeklijk verband als correctiemechanisme . . . . .	532
C. Gevolgen van de nietigverklaring. . . . .	535

1.	Retroactieve werking . . . . .	535
2.	Teruggave of restitutie van het reeds gepresteerde . . . . .	536
2.1.	Principe: wederzijdse restitutieverbintenissen . . . . .	536
2.2.	Wijze van teruggave en de toepasselijke regels voor restitutieverbintenissen . . . . .	537
2.3.	Uitzondering inzake restitutie: <i>in pari causa</i> . . . . .	540
3.	Schadevergoeding na vernietiging . . . . .	541
4.	Gevolgen ten aanzien van derden . . . . .	542
D.	Contractualisering van de vernietigingssanctie . . . . .	543
E.	Andere verwante rechtsfiguren . . . . .	547
1.	Gerechtelijke conversie . . . . .	547
2.	'Onbestaande' overeenkomst . . . . .	548
3.	Voor niet geschreven gehouden beding . . . . .	549
<b>Hoofdstuk 2. Verval ('caducité')</b> . . . . .		<b>553</b>
A.	Verval wegens het verdwijnen van het voorwerp . . . . .	553
1.	Toepassingsvereisten van het verval wegens het verdwijnen van het voorwerp . . . . .	555
1.1.	Het voorwerp moet verdwenen zijn na het sluiten van de overeenkomst . . . . .	556
1.2.	Definitieve onmogelijkheid om de verbintenis in natura uit te voeren. . . . .	557
2.	Gevolgen van het verval . . . . .	558
2.1.	Verval van de verbintenis of de overeenkomst? . . . . .	558
2.2.	Verval: werking <i>ex nunc</i> ? . . . . .	559
2.3.	Verval sluit een wanprestatie van een contractpartij niet uit. . . . .	560
3.	Existentiële vraag: noodzaak aan het verval wegens het verdwijnen van het voorwerp? . . . . .	561
3.1.	Een beroep op overmacht of de sancties wegens wanprestatie . . . . .	561
3.2.	Wetsvoorstel Verbintenissen . . . . .	562
B.	Verval wegens het verdwijnen van de (subjectieve) oorzaak. . . . .	563
1.	Algemene afwijzing van het verval wegens het verdwijnen van de oorzaak . . . . .	563
2.	Cass. 6 maart 2014: heropleving van het verval wegens het wegvallen van de oorzaak? . . . . .	564
3.	Alternatieve pistes om het wegvallen van de subjectieve oorzaak te remediëren? . . . . .	565
C.	Doorwerking van de beëindiging van de ene overeenkomst naar de andere overeenkomst: domino-effect door het verval? . . . . .	567
1.	In principe geen automatische doorwerking van een grond van beëindiging . . . . .	567

2.	<i>Accessorium sequitur principale?</i> . . . . .	570
3.	<i>Quid</i> ondeelbaar of onverbrekelijk geheel? . . . . .	570
<b>Hoofdstuk 3. Sancties wegens wanprestatie</b> . . . . .		573
A.	Vooraf: ingebrekestelling, keuze en cumul van sancties en afdwingbaarheid . . . . .	574
1.	Ingebrekestelling . . . . .	574
1.1.	Algemeen rechtsbeginsel: vereiste voor de toepassing van een sanctie wegens wanprestatie . . . . .	574
1.2.	Ingebrekestelling ad futurum . . . . .	576
1.3.	Inhoud, vorm en bewijs van een ingebrekestelling . . . . .	576
1.4.	Uitzonderingen op de vereiste van een ingebrekestelling . . . . .	579
1.4.1.	Wettelijke uitzonderingen . . . . .	579
1.4.2.	Jurisprudentiële uitzonderingen . . . . .	579
1.4.3.	Contractuele afwijkingen . . . . .	580
1.5.	Gevolgen van de ingebrekestelling . . . . .	581
2.	Keuze en cumul van sancties . . . . .	583
2.1.	Keuzerecht voor de schuldeiser . . . . .	584
2.1.1.	Keuze tussen uitvoering in natura en schadeherstel? . . . . .	584
2.1.2.	Keuze tussen uitvoering in natura (of bij equivalent) en ontbinding . . . . .	585
2.1.3.	Wijziging van de keuze . . . . .	586
2.2.	Cumul van sancties . . . . .	587
3.	Afdwingbaarheid van contractuele verbintenissen . . . . .	588
3.1.	Belang van sancties . . . . .	588
3.2.	Mogelijke obstakels voor de toepassing van sancties . . . . .	590
B.	Uitvoering in natura . . . . .	593
1.	Uitvoering in natura door de schuldenaar . . . . .	593
1.1.	Toepassingsvereisten van de uitvoering in natura . . . . .	595
1.2.	Gevolgen van de veroordeling tot uitvoering in natura . . . . .	595
1.2.1.	Uitvoerbare titel . . . . .	595
1.2.2.	Bij weigering om het bevel tot uitvoering in natura van geldschulden na te komen: beslag . . . . .	596
1.2.3.	Bij weigering om het bevel tot uitvoering in natura van andere verbintenissen dan geldschulden na te komen: rechtstreekse dwang? . . . . .	596
a.	Geen lijfswang, maar dwangsom als belangrijk onrechtstreeks dwangmiddel . . . . .	596
b.	In een aantal gevallen is rechtstreekse dwang mogelijk . . . . .	598
c.	Rechterlijke beslissing die geldt als akte . . . . .	598

2.	Uitvoering in natura door een derde of de schuldeiser zelf:	
	vervanging van de schuldenaar . . . . .	599
2.1.	Toepassingsvereisten van de (buiten)gerechtelijke	
	vervanging . . . . .	600
2.1.1.	Algemene vereisten . . . . .	600
2.1.2.	Bijzondere vereisten voor de buitengerechtelijke	
	of eenzijdige vervanging . . . . .	601
2.2.	Gevolgen van de vervanging . . . . .	602
3.	Contractuele regeling van de uitvoering in natura . . . . .	605
C.	Schadeherstel: herstel in natura of schadevergoeding . . . . .	607
1.	Toepassingsvereisten van het schadeherstel . . . . .	608
1.1.	Wanprestatie . . . . .	609
1.2.	Ingebrekestelling . . . . .	610
1.3.	Schade . . . . .	610
1.3.1.	Het ontstaan van de schade moet voorzienbaar zijn . . .	611
1.3.2.	Concrete invulling van schade . . . . .	611
	a. Ruim schadebegrip . . . . .	611
	b. Bijzondere schadecategorie: verlies van een kans . . .	615
1.4.	Causaal verband . . . . .	616
2.	Wijze van schadeherstel: in natura of geldelijk . . . . .	619
2.1.	Herstel in natura . . . . .	619
2.1.1.	Begrip . . . . .	619
2.1.2.	Keuzemogelijkheid voor de schuldeiser? . . . . .	621
2.1.3.	Concrete invulling of vorm van het herstel in natura . . .	622
2.2.	Schadevergoeding . . . . .	622
2.2.1.	Vervangende schadevergoeding . . . . .	622
	a. Integrale schadevergoeding en vrije besteding	
	ervan . . . . .	622
	b. Vergoeding van het positieve contractbelang . . . .	623
2.2.2.	Begroting van de schadevergoeding . . . . .	625
2.2.3.	Bijzondere regels voor de schade door vertraging	
	in de nakoming van geldschulden . . . . .	626
	a. Vooraf: geldschuld versus waardeschuld –	
	moratoire, compensatoire, gerechtelijke en	
	remuneratoire interesten . . . . .	626
	b. Bijzondere regels inzake de schadevergoeding	
	wegens vertraging in de nakoming van een	
	geldschuld . . . . .	630
	c. Bijzondere regels in geval van betalingsachter-	
	stand bij handelstransacties . . . . .	632
2.2.4.	Compensatoire interesten bij waardeschulden . . . . .	634
3.	Schadebeperkingsplicht . . . . .	635

4.	Contractuele invulling van de schadevergoeding: schadebedingen...	637
4.1.	Begrip en onderscheid met andere bedingen.....	637
4.1.1.	Schadebeding: forfaitaire vergoeding voor een wanprestatie .....	637
4.1.2.	Onderscheid met andere bedingen .....	638
a.	Onderscheid met een opzeggingsbeding .....	638
b.	Onderscheid met een prijsaanpassingsclausule...	639
4.2.	Compenserende en geen bestraffende functie .....	639
4.3.	Bescherming van de schuldenaar tegen overdreven schadebedingen.....	641
4.3.1.	Bescherming op grond van het gemeen recht.....	641
a.	Rechterlijke matigingsbevoegdheid inzake kennelijk overdreven (hoge) schadebedingen ...	641
b.	Afzonderlijke matigingsregeling voor rentebedingen.....	644
c.	Vermindering van een schadebeding bij gedeeltelijke nakoming .....	644
d.	Nog nietigverklaring van een overdreven strafbeding?.....	645
e.	Verbod van rechtsmisbruik – matigende werking van de goede trouw .....	646
4.3.2.	Bescherming op grond van bijzondere wetgeving ...	647
4.4.	Bescherming van de schuldeiser tegen overdreven (lage) schadebedingen.....	648
4.4.1.	Wet Betalingsachterstand Handelstransacties .....	648
4.4.2.	Andere bijzondere bepalingen: b2b-wet, Wet-Breyne enzovoort.....	649
4.4.3.	Verdoken exoneratiebeding .....	649
4.5.	Cumul van schadebedingen? .....	650
4.6.	Verhouding met gemeenrechtelijke sancties .....	650
4.6.1.	Verhouding met het recht op uitvoering in natura ...	650
4.6.2.	Verhouding met de ontbinding.....	651
4.6.3.	Verhouding met de vergoeding van de werkelijke schade.....	652
5.	Exoneratie- of bevrijdingsbedingen .....	652
5.1.	Geldigheidsbeperkingen .....	653
5.1.1.	Geen exoneratie voor (eigen) bedrog of opzettelijke fouten.....	654
5.1.2.	Geen uitholling van de contractuele verbintenissen ..	656
5.1.3.	Geen schending van aansprakelijkheidsregels van openbare orde of van louter dwingend recht.....	657
5.2.	Verbod van rechtsmisbruik .....	659
5.3.	Restrictieve interpretatie van de exoneratiebedingen .....	660

6.	Vrijwaringsbedingen . . . . .	661
6.1.	Geldigheid en geldigheidsbeperkingen. . . . .	661
6.2.	Verbod van rechtsmisbruik . . . . .	664
6.3.	Werking ten aanzien van derden . . . . .	664
D.	Prijsvermindering . . . . .	665
1.	Prijsvermindering: geen algemene autonome sanctie voor wanprestaties. . . . .	665
2.	Noodzaak van een autonome prijsverminderingssanctie? . . . . .	667
E.	Exceptie van niet-nakoming of enac. . . . .	673
1.	Toepassingsvereisten van de enac . . . . .	674
1.1.	Ingebrekestelling en voorafgaande kennisgeving vereist? . . . . .	674
1.2.	Wederkerige of samenhangende verbintenissen . . . . .	675
1.3.	Wanprestatie van de wederpartij ten aanzien van de <i>excipiens</i> . . . . .	677
1.3.1.	Toerekenbare niet-nakoming van een verbintenis . . . . .	677
1.3.2.	Opeisbare schuldvordering van de <i>excipiens</i> . . . . .	679
1.4.	Verbintenis van de <i>excipiens</i> niet als eerste opeisbaar . . . . .	681
1.5.	Uitoefening te goeder trouw . . . . .	681
2.	Gevolgen van de enac. . . . .	683
2.1.	Gevolgen bij een rechtmatige uitoefening van de enac . . . . .	683
2.2.	Gevolgen bij een onrechtmatige uitoefening van de enac . . . . .	684
3.	Contractuele regeling van de enac. . . . .	685
F.	Retentierecht. . . . .	687
1.	Toepassingsvereisten van het retentierecht . . . . .	688
1.1.	Toerekenbare niet-nakoming door de schuldenaar van een verbintenis . . . . .	689
1.2.	Feitelijke macht over een lichamenlijk goed. . . . .	689
1.2.1.	Feitelijke macht – ‘materiële detentie’. . . . .	689
1.2.2.	Lichamenlijk goed . . . . .	690
1.3.	Samenhang tussen het goed en de schuldvordering. . . . .	691
1.4.	Uitoefening te goeder trouw. . . . .	692
2.	Gevolgen van het retentierecht. . . . .	692
3.	Contractuele regeling van het retentierecht. . . . .	693
G.	Ontbinding wegens wanprestatie en restitutie . . . . .	695
1.	Toepassingsvereisten van de ontbinding . . . . .	696
1.1.	Wederkerige overeenkomst. . . . .	696
1.2.	Voldoende ernstige wanprestatie . . . . .	698
1.2.1.	Begrip en functie . . . . .	698
1.2.2.	Concrete invulling: verschillende factoren . . . . .	700
1.2.3.	Bijzonder geval: ontbinding bij een <i>anticipatory breach</i> ? . . . . .	703
1.3.	Voorafgaande ingebrekestelling. . . . .	704

1.4.	Uitspraak door de rechter of buitengerechtelijke ontbindingsverklaring door een contractpartij. . . . .	704
1.4.1.	Gerechtelijke ontbinding door de rechter . . . . .	705
1.4.2.	Buitengerechtelijke ontbindingsverklaring door een contractpartij. . . . .	705
a.	Buitengerechtelijke ontbinding op grond van een uitdrukkelijk ontbindend beding. . . . .	705
b.	Buitengerechtelijke ontbinding los van een uitdrukkelijk ontbindend beding. . . . .	708
c.	Controle door de rechter op een buitengerechtelijke ontbinding. . . . .	710
2.	Uitwerking, reikwijdte en gevolgen van de ontbinding. . . . .	712
2.1.	Ontbinding is op het niveau van de verbintenissen te situeren. . . . .	712
2.2.	Gedeeltelijke ontbinding. . . . .	713
2.3.	Retroactieve werking van de ontbinding . . . . .	715
2.3.1.	Kritiek op de ontbinding <i>ex nunc</i> van duurovereenkomsten. . . . .	716
2.3.2.	Andere verklaring van de ontbinding <i>ex nunc</i> : retroactieve ontbinding van een groep deelbare of afsplitsbare verbintenissen. . . . .	717
2.4.	Teruggave of restitutie van het reeds gepresteerde . . . . .	719
2.5.	Gevolgen van de ontbinding ten aanzien van derden . . . . .	721
2.6.	Aanvullende schadevergoeding na ontbinding. . . . .	722
3.	Contractuele invulling van de ontbindings sanctie: ontbindingsclausules. . . . .	724
3.1.	Inhoud van een ontbindingsclausule . . . . .	725
3.2.	Beperkingen aan de contractvrijheid en uitwerking van een ontbindingsclausule . . . . .	728
4.	Soepele toepassing van de ontbindings sanctie bij meerpartijenovereenkomsten . . . . .	730
4.1.	Complexe toepassing in de praktijk . . . . .	730
4.2.	Flexibele toepassing van de ontbindingsregeling . . . . .	733
H.	Zijdelingse vordering. . . . .	737
1.	Toepassingsvereisten van de zijdelingse vordering. . . . .	738
2.	Gevolgen van de zijdelingse vordering. . . . .	740
<b>Hoofdstuk 4. Gevolgen van overmacht en imprevisie . . . . .</b>		<b>743</b>
A.	Gevolgen van overmacht . . . . .	744
1.	Opschorting bij tijdelijke overmacht. . . . .	744
2.	Beëindiging of uitdoving bij definitieve overmacht . . . . .	745
2.1.	Vooraf: welke beëindigingswijze? . . . . .	745
2.2.	Doorwerking van de uitdoving van de ene verbintenis naar de overige verbintenissen – de risicoleer . . . . .	747



2.3.	Gedeeltelijke uitdoving: uitdoving wegens overmacht treft niet noodzakelijk alle verbintenissen van een overeenkomst, maar kan afsplitsbare verbintenissen treffen . . . . .	750
2.4.	Uitdoving van rechtswege. . . . .	751
2.5.	Temporele uitwerking van de uitdoving wegens overmacht. . . . .	752
2.5.1.	Werking <i>ex nunc</i> of is restitutie van de reeds gepresteerde prestaties noodzakelijk? . . . . .	752
2.5.2.	Reikwijdte in de tijd van de uitdoving en de ermee gepaard gaande restitutie . . . . .	754
3.	Prijsvermindering in geval van overmacht? . . . . .	755
4.	Aanvullende verplichtingen in geval van overmacht. . . . .	757
5.	Contractuele invulling van de risicoleer . . . . .	757
B.	Gevolgen van de imprevisieleer. . . . .	759
 <b>Hoofdstuk 5. Andere gronden die een einde maken aan de overeenkomst of verbintenis . . . . .</b>		<b>761</b>
A.	Wederzijdse of minnelijke beëindiging . . . . .	762
B.	Eenzijdige opzegging. . . . .	763
1.	Toepassingsvereisten van de opzegging . . . . .	764
1.1.	Juridische grondslag voor een opzegging. . . . .	764
1.2.	Ondubbelzinnige wilsuiting tot beëindiging waarvan de wederpartij kennisneemt of redelijkerwijze kennis heeft kunnen nemen . . . . .	767
1.2.1.	Ondubbelzinnige wilsuiting. . . . .	767
1.2.2.	Kennisname van de wilsuiting tot beëindiging . . . . .	768
1.2.3.	' <i>Acte équipollent à rupture</i> ' . . . . .	768
1.3.	In principe geen vormvereiste of motivering vereist . . . . .	769
2.	Gevolgen van de opzegging . . . . .	770
2.1.	Opzeggingstermijn. . . . .	770
2.1.1.	Overeenkomst van bepaalde duur. . . . .	770
2.1.2.	Overeenkomst van onbepaalde duur . . . . .	771
2.2.	Werking voor de toekomst ( <i>ex nunc</i> ). . . . .	773
2.3.	Onherroepelijk karakter . . . . .	774
2.4.	Nog een ontbinding wegens wanprestatie na een eenzijdige opzegging? . . . . .	775
2.5.	Gedeeltelijke opzegging. . . . .	775
2.6.	Gevolgen van de onregelmatige of abusieve opzegging. . . . .	776
3.	Contractualisering: opzeggingsbedingen. . . . .	778
3.1.	Geldigheid van opzeggingsbedingen . . . . .	778
3.2.	Beperkingen aan de geldigheid en uitwerking van een opzeggingsbeding. . . . .	779
3.2.1.	Overeenkomsten van onbepaalde duur . . . . .	779

3.2.2. Bijzondere regelgeving .....	781
3.2.3. Verbod van rechtsmisbruik .....	781
C. Ontbindende voorwaarde.....	783
1. Toepassingsvereisten van de ontbindende voorwaarde.....	783
1.1. Toekomstige en onzekere gebeurtenis .....	783
1.2. Mogelijke en geoorloofde voorwaarde .....	784
1.3. Uitdrukkelijk of stilzwijgend .....	785
2. Gevolgen van de ontbindende voorwaarde .....	786
2.1. Hangende de voorwaarde .....	786
2.2. Bij vervulling van de voorwaarde .....	787
2.2.1. Automatische en retroactieve uitwerking .....	787
2.2.2. Geen terugwerkende kracht in het Wetvoorstel Verbintenissen .....	789
2.3. Bij niet-vervulling van de voorwaarde .....	790
D. Uitdovende termijn .....	791
1. Toepassingsvereisten van de uitdovende tijdsbepaling .....	791
1.1. Toekomstige en zekere gebeurtenis.....	791
1.2. Grondslag voor een uitdovende tijdsbepaling .....	792
2. Gevolgen van de uitdovende tijdsbepaling.....	792
<i>Bijlage: Wetvoorstel Verbintenissen .....</i>	<i>793</i>
<i>Trefwoordenlijst .....</i>	<i>835</i>