

NIEUW ALGEMEEN CONTRACTENRECHT

Nieuw algemeen contractenrecht

Handboek

Ignace CLAEYS
Thijs TANGHE



INTERSENTIA

Antwerpen – Gent – Cambridge

Nieuw algemeen contractenrecht. Handboek
Ignace Claeys en Thijs Tanghe

© 2023 Lefebvre Sarrut Belgium NV
Hoogstraat 139/6 – 1000 Brussel

ISBN 978-94-000-1575-3 (hardcover)
ISBN 978-94-000-1576-0 (paperback)
D/2023/7849/42
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

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 nieuwe handboek bouwt voort op ons eerdere werk getiteld *Algemeen contractenrecht. Handboek voor nu en straks* van 2021 en 2022. Anders dan het vorige boek, legt het boek dat nu voorligt, de focus op het nieuwe Belgische verbintenissenrecht, zoals dat op 1 januari 2023 in werking is getreden.

We hebben er in dit handboek nog steeds voor gekozen om het nieuwe en het oude verbintenissenrecht in één adem te behandelen, al was het maar omdat we nog jarenlang met de twee sets van regels zullen moeten blijven jongleren. Het verschil met ons vorige handboek ligt er evenwel in dat we ditmaal vertrekken vanuit het nieuwe verbintenissenrecht, uiteraard rekening houdend met de rechtspraak van onder het oud BW, die veelal relevant blijft. De nieuwe regels zullen dus voortaan niet meer voornamelijk in de voetnoten maar in de hoofdtekst worden behandeld. Dat ook het oude recht wordt meegenomen, heeft er vooral mee te maken dat het nieuwe verbintenissenrecht voornamelijk een codificatie van de bestaande rechtspraak en rechtsleer is¹ of, zoals de redacteurs ervan zeggen, het nieuwe verbintenissenrecht een evolutie maar geen revolutie beoogt.² De nieuwigheden of wijzigingen ten aanzien van het oude recht krijgen in dit boek uiteraard extra aandacht.

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 vraag-

¹ Zonder dat het nieuwe verbintenissenrecht evenwel volledig te herleiden is tot een “*loutere codificatie van de rechtspraak of louter een technische aanpassing*” (*Parl.St.* Kamer 2020-21, nr. 55-1806/1, 3 en 7).

² Zie *Parl.St.* Kamer 2021-22, nr. 55-1805/4, p. 5 (K. GEENS): “*De voorliggende wetsvoorstellen beogen geen revolutie; er wordt dan ook niet geraakt aan de kern van het Burgerlijk Wetboek. Het betreft daarentegen een hercodificatie waarbij de hoogste rechtspraak met handhaving van de beginselen wordt geïntegreerd in een geheel nieuw Burgerlijk Wetboek, met uiteraard innovaties (...)*”, alsook p. 8 (P. WÉRY): “*De teksten van het aan de commissie voorgelegde wetsvoorstel weerspiegelen veeleer een evolutie van dan een revolutie in dat recht*”. Verder in het Verslag (*Parl.St.* Kamer 2021-22, nr. 55-1805/4) merkt E. DIRIX (p. 83) ook het nog volgende op: “*Meer dan 80% van de bepalingen van het voorliggende voorontwerp zijn hercodificaties en vormen zodoende geen breuk met het verleden*”, en stipt S. STIJNS (p. 88) in dezelfde zin ook aan “*dat 80% tot 90% van de artikelen in boek 5 een hercodificatie van het huidige recht inhoudt*”, alsook wijst R. JAFFERALI (p. 91) erop “*dat 85% tot 90% van het ontwerp van boek 5 niets nieuws bevat, maar louter hercodificaties naar geldend recht betreft*”.

stuk 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. 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.

Daarnaast hebben we gepoogd om de materie 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 systematisering³, zodat theoretische discussies niet worden geschuwd, soms met een blik over de grenzen heen waar nuttig, maar beknopt. Zoals WEINRIB beklemtoont: “*abstract theory is the friend of legal practice, not its competitor*”.⁴

Dit boek zal niet voor elk contractueel probleem onder het nieuwe verbintenissenrecht 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.⁵ Nog groter was onze selectie in rechtsgeleerde bijdragen, omdat allesomvattende voetnoten niet tot ons doel behoorden; daarvoor bestaan er handige elektronische databanken. Maar hopelijk vindt de lezer voor zijn probleem een kader en een aantal argumenten, aanknopingspunten of gezichtspunten waarmee hij of zij verder aan de slag kan. Als dat het geval is, is ons doel met dit boek alvast bereikt.

Tot slot willen we nog bijzondere dank richten aan Ludo CORNELIS, die waardevolle opmerkingen maakte op ons vorige handboek. Uiteraard ook grote dank aan onze beide gezinnen om de (vele) tijd te gunnen, aan wie wij het boek dan ook met veel liefde opdragen.

Op enkele uitzonderingen na zult u geen bronnen vinden van na 15 december 2022, de datum waarop we het manuscript voor het drukproces van deze eerste editie gefinaliseerd hebben.

³ Over die schijnbare tegenstelling tussen praktijk en theorie, P. WESTERMAN en M. WISSINK, “Rechtsgeleerdheid als rechtswetenschap”, *NJB* 2008, 507.

⁴ E.J. WEINRIB, *Corrective Justice*, Oxford, Oxford University Press, 2016 (paperback), 313.

⁵ Suggesties, opmerkingen en kritiek zijn bijzonder welkom op ignace.claeys@ugent.be en 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 in ieder geval niet te reduceren tot het louter aanleren van regeltjes en de daarbij onderscheiden cate- gorieën 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 ver- eist ook een rechtvaardigheidsgevoel, gezond verstand (wat dat ook mag bete- kenen), emotionele intelligentie, een kennis van de ‘wetten’ van de macht, een inzicht in ons sociaal weefsel en ons politiek, economisch en financieel bestel met alle uiteenlopende waarden en belangen die het systeem wil of moet dienen en het besef dat het Belgische recht in een internationale setting misschien niet eens tot toepassing komt.

Het veronderstelt evenzeer inzicht in onze cognitieve vaardigheden, alsook in de tekortkomingen daarin, niet het minst de vele vooroordelen (*biases*) die constant om de hoek loeren (zoals de overdreven impact van de eerste indruk of de laatste ervaring), maar ook de ongewilde variabiliteit in beoordelingen tussen beslissingnemers, waaronder rechters.⁶ Inzicht ook in het feit dat de rede minder bepalend is dan vaak wordt aangenomen en dat de wil, emoties en instincten evengoed onze gedragingen kunnen leiden, zonder dat we ons daarvan bij iedere beslissing bewust zijn. We laten ons voortdurend *primen*⁷ door onze context, zo

⁶ Ruis (*noise*) genoemd in D. KAHNEMAN, O. SIBONY en C.R. SUNSTEIN, *Noise. A Flaw in Human Judgment*, Londen, William Collins, 2021, 454 p. Zie verder nog R. POSNER, *How judges think*, Cambridge, Harvard University Press, 2008, 387 p.

⁷ 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 in ‘stop’. Dit is *priming*: de blootstelling aan het woord ‘eten’ maakt het idee van ‘soep’ sneller oproepbaar

leren psychologen ons. We voelen ons anders op een vrijdagavond dan op een maandagmorgen. Het is belangrijk om ons daarvan minstens bewust te zijn, bij om het even welke activiteit (wetten maken, (be)pleiten, rechterlijke uitspraken schrijven, onderhandelen ...). Dat is inderdaad geen gemakkelijke oefening. Dit boek ambieert uiteraard 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.*⁸ 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, niet het minst door de tendens van excessieve autoreferenties in nogal wat rechtsleer) 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 uitdrukkelijk⁹, terugkeert op zijn eerdere rechtspraak of, zoals de Nederlanders het graag verwoorden, dat het Hof soms omgaat? Out of the box denken is geen vuil woord maar een troef.

Hoe abstracter een opleidingsonderdeel is, hoe moeilijker dit alles te beseffen is, 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 ontbreekt 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).

(D. KAHNEMAN, *Ons Feilbare Denken* (origineel in het Engels: *Thinking, Fast and Slow*), Amsterdam, Business Contact, 2011, 60).

⁸ Naar het motto van de UGent.

⁹ 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.

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 (ook al kiezen we ooit wel eens het verkeerde gevecht).

BEKNOPTE INHOUD

| | |
|--|------|
| <i>Voorwoord voor de jurist</i> | v |
| <i>Voorwoord voor de student</i> | vii |
| <i>Inhoud</i> | xiii |
| <i>Beknopte afkortingenlijst</i> | xxxv |
| | |
| INLEIDING..... | 1 |
| | |
| Hoofdstuk 1. | |
| Contractbegrip en het algemeen contractenrecht in perspectief | 3 |
| | |
| Hoofdstuk 2. | |
| Het nieuwe verbintenissenrecht | 27 |
| | |
| DEEL 1. | |
| CONTRACTVRIJHEID, CONTRACTUELE GEBONDENHEID EN HUN BEPERKINGEN..... | 55 |
| | |
| Hoofdstuk 1. | |
| Fundamentele rechten, contractvrijheid en gebondenheid | 57 |
| | |
| Hoofdstuk 2. | |
| Contractvrijheid | 67 |
| | |
| Hoofdstuk 3. | |
| Contractuele gebondenheid | 75 |
| | |
| Hoofdstuk 4. | |
| Mechanismen ter beperking van de contractvrijheid en de contractuele gebondenheid | 79 |
| | |
| DEEL 2. | |
| ONTSTAAN EN GELDIGHEID VAN CONTRACTEN..... | 133 |
| | |
| Hoofdstuk 1. | |
| Onderhandelingen | 135 |

| | |
|---|-----|
| Hoofdstuk 2. | |
| Totstandkoming | 181 |
| Hoofdstuk 3. | |
| Geldigheid(sgebreken) | 235 |
| Hoofdstuk 4. | |
| Sancties voor geldigheidsgebreken: nietigverklaring en verval | 335 |
| Hoofdstuk 5. | |
| Contracteren via vertegenwoordiging | 413 |
| DEEL 3. | |
| INHOUD EN WERKING VAN CONTRACTEN | 431 |
| Hoofdstuk 1. | |
| Ten aanzien van contractpartijen | 433 |
| Hoofdstuk 2. | |
| Ten aanzien van derden | 575 |
| DEEL 4. | |
| WANPRESTATIE, VERZUIM EN SANCTIES | 631 |
| Hoofdstuk 1. | |
| Toerekenbare niet-nakoming of wanprestatie | 633 |
| Hoofdstuk 2. | |
| Verzuim en ingebrekestelling | 659 |
| Hoofdstuk 3. | |
| Sancties wegens wanprestatie | 671 |
| Hoofdstuk 4. | |
| Uitzonderlijk ook buitencontractuele aansprakelijkheid: samenloop | 843 |
| DEEL 5. | |
| GEWIJZIGDE OMSTANDIGHEDEN: OVERMACHT EN IMPREVISIE .. | 859 |
| Hoofdstuk 1. | |
| Overmacht | 863 |
| Hoofdstuk 2. | |
| Imprevisie | 895 |

INHOUD

| | |
|--|------|
| <i>Voorwoord voor de jurist</i> | v |
| <i>Voorwoord voor de student</i> | vii |
| <i>Beknopte inhoud</i> | xi |
| <i>Beknopte afkortingenlijst</i> | xxxv |

| | |
|-----------------|---|
| INLEIDING | 1 |
|-----------------|---|

Hoofdstuk 1.

| | |
|--|---|
| Contractbegrip en het algemeen contractenrecht in perspectief | 3 |
|--|---|

| | |
|--|----|
| A. Contractbegrip | 3 |
| B. Contract als individueel en maatschappelijk instrument | 5 |
| C. Contract als bouwsteen van privaatrechtelijk vermogensrecht | 10 |
| D. Algemeen versus bijzonder contractenrecht, sectorale contract-reguleringen en contractmodellen | 14 |
| E. Internationalisering, europeanisering, digitalisering, codificering, regionalisering en constitutionalisering | 19 |

Hoofdstuk 2.

| | |
|---|----|
| Het nieuwe verbintenissenrecht | 27 |
|---|----|

| | |
|--|----|
| A. Structuur | 30 |
| B. Aard | 32 |
| C. Doelstellingen en meerwaarde van Boek 5 BW | 34 |
| 1. Symboliek van een nieuw wetboek | 35 |
| 2. Codificatie en stabiliteit | 35 |
| 3. Rechtszekerheid, grotere toegankelijkheid en flexibiliteit | 37 |
| 4. Modernisering van begrippen en regels | 40 |
| 5. Nieuw evenwicht, maar welk? | 44 |
| 6. Grotere concurrentiekracht van Belgische ondernemingen, grotere aantrekkingskracht voor Belgische rechtskeuze, minder procedures en minder nood aan advies? | 46 |
| D. Algemene interpretatiehulpmiddelen | 47 |
| E. Werking in de tijd | 48 |
| 1. Inwerkingtreding en kernovergangsregel | 48 |
| 2. Eerste bijzondere overgangsregel: toekomstige gevolgen van oude rechtshandeling/feit | 49 |

3. Tweede bijzondere overgangsregel: toekomstige rechtshandeling/feit m.b.t. verbintenis uit oude rechtshandeling/feit. 50
4. Relevantie van nieuw recht voor vragen betwist onder het oude recht: anticipatieve toepassing van nieuw recht of inspiratiebron? . . 51

DEEL 1.

CONTRACTVRIJHEID, CONTRACTUELE GEBONDENHEID EN HUN BEPERKINGEN. 55

Hoofdstuk 1.

Fundamentele rechten, contractvrijheid en gebondenheid 57

- A. Elkeen kan zijn fundamentele rechten uitoefenen via rechtshandelingen en andere gedragingen 57
- B. Fundamentele rechten worden in verticale en horizontale relaties beperkt in het licht van een afweging van belangen en waarden. 61
- C. Ook de contractvrijheid en de contractuele gebondenheid zijn aan beperkingen onderworpen 64

Hoofdstuk 2.

Contractvrijheid 67

- A. Basisbeginsel, fundamenteel recht en functies 67
- B. Twee facetten 71
 1. Materiële contractvrijheid. 71
 2. Formele contractvrijheid. 73

Hoofdstuk 3.

Contractuele gebondenheid 75

Hoofdstuk 4.

Mechanismen ter beperking van de contractvrijheid en de contractuele gebondenheid. 79

- A. De openbare orde en rechtsregels van dwingend recht 80
 1. Invulling van de openbare orde. 83
 - 1.1. Klassieke invulling door het Hof van Cassatie en de kritiek erop 83
 - 1.2. Wettelijke invulling in het nieuwe recht. 85
 2. Functie van de openbare orde 86
 3. Onderscheid met de regels van dwingend recht 90
- B. Fundamentele rechten. 93
- C. Verbod van rechtsmisbruik 97
 1. Grondslag, toepassingsgebied en inhoud 97

| | | |
|---------------------------------------|---|-----|
| 1.1. | Grondslag | 97 |
| 1.2. | Toepassingsgebied | 99 |
| 1.3. | Criteria van rechtsmisbruik | 103 |
| 1.3.1. | Algemeen criterium | 103 |
| 1.3.2. | Specifieke criteria | 105 |
| 1.3.3. | Rechtsverwerking | 107 |
| 2. | Sanctie voor het handelen in strijd met het verbod van rechtsmisbruik of de objectieve goede trouw | 108 |
| 3. | Contractualisering | 110 |
| D. | <i>Fraus omnia corrumpit</i> | 111 |
| 1. | Grondslag en aard | 111 |
| 2. | Toepassingsvereisten | 112 |
| 3. | Rechtsgevolgen | 114 |
| 4. | Toepassingsgebied | 118 |
| 5. | Onderscheid met subjectieve goede trouw | 120 |
| E. | Verbod van wetsontduiking | 120 |
| 1. | Begrip | 121 |
| 2. | Grondslag | 124 |
| 3. | Toepassingsvereisten | 126 |
| 4. | Rechtsgevolgen | 127 |
| 5. | Onderscheid met rechtsmisbruik en veinzing | 128 |
| F. | Buitencontractuele foutaansprakelijkheid | 130 |
| | | |
| DEEL 2. | | |
| ONTSTAAN EN GELDIGHEID VAN CONTRACTEN | | 133 |
| | | |
| Hoofdstuk 1. | | |
| Onderhandelingen | | 135 |
| A. | Onderhandelingsvrijheid | 135 |
| B. | Precontractuele aansprakelijkheid | 137 |
| 1. | Partijen mogen de onderhandelingen niet foutief afbreken en mogen evenmin onrechtmatig weigeren om te contracteren | 138 |
| 1.1. | Grondslag voor de beperkingen aan de contractvrijheid: foutaansprakelijkheid, verbod van rechtsmisbruik of goede trouw? | 138 |
| 1.2. | Buitencontractuele fout inzake het afbreken van de onderhandelingen | 141 |
| 1.3. | Schadeherstel bij onrechtmatig afgebroken onderhandelingen | 144 |
| 1.4. | Bijzondere plichten en sancties: discriminatieverbod, verbod van mededingingsverstoring gedrag en verbod van oneerlijke marktpraktijken | 147 |

| | | |
|--------|--|-----|
| 2. | Partijen moeten hun informatieplichten nakomen | 150 |
| 2.1. | Informatie- en onderzoeksplichten: van de algemene zorgvuldigheidsnorm naar de goede trouw als referentie- kader | 151 |
| 2.1.1. | Informatieplichten | 151 |
| | a. Onvoldoende of onnauwkeurige informatie | 152 |
| | b. Onjuiste informatie | 155 |
| 2.1.2. | Onderzoeksplicht | 156 |
| 2.1.3. | Verhouding met de wilsgebreken | 157 |
| 2.2. | Informatieplichten op grond van bijzondere wetgeving of gebruiken | 158 |
| 2.3. | Sancties bij een schending van informatieplichten | 162 |
| | 2.3.1. Nietigverklaring van de overeenkomst | 162 |
| | 2.3.2. Schadeherstel (buitencontractuele aansprakelijkheid) | 164 |
| 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 | 165 |
| C. | Afspraken tijdens de onderhandelingen | 167 |
| 1. | Uiteenlopende, al dan niet bindende afspraken | 167 |
| 2. | Voorcontracten | 169 |
| | 2.1. Contractbelofte of optieovereenkomst | 169 |
| | 2.2. Voorkeurrecht | 173 |
| | 2.3. Voorovereenkomsten met specifieke verbintenissen of bedingen | 176 |
| 3. | Raam- of kaderovereenkomsten | 178 |

Hoofdstuk 2.

| | | |
|----|--|-----|
| | Totstandkoming | 181 |
| A. | Consensualisme en formaliteiten | 181 |
| 1. | Consensualisme en uitzonderingen | 181 |
| 2. | Formaliteiten: uiteenlopende functies | 185 |
| | 2.1. Bestaans- of totstandkomingsvereisten versus geldig- heidsvereisten | 185 |
| | 2.1.1. Formaliteiten: vereist voor het bestaan of de gel- digheid van een overeenkomst? | 185 |
| | 2.1.2. Schending van een vormvereiste impliceert niet noodzakelijk de nietigheid | 186 |
| | 2.1.3. Contractualisering | 188 |
| | 2.2. Andere functies van vormvoorwaarden | 188 |
| | 2.3. Langs elektronische weg gesloten overeenkomsten: functi- onele equivalentie | 191 |
| B. | Wilsovereenstemming | 193 |

| | | |
|--|---|-----|
| 1. | Wilsovereenstemming: samentreffen van de wilsuitingen van partijen | 194 |
| 2. | Wilsovereenstemming via aanbod en aanvaarding | 194 |
| 2.1. | Aanbod | 195 |
| 2.1.1. | Constitutieve bestanddelen van het aanbod | 195 |
| 2.1.2. | Geldigheidsvereisten en veruitwendiging van het aanbod | 200 |
| 2.1.3. | Verbindende kracht van het aanbod | 201 |
| 2.1.4. | Duur van de verbindende kracht van het aanbod en het tegenaanbod | 202 |
| 2.1.5. | <i>Quid</i> bij een voortijdige herroeping van het aanbod? | 203 |
| 2.2. | Aanvaarding | 204 |
| 2.2.1. | Geen contractdwang | 204 |
| 2.2.2. | Onvoorwaardelijke aanvaarding met de wil om gebonden te zijn | 204 |
| 2.2.3. | Stilzwijgende aanvaarding | 205 |
| 2.3. | Overeenkomst ontstaat bij de (redelijke kennisname van de) aanvaarding van het aanbod – plaats en tijdstip. | 206 |
| 3. | Aanbod en aanvaarding bij via elektronische weg gesloten overeenkomsten | 208 |
| 4. | Totstandkoming van de meerpartijenovereenkomst | 209 |
| C. | Bedoeling om zich juridisch te verbinden of andere rechtsgevolgen te creëren | 210 |
| D. | Wilsautonomie: een te relativeren en te corrigeren beginsel | 212 |
| 1. | Relativering van de wilsautonomie | 212 |
| 2. | Correctie op de wilsleer | 216 |
| 2.1. | Discrepantie tussen de werkelijke wil en de verklaarde wil | 216 |
| 2.2. | Vertrouwensleer | 219 |
| E. | Algemene voorwaarden (standaardbedingen) en toetredingscontracten | 221 |
| 1. | Vereisten voor de toepasselijkheid van algemene voorwaarden | 223 |
| 1.1. | Redelijke mogelijkheid tot kennisname en aanvaarding | 223 |
| 1.2. | Langs elektronische weg gesloten overeenkomsten | 227 |
| 1.3. | Andere bijzondere verplichtingen inzake algemene voorwaarden | 228 |
| 2. | Battle of the forms of tegenstrijdige algemene voorwaarden | 229 |
| 3. | Interpretatie van algemene voorwaarden | 232 |
| 4. | Geldigheidsbeperkingen en rechtsmisbruik | 232 |
| | | |
| Hoofdstuk 3. | | |
| Geldigheid(sgebreken) | | |
| 235 | | |
| A. | Gebrek in de wil van een partij | 236 |
| 1. | Bewustzijnsverlies | 237 |

| | | |
|--------|--|-----|
| 2. | Wilsgebreken. | 239 |
| 2.1. | Dwaling | 239 |
| 2.1.1. | Vooraf: onderscheid met een wilsverhinderende dwaling? | 240 |
| 2.1.2. | Toepassingsvereisten van dwaling als wilsgebrek. | 241 |
| 2.2. | Bedrog | 246 |
| 2.3. | Geweld | 248 |
| 2.4. | Misbruik van omstandigheden | 250 |
| 2.5. | Bewijs van de wilsgebreken. | 254 |
| 2.6. | Sancties in situaties van wilsgebreken | 254 |
| 2.6.1. | Nietigverklaring. | 255 |
| 2.6.2. | Schadeherstel | 257 |
| 2.6.3. | Aanpassing van de verbintenissen bij misbruik van omstandigheden. | 258 |
| 2.7. | Contractualisering van de wilsgebreken | 259 |
| B. | Gebrekk aan rechts- of handelingsbekwaamheid. | 260 |
| 1. | Rechtsbekwaamheid | 260 |
| 2. | Handelingsbekwaamheid | 263 |
| C. | Onbestaand, onmogelijk, ongeoorloofd of onbepaalbaar voorwerp. | 266 |
| 1. | Begrip | 266 |
| 2. | Onmogelijk voorwerp | 268 |
| 3. | Buiten de handel en ongeoorloofd. | 270 |
| 3.1. | Voorwerp van de prestatie buiten de handel | 270 |
| 3.2. | Ongeoorloofde prestatie | 271 |
| 4. | Onbepaalbaar voorwerp | 275 |
| 5. | Toekomstige goederen niet uitgesloten. | 278 |
| D. | Onbestaande, valse of ongeoorloofde oorzaak | 279 |
| 1. | Begrip | 280 |
| 1.1. | Dualistische visie: twee mogelijke betekenissen | 280 |
| 1.2. | Monistische visie: oorzaak als een determinerende beweegreden | 281 |
| 2. | Drie probleemsituaties: geen, valse of ongeoorloofde oorzaak. | 284 |
| 2.1. | Geen oorzaak | 285 |
| 2.2. | Valse oorzaak | 285 |
| 2.3. | Ongeoorloofde oorzaak. | 286 |
| 2.4. | Bewijslast | 288 |
| 3. | Oorzaak als begrip rechtsvergelijkend onder druk, maar behou- den in het nieuwe recht | 289 |
| 4. | Abstracte verbintenissen. | 291 |
| E. | Benadeling. | 294 |
| 1. | In beginsel geen controle op de gelijkwaardigheid van prestaties | 295 |
| 2. | Wettelijke uitzonderingen inzake benadeling | 297 |

| | | |
|--------|---|-----|
| F. | Strijdigheid met de openbare orde of een rechtsregel van dwingend recht | 298 |
| 1. | De benadering van het Hof van Cassatie: toetsing van de ongeoorloofdheid exclusief doorheen de voorwerp- en oorzaakvereisten | 299 |
| 2. | Kritiek op de exclusieve toetsing van de (on)geoorloofdheid doorheen de voorwerp- en oorzaakvereisten | 301 |
| 3. | Alternatieve (gevolg)benadering | 304 |
| 4. | Drie typesituaties waarin een overeenkomst of een gedeelte ervan ongeoorloofd is | 308 |
| 4.1. | Schending van dwingende (informatie)verplichtingen of vormvereisten | 308 |
| 4.2. | Ongeoorloofde inhoud van de overeenkomst of een beding .. | 310 |
| 4.2.1. | Controle op onrechtmatige bedingen in b2c- en b2b-contracten (WER) | 312 |
| a. | Consumentencontracten | 312 |
| b. | Ondernemingscontracten | 314 |
| c. | Overzicht van de regels inzake onrechtmatige bedingen in consumenten- en ondernemingscontracten | 317 |
| d. | Sancties voor onrechtmatige bedingen in b2c- en b2b-contracten | 325 |
| 4.2.2. | Controle op onrechtmatige bedingen in het gemeen recht (art. 5.52 BW) | 327 |
| 4.2.3. | Andere specifieke geldigheidsbeperingen | 331 |
| 4.3. | Bij het sluiten van een overeenkomst staat vast dat de uitvoering van de overeenkomst een ongeoorloofde toestand zal doen ontstaan of in stand zal houden | 332 |

Hoofdstuk 4.

| | | |
|--------|--|------------|
| | Sancties voor geldigheidsgebreken: nietigverklaring en verval | 335 |
| A. | Nietigverklaring en restitutie | 335 |
| 1. | Toepassingsvereisten van een vernietiging | 337 |
| 1.1. | Nietigheidsgrond | 338 |
| 1.2. | In werking stellen van de nietigheid | 340 |
| 1.2.1. | Minnelijke nietigverklaring | 340 |
| 1.2.2. | Buitengerechtelijke of eenzijdige nietigverklaring | 341 |
| a. | Uitoefening van de buitengerechtelijke nietigverklaring | 341 |
| b. | Onwerkzaamheid van de buitengerechtelijke nietigverklaring | 344 |
| 1.2.3. | Nietigverklaring door de rechter | 347 |

| | | |
|--------|--|-----|
| 1.2.4. | Ambtshalve bevoegdheid van de rechter | 350 |
| 1.3. | Onderscheid tussen relatieve en absolute nietigheid inzake de kring van aanspraakgerechtigden en mogelijk- heid van afstand | 356 |
| 1.3.1. | Kring van aanspraakgerechtigden | 356 |
| 1.3.2. | Afstand van een relatieve nietigheidsgrond | 357 |
| 1.4. | Verweermiddelen ten aanzien van een nietigverklaring | 359 |
| 1.4.1. | Rechtsmisbruik | 359 |
| 1.4.2. | <i>Nemo auditur propriam turpitudinem allegans?</i> | 360 |
| 1.4.3. | Gebrek aan kantmelding | 361 |
| 1.4.4. | Verjaring | 362 |
| 1.4.5. | Geen nietigverklaring als het doel van de geschon- den rechtsregel wordt bereikt of als die sanctie kennelijk ongeschikt is gelet op het doel van de geschonden rechtsregel | 364 |
| 2. | Reikwijdte van de nietigverklaring: volledige of gedeeltelijke vernietiging? | 368 |
| 2.1. | Sanctionering op maat. | 368 |
| 2.2. | Tweestappenredenering om de reikwijdte van de vernieti- ging te bepalen | 371 |
| 2.2.1. | Stap 1: treft de nietigheidsgrond de volledige of slechts een gedeelte van de overeenkomst? | 372 |
| a. | Nietigheidsgrond treft de volledige overeenkomst | 372 |
| b. | Nietigheidsgrond treft een gedeelte van de overeenkomst | 373 |
| 2.2.2. | Stap 2: het onverbrekelijk verband als correctieme- chanisme | 375 |
| 3. | Gevolgen van de nietigverklaring | 379 |
| 3.1. | Retroactieve werking | 379 |
| 3.2. | Teruggave of restitutie van het reeds gepresteerde | 381 |
| 3.2.1. | Principe: wederzijdse restitutieverbintenissen | 381 |
| 3.2.2. | Twee uitzonderingen op de restitutieplicht: opzet- telijke inbreuk op de openbare orde en <i>fraus omnia corrumpit</i> | 382 |
| 3.2.3. | Set van regels toepasselijk op restitutieverbintenissen. | 384 |
| 3.3. | Schadeherstel na vernietiging. | 392 |
| 3.4. | Gevolgen ten aanzien van derden | 392 |
| 4. | Contractualisering van de vernietigingssanctie | 395 |
| 5. | Andere verwante rechtsfiguren | 398 |
| 5.1. | Gerechtelijke conversie | 399 |
| 5.2. | 'Onbestaande' overeenkomst | 400 |
| 5.3. | Een voor niet geschreven gehouden beding. | 400 |
| B. | Verval ('caducité') | 402 |

| | | |
|--------|---|-----|
| 1. | Oud recht: aanvaarding van het verval wegens het verdwijnen van het voorwerp | 403 |
| 2. | Nieuw recht: wettelijke regeling voor het verval van een verbintenis wegens het verdwijnen van het voorwerp ervan | 405 |
| 2.1. | Toepassingsvereisten van het verval wegens het verdwijnen van het voorwerp | 406 |
| 2.1.1. | Het voorwerp moet verdwenen zijn na het sluiten van de overeenkomst. | 406 |
| 2.1.2. | Definitieve onmogelijkheid om de verbintenis in natura uit te voeren | 407 |
| 2.2. | Gevolgen van het verval van een verbintenis. | 409 |
| 2.2.1. | Automatische uitwerking. | 409 |
| 2.2.2. | Verval treft de verbintenis en niet de overeenkomst .. | 409 |
| 2.2.3. | Verval: werking <i>ex nunc</i> ? | 410 |
| 2.2.4. | Verval sluit een wanprestatie van een contractpartij niet uit | 410 |
| 2.3. | Contractualisering van het verval | 411 |
| 3. | Impact van het verval van een verbintenis op de overeenkomst ... | 411 |

Hoofdstuk 5.

| | | |
|------|--|------------|
| | Contracteren via vertegenwoordiging | 413 |
| A. | Soorten: onmiddellijke versus middellijke vertegenwoordiging | 415 |
| B. | Vertegenwoordigingsbevoegdheid | 416 |
| C. | Gevolgen van vertegenwoordiging | 419 |
| 1. | Onmiddellijke of rechtstreekse vertegenwoordiging | 419 |
| 1.1. | Vertegenwoordiging binnen bevoegdheid | 419 |
| 1.2. | Vertegenwoordiging buiten bevoegdheid. | 421 |
| 2. | Middellijke of onrechtstreekse vertegenwoordiging | 421 |
| 3. | Gehoudenheid of aansprakelijkheid van de vertegenwoordiger bij onmiddellijke vertegenwoordiging | 422 |
| 3.1. | Vertegenwoordiger handelde binnen zijn vertegenwoordigingsbevoegdheid. | 422 |
| 3.2. | Vertegenwoordiger handelde buiten zijn vertegenwoordigingsbevoegdheid. | 423 |
| D. | Schijnvertegenwoordiging | 424 |
| E. | Gemeenrechtelijke regel inzake belangenconflicten | 425 |
| 1. | Eerste luik: verbod voor de vertegenwoordiger om als wederpartij van de vertegenwoordigde op te treden | 426 |
| 2. | Tweede luik: verbod voor de vertegenwoordiger om op te treden in geval van een belangenconflict | 426 |
| 3. | Sanctie: relatieve nietigheid, tenzij de vertegenwoordigde heeft ingestemd. | 430 |

| | |
|----------------------------------|-----|
| DEEL 3. | |
| INHOUD EN WERKING VAN CONTRACTEN | 431 |

Hoofdstuk 1.

| | |
|---|-----|
| Ten aanzien van contractpartijen | 433 |
| A. Verbindende kracht | 434 |
| B. Verbintenissen en niet-verbintenisrechtelijke afspraken | 436 |
| C. Interpretatie | 439 |
| 1. Begrip | 439 |
| 2. Interpretatieregels | 442 |
| 2.1. Rechtsvergelijkend: twee basisbenaderingen | 442 |
| 2.2. Basisregel, terugvalregel en interpretatierichtlijnen | 446 |
| 2.2.1. Basisregel: gemeenschappelijke bedoeling van de partijen | 446 |
| 2.2.2. Nieuw recht: niet langer de interpretatie op grond van de goede trouw als terugvalregel? | 450 |
| 2.2.3. De (niet-bindende) interpretatierichtlijnen van de wetgever | 453 |
| 2.3. Subsidiaire (bindende) interpretatieregels | 456 |
| 2.4. Interpretatieregels in bijzondere wetgeving | 460 |
| 2.5. Contractuele interpretatieregels | 461 |
| 3. Interpretatievrijheid van de rechter | 463 |
| 3.1. Principe van de interpretatievrijheid | 463 |
| 3.2. Grenzen van de rechterlijke interpretatievrijheid | 464 |
| 3.2.1. Wettelijke interpretatieregels | 464 |
| 3.2.2. Kwalificatie | 465 |
| 3.2.3. Bewijsrechtelijke regels | 465 |
| 3.2.4. Wettelijke bewijswaarde | 468 |
| 3.2.5. Bewijskracht van het (ondertekend) geschrift | 469 |
| 3.2.6. Bindende kracht van de overeenkomst | 473 |
| 3.2.7. Motiveringsplicht | 474 |
| 3.2.8. Beschikkingsbeginsel | 474 |
| 3.2.9. Fundamentele rechten | 475 |
| D. Kwalificatie | 475 |
| 1. Begrip en verhouding met interpretatie | 475 |
| 2. Herkwalificatie door de rechter | 477 |
| 3. Kwalificatie bij gemengde contracten | 479 |
| E. Aanvulling | 481 |
| 1. Aanvulling op grond van de wet, de gebruiken en de (objectieve) goede trouw | 483 |
| 1.1. Wet | 484 |
| 1.2. Gebruiken | 484 |

| | | |
|--------|---|-----|
| 1.3. | Goede trouw | 486 |
| 1.3.1. | Concept van de objectieve goede trouw | 487 |
| 1.3.2. | Aanvullende verplichtingen op grond van de objectieve goede trouw | 490 |
| 2. | Contractualisering van de aanvulling | 493 |
| F. | Matigende of beperkende werking van de goede trouw | 494 |
| G. | Obligatoire gevolgen | 495 |
| 1. | Al dan niet persoonsgebonden verbintenissen | 495 |
| 1.1. | <i>Intuitu personae</i> | 495 |
| 1.2. | Specifieke regels voor <i>intuitu personae</i> -verbintenissen | 498 |
| 2. | Opeisbaarheid: opschortende voorwaarde en termijn | 501 |
| 2.1. | Begrippen ‘voorwaarde’ en ‘tijdsbepaling’ | 502 |
| 2.1.1. | Toekomstige gebeurtenis: zeker of onzeker | 502 |
| 2.1.2. | Voorwaarde: gebeurtenis die al heeft plaatsgehad, maar nog onbekend is? | 505 |
| 2.1.3. | Modaliteit – extern of bijkomend karakter | 506 |
| a. | Nakoming of niet-nakoming van verbintenis uit hetzelfde contract betreft geen voorwaarde | 506 |
| b. | Geldigheidsvereiste niet als voorwaarde | 507 |
| 2.2. | Opschortende voorwaarde | 508 |
| 2.2.1. | Begrip en functie | 508 |
| 2.2.2. | Geldigheidsbeperkingen | 509 |
| a. | Mogelijke en geoorloofde voorwaarde | 509 |
| b. | Potestatieve voorwaarden | 510 |
| 2.2.3. | Gevolgen | 513 |
| a. | Hangende de voorwaarde | 513 |
| b. | Bij vervulling van de voorwaarde | 516 |
| c. | Bij niet-vervulling van de voorwaarde | 517 |
| 2.3. | Opschortende tijdsbepaling of termijn | 518 |
| 2.3.1. | Begrip en functie | 518 |
| 2.3.2. | Gevolgen | 519 |
| a. | Hangende de tijdsbepaling | 519 |
| b. | Bij het verstrijken van de tijdsbepaling | 521 |
| 3. | Duur van de contractuele verbintenissen | 521 |
| 3.1. | Aflopende of ogenblikkelijke overeenkomsten en verbintenissen | 521 |
| 3.2. | Overeenkomsten of verbintenissen van bepaalde of onbepaalde duur | 521 |
| 3.2.1. | Overeenkomst of verbintenis van bepaalde duur | 522 |
| 3.2.2. | Overeenkomst of verbintenis van onbepaalde duur | 525 |
| 3.2.3. | Verlenging of vernieuwing van het contract | 527 |
| 3.2.4. | Bijzondere wetgeving | 530 |
| 4. | Wederzijdse of minnelijke beëindiging | 534 |

| | | |
|--------|--|-----|
| 5. | Eenzijdige opzegging | 535 |
| 5.1. | Toepassingsvereisten van de opzegging | 536 |
| 5.1.1. | Juridische grondslag voor een opzegging | 536 |
| 5.1.2. | Ondubbelzinnige wilsuiting tot beëindiging waar- van de wederpartij kennisneemt of redelijkerwijze kennis heeft kunnen nemen | 539 |
| | a. Ondubbelzinnige wilsuiting | 539 |
| | b. Kennisname van de wilsuiting tot beëindiging | 540 |
| | c. ‘ <i>Acte équipollent à rupture</i> ’ | 541 |
| 5.1.3. | In principe geen vormvereiste of motivering vereist | 542 |
| 5.2. | Gevolgen van de opzegging | 543 |
| 5.2.1. | Opzeggingstermijn | 543 |
| | a. Overeenkomst van bepaalde duur | 543 |
| | b. Overeenkomst van onbepaalde duur | 544 |
| 5.2.2. | Uitvoering van de overeenkomst tijdens de opzeg- gingstermijn en werking voor de toekomst (<i>ex nunc</i>) | 546 |
| 5.2.3. | Onherroepelijk karakter | 548 |
| 5.2.4. | Nog een ontbinding wegens wanprestatie na een eenzijdige opzegging? | 548 |
| 5.2.5. | Gedeeltelijke opzegging | 549 |
| 5.2.6. | Gevolgen van de onregelmatige of abusieve opzegging | 549 |
| 5.3. | Contractualisering: opzeggingsbedingen | 553 |
| 5.3.1. | Geldigheid van opzeggingsbedingen | 553 |
| 5.3.2. | Beperkingen aan de geldigheid en uitwerking van een opzeggingsbeding | 554 |
| | a. Overeenkomsten van onbepaalde duur | 554 |
| | b. Bijzondere regelgeving | 555 |
| | c. Verbod van rechtsmisbruik | 556 |
| 6. | Ontbindende voorwaarde | 557 |
| 6.1. | Toepassingsvereisten van de ontbindende voorwaarde | 558 |
| 6.1.1. | Toekomstige en onzekere gebeurtenis | 558 |
| 6.1.2. | Mogelijke en geoorloofde voorwaarde | 558 |
| 6.1.3. | Uitdrukkelijk of stilzwijgend | 559 |
| 6.2. | Gevolgen van de ontbindende voorwaarde | 561 |
| 6.2.1. | Hangende de voorwaarde | 561 |
| 6.2.2. | Bij vervulling van de voorwaarde: automatische uitwerking voor de toekomst | 562 |
| 6.2.3. | Bij niet-vervulling van de voorwaarde | 565 |
| H. | Goederenrechtelijke gevolgen | 565 |
| 1. | Consensueel en monistisch stelsel | 566 |
| 1.1. | Uitgangspunt: overdracht solo consensu | 566 |
| 1.2. | Uitzonderingen | 568 |
| 2. | Causaal stelsel van overdracht | 570 |

Hoofdstuk 2.

| | |
|--|-----|
| Ten aanzien van derden | 575 |
| A. Partij versus derde | 575 |
| B. Relativiteit en uitzonderingen | 578 |
| 1. Relativiteit van de overeenkomst | 579 |
| 2. Uitzonderingen | 580 |
| 2.1. Derdenbeding | 581 |
| 2.1.1. Vereisten voor een derdenbeding | 582 |
| 2.1.2. Gevolgen | 585 |
| a. Onherroepelijk na aanvaarding door de derde- begunstigde | 585 |
| b. Rechtstreeks en contractueel recht voor de derde-begunstigde | 586 |
| c. Gevolgen van een onwerkzaam derdenbeding ... | 588 |
| 2.2. Rechtstreekse vordering | 588 |
| 2.2.1. Rechtstreekse vordering bij aanneming, lastgeving en aansprakelijkheidsverzekering | 589 |
| 2.2.2. Geen vormvereisten voor de rechtstreekse vordering . | 592 |
| 2.2.3. Gevolgen van de rechtstreekse vordering | 593 |
| a. Eigen en rechtstreeks recht | 593 |
| b. Bijkomende vorderingsmogelijkheid – gehou- denheid <i>in solidum</i> | 593 |
| c. Beperking van de tegenwerpelijke van de verweermiddelen en excepties van de onder- schuldenaar (uiteenlopende abstraheringsgraad) . | 593 |
| 2.3. Kwalitatieve rechten | 597 |
| 2.3.1. Toepassingsgebied | 598 |
| a. Typegeval: opeenvolgende koopovereenkomsten . | 598 |
| b. Uitbreidingen: aanneming gevolgd door koop en koop gevolgd door aanneming | 599 |
| c. Algemeen rechtsbeginsel? | 600 |
| 2.3.2. Geen vormvereisten | 601 |
| 2.3.3. Gevolgen | 602 |
| a. In principe automatische overdracht | 602 |
| b. Contractuele vordering – samenloopverbod met buitencontractuele aansprakelijkheid | 603 |
| c. Verweermiddelen en excepties blijven behouden . | 604 |
| 2.4. Sterkmaking: een onechte uitzondering | 604 |
| 2.4.1. Vooraf: verbod van derdenbinding | 604 |
| 2.4.2. Sterkmaking | 604 |
| 2.4.3. Kettingbeding als een voorwaardelijke sterkmaking. . | 605 |
| C. Tegenwerpelijke en uitzonderingen | 606 |

| | | |
|---|--|------------|
| 1. | Tegenwerpelijkheid | 606 |
| 1.1. | Tegenwerpelijkheid en eventuele formaliteiten | 607 |
| 1.1.1. | Uitgangspunt: een contract is tegenwerpelijk | 607 |
| 1.1.2. | Wettelijke formaliteiten voor de tegenwerpelijk- heid van bepaalde overeenkomsten | 609 |
| 1.1.3. | Conflict bij overeenkomsten m.b.t. dezelfde goederen .. | 612 |
| 1.2. | Tegenwerpelijkheid in het nadeel van derden: derde- medeplichtigheid aan contractbreuk | 613 |
| 1.2.1. | Toepassingsvereisten | 614 |
| 1.2.2. | Sanctionering | 616 |
| 1.3. | Tegenwerpelijkheid in het voordeel van derden: ver- hoogde graad van algemene zorgvuldigheid | 617 |
| 2. | Uitzonderingen | 620 |
| 2.1. | Pauliaanse vordering | 621 |
| 2.1.1. | Toepassingsvereisten | 623 |
| 2.1.2. | Gevolgen | 626 |
| a. | Niet-tegenwerpelijkheid | 626 |
| b. | Relatieve werking | 627 |
| 2.2. | Veinzing of simulatie | 627 |
| 2.2.1. | Begrip en verschijningsvormen | 627 |
| 2.2.2. | Gevolgen | 629 |
| a. | Tussen partijen: de werkelijke overeenkomst. | 629 |
| b. | Ten aanzien van derden: keuzerecht, behalve in fiscale zaken | 629 |
| DEEL 4. | | |
| WANPRESTATIE, VERZUIM EN SANCTIES | | 631 |
| Hoofdstuk 1. | | |
| Toerekenbare niet-nakoming of wanprestatie | | 633 |
| A. | Toerekeningsvatbaarheid van de schuldenaar | 633 |
| 1. | Geen wanprestatie bij ontoerekeningsvatbaarheid van de schul- denaar | 633 |
| 2. | Ontoerekeningsvatbaarheid als overmacht? | 635 |
| B. | Contractuele tekortkoming van de schuldenaar | 636 |
| 1. | Een wanprestatie veronderstelt de toerekenbare niet-nakoming van een opeisbare contractuele verbintenis | 636 |
| 2. | In functie van de aard van de verbintenis | 637 |
| 2.1. | Inspannings- of middelenverbintenis | 638 |
| 2.2. | Resultaats- of uitslagverbintenis | 640 |
| 2.3. | Garantie- of waarborgverbintenis | 640 |
| 2.4. | Onderscheidingscriterium voor de soorten verbintenissen .. | 641 |

| | | |
|--------|--|-----|
| 3. | Types en gradaties van tekortkomingen | 645 |
| 3.1. | Types van tekortkomingen: volledige of gedeeltelijke niet-nakoming, gebrekkige of laattijdige nakoming | 645 |
| 3.2. | Gradaties van tekortkomingen: lichte, zware en opzettelijke of bedrieglijke fout | 646 |
| 3.2.1. | Lichte versus zware fout | 646 |
| 3.2.2. | Opzettelijke of bedrieglijke fout | 647 |
| 3.3. | Andere begrippen inzake een contractuele tekortkoming | 649 |
| 3.3.1. | Voldoende ernstige wanprestatie | 649 |
| 3.3.2. | Verwachte wanprestatie (<i>anticipatory breach</i>) | 650 |
| C. | Fouten van hulppersonen | 651 |
| 1. | Contractuele gehoudenheid voor de wanprestaties van een hulppersoon | 652 |
| 2. | Quasi-immuniteit van de hulppersoon | 653 |
| 2.1. | In principe geen rechtstreekse contractuele aanspraak | 654 |
| 2.2. | In principe geen rechtstreekse buitencontractuele aanspraak | 654 |
| 2.3. | Quasi-immuniteit werkt in beide richtingen | 655 |
| 2.4. | Quasi-immuniteit geldt niet voor de terbeschikkingstelling van hulpgoederen | 656 |
| D. | Wanprestatie ingevolge het gebruik van goederen | 657 |

Hoofdstuk 2.

| | | |
|------|---|------------|
| | Verzuim en ingebrekestelling | 659 |
| A. | Verzuim | 659 |
| B. | Ingebrekestelling | 660 |
| 1. | Algemeen rechtsbeginsel: voorafgaande vereiste voor de toepassing van een sanctie wegens wanprestatie | 661 |
| 2. | Ingebrekestelling <i>ad futurum</i> | 662 |
| 3. | Inhoud, vorm en bewijs van een ingebrekestelling | 663 |
| 4. | Uitzonderingen op de vereiste van een ingebrekestelling | 665 |
| 4.1. | Wettelijke uitzonderingen | 665 |
| 4.2. | Contractuele afwijkingen | 667 |
| 5. | Gevolgen van de ingebrekestelling | 668 |

Hoofdstuk 3.

| | | |
|------|---|------------|
| | Sancties wegens wanprestatie | 671 |
| A. | Vooraf: keuze en cumul van sancties en de afdwingbaarheid van contractuele verbintenissen | 672 |
| 1. | Keuze en cumul van sancties | 672 |
| 1.1. | Keuzerecht voor de schuldeiser | 672 |
| 1.2. | Cumul van sancties | 676 |

| | | |
|--------|---|-----|
| 2. | Afdwingbaarheid van contractuele verbintenissen | 677 |
| 2.1. | Belang van sancties | 677 |
| 2.2. | Mogelijke obstakels voor de toepassing van sancties | 680 |
| B. | Uitvoering in natura | 682 |
| 1. | Uitvoering in natura door de schuldenaar | 682 |
| 1.1. | Toepassingsvereisten van de uitvoering in natura | 684 |
| 1.2. | Gevolgen van de veroordeling tot uitvoering in natura | 684 |
| 1.2.1. | Uitvoerbare titel | 684 |
| 1.2.2. | Bij weigering om het bevel tot uitvoering in natura van geldschulden na te komen: beslag | 685 |
| 1.2.3. | Bij weigering om het bevel tot uitvoering in natura van andere verbintenissen dan geldschulden na te komen: rechtstreekse dwang?. | 685 |
| a. | Geen lijfswang, maar dwangsom als belangrijk onrechtstreeks dwangmiddel | 685 |
| b. | Reële executie | 687 |
| c. | Rechterlijke beslissing die geldt als akte | 687 |
| 2. | Uitvoering in natura door een derde of door de schuldeiser zelf: vervanging van de schuldenaar | 688 |
| 2.1. | Toepassingsvereisten van de (buiten)gerechtelijke vervanging | 690 |
| 2.1.1. | Algemene vereisten | 690 |
| 2.1.2. | Bijzondere vereisten voor de buitengerechtelijke of eenzijdige vervanging | 691 |
| 2.2. | Gevolgen van de vervanging | 695 |
| 3. | Contractuele regeling van de uitvoering in natura | 698 |
| C. | Schadeherstel: herstel in natura of schadevergoeding | 699 |
| 1. | Basisregel en begrip | 699 |
| 2. | Toepassingsvereisten van het schadeherstel | 702 |
| 2.1. | Wanprestatie | 703 |
| 2.2. | Ingebrekestelling | 704 |
| 2.3. | Schade | 704 |
| 2.3.1. | Het ontstaan van de schade moet voorzienbaar zijn | 705 |
| 2.3.2. | Concrete invulling van schade | 706 |
| a. | Ruim schadebegrip | 706 |
| b. | Bijzondere schadecategorie: verlies van een kans | 710 |
| 2.4. | Causaal verband | 712 |
| 3. | Wijze van schadeherstel: in natura of geldelijk | 715 |
| 3.1. | Herstel in natura | 715 |
| 3.1.1. | Begrip | 715 |
| 3.1.2. | Keuzemogelijkheid voor de schuldeiser? | 716 |
| 3.1.3. | Concrete invulling of vorm van het herstel in natura | 717 |
| 3.2. | Schadevergoeding | 718 |

| | | |
|--------|--|-----|
| 3.2.1. | Vervangende schadevergoeding | 718 |
| a. | Integrale schadevergoeding en vrije besteding ervan | 718 |
| b. | Vergoeding van het positieve contractbelang | 719 |
| 3.2.2. | Begroting van de schadevergoeding | 720 |
| 3.2.3. | Bijzondere regels voor de schade door vertraging in de nakoming van geldschulden | 723 |
| a. | Vooraf: geldschuld versus waardeschuld – moratoire, compensatoire, gerechtelijke en remuneratoire interesten | 723 |
| b. | Bijzondere regels inzake de schadevergoeding wegens vertraging in de nakoming van een geldschuld | 726 |
| c. | Bijzondere regels in geval van betalingsachter- stand bij handelstransacties | 729 |
| 3.2.4. | Compensatoire interesten bij waardeschulden | 731 |
| 4. | Schadebeperkingsplicht | 732 |
| 5. | Contractuele invulling van het schadeherstel: schadebedingen | 734 |
| 5.1. | Begrip en onderscheid met andere bedingen | 734 |
| 5.1.1. | Schadebeding: forfaitaire vergoeding of prestatie in geval van een wanprestatie | 734 |
| 5.1.2. | Onderscheid met een opzeggingsbeding | 735 |
| 5.1.3. | Onderscheid met een prijsaanpassingsclausule | 737 |
| 5.2. | Compenserende en aansporende/afradende functie en geen bestraffende functie | 737 |
| 5.3. | Bescherming van de schuldenaar tegen overdreven scha- debedingen | 740 |
| 5.3.1. | Bescherming op grond van het gemeen recht | 740 |
| a. | Rechterlijke matigingsbevoegdheid inzake kennelijk overdreven (hoge) schadebedingen | 740 |
| b. | Afzonderlijke matigingsregeling voor rentebe- dingen | 744 |
| c. | Vermindering van een schadebeding bij gedeeltelijke nakoming | 745 |
| d. | Nog nietigverklaring van een overdreven strafbeding? | 746 |
| e. | Verbod van rechtsmisbruik – matigende wer- king van de goede trouw | 747 |
| 5.3.2. | Bescherming op grond van bijzondere wetgeving | 747 |
| 5.4. | Bescherming van de schuldeiser tegen overdreven (lage) schadebedingen | 749 |
| 5.4.1. | Wet Betalingsachterstand Handelstransacties | 749 |

| | | |
|--------|---|-----|
| 5.4.2. | Andere bijzondere bepalingen: regels inzake onrechtmatige bedingen, Wet-Breyne enzovoort. | 749 |
| 5.4.3. | Verdoken exoneratiebeding | 750 |
| 5.5. | Cumul van schadebedingen? | 751 |
| 5.6. | Verhouding met gemeenrechtelijke sancties | 751 |
| 5.6.1. | Verhouding met het recht op uitvoering in natura | 751 |
| 5.6.2. | Verhouding met de ontbinding | 752 |
| 5.6.3. | Verhouding met de vergoeding van de werkelijke schade. | 753 |
| 6. | Exoneratie- of bevrijdingsbedingen | 754 |
| 6.1. | Geldigheidsbeperkingen | 755 |
| 6.1.1. | Geen exoneratie voor opzettelijke fouten van een contractant of hulppersonen | 756 |
| 6.1.2. | Geen uitholling van het contract. | 758 |
| 6.1.3. | Geen schending van aansprakelijkheidsregels van openbare orde of van louter dwingend recht. | 759 |
| 6.1.4. | Geen exoneratie voor fouten die het lichaam of de fysieke integriteit van een persoon aantasten | 761 |
| 6.2. | Verbod van rechtsmisbruik | 761 |
| 6.3. | Restrictieve interpretatie van exoneratiebedingen | 761 |
| 7. | Vrijwaringsbedingen | 762 |
| 7.1. | Geldigheid en geldigheidsbeperkingen. | 763 |
| 7.2. | Verbod van rechtsmisbruik | 765 |
| 7.3. | Werking ten aanzien van derden. | 765 |
| D. | Prijsvermindering | 766 |
| 1. | Vooraf: de prijsvermindering was geen algemene autonome sanctie voor wanprestaties in het oude recht. | 766 |
| 2. | Invoering van autonome prijsverminderingssanctie in het nieuwe recht | 769 |
| 3. | Contractuele regeling: prijsverminderingssanctie | 771 |
| E. | Opschortingsrecht (exceptie van niet-nakoming of enac). | 774 |
| 1. | Toepassingsvereisten van de enac | 775 |
| 1.1. | Ingebrekestelling en kennisgeving vereist? | 775 |
| 1.2. | Wederkerige of samenhangende verbintenissen. | 777 |
| 1.3. | Wanprestatie van de wederpartij ten aanzien van de excipiens | 779 |
| 1.3.1. | Toerekenbare niet-nakoming van een verbintenis. | 779 |
| 1.3.2. | Opeisbare schuldvordering van de <i>excipiens</i> | 781 |
| 1.4. | Verbintenissen van de excipiens niet als eerste opeisbaar | 785 |
| 1.5. | Uitoefening te goeder trouw. | 785 |
| 2. | Gevolgen van de enac. | 787 |
| 2.1. | Gevolgen bij een rechtmatige uitoefening van de enac | 787 |
| 2.2. | Gevolgen bij een onrechtmatige uitoefening van de enac | 788 |

| | | |
|--------|--|-----|
| 3. | Contractuele regeling van de enac. | 789 |
| F. | Retentierecht. | 790 |
| 1. | Toepassingsvereisten van het retentierecht | 792 |
| 1.1. | Toerekenbare niet-nakoming door de schuldenaar van een verbintenis | 792 |
| 1.2. | Feitelijke macht over een lichamenlijk goed. | 793 |
| 1.2.1. | Feitelijke macht – ‘materiële detentie’. | 793 |
| 1.2.2. | Lichamenlijk goed | 794 |
| 1.3. | Samenhang tussen het goed en de schuldvordering | 794 |
| 1.4. | Uitoefening te goeder trouw. | 795 |
| 2. | Gevolgen van het retentierecht. | 796 |
| 3. | Contractuele regeling van het retentierecht. | 797 |
| G. | Ontbinding wegens wanprestatie en restitutie | 798 |
| 1. | Toepassingsvereisten van de ontbinding | 799 |
| 1.1. | Wederkerige overeenkomst. | 800 |
| 1.2. | Voldoende ernstige wanprestatie | 802 |
| 1.2.1. | Begrip en functie | 802 |
| 1.2.2. | Concrete invulling: verschillende factoren | 803 |
| 1.2.3. | Bijzonder geval: ontbinding bij een <i>anticipatory breach?</i> | 807 |
| 1.3. | Voorafgaande ingebrekestelling. | 808 |
| 1.4. | Uitspraak door de rechter of buitengerechtelijke ontbin- dingsverklaring door een contractpartij. | 809 |
| 1.4.1. | Gerechtelijke ontbinding door de rechter | 809 |
| 1.4.2. | Buitengerechtelijke ontbindingsverklaring door een contractpartij. | 810 |
| a. | Buitengerechtelijke ontbinding op grond van een ontbindend beding | 810 |
| b. | Buitengerechtelijke ontbinding los van een ontbindend beding. | 812 |
| c. | Controle door de rechter op een buitengerech- telijke ontbinding | 816 |
| 2. | Reikwijdte en gevolgen van de ontbinding. | 817 |
| 2.1. | Gedeeltelijke ontbinding. | 817 |
| 2.2. | Retroactieve werking van de ontbinding | 821 |
| 2.3. | Teruggave of restitutie van het reeds gepresteerde | 824 |
| 2.4. | Gevolgen van de ontbinding ten aanzien van derden | 825 |
| 2.5. | Aanvullend schadeherstel na ontbinding | 827 |
| 3. | Contractuele invulling van de ontbindingssanctie: ontbin- dingsclausules | 829 |
| 3.1. | Inhoud van een ontbindingsclausule | 830 |
| 3.2. | Beperkingen aan de contractvrijheid en uitwerking van een ontbindingsclausule | 834 |

| | | |
|----|---|-----|
| H. | Zijdelingse vordering | 836 |
| 1. | Toepassingsvereisten van de zijdelingse vordering | 837 |
| 2. | Gevolgen van de zijdelingse vordering | 840 |

Hoofdstuk 4.

Uitzonderlijk ook buitencontractuele aansprakelijkheid: samenloop 843

| | | |
|------|--|-----|
| A. | Samenloop tussen contractuele en buitencontractuele aansprakelijkheid | 843 |
| 1. | Samenloopverbod | 843 |
| 2. | Historische evolutie inzake samenloop | 845 |
| 2.1. | Periode vóór het stuwadoorsarrest van 7 december 1973: samenloop mogelijk | 846 |
| 2.2. | Stuwadoorsarrest van 7 december 1973: samenloopverbod | 846 |
| 2.3. | Tiercé Franco-belge-arrest van 29 september 2006: aanvaarding verfijning samenloopleer? | 848 |
| 2.4. | Ontwerp nieuw buitencontractueel aansprakelijkheidsrecht | 849 |
| B. | Samenloopverbod veronderstelt het bestaan van een contractuele wanprestatie | 851 |
| C. | Samenloopverbod geldt ook bij objectieve aansprakelijkheid | 853 |
| D. | Samenloopverbod geldt ook bij opeenvolgende koopovereenkomsten waarbij een koper krachtens de theorie van de kwalitatieve rechten over een contractuele vordering beschikt | 853 |
| E. | Geen samenloopverbod bij een misdrijf | 854 |
| 1. | Wanprestatie tegelijk misdrijf: keuze tussen contractuele of buitencontractuele vordering | 854 |
| 2. | Toepassing van artikel 26 V.T.Sv. | 856 |

DEEL 5.

GEWIJZIGDE OMSTANDIGHEDEN: OVERMACHT EN IMPREVISIE . . 859

Hoofdstuk 1.

Overmacht 863

| | | |
|------|--|-----|
| A. | Belang, begrip en grondslag | 863 |
| B. | Toepassingsvereisten van overmacht | 865 |
| 1. | Eerste vereiste: omstandigheid gewijzigd nadat de overeenkomst is gesloten | 866 |
| 2. | Tweede vereiste: onmogelijke uitvoering in natura van de verbintenis | 867 |
| 2.1. | Absolute of redelijke onmogelijkheid? | 867 |
| 2.2. | <i>Genera non pereunt</i> : draagwijdte van dit <i>adagium</i> ? | 870 |
| 3. | Derde vereiste: niet-toerekenbare gebeurtenis | 874 |

| | | |
|------|--|-----|
| 4. | Geen overmacht bij een voorafgaande ingebrekestelling. | 877 |
| C. | Gevolgen van overmacht | 877 |
| 1. | Opschorting bij tijdelijke overmacht. | 878 |
| 2. | Uitdoving bij definitieve overmacht | 879 |
| 2.1. | Vooraf: welke beëindigingswijze? | 879 |
| 2.2. | Doorwerking van de uitdoving van de ene verbintenis naar de overige verbintenissen of het contract | 881 |
| 2.3. | Gedeeltelijke uitdoving: uitdoving wegens overmacht treft niet noodzakelijk alle verbintenissen van een overeen- komst, maar kan afsplitsbare verbintenissen treffen | 885 |
| 2.4. | Uitdoving van rechtswege. | 887 |
| 2.5. | Temporele uitwerking van de uitdoving wegens over- macht en restitutie | 888 |
| 3. | Aanvullende verplichtingen in geval van overmacht. | 890 |
| D. | Overmachtsclausules. | 891 |
| 1. | Inhoud van een overmachtsclausule. | 891 |
| 2. | Beperkingen aan de geldigheid en uitwerking van een over- machtsclausule | 893 |

Hoofdstuk 2.

| | | |
|-----------------------------|---|-----|
| Imprevisie | 895 | |
| A. | Begrip en grondslag. | 895 |
| 1. | Invoering van de imprevisieleer in het nieuwe recht | 896 |
| 2. | Geen algemene aanvaarding van de imprevisieleer in het oude echt | 899 |
| 3. | Bijzondere regelingen. | 903 |
| B. | Toepassingsvereisten van de imprevisieregel | 905 |
| 1. | Eerste vereiste: de wijziging doet zich voor na het sluiten van het contract | 906 |
| 2. | Tweede vereiste: de wijziging maakt de uitvoering van het contract zo buitensporig lastig dat de uitvoering ervan redelij- kerwijze niet langer kan worden verlangd | 906 |
| 3. | Derde vereiste: de wijziging was onvoorzienbaar bij de con- tractsluiting. | 909 |
| 4. | Vierde vereiste: de wijziging is ontoerekenbaar aan de schuldenaar | 910 |
| 5. | Vijfde vereiste: de schuldenaar heeft dit risico niet voor zijn rekening genomen | 911 |
| 6. | Zesde vereiste: noch de wet noch het contract sluiten die moge- lijkheid uit | 912 |
| C. | Gevolgen van de imprevisieregel. | 912 |
| 1. | Stap 1: heronderhandelingsverzoek van de schuldenaar | 913 |

| | | |
|----|--|-----|
| 2. | Stap 2: rechterlijke beslissing tot aanpassing of beëindiging van het contract | 915 |
| D. | <i>Hardship</i> - of imprevisieclausules | 918 |
| 1. | Inhoud van <i>hardship</i> - of imprevisieclausules | 919 |
| 2. | Beperkingen aan de geldigheid en uitwerking van een <i>hardship</i> - of imprevisieclausule..... | 921 |
| | <i>Trefwoordenlijst</i> | 923 |

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 |
| Boek 1 | Boek 1 van het BW, zoals goedgekeurd bij wet 28 april 2022 houdende Boek 1 “Algemene bepalingen” van het Burgerlijk Wetboek (met parlementaire voorbereiding in <i>Parl.St.</i> Kamer, nr. 55-1805/1-9) |
| Boek 5 | Boek 5 van het BW, zoals goedgekeurd bij wet 28 april 2022 houdende Boek 5 “Verbintenissen” van het Burgerlijk Wetboek (met parlementaire voorbereiding te vinden in <i>Parl.St.</i> Kamer, nr. 55-1806/1-11) |
| BW | nieuw Burgerlijk Wetboek van België (versus het oud BW) |
| 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 geldend vóór 1 januari 2023 |
| Code civil | Burgerlijk Wetboek van Frankrijk |
| PECL | Principles of European Contract Law |
| Toelichting | Toelichting bij het Wetsvoorstel leidend tot Boek 5 BW, <i>Parl.St.</i> Kamer 2020-21, nr. 55-1806/1 |
| Unidroit Principles 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 |