

TOELICHTING OP DE NIEUWE NVKL-LEVERINGSVOORWAARDEN 2023

Er zijn nieuwe NVKL-voorwaarden vastgesteld voor consumententransacties en voor zakelijke transacties. Deze zijn op 10 januari 2023 bij de rechtbank Den Haag gedeponneerd. De voorwaarden kunnen door de leden worden gedownload van de NVKL-website. De nieuwe voorwaarden zijn het resultaat van overleg in een speciaal daarvoor ingestelde werkgroep, bestaande uit vertegenwoordigers van NVKL-leden. NVKL is veel dank verschuldigd aan de leden van deze werkgroep. De werkgroep is juridisch bijgestaan door één van de FME-advocaten.

In deze toelichting wordt aangegeven hoe de voorwaarden moeten worden gebruikt en worden de belangrijke wijzigingen ten opzichte van de oude voorwaarden op een rijtje gezet.

NOODZAAK BIJVOEGING EN VERMELDING DAARVAN IN OFFERTES/OPDRACHTBEVESTIGINGEN

Om zeker te zijn dat de voorwaarden van toepassing zijn moet u een exemplaar van de voorwaarden als bijlage bij uw offertes en opdrachtbevestigingen meesturen, ongeacht of dat per e-mail of op papier gebeurt. Als u dat nog niet doet is het goed om daar een gewoonte van te maken. In de offerte en opdrachtbevestiging moet uitdrukkelijk naar de bijgevoegde voorwaarden worden verwezen. Daarvoor kan bij toepassing van de voorwaarden voor consumententransacties de volgende tekst worden gebruikt:

Op alle aanbiedingen tot en overeenkomsten inzake door ons te verrichten leveringen en/of diensten in opdracht van consumenten zijn van toepassing de NVKL-algemene voorwaarden voor consumententransacties, zoals uitgegeven door de Nederlandse Vereniging van ondernemingen op het gebied van Koudetechniek en Luchtbehandeling (NVKL), gedeponneerd bij de griffie van de Rechtbank Den Haag op 10 januari 2023 onder nummer 3/2023. Een exemplaar van deze voorwaarden is bijgevoegd. Andersluidende voorwaarden worden uitdrukkelijk afgewezen.

Bij toepassing van de algemene voorwaarden voor zakelijke transacties kan de volgende tekst worden gebruikt:

Op alle aanbiedingen tot en overeenkomsten inzake door ons te verrichten leveringen en/of diensten in opdracht van beroeps- en bedrijfsmatige afnemers zijn van toepassing de Algemene verkoop-, leverings-, montage- en onderhoudsvoorwaarden NVKL, zoals uitgegeven door de Nederlandse Vereniging van ondernemingen op het gebied van Koudetechniek en Luchtbehandeling (NVKL), gedeponneerd bij de griffie van de Rechtbank Den Haag op 10 januari 2023 onder nummer 4/2023. Een exemplaar van deze voorwaarden is bijgevoegd. Andersluidende voorwaarden worden uitdrukkelijk afgewezen.

BELANGRIJKE WIJZIGINGEN IN DE CONSUMENTENVOORWAARDEN

Op 27 april 2022 zijn nieuwe wettelijke regels voor consumentenkoop in werking getreden. Daar moest in de voorwaarden rekening mee worden gehouden, dus aanpassing van de bestaande NVKL-voorwaarden was noodzakelijk. De nieuwe wettelijke regels zijn vooral verwerkt in de tekst van art. 18 van de nieuwe voorwaarden. Daar is de wettelijke regeling voor tekortkomingen vastgelegd. De aansprakelijkheid voor tekortkomingen geldt voor de normale gebruiksduur van het product. Die gebruiksduur is niet in de wet vastgelegd en verschilt per product. Het gaat erom wat de consument redelijkerwijs mag verwachten. NVKL-leden weten zelf het beste hoe lang hun producten meegaan.

Bij tekortkomingen mag de consument volgens de wet kiezen voor reparatie of vervanging, tenzij de ene oplossing voor de installateur veel duurder is dan de andere oplossing. Vervanging is meestal veel duurder dan reparatie, zodat de installateur de consument dan kan dwingen genoegen te nemen met reparatie. Dit is in art. 18.3 vastgelegd.

Er mag volgens art. 18.3 bij reparatie of vervanging geen eigen bijdrage meer van de consument worden gevraagd in de kosten van reparatie of vervanging. Dit was tot nu toe wel gebruikelijk, maar met de nieuwe wetgeving is dit verboden. De eigen bijdrage werd de gebruiksvergoeding genoemd. Als reparatie of vervanging niet mogelijk is kan de koop worden teruggedraaid. De consument heeft dan volgens de nieuwe regels recht op terugbetaling van de volledige koopprijs, ook al heeft hij het product al enkele jaren gebruikt. Ook dit is vastgelegd in art. 18.3. Er mag wel een bijdrage aan de consument in rekening worden gebracht als sprake is van ongerechtvaardigde verrijking, maar dat is zelden het geval.

De consument heeft alleen recht op kosteloze reparatie of vervanging en op terugbetaling van de volledige koopprijs als sprake is van zogenaamde non-conformiteit. Dit betekent dat het product al bij levering niet aan de overeenkomst voldeed, ook al was dat toen nog niet zichtbaar. In het eerste jaar heeft de consument volgens de wet een erg sterke positie: als er een tekortkoming is wordt aangenomen dat dit non-conformiteit is en niet het gevolg van bijvoorbeeld een gebruiksfout van de consument. De installateur kan het tegendeel bewijzen, maar dat kan moeilijk zijn. Vanaf één jaar na levering moet de consument echter bewijzen dat sprake is van non-conformiteit en dat dit al zo was op het moment van levering. Ook dat kan erg moeilijk zijn.

Als de consument niet kan bewijzen dat sprake is van non-conformiteit kan hij geen aanspraak maken op kosteloze reparatie of vervanging en moet hij daar gewoon voor betalen. Hij kan dan evenmin aanspraak maken op het terugdraaien van de koop, want ook daarvoor moet sprake zijn van non-conformiteit. De installateur kan er altijd voor kiezen om coulance toe te passen en een deel van de kosten voor eigen rekening nemen. Dat is dan onverplicht.

De wettelijke regeling voor het bewijs van non-conformiteit is voor de duidelijkheid vastgelegd in art. 18.3 van de nieuwe NVKL-consumentenvoorwaarden, zodat installateurs consumenten daarop kunnen wijzen. Dit is dus in feite een herhaling van de wettelijke regeling.

De garantietermijn voor onderhoudswerkzaamheden en buiten garantie uitgevoerde reparatiewerkzaamheden is niet in de wet geregeld. Daarvoor is in de nieuwe voorwaarden gekozen voor een termijn van 6 maanden. Zie de laatste regel van art. 18.2.

Een andere belangrijke wijziging betreft de verplichting voor de installateur om voor “web-connected” producten gedurende redelijke tijd software-updates aan de consument beschikbaar te stellen om het product te beschermen tegen cyber criminaliteit. Deze verplichting vloeit uit de nieuwe wet voort en is in art. 18.1 vastgelegd. De Autoriteit Consument en Markt (ACM) heeft uitgesproken dat bij “redelijke tijd” moet worden gedacht aan de normale gebruiksduur van het product.

BELANGRIJKE WIJZIGINGEN IN DE ZAKELIJKE VOORWAARDEN

De algemene voorwaarden van NVKL voor levering aan zakelijke afnemers zijn al vele jaren gebaseerd op de FME-verkoop- en leveringsvoorwaarden. De FME-voorwaarden zijn de standaard in de brede sector van de technologische industrie. Ook de koudetechniek en luchtbehandeling kunnen

tot deze sector worden gerekend. De FME-voorwaarden zijn in mei 2022 gewijzigd, zodat het voor de hand lag om te bezien of de NVKL-voorwaarden ook moesten worden gewijzigd.

De NVKL-werkgroep voor herziening van de voorwaarden heeft het verstandig gevonden om de wijziging van de FME-voorwaarden zoveel mogelijk te volgen, om op die manier de juridische stand van de techniek aan te blijven houden. Vele artikelen van de nieuwe NVKL-voorwaarden zijn daarom ontleend aan de nieuwe FME-voorwaarden. Waar nodig of wenselijk zijn specifieke bepalingen opgenomen voor het nodige maatwerk voor de producten en diensten van de NVKL-leden.

De nieuwe voorwaarden hebben een universele scope. Door de brede definitie van “product” in art. 1 lid 2 kunnen de voorwaarden worden toegepast voor elke prestatie die een NVKL-lid in opdracht van een opdrachtgever levert. Het gaat daarbij in de praktijk meestal om verkoop en levering van producten, maar ook diensten als onderhoud, reparatie, aanneming van werk en advisering worden met deze voorwaarden afgedekt.

Over intellectuele eigendom is in art. 5 lid 1 toegevoegd dat de afnemer een niet-exclusief, in tijd onbeperkt, overdraagbaar recht krijgt om intellectuele eigendomsrechten te gebruiken ten aanzien van het geleverde product. Er moet rekening worden gehouden met eventuele beperkingen in licenties die door derden zijn verstrekt. Dit is vooral van belang voor software. Verder is uitdrukkelijk bepaald dat de leverancier niet verplicht is om broncodes of updates te verstrekken voor software.

In art. 6 lid 7 is de situatie geregeld dat te laat wordt geleverd, terwijl al wel gedeeltelijk is geleverd. De overeenkomst kan dan met de nieuwe tekst alleen gedeeltelijk door de afnemer worden ontbonden, namelijk voor het nog niet geleverde gedeelte, tenzij dit niet zelfstandig bruikbaar is. Bij gedeeltelijke ontbinding heeft de afnemer slechts recht op terugbetaling van het gedeelte van de prijs voor het nog niet geleverde gedeelte en op schadevergoeding. De maximale schadevergoeding van 15% wordt berekend over het gedeelte van de prijs dat betrekking heeft op het niet geleverde gedeelte.

Verder is in art. 6 lid 7 duidelijk gemaakt dat als er sprake is van overmacht de regeling van artikel 14 van toepassing is.

Gezien de brede scope van de voorwaarden zijn in art. 12 verschillende regelingen voor de aansprakelijkheid voor gebreken opgenomen. In feite is dit een regeling van de contractuele garantie, maar het woord “garantie” kan juridisch erg nadelig worden uitgelegd, zodat in plaats daarvan wordt gesproken over de verplichting tot het wegnemen van gebreken.

In art. 12 lid 1 is voor de duidelijkheid nadrukkelijk bepaald dat inbreuk op in Nederland geldende intellectuele eigendomsrechten van een derde partij ook als een gebrek wordt beschouwd. De in art. 12 lid 17, 11 lid 18 en art. 13 lid 1 opgenomen aansprakelijkheidsbeperkingen zijn met deze aanpassing ook meteen van toepassing.

In art. 12 leden 5 t/m 8 is uitgebreid uitgewerkt hoe gebreken worden weggenomen, ook voor gebreken in diensten, zoals montage, onderhoud en aanneming van werk. De kern is art. 11 lid 5 en 6, d.w.z. de regeling voor gebreken in het geleverde product en in de montage daarvan. Inbreuk op intellectuele eigendomsrechten wordt volgens lid 8 weggenomen door verwerving van een gebruiksrecht of aanpassing of vervanging van de zaak, zodat geen inbreuk meer wordt gemaakt.

In art. 12 lid 9 is bepaald dat transportkosten en bijkomende kosten van demontage en hermontage die door de leverancier worden gemaakt bij het wegnemen van gebreken voor rekening zijn van afnemer. In de praktijk worden door de meeste leveranciers in onze sector alleen deze kosten in rekening gebracht en nemen zij de overige kosten, zoals reis- en verblijfskosten, voor eigen rekening. De voorwaarden zijn hierop aangepast.

Als de afnemer melding heeft gedaan van een gebrek en er geen gebrek wordt gevonden waarvoor de leverancier aansprakelijk is, heeft de leverancier recht op vergoeding van de kosten die hij als gevolg van de melding heeft gemaakt (art. 12 lid 14).

In art. 12 lid 18 sub b is, net als in art. 6 lid 7 voor gedeeltelijke levering, geregeld dat de afnemer bij gebreken in een gedeelte van het product, de overeenkomst alleen gedeeltelijk kan ontbinden. Dat kan een goede en redelijke oplossing zijn als de afnemer bepaalde onderdelen van de levering goed en zelfstandig kan blijven gebruiken.

In artikel 13 lid 1 is voor de duidelijkheid toegevoegd dat de leverancier niet aansprakelijk is voor schade die ontstaat door verlies of vermindering van data, productieverlies of vermindering van gebruiksmogelijkheden.

In art. 14 lid 1 is het overmachtsbegrip verduidelijkt door specifieke oorzaken te benoemen, namelijk epidemieën en pandemieën, natuurrampen, extreme weersomstandigheden, beperkingen op gebruik van energie, elektriciteitsstoring, storing van internet, computernetwerk- en telecommunicatiefaciliteiten, cybercrime en vertraging in de levering door toeleveranciers als gevolg van in dit lid genoemde omstandigheden. Het overmachtsbegrip is uitgebreid naar omstandigheden die nakoming door de leverancier onredelijk bezwarend maken. Dit biedt voor de leverancier veel meer ruimte dan de eerdere beperking tot omstandigheden die nakoming verhinderen, dus onmogelijk maken.

Art. 15 lid 4 bevat een regeling voor annulering. Als een afnemer de overeenkomst zonder voorafgaande schriftelijke goedkeuring van de leverancier beëindigt is hij zonder ingebrekestelling tot betaling van de volledige prijs verplicht, met aftrek van de door de leverancier bespaarde kosten. Dit vloeit eigenlijk al uit de wet voort, maar eenzijdige annulering leidt vaak tot moeizame discussies tussen leverancier en afnemer. Met deze uitdrukkelijke bepaling zijn deze discussies niet meer nodig.