



Voorwoord

Al vele jaren specialiseert ons kantoor zich op de rechtsgebieden ondernemingsrecht, arbeidsrecht en vastgoed; kortom, de rechtsgebieden waar u als ondernemer in de praktijk het meest mee te maken krijgt. Waarschijnlijk bent u bekend met de nieuwsbrieven die de vakgroepen arbeidsrecht en vastgoed periodiek verzenden (zo niet, dan kunt u zich uiteraard ook voor deze nieuwsbrieven aanmelden). In navolging van de vakgroepen arbeidsrecht en vastgoed, heeft ook de vakgroep ondernemingsrecht besloten periodiek een nieuwsbrief beschikbaar te stellen voor de klanten van kantoor.

Voor de nieuwsbrief hebben wij natuurlijk gezocht naar onderwerpen die voor een groot gedeelte van onze klanten mogelijk interessant zijn. Zo treft u artikelen aan die u behulpzaam kunnen zijn bij een succesvolle incasso van uw vorderingen, die gaan over de toepasselijkheid van uw algemene voorwaarden, de inschrijving in het handelsregister, en de mogelijkheden die u wellicht toch nog heeft als uw wederpartij failliet wordt verklaard.

Daarnaast een zaak uit onze recente praktijk, waarbij een aan een klant opgelegde boete in het kader van de Wet arbeid vreemdelingen, uiteindelijk door de

NIEUWSBRIEF
vrijdag 19 april 2013

Een succesvolle incasso begint bij jezelf

Iedere ondernemer heeft er helaas mee te maken: klanten die niet (op tijd) betalen. Dit is natuurlijk erg vervelend, zeker als de prestatie die daar tegenover staat al wel geleverd is. De vakgroep ondernemingsrecht van Rijppaert & Peeters Advocaten behandelt veel zogenaamde "incasso's".

[» lees het hele artikel](#)

De nieuwe wet buitengerechtelijke incassokosten: controleer uw contracten en algemene voorwaarden

Op 1 juli 2012 trad de veelbesproken wet normering buitengerechtelijke incassokosten in werking. Deze wet heeft primair tot doel consumenten beter te beschermen tegen te hoge incassokosten. Gelet op de gevolgen voor het te voeren incassobeleid, is het van belang uw contracten en algemene voorwaarden naadloos op deze wet aan te laten sluiten.

[» lees het hele artikel](#)

Algemene voorwaarden; zorg ervoor dat u er ook wat aan hebt

Veel ondernemers hanteren algemene voorwaarden. Dit is ook raadzaam, want met algemene voorwaarden kunnen (wettelijke) regelingen immers zoveel als mogelijk worden aangepast aan de wensen van de ondernemer. Zo kunnen in algemene voorwaarden

Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State is teruggedraaid.

Tot slot besteden we kort aandacht aan de introductieavonden die door ons kantoor samen met de Kamer van Koophandel worden georganiseerd en die gaan over de juridische aspecten bij het opstarten van een webshop.

In de volgende nieuwsbrief zullen wij ook inhoudelijk op deze juridische aspecten bij het opstarten van een webshop ingaan, alsook ingaan op uitkeringsperikelen in het kader van het nieuwe BV-recht, en op de nieuwe wetgeving tegen wanbetaling. Indien u zelf onderwerpen heeft waarover u graag meer wilt weten, en waarvan u denkt dat deze voor meer ondernemers van belang zijn; aarzel niet, laat het ons weten, en zo mogelijk zullen wij hier in een van de volgende nieuwsbrieven aandacht aan schenken.

Vakgroep Ondernemingsrecht advocaten



bepalingen worden opgenomen over levertermijnen, betalingsvoorwaarden en de wijze waarop overeenkomsten kunnen worden opgezegd. Ook kunnen eventuele aansprakelijkheden van de ondernemer zo veel als mogelijk aan banden worden gelegd.

[» lees het hele artikel](#)

Zorg voor een juiste inschrijving in het Handelsregister

Het is wellicht een open deur te zeggen dat het belangrijk is alle gegevens met betrekking tot uw onderneming juist op te nemen in het Handelsregister. Toch biedt de juridische praktijk nog voorbeelden te over waar het mis gaat op dit punt. Ter waarschuwing en teneinde er voor zorg te dragen dat u deze fout niet maakt, kan bijvoorbeeld gewezen worden op een vonnis van de rechtbank Rotterdam van enige tijd geleden.

[» lees het hele artikel](#)

Wat als mijn wederpartij failliet wordt verklaard?

Het zal u niet zijn ontgaan dat het aantal in Nederland uitgesproken faillissementen de afgelopen jaren fors is toegenomen. In het jaar 2012 werd zelfs een recordaantal faillissementen van in totaal 11.235 uitgesproken, terwijl dat er in het jaar 2008 "slechts" 6.847 waren. Gelet op de huidige aanhoudende recessie wordt verwacht dat het aantal uit te spreken faillissementen ook de komende periode relatief hoog blijft. De kans dat u als ondernemer te maken krijgt met een faillissement van een van uw wederpartijen is (helaas) dan ook aanwezig.

[» lees het hele artikel](#)

Dé Zaak

Onlangs heeft de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State (hierna: "de Raad van State") uitspraak gedaan in een door ons kantoor namens een onderneming aanhangig gemaakt hoger beroep inzake een aan die onderneming opgelegde boete wegens overtreding van de Wet arbeid vreemdelingen (Wav). Joris Rokx heeft de

Hans de Crom

crom@rijppaert-peeters.nl



Joris Roks

roks@rijppaert-peeters.nl



Mark van Raak

raak@rijppaert-peeters.nl

betreffende onderneming in die procedure bijgestaan. De uitkomst van deze zaak delen wij graag met u.

[» lees het hele artikel](#)

KvK-introductieavonden 'juridische aspecten bij het opstarten van een webshop'

In de maanden januari, februari en maart van dit jaar heeft de vakgroep Ondernemingsrecht van Rijppaert & Peeters Advocaten voor de Kamer van Koophandel diverse introductieavonden (mede) verzorgd.

[» lees het hele artikel](#)

Een succesvolle incasso begint bij jezelf

Iedere ondernemer heeft er helaas mee te maken: klanten die niet (op tijd) betalen. Dit is natuurlijk erg vervelend, zeker als de prestatie die daar tegenover staat al wel geleverd is. De vakgroep ondernemingsrecht van Rijppaert & Peeters Advocaten behandelt veel zogenaamde "incasso's".

Omdat de meest succesvolle behandeling van incassozaken begint bij de ondernemer zelf, zal in dit artikel aandacht worden besteed aan enkele zaken die in het voortraject van belang zijn. Er zullen ook zaken aan de orde komen die misschien wel heel erg voor de hand liggen, maar wij achten het desalniettemin zinvol om ook daarvoor aandacht te vragen. Wij zien deze in de praktijk namelijk té vaak toch mis gaan.

Soms blijkt dat de ondernemer zelf niet precies weet met wie hij zaken heeft gedaan. Het komt bijvoorbeeld voor dat op het adres van de debiteur meerdere ondernemingen gevestigd zijn die aan elkaar gelieerd zijn, waarvan de statutaire namen erg op elkaar lijken en die ook nog eens dezelfde handelsnaam gebruiken. Indien de ondernemer de debiteur aanspreekt tot betaling, wil deze nog wel eens stellen dat de ondernemer de verkeerde partij heeft aangesproken.

Een ander veel voorkomend probleem is dat de overeenkomst namens de debiteur is getekend door een persoon die helemaal niet bevoegd was om de overeenkomst namens de betreffende onderneming te sluiten.



Barry Bogaarts

bogaarts@rijppaert-peeters.nl

Het verdient daarom aanbeveling om bij de Kamer van Koophandel altijd een uittreksel uit het handelsregister op te vragen van de onderneming waarmee u van plan bent zaken te gaan doen. Op die manier weet u precies met welke onderneming u te maken heeft en wie bevoegd is om deze te vertegenwoordigen, opdat u daarmee rekening kunt houden bij het sluiten van de overeenkomst.

Indien u twijfels heeft over de kredietwaardigheid van uw potentiële contractspartij, is het daarnaast raadzaam om voorafgaand aan het aangaan van de overeenkomst bij de Kamer van Koophandel de aldaar gedeponeerde jaarrekening(en) en/of een handelsinformatierapport met betrekking tot die partij op te vragen en uw afspraken met die partij daarop af te stemmen. Bijvoorbeeld door slechts op voorschotbasis of onder eigendomsvoorbehoud te leveren en/of andere zekerheden te bedingen.

Het is natuurlijk sowieso van belang dat u goede afspraken maakt met uw contractspartij. Daarbij moet u niet alleen denken aan een duidelijke omschrijving van de door u te leveren prestatie en de door uw klant daarvoor te betalen prijs, maar ook aan zaken als leveringstermijnen en -condities, reclames, (beperking van) aansprakelijkheid, eigendomsvoorbehoud, intellectuele eigendomsrechten, opschorting, ontbinding, betalingscondities, rente, buitengerechtelijke incassokosten (zie ook het artikel "De nieuwe wet buitengerechtelijke incassokosten: controleer uw contracten en algemene voorwaarden" in deze nieuwsbrief), toepasselijk recht, bevoegde rechter in geval van geschillen enzovoort.

Al dit soort zaken kunt u uiteraard vastleggen in het contract met uw klant. Zeker als het gaat om zaken die nagenoeg bij iedere overeenkomst van belang zijn, is het praktisch om deze te regelen in algemene voorwaarden die u vervolgens op de overeenkomsten met uw klanten van toepassing verklaart. Om rechtsgeldig een beroep te kunnen doen op uw algemene voorwaarden dient u wel een aantal wettelijke vereisten in acht te nemen. Eén van die vereisten is dat u de algemene voorwaarden in beginsel voor of bij het sluiten van de overeenkomst aan uw klant ter hand dient te stellen. In dit verband verwijzen wij u graag naar het artikel "Algemene voorwaarde(n): zorg ervoor dat u er ook wat aan hebt" in deze nieuwsbrief.

Tips:

- Ken uw aanstaande contractspartij en pas de overeenkomst daarop aan!
- Maak goede en heldere afspraken met uw contractspartij, opdat deze zo min mogelijk gelegenheid heeft om een dispuut op te werpen en zijn betaling op te schorten en u voorts beschikt over goede instrumenten om hem te kunnen aanspreken op het moment dat hij zijn betalingsverplichtingen niet nakomt!

Wij kunnen u vanzelfsprekend van dienst zijn bij het opvragen van informatie bij de Kamer van Koophandel of een handelskredietrapport alsmede het opstellen of screenen van uw contract of algemene voorwaarden en u adviseren hoe deze te hanteren. Indien u vragen heeft over het incasseren van een vordering op een debiteur of u een

vordering aan ons ter incasso uit handen wenst te geven, kunt u uiteraard eveneens contact met ons opnemen.

[» terug naar het begin van deze nieuwsbrief](#)

De nieuwe wet buitengerechtelijke incassokosten: controleer uw contracten en algemene voorwaarden

Op 1 juli 2012 trad de veelbesproken wet normering buitengerechtelijke incassokosten in werking. Deze wet heeft primair tot doel consumenten beter te beschermen tegen te hoge incassokosten. Gelet op de gevolgen voor het te voeren incassobeleid, is het van belang uw contracten en algemene voorwaarden naadloos op deze wet aan te laten sluiten.

Consumenten

Met ingang van 1 juli 2012 wordt voor vorderingen op consumenten de vergoeding voor incassokosten berekend als percentage van het bedrag dat de schuldenaar aan de schuldeiser is verschuldigd (de hoofdsom) met een minimum van € 40,--. In het tot de wet behorende besluit vergoeding voor buitengerechtelijke incassokosten is de normering van de buitengerechtelijke kosten vastgelegd. Het besluit bevat de volgende staffel:

Artikel 2

- *1. De vergoeding voor kosten als bedoeld in artikel 96 lid 2, onder c van Boek 6 van het Burgerlijk Wetboek, bedraagt:*
 - *15% van het bedrag van de hoofdsom van de vordering over de eerste € 2500 van de vordering;*
 - *10% van het bedrag van de hoofdsom van de vordering over de volgende € 2500 van de vordering;*
 - *5% van het bedrag van de hoofdsom van de vordering over de volgende € 5000 van de vordering;*
 - *1% van het bedrag van de hoofdsom van de vordering over de volgende € 190.000 van de vordering;*
 - *0,5% over het meerdere van de hoofdsom met een maximum van € 6775.*
- *2. De in het eerste lid bedoelde vergoeding bedraagt ten minste € 40.*

Naast het feit dat het voor wat betreft de door te berekenen incassokosten geen verschil meer maakt hoeveel incassohandelingen zijn verricht en/of door wie deze handelingen zijn verricht, is van groot

belang dat ten aanzien van consumenten niet van voormelde percentages kan worden afgeweken (tenminste niet in voor hen nadelige zin). Wanneer in een overeenkomst of algemene voorwaarden een van dit besluit afwijkend beding staat opgenomen, is dat beding op grond van artikel 3:40 lid 2 BW vernietigbaar!

Belangrijk is voorts dat, alvorens u als schuldeiser aanspraak kan maken op vergoeding van buitengerechtelijke kosten, u een consument-wederpartij een aanmaning dient te verzenden met daarin een betalingstermijn van minimaal 14 dagen en u de hoogte van de te rekenen incassokosten aan deze wederpartij dient mede te delen. De aanmaning kan overigens pas worden verzonden indien er sprake is van verzuim¹.

Handelspraktijk

In de handelspraktijk ligt het anders en kan er juist wel een afwijkende regeling worden overeengekomen². De ervaring leert ons echter dat daar niet altijd gebruik van wordt gemaakt.

Wanneer er geen afwijkende regeling wordt overeengekomen dient aangeknoopt te worden bij voormelde staffel. Het moge duidelijk zijn dat het bedrag aan buitengerechtelijke incassokosten dat voortvloeit uit deze staffel bij hoge vorderingen niet bepaald een sterke prikkel aan debiteuren geeft om tijdig te betalen. Wij raden dan ook aan te bezien of u in uw contracten en algemene voorwaarden een van deze wet afwijkende regeling wenst op te nemen.

Uiteraard informeert onze vakgroep ondernemingsrecht u graag over alle mogelijkheden.

Voor de volledige wettekst van de wet buitengerechtelijke incassokosten zie: eerstekamer.nl en overheid.nl.

1) Voorbeeld: er is sprake van een fatale betalingstermijn en de consument wederpartij laat deze verstrijken. De consument is dan weliswaar in verzuim, maar de buitengerechtelijke incassokosten dient hij pas te vergoeden nadat hij ook de in de noodzakelijke aanmaning gestelde termijn van 14 dagen heeft laten passeren.

2) De hoogte van in contracten en algemene verkoop- en leveringsvoorwaarden op te nemen incassokosten dienen wel redelijk te zijn. De minister heeft bij de behandeling van dit wetsvoorstel aangegeven dat een percentage van 15% van de hoofdsom in de handelspraktijk niet ongebruikelijk is.

[» terug naar het begin van deze nieuwsbrief](#)

Algemene voorwaarden; zorg ervoor dat u

er ook wat aan hebt

Veel ondernemers hanteren algemene voorwaarden. Dit is ook raadzaam, want met algemene voorwaarden kunnen (wettelijke) regelingen immers zoveel als mogelijk worden aangepast aan de wensen van de ondernemer. Zo kunnen in algemene voorwaarden bepalingen worden opgenomen over levertermijnen, betalingsvoorwaarden en de wijze waarop overeenkomsten kunnen worden opgezegd. Ook kunnen eventuele aansprakelijkheden van de ondernemer zo veel als mogelijk aan banden worden gelegd.

Het enkel beschikken over algemene voorwaarden is echter niet afdoende. Om daadwerkelijk een succesvol beroep te kunnen doen op (de bepalingen in) uw algemene voorwaarden is het namelijk vereist dat u uw algemene voorwaarden van toepassing verklaart en dat uw wederpartij de gelding van uw algemene voorwaarden ook aanvaardt. Voorts dient u – om te voorkomen dat een of meer bedingen uit uw algemene voorwaarden kunnen worden vernietigd – te voldoen aan uw informatieplicht. Voldoet u niet aan deze vereisten, dan hebt u een stuk minder aan uw algemene voorwaarden dan dat u vooraf zult hebben beoogd. Uw wederpartij kan de door u gewenste werking van uw algemene voorwaarden dan voorkomen.

Het van toepassing verklaren van uw algemene voorwaarden is vrij eenvoudig. Kort gezegd voldoet u in beginsel al aan dit vereiste zodra u in uw offerte, dan wel in de uiteindelijke overeenkomst een passage opneemt waarin u vermeldt dat uw algemene voorwaarden van toepassing zijn op de betreffende overeenkomst tussen u en uw wederpartij, alsmede op alle nadien nog te sluiten overeenkomsten. Uw wederpartij dient de gelding van uw algemene voorwaarden vervolgens te aanvaarden. Ondanks dat het aanvaarden van de gelding van algemene voorwaarden onder omstandigheden stilzwijgend kan geschieden, is het raadzaam om uw wederpartij hier schriftelijk voor te laten tekenen.

Zodra u uw algemene voorwaarden correct van toepassing hebt verklaard en uw wederpartij de gelding van uw algemene voorwaarden heeft aanvaard, zijn uw algemene voorwaarden in beginsel op de overeenkomst tussen u en uw wederpartij van toepassing. U bent er dan echter nog niet. Als gebruiker van algemene voorwaarden hebt u namelijk ook nog een informatieplicht, hetgeen inhoudt dat u uw wederpartij een redelijke mogelijkheid dient te bieden om van uw algemene voorwaarden kennis te nemen. Uitgangspunt is dat u uw algemene voorwaarden voor of uiterlijk bij het sluiten van de overeenkomst aan uw wederpartij ter hand dient te stellen.

Om achteraf discussies te voorkomen, is het raadzaam om uw algemene voorwaarden op de achterzijde van uw briefpapier af te drukken. Door vervolgens voor of bij het sluiten van de overeenkomst met uw briefpapier te corresponderen richting uw wederpartij en te verwijzen naar de door u van toepassing verklaarde en op de achterzijde afgedrukte algemene voorwaarden, voldoet u al aan uw informatieplicht – u dient de ontvangst van uw algemene voorwaarden door uw wederpartij wel te kunnen bewijzen.

U kunt er echter ook voor kiezen om uw algemene voorwaarden niet

op de achterzijde van uw briefpapier af te drukken, doch - bij voorkeur in tweevoud - mee te zenden bij uw offerte, dan wel bij de uiteindelijke overeenkomst. Kiest u hiervoor, dan is het aan te bevelen om in uw offerte, dan wel de uiteindelijke overeenkomst een passage op te nemen waarin u vermeldt dat uw algemene voorwaarden in tweevoud zijn bijgevoegd en dat u uw wederpartij verzoekt om te tekenen voor de ontvangst van uw algemene voorwaarden, om uw algemene voorwaarden op iedere pagina te paraferen en om één exemplaar van de geparafeerde algemene voorwaarden aan u te retourneren. U dient er dan uiteraard op toe te zien dat dit dan ook daadwerkelijk gebeurt. Ook op deze wijze voldoet u aan uw informatieplicht.

Pas zodra u aan voormelde vereisten voldoet, hebt u ook echt wat aan uw algemene voorwaarden. U voorkomt hiermee dat uw algemene voorwaarden buiten toepassing worden gelaten en/of dat uw wederpartij één of meerdere bepalingen uit uw algemene voorwaarden vernietigt wegens het niet voldoen aan uw informatieplicht.

Naast dat u uw contracteerfase aan de hand van het voormelde in orde kunt (laten) maken, kunt u er anderzijds uw voordeel mee doen op het moment dat uw wederpartij zich beroept op haar algemene voorwaarden. Wanneer uw wederpartij namelijk enkel op haar briefpapier en/of haar factuur vermeldt dat haar algemene voorwaarden zijn gedeponereerd bij de kamer van koophandel en dat deze voorwaarden op uw verzoek aan u zullen worden verstrekt, zonder dat deze voorwaarden van toepassing zijn verklaard en daadwerkelijk aan u zijn verstrekt – in de praktijk gaat het (nog te) vaak op deze wijze –, dan weet u thans dat het de moeite kan lonen om bij eventuele geschillen aan te voeren dat de algemene voorwaarden van uw wederpartij niet van toepassing zijn en/of dat u één of meerdere bepalingen uit deze voorwaarden vernietigt wegens het niet voldoen aan de informatieplicht.

[» terug naar het begin van deze nieuwsbrief](#)

Zorg voor een juiste inschrijving in het Handelsregister

Het is wellicht een open deur te zeggen dat het belangrijk is alle gegevens met betrekking tot uw onderneming juist op te nemen in het Handelsregister. Toch biedt de juridische praktijk nog voorbeelden te over waar het mis gaat op dit punt. Ter waarschuwing en teneinde er voor zorg te dragen dat u deze fout niet maakt, kan bijvoorbeeld gewezen worden op een vonnis van de rechtbank Rotterdam van enige tijd geleden.

De feitelijke situatie is als volgt. In opdracht en voor rekening van P. B.V. heeft eiseres een aantal uitzendkrachten ter beschikking gesteld. De opdracht-bevestiging daartoe is namens P. B.V. ondertekend door persoon X. In het kader van deze opdracht stuurt eiseres in de periode

maart tot en met mei 2009 een zevental facturen aan P. B.V., maar deze worden niet betaald. Eind mei 2009 wordt P. B.V. in staat van faillissement verklaard.

Eiseres gaat op onderzoek uit en ziet in het Handelsregister persoon Y (gedaagde) als enig aandeelhouder en enig statutair bestuurder van P. B.V. opgenomen staan. Eiseres start vervolgens een procedure tegen Y en voert aan dat Y een persoonlijk verwijt te maken valt nu zij wist of redelijkerwijs had behoren te weten dat P. B.V. haar verplichtingen jegens eiseres niet na zou kunnen komen en geen verhaal zou bieden voor de ten gevolge van deze wanprestatie geleden schade.

Korte tijd later raakt Y ermee bekend dat de gegevens in het Handelsregister niet juist waren. In januari 2009 had Y namelijk de helft van alle geplaatste aandelen in het kapitaal van P. B.V. overgedragen aan X en is Y uitgetreden als statutair bestuurder van P. B.V.. Nagelaten is om een en ander te doen wijzigen in het Handelsregister.

De rechtbank overweegt in dit kader dat een wederpartij mag afgaan op de inschrijving in het Handelsregister, ook als raadpleging van het register naderhand plaatsvond. Deze overweging leidt er toe dat Y niet aan eiseres mag tegenwerpen dat niet zij, maar X, de statutaire bestuurder van P. B.V. was. Nu de rechtbank bovendien overweegt dat Y weet had van de problematische liquiditeitssituatie van P. B.V. acht zij het voorshands aannemelijk dat Y als statutair bestuurder van P. B.V. heeft toegestaan dat P. B.V. verplichtingen jegens eiseres aanging, terwijl zij wist of redelijkerwijs behoorde te weten dat P. B.V. deze verplichtingen niet kon nakomen en geen verhaal zou bieden.

Tip

- Voorkom dit soort kwesties door - wanneer er zich bijvoorbeeld binnen de functionarissen van uw onderneming wijzigingen plaatsvinden - het Handelsregister aan te passen aan de nieuwe situatie!

De volledige uitspraak kunt u vinden op www.rechtspraak.nl onder het kenmerk LJN BT1665.

[» terug naar het begin van deze nieuwsbrief](#)

Wat als mijn wederpartij failliet wordt verklaard?

Het zal u niet zijn ontgaan dat het aantal in Nederland uitgesproken faillissementen de afgelopen jaren fors is toegenomen. In het jaar 2012 werd zelfs een recordaantal faillissementen van in totaal 11.235 uitgesproken, terwijl dat er in het jaar 2008 "slechts" 6.847 waren. Gelet op de huidige aanhoudende recessie wordt verwacht dat het

aantal uit te spreken faillissementen ook de komende periode relatief hoog blijft. De kans dat u als ondernemer te maken krijgt met een faillissement van een van uw wederpartijen is (helaas) dan ook aanwezig.

Wat kunt u het beste doen als uw wederpartij failliet gaat? Welke rechten hebt u als schuldeiser?

Indien uw wederpartij failliet wordt verklaard, kunt u uw eventuele vordering indienen bij de curator. Ervan uitgaande dat u geen preferente vordering hebt en dat u geen zekerheden – zoals bijvoorbeeld in de vorm van een hypotheekrecht of een pandrecht – hebt bedongen, dan wordt uw vordering in beginsel opgenomen op de lijst van concurrente schuldeisers. De praktijk wijst uit dat u in een dergelijk geval zelden op enige uitkering moet rekenen. U vist dan zogezegd achter het net.

Er is echter een aantal manieren waarop u uw verliezen in een dergelijk geval toch nog enigszins kunt beperken.

Zo kunt u bijvoorbeeld een beroep doen op een eventueel door u gehanteerd eigendomsvoorbehoud. Kort gezegd houdt dit in dat u met uw wederpartij bent overeengekomen dat de door u geleverde goederen uw eigendom blijven tot het moment dat uw wederpartij heeft voldaan aan zijn of haar betalingsverplichtingen. Meestal wordt een dergelijk eigendomsvoorbehoud opgenomen in algemene voorwaarden. Indien u kunt aantonen dat u een dergelijk voorbehoud hebt gemaakt in uw algemene voorwaarden, dat uw algemene voorwaarden van toepassing zijn op de tussen u en uw (failliete) wederpartij gesloten overeenkomst en dat u uw algemene voorwaarden voor of uiterlijk bij het sluiten van de overeenkomst aan uw (failliete) wederpartij ter hand hebt gesteld, dan zal de curator de door u geleverde goederen waarop het eigendomsvoorbehoud ziet in beginsel aan u teruggeven.

Voorts kunt u zich mogelijk beroepen op het recht van reclame. Met een beroep op het recht van reclame kunt u vrij eenvoudig de door u geleverde en (nog) niet door de wederpartij betaalde goederen terugvorderen.

Aan het recht van reclame kleven echter wel een aantal beperkingen. Als eerste dienen de geleverde goederen zich nog in dezelfde staat te bevinden als waarin zij werden geleverd. Daarnaast dient er tijdig een beroep te worden gedaan op het recht van reclame. De bevoegdheid hiertoe vervalt wanneer zowel zes weken zijn verstreken nadat de vordering tot betaling van de koopprijs opeisbaar is geworden, als zestig dagen, te rekenen vanaf de dag waarop de geleverde goederen onder de koper zijn opgeslagen. Ten slotte dient er rekening mee te worden gehouden dat de curator ervoor kan kiezen de koopprijs alsnog aan u te voldoen, dan wel voldoende zekerheid voor betaling van de koopprijs te verstrekken. In een dergelijk geval heeft uw terugvordering geen gevolg, al volgt dan wel betaling van het openstaande bedrag.

Mocht u goederen van uw (failliete) wederpartij onder u hebben, dan is er voor u mogelijk nog een andere manier waarmee u kunt voorkomen dat u moet aansluiten in de rij van concurrente schuldeisers. U kunt

zich dan namelijk mogelijk beroepen op het recht van retentie, inhoudende dat u de door uw (failliete) wederpartij geleverde goederen onder u houdt zolang uw (failliete) wederpartij niet aan u heeft betaald. Het klassieke voorbeeld van het retentierecht betreft de garage die een auto onder zich houdt tot het moment dat de klant de reparatiekosten van de auto heeft voldaan.

Indien u kunt aantonen dat uw vordering opeisbaar is, uw (failliete) wederpartij zijn of haar verplichtingen jegens u niet is nagekomen en er voldoende samenhang bestaat tussen uw vordering en de op te schorten verbintenis, dan kunt u uw vordering bij de curator indienen en hierbij aangeven dat u zich beroept op het recht van retentie (let er wel op dat het recht van retentie contractueel kan zijn uitgesloten). U dient de curator hierbij mede te delen dat u voornemens bent om de goederen welke u onder zich heeft zelf te verkopen en dat u uw vordering uit de opbrengst van deze goederen zal voldoen. De curator heeft in een dergelijk geval in beginsel de keuze om de goederen zelf te verkopen. Mocht de curator voor dit laatste kiezen, dan komt de opbrengst van vorenbedoelde goederen aan u toe. U deelt dan echter wel mee in de faillissementskosten. Mocht de curator ervoor kiezen de goederen niet te verkopen, dan kunt u zelf tot verkoop overgaan om uw vordering uit de verkoopopbrengst te voldoen. In een dergelijk geval hoeft u niet mee te delen in de faillissementskosten.

Resumerend zijn er onder omstandigheden dus meerdere mogelijkheden om te voorkomen dat u in het geval van een faillissement van uw wederpartij volledig de boot ingaat. Een aantal van deze mogelijkheden is in dit artikel aangestipt. Het verdient aanbeveling om uw rechten zo vroeg mogelijk, bijvoorbeeld in de overeenkomst met uw wederpartij en/of in uw algemene voorwaarden, vast te leggen. Vanzelfsprekend is de vakgroep Ondernemingsrecht u hierbij graag van dienst.

[» terug naar het begin van deze nieuwsbrief](#)

Dé Zaak

Boete Wet arbeid vreemdelingen alsnog terug gedraaid

Onlangs heeft de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State (hierna: "de Raad van State") uitspraak gedaan in een door ons kantoor namens een onderneming aangehangig gemaakt hoger beroep inzake een aan die onderneming opgelegde boete wegens overtreding van de Wet arbeid vreemdelingen (Wav). Joris Roks heeft de betreffende onderneming in die procedure bijgestaan. De uitkomst van deze zaak delen wij graag met u.

[Feiten](#)

In deze zaak had de onderneming van haar opdrachtgever een werk aangenomen dat zij gedeeltelijk had uitbesteed aan een onderaannemer. De Minister van Sociale Zaken en Werkgelegenheid (SZW) heeft aan de onderneming een boete van € 24.000,00 (3 x € 8.000,00 conform de toen geldende 'Tarieflijst boetenormbedragen bestuurlijke boete Wav') opgelegd wegens overtredingen van de Wav bij het aan de onderaannemer uitbestede gedeelte van het project. Ook de opdrachtgever en de onderaannemer van de onderneming hebben eenzelfde boete opgelegd gekregen. Uit een door de Arbeidsinspectie bij de onderaannemer uitgevoerd onderzoek was namelijk gebleken dat de onderaannemer – zonder medeweten van de onderneming en diens opdrachtgever – bij de uitvoering van de aan haar opgedragen werkzaamheden drie vreemdelingen arbeid had laten verrichten zonder dat daarvoor tewerkstellingsvergunningen waren verleend. Nadat wij namens de onderneming zonder succes bezwaar hadden ingesteld bij de Minister van SZW, zijn wij in beroep gegaan bij de rechtbank die het beroep echter ongegrond heeft verklaard. Omdat zowel de onderneming als wij toch vertrouwen hadden in de proceskansen van de onderneming, zijn we namens de onderneming bij de Raad van State in hoger beroep gegaan tegen de uitspraak van de rechtbank.

Juridisch kader

Op grond van artikel 2 lid 1 Wav is het een werkgever verboden een vreemdeling in Nederland arbeid te laten verrichten zonder tewerkstellingsvergunning. Hierbij wordt op grond van artikel 1 Wav onder werkgever onder meer verstaan degene die in de uitoefening van een ambt, beroep of bedrijf een ander arbeid laat verrichten en onder vreemdeling hetgeen daaronder wordt verstaan in de Vreemdelingenwet 2000.

Uitkomst

De Raad van State is in hoger beroep – anders dan door de onderneming was aangevoerd – van oordeel dat voldoende vast staat dat de betreffende drie vreemdelingen ter plaatse werkzaamheden hebben verricht en dat de activiteiten zijn uitgeoefend onder een gezagsverhouding (en dus niet door de vreemdelingen als zelfstandigen zijn verricht). Dit komt erop neer dat volgens de Raad van State de overtredingen van de Wav vast staan. Wij hadden echter ook betoogd dat de overtredingen in dit geval in het geheel niet aan de onderneming konden worden verweten en dat daarom de opgelegde boete niet op zijn plaats was. Volgens jurisprudentie van de Raad van State wordt in situaties waarin sprake is van het volledig ontbreken van verwijtbaarheid immers van boeteoplegging afgezien. Hiertoe dient de werkgever (in de zin van de Wav) aannemelijk te maken dat hij al hetgeen redelijkerwijs mogelijk was heeft gedaan om de overtredingen te voorkomen. Dit betoog slaagt in hoger beroep. De onderneming was namelijk met haar onderaannemer contractueel overeengekomen dat deze bij de tewerkstelling van personeel aan de voorschriften van de Wav diende te voldoen en voorts heeft de onderneming aannemelijk gemaakt dat zij daarnaast ook steekproefsgewijs controles op de werkplek had uitgevoerd (de onderneming had aangevoerd dat, gezien de grootte van het project, controle slechts steekproefsgewijs kon plaatsvinden). De Raad van State overweegt dat onder deze omstandigheden dient te worden geoordeeld dat de onderneming al hetgeen redelijkerwijs mogelijk was heeft gedaan om de overtredingen

te voorkomen. Gelet hierop, had de Minister van SZW volgens de Raad van State wegens het volledig ontbreken van verwijtbaarheid dienen af te zien van boeteoplegging. De Raad van State oordeelt dat de boete ten onrechte aan de onderneming is opgelegd, vernietigt de uitspraak van de rechtbank, verklaart het bij de rechtbank ingestelde beroep (alsnog) gegrond, vernietigt de beslissing op bezwaar van de Minister van SZW, herroept het besluit waarbij de boete is opgelegd en bepaalt dat haar uitspraak in de plaats treedt van het vernietigde besluit. Dit betekent dat de Minister van SZW de boete van € 24.000,00, die reeds was betaald door de onderneming, aan haar dient terug te betalen, vermeerderd met wettelijke rente en de toegewezen proceskostenveroordeling.

Inmiddels is de uitspraak van de Raad van State ook geanonimiseerd gepubliceerd en te vinden op www.rechtspraak.nl en www.raadvanstate.nl.

Tips:

- Beding bij de (onder)aannemer dat hij aan de voorschriften van de Wav dient te voldoen! Het verdient daarbij tevens aanbeveling om ook contractueel vast te leggen dat de (onder)aannemer u zal vrijwaren voor aan u en uw eventuele opdrachtgever(s) opgelegde boetes en overige schade, indien uw (onder)aannemer en/of de onder diens verantwoordelijkheid vallende personen de voorschriften van de Wav niet in acht mochten nemen;
- Voer zelf controles uit op de werkplek op naleving van de Wav – afhankelijk van de omstandigheden van het geval (zoals de grootte van het project) kan dus mogelijk worden volstaan met steekproefsgewijze controles – en zorg ervoor dat u in een later stadium ook kunt aantonen dat u die controles heeft verricht!

[» terug naar het begin van deze nieuwsbrief](#)

KvK-introductieavonden 'juridische aspecten bij het opstarten van een webshop'

In de maanden januari, februari en maart van dit jaar heeft de vakgroep Ondernemingsrecht van Rijppaert & Peeters Advocaten voor de Kamer van Koophandel diverse introductieavonden (mede) verzorgd.

Tijdens deze avonden, welke plaatsvonden in Bergen op Zoom en Terneuzen, heeft Mark van Raak meerdere ondernemers een eerste uitleg gegeven over de juridische aspecten waarmee men te maken krijgt op het moment dat er gestart wordt met een webshop. Met name de wettelijke regels ter zake de overeenkomst op afstand en ter zake

privacy zijn uitgebreid toegelicht. Voorts hebben de aanwezige ondernemers een introductie gekregen over de juridische regels betrekkinghebbende op algemene voorwaarden, cookies en domeinnamen.

Wilt u ook een Kamer van Koophandel introductieavond bijwonen waarbij Rijppaert & Peeters Advocaten een presentatie verzorgt? Houd dan de website van de Kamer van Koophandel in de gaten en/of neem contact op met Rijppaert & Peeters Advocaten.

[» terug naar het begin van deze nieuwsbrief](#)

Abonnement » Wilt u zich afmelden? Stuur een e-mail naar info@rijppaert-peeters.nl.

© 2012 Rijppaert & Peeters Advocaten. De informatie in deze nieuwsbrief is alleen bedoeld voor algemene informatiedoeleinden en bevat geen adviezen. Rijppaert & Peeters Advocaten is niet aansprakelijk voor enige schade als gevolg van eventuele onjuistheid of onvolledigheid van de informatie zoals die is neergelegd in deze nieuwsbrief.

Het is niet toegestaan om zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van Rijppaert & Peeters Advocaten, de door Rijppaert & Peeters Advocaten in deze nieuwsbrief gepubliceerde artikelen, onderzoeken of gedeelten daarvan, over te nemen, te (doen) publiceren of anderszins openbaar te maken of te verveelvoudigen.

Op al onze aanbiedingen en overeenkomsten zijn van toepassing onze algemene voorwaarden, die op onze website www.legal-team.nl zijn gepubliceerd.