

# Inhoud

Voorwoord.....	v
Inleiding.....	1
Een nieuw verbintenissenrecht als onderdeel van de hercodificatie van het Belgische privaatrecht	
<i>Sébastien De Rey</i> .....	7
1. Inleiding.....	7
2. Aanloop naar de hervorming: haar beweegredenen.....	8
2.1. Een nieuw wereldbeeld.....	8
2.2. Teloorgang van het wetboek als hoeksteen van het privaatrecht.....	9
2.3. Onhoudbare kloof tussen wettekst en geldend recht.....	10
3. De invoering van het nieuw Burgerlijk Wetboek: werkwijze en verloop.....	12
3.1. Een nieuw Burgerlijk Wetboek.....	13
3.2. Invoeging van onderscheiden boeken.....	15
3.3. Invoeging van op til zijnde boeken?.....	16
4. Krachtlijnen van de hercodificatie.....	20
4.1. Rechtszekerheid herstellen.....	20
4.2. Toegankelijkheid versterken.....	22
4.3. Modernisering en innovatie.....	24
5. Het nieuwe verbintenissenrecht in vogelvlucht.....	29
5.1. Structuur van het nieuwe verbintenissenrecht.....	30
5.2. Inleidende bepalingen.....	31
5.3. Totstandkoming van het contract.....	32
5.4. Geldigheid van het contract.....	34
5.5. Gevolgen van het contract.....	36
5.6. Niet-nakoming van contractuele verbintenissen.....	38
5.7. Algemeen regime van de verbintenis.....	43
6. Het nieuwe verbintenissenrecht in dialoog tussen wetgever en rechtspraak.....	45

**DEEL 1**

**Totstandkoming en uitvoering van verbintenissen** ..... 49

Nieuw Belgisch recht betreffende algemene voorwaarden vanuit  
Nederlands perspectief

*Marco B.M. Loos* ..... 51

1.	Inleiding	51
2.	Toepassingsgebied van de wettelijke regeling	52
2.1.	Belgisch recht	52
2.2.	Nederlands recht	54
2.3.	Vergelijking	57
3.	Opname van de algemene voorwaarden in de overeenkomst	58
3.1.	Belgisch recht	58
3.2.	Nederlands recht	60
3.3.	Vergelijking	62
4.	Inhoudstoetsing	63
4.1.	Belgisch recht	63
4.1.1.	Onrechtmatigheid	63
4.1.2.	De rol van het aanvullend recht	68
4.1.3.	De lijsten met bedingen	70
4.1.4.	Bevrijdingsbedingen en schadebedingen	73
4.2.	Nederlands recht	75
4.2.1.	Onredelijk bezwarendheid	75
4.2.2.	De rol van het aanvullend recht	78
4.2.3.	De lijsten met bedingen	80
4.2.4.	Exoneraties en boetebedingen	82
4.3.	Vergelijking	84
5.	Nietigheid, vernietiging en gevolgen ‘oneerlijkheid’	87
5.1.	Belgisch recht	87
5.2.	Nederlands recht	92
5.3.	Vergelijking	96
6.	Conclusie	97

Wilsgebreken in het nieuwe Belgische verbintenissenrecht en  
het Nederlandse Burgerlijk Wetboek, met aandacht voor de derde

*Madeleine M. van Rossum* ..... 101

1.	Inleiding	101
2.	Bespreking wilsgebreken: algemeen	102
2.1.	Rechtskarakter en plaatsbepaling van wilsgebreken	102
2.2.	Dwaling	105
2.3.	Bedrog	110

2.4.	Geweld, bedreiging of dwang .....	112
2.5.	Misbruik van omstandigheden .....	114
2.6.	Samenloop wilsgebreken .....	118
3.	Sancties op een wilsgebrek .....	120
3.1.	Relatieve nietigheid en vernietigbaarheid .....	120
3.2.	Modaliteiten .....	124
3.3.	Verjaring .....	126
3.4.	Schadevergoeding .....	127
4.	Wilsgebreken en de derde .....	128
4.1.	Voorwaarden .....	128
4.2.	Vraagpunten .....	131
4.2.1.	Vertegenwoordiging .....	131
4.2.2.	Meerpartijenovereenkomst .....	132
4.2.3.	Dwaling en de derde .....	135
5.	Conclusie .....	137

De kwalificatie van de (bijzondere) overeenkomst naar Nederlands en Belgisch recht

<i>Stéphanie van Gulijk</i> .....	141	
1.	Inleiding .....	141
2.	Het belang van de kwalificatie van de overeenkomst naar Nederlands recht .....	142
2.1.	Het onderscheid tussen benoemde en onbenoemde bijzondere overeenkomsten .....	144
2.2.	Het tweestappenplan voor de kwalificatie van een overeenkomst .....	145
2.3.	De gemengde overeenkomst .....	149
3.	De kwalificatie van het contract naar Belgisch recht .....	156
3.1.	Herziening van het Belgisch Burgerlijk Wetboek .....	156
3.2.	De kwalificatie van het contract naar nieuw Belgisch burgerlijk recht .....	158
3.3.	Herkwalificatie van het contract .....	161
4.	Tot slot .....	162

Uitleg van overeenkomsten of interpretatie van contracten naar Nederlands en Belgisch recht. De interpretatieregeling in het Belgisch BW als inspiratie voor het Nederlandse privaatrecht?

<i>Daniëlle J.B. Op Heij</i> .....	165	
1.	Inleiding .....	165
2.	Interpretatie in het licht van de autonomie van partijen .....	167
3.	De uitleg van overeenkomsten naar Nederlands recht .....	168

3.1.	Het standaardarrest <i>Haviltex</i> .....	168
3.2.	Relevante uitlegfactoren en gezichtspunten .....	170
3.3.	Relevante wetsartikelen .....	172
3.4.	Het verband tussen uitleg en de wilsvertrouwensleer .....	172
4.	De interpretatie van contracten naar Belgisch recht .....	174
5.	Codificatie als inspiratie voor het Nederlandse privaatrecht? .....	178
6.	Afsluiting .....	181

Voorzien in onvoorzien? De Belgische en Nederlandse regeling van het improvisieerstuk met elkaar vergeleken

<i>Diana Dankers-Hagenaars</i> .....	183
--------------------------------------	-----

1.	Inleiding .....	183
2.	De verbindende kracht van de overeenkomst in België en Nederland .....	187
2.1.	Nederland .....	187
2.1.1.	Het beroep op onvoorzien omstandigheden .....	187
2.1.2.	Het bredere perspectief: de contractuele goede trouw ofwel de ‘redelijkheid en billijkheid’ in het Nederlandse Burgerlijk Wetboek .....	188
2.2.	België .....	190
3.	Overeenkomsten en verschillen .....	192
3.1.	De terughoudendheid van de rechter .....	192
3.1.1.	De terughoudendheid van de rechter in Nederland .....	192
3.1.2.	De terughoudendheid van de rechter in België .....	198
3.1.3.	Deelconclusie .....	199
3.2.	De keuze tussen dwingend of aanvullend recht .....	200
3.2.1.	De keuze voor dwingend recht in Nederland .....	200
3.2.2.	De keuze voor aanvullend recht in België .....	201
3.3.	Deelconclusie .....	203
4.	Conclusie .....	203

**DEEL 2**

<b>Niet-nakoming van verbintenissen en sancties wegens niet-nakoming</b> .....	207
--	-----

Contractuele aansprakelijkheid voor ongeschikte hulpzaken en gebrekkige hulpvoorwerpen in Nederland en België

<i>Devrim Kroese, Jan Wassink en Sébastien De Rey</i> .....	209
---	-----

1.	Inleiding .....	209
2.	Aansprakelijkheid voor ongeschikte hulpzaken binnen het systeem van de wet .....	210

3.	Aanloop naar artikel 6:77 Nederlands BW .....	212
3.1.	Eerste rechtspraak onder het oude recht .....	212
3.2.	Totstandkoming van artikel 6:77 Nederlands BW .....	215
3.3.	Codificatie van artikel 6:77 Nederlands BW: gemaakte keuzes .....	217
4.	Vereisten voor artikel 6:77 Nederlands BW .....	218
4.1.	Tekortkoming .....	218
4.2.	Gebruik .....	219
4.3.	Zaak .....	220
4.4.	Ongeschiktheid .....	221
4.4.1.	Algemeen .....	221
4.4.2.	De Hoge Raad in <i>PIP-borstimplantaat</i> en <i>Miragelplombe</i> .....	222
4.4.3.	Ontvangst in de doctrine .....	225
4.5.	Uitzonderingen op toerekening .....	227
5.	Samenloop t.a.v. artikel 6:77 Nederlands BW .....	232
6.	Vergelijking met artikel 5.230 Belgisch BW .....	233
6.1.	Aansprakelijkheid voor gebrekkige hulpvoorwerpen binnen het systeem van de wet .....	233
6.2.	Aanloop naar artikel 5.230 Belgisch BW .....	235
6.3.	Voorwaarden van artikel 5.230 Belgisch BW .....	239
6.3.1.	Niet-nakoming .....	239
6.3.2.	Gebruik .....	240
6.3.3.	Voorwerp .....	241
6.3.4.	Gebrekkigheid .....	242
6.3.5.	Geen overmacht .....	244
7.	Slotbeschouwing .....	252

Over het vereiste van een ingebrekestelling in het Nederlandse en  
het Belgische recht

<i>Tobias Jonkers</i> .....	253	
1.	Verzuim en ingebrekestelling in het Nederlandse recht .....	253
1.1.	Hoofdlijnen van het wettelijk kader .....	254
1.2.	Complicaties bij toepassing van het wettelijk kader .....	255
1.3.	Wetsgeschiedenis: ruimte voor redelijkheid .....	258
1.4.	Jurisprudentie: het arrest <i>Fraanje/Götte</i> .....	259
1.5.	Nogmaals <i>Fraanje</i> : het arrest <i>Fraanje/Alukon</i> .....	260
1.6.	Het niet-limitatieve karakter van artikel 6:83 Nederlands BW .....	262
1.7.	Analyse Nederlandse verzuimregels .....	263
2.	De eis van een ingebrekestelling in het Belgische recht .....	263
2.1.	Het uitgangspunt: een ingebrekestelling .....	264
2.2.	Uitzonderingen: geen ingebrekestelling vereist .....	266
2.3.	Codificatie van de rechtspraak in boek 5 Belgisch BW .....	269

3.	Rechtsvergelijkende analyse .....	271
3.1.	Het proces van hercodificatie in Nederland en België .....	272
3.2.	Voordelen van het Nederlandse recht .....	274
3.3.	Conclusie: de winst van het Belgische recht .....	277

Winstafdracht na wanprestatie in (hervormd) Belgisch en Nederlands recht: een verkenning van de mogelijkheden tot verzelfstandiging

<i>Martijn van Kogelenberg</i> .....	279
--------------------------------------	-----

1.	Inleiding .....	279
2.	Schadevergoeding na wanprestatie in het Nederlands en Belgisch recht: enkele algemene contouren .....	280
2.1.	Nederland .....	280
2.2.	België .....	283
3.	Winstafdracht of voordeelafdracht: huidig recht en dogmatische ontwikkelingen .....	285
3.1.	Nederland .....	285
3.2.	België .....	287
3.3.	Relevante ontwikkelingen in de dogmatiek .....	289
4.	Inspiratie uit een overzeese bron: <i>Atlantic Lottery Corporation v. Babstock</i> .....	292
5.	De weg voorwaarts: winstafdracht na wanprestatie als zelfstandige remedie? .....	295
6.	Slotbeschouwing .....	297

De zoektocht naar een evenwichtige ontbindingsregeling in het Belgische en Nederlandse recht

<i>Harriët N. Schelhaas en Josje J. de Vogel</i> .....	301
--	-----

1.	Ontbinding: <i>checks &amp; balances</i> .....	301
2.	De beschikbare remedies bij een tekortkoming in de beide rechtsstelsels .....	302
3.	Ontbinding naar Nederlands recht .....	306
3.1.	Algemene vereisten voor het ontbindingsrecht: verzuim, tekortkoming .....	306
3.2.	Het <i>Eigen Haard</i> -arrest: het vereiste van een gekwalificeerde tekortkoming .....	307
3.3.	Voortijdige ontbinding – <i>anticipatory breach</i> .....	310
3.4.	Partiële ontbinding .....	310
3.5.	Wijze van ontbinding .....	311
3.6.	Gevolgen van ontbinding .....	312
3.7.	Onterechte ontbinding? .....	313
3.8.	Ontbinding bij consumentenkoop .....	313
3.9.	Synthese .....	314

4.	Ontbinding naar Belgisch recht .....	315
4.1.	Algemene vereisten .....	315
4.2.	Voortijdige ontbinding – <i>anticipatory breach</i> .....	316
4.3.	Partiële ontbinding .....	317
4.4.	Wijze van ontbinding .....	317
4.5.	Gevolgen van ontbinding .....	318
4.6.	Regeling voor onterechte ontbinding .....	319
4.7.	Regeling voor consumentenkoop .....	320
5.	Prijsvermindering .....	321
6.	Wederkerige inspiratie? .....	322
6.1.	Het Burgerlijk Wetboek als wederzijdse inspiratiebron .....	322
6.2.	Gelijkenis: <i>anticipatory breach</i> en buitengerechtelijke ontbinding .....	323
6.3.	Fundamentele tekortkoming .....	323
6.4.	Terugwerkende kracht .....	324
6.5.	Prijsvermindering .....	325
6.6.	Overig: cumulatie, schadevergoeding .....	325
7.	Conclusie .....	326

Worstelen met het voordeel resulterend uit opzettelijke fouten en laakbaar winstbejag in het Belgische en Nederlandse recht

<i>Caroline Cauffman en Lotte Meurkens</i> .....	327
--	-----

1.	Inleiding .....	327
2.	De opzettelijke fout begaan met het oogmerk om te schaden of uit winstbejag naar Belgisch recht .....	329
2.1.	Artikel 1.11 Belgisch BW: toepassingsvoorwaarden en rechtsgevolgen .....	329
2.1.1.	De toepassingsvoorwaarden .....	330
2.1.1.1.	Fout .....	330
2.1.1.2.	Het bijzonder opzet .....	331
2.1.1.3.	Veruitwendiging .....	333
2.1.1.4.	Voordeel voor de met opzet handelende partij en/of nadeel voor de andere partij .....	333
2.1.1.5.	Causaal verband .....	334
2.1.2.	Rechtsgevolgen .....	334
2.2.	Verhouding tot ‘misdaad mag niet lonen’ en ‘winstafdracht bij kwade trouw’ .....	335
2.3.	Verhouding tot rechtsmisbruik .....	338
3.	Verwante regels en beginselen van Nederlands burgerlijk recht .....	341
3.1.	Algemene rechtsbeginselen in het Nederlands burgerlijk recht .....	341
3.2.	Redelijkheid en billijkheid en misbruik van recht .....	344
3.3.	<i>Fraus omnia corrumpit</i> .....	345
3.4.	Invloed van de mate van schuld op de schadevergoedingsplicht .....	348

3.4.1.	De leer van de toerekening naar redelijkheid .....	349
3.4.2.	De voordeelstoerekening .....	350
3.4.3.	Het leerstuk van eigen schuld .....	351
3.4.4.	De vergoeding van immateriële schade en affectieschade .....	353
3.4.4.1.	Immateriële schade .....	353
3.4.4.2.	Affectieschade .....	354
3.4.5.	Matiging van de schadevergoedingsplicht .....	354
3.5.	Winstafdracht .....	355
4.	Concluderende en rechtsvergelijkende beschouwingen .....	358