

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 1989-1990

14 JUNI 1990

Voorstel van wet betreffende de handelspraktijken

(Ingediend door de heren Cerexhe en Lenfant)

TOELICHTING

Het gebeurt maar al te vaak dat de bedingen en de voorwaarden in de overeenkomsten tot verkoop van roerende goederen of tot het verrichten van diensten die tussen een vakspecialist en een particulier worden gesloten, tot gevolg hebben dat de overeenkomst in het voordeel van de vakspecialist uitvalt.

Voorts worden overeenkomsten zo opgesteld en gesloten dat er niet de minste mogelijkheid wordt geboden om de voorwaarden te bepreken die erop van toepassing zijn.

Tot slot wordt het geheel in een haast onleesbare vorm voorgesteld, zo al niet wordt verwezen naar voorwaarden die aangeplakt zijn of op moeilijk toegankelijke plaatsen in te kijken.

De consumentenbonden hebben die problemen aandachtig onderzocht.

Jammer genoeg zijn alle concrete voorstellen tot op heden op niets uitgedraaid: ofwel vertoonden zij hiaten, ofwel waren zij te algemeen opgevat.

De rechtspraak in verband met de onrechtmatige voorwaarden of voorwaarden die de koper niet kon kennen is beslist positief geweest, maar vertoont toch enkele gebreken: onzekerheid (een broze rechtspraak), onvolledigheid (omdat grensgevallen niet bestraft worden) en het *a posteriori*-karakter. Het onbehagen blijft dus.

SENAT DE BELGIQUE

SESSION DE 1989-1990

14 JUIN 1990

Proposition de loi relative aux pratiques du commerce

(Déposée par MM. Cerexhe et Lenfant)

DEVELOPPEMENTS

Trop souvent, les clauses et conditions affectant les contrats ayant pour objet la vente de biens meubles ou des prestations de services, conclus entre un professionnel et un particulier, déséquilibrent le contrat au profit du professionnel.

D'autre part, les contrats sont rédigés et conclus de manière telle qu'aucune place n'est laissée à la discussion des conditions auxquelles le contrat est soumis.

Enfin, le tout est présenté sous une forme à peine lisible, lorsque le contrat ne renvoie pas à des conditions affichées ou consultables à des endroits peu accessibles.

Ces problèmes ont été examinés attentivement par les associations de consommateurs.

Malheureusement, toutes les propositions concrètes se sont toujours enlisées: soit elles étaient incomplètes, soit elles étaient trop générales.

L'intervention de la jurisprudence face aux conditions abusives ou dont l'acheteur n'a pu avoir connaissance a été positive, mais elle présente des défauts: elle est incertaine (fragilité de la jurisprudence), fragmentaire (cas limites non frappés) et n'intervient qu'*a posteriori*. Le malaise subsiste donc.

Wil men een preventief toezicht instellen en voorkomen dat overeenkomsten worden gesloten waarbij een van de partijen wordt benadeeld, dan lijkt de oplossing te bestaan in een algemene bepaling van het begrip onrechtmatig beding.

Men mag immers de rechter niet binden door een beperkende lijst van bedingen die de wetgever als onrechtmatig bestempelt: onrechtmatige bedingen en voorwaarden kunnen niet zonder meer in een exhaustieve lijst worden opgesomd.

Evenmin is het mogelijk een exemplatieve lijst van onrechtmatig geachte bedingen op te stellen. Die lijst zou slechts op een zeer beperkte schaal bruikbaar zijn omdat hij niets zou toevoegen aan de lijst van bedingen die de rechtbanken reeds hebben vastgesteld. Op die manier zou men ook geen oog hebben voor het feit dat de overeenkomst vaak in haar geheel een van de partijen benadeelt zonder dat een van de bedingen op zichzelf onrechtmatig hoeft te zijn.

In Duitsland, Denemarken, Zweden, Frankrijk en het Groothertogdom Luxemburg heeft de invoering van een algemene bepaling uitgesproken goede gevolgen gehad.

In zijn resolutie 76/47 beveelt de Raad van Europa de Lidstaten aan ervan uit te gaan dat onrechtmatig is elk beding of elke samenvoeging van bedingen die leidt tot een onevenredige verdeling van rechten en verplichtingen ten nadele van de consument.

Dit voorstel wil daarom in de wet van 14 juli 1971 betreffende de handelspraktijken een algemene bepaling invoegen omtrent de onrechtmatige bedingen in de overeenkomsten tot verkoop van roerende goederen of het verrichten van diensten (*cf.* artikel 21*bis* nieuw). Ten einde de naleving van de verbodsbepalingen van het eerste lid te waarborgen en over een pressiemiddel te beschikken tegenover verkopers en dienstenverleners, wordt in het derde lid voorgesteld de bewijslast om te keren.

Dit voorstel wil evenwel uitdrukkelijk verbieden dat de partijen overeenkomen de territoriale bevoegdheid te wijzigen zoals artikel 624 van het Gerechtelijk Wetboek die bepaalt.

In talrijke overeenkomsten vindt men immers bedingen inzake de keuze van woonplaats die bevoegdheid verlenen aan de rechter van de woonplaats van de verkoper of van de dienstverlener. Dat leidt er vaak toe dat de koper of de persoon voor wie de dienst is verricht, ofwel niet zal verschijnen wanneer hij wordt gedagvaard, ofwel ervan zal afzien een rechtsvordering in te stellen. Daarom wordt voorgesteld de twee partijen op voet van gelijkheid te behandelen door aan artikel 627 van het Gerechtelijk Wetboek een 12^o toe te voegen dat bepaalt dat alleen de rechter van de woonplaats van de verweerder bevoegd is (*cf.* artikel 2 van het voorstel).

Si l'on veut organiser un contrôle préventif et empêcher la conclusion de contrats déséquilibrés, la solution semble être l'introduction d'une définition générale de ce qu'est une clause abusive.

Il n'est pas concevable en effet de lier le juge par une liste limitative de clauses qualifiées d'abusives par le législateur: les clauses et conditions abusives ne se laissent pas réduire à une liste exhaustive.

Il n'est guère plus concevable de poser une liste exemplative de clauses réputées abusives: son utilité serait fort réduite, car elle n'ajouterait rien à la liste des clauses déjà isolées par les tribunaux. Elle oublierait aussi que c'est souvent le contrat qui globalement est déséquilibré, sans qu'une de ses clauses soit en soi abusive.

L'introduction d'une définition générale a donné de fort bons résultats en Allemagne, au Danemark, en Suède, en France, au Grand-Duché de Luxembourg.

Le Conseil de l'Europe, dans une résolution 76/47, recommande en outre aux Etats membres de poser comme principe que toute clause ou combinaison de clauses qui entraîne un déséquilibre des droits et obligations au préjudice des consommateurs est abusive.

Il est dès lors proposé d'introduire dans la loi du 14 juillet 1971 sur les pratiques du commerce une disposition générale relative aux clauses abusives insérées dans les contrats de vente de biens meubles ou de prestations de services. Tel est l'objet de l'article 21*bis* nouveau. Afin de garantir le respect des interdictions visées à l'alinéa 1^{er} et pour constituer un moyen de pression à l'égard des vendeurs et des prestataires de services, on propose dans l'alinéa 3 de renverser la charge de la preuve.

Il est cependant une clause que la présente proposition veut interdire, c'est celle qui vise à modifier la compétence territoriale telle qu'elle résulte de l'article 624 du Code judiciaire.

En effet, dans de nombreux contrats on trouve des clauses d'élection de domicile attribuant compétence au juge du domicile du vendeur ou du prestataire de services, ce qui a comme conséquence que souvent l'acheteur ou le bénéficiaire de services, soit ne comparaitra pas s'il est assigné, soit renoncera à intenter une action en justice. Il est dès lors prévu de mettre les deux parties sur pied d'égalité en insérant dans l'article 627 un 12^o prévoyant la compétence exclusive du juge du domicile du défendeur. Tel est l'objet de l'article 2 de la proposition.

De indieners van dit voorstel zijn evenwel ook van oordeel dat bepaalde praktijken die verkopers of dienstverleners gebruiken om aandacht van de medecontractanten af te leiden van de bedingen of voorwaarden van hun overeenkomst, bij wet verboden moeten worden. Op dat stuk wordt in artikel 21ter een voorbeeld genomen aan de praktijk van het notarisambt. Het bepaalt dat de overeenkomst voorgelezen moet worden om de aandacht van de koper of de persoon voor wie dienst wordt verricht, te vestigen op de bedingen of voorwaarden die het contract beheersen telkens als er een belangrijk bedrag mee gemoeid is.

Voorts wil artikel 21quater, eerste lid, verbieden dat verkopers of dienstverleners kleine lettertjes gebruiken in de tekst van de bedingen of voorwaarden die de koper of degene voor wie de dienst wordt verricht, zullen binden.

Het tweede lid van dat artikel is ingegeven door de wet op de verkoop en de lening op afbetaling. De indieners willen die bepalingen invoeren omdat, ook al wordt eenieder geacht de wet te kennen, het publiek de wetgeving veelal toch niet kent, al was het maar omdat het ze er moeilijk toegang toe heeft.

Ten slotte wil dit voorstel nog een andere praktijk uit de wereld helpen. Het gaat om het aanbrengen van bedingen en voorwaarden op moeilijk te bereiken plaatsen, zodat het in de praktijk onmogelijk is er kennis van te nemen.

*
* *

VOORSTEL VAN WET

Artikel 1

In hoofdstuk I van de wet van 14 juli 1971 betreffende de handelspraktijken wordt een afdeling 6 ingevoegd onder het opschrift « Bedingen en voorwaarden van overeenkomsten », die de volgende bepalingen bevat :

« Artikel 21bis. — Verboden en nietig zijn alle bedingen of voorwaarden waarmee verkopers van roerende goederen en dienstverleners zich eenzijdig kunnen onttrekken aan de verplichtingen die uit overeenkomsten voortvloeien, die welke ertoe leiden dat de prestaties van de medecontractanten niet in

Mais les auteurs de la présente proposition estiment qu'il convient également de prévoir la suppression de certaines pratiques utilisées par les vendeurs ou les prestataires de services afin de ne pas attirer l'attention de leur cocontractants sur les clauses ou conditions de leurs contrats. A cet égard, l'article 21ter s'inspire de la pratique notariale. Il vise par une lecture obligatoire du contrat à attirer l'attention de l'acheteur ou du bénéficiaire de services sur les clauses ou conditions qui régissent le contrat, dès lors que celui-ci porte sur des montants importants.

De son côté, l'article 21quater, en son premier alinéa, entend mettre fin à l'utilisation par les vendeurs ou prestataires de services d'une typographie illisible dès lors que le texte concerne les clauses ou conditions qui lieront l'acheteur ou le bénéficiaire de services.

Le second alinéa de cet article est inspiré de la loi sur les ventes et prêts à tempérament. Les auteurs de la présente proposition l'ont introduit parce que, même si *nemo censetur ignorare legem*, les dispositions légales sont souvent méconnues du public, ne fut-ce qu'en raison de leur difficile accessibilité.

Enfin, il est une autre pratique que la présente proposition entend supprimer et qui consiste en l'apposition de clauses et conditions affectant les contrats à des endroits difficiles d'accès, de sorte que la prise de connaissance s'avère impraticable en fait.

E. CEREXHE.
P. LENFANT.

*
* *

PROPOSITION DE LOI

Article 1^{er}

Dans le chapitre I^{er} de la loi du 14 juillet 1971 sur les pratiques du commerce, il est inséré une section 6 intitulée « Des clauses et conditions des contrats », comprenant les articles suivants :

« Article 21bis. — Sont interdites et nulles toutes les clauses ou conditions visant à permettre aux vendeurs de biens meubles et aux prestataires de services de se soustraire unilatéralement aux engagements résultant des contrats conclus, celles qui ont pour effet de déséquilibrer les prestations des cocontrac-

evenredigheid met elkaar staan, alsook die welke opgenomen werden door wetens onrechtmatig gebruik te maken van de verlegenheid, de lichtvaardigheid of de onervarenheid van de koper of degene voor wie de dienst wordt verricht.

De rechtbank kan de overeenkomst in haar geheel nietig verklaren.

Bij geschillen over een van de bedingen bedoeld in het eerste lid, moet de verkoper of de dienstverlener bewijzen dat die bedingen geldig zijn of dat er geen misbruik is gepleegd.

Artikel 21ter. — Bij de ondertekening van elke verkoopsovereenkomst die betrekking heeft op roerende goederen of het verrichten van diensten en waarbij het om een bedrag van meer dan ... frank gaat, moet de verkoper of de dienstverlener de bedingen en de voorwaarden van de overeenkomst voorlezen.

Op straffe van nietigheid van de overeenkomst wordt van die voorlezing melding gemaakt. Ze dient door de handtekening van de partijen te worden bevestigd.

Artikel 21quater. — Op straffe van nietigheid moeten de verkopers van roerende goederen en de dienstverleners voor alle bepalingen van hun overeenkomsten één enkel leesbaar lettertype gebruiken.

Op straffe van nietigheid moet bij elke verwijzing naar een wetsbepaling, die bepaling volledig worden opgenomen.

Nietig is elke verwijzing naar bedingen of voorwaarden die niet in de overeenkomst zelf of in de bijlagen opgenomen zijn. »

Art. 2

Artikel 627 van het Gerechtelijk Wetboek wordt aangevuld met een 11°, luidend als volgt :

« 11° De rechter van de woonplaats van de verweerder of de verweerders ingeval de overeenkomsten betrekking hebben op de verkoop van roerende goederen of het verrichten van diensten. »

tants ainsi que celles qui ont été introduites en abusant sciemment de la gêne, de la légèreté ou de l'inexpérience de l'acheteur ou du bénéficiaire de services.

Le tribunal peut prononcer la nullité de tout le contrat.

En cas de contestations relatives à l'une des clauses visées à l'alinéa 1^{er}, le vendeur ou le prestataire de services doit apporter la preuve de la validité des dites clauses ou de l'absence d'abus.

Article 21ter. — Au moment de la signature de tout contrat de vente ayant pour objet des biens meubles ou des prestations de services portant sur un montant de plus de ... francs, le vendeur ou le prestataire de services doit lire à haute voix les clauses et conditions du contrat.

Mention doit être faite de cette lecture, qui doit être couverte par la signature des parties, le tout à peine de nullité du contrat.

Article 21quater. — Les vendeurs de biens meubles et les prestataires de services utilisent, sous peine de nullité, une typographie lisible et unique pour l'ensemble des dispositions de leurs contrats.

Toute référence à une disposition légale doit être, à peine de nullité, accompagnée de la reproduction intégrale de ladite disposition.

Tout renvoi à des clauses ou conditions ne figurant pas dans le corps du contrat ou dans ses annexes est nul. »

Art. 2

L'article 627 du Code judiciaire est complété par un 11° rédigé comme suit :

« 11° Le juge du domicile du défendeur ou des défendeurs dans le cas de contrats ayant pour objet la vente de biens meubles ou des prestations de services. »

E. CEREXHE.
P. LENFANT.