

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

17 oktober 2001

WETSVOORSTEL

**tot wijziging van de wet van 14 juli 1991
betreffende de handelspraktijken en de
voorlichting en bescherming van de
consument, met betrekking tot
de onrechtmatige bedingen**

(ingediend door mevrouw Magda De Meyer
en de heer Henk Verlinde)

INHOUD

1. Samenvatting	3
2. Toelichting	4
3. Wetsvoorstel	12

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

17 octobre 2001

PROPOSITION DE LOI

**modifiant la loi du 14 juillet 1991
sur les pratiques du commerce et
sur l'information et la protection
du consommateur, en ce qui
concerne les clauses abusives**

(déposée par Mme Magda De Meyer et
M. Henk Verlinde)

SOMMAIRE

1. Résumé	3
2. Développements	4
3. Proposition de loi	12

AGALEV-ECOLO	:	Anders gaan leven / Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales
CD&V	:	Christen-Democratisch en Vlaams
FN	:	Front National
PRL FDF MCC	:	Parti Réformateur libéral - Front démocratique francophone-Mouvement des Citoyens pour le Changement
PS	:	Parti socialiste
PSC	:	Parti social-chrétien
SP	:	Socialistische Partij
VLAAMS BLOK	:	Vlaams Blok
VLD	:	Vlaamse Liberalen en Democraten
VU&ID	:	Volksunie&ID21

Afkortingen bij de nummering van de publicaties :		Abréviations dans la numérotation des publications :	
DOC 50 0000/000 :	Parlementair document van de 50e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer	DOC 50 0000/000 :	Document parlementaire de la 50e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif
QRVA :	Schriftelijke Vragen en Antwoorden	QRVA :	Questions et Réponses écrites
CRIV :	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (op wit papier, bevat ook de bijlagen)	CRIV :	Compte Rendu Intégral, avec à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (sur papier blanc, avec les annexes)
CRIV :	Voorlopige versie van het Integraal Verslag (op groen papier)	CRIV :	Version Provisoire du Compte Rendu intégral (sur papier vert)
CRABV :	Beknopt Verslag (op blauw papier)	CRABV :	Compte Rendu Analytique (sur papier bleu)
PLEN :	Plenum (witte kaft)	PLEN :	Séance plénière (couverture blanche)
COM :	Commissievergadering (beige kaft)	COM :	Réunion de commission (couverture beige)

Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers Bestellingen : Natieplein 2 1008 Brussel Tel. : 02/ 549 81 60 Fax : 02/549 82 74 www.deKamer.be e-mail : alg.zaken@deKamer.be		Publications officielles éditées par la Chambre des représentants Commandes : Place de la Nation 2 1008 Bruxelles Tél. : 02/ 549 81 60 Fax : 02/549 82 74 www.laChambre.be e-mail : aff.generales@laChambre.be	
--	--	---	--

SAMENVATTING

De handelspraktijkenwet verbiedt dat in een overeenkomst tussen een verkoper en een consument, schadevergoedingsbedragen vastgesteld worden die duidelijk niet evenredig zijn aan het nadeel dat de verkoper kan lijden wanneer de koper zijn verbintenissen niet of met vertraging zou uitvoeren. De indieners stellen voor daarnaast strafbedingen te verbieden die niet in een afzonderlijke afdeling van het contract opgenomen zijn en in dikke letters opgesteld of onderstreept zijn. Verboden zouden eveneens worden strafbedingen die uitgedrukt worden in een percentage van het verschuldigde bedrag en bedingen waardoor de nalatigheidsinterest eerder loopt dan de dag van de aanmaning. Voorts zou de nalatigheidsinterest in principe beperkt moeten blijven tot de wettelijke rentevoet.

RÉSUMÉ

La loi sur les pratiques du commerce interdit que soient fixés, dans les contrats conclus entre un vendeur et un consommateur, des montants de dommages et intérêts qui dépassent manifestement l'étendue du préjudice susceptible d'être subi par le vendeur en cas d'inexécution ou de retard dans l'exécution des obligations de l'acheteur. Les auteurs proposent d'interdire par ailleurs les clauses pénales qui ne font pas l'objet d'une section distincte dans le contrat et qui ne sont pas libellées en caractères gras ou soulignées. Seraient également interdites, les clauses pénales qui sont exprimées en un pourcentage du montant dû et les clauses prévoyant que les intérêts de retard commencent à courir avant la mise en demeure. Pour le reste, les intérêts de retard ne pourraient en principe être supérieurs au taux d'intérêt légal.

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

Wanneer een consument een koopovereenkomst sluit of een lening aangaat, heeft hij doorgaans weinig aandacht voor de kleine lettertjes die op de keerzijde van het contract staan afgedrukt. Daar wordt gewoonlijk ook gezegd welke vergoeding de consument verschuldigd is wanneer hij niet tijdig betaalt. Het kan hierbij gaan om een schadebeding, dat op forfaitaire wijze de vergoeding vaststelt voor de wanbetaling. Meestal wordt die uitgedrukt in een percentage van het bedrag dat verschuldigd is. Daarnaast zijn er de nalatigheidsintresten, die lopen zolang de achterstallige schuld niet is aangezuiverd. Wanneer het een krediet betreft, komen deze vergoedingen nog eens boven op het termijnverval, waardoor het bedrag van alle verschuldigde termijnen ineens opgeëist wordt.

Uiteraard heeft een schuldeiser recht op een schadevergoeding wanneer een schuld niet tijdig wordt betaald. Hierover is iedereen het eens. Meer betwistbaar wordt het wanneer deze schadevergoeding hoger ligt dan de schade die de schuldeiser kan lijden door de wanbetaling. En dit gebeurt helaas maar al te vaak. In een aantal gevallen is zelfs onmiskenbaar sprake van speculatie op wanuitvoering: de schuldeiser doet er meer voordeel bij dat de consument in gebreke blijft dan dat deze zijn betalingen nauwgezet verricht.

Eerder al, in 1997, boog de Commissie voor onrechtmatige bedingen zich over deze problematiek en bracht daarover aanbevelingen uit («Aanbeveling betreffende strafbedingen», Brussel, 21 oktober 1997). Dit wetsvoorstel is gedeeltelijk op deze aanbeveling gebaseerd. Verder werd ook rekening gehouden met het onderzoek dat Verbruikersateljee vorig jaar over het probleem maakte in opdracht van de minister van Maatschappelijke Integratie (Verbruikersateljee vzw, «Schuld maken, boete betalen», Brussel, november 2000).

Wat consumentenkredietovereenkomsten betreft heeft de wetgever onlangs een correctie aangebracht (wet van 7 januari 2001 tot wijziging van de wet van 12 juni 1991 op het consumentenkrediet, *B.S.*, 25 januari 2001). Die wet vermeldt op beperkende wijze welke bedragen de kredietgever mag eisen in geval van wanbetaling door de consument en beoogt op die wijze overdreven schadevergoedingen uit te sluiten. Daarnaast lijkt het echter noodzakelijk om het gebruik van bepaalde bedingen in verband met de gevolgen van de

DÉVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

Lorsqu'il conclut un contrat d'achat ou contracte un emprunt, le consommateur accorde généralement peu d'attention aux dispositions imprimées en petits caractères au verso du contrat. Celles-ci précisent habituellement le montant des dommages et intérêts dont le consommateur est redevable en cas de retard de paiement. Il peut s'agir en l'occurrence d'une clause pénale, qui fixe forfaitairement le dédommagement en cas de défaut de paiement. Celle-ci s'exprime généralement en un pourcentage du montant dû. Il y a par ailleurs les intérêts de retard, qui courent tant que la dette n'est pas apurée. Lorsqu'il s'agit d'un crédit, ces indemnités convenues s'ajoutent encore à la déchéance du terme, ce qui fait que le montant de tous les termes dus peut subitement être réclamé.

Il va de soi qu'un créancier a droit à une indemnisation en cas de retard de paiement d'une dette. Nul ne le conteste. La situation prête davantage à contestation lorsque cette indemnité est plus élevée que le dommage que peut subir le créancier en raison de ce défaut de paiement, ce qui n'est, malheureusement, que trop souvent le cas. Dans certains cas, il est incontestablement question de spéculation sur la carence: le créancier tire davantage de profit lorsque le consommateur ne remplit pas ses obligations que lorsque celui-ci effectue son paiement à temps.

En 1997, la Commission des clauses abusives s'était déjà penchée sur cette problématique et avait émis des recommandations en la matière («Recommandations relatives aux clauses pénales», Bruxelles, le 21 octobre 1997). La présente proposition de loi se base en partie sur ces recommandations. De plus, il a également été tenu compte de l'étude que la société *Verbruikersateljee* a réalisée à ce sujet, l'an dernier, pour le ministre de l'Intégration sociale (Verbruikersateljee vzw, «*Schuld maken, boete betalen*», Bruxelles, novembre 2000).

En ce qui concerne les contrats de crédit à la consommation, le législateur a récemment apporté une correction à la législation (loi du 7 janvier 2001 modifiant la loi du 12 juin 1991 relative au crédit à la consommation, *Moniteur belge* du 25 janvier 2001). Cette loi mentionne, de manière restrictive, les montants que peut réclamer le prêteur en cas de défaut de paiement dans le chef du consommateur et vise, de la sorte, à exclure toute forme d'indemnisation abusive. En outre, il semble toutefois utile de réfréner l'usage de certain-

wanuitvoering door de consument aan banden te leggen.

Bovendien mag het duidelijk zijn dat ook in andere overeenkomsten dan inzake consumentenkrediet vaak buitensporige vergoedingsregelingen voorkomen. Volgens ons moeten dergelijke praktijken aan banden worden gelegd met betrekking tot alle overeenkomsten waarbij consumenten betrokken zijn.

Dit wetsvoorstel vult de regeling betreffende de onrechtmatige bedingen uit de handelspraktijkenwet aan. Dit betekent dat de voorgestelde bepaling van toepassing is op alle overeenkomsten gesloten tussen een verkoper en een consument, en bijgevolg niet beperkt blijft tot bijvoorbeeld kredietovereenkomsten.

Nu al verbiedt artikel 32, 21° van de handelspraktijkenwet bedingen die schadevergoedingsbedragen vaststellen die duidelijk niet evenredig zijn aan het na-deel dat door de verkoper kan worden geleden.

Dit wetsvoorstel voegt daaraan volgende bepalingen aan toe:

- Ten einde de aandacht van de consument te trekken op bedongen schadevergoedingen of nalatigheid-sintresten, dienen deze bedingen te worden opgenomen in een afzonderlijke afdeling van de contractvoorwaarden en opgesteld in dikke lettertekens of onderstreept. Wanneer in verschillende sancties naargelang verschillende gevallen van niet-uitvoering van de overeenkomst wordt voorzien, dienen deze te worden opgenomen in afzonderlijke leden.

- De verkoper kan slechts meerdere schadevergoedingen wegens niet-uitvoering van de overeenkomst vragen wanneer hij aantoont dat deze betrekking hebben op onderscheiden vormen van voorzienbare schade. Bovendien mogen zij samen geen kennelijk onevenwicht scheppen tussen de rechten en de plichten van de partijen.

- Verboden worden de schadebedingen die uitgedrukt worden in een percentage van het bedrag dat door de consument nog verschuldigd is.

- Bovendien wordt de cumul van vergoedingen verboden. Een overeenkomst mag geen schadevergoedingen of nalatigheid-sintresten opleggen ingevolge de niet-betaling van een andere schadevergoeding of nalatigheid-sintrest.

nes clauses relatives aux conséquences que peut avoir la carence du consommateur.

Il faut savoir en outre que des régimes de dédommagement souvent excessifs existent également dans d'autres conventions qu'en matière de crédit à la consommation. Nous estimons que ce type de pratique doit être réprimé en ce qui concerne toutes les conventions auxquelles des consommateurs sont partie.

La présente proposition de loi complète les dispositions relatives aux clauses illicites de la loi sur les pratiques du commerce, en ce sens que la disposition proposée est applicable à toutes les conventions conclues entre un vendeur et un consommateur, et ne se limite dès lors pas, par exemple, aux contrats de crédit.

L'article 32, 21°, de la loi sur les pratiques du commerce interdit déjà actuellement les clauses qui fixent des montants de dommages et intérêts qui dépassent manifestement l'étendue du préjudice susceptible d'être subi par le vendeur.

La présente proposition de loi y ajoute les dispositions suivantes :

- Pour attirer l'attention du consommateur sur les clauses relatives aux dommages et intérêts ou aux intérêts de retard, celles-ci doivent être regroupées dans une rubrique distincte des conditions contractuelles et imprimées en gros caractères ou soulignées. Si différentes sanctions sont prévues selon les cas de non-exécution du contrat, elles doivent faire l'objet d'alinéas séparés.

- Le vendeur ne peut réclamer plusieurs dédommagements pour non-exécution de la convention que s'il apporte la preuve que ceux-ci visent à sanctionner des dommages prévisibles de nature différente. En outre, leur cumul ne peut être la cause d'un déséquilibre manifeste entre les droits et obligations des parties.

- Sont interdites, les clauses pénales exprimées sous la forme d'un pourcentage du montant encore dû par le consommateur.

- En outre, le cumul d'indemnités est interdit. Un contrat ne peut pas imposer le paiement de dommages-intérêts ou d'intérêts de retard en cas de non-paiement d'autres dommages-intérêts ou intérêts de retard.

– Het Burgerlijk Wetboek bepaalt dat de nalatigheid-sintrest verschuldigd is te rekenen van de dag van de aanmaning. In vele overeenkomsten wordt echter een beding opgenomen waardoor de nalatigheid-sintrest begint te lopen vanaf de betalingsachterstand. Voortaan wordt dergelijk beding verboden.

– In beginsel mag geen hogere nalatigheid-sintrest worden bedongen aan een hogere rentevoet dan de wettelijke intrest.

TOELICHTING BIJ HET VOORGESTELDE ARTIKEL

Hoofdstuk V, afdeling 2 van de wet van 14 juli 1991 betreffende de handelspraktijken en de voorlichting en bescherming van de consument (WHPC) reglementeert de onrechtmatige bedingen. De wet beschouwt als onrechtmatig elk beding dat of elke voorwaarde die, alleen of in samenhang met een of meer andere bedingen of voorwaarden, een kennelijk onevenwicht schept tussen de rechten en plichten van de partijen (art. 31 WHPC). Dit is het algemene toetsingscriterium inzake onrechtmatige bedingen. Verder bevat de wet een zwarte lijst van bedingen die alleszins onrechtmatig zijn, zonder dat de rechter moet nagaan of dergelijke bedingen een kennelijk onevenwicht teweegbrengen tussen de rechten en plichten van de partijen (art. 32 WHPC). Een onrechtmatig beding is verboden en wordt door de rechter nietig verklaard (art. 33, § 1, WHPC).

Het wetsvoortel strekt ertoe het 21° van de zwarte lijst van artikel 32 van de handelspraktijkenwet te vervangen. In de nieuwe bepaling worden dan een aantal bedingen opgesomd die alleszins als onrechtmatig moeten worden beschouwd en die van toepassing zijn in geval van niet-uitvoering of vertraging in de uitvoering van de verbintenissen van de consument. Het moet dus noodzakelijkerwijze gaan om situaties waar-bij er wanuitvoering is door de consument.

Voortaan worden als onrechtmatig beschouwd de bedingen die voorkomen in overeenkomsten gesloten tussen een verkoper en een consument en die in geval van niet-uitvoering of vertraging in de uitvoering van de verbintenissen van de consument ertoe strekken om:

a) «schadevergoedingsbedragen vast te stellen die duidelijk niet evenredig zijn aan het nadeel dat door de verkoper kan worden geleden;»

Deze bepaling neemt het huidige 21° van artikel 31 van de handelspraktijkenwet over. Er zij trouwens aan

– Le Code civil prévoit que les intérêts de retard sont dus à partir du jour de la sommation de payer. Nombre de contrats contiennent cependant une clause en vertu de laquelle les intérêts de retard commencent à courir dès le premier jour de retard de paiement. Une clause de ce type sera désormais interdite.

– En principe, il est interdit de prévoir des intérêts de retard dont le taux est supérieur à celui de l'intérêt légal.

COMMENTAIRE DE L'ARTICLE PROPOSÉ

Le chapitre V, section 2, de la loi du 14 juillet 1991 sur les pratiques du commerce et sur l'information et la protection du consommateur règle les clauses abusives. La loi considère comme abusive toute clause ou condition qui, à elle seule ou combinée avec une ou plusieurs autres clauses ou conditions, crée un déséquilibre manifeste entre les droits et les obligations des parties (article 31 de la loi sur les pratiques du commerce et sur l'information et la protection du consommateur). Il s'agit du critère général utilisé pour déterminer si une clause est abusive. La loi contient par ailleurs une liste noire de clauses qui sont de toute manière abusives, sans que le juge ait à vérifier si ces clauses créent un déséquilibre manifeste entre les droits et les obligations des parties (article 32 de la loi sur les pratiques du commerce). Toute clause abusive est interdite et nulle (article 33, § 1^{er}, de la loi sur les pratiques du commerce).

La présente proposition de loi tend à remplacer le 21° de la « liste noire » qui figure à l'article 32 de la loi sur les pratiques du commerce. La nouvelle disposition énonce un certain nombre de clauses qui doivent, en tout cas, être considérées comme abusives et qui sont d'application en cas de non-exécution ou de retard dans l'exécution des obligations du consommateur. Il doit donc s'agir nécessairement de situations de carence dans le chef du consommateur.

Seront désormais considérées comme des clauses abusives, les clauses qui figurent dans les conventions conclues entre un vendeur et un consommateur et qui, en cas d'inexécution ou de retard dans l'exécution des engagements du consommateur, tendent à :

« fixer des montants de dommages et intérêts qui dépassent manifestement l'étendue du préjudice susceptible d'être subi par le vendeur ; »

Cette disposition reprend le 21° de l'actuel article 32 de la loi sur les pratiques du commerce. Rappe-

herinnerd dat deze bepaling als een vertaling wordt beschouwd van de cassatierechtspraak inzake de toelaatbaarheid van schadebedingen (Dirix, E., «De bezwarende bedingen in de W.H.P.», *R.W.*, 1991-1992, blz. 562, nr. 26). Sedert 1970 neemt het Hof immers aan dat een schadebeding slechts een forfaitaire vergoeding kan zijn voor de potentiële schade die voortvloeit uit de niet-uitvoering van de overeenkomst (Cass, 17 april 1970, *Arr. Cass.*, 1970, 734, concl. Krings; *B.R.H.*, 1970, I, 711, noot Debacker, R.; *J.T.*, 1970, 545; *Pas.*, 1970, I, 711; *R.C.J.B.*, 1972, 454, noot Margreve, I.; *Rev. Not. b.*, 1972, 217).

b) «een schadevergoeding of nalatigheidsintrest vast te stellen wanneer deze niet is opgenomen in een afzonderlijke afdeling van de contractvoorwaarden, niet is opgesteld in dikke lettertekens of onderstreept of niet in afzonderlijke leden is opgenomen wanneer verschillende gevallen van niet-uitvoering van de overeenkomst worden bepaald;»

Deze bepaling vertaalt één van de aanbevelingen betreffende strafbedingen van de Commissie voor onrechtmatige bedingen. Het is inderdaad aangewezen om de aandacht van de consument te vestigen op bedingen die zware consequenties voor hem kunnen hebben wanneer hij de overeenkomst niet uitvoert.

Voortaan dienen bedingen die een schadevergoeding of een nalatigheidsintrest vaststellen aan volgende vereisten voldoen:

- het beding moet zijn opgenomen in een afzonderlijke afdeling van de contractvoorwaarden. Er wordt niet voorgeschreven welke titel deze afdeling moet dragen;
- het beding is opgesteld in dikke lettertekens of is onderstreept;
- wanneer voor verschillende gevallen van niet-uitvoering van de overeenkomst in afzonderlijke bepalingen is voorzien, dienen deze telkens in een afzonderlijk lid te worden opgenomen.

De Commissie voor onrechtmatige bedingen stelde ook voor dat de bedingen op een begrijpelijke wijze moeten worden opgesteld voor personen die niet vertrouwd zijn met juridisch taalgebruik. Deze voorwaarde moet echter gelden voor alle contractuele bepalingen, en wordt hier dus niet behandeld. Het beginsel kan overigens reeds worden afgeleid uit het gemeen recht inzake overeenkomsten.

c) «de consument meerdere schadevergoedingen wegens niet-uitvoering van de overeenkomst te doen betalen, behoudens wanneer de verkoper aantoon

lons, au demeurant, que cette disposition est considérée comme la traduction de la jurisprudence de la Cour de cassation concernant l'admissibilité de clauses pénales (Dirix, E., «*De bezwarende bedingen in de W.H.P.*», *R.W.*, 1991-1992, p. 562, n° 26). Depuis 1970, la Cour estime en effet que la somme stipulée à titre de clause pénale ne peut être qu'une indemnisation forfaitaire du dommage pouvant résulter de l'inexécution de la convention (Cass., 17 avril 1970, *Arr. Cass.*, 1970, 734, concl. Krings; *B.R.H.*, 1970, 701, note Debacker, R.; *J.T.*, 1970, 545; *Pas.*, 1970, I, 711; *R.C.J.B.*, 1972, 454, note Margreve, I.; *Rev. Not. b.*, 1972, 217).

b) «fixer des dommages et intérêts ou des intérêts de retard si elles ne figurent pas dans une rubrique distincte des conditions contractuelles, ne sont pas imprimées en gros caractères ou soulignées, ou ne font pas l'objet d'alinéas séparés si différents cas d'inexécution de la convention sont prévus; »

Cette disposition traduit une des recommandations relatives aux clauses pénales qu'a formulées la Commission des clauses abusives. Il s'indique en effet d'attirer l'attention du consommateur sur les clauses qui pourraient avoir de graves conséquences pour lui s'il n'exécute pas la convention.

Dorénavant, les clauses qui fixent des dommages et intérêts ou des intérêts de retard devront répondre aux exigences suivantes :

- la clause doit être reprise dans une rubrique distincte des conditions contractuelles. L'intitulé que doit porter cette rubrique n'est pas prescrit ;
- la clause doit être imprimée en gros caractères ou soulignée ;
- si différentes dispositions sont prévues pour différents cas d'inexécution de la convention, celles-ci doivent faire chaque fois l'objet d'un alinéa distinct.

La Commission des clauses abusives a également recommandé que les clauses soient rédigées de manière intelligible pour des personnes non averties du langage juridique. Cette condition doit toutefois s'appliquer à toutes les dispositions contractuelles et elle n'est donc pas abordée dans ce cadre. Le principe peut d'ailleurs déjà se déduire du droit commun en matière de conventions.

c) «faire payer plusieurs dédommagements par le consommateur pour l'inexécution de la convention, sauf s'il est établi par le vendeur qu'ils visent à sanctionner

ze betrekking hebben op onderscheiden vormen van voorzienbare schade en voor zover dit geen kennelijk onevenwicht schept tussen de rechten en de plichten van de partijen;»

In navolging van de Commissie voor onrechtmatige bedingen kan tevens worden gedacht aan een verbod om strafbedingen te cumuleren, behoudens indien de schuldeiser aantoont dat ze betrekking hebben op onderscheiden vormen van voorzienbare schade. Bovendien moet men bij de beoordeling ook rekening houden met het algemene beginsel inzake onrechtmatige bedingen, dat de cumulatie geen kennelijk onevenwicht mag scheppen tussen de rechten en verplichtingen van de partijen.

d) «een schadevergoeding vast te stellen die wordt uitgedrukt in een percentage van het verschuldigde bedrag;»

Wanneer in de voorwaarden van een overeenkomst een clause is opgenomen die een forfaitaire schadevergoeding vaststelt wordt deze veelal uitgedrukt in een percentage van het bedrag dat de consument nog verschuldigd is. Die praktijk is echter betwistbaar.

Terzake past het om een onderscheid te maken tussen de forfaitaire schadevergoeding en de nalatigheid-sintrest.

De nalatigheid-sintrest is de intrest die verschuldigd is als schadevergoeding wegens vertraging in de uitvoering van een verbintenis die betrekking heeft op de betaling van een bepaalde geldsom (art. 1153, eerste lid, Burgerlijk Wetboek). Hier betreft het dus een vergoeding voor winstderving, zoals bijvoorbeeld het renteverlies dat de schuldeiser lijdt als gevolg van de onmogelijkheid tot herbelegging van de verschuldigde bedragen. Het ligt dan ook voor de hand dat deze vergoeding gerelateerd wordt aan de omvang van het onbetaald gebleven bedrag, en dus wordt uitgedrukt in een percentage.

Anders is het gesteld met de forfaitair vastgestelde schadevergoeding. Een schadebeding stelt de schadevergoeding vast die kan worden geleden ten gevolge van de niet-uitvoering van de overeenkomst (art. 1226 Burgerlijk Wetboek, zoals gewijzigd door de wet van 23 november 1998). Het betreft dus schade ingevolge wanuitvoering. In geval van wanbetaling kan die schade onder meer bestaan uit: de administratiekosten om de schuld te innen, het niet beschikken over geldmiddelen bij investeringen, de muntontwaarding en in het algemeen elke andere schade die niet gedekt wordt door de moratoire intresten wegens te late betaling (Rb.,

des dommages prévisibles différents et dans la mesure où il n'en résulterait pas un déséquilibre manifeste entre les droits et obligations des parties contractantes ; »

À l'instar de la Commission des clauses abusives, on peut également envisager une interdiction de cumul des clauses pénales, sauf si le créancier démontre qu'elles concernent des formes distinctes de dommages prévisibles. Lors de l'appréciation, il y a en outre lieu de tenir compte du principe général qui prévaut en matière de clauses abusives, principe selon lequel le cumul ne peut pas créer un déséquilibre manifeste entre les droits et obligations des parties contractantes.

d) « fixer des dommages-intérêts exprimés sous la forme d'un pourcentage du montant dû ; »

Lorsque les conditions d'un contrat contiennent une clause qui fixe une indemnité forfaitaire, celle-ci est souvent exprimée sous la forme d'un pourcentage du montant encore dû par le consommateur. Cette pratique est cependant contestable.

Il y a lieu d'opérer, en la matière, une distinction entre l'indemnité forfaitaire et les intérêts de retard.

Les intérêts de retard sont les intérêts qui sont dus au titre de dédommagement du retard dans l'exécution d'une obligation qui se borne au paiement d'une certaine somme (art. 1153, alinéa 1^{er}, Code civil). En l'occurrence, il s'agit d'une indemnité pour perte de bénéfice, comme la perte d'intérêts que subit le créancier à la suite de l'impossibilité de réinvestir les montants dus. Il est dès lors évident que cette indemnité doit être proportionnelle à l'importance du montant resté impayé et qu'elle est donc exprimée sous la forme d'un pourcentage.

Il en va autrement de l'indemnité fixée forfaitairement. Une clause pénale fixe le montant de la compensation pour le dommage éventuellement subi par suite de l'inexécution de la convention (article 1226 du Code civil, tel qu'il a été modifié par la loi du 23 novembre 1998). Il s'agit donc d'un dommage subi par suite d'un défaut d'exécution. En cas de défaut de paiement, ce dommage peut notamment consister dans : les frais administratifs exposés pour percevoir les arriérés, le fait de ne pas disposer de moyens financiers en cas d'investissements, la dévaluation et, en général, tout autre dommage qui n'est pas couvert par les intérêts

Veurne, 19 februari 1998, *R.W.*, 1998-1999, blz. 236). Het betreft dus schade die bezwaarlijk kan worden uitgedrukt in een percentage van het verschuldigde bedrag. Er wordt dan ook voorgesteld om bedingen die een schadevergoeding vaststellen die wordt uitgedrukt in een percentage van het verschuldigde bedrag als onrechtmatig te beschouwen.

e) «de consument een schadevergoeding of nalatighedsintrest te doen betalen ingevolge de niet-betaling van een andere schadevergoeding of nalatighedsintrest;»

Er moet verhinderd worden dat de ene schadeloosstelling dient als berekeningsbasis voor nog een andere schadeloosstelling. Uit het onderzoek van Verbruikerssateljee blijkt dat dit probleem zich vooral voordoet wanneer een schadebeding wordt gecombineerd met een termijnverval. Zulks leidt tot een situatie waarbij de verschuldigde schadeloosstellingen elkaar doen aangroeien en de schuld excessief toeneemt.

Het is echter aangewezen dat in het algemeen wordt verboden dat een bedrag dat verschuldigd is als schadevergoeding op zijn beurt aanleiding geeft tot een schadevergoeding. Om dezelfde reden moet worden verboden dat de verschuldigde schadeloosstelling ingevolge wanbetaling op zijn beurt aanleiding zou geven tot nalatighedsintresten.

f) «in afwijking van artikel 1153, derde lid, van het Burgerlijk Wetboek, de nalatighedsintrest eerder te doen lopen dan de dag van de aanmaning tot betaling;»

Volgens het Burgerlijk Wetboek is de nalatighedsintrest slechts verschuldigd te rekenen van de dag van de aanmaning tot betaling, behalve in die gevallen waarin de wet de intrest van rechtswege doet lopen (art. 1153, derde lid, BW). In beginsel moet de schuldenaar dus slechts nalatighedsintrest betalen indien er een aanmaning is geschied. Daartoe volstaat het dat de schuld-eiser duidelijk en ondubbelzinnig aan de schuldenaar te kennen geeft dat hij wil dat de verbintenis wordt uitgevoerd.

Niets verhindert echter dat de partijen in de overeenkomst opnemen dat de nalatighedsintrest van rechtswege begint te lopen, zonder dat enige ingebrekestelling vereist is. In overeenkomsten tussen verkopers en consumenten wordt dan ook vaak het standaardbeding opgenomen dat stelt dat bij iedere niet-betaling op de vervaldag, het bedrag ervan van rechtswege nalatighedsintrest opbrengt.

de retard dus pour retard de paiement (Trib. Furnes, 19 février 1998, *R.W.*, 1998-1999, p. 236). Il s'agit donc d'un préjudice qui peut difficilement être exprimé en un pourcentage du montant dû. Il est dès lors proposé de considérer comme abusives les clauses qui fixent des dommages et intérêts exprimés en un pourcentage du montant dû.

e) «à faire payer au consommateur des dommages et intérêts ou des intérêts de retard par suite du défaut de paiement d'autres dommages et intérêts ou intérêts de retard » ;

Il faut éviter qu'un dédommagement serve de base de calcul à un autre dédommagement. Il ressort de l'étude réalisée par le *Verbruikerssateljee* que ce problème se pose essentiellement lorsqu'une clause pénale est combinée avec une déchéance du terme, ce qui a un effet cumulatif sur les indemnités dues et fait augmenter la dette de manière excessive.

Il s'indique toutefois d'interdire, d'une manière générale, qu'un montant dû à titre de dommages-intérêts puisse à son tour donner lieu à un dédommagement. Pour la même raison, il y a lieu d'interdire que les dommages-intérêts dus pour défaut de paiement puissent à leur tour donner lieu au paiement d'intérêts de retard.

f) « par dérogation à l'article 1153, alinéa 3, du Code civil, faire courir les intérêts de retard avant le jour de la sommation de payer ; »

Selon le Code civil, les intérêts de retard ne sont dus qu'à partir du jour de la sommation de payer, excepté dans les cas où la loi fait courir les intérêts de plein droit (art. 1153, alinéa 3, du Code civil). En principe, le débiteur ne doit donc payer des intérêts de retard que s'il y a eu sommation. Pour qu'il en soit ainsi, il suffit que le créancier fasse savoir clairement et explicitement au débiteur qu'il souhaite que celui-ci remplisse ses obligations.

Rien n'empêche toutefois les parties de stipuler dans le contrat que les intérêts de retard commencent à courir de plein droit sans qu'une quelconque mise en demeure soit exigée. Les contrats conclus entre vendeurs et consommateurs contiennent dès lors souvent la clause type qui prévoit la débiteur de plein droit d'intérêts de retard en cas de non-paiement à l'échéance.

Voorgesteld wordt om met betrekking tot overeenkomsten tussen verkopers en consumenten uit te sluiten dat nog kan worden afgeweken van de regel van gemeen recht, die een aanmaning vereist opdat de nalatigheidsintrest zou lopen. Vele consumenten zijn er zich immers niet van bewust dat bij een vertraging in de betaling (bijvoorbeeld wegens een tijdelijk geldtekort, slordigheid in de administratie, enz.) de nalatigheidsintresten van rechtswege lopen. Voortaan zullen in overeenkomsten tussen verkopers en consumenten de bedingen die de nalatigheidsintrest van rechtswege doen lopen worden verboden.

g) «de consument een hogere nalatigheidsintrest op te leggen dan die welke wordt berekend aan de wettelijke rentevoet, behoudens indien er opzet van de consument is; de Koning kan voor sommige producten of diensten of voor de niet-uitvoering van sommige verbintenissen een hogere maximale nalatigheidsintrest toelaten.»

De nalatigheidsintrest wordt in beginsel berekend aan de wettelijke rentevoet (art. 1153, eerste lid, BW). Een hogere intrestvoet kan worden opgelegd in geval van opzet van de schuldenaar (art. 1153, vierde lid, BW). De nalatigheidsintrest kan eveneens aan een andere rentevoet worden berekend in de gevallen waarin de wet zulks bepaalt.

De rechtspraak neemt echter aan dat de partijen ook kunnen overeenkomen een andere rentevoet toe te passen voor de berekening van de nalatigheidsintrest (Brussel, 14 januari 1987, *T.B.B.R.*, 1989, blz. 340, noot Dalcq, C.; Bergen, 27 juni 1990, *Pas.*, 1991, II, blz. 1). Artikel 1153, eerste lid, van het Burgerlijk Wetboek moet dus worden beschouwd als van aanvullend recht. In de rechtsleer is dan ook wel gesteld dat een contractuele clausule die een hogere rentevoet vastlegt, moet worden beschouwd als een schadebeding (Petit, J., *Intrest*, *A.P.R.*, Story Scientia, 1995, blz. 55). Dit kan ook worden afgeleid uit de bewoordingen van het vijfde lid van artikel 1153, waar gesproken wordt over «de intrest die werd bedongen als schadevergoeding wegens vertraging in de uitvoering».

Voorgesteld wordt om, wat betreft de overeenkomsten die werden gesloten tussen verkopers en consumenten, geen hogere nalatigheidsintrest toe te laten dan die welke wordt berekend aan de wettelijke rentevoet. Er zou voor dit soort overeenkomsten dus niet meer kunnen worden afgeweken van het gemeen recht. Ook de Commissie voor onrechtmatige bedingen sprak er zich voor uit dat bedingen die de nalatigheidsintrest bij laattijdige betaling van de prijs bepalen dienen te verwijzen naar de wettelijke rentevoet.

Il est proposé d'exclure, pour les contrats entre vendeurs et consommateurs, la possibilité de déroger à la règle de droit commun, qui exige que sommation ait été faite pour que des intérêts de retard puissent courir. De nombreux consommateurs ne sont en effet pas conscients qu'en cas de retard de paiement (par exemple, en raison de problèmes financiers temporaires, d'une négligence dans leur administration, etc.), des intérêts de retard courent de plein droit. Désormais, les clauses faisant courir de plein droit des intérêts de retard seront interdites dans les contrats conclus entre vendeurs et consommateurs.

g) «imposer au consommateur des intérêts de retard supérieurs à ceux calculés au taux légal, sauf s'il y a dol dans le chef du consommateur; le Roi peut autoriser l'application d'intérêts de retard maximums supérieurs pour certains produits ou services ou pour l'inexécution de certaines obligations.»

Les intérêts de retard est en principe calculé au taux d'intérêt légal (art. 1153, alinéa 1^{er}, du Code civil). Un taux d'intérêt supérieur peut être imputé en cas de dol du débiteur (art. 1153, alinéa 4, du Code civil). Les intérêts de retard peuvent également être calculés selon un autre taux dans les cas prévus par la loi.

La jurisprudence considère cependant que les parties peuvent également convenir d'appliquer un autre taux d'intérêt pour le calcul des intérêts de retard (Bruxelles, 14 janvier 1987, *R.G.D.C.*, 1989, p. 340, note Dalcq, C.; Mons, 27 juin 1990, *Pas.*, 1991, II, p. 1). L'article 1153, alinéa 1^{er}, du Code civil doit donc être considéré comme étant de droit complémentaire. La doctrine considère dès lors qu'une clause contractuelle qui fixe un taux d'intérêt supérieur doit être considérée comme une clause pénale (Petit, J., *Intrest*, *A.P.R.*, Story Scientia, 1995, p. 55). La même conclusion peut être tirée de la formulation de l'alinéa 5 de l'article 1153, qui parle de «l'intérêt stipulé à titre de dommages-intérêts pour retard dans l'exécution».

Il est proposé, en ce qui concerne les conventions conclues entre vendeurs et consommateurs, de ne pas autoriser d'intérêt de retard supérieur à celui calculé au taux légal. Pour ce type de convention, il ne serait donc plus possible de déroger au droit commun. La Commission des clauses abusives estime, elle aussi, que les clauses qui fixent les intérêts de retard en cas de paiement tardif du prix, doivent faire référence au taux d'intérêt légal.

De commissie was verder van oordeel dat de nalatigheidsintrest zou kunnen worden verhoogd met een bepaald aantal punten, waarbij van de schuldeiser kan worden verlangd dat hij het door hem bedongen aantal punten verantwoordt. Men moet inderdaad rekening houden met het gegeven dat in sommige omstandigheden de schade wegens de vertraging in de betaling hoger kan liggen dan de wettelijke intrest. Met het oog op de rechtszekerheid lijkt het ons echter veel eerder aangewezen om slechts een hoge rentevoet toe te staan in de gevallen die door de Koning worden aangeduid. Bijgevolg stellen wij voor dat de Koning voor sommige producten of diensten of voor de niet-uitvoering van sommige verbintenissen een hogere nalatigheidsintrest toelaat. De Koning dient hierbij steeds rekening te houden met de essentie van de nalatigheidsintrest, zijnde een schadevergoeding wegens vertraging in de betaling.

Een beding kan ook een hogere nalatigheidsintrest opleggen in geval van opzet van de consument. Dit stemt overeen met artikel 1153, vierde lid, van het Burgerlijk Wetboek, volgens hetwelk de schadevergoeding de wettelijke intrest te boven kan gaan indien er opzet van de schuldenaar is.

Magda DE MEYER (SP)
Henk VERLINDE (SP)

La commission estimait par ailleurs que les intérêts de retard pourraient être augmentés d'un nombre déterminé de points, dont le créancier peut être appelé à justifier le nombre. Il faut en effet tenir compte du fait que, dans certaines circonstances, l'intérêt légal peut ne pas suffire à couvrir le préjudice subi en raison d'un retard de paiement. Il nous semble toutefois préférable, pour la sécurité juridique, de n'autoriser un taux d'intérêt élevé que dans les cas prévus par le Roi. Nous proposons dès lors que le Roi autorise l'application d'intérêts de retard plus élevés pour certains produits ou services ou en cas d'inexécution de certains engagements. Il appartient au Roi de toujours tenir compte à cet égard de l'essence même des intérêts de retard, lesquels sont une indemnité pour retard de paiement.

Une clause peut également imposer des intérêts de retard plus élevés en cas de dol dans le chef du consommateur. Cette disposition correspond à l'article 1153, alinéa 4, du Code civil, qui prévoit que s'il y a dol du débiteur, les dommages et intérêts peuvent dépasser les intérêts légaux.

WETSVOORSTEL**Artikel 1**

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

In artikel 32 van de wet van 14 juli 1991 betreffende de handelspraktijken en de voorlichting en bescherming van de consument wordt het 21° vervangen door wat volgt:

«21° ingeval van niet-uitvoering of vertraging in de uitvoering van de verbintenissen van de consument:

a) schadevergoedingsbedragen vast te stellen die duidelijk niet evenredig zijn aan het nadeel dat door de verkoper kan worden geleden;

b) een schadevergoeding of nalatigheidsintrest vast te stellen wanneer deze niet is opgenomen in een afzonderlijke afdeling van de contractvoorwaarden, niet is opgesteld in dikke lettertekens of onderstreept of niet in afzonderlijke leden is opgenomen wanneer verschillende gevallen van niet-uitvoering van de overeenkomst worden bepaald;

c) de consument meerdere schadevergoedingen wegens niet-uitvoering van de overeenkomst te doen betalen, behoudens wanneer de verkoper aantoonbaar dat ze betrekking hebben op onderscheiden vormen van voorzienbare schade en voor zover dit geen kennelijk onevenwicht schept tussen de rechten en de plichten van de partijen;

d) een schadevergoeding vast te stellen die wordt uitgedrukt in een percentage van het verschuldigde bedrag;

e) de consument een schadevergoeding of nalatigheidsintrest te doen betalen ingevolge de niet-betaling van een andere schadevergoeding of nalatigheidsintrest;

f) in afwijking van artikel 1153, derde lid, van het Burgerlijk Wetboek, de nalatigheidsintrest eerder te doen lopen dan de dag van de aanmaning tot betaling;

g) de consument een hogere nalatigheidsintrest op te leggen dan die welke wordt berekend aan de wettelijke rentevoet, behoudens indien er opzet van de consument is; de Koning kan voor sommige producten of diensten of voor de niet-uitvoering van sommige verbintenissen een hogere maximale nalatigheidsintrest toestaan.».

13 juli 2001

Magda DE MEYER (SP)
Henk VERLINDE (SP)

PROPOSITION DE LOI**Article 1^{er}**

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

À l'article 32 de la loi du 14 juillet 1991 sur les pratiques du commerce et sur l'information et la protection du consommateur, le 21° est remplacé par la disposition suivante :

« 21° en cas d'inexécution ou de retard dans l'exécution des obligations du consommateur :

a) fixer des montants de dommages et intérêts qui dépassent manifestement l'étendue du préjudice susceptible d'être subi par le vendeur ;

b) fixer des dommages et intérêts ou des intérêts de retard si elles ne figurent pas dans une rubrique distincte des conditions contractuelles, ne sont pas imprimées en caractères gras ou soulignées, ou ne font pas l'objet d'alinéas séparés si différents cas d'inexécution de la convention sont prévus ;

c) faire payer plusieurs dédommagements par le consommateur pour l'inexécution de la convention, sauf s'il est établi par le vendeur qu'elles visent à sanctionner des dommages prévisibles différents et dans la mesure où il n'en résulterait pas un déséquilibre manifeste entre les droits et les obligations des parties contractantes ;

d) fixer des dommages et intérêts exprimés sous la forme d'un pourcentage du montant dû ;

e) faire payer au consommateur des dommages et intérêts de retard par suite du défaut de paiement d'autres dommages et intérêts ou intérêts de retard ;

f) par dérogation à l'article 1153, alinéa 3 du Code civil, faire courir les intérêts de retard avant le jour de la sommation de payer ;

g) imposer au consommateur des intérêts de retard supérieurs à ceux calculés au taux légal, sauf s'il y a dol dans le chef du consommateur ; le Roi peut autoriser l'application d'intérêts de retard maximums supérieurs pour certains produits ou services ou pour l'inexécution de certaines obligations. ».

13 juillet 2001