

Gefailleerde koper? Recht van reclame!

Het aantal faillissementen is iets afgenomen in de maand september 2013, zo vermeldt het Centraal Bureau van de Statistiek in haar conjunctuurbericht van 11 oktober 2013¹. Hoewel dat goed nieuws is, vermeldt het bericht eveneens dat het aantal faillissementen in september 2013 nog steeds 7% hoger ligt dan een jaar eerder in september 2012. In september 2013 werden met name ondernemingen met activiteiten in de handel (146) en de bouw (100) in staat van faillissement verklaard. De kans dat schuldeisers met het faillissement van een debiteur te maken krijgen, lijkt dan ook nog steeds zeer reëel.

In bovengenoemde sectoren van handel en bouw, maar ook in overige sectoren zal een (groot) deel van de schuldeisers van de gefailleerde onderneming bestaan uit leveranciers die zaken hebben verkocht en geleverd aan de gefailleerde die de koopprijs daarvan niet (meer) heeft betaald. Met het oog op de vele faillissementen is het voor leveranciers zaak om de schade die voortvloeit uit deze faillissementen zoveel mogelijk te (trachten te) beperken, bijvoorbeeld door het bedingen of vestigen van zekerheden of een eigendomsvoorbehoud.

Een relatief onbekende vorm van zekerheid die ook in faillissement zijn werking behoudt, is het recht van reclame (artikel 7:39 BW e.v.). Hiermee kunnen reeds geleverde, maar nog niet betaalde zaken door de leverancier/verkoper worden teruggehaald. Hieronder wordt kort ingegaan op het recht van reclame, waarbij zal worden ingegaan op de vraag wanneer het kan worden ingeroepen en wat het effect is van het inroepen.

Recht van reclame: wat is het en wanneer kan ik het inroepen?

Het recht van reclame is een recht voor verkopers om door hen geleverde, maar nog niet (geheel) betaalde zaken terug te vorderen van de koper. Omdat het recht van reclame wettelijk is geregeld, hoeft het (in tegenstelling tot bijvoorbeeld een eigendomsvoorbehoud) niet in een overeenkomst of in algemene voorwaarden te worden bedongen om er een beroep op te kunnen doen.

Om als verkoper het recht van reclame in te kunnen roepen, dient aan een aantal voorwaarden te zijn voldaan:

- i) er moet sprake zijn van een koopovereenkomst die ziet op de verkoop van roerende zaken die géén registergoed zijn;
- ii) de roerende zaken zijn geleverd aan de koper, maar de prijs van die zaken is nog niet (volledig) betaald;
- iii) er moet ter zake zijn voldaan aan de vereisten van ontbinding zoals bedoeld in art. 6:265 BW;
- iv) de zaken moeten zich nog in dezelfde staat bevinden als waarin zij werden afgeleverd en
- v) het recht van reclame moet binnen zes weken nadat de vordering tot betaling van de koopprijs opeisbaar is geworden, dan wel binnen zestig dagen te rekenen vanaf de dag waarop de zaak is opgeslagen onder de koper of iemand die dit voor of namens de koper doet, *schriftelijk* zijn ingeroepen.

De schriftelijke verklaring waarin het recht van reclame wordt ingeroepen en de onbetaald gebleven zaken worden teruggevorderd, dient te worden gericht aan de koper. In faillissement zal de schriftelijke verklaring aan de curator van de gefailleerde koper moeten worden gericht om rechtsgeldig te zijn.

Van belang voor verkopers is om te bedenken dat indien de geleverde zaken op het moment van het inroepen van het recht van reclame zijn verwerkt tot een nieuwe zaak of zijn doorverkocht aan een derde, het mogelijk is dat het recht van reclame niet meer kan worden uitgeoefend. Dat zal afhankelijk zijn van de omstandigheden van het geval.

Wat is het gevolg van het inroepen van het recht van reclame?

Door het inroepen van het recht van reclame wordt de koopovereenkomst ontbonden en wordt de verkoper weer eigenaar van de geleverde, onbetaald gebleven zaken. Indien de koper in de tussentijd

¹ www.cbs.nl.

failliet is gegaan, betekent dit dat de zaken die onder het recht van reclame vallen door het rechtsgeldig inroepen daarvan niet meer aan de koper in eigendom toebehoren en daarom door de verkoper - die weer eigenaar is geworden - kunnen worden opgeëist bij de curator.

De verkoper er kan bij het schriftelijk terugvorderen van de zaken overigens voor kiezen om de curator een redelijke termijn stellen waarbinnen deze de zaken alsnog kan voldoen of waarbinnen deze zekerheid kan stellen voor de betaling van de zaken. Indien de curator de betaling binnen de gestelde termijn voldoet of zekerheid stelt, kunnen de zaken echter niet meer worden teruggevorderd.

Conclusie

Het recht van reclame is een relatief onbekende wettelijke figuur, maar dat is ten onrechte. Hoewel de vereisten en de strenge vervalttermijnen van het recht van reclame een punt van aandacht zijn voor een verkoper, biedt het recht van reclame de verkoper zowel buiten als in faillissement aanvullende zekerheid voor het onbetaald blijven van de koopprijs van verkochte zaken. Het is dan ook raadzaam voor verkopers hier alert op te zijn en, indien mogelijk, er meer gebruik van te maken!

Voor vragen of nadere informatie over dit onderwerp kunt u contact opnemen met ons kantoor op telefoonnummer 020 – 30 52 830.