

ORP 2024/4, p.10-15

**100. Een gebruikelijk boetebeding van 10% van de koopsom bij wanprestatie zoals in de NVM-Koopakte heeft geen bestaansrecht meer na *Turan/Easystaff* (2018), de nieuwe koers voor matiging van boetebedingen. Deel 1.**

J.M. van Dunné

*Het arrest Easystaff (2018) met de nieuwe maatstaf voor matiging van contractuele boetes (de vijf omstandigheden) is ook van betekenis voor toetsing van gebruikelijke bedingen, zoals het 10% boetebeding van de NVM Koopakte. Daarmee wordt aan Van de Zuidwind/Faase (2012) precedentwerking ontnomen. Dat arrest voldeed al niet aan de motiveringsvereisten van art. 6 EVRM (fair trial), de Hoge Raad had volstaan met het oordeel dat gewicht toekennen aan de hoedanigheid van consument 'ongewenst' was. Aangetoond wordt dat de aan rechtszekerheid verbonden factoren 'gebruikelijkheid' van het bedingen en de 'prikkel tot nakoming' zonder betekenis voor matiging zijn, op grond van de parlementaire geschiedenis van art. 6:94 BW, de doctrine over gewoonte als rechtsbron, evenals de uitleg van zo'n beding zoals aanvaard in Rederij Koppe (1949). De doorwerking van HvJ EU jurisprudentie (o.a. Dexia, 2021) op dit onderwerp is van groot belang. Bepleit wordt om een beslissing van de Hoge Raad uit te lokken om richting te geven aan een verdeelde lagere rechtspraak, via prejudiciële vragen of cassatie in het belang der wet, en daarnaast het schrappen van art. 11.2 in de NVM Koopakte.*

**[Deel 2 verschijnt in ORP 2024/5, eind juni. Het gehele artikel wordt daarna op de site gezet]**