

Rechtbank van eerste aanleg te Turnhout, vonnis van 4 februari 2008

Opeenvolgende koop-verkoop van roerende lichamelijke zaken – Vordering wegens niet conforme levering – Toepasselijk recht – Verhouding tussen (Duitse) leverancier van grondstof en (Belgische) producent beheerst door CISG – Geen gegevens over naleving keuringstermijn zoals voorzien in artikel 38 CISG – Redelijke termijn voor protest zoals voorzien in artikel 39 CISG dient in concreto te worden beoordeeld en bedraagt maximum één maand – Geen tijdig en voldoende duidelijk protest

Ventes successives d'objets mobiliers corporels – Action pour défaut de livraison conforme – Droit applicable – Le rapport entre le fournisseur (allemand) de matières premières et le fabricant (belge) est réglé par la CVIM – Manque de données nécessaires pour apprécier le respect du délai pour examination prévu par l'article 38 CVIM – Le délai raisonnable de dénonciation prévu par l'article 39 CVIM doit être apprécié in concreto et est d'un mois au maximum – Pas de dénonciation assez claire et à temps

07-937-A

INZAKE :

D. J. I., [...]
Eiseres [...]

TEGEN :

01. **Bvba IMMO DE MEUTTER**, [...]
02. **K.B.C. VERZEKERINGEN**, [...]
Verweerders [...]

EN INZAKE :

Bvba IMMO DE MEUTTER, [...]
Eiseres in gedwongen tussenkomst en vrijwaring [...]

TEGEN :

Nv. CENTERBETON, [...]
Verweerster in gedwongen tussenkomst en vrijwaring [...]

EN INZAKE :

D. J. I. [...]
Eiseres in gedwongen tussenkomst en vrijwaring [...]

TEGEN :

01. **Nv. BOLIDT BELGIE**, [...]
Eerste verweerster in gedwongen tussenkomst en vrijwaring [...]
02. **De Heer J. A., A.**, architect, [...]
Tweede verweerder in gedwongen tussenkomst en vrijwaring [...]



EN INZAKE :

Nv. CENTERBETON, [...]

Eiseres in gedwongen tussenkomst en vrijwaring [...]

TEGEN :

01. PORTLAND ZEMENTWERKE SEIBEL + SOEHNE oHG, vennootschap naar Duits Recht, met zetel te Duitsland, [...]

Verweerster in tussenkomst en vrijwaring [...]

02. BOUWMATERIALEN VAN PELT Nv. [...]

Verweerster in gedwongen tussenkomst en vrijwaring

-- alhier ter zitting niet verschenen noch vertegenwoordigd;

Gezien de stukken van de rechtspleging, in het bijzonder: [...]

Gehoord partijen behalve NV Bouwmaterialen Van Pelt bij monde van hun voormelde raadslieden, in hun middelen en besluiten op de openbare zitting van 7 januari 2008.

Gezien de stukken van I. D. J., NV Centerbeton en Portland Zementwerke Seibel & Söhne oHG.

I. FEITEN EN VOORGAANDEN

De tot dan gestelde vorderingen van partijen en de feiten die eraan ten grondslag liggen, werden reeds uiteengezet in het voorgaande vonnis van 26 juli 2007.

Met dat vonnis, gewezen bij verstek opzichts J. A. en voor het overige op tegenspraak, werd alvorens te oordelen over de ontvankelijkheid en de gegrondheid van de vorderingen, onder voorbehoud van alle rechten van partijen, de heer Norbert Smets aangesteld aan als gerechtsdeskundige, en de zaak in voortzetting gesteld op de zitting van maandag 7 januari 2008.

De gerechtsdeskundige vatte zijn opdracht aan. Hij stelde een verslag op van een vergadering van 5 november 2007, waar ook de thans in tussenkomst gedaagde partijen en A. aanwezig of vertegenwoordigd waren. Daarin noteerde hij op blz. 3 dat op dat ogenblik nog maar één hypothese overeind bleef, namelijk de aanwezigheid van kalkpitten in de levering van de basismaterialen, al dan niet via de aangewende vervoermiddelen.

De advocaat van Portland Zementwerke Seibel & Söhne reageerde op dit verslag per fax van 28 november 2007 aan de gerechtsdeskundige, volgens verzendingsbericht pas verzonden op 29 november. Hij wees er op dat zijn cliënte geen partij was in de expertise en dat zij geen cement in bulk afleverde bij NV Centerbeton maar dat het cement werd geleverd af fabriek en NV Centerbeton zelf voor het vervoer instond. Verder verwees hij naar een brief van de advocaat van NV Centerbeton van 22 november 2007, die niet aan de Rechtbank wordt voorgelegd, waarin deze zou stellen dat er geen kalkpitten in de bij haar afgenomen cement zitten.

Per brief van 28 november 2007 nodigde de gerechtsdeskundige de betrokkenen uit voor een nieuwe bijeenkomst op 5 december 2007. Daar was A. wel vertegenwoordigd, maar niet de thans in tussenkomst gedaagde partijen.

II. PROCEDURE

Het vonnis van 26 juli 2007 werd bij verstek uitgesproken opzichts A. Ter zitting van 7 januari 2008 waren partijen het erover eens om opzichts hem verder op tegenspraak te handelen.

NV Bouwmaterialen Van Pelt is ter zitting niet verschenen noch iemand voor haar. De zaak werd evenwel correct vastgesteld bij toepassing van art. 19, lid 2, Ger.W., zodat opzichts haar bij verstek wordt gevonnist.



III. VORDERINGEN

Met de dagvaarding in tussenkomst vroeg NV Centerbeton, bij vonnis uitvoerbaar bij voorraad, niettegenstaande alle verhaal en zonder borgstelling en met uitsluiting van het vermogen tot kantonnement, te zeggen voor recht dat de gedwongen tussenkomende partijen gehouden zijn om haar te vrijwaren voor alle veroordelingen die opzichts haar zouden worden uitgesproken, zowel in hoofdsom, interesten als gerechtskosten.

In besluiten vraagt zij, alvorens recht te doen over de ontvankelijkheid en de gegrondheid van de vorderingen, en onder voorbehoud van alle partijen, tevens in deze procedure in tussenkomst ingenieur Norbert Smets aan te stellen als gerechtsdeskundige.

Portland Zementwerke Seibel & Söhne vraagt de vordering van NV Centerbeton tot vrijwaring onbepaald uit te stellen en de vordering tot aanstelling van een gerechtsdeskundige als ongegrond af te wijzen.

IV. IN RECHTE

A. Vordering tegen Portland Zementwerke Seibel & Söhne

Portland Zementwerke Seibel & Söhne werpt onder meer op dat elke vordering ten gronde van NV Centerbeton tegen haar onontvankelijk zou moeten worden verklaard in het licht van artt. 38 en 39 van het Weense Koopverdrag (CISG).

De Rechtbank onderzoekt eerst dit punt, omdat het niet zinvol is een deskundigenonderzoek met de daaraan verbonden kosten te bevelen indien uiteindelijk de vordering toch wellicht om een andere reden zou moeten worden afgewezen.

Portland Zementwerke Seibel & Söhne is de leverancier van het cement aan NV Centerbeton. De toepassing van het CISG op hun onderlinge relatie staat terecht niet ter discussie.

De Rechtbank beschikt over onvoldoende gegevens om te oordelen over de naleving van de keuringstermijn zoals bedoeld in art. 38 CISG door NV Centerbeton. Het kan in de huidige stand van het geding niet worden uitgesloten dat een zorgvuldige keuring vóór het effectieve gebruik van het cement de beweerde gebreken niet aan het licht zou hebben gebracht.

In de dagvaarding in tussenkomst van 11 juni 2007, waarmee BVBA Immo De Meutter NV Centerbeton in het geding betrok, werd gesteld "dat de beweerde schade immers mogelijk het gevolg zou kunnen zijn van een gebrek in het gebruikte zand en cement".

Het exploit werd betekend in handen van de afgevaardigd bestuurder van NV Centerbeton, zodat zij minstens op 11 juni 2007 kennis had van de beweerde gebreken in het cement dat zij geleverd had en dat zij zelf gekocht had bij Portland Zementwerke Seibel & Söhne.

Vanaf dat ogenblik was NV Centerbeton dan ook krachtens art. 39 CISG verplicht binnen een redelijke termijn kennis te geven van de beweerde gebreken aan haar eigen verkoper, bij gebreke waaraan zij zich tegenover de verkoper niet meer op die gebreken zou kunnen beroepen. Wat een redelijke termijn is, hangt af van de omstandigheden, maar naar algemeen wordt aangenomen is het maximum één maand (De Groot, S., "Non-conformiteit volgens het Weens Koopverdrag", *T.P.R.*, 1999, 675-677; Erauw, J., e.a., "Overzicht van rechtspraak. Internationaal privaatrecht en nationaliteitsrecht (1998-2006)", *T.P.R.*, 2006, 1606; Van Houtte, H., e.a., *Het Weens Koopverdrag*, Intersentia, 1997, nr. 5.50).



De eerste klacht van NV Centerbeton bij Portland Zementwerke Seibel & Söhne blijkt uit de dagvaarding in tussenkomst en vrijwaring van 25 oktober 2007, waarin gemeld wordt "dat er misschien een probleem zou zijn met betrekking tot het gebruikte zand en cement", zijnde vier een een halve maand later.

Het is wel duidelijk dat er voordien contacten waren, aangezien Portland Zementwerke Seibel & Söhne aanwezig was op de expertisезitting van 5 november 2007, vooraleer haar het exploit in Duitsland betekend was. Maar over de inhoud en het tijdstip van die contacten wordt geen inlichtingen verstrekt. Het blijkt dan ook niet dat zij tijdig waren en een voldoende duidelijk protest inhielden om te voldoen aan art. 39 CISG.

De vordering tot aanstelling van een gerechtsdeskundige wordt dan ook ongegrond verklaard, de vordering in vrijwaring wordt in overeenstemming met het verzoek van Portland Zementwerke Seibel & Söhne uitgesteld samen met de controle van het deskundig verslag.

B. Vordering tegen NV Bouwmaterialen Van Pelt

Krachtens art. 981 Ger.W. kan het deskundigenonderzoek niet worden tegengeworpen aan NV Bouwmaterialen Van Pelt indien gerechtsdeskundige Smets reeds voordien zijn voorlopig verslag heeft verstuurd, tenzij van het middel van de niet-tegenwerpbaarheid wordt afgezien. NV Bouwmaterialen Van Pelt laat verstek, zodat niet blijkt dat zij van dat middel afziet.

Wel moet vastgesteld worden dat NV Bouwmaterialen Van Pelt vertegenwoordigd was op de expertisезitting van 5 november 2007.

Eerder dan een volledige nieuwe expertise te bevelen, komt het dan ook gepast voor het lopende onderzoek uit te breiden tot NV Bouwmaterialen Van Pelt, met dien verstande dat de gerechtsdeskundige desgevallend op haar verzoek reeds gedane werkzaamheden moet overdoen en desgevallend een bijkomende termijn moet laten om te antwoorden op reeds meegedeelde verslagen.

OM DEZE REDENEN, [...]

DE RECHTBANK, [...]

Verklaart de vordering van NV Centerbeton tegen Portland Zementwerke Seibel & Söhne oHG tot aanstelling van een gerechtsdeskundige ongegrond.

Beveelt gerechtsdeskundige Norberts Smets, aangesteld bij het voorgaande vonnis van 26 juli 2007, om zijn opdracht uit te breiden tot NV Bouwmaterialen Van Pelt, met dien verstande dat op haar verzoek reeds gedane werkzaamheden moeten worden overgedaan en dat haar desgevallend een bijkomende termijn moet worden gelaten om te antwoorden op reeds meegedeelde verslagen.

Stelt de zaak, met inbegrip van de vordering tot vrijwaring van NV Centerbeton tegen Portland Zementwerke Seibel & Söhne oHG en NV Bouwmaterialen Van Pelt in voortzetting op de zitting van maandag 5 mei 2008 om 9.00 uur voor nazicht van de neerlegging van het deskundig verslag.

Houdt de beslissing betreffende de kosten aan.

[...]

