
HOF VAN BEROEP ANTWERPEN 2 DECEMBER 2004

KOOP EN VERKOOP**Verplichtingen van de verkoper – Levering van de zaak – Conforme levering – Bewijslast**

De verkoper die betaling vraagt van het saldo van de koop som op basis van een tijdig geprotesteerde factuur moet bewijzen dat zijn levering deugdelijk en conform was. Het bevolen deskundigenonderzoek heeft tot doel de verkoper in staat te stellen de deugdelijke en conforme levering te bewijzen. Het is niet aan de koper door middel van een deskundigenonderzoek het gebrekkig functioneren van het materiaal te bewijzen.

BVBA Yang's Garden/NV China Euro**Zet.: E. Hulpiau (voorzitter), A. Winants en J. Embrechts (raadsheren)****Pl.: K. Mariens loco L. Ma en W. Vermeulen****1. De antecedenten en de vorderingen**

1.1. In het arrest d.d. 3 april 2000 heeft het hof beslist dat:

- BVBA Yang's Garden tijdig had geprotesteerd tegen de kwaliteit van de door NV China Euro geleverde diepvriescel en vaatwasmachine;
- niet bewezen was dat de vaatwasmachine, na de tussenkomst van een hersteller, degelijk functioneerde;
- in de toenmalige stand van de zaak, NV China Euro enkel aanspraak kon maken op een provisioneel bedrag van 2.478,94 EUR (100.000 BEF).

Alvorens over het door NV China Euro meergevorderde te oordelen heeft het hof in dit arrest tot een deskundigenonderzoek beslist, doch geen van de partijen heeft de uitvoering van deze onderzoeksmaatregel benaastigd.

1.2. In haar op 3 september 2003 neergelegde conclusie vraagt NV China Euro *“derhalve dat het eerste vonnis volledig zou worden bevestigd, m.n. dat appellante zou worden veroordeeld tot betaling van het saldo van de vordering, zijnde 234.313 BEF (5.808,47 euro) + schadebeding ad BEF 23.431 (580,84 euro), min het reeds betaalde, te vermeerderen met de nalatigheidsintresten op de hoofdsom sedert 16 december 1998, de gerechtelijke intresten en de kosten van het geding.”*

BVBA Yang's Garden verklaarde ter zitting zich naar de wijsheid van het hof te gedragen.

2. Beoordeling

Zoals in het arrest d.d. 3 april 2000 uiteengezet beoogde NV China Euro met de op haar verzoek op 6 september 1999 aan BVBA Yang's Garden betekende dagvaarding betaling te

ACHAT ET VENTE**Obligations du vendeur – Livraison de la chose – Livraison conforme – Charge de la preuve**

Le vendeur qui demande le paiement du solde du prix sur base d'une facture protestée dans les délais doit prouver que sa livraison est conforme. L'expertise ordonnée a pour but de permettre au vendeur de prouver la livraison en bonne et due forme. Ce n'est pas à l'acheteur de prouver le fonctionnement défectueux du matériel au moyen d'une expertise.

bekomen van een factuur die zij op 16 december 1998 had uitgeschreven voor de levering van *“Chin. cooker, diepvriescel, rekwerk 3 niv., spoeltafel, koeltafel met drie deuren, vleesmolen, vaatwasmachine”*.

Anders dan NV China Euro voorhoudt, heeft de eerste rechter BVBA Yang's Garden niet veroordeeld *“tot betaling van het saldo van de vordering, zijnde 234.313 BEF (5.808,47 euro) + schadebeding ad 23.431 BEF (580,84 euro)”*, maar enkel tot betaling van een bedrag van 3.718,40 EUR (150.000 BEF) provisioneel.

NV China Euro, die de veroordeling van BVBA Yang's Garden vraagt tot betaling van het saldo van haar factuur dient de goede en conforme levering van het gefactureerde te bewijzen.

Dit bewijs wordt niet geleverd: in het arrest d.d. 3 april 2000 werd beslist dat de factuur tijdig en nuttig was geprotesteerd en NV China Euro levert op geen enkele andere wijze het bewijs van de goede uitvoering van de op haar rustende verbintenis tot conforme en deugdelijke levering van het op 16 december 1998 gefactureerde.

Uit het feit dat het BVBA Yang's Garden was die, in ondergeschikte orde, om een deskundigenonderzoek verzocht en dat zij de uitvoering ervan niet benaastigde, kan het bewijs van de goede uitvoering van de verbintenissen van NV China Euro niet worden afgeleid, vermits uit het arrest d.d. 3 april 2000 nu precies volgt dat niet BVBA Yang's Garden maar wel NV China Euro de bewijslast draagt. NV China Euro heeft geen gebruik gemaakt van de haar door het hof geboden mogelijkheid de goede uitvoering van haar verbintenissen te leveren aan de hand van dit deskundigenonderzoek.

Het hof kan enkel vaststellen dat, waar het op 3 april 2000 oordeelde dat NV China Euro de gegrondheid van haar vordering niet bewees, dit bewijs steeds ontbreekt. (...)

Om die redenen,

De vordering van NV China Euro is, voor hetgeen meer wordt gevorderd dan haar bij arrest d.d. 3 april 2000 werd toegekend, ongegrond.

Het hof,

(...)