

RECHTSPRAAK

X Bouw/Y Complete Afbouw

Hof Den Bosch handhaaft formulering prejudiciële vraag aan de Hoge Raad: mag een WAV-boete contractueel op een derde verhaald worden?

In AR 2015-0390 werd het voornemen uitgesproken aan de Hoge Raad een prejudiciële vraag zal worden voorgelegd inzake de rechtsgeldigheid van een contractuele verlegging van een WAV-boete op de andere partij. Partijen hebben zich nadien mogen uitlaten over dit voornemen, waarbij zij hebben verzocht de vraag toe te spitsen op de concrete omstandigheden van het geval.

Het hof oordeelt als volgt. Het hof kan zich voorstellen dat de Hoge Raad niet een antwoord zal geven in de zin dat een betreffend contractueel beding steeds in strijd is met de openbare orde, of juist steeds niet, maar dat een antwoord zal volgen in die zin dat het beding in strijd is met de openbare orde tenzij, dan wel dat het beding alleen onder bijzondere omstandigheden in strijd is met de openbare orde. Het hof wenst in de eerste plaats te vernemen welke van deze juridische redeneringen gevolgd moet worden. Eerst daarna komen aan de orde de bijzondere omstandigheden die een afwijking zouden kunnen rechtvaardigen. Het sluitend antwoord op de vraag welke die omstandigheden dan kunnen zijn, zal in de regel niet anders dan voorbeeldsgewijze te geven zijn. Een vergelijking met het antwoord gegeven in r.o. 3.4.4 van HR 13 juni 2008, ECLI:NL:HR:2008:BC8791 (TPG), dringt zich op, waar als bijvoorbeeld is genoemd: indien hij het begaan van de desbetreffende overtreding heeft bevorderd. Het hof ziet geen aanleiding om reeds nu al verder op de eventueel in aanmerking te nemen bijzondere omstandigheden vooruit te lopen. Het hof zal zich aldus houden aan de eerder geformuleerde rechtsvraag: Is een contractuele bepaling, waarvan nakoming wordt gevorderd, voor zover die bepaling betrekking heeft op de mogelijkheid van verhaal op de medecontractant van een bestuursrechtelijk opgelegde boete krachtens de Wet arbeid vreemdelingen (WAV) vanwege eigen schendingen van bepalingen van die wet, nietig wegens strijd met de wet, openbare orde of goede zeden als bedoeld in artikel 3:40 BW?

Instantie: Gerechtshof 's-Hertogenbosch

Datum uitspraak: 30-06-2015

ECLI: ECLI:NL:GHSHE:2015:2432

Zaaknummer: HD 200.145.148/01

Rechters: C.M. Aarts, W.H.B. den Hartog Jager en Y.L.L.A.M. Delfos-Roy

Advocaten: G.H. Hermanides en B. Martens

Wetsartikelen: 3:40 BW en WAV