

Reactie Adfiz op de Samenwerkingsovereenkomst Yarden

Datum reactie: **25 oktober 2011**

Beoordeelde versie: **ST.1821 JUN08.000**

Wij wijzen u erop dat wij ons in deze reactie hebben beperkt tot de kernartikelen van de samenwerkingsovereenkomst teneinde efficiënte en constructieve onderhandelingen tussen u en de wederpartij te bevorderen. Alvorens tot ondertekening over te gaan, raden wij u aan de integrale tekst van de overeenkomst kritisch na te nemen. Ten overvloede wijzen wij u er nog op dat de uiteindelijke keuze om met de aanbieder de overeenkomst aan te gaan, al dan niet met in acht name van ons commentaar, bij u zelf ligt.

UITLEG ATTENTIEPUNTEN/OPMERKINGEN

In deze reactie zijn zogenoemde attentiepunten en opmerkingen opgenomen. De attentiepunten zijn bedoeld om u nadrukkelijk te wijzen op de verplichting (en) voortvloeiende uit het betreffende artikel. De opmerkingen zijn meestal voorstellen tot aanpassing van de betreffende bepalingen.

DEFINITIES

Subagent

Opmerking: Deze term dient naar onze mening vervangen te worden door de tegenwoordig gangbare term "onderbemiddelaar".

ARTIKEL 1 – DUUR EN OPZEGGING

1.1 Partijen gaan deze overeenkomst per 1 augustus 2011 aan voor onbepaalde tijd.

Attentiepunt: Indien deze overeenkomst ongewijzigd gesloten wordt, is er sprake van terugwerkende kracht van de voorwaarden tot en met 1 augustus 2011.

1.2 *Opmerking: de opzeggingsmogelijkheid van de overeenkomst en de voorwaarden ten aanzien van de gevolgen daarvan dienen naar onze mening wederzijds gemaakt te worden. Artikel 1.3 kan dan vervallen. Volgens het artikel behoudt Yarden na beëindiging recht op Retourprovisie en recht op verrekening. Hierbij dient naar onze mening tevens opgenomen te worden dat Bemiddelaar recht op Prolongatieprovisie behoudt en tevens recht op verrekening na beëindiging van de overeenkomst.*

ARTIKEL 2 – GARANTIES EN VERPLICHTINGEN

Opmerking: artikelen 2.2 en 2.3 dienen wederzijds gemaakt te worden.

Bovendien dient naar onze mening –ter voorkoming van onnodige administratieve lasten- de laatste zin van artikel 2.3 geschrapt te worden. Inschrijvingen bij de AFM en KvK kunnen door partijen eenvoudig (online) opgevraagd worden.

ARTIKEL 3 – AANVRAGEN VAN VERZEKERINGEN

- 3.3 **Attentiepunt: dit artikel bevat een vergaande verplichting tot informatieverstrekking van Bemiddelaar aan Verzekeringnemer en Bemiddelaar draagt daarover tevens een bewijslast. Het verdient aanbeveling de laatste zin van het artikel (“Bemiddelaar zal de algemene voorwaarden van Yarden ter hand stellen aan de potentiële Verzekeringnemer”) te schrappen. Deze verplichting is reeds eerder in het artikel opgenomen.**
- 3.4 *Opmerking: in het tweede gedeelte van dit artikel is een te vergaande verplichting voor Bemiddelaar opgenomen te aanzien van de verzameling van persoonsgegevens. Het lijkt ons niet de taak van Bemiddelaar om er voor zorg te dragen dat Verzekeringnemers aan Yarden hun toestemming verlenen ten aanzien van gebruik van hun persoonsgegevens voor andere doeleinden dan de tot standkoming en uitvoering van de Verzekering. Yarden dient hiervoor naar onze mening zelf zorg te dragen.*
- 3.6 **Attentiepunt: in dit artikel is een garantie opgenomen van Bemiddelaar ten voordele van Yarden. “Door indiening van een digitaal aanvraagformulier garandeert Bemiddelaar dat de Verzekeringnemer de desbetreffende Verzekering met Yarden wil aangaan.”**
- 3.8 **Attentiepunt: in dit artikel stelt Yarden specifieke eisen met betrekking tot de verstrekking van informatie in de vorm van toezending van een aantal documenten aan Verzekeringnemer. Het toezenden van de stukken is een contractuele verplichting en dient dus te allen tijde nagekomen te worden.**

ARTIKEL 4 – VERZEKERINGSPORTEFEUILLE BEMIDDELAAR.

- 4.1 *Opmerking: het verdient aanbeveling aan dit artikel toe te voegen dat Yarden Bemiddelaar onverwijld schriftelijk in kennis stelt in het geval Verzekeringnemer Yarden rechtstreeks benadert.*
- 4.2 *Opmerking: hier geldt eveneens dat toegevoegd zou dienen te worden dat Yarden in dat geval Bemiddelaar schriftelijk in kennis stelt.*

ARTIKEL 5 – PREMIE-INCASSO EN KLACHTAFHANDELING

- 5.1 **Attentiepunt: Yarden incasseert de premie en koopsommen rechtstreeks bij Verzekeringnemers.**
- 5.2 *Opmerking: in dit artikel is slechts een inspanningsverplichting opgenomen voor Yarden. Het is de vraag of dit voldoende waarborg biedt aan Bemiddelaar. Beter is op dit punt een “gewone” contractuele verplichting voor Yarden af te spreken.*

- 5.3 **Attentiepunt: Bemiddelaar heeft op grond van dit artikel de taak en verplichting om klachten van Verzekeringnemers inzake de producten van Yarden en/of de activiteiten van Bemiddelaar - in overleg met Yarden - af te wikkelen.**

ARTIKEL 6 – ONDERSTEUNING EN BEDRIJFSEIGENDOMMEN

- 6.2 *Opmerking: aan dit artikel zou toegevoegd kunnen worden dat Yarden aansprakelijk is voor het correct functioneren van de aan Bemiddelaar ter beschikking gestelde software alsmede de online toegang daartoe.*

ARTIKEL 7 – AFSLUITPROVISIE/PROLONGATIEPROVISIE/RETOURPROVISIE

- 7.1 *Opmerking: Yarden betaalt Afsluitprovisie en Prolongatieprovisie nadat de betaling is ontvangen en verwerkt. Het is onduidelijk op welke termijn Yarden de betalingen verwerkt.*

Attentiepunt: vanaf het ogenblik dat een verzekering is beëindigd, eindigt per direct het recht op Prolongatieprovisie van die verzekering.

Attentiepunt: Yarden is geen afsluitprovisie en prolongatieprovisie verschuldigd aan Bemiddelaar door het afsluiten van Verzekering C.

- 7.4 **Attentiepunt: zie definitie Retourprovisie.**

Opmerking: de term “opeisbaar” houdt in dat de betaling van de Retourprovisie alsdan direct verschuldigd is. Bij niet tijdige (lees: directe) betaling door Bemiddelaar is er formeel gezien sprake van contractbreuk.

- 7.5 *Opmerking: in dit artikel is slechts een inspanningsverplichting opgenomen voor Yarden. Het lijkt ons van belang voor Bemiddelaar hier een contractuele verplichting op te nemen voor Yarden. Yarden moet dan te allen tijde Bemiddelaar informeren inzake openstaande vorderingen, niet-tijdige betaling, etc. aan de zijde van Verzekeringnemer.*

Verder dient het laatste gedeelte van tekst geschrapt te worden: “Het niet, niet-tijdig, onjuist of onvolledig informeren van Yarden van de Bemiddelaardoet geen afbreuk aan het recht van Yarden op Retourprovisie. Yarden is niet aansprakelijk.....”.

- 7.6 *Opmerking: de bedoeling van de laatste zin van dit artikel is ons onduidelijk en lijkt niet zonder meer acceptabel. Graag ontvangen wij nadere uitleg.*

- 7.8 *Opmerking: de bezwaartermijn van een maand lijkt ons wat kort.*

In dit artikel wordt verder bepaald, dat in geval van een (onopgelost) geschil de door Yarden aangehouden boekhouding en administratie bindend zijn. Dit stelt Bemiddelaar in een zwakke positie.

ARTIKEL 8 – WIJZIGING OVEREENKOMST, AFSLUITPROVISIE EN PROLONGATIEPROVISIE

- 8.1 *Opmerking: het verdient aanbeveling in dit artikel op te nemen dat met betrekking tot alle wijzigingen van de overeenkomst te allen tijde de schriftelijke toestemming van beide partijen nodig is.*

ARTIKEL 9 – WIJZIGINGEN ORGANISATIE BEMIDDELAAR

- 9.1 *Opmerking: dit artikel – ten aanzien van de informatieverstrekking met betrekking tot wijzigingen in de organisatie - dient naar onze mening wederzijds gemaakt te worden.*

ARTIKEL 10 – ONTBINDING OVEREENKOMST

- 10.1 *ii) Opmerking: deze bepaling dient (zoveel als mogelijk) wederzijds gemaakt te worden.*
- 10.2 *Opmerking: Bemiddelaar dient het recht op Prolongatieprovisie en verrekening in Rekening courant te houden na ontbinding van de Overeenkomst. Dit dient naar onze mening nog opgenomen te worden in dit artikel.*

Het verdient aanbeveling in dit artikel meer duidelijkheid te scheppen ten aanzien van de gevolgen van beëindiging van de Overeenkomst. Hierin zou onderscheid gemaakt kunnen worden tussen beëindiging wegens de redenen genoemd in 10.1 en reguliere opzegging zoals genoemd in 1.2 en 1.3. Wat zijn de mogelijkheden voor Bemiddelaar en Yarden m.b.t. tot oversluiten na beëindiging? Wij achten het zinvol hierover duidelijkheid te bieden in deze overeenkomst.

ARTIKEL 11 – BEPERKING AANSPRAKELIJKHEID YARDEN

- 11.1 en 11.2 *Opmerking: deze artikelen beperken de aansprakelijkheid van Yarden. Het lijkt ons redelijk dat deze bepalingen wederzijds opgesteld worden.*

ARTIKEL 12 – SUBAGENTEN

Opmerking: de term Subagenten dient vervangen te worden door “Onderbemiddelaars”.

- 12.3 ***Attentiepunt: dit artikel geeft Bemiddelaar een ver gaande plicht met betrekking tot de controle op Onderbemiddelaar om te voldoen aan de opgesomde wettelijke bepalingen. Bemiddelaar dient Yarden ieder kwartaal schriftelijk op de hoogte te stellen van de uitkomsten van de controle.***

ARTIKEL 13 – GEHEIMHOUDING

- 13.2 *Opmerking: de in deze bepaling opgenomen boete dient ofwel uit de overeenkomst verwijderd te worden, ofwel voor partijen als wederzijdse bepaling opgenomen te worden.*

ARTIKEL 14 – VERBINDENDE KRACHT, VOLLEDIGHEID EN Vernietiging

14.2 **Attentiepunt: Eventuele eerdere afspraken die Partijen met elkaar hebben gemaakt, vervallen door deze Overeenkomst.**

14.3 *Opmerking: “Bemiddelaar is niet bevoegd deze overeenkomst te vernietigen.”*

Overeenkomsten kunnen onder omstandigheden worden vernietigd. Vernietiging houdt in dat de overeenkomst – met terugwerkende kracht – geacht wordt nooit te hebben bestaan. Eventueel al uit hoofde van die overeenkomst verrichte prestaties moeten ongedaan worden gemaakt.

Vernietiging is mogelijk wanneer bij het sluiten van die overeenkomst iets ernstigs mankeerde, één van de twee partijen heeft bij voorbeeld de ander bedrogen. Wanneer die andere partij zonder dat bedrog de overeenkomst niet zou hebben gesloten is er aan zijn kant sprake van een zgn. wilsgebrek, zijn wil was niet wat hij had moeten zijn om de overeenkomst geldig te maken.

Indien vernietiging van de overeenkomst juridisch mogelijk en gewenst is en Bemiddelaar een geldige titel daartoe verkrijgt, lijkt het ons niet onredelijk dat Bemiddelaar van die bevoegdheid gebruik maakt. Der halve zien wij niet in waarom deze bepaling 14.3 opgenomen dient te worden.