

Conseils

Pénalité conventionnelle

Ce n'est pas une fatalité

Les problèmes d'approvisionnement et les hausses de prix nous compliquent le travail et ont intensifié le phénomène de la pénalité conventionnelle, que notre branche n'avait que rarement connu jusqu'à présent. Comment s'en prémunir : Cyrine Zeder, responsable droit/affaires sociales d'AM Suisse, nous renseigne.

Nous sommes confrontés à une situation difficile depuis quelque temps. Les délais de livraison des tracteurs et des machines se sont en effet considérablement allongés et il n'est pas toujours possible de définir une date de livraison précise. L'époque à laquelle les pièces de rechange étaient disponibles à tout moment et quelles que soient les quantités est révolue. Que va-t-il se passer ? Voici quelques exemples :

- Une réparation dure plus longtemps, la machine ne peut être restituée dans les délais convenus ou habituels. Le client ne peut pas travailler et subit éventuellement un préjudice.
- La livraison d'un nouveau tracteur est retardée. L'ancien tracteur reste en service chez le client pendant six mois, voire plus selon les circonstances. Au moment de la livraison, le client échange un tracteur qui n'a plus la valeur initialement convenue. Qui prend en charge la différence ?
- Dans une commune, les habitudes qui prévalent en matière de marchés publics sont en train de changer. Le responsable ajoute soudainement au contrat de vente une clause prévoyant une pénalité conventionnelle en cas de retard de livraison.

Que peut-on faire pour s'en prémunir ?

La menace d'une amende conventionnelle est inhabituelle, mais cette pratique n'est pas nouvelle. On la trouve souvent sur le contrat en petits caractères difficiles à lire. Elle prévoit une pénalité au cas où l'un des partenaires contractuels ne fournirait pas sa prestation correctement ou s'il ne respecte pas les délais impartis. Au vu des difficultés d'approvisionnement, c'est surtout le deuxième point qui nous préoccupe actuellement.

Les points suivants peuvent être utilisés comme pistes de solution :

- Aborder le sujet, expliquer la situation.
- Vérifier les clauses écrites en petits caractères dans les contrats existants.
- Ne pas convenir de délais de livraison fixes, par exemple : « Livraison probable » ..., « Livraison sous réserve » ... ou formuler une disposition similaire.
- Associer la négociation du prix du modèle repris à la date de livraison ou la mener sous réserve écrite.
- Négocier, préparer par exemple une offre pour un modèle de démonstration permettant de contourner le problème.
- Examiner d'autres moyens d'aider le client : véhicule de location, solution interentreprises, etc.

Il vaut la peine d'étudier de tels scénarios et de les calculer, car ce sujet nous préoccupera encore un certain temps. ■

Qu'entend-on par peine conventionnelle ?

Une peine conventionnelle peut être comparée à une couverture contractuelle. En règle générale, il s'agit d'une peine pécuniaire qui est exigible en cas de non-remboursement ou de retard dans le remboursement d'une dette. Cette forme de pénalité se fonde sur les articles 160 à 163 du Code suisse des obligations (état : 2020).

Un contrat porte toujours sur une prestation à fournir, par exemple un service, une livraison, une tâche. La peine conventionnelle est exigible si l'un des co-contractants ne fournit pas ou pas à temps la prestation qu'il a promise contractuellement et si une telle pénalité figure dans le contrat. Le paiement de la pénalité ne libère pas le cocontractant de l'obligation d'exécuter le contrat s'il en est convenu ainsi. Si cela n'est pas stipulé dans le contrat, le paiement de la pénalité le libère de l'obligation de s'acquitter de ses obligations.

Quand doit-on payer une amende conventionnelle et à combien peut-elle s'élever ?

La peine conventionnelle doit toujours être payée si :

- une telle pénalité a été inscrite au contrat,
- les deux parties l'ont acceptée
- la condition de l'entrée en vigueur de la peine conventionnelle est satisfaite.

Une disposition introduite a posteriori et uniquement oralement n'est pas valable et est telle qu'il sera difficile de prouver quoi que ce soit. Le montant de la pénalité relève de la liberté contractuelle. Un juge peut toutefois réduire une pénalité excessive.



<https://www.anwalt-vergleich.ch/ratgeber/die-konventionalstrafe-definition-und-nutzen-erklart/10564>

Ratgeber

Konventionalstrafe

Das muss nicht sein

Lieferengpässe und Preiserhöhungen erschweren uns nicht nur die Arbeit, sie haben auch das Phänomen der Konventionalstrafe wieder vermehrt mit sich gebracht – etwas, das unsere Branche bisher nur selten kannte. Wie kann man vorsorgen – Cyrine Zeder, Leiterin Recht/Soziales AM Suisse, gibt Auskunft.

Seit einiger Zeit stehen wir vor einer herausfordernden Situation: Die Lieferfristen für Traktoren und Maschinen haben sich massiv verlängert – und es gibt zum Teil keine Gewissheit über einen genauen Liefertermin. Ersatzteile sind nicht mehr jederzeit und in allen Mengen erhältlich. Was kann jetzt passieren? Ein paar Beispiele:

- Eine Reparatur dauert länger, die Maschine kann nicht in der vereinbarten oder gewohnten Frist übergeben werden. Der Kunde kann nicht arbeiten und erleidet unter Umständen einen Schaden.
- Die Auslieferung eines neuen Traktors verzögert sich. Der alte Traktor bleibt so länger beim Kunden im Einsatz, unter Umständen während einem halben Jahr und mehr. Zum Zeitpunkt der Übergabe tauscht der Kunde einen Traktor ein, der nicht mehr den ursprünglich vereinbarten Wert hat. Wer übernimmt die Differenz?
- In einer Gemeinde ändert die Gepflogenheit im Beschaffungswesen. Plötzlich versieht die verantwortliche Person den Kaufvertrag mit einer Klausel, die eine Konventionalstrafe bei einer Lieferverzögerung vorsieht.

Was kann man dagegen tun?

Dass eine Konventionalstrafe droht, ist oftmals ungewohnt – aber nicht neu. Oft findet man sie im sogenannten Kleingedruckten. Sie sieht eine Strafe vor für den Fall, dass ein Vertragspartner seine Leistung nicht korrekt oder nicht zeitgemäss erbringt.

Angesichts der Lieferengpässe beschäftigt uns aktuell insbesondere der zweite Punkt.

Folgende Punkte können als Lösungsansätze verwendet werden:

- Thema ansprechen, Situation erklären.
- Bestehende Verträge auf Kleingedrucktes prüfen.
- Keine festen Liefertermine vereinbaren – zum Beispiel: «Voraussichtliche Lieferung...», «Lieferung unter Vorbehalt...» oder ähnlich formulieren.
- Preisverhandlung für das Eintauschmodell an den Liefertermin koppeln oder unter schriftlich festgehaltenem Vorbehalt vornehmen.
- Verhandeln, zum Beispiel Offerte für ein Vorführmodell bereithalten, mit dem die Situation überbrückt werden kann.
- Alternativen prüfen, wie dem Kunden geholfen werden kann – Mietfahrzeug, überbetriebliche Lösung etc.

Es lohnt sich, solche Szenarien zu prüfen und durchzurechnen – das Thema wird uns wohl noch einige Zeit begleiten. ■

Was heisst Konventionalstrafe?

Eine Konventionalstrafe kann man mit einer vertraglichen Absicherung vergleichen. In der Regel handelt es sich um eine Geldstrafe, die bei Nichterfüllung/verzögerter Erfüllung einer Schuld fällig wird. Die Grundlage für diese Strafform bilden die Artikel 160 bis 163 des Schweizerischen Obligationenrechts (Stand: 2020).

Bei Verträgen gibt es jeweils eine zu erbringende Leistung, beispielsweise eine Dienstleistung, eine Lieferung, eine Arbeitsleistung. Die Konventionalstrafe wird fällig, wenn ein Vertragspartner die Leistung nicht erbringt / nicht rechtzeitig erbringt, die er vertraglich zugesichert hat und wenn eine solche Strafzahlung im Vertrag steht. Das Zahlen der Strafe befreit den Vertragspartner nicht von der Pflicht, den Vertrag zu erfüllen, wenn dies so vereinbart ist. Steht dies nicht im Vertrag, befreit ihn allerdings die Zahlung der Strafe von der Pflicht zur Leistung.

Wann muss man Konventionalstrafe zahlen und wie hoch darf die Strafe sein?

Konventionalstrafe muss immer dann gezahlt werden, wenn:

1. eine solche Vertragsstrafe formuliert wurde,
2. beide Parteien dem zugestimmt haben,
3. die Bedingung für das Inkrafttreten der Konventionalstrafe erfüllt ist.

Eine nachträglich und nur mündlich vorgetragene Regelung ist nicht gültig bzw. erhöht die Beweisschwierigkeiten erheblich. Die Höhe der Strafe unterliegt der Vertragsfreiheit. Eine übermässig hohe Strafe kann aber von einem Richter verringert werden.



<https://www.anwaltvergleich.ch/ratgeber/die-konventionalstrafe-definition-und-nutzen-erklart/10564>