

## **Uit Careality, 30 september 2017**

*Auteur: Mirte de Jong is advocaat ondernemingsrecht en insolventierecht bij Van Diepen Van der Kroef te Utrecht.*

### **Omzetprognoses: te mooi om waar te zijn?**

Bij het sluiten van de franchiseovereenkomst vertrekt de franchisegever vaak een omzet- en winstprognose aan de (kandidaat-)franchisenemer. Op basis van onder andere deze informatie worden afspraken gemaakt. Niet zelden blijven de daadwerkelijke resultaten achter bij deze prognoses, met alle (financiële) problemen van dien. Is de franchisegever hiervoor aansprakelijk?

Franchising is volop in ontwikkeling. Begin 2016 is de Nederlandse Franchise Code geïntroduceerd, waarin gedragsregels voor franchising zijn opgenomen. Op 12 april 2017 is er concept wetsvoorstel gepubliceerd, met als doel de Nederlandse Franchise Code in de wet te verankeren. Ook de rechtspraak draagt haar steentje bij.

### **Paalman-arrest**

Recent heeft de Hoge Raad namelijk een baanbrekend arrest gewezen over de aansprakelijkheid van franchisegevers ten aanzien van te rooskleurige omzet- en winstprognoses. Uit dit arrest blijkt dat de criteria zoals geformuleerd in het 'Paalman arrest' jarenlang te strikt zijn toegepast.

In het Paalman-arrest is bepaald dat een franchisegever die bewust een onjuiste exploitatieprognose verstrekt aan een (kandidaat-) franchisenemer, onrechtmatig handelt en verplicht is om de geleden schade te vergoeden. Daarbij geldt dat het in dit arrest ging om een omzetprognose die op verzoek van de franchisegever door een derde was opgesteld en niet door de franchisegever zelf of door personen voor wie hij aansprakelijk is. In latere jurisprudentie is het 'bewustzijn-criterium' ook toegepast op prognoses die door de franchisegever zelf zijn opgesteld.

### **Franchisegever eerder aansprakelijk**

In een recente uitspraak heeft de Hoge Raad deze strikte maatstaf genuanceerd. Indien de franchisegever zelf onderzoek heeft uitgevoerd of dit onderzoek heeft laten uitvoeren door een persoon voor wie hij aansprakelijk is, geldt een lagere drempel voor aansprakelijkheid. De franchisegever kan dan namelijk ook aansprakelijk zijn als hij niet wist dat de gegevens onjuist waren en de fouten in het rapport voortkomen uit de onzorgvuldigheid van de franchisegever of de persoon voor wie hij aansprakelijk is.

Een franchisegever is dus eerder aansprakelijk als het gaat om fouten in omzetprognoses die hij zelf heeft gemaakt. Dit strookt ook met hetgeen is opgenomen in de gedragsregels van de Nederlandse Franchise Code, waarin is bepaald dat een franchisegever dient in te staan voor de deugdelijkheid van door hem aan de franchisenemer verstrekte omzetprognoses.

### **Uitbesteden**

Een mogelijke escape voor de franchisegever biedt het laten uitbesteden van het opstellen van de omzetprognoses aan een derde. In dat geval geldt namelijk de zwaardere norm uit het Paalman-arrest. Keerzijde daarvan is dat de franchisegever zeer bedrijfsgevoelige informatie beschikbaar zal moeten stellen aan de betreffende derde. Stelt de franchisegever de prognoses toch liever zelf op, dan dient de nodige zorgvuldigheid in acht te worden genomen.

**Actie**

Franchisegevers zullen op hun hoede moeten zijn voor fouten in prognoses die aan franchisenemers worden verstrekt. Aansprakelijkheid ligt op de loer. Heeft u als franchisenemer te rooskleurige prognoses voorgespiegeld gekregen en lijdt u daardoor schade? Kom dan in actie.