

Het begrip dag in de UAV-GC 2005

– Mr. ir. F.M. van Cassel - van Zeeland¹

1. Inleiding

De betekenis van de term *dag* is binnen het bouwrecht belangrijk. Meestal wordt de periode waarbinnen de aannemer het bouwwerk dient te realiseren uitgedrukt in werkbare werkdagen. Bij overschrijding van de uiterste dag waarop het werk opgeleverd had moeten worden, is de opdrachtgever normaliter gerechtigd om een korting op te leggen. Dit artikel gaat nader in op het begrip dag in de UAV-GC 2005 (Uniforme Administratieve Voorwaarden voor Geïntegreerde Contractvormen 2005).

De UAV-GC 2005 zijn voorwaarden die in de bouw gehanteerd worden. Deze voorwaarden zijn met name geschikt als de aannemer niet enkel uitvoert, maar ook ontwerpt. Dit wordt ook wel geïntegreerd contracteren genoemd. Omdat de aannemer bouwt en ontwerpt, wordt hij niet met aannemer aangesproken. Hij is opdrachtnemer. Naast ontwerpen en bouwen kan aan de opdrachtnemer ook het onderhoud gedurende meerdere jaren worden opgedragen.

Bij de UAV-GC 2005 hoort een model basisovereenkomst. Hoewel de UAV-GC 2005 niet expliciet een verplichting bevat voor partijen om dit model basisovereenkomst te hanteren, is gebruik van het model wel het uitgangspunt van de UAV-GC 2005.² In het model basisovereenkomst wordt de UAV-GC 2005 van toepassing verklaard. Het model basisovereenkomst en de UAV-GC 2005 zijn derhalve twee verschillende documenten³, maar horen bij elkaar.

In het model basisovereenkomst en de UAV-GC 2005 worden begrippen die een specifieke beteke-

nis hebben met een hoofdletter geschreven.⁴ Voor de leesbaarheid zal ik dit gebruik van hoofdletters niet volgen in onderhavig artikel.

2. De ene dag is de andere niet

De UAV-GC 2005 definiëren niet het begrip dag. De keuze voor het begrip dag wordt overgelaten aan partijen. In het model basisovereenkomst van de UAV-GC 2005 is in art. 4 lid 1 een keuzeoptie opgenomen waarbij partijen het begrip dag definiëren. Lid 1 van artikel 4 luidt:

‘Partijen verstaan onder ‘dag’ in de zin van de Overeenkomst:

- kalenderdag.
- kalenderdag, tenzij deze valt op een algemeen of ter plaatse van het Werk erkende, of door de overheid dan wel bij of krachtens collectieve arbeidsovereenkomst voorgeschreven rust- of feestdag, vakantiedag of andere niet-individuele vrije dag.
- anders, namelijk: (.....)’

Het model basisovereenkomst geeft derhalve twee mogelijkheden die enkel aangekruist hoeven te worden en geeft nog een derde mogelijkheid waarbij partijen zelf een invulling aan het begrip kunnen geven. De eerste optie is kalenderdagen en de tweede optie is kalenderdagen, tenzij deze vallen op een algemeen of ter plaatse van het werk erkende, of door de overheid dan wel bij of krachtens collectieve arbeidsovereenkomst voorgeschreven rust- of feestdag, vakantiedag of andere niet-individuele vrije dag. Deze tweede optie zal ik hierna samenvatten als werkdagen. Aan de derde optie zal in dit artikel geen aandacht geschonken worden.

Dat partijen een keuze maken, is door het format behoorlijk dwingend. Om geen keuze te maken, moeten partijen echt een keuze onaangekruist laten. Als door partijen geen keuze gemaakt is, is er van contractsweg toch een keuze gemaakt. In voetnoot 9 van het model basisovereenkomst is namelijk opgenomen dat in dat geval partijen geacht worden de optie kalenderdag te hebben aangekruist.

¹ Frank van Cassel - van Zeeland is advocaat bij Simmons & Simmons.

² In par. 1 onder (c) UAV-GC 2005 is de basisovereenkomst gedefinieerd als de modelbasisovereenkomst, in de toelichting van het CROW bij de UAV-GC 2005 wordt in hoofdstuk 4, p. 10-11, ook ingegaan op de verhouding tussen de model basisovereenkomst en de UAV-GC 2005. Hieruit blijkt ook de sterke verwevenheid van de model basisovereenkomst met de UAV-GC 2005.

³ Het CROW heeft een schriftelijke uitgave met ISBN: 90 6628 434 X waarin zowel het model basisovereenkomst is opgenomen als de UAV-GC 2005. Tevens zit in deze uitgave van het CROW een toelichting op het model en de UAV-GC 2005.

⁴ Aldus de aanhef van par. 1 UAV-GC 2005: ‘Aan de volgende in de Overeenkomst met een hoofdletter gebezigde woorden wordt door partijen de bijbehorende betekenis toegekend:’. Aansluitend worden 20 begrippen (a t/m t) gedefinieerd.’

3. Keuze dag bepaalt niet wanneer gewerkt kan worden

Met de keuze voor de definitie van dag in de UAV-GC 2005 wordt niet bepaald op welke dagen opdrachtnemer kan werken. Als in art. 4 van het model basisovereenkomst is gekozen voor werkdagen, dan staat het opdrachtnemer vrij om toch op niet-werkdagen te werken. De keuze in art. 4 staat namelijk los van de vraag op welke dagen in de praktijk wordt gewerkt.⁵ Opdrachtnemer kan derhalve ook op zondag werken, hetgeen niet door iedereen als even wenselijk wordt ervaren. Indien opdrachtgever niet wil dat opdrachtnemer op niet-werkdagen werkt, dan zal opdrachtgever dit moeten opnemen in de vraagspecificatie.

4. Reikwijdte van de keuze

In art. 4 is opgenomen dat de gekozen optie geldt voor de overeenkomst. Het begrip overeenkomst wordt gedefinieerd⁶ als: 'Overeenkomst: de tussen de Opdrachtgever en de Opdrachtnemer tot stand gekomen overeenkomst van aanneming van werk'. De UAV-GC 2005 zijn een set algemene voorwaarden die door partijen van toepassing worden verklaard in art. 1 lid 2 van de basisovereenkomst⁷. Door het van toepassing verklaren van een set algemene voorwaarden, worden deze voorwaarden opgenomen in de overeenkomst zoals gesloten tussen partijen.⁸ De UAV-GC 2005 zijn derhalve onderdeel van de overeenkomst.

Hieruit volgt dat de door partijen gemaakte keuze voor het begrip dag, niet enkel ziet op de basisovereenkomst, maar ook ziet op de UAV-GC 2005.

5. Doorwerking in de UAV-GC 2005

Door de gehele UAV-GC 2005 heen zijn tijdsperiodes benoemd. Een tijdseenheid waarbinnen een van de partijen iets moet doen, of mag doen op straffe van verval van sommige rechten. Deze tijdsperiodes zijn veelal⁹ in dagen uitgedrukt¹⁰. Op dit gebruik van dagen is de door partijen in art. 4 ba-

⁵ Rb Zwolle-Lelystad 3 februari 2010, ECLI:NL:RBZLY:2010:BL9894: 'Bij de beoordeling van wat onder het begrip 'dag' moet worden verstaan is conform het bepaalde in artikel 4 van de basisovereenkomst de vraag op welke dagen in de praktijk wordt gewerkt immers niet relevant.'

⁶ Par. 1 onder (m) UAV-GC 2005.

⁷ Deze bepaling luidt: 'Op de overeenkomst zijn van toepassing de UAV-GC 2005. Partijen verklaren met de inhoud van de UAV-GC 2005 bekend te zijn'.

⁸ Algemene voorwaarden worden in art. 6:231 BW omschreven als: een of meer bedingen die zijn opgesteld teneinde in een aantal overeenkomsten te worden opgenomen. Zie ook Asser/Hartkamp & Sieburgh 6-III 2014/464 en verder.

⁹ In enkele bepalingen is de tijdsperiode niet in dagen uitgedrukt, maar in maanden. Zie par. 16 leden 1, 5 en 7 alsmede par. 47 leden 2, 3 en 4.

¹⁰ Zie de par. 24 leden 2, 3, 4, 5 en 6; par. 27 leden 7 en 8; par. 30 leden 1, 2, 3, 4, 5 en 6; par. 36 lid 7; par. 38 leden 2, 6 en 8 alsmede par. 42 lid 2.



4	11	18	25	1	8	15	22	29
5	12	19	26	2	9	16	23	
6	13	20	27	3	10	17	24	
7	14	21	28	4	11	18	25	
8	15	22	29	5	12	19	26	
14	15	16		19		21	22	
2	9	16	23	7	14	21	28	
3	10	17	24	1	8	15	22	29
4	11	18	25	2	9	16	23	30
5	12	19	26	3	10	17	24	31
6	13	20	27	4	11	18	25	
7	14	21	28	5	12	19	26	
8	15	22	29	6	13	20	27	

sisovereenkomst gekozen optie van toepassing. In de UAV-GC 2005 zijn geen uitzonderingen opgenomen. De gevolgen van de keuze voor het begrip dag zijn verstrekkend. De lengte van een termijn in kalenderdagen is beduidend korter dan de termijn in werkdagen. In een week zitten 7 kalenderdagen, in een maand 28 tot en met 31 kalenderdagen. Het aantal werkdagen in een week is tegenwoordig¹¹ maximaal 5, terwijl het aantal werkdagen varieert van 0 tot 23 per maand. Dit is een significant verschil dat door de gehele UAV-GC 2005 doorwerkt en waar partijen zich niet altijd van bewust zullen zijn. De UAV-GC 2005 kennen zes paragrafen die de term dag hanteren in de zin van een tijdsperiode. Dat zijn de paragrafen 24, 27, 30, 36, 38 en 42. Deze zes paragrafen worden later in dit artikel besproken.

De term dag komt op diverse plaatsen terug in de UAV-GC 2005. Niet iedere keer wordt met de term dag, zoals gekozen door opdrachtgever en opdrachtnemer, een bepaalde termijn aangegeven. Met dag wordt een enkele keer een tijdstip bedoeld. Zo is in par. 11 lid 1 UAV-GC 2005 opgenomen dat opdrachtnemer bekend wordt geacht te zijn met de voor de werkzaamheden van belang zijnde wettelijke voorschriften en beschikkingen van overheidswege, voor zover deze op de dag waarop hij zijn aanbieding heeft gedaan in werking zijn getreden. Voor dit gebruik van het begrip dag is het niet relevant welke optie partijen in art. 4 hebben gekozen. Het blijft dezelfde dag of het nu een ka-

¹¹ In Nederland is de zesdaagse werkweek gangbaar geweest. Mogelijk dat in de toekomst met de 24-uurs economie alle dagen van de week als normale werkdagen worden beschouwd maar dat een individuele werknemer slechts 4 of 5 van deze dagen werkzaam zal zijn. Op dit moment loopt een normale werkweek van maandag tot en met vrijdag.

lenderdag (optie 1), een werkdag (optie 2) of nog een andere variant (optie 3) is.¹²

Voorts wordt in par. 27 lid 3 en par. 29 lid 3 de term dag gehanteerd in de zin dat opdrachtnemer gehouden is gebreken te herstellen die aan de dag treden. Hierbij wordt de term dag gebruikt in zin van aan het licht treden, ontdekt worden. Vanzelfsprekend ziet de gekozen optie in art. 4 basisovereenkomst hierop niet.

6. Par. 24 Keuring, aanvaarding en oplevering van het werk

Par. 24 handelt over de keuring, aanvaarding en oplevering van het werk. Op het moment dat opdrachtnemer van oordeel is dat het werk gereed is voor de aanvaarding, zendt opdrachtnemer een schriftelijk verzoek aan opdrachtgever.¹³ Opdrachtgever zal vervolgens moeten gaan beslissen of hij wel of niet het werk wil gaan keuren. Als opdrachtgever gebruik wil maken van zijn recht op keuring, dan moet hij binnen 7 dagen na de dag van verzending van het verzoek van opdrachtnemer mededeling doen dat hij wil keuren. Als opdrachtgever niet binnen deze termijn van 7 dagen de mededeling doet dat hij wil keuren, verliest opdrachtgever dat recht.¹⁴ Indien in art. 4 basisovereenkomst is aangekruist dat een dag een kalenderdag is, dan heeft opdrachtgever na de mededeling een periode van 7 kalenderdagen, zijnde één kalenderweek, om te beslissen of hij het werk wil keuren én zo ja, om dat aan opdrachtnemer kenbaar te maken. Indien in art. 4 de tweede optie is aangekruist, heeft opdrachtgever een langere periode. In een periode van 7 werkdagen valt immers minimaal één weekend en mogelijk zelfs twee weekenden. Ook wordt de periode langer indien in deze periode van 7 werkdagen de kerstvakantie is gelegen of de bouwvak. Zo kan het gebeuren dat opdrachtgever een periode tot zijn beschikking krijgt van circa 5½ kalenderweek. Het is goed voorstelbaar dat opdrachtnemer zich hier niet van bewust is en juist denkt nog net voor, of aan het begin van de bouwvak te kunnen opleveren.

Indien opdrachtgever niet reageert op het verzoek tot aanvaarding van opdrachtnemer, kan opdrachtnemer na 15 dagen een hernieuwd verzoek

tot aanvaarding doen. Opdrachtgever heeft alsdan een nieuwe periode van 7 dagen. Echter, in deze periode mag hij niet alsnog keuren, dat recht heeft hij prijsgegeven door niet binnen 7 dagen na het eerste verzoek de mededeling te doen dat hij wil keuren. Maar opdrachtgever kan wel alsnog laten weten of hij het werk aanvaardt of niet.¹⁵ Als opdrachtgever niet reageert binnen deze 7 dagen, dan is het werk aanvaard. Al met al een minimale periode van 15 dagen (minimale termijn tot het doen van een hernieuwd verzoek) + 1 dag (dag dat hernieuwd verzoek gedaan wordt¹⁶) + 7 dagen (termijn waarna werk als aanvaard geldt na het doen van het hernieuwde verzoek) = 22 dagen. Dit lijkt op drie kalenderweken en een dag, maar dat is enkel zo indien partijen de optie kalenderdagen hebben gekozen. Anders is deze periode van 22 werkdagen ongeveer een maand. Als in deze periode een vakantie valt, is de periode van 22 werkdagen langer, bijvoorbeeld anderhalve maand of twee maanden.

7. Par. 27 Onderhoudstermijn

Het overeenkomen van een onderhoudstermijn na de oplevering is binnen de UAV-GC 2005 facultatief. De term onderhoudstermijn is misleidend, maar ingeburgerd in de bouwwereld. In de onderhoudstermijn wordt door opdrachtnemer geen onderhoud gepleegd, maar de opdrachtnemer is tijdens deze periode gehouden om gebreken te herstellen die aan de dag treden, tenzij hij niet verantwoordelijk of aansprakelijk is voor deze gebreken. Opdrachtnemer is gehouden om ten minste 20 dagen voor het einde van de onderhoudstermijn een verzoek tot aanvaarding van het werk aan opdrachtgever te zenden. Vervolgens heeft opdrachtgever 10 dagen om het werk te keuren. Ook bij deze periodes van 20 dagen en 10 dagen is het relevant of het gaat om kalenderdagen of om werkdagen.

8. Par. 30 Aanvaarding van het gerealiseerde Meerjarig Onderhoud

Voor de Aanvaarding van het Meerjarig Onderhoud zijn in par. 30 met de hiervoor besproken oplevering (par. 24) vergelijkbare regelingen opgenomen. Grotendeels zijn de regelingen zelfs identiek. Bespreking van de aanvaarding van het meerjarig onderhoud wordt daarom nagelaten.

9. Par. 36 Boetebeding en bonus

De meest voor de hand liggende bepaling waar de keuze voor kalenderdag (optie 1) of werkdagen (optie 2) in doorwerkt, is de boete voor te

¹² Andere bepalingen in de UAV-GC 2005 waarbij dit zo is en waarbij het dan ook niet relevant is welke optie gekozen is, zijn te vinden in par. 11 lid 3 (datum van het doen van de aanbidding), par. 23 leden 6 (datum van het doen van een verzoek tot Acceptatie), 11 (datum intrekken weigering van Acceptatie) en 13 (datum van oordeel Raad van Deskundigen), par. 28 lid 2 (datum van oplevering), par. 28 lid 4 (laatste dag onderhoudstermijn), par. 30 lid 8 (laatste dag onderhoudstermijn), par. 34 lid 1 (dagtekening overeenkomst), par. 42 leden 1 en 2 (dag van het moeten afgeven van prestatieverklaring), par. 47 lid 2 (dagtekening overeenkomst).

¹³ Par. 24 lid 1 UAV-GC 2005.

¹⁴ Dit is bepaald in par. 24 lid 3 UAV-GC 2005. Het recht op keuring herleeft niet als opdrachtgever niets van zich laat horen en nadien aangemaand wordt door opdrachtnemer, zie par. 24 lid 5 UAV-GC 2005.

¹⁵ Par. 24 lid 5 en par. 24 lid 6 UAV-GC 2005.

¹⁶ De dag dat opdrachtnemer het hernieuwde verzoek tot aanvaarding van het werk kan doen, is gelegen na de periode van 15 dagen van par. 24 lid 5. De termijn van 7 dagen ex par. 24 lid 6 voor opdrachtgever gaat vervolgens de dag na de verzending lopen.

late oplevering. De boete voor te late oplevering is indirect geregeld in de UAV-GC 2005. De UAV-GC 2005 hanteren *mijlpaaldata*. Bij overschrijding van een mijlpaaldatum kan door opdrachtgever een boete per dag worden opgelegd. De datum van oplevering wordt voor de toepasselijkheid van de boeteregeling beschouwd als een mijlpaaldatum.¹⁷ De hoogte van de boetebedragen wordt in de basisovereenkomst in art. 16 ingevuld. De boete wordt verder uitgewerkt in par. 36. De berekening van de boete geschiedt per dag, zodat op deze regeling de keuze van art. 4 voor kalenderdagen of werkdagen van toepassing is.

De UAV-GC 2005 kennen ook een bonussysteem. Dit is een omgekeerde korting voor te late oplevering. In dit bonussysteem krijgt opdrachtnemer een bonus voor iedere dag dat hij eerder oplevert dan de overeengekomen opleverdatum. De hoogte van het bonusbedrag wordt ingevuld in art. 16 lid 3 basisovereenkomst. In par. 36 lid 7 UAV-GC 2005 is de bonusregeling verder uitgewerkt. Het verschil tussen kalenderdagen of werkdagen kan, als het bonusbedrag fors is, financieel een groot verschil uitmaken.

Zowel de boeteregeling als de bonusregeling is facultatief. Partijen kunnen kiezen om geen bedragen in te vullen in art. 16 basisovereenkomst. In het geval geen bedrag voor de boete is ingevuld, dan is er geen overeengekomen boete voor het overschrijden van een mijlpaaldatum en dus ook niet voor de oplevering. Dit klinkt voor opdrachtnemer sympathieker dan het waarschijnlijk is. Als er wel een vast boetebedrag is opgenomen voor te late oplevering, dan is een dergelijk bedrag een gefixeerde schadevergoeding¹⁸. Als de schade voor opdrachtgever groter is dan het boetebedrag, kan opdrachtnemer niet gehouden worden om dit hogere schadebedrag te vergoeden. Opdrachtnemer is de contractuele boete verschuldigd, niets minder maar ook niets meer. Het is namelijk een boetebeding waarop art. 6:91 BW en 6:92 BW van toepassing zijn. Art. 6:92 lid 2 BW bepaalt dat hetgeen ingevolge een boetebeding verschuldigd is, in de plaats treedt van de schadevergoeding op grond van de wet. Dit wetsartikel heeft echter geen werking indien er geen boetebeding is overeengekomen. Indien in art. 16 basisovereenkomst UAV-GC geen boetebedrag is opgenomen voor overschrijding van de opleveringsdatum (mijlpaaldatum), dan is er geen boetebeding overeengekomen en zal opdrachtnemer gehouden zijn om de werkelijke schade van opdrachtgever te vergoeden.

10. Par. 38 Zekerheidstelling

Paragraaf 38 UAV-GC 2005 handelt over de zekerheidstelling door opdrachtnemer. De zekerheid die opdrachtnemer moet stellen zal in de vorm van een bankgarantie geschieden, zulks op grond van par. 38 lid 1.¹⁹ In bijlage B van de UAV-GC 2005 is een model van de door opdrachtnemer te stellen zekerheidstelling opgenomen. Het ligt voor de hand dat opdrachtnemer een bankgarantie stelt overeenkomstig dit model. In par. 38 lid 2 en in het model van de bankgarantie is opgenomen, dat als opdrachtgever voornemens is om de bankgarantie te trekken, opdrachtgever per aangetekende brief aan opdrachtnemer ter kennis moet brengen dat opdrachtgever voornemens is om de bankgarantie in te roepen. Eerst 14 dagen nadien kan opdrachtgever de bankgarantie inroepen. In deze 14 dagen kan opdrachtnemer een spoedgeschil aanhangig maken om de uitbetaling van de bankgarantie tegen te houden. Als opdrachtnemer hiertoe overgaat, dient hij een bewijs van het instellen van de vordering aan de bank²⁰ te overleggen opdat de bank niet tot uitbetaling overgaat. Opdrachtgever dient op grond van het model van de bankgarantie een afschrift van de aangetekende brief te verstrekken aan de bank. De verzenddatum van deze aangetekende brief dient op dat moment ten minste 14 dagen verstreken te zijn. Opdrachtgever verstuurt derhalve de aangetekende brief aan opdrachtnemer en wacht nadien minimaal 14 dagen alvorens hij een kopie aan de bank stuurt om uitbetaling onder de bankgarantie te krijgen.

Uitgaande van de normale gang van zaken dat de bankgarantie opgesteld is conform dit model, dan is in de tekst van de bankgarantie de termijn van 14 dagen opgenomen. Op grond van art. 3 lid 1 sub c onder IX basisovereenkomst behoort de bankgarantie tot de contractdocumenten, zodat de keuze van het begrip dag ook ziet op de bankgarantie. Het lijkt logisch om deze termijn van 14 dagen te zien als twee weken, maar als in art. 4 basisovereenkomst de tweede optie is aangekruist, dan is de periode ongeveer drie weken. De termijn van 14 dagen is nog langer als in deze periode een of meerdere kalenderdagen zijn gelegen die vallen op een algemeen of ter plaatse van het Werk erkende, of door de overheid dan wel bij of krachtens collectieve arbeidsovereenkomst voorgeschreven rust- of feestdag, vakantiedag of andere niet-individuele vrije dag.

¹⁹ Tenzij partijen zijn overeengekomen dat opdrachtnemer geen zekerheid zal stellen, zulks is geregeld in art. 17 basisovereenkomst.

²⁰ In de UAV-GC wordt deze instelling aangeduid met 'borg'. De te stellen zekerheid op grond van de UAV-GC 2005 is een onafhankelijke (of abstracte) bankgarantie. Een dergelijke zekerheidstelling is geen borgstelling (art. 7:850 BW). Zie ook Asser/*Van Schaick 7-VIII** 2012/66 alsmede N.H.A. Kampschreur, 'De bankgarantie', in: M.M. van Rossum & P.H.L.M. Kuypers (red.), *Garanties in de rechtspraak*, Deventer: Wolters Kluwer 2015, p. 298-299.

¹⁷ Par. 36 lid 2 UAV-GC 2005.

¹⁸ Zie bijvoorbeeld RvA 28 februari 2014, No. 71.861; RvA 11 februari 2013 No. 33.115 en RvA 8 juni 2009 No. 29.925.

De vraag die dan rijst is of de bank rekening mag of moet houden met de door de partijen gemaakte keuze van de betekenis van de term dag door de keuze in art. 4 basisovereenkomst. Of dat de bank juist géén rekening mag houden met deze door partijen gemaakte keuze. De tekst van de bankgarantie dient uitgelegd te worden.

De uitleg van een bankgarantie geschiedt volgens de Haviltex-norm, aldus de Hoge Raad in *Haefner/ABN-AMRO*²¹:

‘3.4 (...) Of een bankgarantie voor de uitgevende bank beroep op de achterliggende overeenkomst al dan niet uitsluit, moet van geval tot geval worden beslist door na te gaan welke zin betrokkenen in de gegeven omstandigheden over en weer redelijkerwijs aan de bewoordingen van de garantie mochten toekennen en wat zij te dien aanzien redelijkerwijs van elkaar mochten verwachten (vgl. HR 13 maart 1981, nr. 11647, *NJ* 1981, 635).’

Bij de uitleg dient wel de nodige terughoudendheid te worden betracht. Het kan niet zo zijn dat via uitleg bepalingen worden toegevoegd aan een abstracte bankgarantie of dat via uitleg wordt afgeweken van duidelijke bepalingen.²² De voorwaarden voor betaling dienen zo veel mogelijk objectief te worden uitgelegd. In beginsel ligt die uitleg van een bepaling voor de hand die het meest aansluit bij de letterlijke bewoordingen van de bankgarantie.²³ Zie in dit kader de Hoge Raad in de zaak *Anthea Yachting/ABN AMRO*²⁴:

‘3.4.2 Bij de beoordeling van dit onderdeel moet worden vooropgesteld dat het hof kennelijk en terecht tot uitgangspunt heeft genomen dat, gelet op het karakter van een bankgarantie als de onderhavige en de functie die dergelijke garanties in het handelsverkeer vervullen en gelet op de positie van de bank die zowel de belangen van degene die de opdracht gaf tot het stellen van de garantie, als van degene te wiens gunste de garantie is gesteld, in het oog moet houden, een strikte toepassing door de bank van de in de garantie gestelde voorwaarden geboden is.’

De periodes van 14 dagen die genoemd worden in de bankgarantie die bij de UAV-GC 2005 hoort, zouden kunnen duiden op twee kalenderweken. In twee kalenderweken zitten 14 kalenderdagen. Voor mensen die niet werkzaam zijn in de bouw, zoals een bankmedewerker, zal een termijn van 14 dagen niet duiden op 14 werkdagen. Deze termijn van 14 dagen wordt (voor hen) eerst onduidelijk als bekendheid verworven wordt met het achterliggende

contract: een bouwcontract waar het begrip dag gedefinieerd wordt.

Een logische uitleg van de te stellen bankgarantie is dat de bank na 14 kalenderdagen gehouden zal zijn om tot uitbetaling over te gaan. Deze termijn van 14 kalenderdagen zal de bank ook moeten aanhouden als in art. 4 van de basisovereenkomst de optie werkdagen is aangekruist, want dat de bank naar het achterliggende contract mag kijken om de (duidelijke) bepalingen van de bankgarantie in te vullen, lijkt niet in lijn met de jurisprudentie van de Hoge Raad²⁵. Geheel uitgesloten is zulks evenwel niet, zodat op dit moment er geen zekerheid is. Bij de keuze in art. 4 basisovereenkomst voor werkdagen verdient de termijn in de te stellen bankgarantie daarom aandacht.²⁶ Het is verstandig om in de tekst van de bankgarantie de gekozen definitie van dag te verwerken. Dit voorkomt misverstanden.

11. Par. 42 In gebreke blijven, onvermogen of overlijden van de opdrachtgever

De laatste bepaling van de UAV-GC 2005 waar de term dag wordt gebruikt is par. 42 lid 2. Deze paragraaf gaat over het uitblijven van betaling of het uitblijven van het afgeven van een prestatieverklaring. Indien opdrachtgever een factuur heeft ontvangen en niet binnen 4 weken tot betaling²⁷ overgaat, dan is opdrachtgever rente verschuldigd. Bij uitblijven van betaling kan opdrachtnemer na 14 dagen een schriftelijke aanmaning verzenden. Na verloop van 14 dagen na verzending van deze aanmaning wordt het rentepercentage met twee verhoogd. De opdrachtnemer is tevens gerechtigd om de werkzaamheden te schorsen of tot ontbinding over te gaan, indien opdrachtgever nog immer niet heeft betaald en opdrachtnemer in zijn aanmaning heeft vermeld dat hij (mogelijk) overgaat tot schorsing en/of ontbinding. Voor het ten onrechte uitblijven van het afgeven van een prestatieverklaring gelden deze bepalingen eveneens.

In par. 42 lid 2 zijn derhalve cumulatief twee periodes van 14 dagen opgenomen. Tussen deze twee periodes van 14 dagen is minimaal één dag gelegen: opdrachtnemer kan zijn aanmaning namelijk eerst zenden na verloop van 14 dagen waarop de betaling (of afgifte prestatieverklaring) uiterlijk had moeten plaatsvinden. Als opdrachtnemer goed op de termijnen let, kan hij bij het uitblijven van de betaling of de prestatieverklaring na 14 dagen + 1 dag + 14 dagen = 29 dagen het werk stilleggen. Als met art. 4

²⁵ Zie noot 24.

²⁶ Uiteraard verdient de termijn in de bankgarantie ook aandacht als voor de derde optie in art. 4 basisovereenkomst is gekozen, aan deze optie wordt in dit artikel echter geen aandacht geschonken.

²⁷ De betalingstermijn is geregeld in par. 33 lid 7 UAV-GC 2005. Deze betalingstermijn is niet uitgedrukt in dagen maar in weken, zodat art. 4 basisovereenkomst geen invloed heeft op de lengte van de betalingstermijn.

²¹ HR 25 september 1998, ECLI:NL:HR:1998:ZC2716, *NJ* 1998/892 (*Haefner/ABN-AMRO*).

²² S.A. Kruisinga, 'Uitleg van bankgaranties', *NTBR* 2007/9, p. 383.

²³ N.H.A. Kampschreur a.w., p. 302-303.

²⁴ HR 26 maart 2004, ECLI:NL:HR:2004:A02778, *NJ* 2004/309, m.nt. Van Schilfgaarde (*Anthea Yachting/ABN AMRO*).

basisovereenkomst gekozen is voor kalenderdagen, betekent dit dat opdrachtnemer na krap een maand het werk stil kan leggen. In het geval de keuze is gemaakt voor werkdagen in art. 4 basisovereenkomst, is deze termijn beduidend langer.

12. Slot

Bij een eerste kennismaking met de mogelijkheid van de UAV-GC 2005 om een keuze te maken voor kalenderdag (optie 1: *kalenderdag*) of werkdag (optie 2: *kalenderdag, tenzij deze valt op een algemeen of ter plaatse van het Werk erkende, of door de overheid dan wel bij of krachtens collectieve arbeidsovereenkomst voorgeschreven rust- of feestdag, vakantiedag of andere niet individuele vrije dag.*), zal veelal gedacht worden dat deze keuze enkel impact heeft op de korting wegens te late oplevering. Immers, als

partijen een discussie hebben over kalenderdagen of werkdagen, dan is dat nagenoeg altijd²⁸ gerelateerd aan de bouwtermijn en de boete wegens te late oplevering. Het lijkt ook logisch dat de keuze voor kalenderdag of werkdag enkel voor de werking van de boete en bonus werking heeft en voor het overige geen impact op de bepalingen zou hebben. Het onderwerp boete/bonus heeft een duidelijke relatie met het werk en de voortgang ervan. De overige onderwerpen lijken meer in de administratieve hoek te zitten, waardoor niet direct een link met de keuze tussen kalenderdagen of werkdagen gemaakt zal worden. In de UAV-GC 2005 gaat de keuze voor het begrip dag evenwel verder dan enkel het boete-bonusbeding. Ook de overige hier genoemde vijf paragrafen die meer zien op administratieve bepalingen, die niet direct het werk raken en geen of weinig relatie hebben met de voortgang van het werk, worden beïnvloed door deze keuze. ●

²⁸ Zie bijvoorbeeld RvA 22 juni 2016 No. 34.650, RvA 28 mei 2015 No. 34.687 en RvA 6 maart 2012 No. 30.567.