

# WIKBORG | REIN

---

*E-handel: Fjernsalg av varer og levering av digitalt innhold*

---

Emily M. Weitzenboeck

8. september 2016

# Forslag til to nye direktiver innenfor eHandelsrett:

1. *Forslag til direktiv om visse aspekter av avtaler om levering av digitalt innhold COM(2015) 634 final*
2. *Forslag til direktiv om visse aspekter vedr. avtaler for online- og andre fjernsalg av varer COM (2015) 635 final*

*Begge gjelder forbrukeravtaler*

*Totalharmonisering*

Forbrukerkjøpsdir.  
1999/44

(gjelder all salg av  
varer)

- mangel
- mangelsvirkninger

fkjl.

- mangel
- forsinkelser  
[CISG]
- virkninger

Forbrukerrettighets-  
direktiv 2011/83

- opplysningsplikt  
ved alle typer  
forbrukersalg
- angrerett ved  
fjernsalg el. salg  
utenfor faste  
forretningslokaler

- avtl. § 38b
- angrl.  
[fjernsalg el.  
salg utenfor  
faste  
forretnings-  
lokaler]

Forbrukerkjøpsdir.  
1999/44

(gjelder all salg av  
varer)

- mangel
- mangelsvirkninger

fkjl.

- mangel
- forsinkelser  
[CISG]
- virkninger

Forbrukerrettighets-  
direktiv 2011/83

- opplysningsplikt  
ved alle typer  
forbrukersalg
- angrerett ved  
fjernsalg el. salg  
utenfor faste  
forretningslokaler

- avtl. § 38b
- angrl.  
[fjernsalg el.  
salg utenfor  
faste  
forretnings-  
lokaler]

Forbrukerkjøpsdir.  
1999/44

(gjelder ~~all~~-salg av  
varer som ikke er  
fjernsalg)

- mangel
- mangelsvirkninger

fkjl.

- mangel
- forsinkelser  
[CISG]
- virkninger

Forslag til direktiv  
om fjernsalg av  
varer

- mangel
- mangelsvirkninger

Forslag til direktiv  
om digitalt innhold

- mangel
- mangelsvirkninger
- si opp avtaler med  
bindingstid

Forbrukerrettighets-  
direktiv 2011/83

- opplysningsplikt  
ved alle typer  
forbrukersalg
- angrerett ved  
fjernsalg el. salg  
utenfor faste  
forretningslokaler

- avtl. § 38b

- angrl.  
[fjernsalg el.  
salg utenfor  
faste  
forretnings-  
lokaler]

# Ulike regler for kjøp av samme vare

---

1. *Dersom direktivforslaget om fjernsalg av varer vedtas og gjennomføres i norsk rett:*

- *to ulike regler for kjøp av samme vare avhengig av om varen er kjøpt i butikk eller ved fjernsalg*
  - "[T]he EEA EFTA States firmly believe that an instrument giving different rights for consumers depending on the sales channel, whether online or offline, is not the way forward. If consumer rights in key areas are different online, this may increase legal uncertainty among consumers and traders and give one sales channel a competitive advantage over another."

*EEA EFTA Comment on online purchases*

# *Forslag om fjernsalg av varer*

# Overenstemmelse med avtalen

---

- 1. Vilkårene som må være oppfylt for at varen skal være i avtalemessig stand:*
  - varen skal være i overenstemmelse med avtalen*
  - objektive og subjektive kriterier*



# Mangelsvurdering

---

## 1. Noen endringer:

- *Strengere vilkår for å fravike krav til varens overenstemmelse med avtale og krav til korrekt installering:*
  - fkjl. § 16 tredje ledd: "Forbrukeren kan ikke gjøre gjeldende som en mangel noe han eller hun **kjente eller måtte kjenne til** ved kjøpet."
  - forslaget: art. 4 nr. 3: "En aftale om at fravige, gjøre undtagelse fra eller ændre retsvirkningerne af artikel 5 [*krav til varens overenstemmelse med avtalen*] og 6 [*feilaktig installering*] til skade for forbrukeren er kun gyldig, hvis forbrukeren ved aftalens indgåelse **kendte til** varens særlige stand og **udtrykkeligt accepterende** denne særlige stand, da aftalen ble indgået."
- *Selgeren kan vise at han ikke kjente til og ikke med rimelighet kunne ha kjent til opplysning om varens egenskaper gitt av en tidligere salgsledd (art. 5 litra c) nr. i) contra fkjl. § 16 annet ledd).*
- *Ikke opplysningsplikt for selgeren*
  - saml. fkjl. § 16 første ledd litra b)

# Relevant tidspunkt for mangelsbedømmelse

---

*1. Art. 8(2) regulerer risikoens overgang i de tilfeller varen blir installert av selgeren eller på vegne av selgeren. Relevant tidspunkt:*

- når varen skal installeres av selgeren eller på hans vegn, ved fullført installasjon*
- når varen skal installeres av forbrukeren, etter rimelig tid etter at forbrukeren har fått varen i sin besittelsen men ikke senere enn 30 dager*

# Rangering av mangelsbeføyelser

---

## 1. Forbrukeren har rett til:

- (1) retting eller omlevering innen rimelig tid og uten vesentlig ulemper
  - i utgangspunkt har forbrukeren rett til å velge (art. 11) så lenge kostnader ikke er uforholdsmessig og/eller ulemper vesentlige
  - ved omlevering, skal forbrukeren:
    - ikke betale for bruk
    - fjerne den mangelfulle varen og installere på nytt ombytningsvaren
- (2) prisavslag eller heving, såfremt mangelen ikke er blitt avhjulpet eller kan avhjelpes ved retting eller omlevering
  - vedr. heving:
    - er ment som "siste utvei" for forbrukeren
    - kan påberøpes også hvor avviket fra kontraktsmessig stand er uvesentlige ("minor")
    - forbrukeren skal returnere varen innen 14 dager fra hevingserklæringen
    - selgeren skal tilbakebetale pris og returkostnader senest 14 dager fra hevingserklæringen

## 2. Tilbakeholdelsesrett

# Lengde av bevisbyrden

---

- 1. En mangel som viser seg innen 2 år etter risikoens overgang, formodes å ha eksistert ved risikoens overgang med mindre dette er uforenlig med varens art eller med mangelens (art. 8 nr. 3) :*
  - saml. fkjl. § 18 annet ledd kun pålegger selgeren bevisbyrde de første 6 måneder.*

# Kun en absolutt reklamasjonsfrist

---

- 1. Selgeren er ansvarlig for feil som viser seg innenfor 2 år fra risikoens overgang, jf. art.14.*
- 2. Ingen relativ reklamasjonsfrist.*

# *Forslag om digitalt innhold*

# Digitalt innhold

---

1. *Digitalt innhold, angrl. § 5 litra i:*

- *"data som blir fremstilt og levert i digital form"*

2. *Digitalt innhold, forslaget, artikkel 2, nr. 1:*

- *"a) data, der fremstilles og leveres i digital form, f.eks. video, lyd, applikationer, digitale spil og øvrig software og*
- *b) en tjeneste, der muliggør fremstilling, behandling eller opbevaring af data i digital form, hvor sådanne data leveres af forbrugeren, og*
- *c) en tjeneste, der muliggør deling af og enhver anden form for interaktion med data i digital form, som leveres af andre brugere af tjenesten ."*

# Vederlaget

---

*Direktivet gjelder både der motytelsen fra forbrukeren er betaling av en pris (= penger) eller der forbrukeren skal aktivt levere en annen motytelse enn penger i form av personopplysninger eller annen data.*





# Levering

---

- 1. Leverandøren skal levere det digitale innholdet straks etter inngåelsen av avtalen, med mindre partene har avtalt annet.*



# Overensstemmelse med avtalen

---

## *1. Den digitale ytelsen skal være:*

- i samsvar med avtalen; dersom det ikke foreligger eksplisitt avtale, skal avtalemessigheten vurderes ut fra objektive kriterier, jf. art.6;*
- egnet til formålet;*
- leveres sammen med eventuell veiledning og kundestøtte;*
- oppdateres som beskrevet i avtalen;*
- i overensstemmelse med den nyeste versjonen av det digitale innholdet som var tilgjengelig på tidspunktet for avtaleinngåelsen;*
- svare til eksisterende internasjonale tekniske standarder, evt. gjeldende bransjeregler og god praksis;*
- svare til markedsføring.*

# Mangel

---

- 1. Den digitale ytelsen skal kunne integreres i forbrukerens "digitale miljø", dvs. hardware, digitalt innhold og nettverksforbindelse i det omfang disse er under forbrukerens kontroll.*
- Dersom leverandøren er ansvarlig for feilaktig installasjon av den digitale ytelsen, foreligger en mangel.

# Misligholdsvirkninger

---

1. *Krav på avhjelp innenfor et rimelig tidsrom, og uten vesentlig ulempe for forbrukeren, dersom kostnadene ikke er uforholdsmessig*
2. *Krav på prisavslag eller heving*
3. *Heving dersom "manglen hæmmer det digitale indholds funktionalitet, interoperabilitet og øvrige hovedfunksjoner såsom tilgjengelighet, kontinuitet og sikkerhet"*
  - *Bevisbyrde hos leverandøren.*

# Rett til erstatning

---

- 1. Erstatningsrett for positiv kontraktsinteresse i tilfeller hvor det har skjedd en skade på forbrukerens "digitale miljø".*
  - "digitalt miljø: hardware, digitalt innhold og nettværksforbindelse i det omfang, disse er under forbrukerens kontroll"*
- 2. Medlemsstatene skal fastlegge de nærmere vilkår for utøvelse av erstatningsretten.*

# Rett til opphevelse av langsiktige avtaler

---

- 1. Dette gjelder avtaler som er inngått for en ubestemt periode eller for en periode på over 12 måneder:
  - Forbrukeren må gi melding til leverandøren 14 dager før opphevelsen trer i kraft.*

# Kontaktinformasjon

---

## **OSLO**

Tel +47 22 82 75 00

Fax +47 22 82 75 01

**oslo@wr.no**

## **LONDON**

Tel +44 20 7367 0300

Fax +44 20 7367 0301

**london@wr.no**

## **KOBE**

Tel +81 78 272 1777

Fax +81 78 272 1788

**kobe@wr.no**

## **BERGEN**

Tel +47 55 21 52 00

Fax +47 55 21 52 01

**bergen@wr.no**

## **SINGAPORE**

Tel +65 6438 4498

Fax +65 6438 4496

**singapore@wr.no**

## **SHANGHAI**

Tel +86 21 6339 0101

Fax +86 21 6339 0606

**shanghai@wr.no**

**www.wr.no**

