

fatter således alle generelt formulerede klausuler, der direkte eller indirekte – f.eks. ved at erklære, at køberen er bekendt med enhver mangel – fritager sælgeren for at hæfte for eventuelle mangler

Det forekommer også, at sælgeren i aftalen tager et specificeret forbehold vedrørende bestemte positive eller negative egenskaber ved salgsgenstanden, således at disse forhold ikke skal kunne betragtes som mangler. Sådanne konkrete forbehold er ikke omfattet af bestemmelsen i stk. 1. Kommer et konkret forbehold i konflikt med de ufravigelige bestemmelser i købelovens § 76, stk. 1, nr. 1-3, kan sælgeren dog ikke fritages for køberens eventuelle mangelsbeføjelser. Der henvises i øvrigt til bemærkningerne til lovforslagets § 1, nr. 5 (den foreslåede § 75 a).

Efter *stk. 2* begrænses forbrugers adgang til at gøre mangelsbeføjelser gældende i samme omfang som hidtil ved køb af brugte varer på offentlig auktion, hvor der er mulighed for at være fysisk til stede. Begrænsningen i køberens mangelsbeføjelser gælder således ved traditionelle auktionssalg, men ikke ved f.eks. auktionssalg via Internettet.

Ved auktionssalg, hvor forbrugeren kan være til stede, vil forbrugeren alene påberåbe sig, at salgsgenstanden er mangelfuld, hvis det følger af lovens § 76, stk. 1, nr. 1-3, eller hvis salgsgenstanden er i væsentlig ringere stand, end forbrugeren under hensyn til omstændighederne havde grund til at regne med. Der skal normalt ikke tages hensyn til salgsgenstandens pris, idet vurderingen af, hvad forbrugeren kunne forvente med hensyn til salgsgenstandens stand ikke bør afhænge af varens pris i de omhandlede tilfælde, hvor prisen beror på de øvrige bud på auktionen. Det er dog ikke udelukket, at salgsprisen kan indgå i vurderingen af, hvad forbrugeren under hensyn til omstændighederne havde grund til at regne med – navnlig i tilfælde, hvor der ved auktionen over genstanden er fastsat en minimumspris.

Bestemmelsen kan ikke fraviges til skade for forbrugeren, jf. lovforslagets § 1, nr. 1 (den foreslåede § 1, stk. 2).

Bestemmelsen tilsigter at gennemføre direktivets artikel 1, stk. 3, og 7, stk. 1.

Der henvises til de almindelige bemærkninger pkt. 5.2. og til betænkningen side 185-186.

Til nr. 8

Til § 77 a

Bestemmelsen vedrører tidspunktet for mangelsbømmelsen og erstatter i forbrugerforhold den gældende § 44.

Bestemmelsen foreslås gjort beskyttelsespræceptiv, jf. lovforslagets § 1, nr. 1 (den foreslåede § 1, stk. 2).

Til stk. 1

I lighed med § 44 indebærer den foreslåede bestemmelse, at der ved vurderingen af, om salgsgenstanden lider af en mangel, tages udgangspunkt i varens beskaffenhed på det tidspunkt, hvor risikoen overgår til forbrugeren. Dette vil normalt være det tidspunkt, hvor varen overgives til forbrugeren, jf. lovens § 9 og § 73 (som ikke ændres).

Det forhold, at sælger også hæfter for skjulte defekter, der først giver sig synlige udslag efter leveringen, er tydeliggjort ved formuleringen af bestemmelsens 2. pkt., hvorefter sælger hæfter for mangler, selv om de først viser sig efter tidspunktet for risikoens overgang. Det afgørende er således, om kimen til manglen var til stede på det angivne tidspunkt.

Der er ikke med den foreslåede bestemmelse tilsigtet nogen realitetsændring i forhold til gældende ret.

Til stk. 2

Efter den foreslåede bestemmelse foreligger der altid en mangel, hvis salgsgenstanden på grund af sælgerens manglende opfyldelse af sine forpligtelser efter aftalen ikke svarer til, hvad forbrugeren kan kræve i medfør af de foreslåede §§ 75 a-77. Sælgers manglende opfyldelse af sine konkrete aftalemæssige forpligtelser udgør således altid en mangel, uanset om risikoen for salgsgenstanden forinden er overgået til forbrugeren.

Bestemmelsen vedrører således sælgers forsømmelse. Den foreslåede bestemmelse rækker videre end den gældende § 44 (som ikke ændres uden for forbrugerkøb), idet forhold, der kan henføres til sælgers manglende opfyldelse af de aftalemæssige forpligtelser i øvrigt udgør en mangel, selv om der ikke er noget at bebrejde sælgeren.

Bestemmelsen kan navnlig få selvstændig betydning i tilfælde, hvor sælger ved købsaftalen har påtaget sig at installere eller montere salgsgenstanden, og hvor installationen mv. er behæftet med fejl. Den fejlagtige installation vil efter bestemmelsen i sig selv udløse mangelsbeføjelser for forbrugeren – dvs. uafhængigt af, om der ved den fejlagtige installation er blevet påført salgsgenstanden en skade.

Bestemmelsen vil endvidere have betydning, såfremt forbrugeren ikke i forbindelse med købet har modtaget de fornødne oplysninger om varens montering mv., jf. den foreslåede § 75 a, stk. 1, og § 76, stk. 1, nr. 4, 2. led. Forvolder forbrugeren efter risikoens overgang skade på produktet som følge af den fejlbehæftede eller manglende brugsvejledning, fore-