Besluit
Openbaar

Ons kenmerk: ACM/DC/2015/207054_OV
Zaaknummer: 15.0895.29
Datum: 27 november 2015

Pagina 1/6
Muzenstraat 41 | 2511 WB Den Haag
Postbus 16326 | 2500 BH Den Haag
T 070 722 20 00 | F 070 722 23 55
info@acm.nl | www.acm.nl | www.consuwijzer.nl

1. Samenvatting

1 De Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) constateert dat Wise Men Media B.V. (hierna: WMM) niet heeft voldaan aan een informatievordering van ACM. ACM oordeelt dat WMM hiermee artikel 6b van de Instellingswet ACM (hierna: Instellingswet) overtreedt. Om die reden legt ACM een last onder dwangsom op aan WMM van €5.000 per dag tot een maximum van €75.000.

2. Feiten

2 ACM ontvangt veel meldingen van consumenten die na het bestellen van een gratis proefpakket onverwacht worden geconfronteerd met een rekening. ACM is op 2 juni 2015 een consumentenvoorlichtingscampagne gestart over ongevraagde vervolgzendingen. Naast de campagne heeft ACM ook besloten tot verscherpt toezicht op de ondernemingen waarover ACM meldingen ontvangt.

3 ACM heeft diverse partijen benaderd waarover zij in de periode 1 januari 2015 tot 1 juni 2015, via haar informatieloket ConsuWijzer, veel meldingen van consumenten ontving. Zo ook WMM. Consumenten die een melding doorgaven over WMM, gaven aan dat zij van mening waren dat zij van WMM onterechte rekeningen ontvingen voor het toezenden van producten.

4 ACM heeft WMM, op 2 juni 2015[1] en op 20 juli 2015[2] een informatievordering op grond van artikel 5:17 van de Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb) gestuurd. ACM heeft WMM verzocht om informatie, om te kunnen beoordelen of WMM voldoet aan de consumentenwetgeving bij het aanbieden van haar producten. WMM heeft gehoor gegeven aan beide informatievorderingen en de gevorderde informatie verstrekt.[3]

5 ACM heeft op 8 september 2015[4] WMM[5] laten weten dat zij een onderzoek start naar de handelwijze van WMM, wegens het redelijk vermoeden van een oneerlijke handelspraktijk. Meer specifiek heeft ACM het vermoeden dat WMM haar producten als 'gratis' aanprijst, terwijl dit feitelijk niet zo is. Dit is niet toegestaan op grond van artikel 6:193, sub t, van het Bugerlijk

[1] 2015202999

[2] 2015204118

[3] 2015101745 en 2015102063

[4] 2015205068

[5] KvK-nummer 56187785

Wetboek (hierna: BW). ACM heeft op 3 september 2015 de gemachtigde van WWM hierover ingelicht.

6 In het kader van dit onderzoek heeft ACM op 3 november 2015[6] WMM, nogmaals een informatievordering gestuurd op grond van artikel 5:17 van de Awb. De vordering was bedoeld om meer duidelijkheid te verkrijgen omtrent de handelwijze van WMM. In de vordering stond dat WMM de gevorderde informatie uiterlijk 10 november 2015 bij ACM moest aanleveren.

7 Op 3 november 2015 hebben toezichthouders van ACM de gemachtigde van WMM telefonisch en via e-mail[7] geïnformeerd over de informatievordering. ACM heeft daarbij aangegeven dat WMM de verstrekte informatie, indien zij dat wenste, in een gesprek mocht komen toelichten.

8 Op 10 november 2015 heeft ACM vastgesteld dat zij geen informatie heeft ontvangen van WMM naar aanleiding van haar informatieverzoek van 3 november 2015. WMM heeft ook niet op een andere manier gereageerd op het informatieverzoek van 3 november 2015.

9 Op 10 november 2015 hebben toezichthouders van ACM telefonisch contact opgenomen met de gemachtigde van WMM. Zij gaf aan dat ze de informatievordering direct na ontvangst had doorgeleid aan haar cliënt. De toezichthouders van ACM gaven aan dat WWM door het uitblijven van een reactie, niet aan haar medewerkingsplicht zou voldoen. ACM heeft vervolgens WMM tot 13 november 2015 gegeven om een reactie te geven.

10 Een reactie van WMM bleef uit. Op 13 november 2015 hebben toezichthouders van ACM opnieuw contact gezocht met de gemachtigde van WMM. In dit telefoongesprek hebben zij aangegeven dat WMM niet aan haar medewerkingsplicht voldoet, omdat zij niet heeft voldaan aan de vordering tot informatie van ACM van 3 november 2015. De toezichthouders hebben tevens aangegeven dat ACM voornemens is in deze handhavend op te treden richting WMM. Gemachtigde vertelde in dit gesprek dat zij mogelijk in de nabije toekomst niet meer als gemachtigde van WMM zou optreden.

11 Toezichthouders van ACM hebben daarom tevens getracht op 13 november 2015 rechtstreeks telefonisch contact te leggen met WMM. Via het telefoonnummer zoals geregistreerd in het handelsregister van de Kamer van Koophandel (hierna: KvK). Op dit telefoonnummer werd opgenomen door een telefoniste van de receptie van het kantoorgebouw aan Beechavenue 54 Schiphol-Rijk. Dit is ook het adres waarop WMM in de KvK staat geregistreerd. Deze telefoniste vertelde dat deze receptie is ingehuurd door WMM om de post en telefoon af te handelen. De toezichthouders hebben aangegeven in contact te willen treden met WMM vanwege een

[6] 2015206428

[7] 2015406323

vordering tot informatie in het kader van een lopend onderzoek naar een mogelijke overtreding van consumentenwetgeving door WMM. De telefoniste gaf aan de toezichthouders niet verder te kunnen helpen. Zij gaf aan dat contact mogelijk is door een schriftelijk verzoek te sturen naar eerdergenoemd adres.

12 Op 17 november 2015 heeft ACM per brief een laatste dwingende oproep gestuurd aan WMM om alsnog en uiterlijk 23 november 2015 om 12:00 uur, de gevorderde informatie te verstrekken.[8] In de brief heeft ACM tevens aangekondigd handhavend op te treden indien WMM niet voldoet aan deze oproep.

13 Op dezelfde dag heeft ACM de laatste dwingende oproep aan WMM tevens per mail verstuurd aan de gemachtigde van WMM.[9] Hierop heeft de gemachtigde van WMM telefonisch contact opgenomen met ACM. In dit telefoongesprek heeft zij laten weten niet meer als gemachtigde op te treden voor WMM. Zij heeft dit dezelfde dag per mail bevestigd.[10]

14 Tot op heden heeft ACM geen reactie van WMM gekregen en ook de gevorderde informatie niet ontvangen van WMM.

3. Juridisch kader

15 Op grond van artikel 2.2 van de Wet handhaving consumentenbescherming (hierna: Whc) is ACM belast met het toezicht op de naleving van artikel 8.8 van de Whc.

16 Artikel 8.8 van de Whc luidt, voor zover hier relevant:
"*Het is een handelaar […] niet toegestaan oneerlijke handelspraktijken te verrichten […]*"

17 Op grond van artikel 8.8 Whc neemt een handelaar de bepalingen van afdeling 3A van Titel 3 van boek 6 van het BW in acht (artikelen 6:193a-193j van het BW). In deze afdeling zijn de bepalingen opgenomen inzake oneerlijke handelspraktijken.

18 Een handelspraktijk die is opgenomen in de zwarte lijst met concrete gedragingen is automatisch oneerlijk en verboden. Artikel 6:193g van het BW bevat gedragingen die onder alle omstandigheden misleidend zijn.

---

[8] 2015206817

[9] 2015406675

[10] 2015309004

19 Artikel 6:193g luidt, voor zover hier relevant:
"*De volgende handelspraktijken zijn onder alle omstandigheden misleidend*:
[…]
t. een product als gratis, voor niets of kosteloos te omschrijven als de consument iets anders moet betalen dan de onvermijdelijke kosten om in te gaan op het aanbod en het product af te halen dan wel dit te laten bezorgen; […]"

20 Op grond van artikel 5:17 van de Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb) is een toezichthouder bevoegd inzage te vorderen van zakelijke gegevens en bescheiden.

21 Op grond van artikel 5:20 van de Awb is een ieder verplicht aan een toezichthouder binnen de door hem gestelde redelijke termijn alle medewerking te verlenen die deze redelijkerwijs kan vorderen bij de uitoefening van zijn bevoegdheden.

22 Op grond van artikel 6b van de Instellingswet dient een ieder de gevraagde inlichtingen te verstrekken aan ACM.

23 Artikel 6b van de Instellingswet luidt, voor zover hier relevant:
"*1. Een ieder verstrekt de Autoriteit Consument en Markt desgevraagd de gegevens en inlichtingen en verschaft haar desgevraagd inzage in de gegevens en bescheiden die redelijkerwijs nodig zijn voor de uitvoering van de in artikel 2, tweede lid, bedoelde taken.*
2. De Autoriteit Consument en Markt kan een termijn stellen waarbinnen de in het eerste lid bedoelde gegevens, inlichtingen of bescheiden worden verstrekt. […]"

24 Op grond van artikel 12m, eerste lid, sub a en sub c, van de Instellingswet kan ACM een last onder dwangsom opleggen voor overtreding van artikel 6b van de Instellingswet en artikel 5:20 van de Awb.

25 Artikel 12m van de Instellingswet luidt, voor zover hier relevant:
"*1. De Autoriteit Consument en Markt kan in geval van:*
a. overtreding van artikel 6b, eerste en tweede lid,
[…]
c. overtreding van artikel 5:20, eerste lid, van de Algemene wet bestuursrecht […]
3. Ingeval van een overtreding als bedoeld in het eerste lid, onderdelen a […],of ingeval de in het eerste lid, onderdeel c, bedoelde overtreding een weigering inhoudt medewerking te verlenen aan de toepassing van artikel 5:17, eerste lid, van de Algemene wet bestuursrecht, *kan de Autoriteit Consument en Markt een last onder dwangsom opleggen om […], onderscheidenlijk inzage te verlenen in de in de last onder dwangsom aangegeven zakelijke gegevens en bescheiden.*"

4. Beoordeling

26 ACM is op grond van artikel 2.2 van de Whc belast met toezicht op de naleving van artikel 8.8 van de Whc. ACM heeft het vermoeden dat WMM een oneerlijke handelspraktijk verricht. Vanwege dit vermoeden voert ACM een onderzoek uit naar de handelwijze van WMM.

27 Meer specifiek doet ACM onderzoek om vast te stellen of WMM bij het aanbieden van haar producten, te weten vitaminepleisters en een middel om te stoppen met roken, in strijd heeft gehandeld met artikel 6:193g, onder t, BW. ACM heeft WMM de informatievordering van 3 november 2015 gestuurd om vast te kunnen stellen of WMM in haar werving in strijd heeft gehandeld met deze bepaling.

28 ACM is op grond van artikel 5:17 van de Awb bevoegd informatie te vorderen.

29 WMM is op grond van artikel 5:20 van de Awb en artikel 6b van de Instellingswet verplicht de gevorderde informatie te verstrekken aan ACM, binnen de door ACM gestelde termijn.

30 ACM heeft tot twee maal toe de informatie gevorderd bij WMM. Bovendien heeft ACM tot twee maal toe via de gemachtigde van WMM aan WMM trachten duidelijk te maken dat zij dreigde niet te voldoen aan de medewerkingsplicht. ACM mocht er daarbij van uit gaan dat zij via de gemachtigde kon communiceren met WMM.

31 WMM heeft niet binnen de door ACM gestelde redelijke termijn voldaan aan de informatievordering.

32 Op grond van bovenstaande concludeert ACM dat WMM artikel 5:20 van de Awb en artikel 6b van de Instellingswet overtreedt door geen gehoor te geven aan de informatievordering van ACM van 3 november 2015.

33 ACM heeft de gevorderde informatie nodig om te kunnen beoordelen in hoeverre WMM de regels op het gebied van consumentenbescherming heeft nageleefd. WMM moet daarom voldoen aan de informatievordering van 3 november 2015. Nu WMM geen gehoor heeft gegeven aan de vorderingen van ACM, is ACM genoodzaakt medewerking van WMM af te dwingen met een dwangsom.

34 ACM acht een begunstigingstermijn van één week redelijk. WMM is tenslotte al enige tijd op de hoogte van de informatievordering. Daarnaast heeft WMM ruimschoots de kans gehad om tussen het verlopen van de oorspronkelijke reactietermijn en de in deze last gestelde termijn aan de informatievordering te voldoen.

5. Besluit

35 ACM legt WMM wegens overtreding van artikel 5:20 van de Awb en artikel 6b van de Instellingwet een last onder dwangsom op met de volgende inhoud:

a) Wise Men Media B.V. dient binnen één week na dagtekening van dit besluit de in de brief van 3 november 2015 gevorderde informatie aan de Autoriteit Consument en Markt te verstrekken. De brief van 3 november 2015 is als bijlage bij deze last gevoegd.

b) Indien Wise Men Media B.V. deze last niet naleeft, verbeurt zij voor elke dag na afloop van de hierboven gestelde termijn, een dwangsom van € 5.000 voor iedere dag waarin zij nalaat bovengenoemde last na te leven, tot een maximum van € 75.000.

Autoriteit Consument en Markt namens deze,

(w.g.)

mr. A.C.M. Le Guellec

Teammanager Directie Consumenten

Belanghebbenden die zich met dit besluit niet kunnen verenigen, kunnen binnen zes weken na de dag waarop dit besluit bekendgemaakt is bezwaar maken bij de Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM)

Het postadres is:
Autoriteit Consument en Markt, Postbus 16326, 2500 BH Den Haag

Het bezwaarschrift moet zijn ondertekend en moet ten minste de naam en het adres van de indiener, de dagtekening en een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar is gericht bevatten. Voorts moet het bezwaarschrift de gronden van het bezwaar bevatten.

ACM wijst u op de mogelijkheid die de Algemene wet bestuursrecht de indiener van een bezwaarschrift biedt om in dat geschrift ACM te verzoeken de bezwaarschriftenfase over te slaan. Indien ACM uw verzoek inwilligt, zal uw bezwaarschrift worden doorgezonden naar de rechtbank en daar als beroepschrift worden behandeld. De procedure kan daardoor worden verkort. Indien ACM uw verzoek niet inwilligt, staat tegen deze beslissing geen beroep open en zal uw bezwaarschrift door ACM worden behandeld.