

beschikking

GERECHTSHOF 's-GRAVENHAGE

Sector handel

Zaaknummer : 200.041.059/01

beschikking van de vierde civiele kamer d.d. 19 januari 2009

inzake

DE STAAT DER NEDERLANDEN

(Ministerie van Economische Zaken, althans de Consumentenautoriteit),

zetelende te 's-Gravenhage,

verzoeker,

hierna te noemen: de Consumentenautoriteit,

advocaat: mr. M.M.L. Goofers te 's-Gravenhage,

tegen

AKWAABA TOURS B.V. ,

gevestigd te Maastricht,

verweerster,

hierna te noemen: Akwaaba,

niet verschenen

Het geding

De Consumentenautoriteit heeft een verzoekschrift ex artikel 3:305d BW ingediend, ingekomen ter griffie van het hof op 5 augustus 2009, omdat Akwaaba reisovereenkomsten sluit met consumenten en daarbij in strijd zou handelen met artikel 7:512 BW. Bij dit verzoekschrift heeft de Consumentenautoriteit acht producties overgelegd. De Consumentenautoriteit verzoekt het hof te bepalen, uitvoerbaar bij voorraad, dat Akwaaba de overtreding op genoemde bepaling staakt en de door haar getroffen maatregelen openbaar maakt (in de zin van artikel 7:512 lid 2 BW), onder verbeurte van een dwangsom van € 500,- per dag waarop niet aan de te geven beschikking wordt voldaan, alsmede te bepalen dat de te geven beschikking openbaar zal worden gemaakt, te rekenen vanaf drie maanden na de datum van deze beschikking, met veroordeling van Akwaaba in de kosten van de procedure. Akwaaba heeft geen verweerschrift ingediend. De mondelinge behandeling heeft plaatsgevonden op 8 december 2009. Namens de Consumentenautoriteit is verschenen mr. M.M.L. Goofers, voornoemd, vergezeld van de heer J.W.C. Zevenhuizen, senior toezichthouder van de Consumentenautoriteit en mw. mr. I.S. Post, in juridische dienst bij de Consumentenautoriteit. Akwaaba is niet in persoon of bij advocaat verschenen. Mr. Goofers heeft het standpunt van de Consumentenautoriteit nader toegelicht. Tevens heeft zij twee brieven (d.d. 5 en 11 augustus 2009) en twee e-mails (d.d. 29 en 30 juli 2009) overgelegd. Ten slotte heeft het hof de uitspraak bepaald op heden.

De beoordeling van het verzoek

1. De Consumentenautoriteit heeft in het verzoekschrift uiteengezet dat zij eind 2007 een onderzoek is gestart naar de naleving van artikel 7:512 lid 1 BW door reisorganisatoren. Deze bepaling verplicht een reisorganisator de maatregelen te nemen die nodig zijn om te verzekeren dat, wanneer hij wegens financieel onvermogen zijn verplichting jegens de reiziger niet of niet verder kan nakomen, wordt zorggedragen hetzij voor overneming van zijn verplichtingen door een ander hetzij voor terugbetaling van de reissom of, indien de reis reeds ten dele is genoten, een evenredig deel daarvan. Indien de reiziger reeds op de plaats van bestemming is aangekomen dient, voor zover de reisovereenkomst dat vervoer omvat, in ieder geval te worden zorggedragen voor de terugreis. Ingevolge artikel 7:500 lid 1, aanhef en sub a BW wordt onder 'reisorganisator' verstaan: degene die, in de uitoefening van zijn bedrijf, op eigen naam aan het publiek of aan een groep personen van te voren georganiseerde reizen aanbiedt.
2. In het kader van voormeld onderzoek stelt de Consumentenautoriteit een groot aantal reisorganisatoren te hebben benaderd die niet zijn aangesloten bij de Stichting Garantiefonds Reisgelden (hierna: SGR), waaronder Akwaaba. De Consumentenautoriteit heeft Akwaaba verzocht via internet een vragenlijst in te vullen en uit de door Akwaaba ingevulde lijst bleek haar dat Akwaaba niet voldeed aan de wettelijke verplichting van artikel 7:512 lid 1 BW, terwijl Akwaaba pakketreizen aanbiedt aan consumenten. Bij brief van datum 8 december 2008 heeft de Consumentenautoriteit Akwaaba gesommeerd om de overtreding op artikel 7:512 lid 1 BW te beëindigen, welke de consumentenautoriteit op 5 januari 2009 retour stelt te hebben ontvangen. Bij brief van datum 27 juli 2009 heeft de (advocaat van de) Consumentenautoriteit aan Akwaaba een kopie van het concept-verzoekschrift gestuurd, alsmede – in verband met het bepaalde in artikel 2.5, tweede lid onder b, van de Wet handhaving consumentenbescherming (hierna: Whc) – een kopie van de gegevens waarop het voornemen tot indiening van het verzoekschrift berust. Daarbij heeft de Consumentenautoriteit aangekondigd dat op 6 augustus 2009 zal worden overgegaan tot indiening van het verzoekschrift, tenzij Akwaaba voordien alsnog de in artikel 7:512 BW bedoelde maatregelen zou hebben getroffen. De Consumentenautoriteit stelt dat haar ook nadien niet is gebleken dat Akwaaba de overtreding op artikel 7:512 BW heeft beëindigd en dat de SGR haar heeft meegedeeld dat zij geen aanvraag voor het SGR-lidmaatschap van Akwaaba heeft ontvangen.
3. Het hof overweegt dat Akwaaba, aangezien zij niet is verschenen, niet heeft weersproken dat zij nog steeds pakketreizen aanbiedt aan consumenten via (onder meer) haar internetsite en dat zij derhalve reisorganisator is in de zin van artikel 7:500 lid 1, aanhef en sub a BW. Tevens heeft Akwaaba niet betwist dat zij ondanks de schriftelijke sommaties van de Consumentenautoriteit geen maatregelen heeft getroffen ter bescherming van de reiziger als bedoeld in artikel 7:512 lid 1 BW en deze derhalve ook niet openbaar heeft gemaakt in de zin van artikel 7:512 lid 2 BW. Het hof is van oordeel dat Akwaaba de voorschriften van artikel 7:512 BW op structurele wijze overtreedt en dat zij daarmee schade kan toebrengen aan de collectieve belangen van consumenten, zodat sprake is van een inbreuk in de zin van artikel 1.1 Whc. De Consumentenautoriteit heeft met haar sommaties en het op voorhand toezenden van de gegevens waarop het voornemen tot het indienen van het verzoekschrift berust,

voldaan aan het voorschrijft van artikel 2.5 lid 2 Whc. Het hof acht de overtredingen van artikel 7:512 BW door Akwaaba voldoende aanleiding om te bepalen, zoals verzocht, dat Akwaaba de overtredingen op deze bepaling staakt.

4. Voorts ziet het hof voldoende reden voor het opleggen van een dwangsom voor het geval Akwaaba niet aan de te geven beschikking voldoet, aangezien zij ook na herhaalde sommatie niet bereid is gebleken om de inbreuk op artikel 7:512 lid 1 BW vrijwillig te beëindigen. In verband met de te verwachten behandelingstijd van een aanvraag van het SGR-lidmaatschap zal het hof bepalen dat Akwaaba niet eerder dwangsommen zal verbeuren dan drie maanden na betekening van deze beschikking. Het hof zal de hoogte van de dwangsom vaststellen op een redelijk te achten bedrag van € 500,-- voor iedere dag dat Akwaaba niet aan de hierna te geven beschikking voldoet, met een maximum van € 75.000,-- aan verbeurde dwangsommen.
5. Ten slotte heeft de Consumentenautoriteit het hof verzocht te bepalen dat de te geven beschikking op de volgende wijze openbaar zal worden gemaakt: De volledige tekst van de beschikking dient op de website van Akwaaba (op haar kosten) te worden geplaatst op een zodanige plaats dat de bezoeker van de website niet hoeft te scrollen om de tekst te zien. De tekst dient te worden weergegeven tegen een witte achtergrond, in zwarte letters van het lettertype "Times New Roman" en van de lettergrootte "12". Boven de tekst dient op het Nederlandstalige deel van de website de volgende titel worden vermeld: *"Hof 's-Gravenhage beveelt Akwaaba maatregelen te treffen ter bescherming van de reiziger in geval van financieel onvermogen van Akwaaba."* Indien de website in meer talen beschikbaar is, dient de volledige tekst van de beschikking op de verschillende homepages worden weergegeven en dient de hiervoor genoemde titel vertaald in de betreffende taal boven de tekst van de beschikking te worden vermeld.
6. Het hof ziet aanleiding om het verzoek van de Consumentenautoriteit tot openbaarmaking van deze beschikking toe te wijzen als verzocht, met dien verstande dat Akwaaba niet de gehele tekst van de beschikking op de homepage van haar website hoeft te plaatsen, maar kan volstaan met de mededeling:
"Het gerechtshof 's-Gravenhage heeft bij beschikking van 19 januari 2010 vastgesteld dat Akwaaba als aanbieder van georganiseerde reizen inbreuk maakt op het bepaalde in artikel 7:512 lid 1 BW. Op grond van deze beschikking dient Akwaaba hetzij op te houden met de verkoop van pakketreizen, hetzij maatregelen te treffen ter bescherming van reizigers voor het geval Akwaaba wegens eventueel financieel onvermogen haar verplichtingen jegens hen niet (geheel) zou kunnen nakomen."
Voorts zal worden bepaald dat de tekst dient te blijven staan zolang de inbreuken op artikel 7:512 BW voortduren.
7. Het hof zal Akwaaba, als de in het ongelijk gestelde partij, veroordelen in de kosten van deze verzoekschriftprocedure.

Beslissing

Het hof:

- a. bepaalt dat Akwaaba de inbreuken op artikel 7:512 BW dient te staken, hetzij

- 1) door op te houden met de verkoop van pakketreizen, hetzij
2) door het treffen van maatregelen als bedoeld in artikel 7:512 lid 1 BW ter bescherming van reizigers voor het geval Akwaaba haar verplichtingen jegens hen wegens financieel onvermogen niet (geheel) zou kunnen nakomen, met openbaarmaking van de door haar getroffen maatregelen in de zin van artikel 7:512 lid 2 BW;
- b. bepaalt dat Akwaaba, indien zij niet binnen drie maanden na betekening van deze beschikking aan het onder a. bepaalde voldoet, een dwangsom verbeurt van € 500,-- per dag tot een maximum van € 75.000,-- aan verbeurde dwangsommen;
- c. bepaalt dat Akwaaba de onderhavige beschikking openbaar dient te maken door op haar kosten, binnen twee weken na heden, op de homepage van haar internetsite goed leesbaar de navolgende tekst te plaatsen op een zodanige plaats dat de bezoeker van de website niet hoeft te scrollen om de tekst te zien en deze tekst laat staan zolang de inbreuken op artikel 7:512 BW voortduren.
“Het gerechtshof ’s-Gravenhage heeft bij beschikking van 19 januari 2010 vastgesteld dat Akwaaba als aanbieder van georganiseerde reizen inbreuk maakt op het bepaalde in artikel 7:512 lid 1 BW. Op grond van deze beschikking dient Akwaaba hetzij op te houden met de verkoop van pakketreizen, hetzij maatregelen te treffen ter bescherming van reizigers voor het geval Akwaaba wegens eventueel financieel onvermogen haar verplichtingen jegens hen niet (geheel) zou kunnen nakomen.”
Deze tekst dient te worden weergegeven tegen een witte achtergrond, in zwarte letters van het lettertype “Times New Roman” en van de lettergrootte “12”. Boven de tekst dient op het Nederlandstalige deel van de website de volgende titel te worden vermeld: *“Hof ’s-Gravenhage beveelt Akwaaba maatregelen te treffen ter bescherming van de reiziger in geval van financieel onvermogen van Akwaaba.”*
Indien de website in meer talen beschikbaar is, dient voormelde tekst op de verschillende homepages te worden weergegeven en dient de hiervoor genoemde titel vertaald in de betreffende taal boven voormelde tekst te worden vermeld.
- d. veroordeelt Akwaaba in de kosten van deze procedure, tot op heden begroot op € 313,-- aan verschotten en op € 1.788,-- aan kosten voor de advocaat;
- e. verklaart deze beschikking uitvoerbaar bij voorraad.

Deze beschikking is gegeven door mrs. I.M. Davids, J.J. Roos en A.J. Coster en is uitgesproken ter openbare terechtzitting van 19 januari 2010 in aanwezigheid van de griffier.



Voor grosse aan:

Uitgegeven aan mr. M.M.L. Goofers
advocaat app. geint.

De griffier van het Gerechtshof
’s-Gravenhage

