

beschikking

GERECHTSHOF 's-GRAVENHAGE

Sector handel

Zaaknummer : 200.041.098/01

beschikking van de vierde civiele kamer d.d. 23 maart 2010

inzake

DE STAAT DER NEDERLANDEN

(Ministerie van Economische Zaken, de Consumentenautoriteit),

zetelende te 's-Gravenhage,

verzoeker,

hierna te noemen: de Consumentenautoriteit,

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

tegen

Cornelis Petrus VAN HAAREN,

Rebecca Johanna Wilhelmina BRASPENNINCX,

handelend onder de naam CIMARRON BUITENSPORT,

beiden wonende te Eindhoven,

verweerders,

hierna te noemen: Cimarron Buitensport.

advocaat: mr. W.A. Braams te Eindhoven

Het geding

De Consumentenautoriteit heeft een verzoekschrift ex artikel 3:305d BW ingediend, ingekomen ter griffie van het hof op 5 augustus 2009, omdat Cimarron Buitensport reisovereenkomsten sluit met consumenten en daarbij in strijd zou handelen met artikel 7:512 BW. Bij dit verzoekschrift heeft de Consumentenautoriteit negen producties overgelegd. De Consumentenautoriteit verzoekt het hof te bepalen, uitvoerbaar bij voorraad, dat Cimarron Buitensport 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 € 1000,- per dag waarop niet aan de te geven beschikking wordt voldaan, te rekenen vanaf drie maanden na de datum van deze beschikking, alsmede te bepalen dat de te geven beschikking openbaar zal worden gemaakt, met veroordeling van Cimarron Buitensport in de kosten van de procedure. Cimarron Buitensport heeft geen verweerschrift ingediend. Het hof heeft op 11 januari 2010 aanvullende stukken ontvangen van Cimarron Buitensport. Na een verzoek tot uitstel aan de kant van Cimarron Buitensport heeft de mondelinge behandeling in plaats van 8 december 2009 op 12 januari 2010 plaatsgevonden. 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. De heer C.P. Van Haaren en mevrouw R.J.W. Brasspenninx zijn, bijgestaan door mr. W.A. Braams (advocaat te Eindhoven), in persoon verschenen. Mr. Goofers heeft het standpunt van de Consumentenautoriteit nader toegelicht. De raadsman van Cimarron

Buitensport heeft ter zitting zijn pleitnota met producties overgelegd. Cimarron Buitensport verzoekt daarin een aanhouding van drie maanden, waartegen de Consumentenautoriteit zich heeft verzet. Ten slotte heeft het hof 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 Cimarron Buitensport. De Consumentenautoriteit heeft Cimarron Buitensport verzocht via internet een vragenlijst in te vullen en uit de door Cimarron Buitensport ingevulde lijst bleek haar dat Cimarron Buitensport niet voldeed aan de wettelijke verplichting van artikel 7:512 BW, terwijl Cimarron Buitensport pakketreizen aanbiedt aan consumenten. Hierna heeft de Consumentenautoriteit bij brieven van 29 mei 2008 en 25 juni 2008 nadere informatie gevraagd. Bij brief van 2 oktober 2008 heeft de Consumentenautoriteit Cimarron Buitensport gesommeerd om de overtreding op artikel 7:512 BW te beëindigen. Bij brief van 27 juli 2009 heeft de (advocaat van de) Consumentenautoriteit Cimarron Buitensport een nieuwe sommatie gestuurd vergezeld van een kopie van het concept-verzoekschrift, 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. De Consumentenautoriteit stelt dat haar nadien niet is gebleken dat Cimarron Buitensport passende maatregelen heeft getroffen, derhalve niet 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 Cimarron Buitensport heeft ontvangen.
3. Cimarron Buitensport heeft ter zitting aangevoerd dat zij een aanvraag voor het SGR-lidmaatschap heeft gedaan, maar dat haar liquiditeitspositie daarvoor op dit moment niet voldoende blijkt te zijn. Cimarron Buitensport heeft in verband hiermee een aanvullende financiering bij de Rabobank aangevraagd, maar deze is nog niet aan haar verstrekt. Cimarron Buitensport erkent dat zij pakketreizen organiseert en op dit moment niet voldoet aan de voorschriften van artikel 7:512 lid 1 BW. Cimarron Buitensport verzoekt om aanhouding van de zitting met drie maanden, omdat de gevraagde vermelding op de website tot een drastische afname van het aantal

boekingen zou kunnen leiden. In die periode zou Cimarron Buitensport alsnog de kredietverlening kunnen regelen en een aansluiting bij SGR tot stand kunnen brengen. Ten slotte verzoekt Cimarron Buitensport het hof om in ieder geval de gevraagde dwangsom te matigen en de proceskostenveroordeling achterwege te laten.

4. Het hof ziet geen aanleiding om de zaak aan te houden, aangezien de Consumentenautoriteit Cimarron Buitensport reeds gedurende een zeer ruime periode in de gelegenheid heeft gesteld om alsnog aan haar verplichtingen op grond van artikel 7:512 BW te voldoen. Bovendien zal het hof aan Cimarron Buitensport een termijn van drie maanden verlenen (na betekening van de uitspraak) alvorens Cimarron Buitensport dwangsommen verbeurt. Op grond van het voorgaande staat vast dat Cimarron reisorganisator is in de zin van artikel 7:500 lid 1, aanhef en sub a BW en geen voldoende bescherming van de reiziger biedt als bedoeld in artikel 7:512 lid 1 BW. Het hof is van oordeel dat Cimarron Buitensport 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 voorschrift van artikel 2.5 lid 2 Whc. Het hof acht de overtredingen van artikel 7:512 BW door Cimarron Buitensport voldoende aanleiding om te bepalen, zoals verzocht, dat Cimarron Buitensport de overtredingen op deze bepaling staakt.
5. Voorts ziet het hof voldoende reden voor het opleggen van een dwangsom voor het geval Cimarron Buitensport 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 - zoals hiervoor reeds overwogen - dat Cimarron Buitensport 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 Cimarron Buitensport niet aan de hierna te geven beschikking voldoet, met een maximum van € 100.000,-- aan verbeurde dwangsommen.
6. 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 Cimarron Buitensport (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 Cimarron Buitensport maatregelen te treffen ter bescherming van de reiziger in geval van financieel onvermogen van Cimarron Buitensport."* 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.

7. Het hof ziet aanleiding om het verzoek van de Consumentenautoriteit tot openbaarmaking van deze beschikking toe te wijzen als verzocht, met dien verstande dat Cimarron Buitensport niet de gehele tekst van de beschikking op de homepage van haar website behoeft te plaatsen, maar kan volstaan met de mededeling:
“Het gerechtshof 's-Gravenhage heeft bij beschikking van 23 maart 2010 vastgesteld dat Cimarron Buitensport als aanbieder van georganiseerde reizen inbreuk maakt op het bepaalde in artikel 7:512 lid 1 BW. Op grond van deze beschikking dient Cimarron Buitensport hetzij op te houden met de verkoop van pakketreizen, hetzij maatregelen te treffen ter bescherming van reizigers voor het geval Cimarron Buitensport 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.
8. Het hof zal Cimarron Buitensport, als de in het ongelijk gestelde partij, veroordelen in de kosten van deze verzoekschriftprocedure. Het verweer van Cimarron Buitensport geeft geen aanleiding tot een andere beslissing op dit punt.

Beslissing

Het hof:

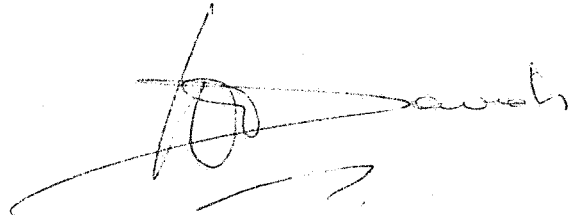
- a. bepaalt dat Cimarron Buitensport de inbreuken op artikel 7:512 BW dient te staken, hetzij
 - 1) door op te houden met de verkoop van pakketreizen, hetzij
 - 2) door het treffen van maatregelen als bedoeld in artikel 7:512 lid 1 BW ter bescherming van reizigers voor het geval Cimarron Buitensport zijn 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 Cimarron Buitensport, 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 € 100.000,-- aan verbeurde dwangsommen;
- c. bepaalt dat Cimarron Buitensport 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 23 maart 2010 vastgesteld dat Cimarron Buitensport als aanbieder van georganiseerde reizen inbreuk maakt op het bepaalde in artikel 7:512 lid 1 BW. Op grond van deze beschikking dient Cimarron Buitensport hetzij op te houden met de verkoop van pakketreizen, hetzij maatregelen te treffen ter bescherming van reizigers voor het geval Cimarron Buitensport 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 Cimarron Buitensport maatregelen te treffen ter bescherming van de reiziger in geval van financieel onvermogen van Cimarron Buitensport."

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 Cimarron Buitensport 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 E.D. Wiersma en is uitgesproken ter openbare terechtzitting van 23 maart 2010 in aanwezigheid van de griffier.



Voor grosse aan:
Uitgegeven aan mr. M.M.L. Goeters
Advocaat van app./geint.
De Griffier van het Gerechtshof
te s-Gravenhage