

beschikking

GERECHTSHOF 's-GRAVENHAGE

Sector handel

Zaaknummer : 200.043.252/01

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

Frits Alexander HUBBELING, handelend onder de naam Best of Britain Travel,

wonende te Delft,

verweerder,

hierna te noemen: Best of Britain Travel,

Het geding

De Consumentenautoriteit heeft een verzoekschrift ex artikel 3:305d BW ingediend, ingekomen ter griffie van het hof op 24 augustus 2009, omdat Best of Britain Travel reisovereenkomsten sluit met consumenten en daarbij in strijd zou handelen met artikel 7:512 BW. Bij dit verzoekschrift heeft de Consumentenautoriteit tien producties overgelegd. De Consumentenautoriteit verzoekt het hof te bepalen, uitvoerbaar bij voorraad, dat Best of Britain Travel 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 Best of Britain Travel in de kosten van de procedure. Best of Britain Travel heeft geen verweerschrift ingediend. De mondelinge behandeling heeft plaatsgevonden op 12 januari 2010. 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 F.A. Hubbeling is in persoon verschenen. Mr. Goofers heeft het standpunt van de Consumentenautoriteit nader toegelicht. Tevens heeft zij een e-mail van Best of Britain Travel (d.d. 11 januari 2010) overgelegd met betrekking tot de aanvraag van het SGR-lidmaatschap. In deze e-mail deelt Best of Britain Travel aan de Consumentenautoriteit mee dat hij - als tussenregeling - per 1 januari 2010 de betalingsvoorwaarden heeft aangepast om te kunnen voldoen aan artikel 7:512 BW tot hij het SGR-lidmaatschap heeft verkregen. De heer Hubbeling verzoekt het hof de zaak aan te houden omdat hij de benodigde stukken voor de

aanvraag van het SGR-lidmaatschap bijna compleet heeft. Het hof heeft zich hierover tijdens een korte schorsing van de zitting beraden, maar ziet geen aanleiding om de behandeling van het verzoekschrift aan te houden. Ten slotte is 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 Best of Britain Travel. De Consumentenautoriteit heeft Best of Britain Travel verzocht via internet een vragenlijst in te vullen en uit de door Best of Britain Travel ingevulde lijst bleek haar dat Best of Britain Travel niet voldeed aan de wettelijke verplichting van artikel 7:512 lid 1 BW, terwijl Best of Britain Travel pakketreizen aanbiedt aan consumenten. Bij brief van 25 maart 2008 heeft de Consumentenautoriteit nadere informatie gevraagd. Bij brief van 20 mei 2008 heeft de Consumentenautoriteit laten weten dat Best of Britain Travel in strijd met artikel 7:512 BW handelt en verzocht de overtreding te beëindigen. Bij brief van 13 augustus 2008 heeft de advocaat van de Consumentenautoriteit Best of Britain Travel gesommeerd om de overtreding op artikel 7:512 lid 1 BW te beëindigen en 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. De Consumentenautoriteit stelt dat haar nadien niet is gebleken dat Best of Britain Travel 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 Best of Britain Travel heeft ontvangen.
3. Tijdens de mondelinge behandeling heeft Hubbeling betwist dat hij pakketreizen verkoopt door aan te voeren dat hij vervoer en verblijf niet gecombineerd aanbiedt. Voorts heeft Hubbeling aangevoerd dat Best of Britain Travel zijn betalingsregeling zodanig heeft aangepast dat de reiziger pas hoeft te betalen als Best of Britain Travel heeft betaald aan de Britse reisorganisaties. Volgens Hubbeling loopt de consument hierdoor geen enkel risico.
4. Het hof verwerpt de verweren van Hubbeling. Het (eventuele) feit dat Hubbeling

(onder meer) vervoer en verblijf gescheiden aanbiedt, neemt niet weg dat een reis die door een reiziger wordt samengesteld uit verschillende modules ook als een (van tevoren georganiseerde) pakketreis in de zin van artikel 7:500 lid 1 sub b BW dient te worden beschouwd. De bescherming die artikel 7:512 BW beoogt te bieden tegen financieel onvermogen van de reisorganisator is daarmee van toepassing. Daaraan wordt niet voldaan met de door Hubbeling gestelde betalingsregeling. Deze regeling houdt immers geen maatregelen in die verzekeren dat, wanneer Hubbeling wegens financieel onvermogen zijn verplichtingen jegens de reiziger niet (verder) kan nakomen (bijvoorbeeld na tekortschieten van een 'toeleverancier'), wordt zorggedragen voor overname van die verplichting door een ander, c.q. voor terugbetaling van (een evenredig deel van) de reissom. Het hof is daarmee van oordeel dat Best of Britain Travel 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 Best of Britain Travel voldoende aanleiding om te bepalen, zoals verzocht, dat Best of Britain Travel de overtredingen op deze bepaling staakt.

5. Voorts ziet het hof voldoende reden voor het opleggen van een dwangsom voor het geval Best of Britain Travel 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 Best of Britain Travel 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 Best of Britain Travel 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 Best of Britain Travel (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 Best of Britain Travel maatregelen te treffen ter bescherming van de reiziger in geval van financieel onvermogen van Best of Britain Travel."* 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 Best of Britain Travel 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 Best of Britain Travel als aanbieder van georganiseerde reizen inbreuk maakt op het bepaalde in artikel 7:512 lid 1 BW. Op grond van deze beschikking dient Best of Britain Travel hetzij op te houden met de verkoop van pakketreizen, hetzij maatregelen te treffen ter bescherming van reizigers voor het geval Best of Britain Travel 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 Best of Britain Travel, als de in het ongelijk gestelde partij, veroordelen in de kosten van deze verzoekschriftprocedure.

Beslissing

Het hof:

- a. bepaalt dat Best of Britain Travel 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 Best of Britain Travel 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 Best of Britain Travel, 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 Best of Britain Travel 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 Best of Britain Travel als aanbieder van georganiseerde reizen inbreuk maakt op het bepaalde in artikel 7:512 lid 1 BW. Op grond van deze beschikking dient Best of Britain Travel hetzij op te houden met de verkoop van pakketreizen, hetzij maatregelen te treffen ter bescherming van reizigers voor het geval Best of Britain Travel wegens eventueel financieel onvermogen haar verplichtingen jegens hen niet (geheel) zou kunnen nakomen.”*

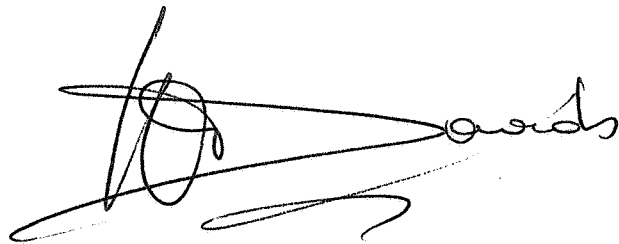
Deze tekst dient te worden weergegeven tegen een witte achtergrond, in zwarte letters van het lettertype “Times New Roman” en van de lettergrootte “12”. Boven de tekst dient op het Nederlandstalige deel van de website de volgende titel te worden vermeld: *“Hof ’s-Gravenhage beveelt Best of Britain Travel maatregelen te treffen ter bescherming van de reiziger in geval van financieel onvermogen van Best of Britain*

Travel."

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 Best of Britain Travel 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. Goofers

Advocaat van: app./geint.

De Griffier van het Gerechtshof
te 's-Gravenhage