

# arrest

---

## GERECHTSHOF 's-HERTOGENBOSCH

Sector civiel recht

zaaknummer HD 200.104.843/01

### arrest van 8 januari 2013

in de zaak van

**1. TOTAL TELECOM LUX SARL.,**

gevestigd en kantoorhoudende te Mondorf-Les-Bains (Luxemburg),

**2. [...],**

wonende te [...] (Frankrijk),

appellanten,

advocaat: mr. F.J. van Eeckhoutte,

tegen

[...],

wonende te [...] (gemeente [T]),

geïntimideerde,

advocaat: onttrokken (voorheen: mr. A.I. Cambier)

als vervolg op het door het hof gewezen arrest van 25 september 2012 in het hoger beroep van het door de voorzieningenrechter van de rechtbank Maastricht onder zaaknummer 169045/KG ZA 12-57 gewezen vonnis van 2 maart 2012. Het hof zal de nummering van dat arrest voortzetten.

### **5. Het arrest van 25 september 2012**

Bij genoemd arrest heeft het hof een comparitie van partijen gelast op 1 oktober 2012, met het doel te onderzoeken of eventueel een schikking zou kunnen worden getroffen.

### **6. Het verdere verloop van de procedure**

6.1. Na voormeld tussenarrest heeft mr. A.I. Cambier zich als advocaat van [...] onttrokken.

6.2. De schikkingscomparitie heeft niet plaatsgevonden.

### **7. De verdere beoordeling**

7.1. Nu partijen geen schikking hebben getroffen zal de zaak hierna worden behandeld.

7.2. Het hof gaat uit van de volgende feiten, die enerzijds zijn gesteld en anderzijds niet zijn betwist.

(a) Partijen zijn concurrenten van elkaar. Beide partijen exploiteren in Nederland en België 09x-lijnen op alternatief gebied, de zogenaamde astrolijnen waar consumenten naartoe

kunnen bellen en voor 80, 100 of 150 eurocent per minuut een gesprek kunnen voeren met een spiritueel consulent.

(b) De astrolijn van Total heet: Astrolijn ([www.astrolijn.com](http://www.astrolijn.com)). Bij Total werken ongeveer 250 consulenten. [H] is directeur van Total.

(c) De astrolijn van [...] heet: medium-willem ([www.medium-willem.nl](http://www.medium-willem.nl)); [www.mediumwillem.com](http://www.mediumwillem.com); [www.mediumwillem.be](http://www.mediumwillem.be) (doorway site). [...] noemt zichzelf 'medium Willem' of 'paragnost Willem' en is spiritueel consulent op een van zijn eigen lijnen.

(d) Beide partijen beheren en verhuren interactieve voice response (ivr-) systemen voor astrolijnen aan consulenten.

(e) Bij dagvaarding van 18 augustus 2011 heeft Total c.s. [...] gedagvaard te verschijnen bij de voorzieningenrechter van de rechtbank Maastricht (zaaknummer 163950/HA ZA 11/369), en onder meer gevorderd [...] te veroordelen tot (blijvende) verwijdering en rectificatie van bepaalde beledigende mededelingen door [...], onder verbeurte van een dwangsom. De gestelde beledigende mededelingen kwamen erop neer dat Total c.s. (1) een erotisch baron, eroticaboer, pornoboer en seksbaron is, en (2) er malafide praktijken op nahoudt en een oplichter en dief is en deel uitmaakt van een criminele of oplichtersbende.

Bij vonnis van 1 september 2011 heeft de voorzieningenrechter de vorderingen van Total c.s. afgewezen.

(f) In hoger beroep van voormeld vonnis (7.2 sub e) heeft het hof bij arrest van 1 mei 2012 [...] geboden (1) beweringen die inhouden dat Total c.s. er malafide praktijken op nahoudt en een dief en oplichter is en deel uitmaakt van een criminele of oplichtersbende, van bepaalde websites te verwijderen, en (2) een rectificatie van voormelde beweringen te plaatsen op bepaalde sites, beide veroordelingen onder verbeurte van een dwangsom, onder afwijzing van de vorderingen voor het overige.

7.3. Total c.s. heeft in de onderhavige procedure in eerste aanleg gevorderd:

(a) [...] te bevelen om ieder inbreuk makend handelen jegens Total, met inbegrip van haar personeel en consulenten, en jegens [H] te staken en gestaakt te houden;

(b) [...] te bevelen om zijn inbreukmakende uitlatingen jegens Total, met inbegrip van haar personeel en consulenten, en jegens [H] op [www.wordpress.com](http://www.wordpress.com), [www.astropraat.nl](http://www.astropraat.nl), en zijn twitter account ([www.twitter.com](http://www.twitter.com)), evenals zijn op andere websites gepubliceerde vergelijkbare kwalificaties gericht tegen Total en/of [H] te verwijderen en verwijderd te houden en/of de klaagsites en internetfora waarvan [...] de feitelijke leiding heeft en die hoofdzakelijk gericht zijn tegen Total c.s. te sluiten en de gesloten te houden;

(c) [...] te bevelen om bovenaan de homepagina's van [www.mediumwillem.com](http://www.mediumwillem.com), [www.medium-willem.com](http://www.medium-willem.com), [www.medium-willem.nl](http://www.medium-willem.nl), [www.astropool.nl](http://www.astropool.nl), [www.astropraat.nl](http://www.astropraat.nl), [www.astro-willem.nl](http://www.astro-willem.nl) en [www.paragnostwillem.nl](http://www.paragnostwillem.nl), alsmede bovenaan het voor [...] toegankelijke gedeelte van de blogsites [www.wordpress.com](http://www.wordpress.com) en [www.isabelblancosblog.nl](http://www.isabelblancosblog.nl) te publiceren en daarop voor de duur van 2 maanden gepubliceerd te houden in een voor de websites gebruikelijke opmaak, lettertype en lettergrootte de volgende tekst in zijn geheel en zonder toevoegingen:

*"Ik, Willem [...], dien op last van de rechtbank te Maastricht het volgende bekend te maken:*

*Ik heb het bedrijf Total Telecom Lux Sarl, en enkele van haar consulenten alsmede haar directeur de heer Karl [H] publiekelijk verdacht gemaakt, beledigd en verwijten gemaakt. Deze uitlatingen waren echter ongefundeerd. Als gevolg daarvan rectificeer ik bij dezen die uitlatingen in kwestie en bied hiervoor aan Total Telecom Lux Sarl en haar directeur Karl [H] mijn verontschuldigingen aan."*

althans die rectificatie(s) te bevelen die de voorzieningenrechter in goede justitie passend acht;

(d) [...] te veroordelen tot een dwangsom van € 5000,= voor iedere dag dan wel dagdeel dat [...] in gebreke blijft met de uitvoering of een gedeelte van de uitvoering van het gevorderde

onder a, b of c;

(e) [...] te veroordelen in de volledige proceskosten van Total c.s., te vermeerderen met de wettelijke rente en de nakosten.

7.4. [...] heeft gemotiveerd verweer gevoerd.

7.5. De rechtbank heeft de vorderingen van Total c.s. afgewezen, onder veroordeling van Total c.s. in de proceskosten.

7.6. Met de grieven is de zaak in appel in volle omvang aan het hof voorgelegd. De grieven zullen hierna gezamenlijk worden behandeld.

7.7. Bij het pleidooi in hoger beroep heeft Total c.s. bij akte haar eis in die zin gewijzigd, dat zij de vorderingen sub b en c hierboven (7.3) vervangt door de volgende vorderingen:

(b) [...] te bevelen onmiddellijk al zijn beweringen waarmee hij Total en/of [H], inclusief medewerkers van Total, in verband brengt met seks en/of porno, onder andere door het gebruik van de termen zoals pornoboer, pornohufter, pornorukker, pornotrut van internet inclusief zijn Twitter-account, te (laten) verwijderen, en onmiddellijk al zijn uitlatingen die - al dan niet uitdrukkelijk - inhouden dat de astrololijnen van Total c.s. hoerenlijnen, pornolijnen of sekslijnen zijn en dat Total c.s. personen ronselt uit de porno-industrie althans uitlatingen van gelijke strekking, van internet, inclusief zijn Twitter accounts, te (laten) verwijderen;

(c) [...] te bevelen om binnen uiterlijk twee dagen na het arrest in verband met de onder b bedoelde uitlatingen en beweringen op [www.paragnostwillem.nl](http://www.paragnostwillem.nl), [www.mediumwillem.com](http://www.mediumwillem.com), [www.medium-willem.com](http://www.medium-willem.com), [www.mediumwillem.nl](http://www.mediumwillem.nl), [www.medium-willem.nl](http://www.medium-willem.nl), [www.astropool.nl](http://www.astropool.nl), [www.astropraat.nl](http://www.astropraat.nl), [www.astro-willem.nl](http://www.astro-willem.nl) en zijn twitter-account, alsmede bovenaan het voor [...] toegankelijke gedeelte van zijn blogs (waaronder [wordpress.com](http://wordpress.com)) voor de duur van twee maanden die rectificatie te plaatsen die het hof in goede justitie passend acht.

7.8. [...] heeft zijn aanvankelijke bezwaren tegen voormelde eiswijziging bij het pleidooi in hoger beroep uitdrukkelijk ingetrokken. Omdat het hof ook zelf de eiswijziging niet in strijd oordeelt met de goede procesorde, zal het hof recht doen op de gewijzigde eis, dat wil zeggen de hierboven in 7.3 onder a, d en e weergegeven vorderingen en de in 7.7 onder b en c weergegeven vorderingen.

7.9. Total c.s. legt aan haar vorderingen ten grondslag dat [...] in de periode van medio januari 2012 tot eind juli 2012 op diverse internetwebsites en in twitterberichten mededelingen heeft gedaan waarbij hij de eer en goede naam van Total c.s. heeft aangetast. [...] heeft door de publicatie van deze mededelingen onrechtmatig jegens Total c.s. gehandeld en handelt nog steeds onrechtmatig door de publicaties te handhaven, aldus Total c.s.

7.10. [...] betwist niet dat hij voormelde mededelingen heeft gedaan en ook niet dat deze beledigend zijn. De beweringen zijn echter juist en derhalve toegestaan, aldus [...].

7.11. [...] legt in hoger beroep de processtukken over van de eerdere kort geding procedure tussen Total c.s. en (onder meer) [...] in eerste aanleg bij de rechtbank Maastricht (zaaknummer: 163950/KG ZA 11-369; prod. 1 mva) en in hoger beroep bij het hof 's-Hertogenbosch (zaaknummer: HD 200.094.299; prod. 2 mva), en de bodemprocedure tussen Total c.s. en (onder meer) [...] bij de rechtbank Maastricht (zaaknummer: 167668/11-867; prod. 3 mva). [...] verzoekt het hof de door hem in die procedures ingenomen stellingen als

herhaald en ingelast te beschouwen.

Naar het oordeel van het hof brengt het beginsel van hoor en wederhoor met zich dat in de onderhavige procedure enkel acht kan worden geslagen op stellingen en producties uit de andere procedures, voor zover [...] hierop in de onderhavige procedure voldoende kenbaar en duidelijk een beroep op heeft gedaan. Dit is met name het geval bij de (expliciete) verwijzing door [...] naar zijn stellingen in de nummers 11, 12, 13 en 14 van de conclusie van antwoord in de bodemprocedure (het hof heeft ook de producties waarnaar in deze nummers wordt verwezen meegewogen).

7.12. Total c.s. stelt in haar eer en goede naam te worden aangetast doordat [...] beledigende mededelingen heeft openbaar gemaakt en deze handhaaft.

Nu een dergelijke vordering naar haar aard spoedeisend is, kan Total c.s. in haar vorderingen worden ontvangen en is het hof als voorzieningenrechter bevoegd. Dit wordt niet anders door het enkele feit dat [...] in 2007/2008 soortgelijke mededelingen heeft gedaan, terwijl Total c.s. naar aanleiding hiervan pas in augustus 2011 vorderingen heeft ingesteld. Dit geldt temeer daar de (herhaling van de) publicaties van de bewuste mededelingen die door Total c.s. in deze procedure expliciet aan de orde worden gesteld van zeer recente datum zijn, namelijk van 15 januari 2012 tot eind juli 2012.

Het gegeven dat Total c.s. in een bodemprocedure soortgelijke vorderingen tegen [...] heeft ingesteld als in de onderhavige procedure, doet evenmin af aan de spoedeisendheid van de vorderingen in dit kort geding. Het valt immers niet te voorspellen hoe lang de bodemprocedure zal gaan duren.

Voorzover [...] heeft aangevoerd dat een (spoedeisend) belang ontbreekt omdat Total c.s. eerder in kort geding soortgelijke vorderingen heeft ingesteld jegens (onder meer) [...] (prod. 1 en 2 mva), wordt het verworpen. Total c.s. heeft immers aangevoerd dat het onderhavige kort geding van het eerdere kort geding verschilt, doordat Total c.s. zich in het onderhavige kort geding (mede) beroept op nieuwe (gesteld) onrechtmatige beweringen, (deels) betrekking hebbend op medewerkers van Total, en – eveneens anders dan het eerdere kort geding - het feit dat de beweringen ook via twitter worden openbaar gemaakt. [...] heeft deze stellingen onvoldoende gemotiveerd betwist. Daarbij heeft het hof in het eerdere kort geding de vorderingen van Total c.s. slechts gedeeltelijk toegewezen (7.2 nummer f).

7.13. Total is gevestigd in Luxemburg en [H] woont in Frankrijk, terwijl [...] woont te [S] (gemeente [T]). Het geschil heeft derhalve internationale aspecten, zodat moet worden onderzocht of de Nederlandse rechter bevoegd is er kennis van te nemen. Dat is het geval: het geschil betreft een handelszaak als bedoeld in artikel 1 van de EEX-verordening. Nu [...] in eerste aanleg gedaagde was en woont in [S], heeft de Nederlandse rechter rechtsmacht (artikel 2 van de EEX-verordening).

7.14. Wat betreft het toepasselijke recht overweegt het hof als volgt. De vorderingen van Total c.s. zijn gebaseerd op (gestelde) smaad. Dit brengt met zich dat de Rome II-Verordening (de Verordening) niet van toepassing is (artikel 1 lid 2 sub g van de Verordening), tenminste niet rechtstreeks. De (gestelde) onrechtmatige mededelingen zijn echter gepubliceerd en gehandhaafd in de periode van 15 januari 2012 tot eind juli 2012, en derhalve ná inwerkingtreding van artikel 10:159 BW op 1 januari 2012. Uit deze bepaling volgt dat op verbintenissen die buiten de werkingssfeer van de Verordening vallen en die als onrechtmatige daad kunnen worden aangemerkt, de bepalingen van de Verordening van overeenkomstige toepassing zijn. De Verordening is derhalve via artikel 10:159 BW toch van toepassing.

Voorzover uit artikel 4 lid 1 van de Verordening mocht volgen dat in casu het recht van Luxemburg en/of Frankrijk van toepassing is, geldt onder de bijzondere omstandigheden van

---

het onderhavige geval dat de onrechtmatige daad een kennelijk nauwere band heeft met het Nederlandse recht, zodat dit van toepassing is (artikel 4 lid 3 van de Verordening). Het gaat hier immers om in het Nederlands gedane (en gehandhaafde) beweringen door een Nederlander. Weliswaar is Total gevestigd in Luxemburg en woont [H] in Frankrijk, maar tijdens het pleidooi in hoger beroep heeft [H] desgevraagd verklaard dat de site van Total (mede) is gericht op Nederland, terwijl van de Nederlandstalige consulenten van Total 60% Nederlanders zijn die van huis uit in Nederland werken. De klanten van Total komen uit Nederland en België, aldus [H] tijdens het pleidooi. De Nederlandse klanten bellen via Nederlandse telefoonnummers en de transactie vindt ook in Nederland plaats, terwijl de Nederlandse provider de gelden die de klanten betalen in Nederland onder zich houdt en periodiek overmaakt naar de rekening van Total in Luxemburg, aldus [H]. Deze beweringen van [H] zijn tijdens het pleidooi zijdens [...] niet betwist.

7.15. De op diverse websites en via twitter gepubliceerde mededelingen waarbij volgens Total c.s. de eer en goede naam van Total c.s. zijn/worden geschaad - gepubliceerd in de periode van medio januari 2012 tot eind juli 2012 - zijn door Total c.s. gespecificeerd in de nummers 10 tot en met 21 van de (in de appeldagvaarding opgenomen) memorie van grieven en de nummers 2 tot en met 7 van de pleitnotities in hoger beroep. Het gaat – aldus Total c.s. (7.7 vordering sub b) – om mededelingen waarbij Total en/of [H] - inclusief medewerkers van Total - in verband worden gebracht met de porno- en/of seksindustrie, onder meer door het gebruik van termen als pornoboer, pornohufter, pornorukker, pornotrut, en door – al dan niet uitdrukkelijke – beweringen dat de astrololijnen van Total c.s. hoerenlijnen, pornolijnen of sekslijnen zijn en dat Total c.s. personen ronselt uit de porno-industrie (hierna: de mededelingen). De mededelingen komen er kort gezegd op neer dat Total c.s. banden had/heeft met de porno- en/of seksindustrie.

Voorzover de mededelingen betrekking hebben op Total en [H], wordt door [...] niet betwist dat deze de eer en goede naam van Total c.s. aantasten. Het hof oordeelt evenzeer dat dit het geval is (7.17).

[...] betwist echter wél dat de mededelingen waarbij enkel de consulenten van Total in verband worden gebracht met de porno- en/of seksindustrie, de eer en goede naam van Total schenden. Deze mededelingen zouden hoogstens onrechtmatig kunnen zijn ten opzichte van de consulenten zelf, maar – vanwege het ontbreken van relativiteit – niet ten opzichte van Total, aldus [...].

[...] heeft echter niet betwist dat de mededelingen waarbij de consulenten van Total in verband worden gebracht met de porno- en/of seksindustrie, erop neerkomen dat de consulenten worden aangesproken in hun kwaliteit als consulent van Total. Naar het oordeel van het hof straalt een mededeling waarbij de eer en goede naam van bedoelde personen als consulent van Total wordt geschonden, in zodanige mate af op Total dat ook haar eer en goede naam wordt geschonden. Hieruit volgt dat de mededelingen waarbij de consulenten van Total in verband worden gebracht met de porno- en/of seksindustrie, tevens neerkwamen op een schending van de eer en goede naam van Total.

7.16. Bij beantwoording van de vraag of [...] onrechtmatig heeft gehandeld/handelt door publicatie en handhaving van de beledigende mededelingen, geldt dat het in deze zaak gaat om de botsing van twee fundamentele rechten namelijk aan de zijde van [...] haar recht op vrijheid van meningsuiting en aan de zijde van Total c.s. haar recht op bescherming van haar eer en goede naam. Het antwoord op de vraag welk van beide rechten in het onderhavige geval zwaarder weegt, moet worden gevonden door een afweging van alle ter zake dienende omstandigheden van het geval. Tot deze omstandigheden behoren onder meer enerzijds de aard van de publicatie en de ernst van de te verwachten gevolgen hiervan voor Total c.s. en anderzijds het belang van [...] bij publicatie en handhaving van de mededelingen, de mate

---

waarin de mededelingen steun vonden/vinden in het beschikbare feitenmateriaal, de inkleding van de feiten, en de zorgvuldigheid die van [...] mag worden verwacht.

7.17. Wat betreft 'de aard van de publicatie' en 'de inkleding van de feiten' geldt als volgt. De mededelingen waarbij Total c.s. in verband worden gebracht met de porno- en/of seksindustrie, onder meer door het gebruik van termen als pornoboer, pornohufter, pornorukker, pornotrut, en door – al dan niet uitdrukkelijke – beweringen dat de astrololijnen van Total c.s. hoerenlijnen, pornolijnen of sekslijnen zijn en dat Total c.s. personen ronselt uit de porno-industrie, zijn in zoverre diffamerend, dat hiermee wordt aangegeven dat Total c.s. niet of minder geschikt is om een onderneming te drijven die actief is in de astrologie.

7.18. Wat betreft 'de ernst van de te verwachten gevolgen van de publicatie en handhaving van de mededelingen voor Total c.s.' geldt naar het oordeel van het hof dat - nu de mededelingen diffamerend zijn – [...] in beginsel kon/kan verwachten dat publicatie en handhaving van de publicatie van de mededelingen tamelijk ernstige gevolgen voor Total c.s. zou kunnen hebben, met name imagoschade. Total c.s. is thans (mede) werkzaam in de spirituele consultancy en wordt door de mededelingen neergezet als een persoon die hiervoor niet de geschikte achtergrond heeft. Dit wordt niet anders wanneer wordt verondersteld dat de spirituele consultancy in de samenleving een minder goed imago heeft. Een minder goed imago kan immers verder worden beschadigd.

7.19. De volgende factor is 'het belang van [...] bij het doen en handhaven van mededelingen'. Verondersteld dat er voor [...] voldoende grond is om aan te nemen dat Total c.s. banden had/heeft met de porno- en/of seksindustrie (7.20), geldt naar het voorlopig oordeel van het hof dat [...] een zeker zakelijk belang heeft dit publiekelijk aan de kaak te stellen. [...] is immers ook werkzaam op het terrein van de spirituele consultancy, en mag op grond van voormeld verondersteld gegeven de vraag opwerpen of Total c.s. wel de geschikte achtergrond heeft voor de spirituele consultancy. Met het aan de kaak stellen van de veronderstelde misstand is zelfs een zeker maatschappelijk belang gemoeid, namelijk dat consumenten die (voornemens zijn) zich voor een spiritueel consult tot Total c.s. (te) richten haar achtergrond kennen. Total c.s. moet dergelijke publicaties in beginsel gedogen, ook al is zij zelf niet in de publiciteit getreden en geen publieke figuur.

7.20.1. Ter zake de factor 'de mate waarin de mededelingen steun vinden in het beschikbare feitenmateriaal' stelt [...] dat hij er vanuit mocht/mag gaan dat Total c.s. banden had/heeft met de porno- en/of seksindustrie, vanwege berichtgeving in dagbladen en op internet (7.20.2) en het gegeven dat [H] staat geregistreerd als eigenaar/administratief contactpersoon van diverse domeinnamen van porno- of webcamsites (7.20.3).

7.20.2.1. [...] beroept zich onder meer op het artikel '*Porno-industrie zit achter Astro TV*' in het dagblad De Morgen van 26 augustus 2008 (prod. 4 cva), nadien gepubliceerd op de website van dit blad. Het hof neemt aan dat [...] zich met name beroept op de navolgende passage uit het artikel: '*Total Telecom wordt geleid door Karl [H] uit Diepenbeek. Ook hij verdiende tot voor kort zijn brood met blote borsten en vagina's. Hij is de man achter afspraakjes.com. Van porno naar astro: kleine stap*'. Total c.s. heeft hier echter tegenovergesteld dat het artikel niet met inachtneming van de gebruikelijke journalistieke normen tot stand is gekomen. Nu [...] in het artikel bij herhaling wordt geciteerd en ook zelf op zijn website beweert dat hij achter dit artikel zit (prod. 18 akte bij pleidooi hoger beroep), was hij vermoedelijk de bron voor voormelde beweringen, aldus Total c.s. De journalist die het artikel heeft geschreven – de heer D. De Coninck - heeft de beweringen van zijn bron waarschijnlijk niet gecheckt. De Coninck heeft Total c.s. immers vóórdat het artikel werd gepubliceerd niet de gelegenheid gegeven op de beweringen te

reageren, hoewel uit artikel 20 van de (Belgische) Code van de Raad voor de journalistiek (productie 20 akte bij pleidooi hoger beroep) volgt dat hij dit wel had moeten doen, aldus Total c.s. Daarbij is De Coninck in de periode van 2006-2010 tenminste vier maal op de vingers getikt door de (Belgische) Raad voor de Journalistiek, onder meer vanwege fouten en onjuistheden, hoor en wederhoor niet toepassen en het publiceren van privé-gegevens zonder dat daartoe noodzaak bestond (prod. 21 akte bij pleidooi hoger beroep). De Coninck heeft het artikel begin mei 2012 dan ook direct van de website verwijderd nadat Total c.s. hierom had gevraagd, aldus Total c.s.

Nu [...] voormeld relaas niet of nauwelijks gemotiveerd heeft weersproken, is niet aannemelijk geworden dat de mededelingen voldoende steun vonden/vinden in het beschikbare feitenmateriaal. Het (voorhands aannemelijk geachte) gegeven dat [...] zelf de vermoedelijke bron was van de beweringen, brengt met zich dat [...] ook niet uit mocht gaan van de juistheid van de mededelingen. Dit geldt temeer daar niet is gesteld of gebleken dat [...] Total c.s. op voorhand heeft gehoord en/of heeft besloten de handhaving van de publicaties te stoppen nadat hij in de onderhavige procedure op de hoogte is geraakt van voormelde stellingen van Total c.s. (7.20.4). Het enkele feit dat Total c.s. naar aanleiding van het artikel geen klacht heeft ingediend bij de Raad voor de Journalistiek, maakt dit niet anders.

7.20.2.2. Voorts legt [...] een screenprint over van de website [www.wordpress.com](http://www.wordpress.com), waarop onder de kop 'uit de *Gazet van Antwerpen van vandaag*:' een artikel wordt weergegeven met als kop 'Astrolijnen onder vuur' (prod. 5 cva). In dit artikel wordt onder meer vermeld dat [H] zijn geld heeft verdiend met de porno-industrie. Nu dit artikel afkomstig is van een het dagblad De *Gazet van Antwerpen*, mocht [...] op deze bewering vertrouwen, aldus [...]. Total c.s. heeft echter betwist dat het artikel ook echt in De *Gazet van Antwerpen* is geplaatst. Nu geen kopie van het oorspronkelijke artikel in het dagblad is overgelegd en evenmin een screenprint van het artikel op de website van dit dagblad, is naar het oordeel van het hof onvoldoende aannemelijk geworden dat dit artikel ook echt in De *Gazet van Antwerpen* is geplaatst. Subsidiair geldt dat het artikel volgens de website [www.wordpress.com](http://www.wordpress.com) in De *Gazet van Antwerpen* zou zijn geplaatst op 3 september 2008. Nu deze datum later is gelegen dan de datum waarop voormeld artikel in dagblad De *Morgen* is geplaatst, namelijk 26 augustus 2008, is niet uitgesloten dat de bewering gewoon is overgenomen van dit artikel (en dus om hierboven vermelde redenen onvoldoende aanleiding geeft om uit te gaan van de juistheid van de mededelingen).

7.20.2.3. [...] legt verder screenprints over van een aantal websites waarop soortgelijke beweringen worden gedaan, als die in het artikel '*Porno-industrie zit achter Astro TV*' in De *Morgen* (prod. 1-3 en 6 cva). Nu [...] ingebreke blijft aan te geven waarom op de juistheid van deze beweringen mocht worden vertrouwd, met name waarom de websites waarop de beweringen voorkomen betrouwbaar zouden zijn, heeft hij onvoldoende gemotiveerd gesteld dat hij op de juistheid deze beweringen mocht vertrouwen.

7.20.2.4. Voorts beroept [...] zich op een screenprint van de website [www.astro-gids.com](http://www.astro-gids.com) waarop bij de naam van Zeliha - een consulent van Total - wordt vermeld dat haar specialisatie ligt op het terrein van intimiteit en seksualiteit. Total c.s. voert echter terecht aan dat deze specialisatie op de website wordt geplaatst in het kader van de spirituele consultancy. Bij de naam van Zeliha wordt op de screenprint immers vermeld: '*Ik ben Reiki-Master-magnetiseur. Mijn kennis als ervaringsdeskundige en mijn jarenlange ervaring als therapeut staan tot uwer beschikking. Ik maak o.a. gebruik van de Tarot, en mijn specialisatie ligt op vragen over intimiteit en seksualiteit.*' (prod. 14 cva). Deze vermelding vormt derhalve onvoldoende aanwijzing voor de juistheid van de medelingen dat Total c.s. banden had/heeft met de porno- en/of

seksindustrie.

7.20.2.5. Overigens beroept [...] zich ook nog op een openbaarmaking door TROS Rader. [...] licht deze openbaarmaking echter enkel toe bij zijn onderbouwing van de juistheid van zijn bewering dat [H] er malafide praktijken op na zou houden en een dief zou zijn. Nu deze beweringen in het onderhavige kort geding niet aan de orde zijn, laat het hof de openbaarmaking door TROS Radar buiten beschouwing.

7.20.3. [...] beroept zich voorts op het gegeven dat [H] staat geregistreerd als eigenaar/administratief contactpersoon van diverse domeinnamen van porno- of webcamsites.

Naar het hof constateert wordt in screenprints die [...] heeft overgelegd achter de koppen 'registrant', 'adm-name' en/of 'technical contact' van de websites 'Cambabes.lu' en 'Ragazacam.com' inderdaad de naam [H] vermeld (prod. 7-12 cva). Bovendien wordt bij één van de screenprints bij 'Cambabes.lu' vermeld *'Without doubt one of the biggest live webcam sex sites of Europe'* (prod. 8 cva).

Total c.s. heeft echter aangevoerd dat [H] – via Combell Group N.V. - handelt in domeinnamen en derhalve bij honderden domeinnamen als technisch of administratief contactpersoon staat geregistreerd. Met deze bedrijven heeft [H] echter niets van doen, aldus Total c.s. Ter illustratie hiervan verwijst Total c.s. naar screenprints waaruit blijkt dat [H] als technisch of administratief contactpersoon wordt vermeld bij domeinnamen van bijvoorbeeld een Koeweitse oliemaatschappij Q8 (q8.lu) en een internationale bouwmaterialenproducent Hilti (hilti.lu) en de Securitas Group (securitasgroup.lu) (prod. 15 akte pleidooi in hoger beroep).

Nu [...] niet betwist dat [H] handelt in domeinnamen, is naar het voorshands oordeel van het hof niet aannemelijk geworden dat de vermeldingen van [H] als 'registrant', 'adm-name' en/of 'technical contact' van de websites 'Cambabes.lu' en 'Ragazacam.com' erop duidt dat Total c.s. banden heeft/had met de porno- en/of seksindustrie. Dit wordt niet anders door het gegeven dat [H] een zakelijke en persoonlijke vriend is van de algemeen directeur van de Combell Group N.V, de heer J Dhaenens, en – mogelijk hierdoor - voormelde registraties eenvoudig heeft kunnen beëindigen. Ook het gegeven dat [H] de domeinnaam 'Regazzacam.com' voor zijn zakenrelatie de heer S. Dezittere heeft geregistreerd, impliceert nog niet dat [H] iets met het bedrijf dat onder deze (domein)naam werd gedreven van doen had.

7.20.4. Uit het voorgaande volgt dat niet aannemelijk is geworden dat [...] er vanuit mocht/mag gaan dat Total c.s. banden had/heeft met de porno- en/of seksindustrie. Voorzover [...] ten tijde van de publicatie van de mededelingen niet op de hoogte was van hetgeen door Total c.s. is aangevoerd (7.20.2 en 7.20.3), geldt dat niet is gesteld of gebleken dat [...] Total c.s. op voorhand heeft gehoord. [...] heeft derhalve aan zichzelf te wijten dat hij hiervan niet op de hoogte is geraakt.

Subsidiair geldt dat [...] in ieder geval in de loop van deze procedure op de hoogte is geraakt van de stellingen van Total c.s. (7.20.2 en 7.20.3). [...] heeft weliswaar gesteld dat hij een aantal mededelingen heeft verwijderd en/of vanzelf zijn verdwenen (twitter), maar niet dat hij alle mededelingen heeft verwijderd. Wat betreft de mededelingen die nu nog zijn gepubliceerd geldt derhalve dat [...] ervoor kiest deze te handhaven, terwijl hij in ieder geval nu er niet meer vanuit mag gaan dat Total c.s. banden had/heeft met de porno- en/of seksindustrie.

7.21. Alle omstandigheden van het onderhavige geval afwegend komt het hof voorshands tot de slotsom dat [...] zowel door het publiceren van de mededelingen als door het



handhaven van deze publicaties, onrechtmatig heeft gehandeld/handelt. Bij dit oordeel is met name van belang dat niet aannemelijk is geworden dat [...] er vanuit mocht/mag gaan dat Total c.s. banden had/heeft met de porno- en/of seksindustrie.

7.22. Uit de vorige rechtsoverweging (7.21) volgt dat de vordering van Total c.s. om [...] te bevelen de mededelingen van internet te verwijderen en verwijderd te houden (7.7 sub b), moet worden toegewezen (tenminste van de websites/blogs wordpress.com, astropraat.nl en het twitteraccount van [...]).

De mededelingen waarvan Total c.s. verwijdering vordert zijn door haar gespecificeerd in de nummers 10 tot en met 21 van de (in de appeldagvaarding opgenomen) memorie van grieven en de nummers 2 tot en met 7 van de pleitnotities in hoger beroep. De mededelingen zijn volgens deze stellingen en de producties waarnaar wordt verwezen geplaatst op de websites/blogs wordpress.com, astropraat.nl, isabelblanco.nl en het twitteraccount van [...]. [...] betwist niet of onvoldoende dat de mededelingen op voormelde websites/blogs en twitteraccount zijn geplaatst. De naam van de website/blog isabelblanco.nl doet echter vermoeden dat deze niet onder beheer staat van [...], zodat [...] waarschijnlijk niet in staat zal zijn de mededelingen van deze site te verwijderen. Wat betreft de website/blog astropraat.nl voert [...] in de context van de vordering tot rectificatie niet het verweer dat hij geen zeggenschap over deze site heeft (nr. 13 cva eerste aanleg), zodat het hof ervan uitgaat dat dit wél het geval is. Wat betreft de website/blog wordpress.com stelt [...] dat de mededelingen hiervan zijn verwijderd, maar hij voert niet aan dat deze verwijdering door een ander is gedaan. Het hof gaat derhalve ook wat betreft deze website/blog ervan uit dat [...] hierover de zeggenschap heeft.

Nu [...] enkel in staat is het bevel tot verwijdering van de mededelingen na te komen bij websites waarover hij zeggenschap heeft, zal het bevel worden beperkt tot de websites waarvan in de onderhavige procedure aannemelijk is geworden dat dit het geval is, te weten de websites/blogs wordpress.com en astropraat.nl.

[...] heeft zijn stelling dat de mededelingen die hij op zijn twitteraccount had geplaatst al na enkele dagen waren verdwenen, niet toegelicht. Derhalve passeert het hof dit verweer en beveelt [...] tevens tot verwijdering van de mededelingen op zijn twitteraccount.

Uiteraard geldt het bevel enkel indien en voor zover de mededelingen (nog steeds) op de desbetreffende websites/blogs en/of de het twitteraccount van [...] voorkomen. Mocht de stelling van [...] kloppen dat de mededelingen niet meer worden vermeld op wordpress.com, dan behoeft het bevel tot verwijdering niet ten aanzien van die website te worden uitgevoerd. Voor zover [...] bedoelt te betogen dat de vordering tot een bevel tot verwijdering van de mededelingen moet worden afgewezen omdat deze vordering al is toegewezen door het hof in de eerdere procedure (7.2 sub f) en [...] gevolg heeft gegeven aan dit bevel, wordt het verweer verworpen. Dit bevel zag op andere mededelingen, te weten mededelingen die inhouden dat Total c.s. er malafide praktijken op nahoudt en een dief en oplichter is en deel uitmaakt van een criminele of oplichtersbende.

Voorzover Total c.s. heeft bedoeld verwijdering te vorderen van andere mededelingen op andere websites dan die door haar zijn gespecificeerd in de nummers 10 tot en met 21 van de (in de appeldagvaarding opgenomen) memorie van grieven en de nummers 2 tot en met 7 van de pleitnotities in hoger beroep, heeft zij dit onvoldoende duidelijk en concreet gedaan (welke beweringen op welke websites/blogs?). Dit heeft tot gevolg dat de veroordeling tot verwijdering niet op andere dan voornoemde (gespecificeerde) mededelingen ziet.

7.23. Voorts volgt uit rechtsoverweging 7.21 dat de vordering tot rectificatie van de mededelingen moet worden toegewezen (7.7 sub c).

[...] voert het verweer dat een rectificatie op de door Total c.s. genoemde websites niet aan de orde is, omdat het bij het onderhavige kort geding niet zou gaan om mededelingen op deze

websites, maar om mededelingen op andere websites en twitteraccounts.

Naar het oordeel van het hof is dit verweer om te beginnen feitelijk onjuist. Total c.s. vordert immers dat een rectificatie wordt geplaatst op de volgende websites/blogs:

www.paragnostwillem.nl, www.mediumwillem.com, www.medium-willem.com, www.mediumwillem.nl, www.medium-willem.nl, www.astropool.nl, www.astropraat.nl, www.astro-willem.nl, alsmede bovenaan het voor [...] toegankelijke gedeelte van zijn blogs (waaronder wordpress.com). Nu de mededelingen zijn geplaatst op (tenminste) twee van deze websites, namelijk astropraat.nl en wordpress.com (7.22), bestaat in ieder geval geen beletsel de rectificatie op deze websites te plaatsen. Voorts bestaat in het algemeen geen bezwaar tegen plaatsing van een rectificatie op een andere website dan waarop de oorspronkelijke mededeling was geplaatst. [...] heeft onvoldoende duidelijk en concreet feiten en omstandigheden aangevoerd, waarom dat hier anders zou zijn. Het verweer van [...] wordt derhalve verworpen.

Wél is noodzakelijk dat degene die moet rectificeren hiertoe feitelijk in staat is. Nu [...] niet het verweer heeft gevoerd geen zeggenschap te hebben over de websites waarop volgens de vordering van Total c.s. de rectificatie moet worden geplaatst, gaat het hof er vanuit dat hij deze zeggenschap wél heeft.

[...] heeft zijn stelling dat een rectificatie op zijn twitteraccount zinloos zou zijn, omdat berichten hierop slechts enkele uren zouden blijven staan, onvoldoende toegelicht. Derhalve zal [...] ook worden veroordeeld tot een rectificatie op zijn twitteraccount. Omdat op twitter de ruimte voor berichten beperkt is, wordt [...] bevolen tot een korte rectificatie op zijn twitteraccount.

7.24. De gevorderde dwangsom van € 5.000,= bij niet-nakoming van de bevelen tot verwijdering en rectificatie (7.3 sub d) zal worden toegewezen, met een maximum van € 100.000,=.

7.25. Total c.s. vordert voorts [...] te bevelen om ieder inbreukmakend handelen jegens Total, met inbegrip van haar personeel en consultants, en jegens [H] te staken en gestaakt te houden (7.3 sub a). Naar het oordeel van het hof is vordering te ruim en algemeen gesteld om te kunnen worden toegewezen. Mocht Total c.s. hebben bedoeld dat onder inbreukmakend handelen wordt verstaan mededelingen die erop neerkomen dat Total c.s. banden heeft/had met de porno- en seksindustrie, dan dient de vordering ook te worden afgewezen. Na toewijzing van de vordering tot (blijvende) verwijdering van de mededelingen dat Total c.s. banden heeft/had met de porno- en seksindustrie (7.22), heeft Total c.s. immers geen belang bij toewijzing van een vordering waarbij [...] wordt bevolen deze mededelingen te staken en gestaakt te houden (komt op hetzelfde neer).

7.26. Voor zover Total c.s. als zelfstandige grondslag voor haar vorderingen heeft bedoeld aan te voeren dat [...] haar - anders dan door de eer en goede naam van Total c.s. te schenden (7.15-7.21) - onrechtmatig heeft beconcurrereerd, heeft Total c.s. hiertoe onvoldoende gesteld. Voor zover de vorderingen van Total c.s. op de grondslag schending van de eer en goede naam zijn afgewezen, kunnen zij derhalve ook niet op de grondslag onrechtmatige concurrentie worden toegewezen.

7.27.1. Total c.s. vordert [...] te veroordelen tot betaling van haar werkelijke en volledige proceskosten, dan wel een correctiefactor te hanteren bij het vaststellen van de geliquideerde proceskosten.

Ter onderbouwing van deze vordering voert Total c.s. aan dat de lastercampagne van [...] zeer ernstig is. Voorts heeft [...] misbruik van procesrecht gemaakt door het te laten aankomen op de onderhavige procedure. De hoogte van de werkelijke advocaatkosten van €

8.310,40 zou eventueel kunnen worden gematigd, aldus Total c.s.

7.27.2. Het hof stelt voorop dat de vordering tot vergoeding van alle door Total c.s. in verband met de onderhavige procedure gemaakte kosten, slechts toewijsbaar is in geval van misbruik van procesrecht of onrechtmatig handelen. Daarvan is pas sprake als het instellen van de vordering, gelet op de evidente ongegrondheid daarvan, in verband met de betrokken belangen van de wederpartij achterwege had behoren te blijven. Hiervan kan eerst sprake zijn als eiser zijn vordering baseert op feiten en omstandigheden waarvan hij de onjuistheid kende dan wel behoorde te kennen of op stellingen waarvan hij op voorhand moest begrijpen dat deze geen kans van slagen hadden. Bij het aannemen van misbruik van procesrecht of onrechtmatig handelen door het aanspannen van een procedure past terughoudendheid, gelet op het recht op toegang tot de rechter dat mede gewaarborgd wordt door artikel 6 EVRM.

7.27.3. Naar het oordeel van het hof heeft Total c.s. onvoldoende gesteld voor een toewijzing van zijn vordering. [...] wordt in deze procedure weliswaar grotendeels in het ongelijk gesteld, maar de gronden waarop dit gebeurt (7.15-7.21) rechtvaardigen niet de conclusie dat [...] misbruik van procesrecht heeft gemaakt, dan wel dat zich anderszins gronden voordoen om af te wijken van het liquidatietarief.

7.28. Uit het voorgaande volgt dat de grieven slagen en dat het bestreden vonnis moet worden vernietigd. De vorderingen van Total c.s. zullen gedeeltelijk worden toegewezen en gedeeltelijk afgewezen.

Nu [...] in appel grotendeels in het ongelijk is gesteld, zal hij worden veroordeeld in de gedingkosten van het hoger beroep.

De procedures in eerste aanleg en in hoger beroep verschillen in zoverre dat de vorderingen sub b en c uit de eerste aanleg (7.3) zijn vervangen door de vorderingen sub b en c in hoger beroep (7.7), terwijl in de eerste aanleg de na het voeren van deze procedure openbaar gemaakte mededelingen buiten beschouwing zijn gebleven, die in hoger beroep bij de beoordeling zijn betrokken. Naar het oordeel van het hof hadden de vorderingen sub b en c uit eerste aanleg echter min of meer moeten worden begrepen als de vorderingen sub b en c in hoger beroep, terwijl de in hoger beroep alsnog in de procedure betrokken mededelingen niet doorslaggevend zijn geweest. Hieruit volgt dat [...] ook in eerste aanleg grotendeels in het ongelijk had moeten worden gesteld. [...] zal derhalve worden veroordeeld in de kosten van de eerste aanleg.

## **8. De uitspraak**

Het hof:

vernietigt het bestreden vonnis van de rechtbank Maastricht van 2 maart 2012;

en opnieuw rechtdoende:

a – beveelt [...] om uiterlijk binnen 4 (vier) dagen na betekening van het onderhavige arrest de beweringen – door Total c.s. gespecificeerd in de nummers 10 tot en met 21 van de (in de appeldagvaarding opgenomen) memorie van grieven en de nummers 2 tot en met 7 van de pleitnotities in hoger beroep - op de websites/blogs van [...] - astropraat.nl en wordpress.com - en het twitteraccount van [...], waarbij Total en [H] - inclusief medewerkers van Total - in verband worden gebracht met de seks- en/of porno-industrie, onder meer door het gebruik van termen als pornoboer, pornohufter, pornorukker, pornotrut, en door – al dan niet uitdrukkelijke – beweringen dat de astrololijnen van Total c.s. hoerenlijnen, pornolijnen of

---

sekslijnen zijn en dat Total c.s. personen ronselt uit de porno-industrie, te (laten) verwijderen en verwijderd te houden;

b – beveelt [...] om uiterlijk binnen 4 (vier) dagen na betekening van het onderhavige arrest op de homepage van de websites [www.paragnostwillem.nl](http://www.paragnostwillem.nl), [www.mediumwillem.com](http://www.mediumwillem.com), [www.medium-willem.com](http://www.medium-willem.com), [www.mediumwillem.nl](http://www.mediumwillem.nl), [www.medium-willem.nl](http://www.medium-willem.nl), [www.astropool.nl](http://www.astropool.nl), [www.astropraat.nl](http://www.astropraat.nl), [www.astro-willem.nl](http://www.astro-willem.nl), alsmede bovenaan het voor [...] toegankelijke gedeelte van zijn blogs (waaronder [wordpress.com](http://wordpress.com)) te publiceren en daarop voor de duur van 2 (twee) maanden gepubliceerd te houden in een voor die website gebruikelijke opmaak, lettertype en lettergrootte, de volgende tekst in zijn geheel:

*"Ik, Willem [...], dien op last van een voorlopig oordeel van het Gerechtshof 's-Hertogenbosch het volgende bekend te maken:*

*Ik heb herhaaldelijk beweringen gedaan die erop neerkomen dat het bedrijf Total Telecom Lux Sarl en haar manager de heer Karl [H] - inclusief consultants/medewerkers van Total Telecom Lux Sarl – banden hebben/hadden met de seks- en/of porno-industrie, onder meer door het gebruik van termen als pornoberoer, pornohufter, pornorukker, pornotrut, en door – al dan niet uitdrukkelijke – beweringen dat de astrolijnen van Total c.s. hoerenlijnen, pornolijnen of sekslijnen zijn en dat Total c.s. personen ronselt uit de porno-industrie. Dat deze beschuldigingen kloppen heb ik echter tijdens een voorlopige voorzieningen procedure tussen mij en Total Telecom Lux Sarl en de heer [H], niet voldoende aannemelijk kunnen maken. Derhalve rectificeer ik voormelde beschuldigingen bij deze."*

c - beveelt [...] om uiterlijk binnen 4 (vier) dagen na betekening van het onderhavige arrest op zijn twitteraccount te plaatsen en daarop voor de duur van 14 (veertien) dagen gepubliceerd te houden in een voor zijn twitteraccount gebruikelijke opmaak, lettertype en lettergrootte, de volgende tekst in zijn geheel:

*"Ik rectificeer op last van het hof Den Bosch mijn beschuldiging dat Total Telecom en K.[H] banden hebben met de seks en/of porno-industrie"*

d – veroordeelt [...] tot betaling aan Total c.s. van een dwangsom van € 5.000,= die zal worden verbeurd voor iedere dag of gedeelte van een dag dat [...] c.s. (één van) de bevelen onder a, b en c van dit dictum (gedeeltelijk) niet nakomt, en bepaalt dat boven de som van € 100.000,= geen dwangsom meer wordt verbeurd;

e – veroordeelt [...] in de proceskosten van de eerste aanleg en het hoger beroep, welke kosten tot op heden aan de zijde van Total c.s. worden begroot op € 357,64 aan verschotten en op € 816,= aan salaris advocaat in eerste aanleg, en op € 756,64 aan verschotten en op € 2682,= aan salaris advocaat voor het hoger beroep, en voor wat betreft de nakosten op € 131,= indien geen betekening plaatsvindt, dan wel op € 199,= vermeerderd met exploitkosten indien niet binnen 14 dagen na de datum van dit arrest is voldaan aan de bij dit arrest uitgesproken veroordelingen en betekening van dit arrest heeft plaatsgevonden, en bepaalt dat deze bedragen binnen 14 dagen na de dag van deze uitspraak moeten zijn voldaan, te vermeerderen met de wettelijke rente als bedoeld in artikel 6:119 BW vanaf het einde van voormelde termijn tot aan de dag der voldoening;

f - verklaart dit arrest uitvoerbaar bij voorraad;

g - wijst af het meer of anders gevorderde.

Dit arrest is gewezen door mrs. L.R. van Harinxma thoe Slooten, P.M. Arnoldus-Smit en Th. Groenewald en in het openbaar uitgesproken door de rolraadsheer op 8 januari 2013.

---

griffier

rolraadsheer