

vonnis

GERECHT IN EERSTE AANLEG VAN CURAÇAO

Zaaknummer: CUR202100073

Vonnis in kort geding van 22 januari 2021

inzake

George Floris Joseph Marie VAN ZINNICQ BERGMANN,
wonende in Curaçao,
eiser,
gemachtigde: mr. W. Princée,

tegen

Nardy Linda CRAMM,
zonder bekende woon- of verblijfplaats,
gedaagde,
gemachtigde: mr. A.J. de Winter.

1. Verloop van de procedure

1.1. Eiser heeft op 12 januari 2021 een verzoekschrift ingediend. Namens eiser is er op 18 januari 2021 een akte overlegging producties en eiswijziging ingediend. Namens gedaagde zijn er op 18 januari 2021 producties ingediend. Vervolgens heeft op 19 januari 2021 de mondelinge behandeling plaatsgevonden, waarbij eiser, bijgestaan door zijn gemachtigde en gedaagde via videoverbinding, bijgestaan door haar gemachtigde, zijn verschenen. De gemachtigden hebben het woord gevoerd aan de hand van hun pleitaantekeningen.

1.2. Vonnis is bepaald op heden.

2. De feiten

2.1. Eiser is statutair directeur van EMS Management Services N.V. (EMS) en EMoore N.V., gezamenlijk h.o.d.n. EM Group.

2.2. EMS is de bestuurder van Virtual Coin Gaming N.V. (VCG).

2.3. In een Sanctiebesluit van de Nederlandse Kansspelautoriteit (KSA) van 15 december 2019 (het Sanctiebesluit) heeft KSA een boete opgelegd van EUR 500.000 aan VCG \ en een boete van EUR 100.000 aan een natuurlijk persoon. De boetes zijn

opgelegd voor het zonder vergunning online aanbieden van kansspelen op de websites futgalaxy.nl en nl.futgamer.com. Uit de toelichting op het besluit volgt dat uit onderzoek is gebleken dat minderjarigen of in ieder geval jongvolwassenen daadwerkelijk toegang hadden tot en deelnamen aan de kansspelen.

2.4. In het Sanctiebesluit is – voor zover van belang – het volgende overwogen:

‘(...)

Vergunning Curaçao

Op 13 september 2018 is een onderzoek ingesteld naar de *gaming license* die VCG in haar algemene voorwaarden stelde te hebben. Een Curaçaose *gaming license* betreft een vergunning ingevolge de Landsverordening buitengaats hazardspelen van Curaçao, tot het exploiteren van hazardspelen op de internationale markt door middel van servicelijndiensten. Uit onderzoek bleek dat VCG op die datum een sub-licentie had voor de websites [website 4] en [website 5], maar niet voor futgalaxy.nl en nl.futgamer.com. Ook bleek dat de masterlicentiehouders [bedrijf 6] op haar website vermeldde dat de sub-licentiehouders niet geautoriseerd waren om onder de sub-licentie diensten te verlenen in onder andere het territorium van Nederland.

(...)

28. Bij brief van 5 december 2019 is aan [bedrijf 7] (*toevoeging gerecht: EMS*) een informatievordering verzonden met betrekking tot het eigendom, beheer en de totstandkoming van VCG. Bij e-mail van 26 december 2019 heeft [bedrijf 7] de gevorderde gegevens aangeleverd. Uit de stukken bleek onder andere het volgende. [bedrijf 7] heeft VCG op 6 juni 2017 opgericht. Het doel van VCG was *to organize, market, promote, manage, support en operate all types of remote gaming activities, compromising of all types of games, betting and other operation of betting exchange, interactive casinos, bingos, lotteries, poker and other interactive games*. [bedrijf 7] was bedoeld als *managing director*. Uit de stukken is daarnaast ook af te leiden dat [bedrijf 7] niet op de hoogte was van de activiteiten van VCG op de Nederlandse markt. [bedrijf 7] is niet als overtreder aangemerkt.’

2.5. Op 8 januari 2021 publiceerde de Telegraaf een artikel onder de kop “Recordboete uitgedeeld aan online gokbedrijf” met de heer Koen Nederhof als auteur (hierna: het artikel).

2.6. Op 8 januari 2021 her-publiceerde gedaagde het artikel op de website van Knipselkrant Curaçao (hierna: KKC) met dezelfde kop als het artikel in de Telegraaf. Onder de titel en vermelding van Nederhof als auteur is door gedaagde een foto van eiser opgenomen met het volgende onderschrift (hierna: publicatie 1):

“Emoore/EMS directeur George Zinnicq Bergmann beheerde 2 illegale goksublicenties voor minderjarigen en richtte het aanbod specifiek op Nederlandse jongeren. Virtual Coin Gaming N.V. kreeg een boete van een half miljoen euro (nafl 1.100.000). Een betrokken privépersoon kreeg 100.000 euro boete | Foto EMgroup”

2.7. Bij brief van 8 januari 2021 is gedaagde gewezen door eiser gesommeerd tot verwijdering en rectificatie van publicatie 1. Gedaagde heeft per e-mail van 9 januari 2021 te kennen gegeven dat zij niet bereid is te voldoen aan de sommatie.

2.8. Op 11 januari 2021 plaatste gedaagde een bericht op de website van KKC met als titel “CC | Record fine handed out to online gambling company”. Onder de kop ‘Naschrift KKC’ is een foto van eiser opgenomen met het volgende onderschrift (hierna: publicatie 2):

“Emoore/EMS directeur George Zinnicq Bergmann bestuurde 2 illegale goksublicenties voor minderjarigen en richtte het aanbod specifiek op Nederlandse jongeren. Virtual Coin Gaming N.V. kreeg een boete van een half miljoen euro (nafl 1.100.000). Een betrokken privépersoon kreeg 100.000 euro boete (KKC onderschrift) | Foto EMgroup”

2.9. Nadien vinden er nog enkele wijzigingen c.q. aanvullingen plaats op de publicaties 1 en 2. Voorts herplaatst gedaagde op 13, 14 en 15 januari 2021 nog drie andere nieuwsartikelen over het Sanctiebesluit, met daarbij een foto van eiser en een aangepast onderschrift.

2.10. De (originele) publicaties 1 en 2 zijn niet van de website van KKC verwijderd.

3. Het geschil

3.1. Eiser vordert – kort gezegd – na wijziging van eis om bij vonnis in kort geding, en uitvoerbaar bij voorraad:

- A. gedaagde te bevelen in KKC Publicatie 1 en 2 de Foto en het Onderschrift, althans de zin “*EMoore/EMS directeur George Zinnicq Bergmann beheerde [ofwel bestuurde] 2 illegale goksublicenties voor minderjarigen en richtte het aanbod specifiek op Nederlandse jongeren*” onmiddellijk en in ieder geval binnen zes (6) uur nadat het vonnis in deze zaak is geweest, te verwijderen voor zover gedaagde dit niet al uit eigen beweging heeft gedaan, op straffe van een dwangsom van ANG 10.000, althans een door het GEA in goede justitie vast te stellen bedrag, voor iedere dag of gedeelte van een dag dat niet of niet volledig aan dit bevel wordt voldaan;
- B. Gedaagde te bevelen onmiddellijk en in ieder geval binnen zes (6) uur nadat het vonnis in deze zaak is geweest de navolgende rectificatie tekst te plaatsen:
 - i. op de home-pagina van de website www.knipselkrant-

- curacao.com zodanig dat de volledige rectificatie tekst direct na het openen van de website zichtbaar is en blijft gedurende een periode van twee weken na plaatsing althans een door het GEA te bepalen termijn;
- ii. op <https://knipselkrant-curacao.com/telegraaf-recordboete-uitgedeeld-aan-online-gokbedrijf/> (de vindplaats van KKC Publicatie 1); en
 - iii. op <https://knipselkrant-curacao.com/cc-record-fine-handed-out-to-online-gambling-company/> (de vindplaats van KKC Publicatie 2),

alle drie zonder verder bijschrift, met hetzelfde lettertype en dezelfde lettergrootte als gehanteerd in KKC Publicatie 1 en 2, voorzien van een zwart kader, een en ander op straffe van een dwangsom van ANG 10.000, althans een door het GEA in goede justitie vast te stellen bedrag voor iedere dag of gedeelte van een dag dat niet of niet volledig aan dit bevel wordt voldaan:

"RECTIFICATIE 1 OVER GEORGE VAN ZINNICQ BERGMANN

In het artikel onder de kop "*Telegraaf / Recordboete uitgedeeld aan online gokbedrijf*", dat op 8 januari 2021 op deze website werd gepubliceerd, schreven wij: "*EMoore/EMS directeur George Zinnicq Bergmann beheerde 2 illegale goksublicenties voor minderjarigen en richtte het aanbod specifiek op Nederlandse jongeren*". Dit is niet juist. Verder hebben wij ten onrechte in het artikel de indruk gewekt dat de Nederlandse Kansspelautoriteit (KSA) een boete aan de heer Van Zinnicq Bergmann heeft opgelegd. De KSA heeft de heer Van Zinnicq Bergmann, EMoore en/of EMS geen boete opgelegd. Het Gerecht in Eerste Aanleg van Curacao heeft de Knipselkrant bij vonnis van [datum] 2021 bevolen deze rectificatie te plaatsen."

RECTIFICATIE 2 OVER GEORGE VAN ZINNICQ BERGMANN

In het artikel onder de kop "*CC / Record fine handed out to online gambling company*" dat op 11 januari 2021 op deze website werd gepubliceerd, schreven wij: "*EMoore/EMS directeur George Zinnicq Bergmann bestuurde 2 illegale goksublicenties voor minderjarigen en richtte het aanbod op Nederlandse jongeren*." Dit is niet juist. Verder hebben wij ten onrechte in het artikel de indruk gewekt dat de Nederlandse Kansspelautoriteit (KSA) een boete aan de heer Van Zinnicq Bergmann heeft opgelegd. De KSA heeft de heer Van Zinnicq Bergmann, EMoore en/of EMS geen boete opgelegd. Het Gerecht in Eerste Aanleg van Curacao heeft de Knipselkrant bij vonnis van [datum] 2021 bevolen deze rectificatie te plaatsen."

C. Gedaagde te veroordelen aan eiser te voldoen de kosten van deze procedure alsmede de nakosten, alles te vermeerderen met de wettelijke rente indien deze kosten niet zijn voldaan binnen 14 dagen

na het in deze zaak te wijzen vonnis.

- 3.2. Gedaagde heeft gemotiveerd verweer gevoerd. Op de stellingen van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

4. De beoordeling

4.1. Eiser legt – samengevat – aan zijn vordering ten grondslag dat gedaagde onrechtmatig heeft gehandeld door het plaatsen van onjuiste en misleidende informatie als onderschrift bij een foto van eiser en door de gehele inkleding van de twee publicaties. De onderschriften zijn feitelijk onjuist. Door artikelen over het Sanctiebesluit te herplaatsen op de website van KKC en daarbij een foto van eiser te plaatsen met de onderschriften voornoemd heeft gedaagde ten onrechte de suggestie gewekt dat eiser verantwoordelijk is voor het aanbieden van online gokdiensten aan minderjarigen en dat KSA daarvoor aan eiser persoonlijk een boete heeft opgelegd. Deze suggestie is onjuist en volgt niet uit het Sanctiebesluit. Door de foto en het onderschrift onder de kop van het herplaatste artikel te plaatsen (publicatie 1) is voorts ten onrechte de indruk gewekt dat die suggestie uit het herplaatste artikel zelf volgt. Ondanks dat gedaagde op de onjuistheden is geweest is zij doelbewust doorgeslagen met het doen van deze uitlatingen in volgende publicaties. Eiser lijdt daardoor schade. Nu eiser door de publicaties van gedaagde in zijn eer en goede naam is aangetast, heeft hij belang bij de door hem gevorderde rectificaties. Ten slotte maakt gedaagde inbreuk op de portretrechten van eiser door gebruik van zijn foto zonder diens toestemming.

4.2. Gedaagde heeft zich tegen de vordering van eiser verweerd door daartegen aan te voeren dat zij nergens beweert of suggereert dat eiser door de KSA persoonlijk een boete opgelegd heeft gekregen. De onderschriften zijn niet feitelijk onjuist. Met het herplaatsen van de artikelen over het Sanctiebesluit, het plaatsen van de foto van eiser en de onderschriften voornoemd, stelt gedaagde aan de orde dat eiser als directeur van EMS, de bestuurder van VCG, aansprakelijk is voor misstanden binnen en overtredingen door VCG. De rechtvaardiging daarvoor is volgens gedaagde gelegen in de trustservices die EMS aan online gokdiensten, waaronder VCG, verleent en het falend toezicht van EMS op de wijze waarop van die service gebruik wordt gemaakt. Blijkens het Sanctiebesluit voldeed VCG niet aan de verplichtingen ingevolge de Landsverordening Identificatie Dienstverlening. Dat valt ook EMS, en dus eiser, aan te rekenen nu EMS als bestuurder van VCG gehouden is toezicht uit te oefenen op het naleven van de wet en uit dien hoofde controle op leeftijd en identificatie dient toe te passen. EMS en dus ook eiser als directeur van EMS hebben dit nagelaten. Volgens gedaagde kan eiser zich er niet achter verschuilen dat hij niet op de hoogte was van de illegale activiteiten van VCG. Deze feiten rechtvaardigen een rectificatie niet. Een eventuele rectificatie levert een beperking van de vrijheid van meningsuiting van gedaagde op.

4.3. In dit kort geding gaat het om de vraag of gedaagde door in de punten 2.6. en 2.8. weergegeven publicaties (herplaatsing artikel over het Sanctiebesluit in combinatie met plaatsing van een foto van eiser en met het onderschrift voornoemd) jegens eiser onrechtmatig heeft gehandeld. In een kwestie als deze, waarbij twee fundamentele rechten tegenover elkaar staan, moet bezien worden of het aan eiser toekomend recht op bescherming van zijn eer en goede naam zwaarder dient te wegen dan het recht van gedaagde om zich in het openbaar kritisch en opiniërend uit te laten. Welke van deze beide rechten in dit geval de doorslag behoort te geven, hangt af van de in onderling verband te beschouwen omstandigheden, waaronder mede (i) de aard van de uitlatingen en de ernst van de te verwachten gevolgen voor eiser en (ii) de mate waarin de uitlatingen, op het tijdstip dat deze werden gedaan, in het toen beschikbare feitenmateriaal steun vonden.

4.4. Eiser stelt dat het onderschrift in de publicaties 1 en 2 onjuist is. Voor het antwoord op de vraag of het onderschrift zoals het is geformuleerd onjuistheden bevat, is mede bepalend dat een onderschrift kernachtiger en ongenueanceerder kan zijn geformuleerd om de aandacht van de lezer te trekken. Tussen partijen staat vast dat aan VCG een boete is opgelegd voor het illegaal aanbieden van online gokdiensten aan minderjarigen. Voorts staat vast dat ook een natuurlijk persoon daarvoor een boete heeft gekregen en dat eiser die persoon niet is. Tenslotte staat vast dat EMS de bestuurder is van VCG en dat eiser de directeur is van EMS. Voor zover het onderschrift op deze feitelijke juistheden doelt is een rectificatie niet aan de orde. Voor zover de onderschriften in de publicaties 1 en 2 er op doelen, zoals eiser stelt, dat aan eiser persoonlijk een boete is opgelegd door de KSA, is dat niet terecht. Partijen zijn het daar ook over eens. Een rectificatie op dit punt is daarmee op zijn plaats.

4.5. Daarnaast stelt eiser dat de publicaties 1 en 2 voorts suggereren dat hij online gokdiensten aan minderjarigen aanbiedt, dan wel dat hij daar verantwoordelijk voor is. Hetgeen gedaagde door het herplaatsen van de artikelen over het Sanctiebesluit met plaatsing van de foto van eiser met de onderschriften voornoemd heeft gesteld te suggereren is dat eiser in hoedanigheid van bestuurder van de beboete vennootschap (VGC) aansprakelijk is voor misstanden binnen en overtredingen door VCG. De suggestie in de publicaties dat eiser persoonlijk, dan wel als bestuurder aansprakelijk is, is slechts dan gerechtvaardigd als in voldoende mate vaststaat dat eiser een verwijt valt te maken. Voor een aansprakelijkheid van eiser persoonlijk, dan wel in hoedanigheid van bestuurder van VCG, biedt het Sanctiebesluit geen grondslag. Door de KSA wordt in het Sanctiebesluit expliciet aangegeven dat EMS de verzochte informatie heeft aangeleverd en dat daaruit volgt dat de gesanctioneerde handelingen door VCG werden verricht middels websites die niet onder de sub-licenties vielen en waarvoor VCG geen vergunning had, en dat EMS niet op de hoogte was van deze websites en de activiteiten van VCG daarmee op de Nederlandse markt. EMS wordt door KSA dan ook niet als overtreder aangemerkt. Voor het gesuggerende verwijt in de publicaties 1 en 2 dat

eiser persoonlijk dan wel als bestuurder kan worden aangesproken voor de misstanden van en overtredingen door VCG zijn door gedaagde geen concrete feiten en omstandigheden aangedragen. Gelet op het verhandelde ter zitting baseert gedaagde haar verwijt jegens eiser op een reeds langere lopende strijd tegen de overheid en diverse instanties in verband met falend toezicht op de online gaming industrie. Dat falend toezicht leidt er volgens gedaagde toe dat de online gaming industrie zich met gebruikmaking van de trustsector, die ook de andere kant op kijkt, schuldig kan maken aan illegale activiteiten die vele spelers duperen en die vervolgens nergens terecht kunnen. Los van het feit dat in zijn algemeenheid voor de strijd van gedaagde rechtvaardiging zou kunnen worden gevonden in de door gedaagde geschetste geschiedenis en de reeds vastgestelde misstanden, levert dat op zichzelf geen rechtvaardiging op voor de stelling dat in dit specifieke geval op voorhand en zonder gedegen (juridisch) onderzoek vaststaat dat eiser zich schuldig maakt aan de gestelde suggestie die volgt uit de publicaties. Voor zover al zou moeten worden aangenomen dat EMS door de overtreding van VCG tenminste de schijn tegen heeft, is dat nog steeds, zonder nadere onderbouwing, onvoldoende grondslag voor het gesuggereerde aan eiser gemaakte verwijt. Dat eiser eerder met misstanden in de industrie in verband is gebracht of dat er eerder door het Hof een bestuurder van een vennootschap aansprakelijk is gehouden voor misstanden in de sector is daartoe ook onvoldoende.

4.6. Van belang is voorts dat gedaagde er op bedacht had moeten zijn dat de gewekte suggestie met betrekking tot de aansprakelijkheid van eiser, mede gelet op het toch wel gevoelige onderwerp van online gokdiensten in combinatie met minderjarigen, door de plaatsing van de foto van eiser in combinatie met het onderschrift in de publicaties, tot (media) aandacht zou leiden en aldus de eer en goede naam van eiser zou aantasten. Het was bovendien niet noodzakelijk om eiser voor dit doel herkenbaar af te beelden. Gedaagde had het algemene belang van informatievrijheid evengoed kunnen dienen zonder het belang van eiser bij bescherming van zijn privacy te schaden. De slotsom is dat het belang van eiser bij bescherming van zijn persoonlijke levenssfeer zwaarder weegt dan de belangen van gedaagde bij persvrijheid en vrijheid van meningsuiting. Onder deze omstandigheden is het gerecht van oordeel dat gedaagde onrechtmatig heeft gehandeld jegens eiser.

4.7. Uit het voorgaande volgt dat de rectificatie zal worden toegewezen, zij het dat de tekst en de redactie van de rectificatie op na te melden wijze op onderdelen zal worden aangepast. In het bijzonder zal, gelet op het hiervoor overwogene, niet worden opgenomen dat het onderschrift onjuist is, maar dat de met het onderschrift in combinatie met de foto gewekte suggestie geen steun vindt in de feiten. De gevorderde dwangsommen zullen, zij het gematigd, als niet betwist worden toegewezen.

4.8. Gelet op het vooroverwogene behoeven de overige stellingen geen nadere

bespreking.

4.9. Gedaagde zal als de in het ongelijk te stellen partij in de proceskosten aan de zijde van eiser worden veroordeeld. De proceskosten aan de zijde van eiser worden tot op heden begroot op NAf 450 aan griffiekosten en NAf 1.500 aan salaris gemachtigde.

5. De beslissing

Het gerecht, rechtdoende in kort geding:

5.1. beveelt gedaagde in KKC publicatie 1 en 2 de foto en het onderschrift, althans de zin "*EMoore/EMS directeur George Zinnicq Bergmann beheerde [ofwel bestuurde] 2 illegale goksublicenties voor minderjarigen en richtte het aanbod specifiek op Nederlandse jongeren*" uiterlijk **zaterdag 23 januari 2021 om 14:00 uur Curaçaose tijd**, te verwijderen voor zover gedaagde dit niet al uit eigen beweging heeft gedaan, op straffe van een dwangsom van NAf 5.000, voor iedere dag of gedeelte van een dag dat niet of niet volledig aan dit bevel wordt voldaan, met een maximum van NAf 100.000;

5.2. beveelt gedaagde om uiterlijk **zaterdag 23 januari 2021 om 14:00 uur Curaçaose tijd** de navolgende rectificatie tekst te plaatsen:

- iv. op de home-pagina van de website www.knipsselkrant-curacao.com zodanig dat de volledige rectificatie tekst direct na het openen van de website zichtbaar is en blijft gedurende een periode van twee keer 24 uur (twee dagen) na plaatsing van de rectificatie;
- v. op <https://knipsselkrant-curacao.com/telegraaf-recordboete-uitgedeeld-aan-online-gokbedrijf/> (de vindplaats van KKC Publicatie 1); en
- vi. op <https://knipsselkrant-curacao.com/cc-record-fine-handed-out-to-online-gambling-company/> (de vindplaats van KKC Publicatie 2),

alle drie zonder verder bijschrift, met hetzelfde lettertype en dezelfde lettergrootte als gehanteerd in KKC Publicatie 1 en 2, voorzien van een zwart kader, een en ander op straffe van een dwangsom van NAf 5.000 voor iedere dag of gedeelte van een dag dat niet of niet volledig aan dit bevel wordt voldaan, met een maximum van NAf 100.000:

"RECTIFICATIE 1

In het artikel onder de kop "*Telegraaf/ Recordboete uitgedeeld aan online gokbedrijf*", dat op 8 januari 2021 op deze website werd gepubliceerd, schreven wij: "*EMoore/EMS directeur George Zinnicq Bergmann beheerde 2 illegale goksublicenties voor minderjarigen en richtte het aanbod specifiek op Nederlandse jongeren*". Voor zover met dit onderschrift de indruk is gewekt dat de Nederlandse Kansspelautoriteit (KSA) aan George Zinnicq Bergmann

in persoon dan wel in hoedanigheid van bestuurder van EMS een boete heeft opgelegd, dan wel dat hij aansprakelijk zou zijn voor het aanbieden van illegale online gokdiensten aan minderjarigen, volgt dat niet uit het Sanctiebesluit van de KSA van 15 december 2019. Het Gerecht in Eerste Aanleg van Curacao heeft de Knipselkrant bij vonnis van 22 januari 2021 bevolen deze rectificatie te plaatsen."

RECTIFICATIE 2

In het artikel onder de kop "*CC / Record fine handed out to online gambling company*" dat op 11 januari 2021 op deze website werd gepubliceerd, schreven wij: "*EMoore/EMS directeur George Zinnicq Bergmann bestuurde 2 illegale goksublicenties voor minderjarigen en richtte het aanbod op Nederlandse jongeren.*" Voor zover met dit onderschrift de indruk is gewekt dat de Nederlandse Kansspelautoriteit (KSA) aan George Zinnicq Bergmann in persoon dan wel in hoedanigheid van bestuurder van EMS een boete heeft opgelegd, dan wel dat hij aansprakelijk zou zijn voor het aanbieden van illegale online gokdiensten aan minderjarigen, volgt dat niet uit het Sanctiebesluit van de KSA van 15 december 2019. Het Gerecht in Eerste Aanleg van Curacao heeft de Knipselkrant bij vonnis van 22 januari 2021 bevolen deze rectificatie te plaatsen."

- 5.3. veroordeelt gedaagde in de proceskosten aan de zijde van eiser, tot op heden, begroot op NAf 1.950.
- 5.4. verklaart dit vonnis uitvoerbaar bij voorraad;
- 5.5. wijst het meer of anders gevorderde af.

Dit vonnis is geweest door mr. S.M. Christiaan, rechter in het Gerecht in eerste aanleg van Curaçao, en op 22 januari 2021 uitgesproken ter openbare terechtzitting in aanwezigheid van de griffier.

Mm