

BESLISSING

Datum uitspraak : 10 juli 2013

Zaaknummer : 2013/04

Appellante : Secretaris van de Stichting Raadsliedenwerk Veenweiden,
mw W.J.B.I. Kraak

Verweerder : Stichting Internet Domeinregistratie Nederland

Beroep tegen : Besluit van de Stichting Internet Domeinregistratie Nederland
d.d. 8 maart 2013

Inzake : Beroep tegen besluit tot instandhouding van een wijziging
domeinnaamhouder met betrekking tot de domeinnaam osf.nl

Inleiding

- 1.1 Appellante heeft per e-mail d.d. 24 maart 2013 en per post beroep ingesteld bij het College voor Klachten en Beroep voor .nl domeinnamen (hierna ook te noemen "het CvKB"), tegen een besluit van Stichting Internet Domeinregistratie Nederland (hierna verder ook: "SIDN") d.d. 8 maart 2013, (call nummer 00.266.458, hierna ook te noemen: "het Besluit").
- 1.2 Bij de aan het CvKB opgestuurde stukken is een afschrift gevoegd van het op basis van artikel 13 Algemene voorwaarden voor .nl-domeinnaamhouders (hierna verder ook "Algemene voorwaarden") door SIDN genomen Besluit. Het Besluit ziet op de instandhouding van een op 5 februari 2013 op basis van artikel 9 Algemene voorwaarden doorgevoerde wijziging van de tenaamstelling van de houder van de domeinnaam osf.nl.
- 1.3 In het Besluit geeft SIDN aan op 5 en 6 februari 2013 klachten te hebben ontvangen over de wijziging van de houder van de domeinnaam osf.nl. De voormalige houder, Onafhankelijken Zuid-Holland (hierna verder ook: OZH), zou voor deze wijziging geen toestemming hebben verleend. Naar aanleiding van de klachten heeft SIDN een onderzoek ingesteld naar de correctheid van de houderschapswijziging.
- 1.4 SIDN heeft in het kader van het onderzoek documentatie opgevraagd bij de registrar onder wiens beheer de houderwijziging heeft plaatsgevonden. Uit de overlegde documentatie kan worden afgeleid dat de houderwijziging heeft plaatsgevonden in opdracht van de nieuwe domeinnaamhouder: de Onafhankelijke SenaatsFractie (hierna verder ook: OSF). Deze opdracht zou zijn gegeven omdat OSF van mening is dat zij altijd al houder van de domeinnaam had moeten zijn, OSF de domeinnaam altijd heeft gebruikt en ook voor de registratie zou hebben betaald, en OZH is uitgeschreven bij de Kamer van Koophandel.
- 1.5 Naar aanleiding van het onderzoek heeft SIDN vastgesteld dat de houderwijziging niet reglementair heeft plaatsgevonden. Bij de afweging of de houderwijziging dientengevolge ongedaan moest worden gemaakt, heeft SIDN meegewogen of er 'specifieke omstandigheden van dusdanige aard zijn dat de gevolgen van het conform de geldende regels tergdraaien van de houderwijzigingen maatschappelijk niet aanvaardbaar zou zijn'. In de ogen van SIDN is daar in dit geval sprake van. SIDN weegt daarbij mee: dat de domeinnaam overeenkomt met de naam van de huidige houder OSF; dat OSF de domeinnaam reeds lange tijd in gebruik heeft en daarvoor betaalt; dat OZH per 27 april 2012 ontbonden is, en niet langer is ingeschreven bij de Kamer van Koophandel; dat gezien de ontbinding er geen handelingsbevoegdheid meer is namens deze rechtspersoon; dat gezien deze ontbinding volgens SIDN de oude houder geen zwaarwegend belang heeft bij de registratie van de domeinnaam op haar naam; en dat de klacht over de houderwijziging namens de oude houder is ingediend op basis van een machtiging die is verstrekt na datum van ontbinding van de rechtspersoon.

- 1.6 Ten gevolge van het Besluit blijft de wijziging van de tenaamstelling van de domeinnaamhouder voor de betreffende domeinnaam in de administratie van SIDN in stand. De huidige domeinnaamhouder, OSF, blijft daardoor de houder van de domeinnaam. SIDN geeft in het Besluit aan dat de beslissing tot het niet ongedaan maken van de houderwijziging is gebaseerd op de bevoegdheid van SIDN zoals opgenomen in artikel 13 van de Algemene voorwaarden. Afsluitend wijst SIDN op het bepaalde in artikel 13 lid 3 Algemene voorwaarden, waarin staat dat tegen een op grond van artikel 13 lid 1 genomen besluit beroep kan worden ingesteld bij het CvKB.

Stellingen Appellante

- 1.7 Appellante maakt als gemachtigde van de voormalige domeinnaamhouder OZH bezwaar tegen het besluit van SIDN. Appellante bestrijdt de meeste van de overwegingen van SIDN op basis waarvan er sprake zou zijn van 'specifieke omstandigheden van dusdanige aard dat de gevolgen van het conform de geldende regels tergdraaien van de houderwijzigingen maatschappelijk niet aanvaardbaar zou zijn'. Volgens Appellante heeft OSF nooit betaald aan OZH voor het gebruik van de domeinnaam, vond de uitschrijving van OZH uit het handelsregister pas plaats op 13 augustus 2012 vanaf welk moment de ontbinding van de rechtspersoon volgens Appellante pas rechtsgeldig was, waardoor de bestuurder van OZH handelingsbevoegd was om eerder, op 1 juli 2012, een andere partij te machtigen om de belangen van OZH inzake de domeinnaam te behartigen.
- 1.8 Appellante stelt daarnaast dat de gevolgen van het tergdraaien van het houderschap van de domeinnaam osf.nl voor OSF niet onaanvaardbaar zijn. OSF zou sinds 2012 de jarenlang door hen gebruikte domeinnaam osf.nl veranderd hebben naar osfractie.nl. De reden zou zijn dat het kopen van de domeinnaam osf.nl te duur was, en te lang zou duren.

Bevestiging CvKB

- 1.9 Het CvKB heeft per brief d.d. 2 april 2013 een ontvangstbevestiging van het beroepschrift gestuurd. Aansluitend heeft het CvKB, conform artikel 5 lid 4 CvKB-regeling, SIDN een afschrift van het beroepschrift gestuurd. Op basis van artikel 5 lid 8 CvKB-regeling heeft het College ook de huidige domeinnaamhouder, OSF, op de hoogte gesteld van het binnengekomen beroepschrift en deze in de gelegenheid gesteld op het beroepschrift te reageren. Een besluit van het CvKB kan immers ook directe gevolgen hebben voor de huidige domeinnaamhouder.

Reactie huidige domeinnaamhouder

- 1.10 De huidige domeinnaamhouder, OSF, heeft geen inhoudelijke reactie op het beroepschrift gegeven, maar wel verzocht op de zitting gehoord te worden.

Verweer SIDN

- 1.11 SIDN heeft op 14 mei 2013 per e-mail en per post een verweerschrift gestuurd.
- 1.12 In het verweerschrift geeft SIDN aan dat de domeinnaam osf.nl op 24 november 1999 is geregistreerd op naam van OZH. Deze registratie is in stand gebleven tot aan de verhuizing in februari 2013. Op 5 februari 2013 is er voor de domeinnaam osf.nl op instructie van de registrar van de huidige domeinnaamhouder, Easyhosting, een wijziging van de domeinnaamhouder doorgevoerd, waarna OSF als houder is vermeld. Op 6 februari 2013 heeft de voormalige provider van OZH op verzoek van Appellante, SIDN verzocht de validiteit van verhuizing en wijziging van de domeinnaam osf.nl te onderzoeken. Naar aanleiding van dit verzoek heeft SIDN contact opgenomen met Easyhosting. Easyhosting heeft vervolgens niet kunnen aantonen dat de wijziging domeinnaamhouder met toestemming van OZH heeft plaatsgevonden. De opdracht voor de wijziging zou zijn verstrekt door OSF. Naar aanleiding van de ontvangen stukken en beschikbare informatie heeft SIDN op 8 maart 2013 desondanks besloten de wijziging domeinnaamhouder niet ongedaan te maken.
- 1.13 In het verweer betwist SIDN met name de ontvankelijkheid van Appellante. Volgens SIDN is deze vraag van de ontvankelijkheid i.c. sterk verweven met de beoordeling van het inhoudelijke geschil.
- 1.14 SIDN voert in het verweerschrift aan dat een beroep tegen een besluit van SIDN met betrekking tot een weigering om een mutatie terug te draaien alleen openstaat voor de indiener van het verzoek en de houder van de domeinnaam. Het beroep is ingesteld door mevrouw Kraak, die had aangegeven gemachtigde te zijn van OZH. SIDN bestrijdt dat deze volmacht van 1 juli 2012 op een juiste wijze is verleend. De volmacht is volgens SIDN bovendien verleend op een moment dat de rechtspersoon OZH vermoedelijk al ontbonden zou zijn. De uiteindelijke uitschrijving van de vereniging uit het handelsregister heeft op 13 augustus 2012 plaatsgevonden. Mocht er volgens SIDN twijfel bestaan over de exacte datum waarop de liquidatie/vereffening van de rechtspersoon heeft plaatsgevonden, dan staat volgens SIDN in ieder geval vast dat op de datum waarop Appellante namens OZH in beroep is gegaan tegen het besluit van SIDN, te weten 24 maart 2013, de rechtspersoon OZH al was ontbonden. SIDN verzoekt het CvKB derhalve Appellante niet ontvankelijk te verklaren in haar beroep.
- 1.15 Voor het geval Appellante toch ontvankelijk worden verklaard in haar beroep, voert SIDN aanvullend verweer.

- 1.16 Wat betreft de regels voor het wijzigen van domeinnamen beschrijft artikel 9 van de Algemene voorwaarden voor .nl domeinnaamhouders de mogelijkheid om met betrekking tot een domeinnaam een wijziging domeinnaamhouder door te voeren. In het artikel wordt verwezen naar een nadere beschrijving op de website van SIDN, waarin de houder verwezen wordt naar de registrar die voor een dergelijke wijziging een eigen procedure kan hanteren. De registrar is weer gebonden aan de Algemene Voorwaarden voor Registrars (i.c. de versie 20 van mei 2010). Artikel 4.1 van deze voorwaarden bepaalt dat de registrar wijzigingen met betrekking tot een geregistreerde domeinnaam alleen in opdracht van de houder mag doorvoeren en dat de registrar bij iedere opdracht tot wijziging afdoende dient te controleren of degene die de wijziging doorgeeft bevoegd is dit namens de domeinnaamhouder te doen.
- 1.17 SIDN geeft aan dat in het onderhavige geval de beherende registrar, Easyhosting, op verzoek van SIDN niet heeft kunnen aantonen dat deze de bevoegdheid van OSF heeft vastgesteld om namens OZH de houder van de domeinnaam te wijzigen. Naar het oordeel van SIDN staat dan ook vast dat de voor de wijziging domeinnaamhouder benodigde toestemming van de houder, OZH, ontbreekt.
- 1.18 Op grond van het ontbreken van deze toestemming zou SIDN op basis van de procedures de betwiste houderwijziging op verzoek van OZH ongedaan dienen te maken. Bij een dergelijk besluit toetst SIDN echter ook marginaal of dit besluit tot (maatschappelijk) onaanvaardbare consequenties zou leiden. Onder dergelijke zeer uitzonderlijke omstandigheden kan SIDN op basis van artikel 28 Algemene voorwaarden besluiten om van haar procedures af te wijken en een onterecht doorgevoerde wijziging domeinnaamhouder toch niet terug te draaien. SIDN noemt daarbij de overwegingen zoals eerder opgenomen in het besluit van 8 maart 2013, naar aanleiding waarvan besloten is af te wijken van de procedures en de wijziging domeinnaam in stand te houden.
- 1.19 In het verweerschrift weerspreekt SIDN ook de overige stellingen van Appellante. SIDN heeft onder meer vastgesteld dat de Onafhankelijke Senaatsfractie in een televisie-uitzending van 12 februari 2013 voor politieke partijen, verwijst naar informatie over de OSF op de website osf.nl. Voor het overige is SIDN van mening dat er een onderling geschil bestaat tussen OZH en OSF. Hierbij is SIDN echter geen partij, en kan het CvKB geen uitspraak doen. SIDN is van mening dat het besluit binnen de grenzen van de wet en de door SIDN vastgestelde regels is genomen en handhaaft in het verweerschrift haar oordeel.
- 1.20 SIDN is van mening dat zij het besluit binnen de grenzen van de wet en de door SIDN vastgestelde regels heeft genomen, en dat SIDN alle omstandigheden in acht nemende in redelijkheid tot het specifiek genomen besluit heeft kunnen komen. Overeenkomstig verzoekt SIDN het CvKB Appellante in haar beroep niet-ontvankelijk te verklaren, dan wel het beroep te verwerpen.

2 **Behandeling van het beroep**

- 2.1 Het beroep is op de zitting van 21 mei 2013 behandeld. Naast mevrouw E.W.J.B.I. Kraak en de heer J.A. Schouwenaar namens Appellante, waren de heren J.van der Bij en C. Tiekstra namens de huidige domeinnaamhouder OSF, en mevrouw A. K. Vink en de heer M. Simon als vertegenwoordigers van SIDN aanwezig.
- 2.2 In aanvulling op het beroepschrift wordt door Appellante onder meer aangegeven dat de uitschrijving uit het handelsregister bij de Kamer van Koophandel plaats vond op 13 augustus 2012. Appellante geeft expliciet aan dat de datum waarop het beroep is ingesteld na de ontbinding van de rechtspersoon heeft plaatsgevonden. Voor 13 augustus 2012 is volgens Appellante echter feitelijk vastgesteld dat de wijziging van de houder van de domeinnaam zonder toestemming van OZH heeft plaatsgevonden. Appellante betwist dat OZH geen zwaarwegend belang zou hebben bij de registratie van de domeinnaam op haar naam. OZH wilde de domeinnaam aan OSF verkopen, en heeft deze ook te koop aangeboden aan OSF. Appellante stelt dat OSF de domeinnaam nu via een omweg zonder betaling in handen heeft gekregen. Wat daarnaast speelt is het in de ogen van Appellante laakbare gedrag van de registrar Easyhosting. Appellante kon ter zitting overigens geen duidelijkheid verschaffen of de volmachten op basis waarvan Appellante de belangen van OZH kan vertegenwoordigen op een juiste wijze zijn verleend.
- 2.3 In aanvulling op het verweerschrift voert SIDN nog aan dat ongedaanmaking van de houderwijziging zou leiden tot registratie op naam van een ontbonden rechtspersoon, wat reglementair niet is toegestaan. Artikel 16 van de Algemene Voorwaarden bevat voor dit soort situaties een regeling. Voorop staat volgens SIDN evenwel dat Appellante niet bevoegd is om te handelen namens OZH, en dat OZH is ontbonden. Een klacht tegen de registrar vormt volgens SIDN geen onderdeel van het beroep.
- 2.4 De huidige domeinnaamhouder, OSF, gaf aan dat het onduidelijk was dat de domeinnaam moest worden gekocht. Daarnaast vroeg OSF zich af aan wie de domeinnaam zou moeten worden tergegeven als daartoe zou worden besloten. OZH is immers als vereniging al ontbonden.

3 **Beoordeling**

- 3.1 Het CvKB heeft het beroepschrift ontvangen binnen de daarvoor gestelde termijn van 30 dagen na dagtekening van het besluit waartegen het beroep is gericht, zoals neergelegd in artikel 13 lid 3 Algemene voorwaarden en artikel 4 lid 2 van de regels voor de samenstelling, werkwijze en procedures van het College voor Klachten en Beroep. Het beroep tegen het Besluit van SIDN d.d. 8 maart 2013 is daarom tijdig ingesteld. Tevens is de op basis van artikel 4 lid 4 van de CvKB Regeling en de regeling in artikel 1 lid 1 van het Kostenbesluit CvKB de vereiste appelbijdrage overgemaakt aan SIDN.
- 3.2 Voorafgaande een inhoudelijke beoordeling dient te worden vastgesteld of Appellante ontvankelijk is in haar beroep. Het beroep is ingesteld door mevrouw W.J.B.I. Kraak, die als secretaris van de Stichting Raadsliedenwerk Veenweiden handelt op basis van een volmacht van deze Stichting. De Stichting handelt weer op basis van een volmacht van één van de vroegere bestuursleden van OZH. Het CvKB stelt daarnaast vast, hetgeen ter zitting niet is weersproken, dat de vereniging OZH in ieder geval per 13 augustus 2012 is ontbonden en geliquideerd, en vervolgens uitgeschreven uit het handelsregister.
- 3.3 Het CvKB is van oordeel dat Appellante na de beëindiging van de rechtspersoon ten tijde van het indienen van het beroepschrift op 8 maart 2013 niet meer voor OZH in rechte kon optreden. Nog afgezien van de vraag of de beide verstrekte volmachten op juiste wijze zijn verleend en of mevrouw Kraak OZH c.q. de Stichting Raadslieden Veenweiden rechtsgeldig kon vertegenwoordigen, is het College daarom van oordeel dat Appellante in haar beroep niet-ontvankelijk is.
- 3.4 Omdat Appellante in haar beroep niet-ontvankelijk is, komt het CvKB niet toe aan een inhoudelijke beoordeling van de vraag in hoeverre SIDN haar besluit heeft genomen binnen de grenzen van de wet en de door SIDN vastgestelde regels, en of SIDN alle omstandigheden in acht nemende in redelijkheid tot het specifiek genomen besluit kon komen.

4 **Beslissing**

Het College voor Klachten en Beroep van de Stichting Internet Domeinregistratie Nederland verklaart het beroep van de Secretaris van de Stichting Raadsliedenwerk Veenweiden, mw W.J.B.I. Kraak, d.d. 8 maart 2013 niet-ontvankelijk. Het College gelast SIDN de bevrozing van de domeinnaam op te heffen, en de registratie van de huidige domeinnaamhouder in stand te houden.

Deze uitspraak is op 10 juli 2013 geweest door mr. A.J. van der Meer, voorzitter van het College voor Klachten en Beroep, prof. mr. Th.C.J.A. van Engelen, en mr. E.J. Louwers, leden van het College voor Klachten en Beroep, in tegenwoordigheid van mr. H.J.M. Gardeniers, secretaris van het College voor Klachten en Beroep.

w.g. de Voorzitter

w.g. de Secretaris

mr. A.J. van der Meer

mr. H.J.M. Gardeniers