

268

**IN NAAM DER KONINGIN I**

OdC/SK

vonnis 30 maart 2006

**RECHTBANK IN HET ARRONDISSEMENT AMSTERDAM  
VOORZIENINGENRECHTER IN KORT GEDING  
VONNIS**

in de zaak met nummers 337720/KG 06-481 OdC van:

de besloten vennootschap TOMTOM INTERNATIONAL B.V.,  
gevestigd te Amsterdam,

✓ eiseres bij dagvaarding van 15 maart 2006,

procureur mr. H.F.R. van Heemstra,

tegen:

de besloten vennootschap SAILTRON B.V., handelend onder de naam  
GARMIN NEDERLAND,

gevestigd te Houten,

gedaagde,

procureur mr. F.B. Falkena,

advocaat mr. F.J. Langelaar te Hellevoetsluis.

**VERLOOP VAN DE PROCEDURE**

Ter terechtzitting van 17 maart 2006 heeft eiseres, verder te noemen TomTom, gesteld en gevorderd overeenkomstig de in fotokopie aan dit vonnis gehechte dagvaarding. Gedaagde, verder te noemen Garmin, heeft verweer gevoerd met conclusie tot weigering van de gevraagde voorziening. Na verder debat hebben partijen verzocht vonnis te wijzen.

**GRONDEN VAN DE BESLISSING**

1. In dit vonnis wordt uitgegaan van de volgende feiten.
  - a. TomTom en Garmin zijn beide aanbieders van producten op het gebied van voertuig/autonavigatie.

- b. In het tijdschrift de Consumentengids van februari 2006 van de Consumentenbond is een test gepubliceerd over autonavigatiesystemen, waarin ook een aantal producten van TomTom en van Garmin is betrokken.
- c. Garmin heeft naar aanleiding van dit onderzoek een radiocommercial laten uitzenden met de volgende tekst:  
Er zijn zoveel autonavigatiesystemen, dat je er haast door zou verdwalen. Gelukkig heeft de consumentenbond al deze systemen getest en Garmin staat overal op nummer één. Ga dus nu naar de winkel en vraag om Garmin autonavigatie of ga naar Garmin.nl. Een echte Garmin koop je al vanaf 299 euro.
- d. Garmin heeft in Rotterdam een 'banner' opgehangen met de volgende tekst:  
4x als beste getest door de Consumentenbond  
Onder deze tekst is als beeld geplaatst een aantal navigatiesystemen van Garmin op podiumplaatsen 1, 3 en 4.
- e. Bij brief van 14 maart 2006 heeft de raadsman van TomTom Garmin gesommeerd de uitzending van de commercial, alsmede iedere andere uiting waarin de door TomTom gestelde onjuiste en misleidende suggesties worden gedaan, waaronder de banner te Rotterdam, te (doen) staken.
- f. Het contract van de banner is op 15 maart 2006 geëindigd. Het contract van de radiocommercials is op 17 maart 2006 om 18.00 uur geëindigd.
2. TomTom vordert thans, kort gezegd, dat Garmin wordt veroordeeld om de betreffende reclame-uitingen onmiddellijk na betekening te (doen) staken en te verwijderen en verwijderd en gestaakt te houden van alle plaatsen waarop Garmin deze heeft geplaatst/doen plaatsen. Verder vordert TomTom dat Garmin wordt veroordeeld om opgave te doen van de radiozenders waarop de reclameboodschap is uitgezonden en de tijdstippen waarop, alsmede opgave te doen van de locaties waarop door banniers de uiting is geplaatst en de periode waarin zij is geplaatst, en om een rectificatie te plaatsen op de homepage van [ww.garmin.nl](http://ww.garmin.nl), alles op straffe van dwangsommen en met veroordeling van Garmin in de proceskosten.
3. TomTom stelt daartoe, samengevat, dat de betreffende uitingen op essentiële punten een onjuiste, onvolledige en misleidende weergave van het onderzoek van de Consumentenbond betreffen en daarmee in strijd zijn met artikel 6:194 BW. Verder vormen de uitingen (impliciete) vergelijkende reclame zonder dat door Garmin is voldaan aan de strenge voorwaarden die artikel 6:194a BW aan dergelijke reclame stelt. Ondanks sommatie heeft Garmin geweigerd de uitingen te staken en een verbod blijft daarom gerechtvaardigd. Een rectificatie is een geëigend middel om de schade die uit de onjuiste en misleidende reclame voortvloeit te beperken. Aldus TomTom.
4. Garmin voert als verweer aan, samengevat, dat zij naar aanleiding van de test van de Consumentenbond terecht kan zeggen dat zij overal op nummer één staat. De radiocommercial geeft geen onjuiste of misleidende informatie, ook de tekst op de banner

is niet misleidend en de reclame-uitingen van Garmin voldoen aan de eisen voor vergelijkende reclame van artikel 6:194a BW. TomTom heeft geen (spoedeisend) belang bij de gevraagde voorzieningen, omdat naast het ontbreken van onrechtmatigheid van die uitingen, deze inmiddels zijn beëindigd. Aldus Garmin.

#### Beoordeling van het geschil.

5. Het gaat in deze kwestie om beantwoording van de vraag of de reclame-uitingen van Garmin, met de radiocommercial en de banner, jegens TomTom onrechtmatig zijn, hetzij omdat zij misleidende reclame-uitingen in de zin van artikel 6:194 BW, hetzij misleidende vergelijkende reclame-uitingen in de zin van artikel 6:194a BW zijn.
6. Ten aanzien van de radiocommercial (zie l.c.) geldt dat essentiële onderdelen van deze uiting zijn:

(...) Gelukkig heeft de consumentenbond **al** deze systemen getest en Garmin staat **overal op nummer één**. (...) **Een echte Garmin koop je al vanaf 299 euro**. [onderstreping/vet vzr.]

Uit de test(resultaten), zoals in de Consumentengids van februari 2006 opgenomen, volgt dat de Consumentenbond niet alle systemen heeft getest. In het artikel staat vermeld: "Navigatieapparaten zijn populairder dan ooit en de ontwikkelingen gaan snel. Er zijn er van minder dan € 300, maar ook voor meer dan € 4000. Onze test gaat tot € 800" en verder: "We hebben 16 navigatieapparaten getest; vrijwel alle bekende merken die we in november konden kopen. (...) Niet getest zijn apparaten van winkels als de Aldi, Lidl en Blokker (...)"

Uit de testresultaten volgt niet dat Garmin overal op nummer één staat. Door de Consumentenbond zelf is het predikaat 'beste koop' (beste verhouding tussen prijs en kwaliteit) bij modellen met Beneluxkaarten en bij modellen met kaarten van heel Europa, toegekend aan systemen van Mio. Bij systemen met de kaart van de Benelux heeft een apparaat van Garmin van de in totaal 100 te winnen punten, 70 -en daarmee de meeste-punten gekregen. Een systeem van TomTom heeft 68 punten gekregen en staat daarmee op de tweede plaats. Twee andere Garmin systemen volgen dan op plaats drie en vier. Bij de systemen met de kaart van Europa hebben zowel een autonavigatiesysteem van Garmin als van TomTom 67 punten gekregen. De Garmin is boven de TomTom geplaatst, omdat het door de Consumentenbond voor de test gekochte exemplaar goedkoper was dan het exemplaar van TomTom. De vermelde "van/tot"prijzen van beide exemplaren zijn nagenoeg gelijk.

De radiocommercial eindigt met vermelding van een 'vanafprijs' van € 299,= voor een echte Garmin. Uit de testgegevens blijkt dat een Garmin van € 299,= niet is getest.
7. Aan reclame-uitingen is enige overdrijving eigen, en die overdrijving op zichzelf levert nog geen misleidend karakter op, omdat deze door een gemiddeld geïnformeerde, omzichtige en oplettende gewone consument met de nodige scepsis zal worden bekeken.

Garmin gebruikt bij haar reclame-uitingen de resultaten van de door de Consumentenbond uitgevoerde test naar autonavigatiesystemen. Ook dit gebruik is in beginsel geoorloofd, maar daarbij is wel een zekere mate van nauwkeurigheid en zorgvuldigheid vereist met betrekking tot de essentiële onderdelen van de uitkomst van het onderzoek van de Consumentenbond. De radiocommercial voldoet, in tegenstelling tot wat Garmin heeft aangevoerd, niet aan die vereiste nauwkeurigheid en zorgvuldigheid. Immers, van een test van alle apparaten op het gebied van autonavigatie kan niet worden gesproken, uit de resultaten van de test volgt niet dat Garmin overal op nummer één staat -waarbij TomTom er terecht op heeft gewezen dat ook op de afzonderlijke parameters apparatuur van Garmin niet steeds het beste scoort- en Garmin wekt ten onrechte de suggestie dat de genoemde prijs van € 299,= betrekking heeft op de door de Consumentenbond geteste producten.

8. Ten aanzien van de banner geldt dat de essentiële onderdelen zijn de tekst "4x als beste getest door de Consumentenbond" en de afbeelding van een podium met plaatsen 1, 3 en 4, waarop geplaatst een aantal navigatiesystemen van Garmin. Het verweer van Garmin, dat haar drie navigatiesystemen die in de test voor Beneluxkaarten zijn betrokken, op plaatsen 1, 3 en 4 zijn geëindigd, is op zich juist. Ook is juist dat de Consumentenbond het apparaat van Garmin voor de kaart van Europa op nummer één heeft gezet. Echter, in verband met de testresultaten is de afbeelding van de drie navigatiesystemen op podiumplaatsen 1, 3 en 4, in samenhang met de tekst "4 x als beste getest door de Consumentenbond" als misleidende vergelijkende reclame te beschouwen, nu hiermee op het essentiële onderdeel "4 x als beste getest" geen recht wordt gedaan aan de vereiste nauwkeurigheid en zorgvuldigheid bij het gebruik van de uitkomsten van de test van de Consumentenbond.
9. Voorshands dient dan ook geoordeeld te worden dat Garmin met haar mededelingen op radio en banner onrechtmatig heeft gehandeld jegens TomTom. Door Garmin is nog aangevoerd dat TomTom bij de door haar gevraagde voorzieningen geen spoedeisend belang (meer) heeft. Dit verweer slaagt voor zover het betrekking heeft op het (doen) staken en het (doen) verwijderen van de gewraakte teksten. Echter, nu de betreffende radiocommercial is gestopt en de banner is weggehaald, alleen omdat de contracten waren geëindigd, en niet in verband met de namens TomTom gedane sommatie, valt niet uit te sluiten dat Garmin in de toekomst wederom deze onrechtmatige uitingen zal doen. TomTom heeft daarom voldoende (spoedeisend) belang bij het gevorderde gebod om de uitingen gestaakt en verwijderd te houden, bij de gevorderde rectificatie met een tekst als na te melden, en bij de gevorderde opgave van de gedane uitingen. De dwangsommen zullen daarbij worden gematigd en gemaximeerd als na te melden.
10. Garmin zal, als de grotendeels in het ongelijk gestelde partij, worden veroordeeld in de kosten van het geding.

## BESLISSING IN KORT GEDING

De voorzieningenrechter:

1. Gebiedt Garmin om met onmiddellijke ingang na betekening van dit vonnis, de reclame-uitingen zoals omschreven onder 1.c en 1.d van dit vonnis, gestaakt te houden en verwijderd te houden, op straffe van verbeurte van een dwangsom van € 5.000,= voor iedere uiting, te verbeuren per uiting, per dag en per plaats, met een maximum van € 100.000,=.
2. Gebiedt Garmin binnen drie werkdagen na betekening van dit vonnis aan de raadsman van TomTom, uitgesplitst per uiting, opgave te doen van:
  - de radiozenders waarop de reclame-uiting is uitgezonden en de tijdstippen waarop de reclame-uiting is uitgezonden
  - de locaties waarop met banners of andere media de uiting is geplaatst en de periode waarin deze uitingen hebben plaatsgevondenop straffe van verbeurte van een dwangsom van € 5.000,= per dag of gedeelte daarvan dat Garmin in gebreke blijft met de volledige nakoming hiervan, met een maximum van € 30.000,=.
3. Gebiedt Garmin binnen twee werkdagen na betekening van dit vonnis op eigen kosten een rectificatie te plaatsen op haar homepage [ww.garmin.nl](http://ww.garmin.nl), en deze rectificatie gedurende veertien dagen op de homepage geplaatst te houden, met de volgende tekst, zonder toevoegingen die daaraan eventueel afbreuk zouden kunnen doen, waarbij de tekst gelijkmatig moet worden verdeeld over een kader dat even groot is als één zesde gedeelte van de Garmin-websitepagina,:

### "RECTIFICATIE

Recentelijk hebben wij een radiocommercial uitgezonden waarin wij gesteld hebben dat bij een test van de Consumentenbond Garmin overal op nummer één staat. Ook hebben wij een banner opgehangen waarop staat dat Garmin vier keer als beste is getest.

De voorzieningenrechter in de rechtbank Amsterdam heeft bij vonnis van 30 maart 2006 geoordeeld dat deze uitingen onrechtmatig waren jegens TomTom, omdat met deze uitingen op essentiële onderdelen geen recht wordt gedaan aan de vereiste nauwkeurigheid en zorgvuldigheid bij het gebruik van de uitkomsten van de test van de Consumentenbond door Garmin.

Garmin."

op straffe van verbeurte van een dwangsom € 5.000,= per dag, met een maximum van € 75.000,=.

4. Veroordeelt Garmin in de kosten van dit geding, tot heden aan de zijde van TomTom begroot op:
  - € 71,32 aan exploitkosten,
  - € 248,= aan vastrecht, en
  - € 816,= aan salaris procureur.
5. Verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad.
6. Wijst het meer of anders gevorderde af.

Gewezen door de vice-president mr. R. Orobio de Castro, voorzieningenrechter in kort geding in de rechtbank te Amsterdam, en uitgesproken ter openbare terechtzitting van donderdag 30 maart 2006 in tegenwoordigheid van de griffier.

Coll. *BB*

*Verreind*

*W. Verbeek*

UITGEGEVEN VOOR GROSSE  
~~De griffier van de~~  
rechtbank te Amsterdam