

608

IN NAAM DER KONINGIN (

SR/JdS

vonnis 17 augustus 2006

RECHTBANK IN HET ARRONDISSEMENT AMSTERDAM VOORZIENINGENRECHTER IN KORT GEDING VONNIS

in de zaak met nummers 346259 / KG 06-1188 SR van:

de besloten vennootschap MEMORY PRODUCTIONS EVENTS B.V.,
gevestigd te Amsterdam,

eiseres bij dagvaarding van 13 juli 2006,

verweerster in reconventie,

✓ procureur mr. M. Ch. Kaaks,

tegen:

de besloten vennootschap NOBILES MEDIA B.V.,
gevestigd te Amsterdam,

gedaagde,

eiseres in reconventie,

procureur mr. Chr. A. Alberdingk Thijm.

VERLOOP VAN DE PROCEDURE

Ter terechtzitting van 2 augustus 2006 heeft eiseres, verder te noemen Memory, gesteld en gevorderd overeenkomstig de in fotokopie aan dit vonnis gehechte dagvaarding, met dien verstande dat zij haar eis heeft verminderd en aan buitengerechtelijke kosten € 2.500,-- heeft gevorderd in plaats van de € 5000,-- die in de dagvaarding is vermeld. Gedaagde, verder te noemen Nobiles, heeft verweer gevoerd met conclusie tot weigering van de gevraagde voorziening en vervolgens in reconventie gevorderd overeenkomstig de eveneens in fotokopie aan dit vonnis gehechte akte. Memory heeft de reconventionele vordering bestreden. Na verder debat hebben partijen verzocht vonnis te wijzen.

GRONDEN VAN DE BESLISSING

In conventie en in reconventie

1. In dit vonnis wordt uitgegaan van de volgende feiten.
 - a. Memory is een bedrijf dat zich bezighoudt met arbeidsmarktcommunicatie en heeft als doelgroep laatstejaars HBO- en WO-studenten en hoger opgeleiden met enkele jaren werkervaring. Memory organiseert sinds 1988 carrièrebeurzen en congressen, waaronder de Nationale Carrièrebeurs, die jaarlijks in het voorjaar in de RAI te Amsterdam plaatsvindt. Memory is onderdeel van Memory Productions Group, waarvan ook deel uitmaakt Memory Productions Publications, uitgever van het blad Memory Magazine.
 - b. Nobiles is een concurrent van Memory en organiseert de Nobiles Carrièredagen, welke jaarlijks in het najaar in de Utrechtse Jaarbeurs plaatsvinden.
 - c. Nobiles is houder van de merkenrechten op de woordmerken "NOBILES NATIONALE HBO CARRIÈREDAG" en "NOBILES CARRIÈREDAGEN", gedeponeerd op 1 juni 2005 met depotnummer 1078452.
 - d. In de voorjaarsbrochure van Nobiles voor de Nobiles Carrièredagen 2006 is – onder meer – het volgende vermeld: "*WAAROM DEELNEMEN AAN DE NOBILES CARRIÈREDAGEN? GROOTSTE LANDELIJKE CARRIÈRE EVENEMENT IN HET NAJAAR (...) De Nobiles Carrièredagen 2005 zijn bezocht door ruim 10.500 hbo'ers en academici (...)*"
 - e. Bij brief van 17 mei 2006 heeft Intromart, gevestigd te Hilversum, aan Memory meegedeeld dat uit onderzoek van United Field Work Organisation, een samenwerkingsverband waarvan Intromart deel uitmaakt, is gebleken dat in december 2005 de Nobiles Carrièredagen op 1 en 2 december 2005 door in totaal 6.235 bezoekers zijn bezocht.
 - f. Op 2 juni 2006 stond op de website van Nobiles, www.carrieredag.nl, dat de Nobiles Carrièredagen 2005 10.500 bezoekers heeft gehad en dat de Nobiles Carrièredagen jaarlijks meer dan 10.500 bezoekers trekt.
 - g. In haar beursbrochure voor 2007 heeft Memory de volgende mededeling gedaan: "*Memory Productions Events – marktleider in de organisatie van carrièrebeurzen - is als onderdeel van de Memory Productions Group de aangewezen organisator voor het unieke en grootste carrière-evenement van Nederland: De Nationale Carrièrebeurs.*"
 - h. In de informatie die Memory Productions Publications zendt aan potentiële exposanten is het volgende vermeld: "*Memory Magazine heeft 100% doelgroepdekking door drie speciale edities naar academici, HEAO'ers en technici. Waarbij uit de Nationaal Onderzoek Arbeidsmarkt (NOA) 2004 bereikscijfers blijkt, dat Memory*

Magazine het hoogste gemiddelde bereik heeft van de (studenten)carrièrebladen onder haar lezersdoelgroepen!”

- i. Nobiles zendt aan personen die zich per internet hebben aangemeld voor de Nobiles Carrièredagen e-mail berichten met de volgende tekst: “ (...) *Je hebt je inschreven voor een bezoek aan de Nobiles Carrièredagen via (...). Inmiddels hebben deze plaatsgevonden, maar hebben we jou niet mogen begroeten. We stellen het erg op prijs dat je ons online dit formulier invult door op onderstaande link te klikken. (...)*”

In conventie voorts

2. Memory vordert in conventie, na vermindering van eis, veroordeling van Nobiles, op straffe van verbeurte van dwangsommen, tot:
 - het staken en gestaakt houden van het doen van mededelingen die a) onjuistheden bevatten ten aanzien van de omvang van haar evenementen en/of aantallen bezoekers c.q. deelnemers of b) suggereren dat haar carrière evenementen de grootste van Nederland zijn,
 - het staken en gestaakt houden van het doen van mededelingen over haar carrière evenementen die onvolledig of anderszins onjuist zijn,
 - het plaatsen van een rectificatie van de onder 1 c van dit vonnis vermelde brochure op haar websites www.nobiles.nl en www.nobilescarrièredagen.nl en in het volgende nummer van Nobiles Magazine,
 - het zenden van een rectificatiebrief aan al degenen die bekend zijn gemaakt met de voorjaarsbrochure 2006,
 - het doen van opgave van alle relaties van Memory die een exemplaar van de voorjaarsbrochure hebben ontvangen.

Verder vordert Memory vergoeding van buitengerechtelijke kosten voor een bedrag van € 2.500,- en ten slotte veroordeling van Nobiles in de kosten van dit geding.

3. Memory baseert haar vordering op onrechtmatig handelen van Nobiles jegens haar en stelt daartoe het volgende. De mededelingen in de voorjaarsbrochure zijn onjuist en misleidend. De Nobiles Carrièredagen zijn door minder bezoekers, namelijk ongeveer 6.235, bezocht dan Nobiles claimt in haar (reclame)uitingen en Nobiles maakt bovendien in die uitingen ten onrechte gebruik van het superlatief “grootste”. De Nobiles Carrièredagen zijn immers niet het grootste carrière-evenement in Nederland. Door deze onjuiste mededelingen wordt de concurrentie vervalst en lijdt Memory schade, waarvoor Nobiles aansprakelijk is. Bovendien heeft Memory getracht om tot een minnelijke oplossing te komen, maar Nobiles,

die al in 2005 heeft toegezegd de superioriteitsclaim niet meer te zullen voeren, heeft zich niet willen onthouden van het wederom voeren van de superioriteitsclaim. De kosten die zijn gemaakt in verband met het minnelijk overleg komen voor vergoeding door Nobiles in aanmerking.

4. Nobiles heeft gemotiveerd verweer gevoerd, welke verweer hierna, voor zover van belang, aan de orde zal komen.

In reconventie voorts

5. Nobiles vordert in reconventie veroordeling, op straffe van verbeurte van dwangsommen, van Memory om:
- ieder gebruik van het teken "NOBILES CARRIÈREDAGEN" of een daarmee overeenstemmend teken te staken en gestaakt te houden,
 - al datgene te doen wat nodig is om de domeinnaam www.carrieredagen.nl over te dragen aan Nobiles, met bepaling dat indien Memory hieraan niet voldoet dit vonnis in de plaats kan worden gesteld van een vereiste akte van overdracht van de desbetreffende domeinnaam,
- en verder veroordeling van Memory tot voldoening van:
- een voorschot van € 5.000,-- op de door Nobiles gemaakte proceskosten, en
 - € 1.500,-- als vergoeding van gemaakte buitengerechtelijk kosten.
- Ten slotte vordert Nobiles veroordeling van Memory in de kosten van dit geding in reconventie.

Nobiles vordert verder voorwaardelijk veroordeling van Memory tot:

- het staken en gestaakt houden van het in reclame-uitingen doen van onjuiste mededelingen ten aanzien van haar carrièrebeurzen en/of carrièretijdschriften, in het bijzonder door de indruk te wekken dat de door haar georganiseerde carrièrebeurs uniek is of dat het carrièretijdschrift Memory Magazine het hoogste gemiddelde bereik van Nederland heeft,
 - het doen van een schriftelijke opgave van alle uitingen waarin impliciet of expliciet de indruk is gewekt dat de carrièrebeurs van Memory uniek is of dat het carrièretijdschrift Memory Magazine het hoogste gemiddelde bereik van Nederland heeft,
 - het plaatsen van een rectificatie op de website van Memory, en
 - het plaatsen van een rectificatie in een aantal landelijke dagbladen.
6. Nobiles legt aan vordering ten grondslag dat Memory onrechtmatig handelt jegens haar en stelt daartoe het volgende. Memory maakt inbreuk op merk- en handels-

naamrechten van Nobiles. Nobiles Carrière-dagen is de handelsnaam van Nobiles en Nobiles Carrière-dagen is bovendien ingeschreven als Benelux woordmerk voor, onder meer, het organiseren van beurzen. Door het gebruik van de website www.carrieredagen.nl maakt Memory inbreuk op de handelsnaam- en merkrechtten van Nobiles. Hierdoor handelt zij onrechtmatig jegens Nobiles. Memory maakt zich verder schuldig aan misleidende reclame, aangezien zij in haar reclame-uitingen claimt dat de door haar georganiseerde carrièrebeurs uniek is, hetgeen niet juist is. Ook beweert Memory, onder verwijzing naar onderzoek van het Nationaal Onderzoek Arbeidsmarkt (NOA) dat Memory Magazine het hoogste gemiddelde bereik heeft van alle vergelijkbare publicaties, terwijl dit uit het door Memory aangehaalde onderzoek niet blijkt.

7. Memory heeft tegen de reconventionele vordering gemotiveerd verweer gevoerd, welke verweer hierna, voor zover van belang, aan de orde zal komen.

Beoordeling van het geschil

In conventie en in reconventie

8. Ingevolge 6:194 Burgerlijk Wetboek (BW) handelt hij die omtrent goederen of diensten die door hem worden aangeboden een in één of meer opzichten misleidende mededeling openbaar maakt of openbaar laat maken, onrechtmatig.

In conventie voorts

9. Voor deze procedure zullen slechts in aanmerking worden genomen de mededelingen in de brochure die door Nobiles is uitgegeven in het voorjaar van 2006 en de publicaties op de websites in 2006. Mededelingen die door Nobiles in voorgaande jaren zijn gedaan zullen bij de hiernavolgende beoordeling buiten beschouwing worden gelaten, omdat Memory bij de beoordeling van die mededelingen geen spoedeisend belang heeft. Volgens Nobiles hebben ruim 12.000 personen via haar website een toegangsbewijs voor de Nobiles Carrière-dagen 2005 aangevraagd en heeft zij gelet daarop het bezoekersaantal van dat evenement geschat op 10.500. Nobiles heeft ter zitting verklaard dat zij niet heeft gemeten hoeveel bezoekers daadwerkelijk op de Nobiles Carrière-dagen zijn geweest. De voorzieningerechter is met Memory van oordeel dat onvoldoende is aangetoond dat de mededeling van Nobiles dat de Nobiles Carrière-dagen 2005 door 10.500 bezoekers is bezocht juist is. Hoewel Nobiles kan worden toegegeven dat het in opdracht van Memory verrichte onderzoek niet zonder meer tot uitgangspunt kan

worden genomen is thans wel voldoende aannemelijk is dat het bezoekersaantal van de Nobiles Carrière-dagen lager is dan 10.500. Nobiles heeft erkend dat het bezoekersaantal in deze branche een belangrijke indicator is voor het succes van het evenement en dat informatie over het bezoekersaantal ook van belang is voor het aantrekken van potentiële deelnemende bedrijven. Daarvan uitgaande is voldoende aannemelijk dat de bodemrechter zal oordelen dat het vermelden van voornoemd bezoekersaantal door Nobiles misleidend en dus onrechtmatig is jegens Memory.

10. Voor wat betreft de mededeling dat de Nobiles Carrière-dagen het grootste carrière-evenement in het najaar is, wordt geoordeeld dat niet aannemelijk is dat de bodemrechter zal oordelen dat die mededeling onrechtmatig is. Immers is de claim het grootste carrière-evenement te zijn in deze mededeling beperkt tot het najaar en heeft Memory niet bestreden dat de Nobiles Carrière-dagen ook het grootste carrière-evenement in het najaar is. Niet valt in te zien dat het publiek de mededeling niet in deze zin zou opvatten of dat bij het publiek de suggestie zou kunnen worden gewekt dat de Nobiles Carrière-dagen in het algemeen het grootste carrière-evenement in Nederland is. Bovendien gaat het hier om een reclame-uiting, waarbij in beginsel geldt dat overdrijvingen door toevoegingen als woorden als 'grootste' niet zonder meer ertoe leidt dat de mededeling misleidend en dus onrechtmatig is. Vooralsnog wordt daarom op dit punt niet uitgegaan van een misleidende mededeling en onrechtmatig handelen van Nobiles jegens Memory.
11. De vordering om Nobiles te veroordelen tot het staken en gestaakt houden van het doen van mededelingen over haar carrière-evenementen die onvolledig of anderszins onjuist zijn is zodanig ruim geformuleerd dat toewijzing zal kunnen leiden tot executiegeschillen. Dit deel van de vordering kan dan ook niet worden toegewezen.
12. Het voorgaande betekent dat Nobiles zich zal moeten onthouden van het doen van de mededeling dat de Nobiles Carrière-dagen door 10.500 bezoekers is bezocht dan wel dat de Nationale Carrièrebeurs jaarlijks door 10.500 bezoekers wordt bezocht. Na te melden termijn wordt in dit verband redelijk geacht.
13. Gelet op artikel 6:194 BW heeft Memory belang bij rectificatie van deze mededeling(en). De voorzieningenrechter acht het gelet op het schadebeperkende karakter van de rectificatie, voldoende dat de rectificatie wordt geplaatst op de website van Nobiles en dat die rectificatie daarop zal blijven staan tot het moment van verschijnen van de speciale uitgave van Memory Magazine op of omstreeks 16 oktober.

ber 2006, en dat daarnaast de rectificatie zal worden geplaatst in deze speciale editie. De vordering zal worden toegewezen als hierna vermeld. Na te melden termijn wordt redelijk geacht.

14. De vordering om Nobiles te veroordelen tot afgifte van een lijst met alle relaties van Nobiles die de voorjaarsbrochure 2006 hebben ontvangen is niet toewijsbaar, omdat toewijzing ertoe zou leiden dat Nobiles bedrijfsgeheimen aan Memory, namelijk informatie omtrent (potentiële) standhouders, zou moeten prijsgeven en de voorzieningenrechter niet inziet dat Memory op dit punt een zodanig belang heeft dat het belang van Nobiles om haar bedrijfsgeheimen te bewaren daarvoor zou moeten wijken.
15. De vordering komt voor wat betreft de buitengerechtelijke kosten niet onrechtmatig of ongegrond voor en is toewijsbaar, met dien verstande dat in een geval waarin een partij overgaat tot invordering van buitengerechtelijke kosten, deze kosten ingevolge het bepaalde in artikel 242 van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering de grenzen van de redelijkheid niet dienen te overschrijden. De voorzieningenrechter zal overeenkomstig deze bepaling het bedrag ambtshalve matigen en wel - conform het rapport Voorwerk II - tot een bedrag gelijk aan twee punten van het toepasselijke liquidatietarief in eerste aanleg. Deze kosten worden derhalve vastgesteld op € 668,- (inclusief BTW).
16. Nu partijen over en weer in het ongelijk worden gesteld zullen de kosten worden gecompenseerd als na te melden.

In reconventie

17. Vastgesteld moet worden dat niet Memory maar Memory Productions Publications houder is van de website www.carrieredagen.nl. Indien geoordeeld zou moeten worden dat het gebruik van deze website een inbreuk op de handelsnaam of merkenrechten van Nobiles betekent kan dit daarom niet leiden tot de conclusie dat Memory onrechtmatig heeft gehandeld jegens Nobiles. Dit deel van de vordering is dan ook niet toewijsbaar.
18. Hetgeen onder punt 13 is overwogen geldt ook voor het gestelde ten aanzien van de claim van Memory Productions Publications dat Memory Magazine het hoogste gemiddelde bereik heeft van de (studenten)carrièrebladen onder haar lezersdoelgroepen. Ook dit deel van de vordering is niet toewijsbaar.

19. Gelet op hetgeen in conventie is overwogen komt de voorzieningenrechter toe aan de voorwaardelijke vorderingen, die zijn ingesteld voor het geval de voorzieningenrechter tot het oordeel zou komen dat (een deel van) de vordering van Memory wordt toegewezen. Het volgende wordt overwogen.
20. De mededeling dat de Nationale Carrièrebeurs een uniek evenement is levert vooralsnog onvoldoende grond voor het oordeel dat sprake is van een misleidende uiting. Het gebruik van het woord 'uniek' moet naar het oordeel van de voorzieningenrechter worden gezien als een in reclame-uitingen gebruikelijke overdrijving waarmee wordt getracht het eigen product te onderscheiden van andere producten. In dit geval valt niet in te zien op welke wijze het gebruik van de toevoeging 'uniek' in de mededelingen van Memory kan leiden tot misleiding van het publiek omtrent de carrière-evenementen die partijen organiseren. In de mededelingen is verder, anders dan Nobiles meent, niet de claim opgenomen dat er geen andere carrièrebeurzen in Nederland worden georganiseerd dan de Nationale Carrièrebeurs van Memory. Geen plaats is derhalve voor een veroordeling tot rectificatie van de mededelingen waarin staat dat de Nationale Carrièrebeurs een uniek evenement is.
21. Gelet op hetgeen onder 17 is overwogen heeft Nobiles thans geen belang bij een veroordeling van Memory om opgave te doen van alle uitingen waarin zij mededeelt dat de Nationale Carrièrebeurs een uniek evenement is.
22. Nobiles heeft onvoldoende gesteld om thans te kunnen aannemen dat zij buitengerechtelijke kosten heeft gemaakt die voor vergoeding in aanmerking te komen. Het gevorderde met betrekking tot vergoeding van buitengerechtelijke kosten zal worden afgewezen.
23. Nobiles zal, als de in het ongelijk gestelde partij, worden veroordeeld in de kosten van dit geding in reconventie. Deze kosten zullen worden gesteld op € 816,-.

BESLISSING IN KORT GEDING

De voorzieningenrechter:

In conventie :

1. Gebiedt Nobiles om binnen 24 uur na betekening van dit vonnis ieder gebruik van de mededeling dat de Nationale Carrièreredagen jaarlijks door 10.500 bezoekers wordt bezocht dan wel dat de Nationale Carrièreredagen 2005 door 10.500 bezoekers is bezocht te staken en gestaakt te houden totdat krachtens een rechtens te respecteren methode van telling vaststaat dat dit wel het geval is.
Veroordeelt Nobiles om binnen 2 dagen na betekening van dit vonnis op de eerste pagina (homepage) van haar websites www.nobiles.nl en www.nobilescarrieredagen.nl een rectificatie op te nemen, zonder enig commentaar of toevoeging in welke vorm dan ook en in het voor de websites gebruikelijke lettertype en -grootte, direct leesbaar zonder scrollen, en met de volgende tekst en onder de volgende kop: *"RECTIFICATIE. De voorzieningenrechter van de rechtbank te Amsterdam heeft bij vonnis van 17 augustus 2006 geoordeeld dat de mededeling in de voorjaarsbrochure 2006 van Nobiles en op de websites van Nobiles dat de Nobiles Carrièreredagen 2005 door 10.500 bezoekers is bezocht en de mededeling dat de Nobiles Carrièreredagen jaarlijks meer dan 10.500 bezoekers trekt, misleidend en onrechtmatig is. Nobiles B.V., de directie."*
2. Veroordeelt Nobiles om in het nummer van Nobiles Magazine (speciale editie), dat verschijnt op of omstreeks 16 oktober 2006 op pagina 3 van dat nummer een rectificatie op te laten nemen, ter grootte van een kolom van 8 x 10 cm, zonder enig commentaar of toevoeging in welke vorm dan ook, opgemaakt conform goed drukkersgebruik met de volgende tekst en onder de volgende kop: *"RECTIFICATIE. De voorzieningenrechter van de rechtbank te Amsterdam heeft bij vonnis van 17 augustus 2006 geoordeeld dat de mededeling in de voorjaarsbrochure 2006 van Nobiles en op de websites van Nobiles dat de Nobiles Carrièreredagen 2005 door 10.500 bezoekers is bezocht en de mededeling dat de Nobiles Carrièreredagen jaarlijks meer dan 10.500 bezoekers trekt, misleidend en onrechtmatig is. Nobiles B.V., de directie."*
3. Bepaalt dat Nobiles een dwangsom van € 2.500,-- verbeurt voor elke dag of gedeelte van een dag dat zij in gebreke blijft aan het gebod onder 1 of aan een van de onder 2 en 3 opgenomen veroordelingen te voldoen, met een maximum van € 50.000,--.

4. Veroordeelt Nobiles tot betaling aan Memory van een bedrag van € 668,-- (zegge zeshonderdachtenzestig euro).
5. Compenseert de kosten aldus, dat iedere partij de eigen kosten draagt.
6. Wijst het meer of anders gevorderde af.

In reconventie :

7. Weigert de gevraagde voorziening.
8. Veroordeelt Nobiles in de kosten van dit geding, tot heden aan de zijde van de Memory begroot op € 816.--.

In conventie en in reconventie :

9. Verklaart dit vonnis uitvoerbaar bij voorraad.

Gewezen door de vice-president mr. Sj.A. Rullmann, voorzieningenrechter in kort geding in de rechtbank te Amsterdam, en uitgesproken ter openbare terechtzitting van donderdag 17 augustus 2006, in tegenwoordigheid van de griffier.

Coll.: JR

UITGEGEVEN VOOR GROSSE
De griffier van de
rechtbank te Amsterdam