

vonnis

RECHTBANK 's-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

zaaknummer / rolnummer: 399655 / HA ZA 11-2161

Vonnis van 18 januari 2012

in de zaak van

1. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
TEMPUR BENELUX B.V.,
gevestigd te Ede,
 2. de vennootschap naar vreemd recht
TEMPUR WORLD INC.,
gevestigd te Lexington, Kentucky, Verenigde Staten van Amerika,
 3. de vennootschap naar vreemd recht
TEMPUR-PEDIC INTERNATIONAL INC.,
gevestigd te Lexington, Kentucky, Verenigde Staten van Amerika,
 4. de vennootschap naar vreemd recht
DAN-FOAM APS,
gevestigd te Aarup, Denemarken,
- eiseressen,
advocaat: mr. J.P. Heering te 's-Gravenhage,

tegen

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
THE ENERGY+ COMPANY B.V.,
gevestigd te Amsterdam,
gedaagde,
advocaat: voorheen mr. P.J.M. von Schmidt auf Altenstadt te 's-Gravenhage, die zich heeft
onttrokken.

1. De procedure

- 1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit de dagvaarding van 17 juni 2007 met 14 producties.
- 1.2. Voor gedaagde heeft zich een advocaat gesteld, die zich ter rolle van 16 november 2011 heeft onttrokken. Gedaagde is geweest op de gevolgen van het niet hebben van een advocaat.
- 1.3. Gedaagde heeft geen gebruik gemaakt van de ter rolle van 30 november 2011 geboden gelegenheid opnieuw advocaat te stellen. Eiseressen hebben vonnis gevraagd.
- 1.4. Tenslotte is vonnis nader bepaald op heden.

2. Het geschil

2.1. Eiseressen vorderen, zakelijk weergegeven, dat de rechtbank bij vonnis, voor zover mogelijk uitvoerbaar bij voorraad,

(i) Voor recht te verklaren dat Energy+, door het direct en indirect via derden (doen) gebruiken van de Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens (waaronder 'tempoer', 'temper', 'temper foam', 'Temper schuim', 'Tempur schuim' en 'Tempur materiaal') op internet, waaronder het gebruik van de voornoemde Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens op de websites www.energy-plus.info en www.medi-active.nl, als zoekwoord(en) in het kader van (een) zoekmachineadvertentiedienst(en) op internet, in zoekmachineadvertenties, als metatag(s), in domeinnamen en in vergelijkingslijsten, een en ander zoals omschreven in het lichaam van deze dagvaarding, inbreuk maakt en heeft gemaakt op de Tempur-merken, alsmede voor recht te verklaren dat Energy+ zich schuldig maakt en heeft gemaakt aan misleidende reclame en ongeoorloofde vergelijkende reclame en ook overigens onrechtmatig jegens Tempur handelt en heeft gehandeld een en ander zoals omschreven in het lichaam van deze dagvaarding;

(ii) Energy+ te bevelen om zich, met onmiddellijke ingang na betekening van het ten deze te wijzen vonnis, te onthouden van iedere inbreuk op de Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens in de zin van artikel 2.20 lid 1 BVIE en artikel 9 lid 1 GemMeVo, zoals bijvoorbeeld maar niet beperkt tot het direct en indirect via derden (doen) gebruiken van de Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens (waaronder 'tempoer', 'temper', 'temper foam', 'Temper schuim', 'Tempur schuim' en 'Tempur materiaal') in stukken voor zakelijk gebruik, in reclame en anderszins bij het aanbieden van producten, alsmede op internet, waaronder het gebruik van de voornoemde Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens op websites, als zoekwoord(en) in het kader van (een) zoekmachineadvertentie-dienst(en) op internet, in zoekmachineadvertenties, als metatag(s), in domeinnamen, en in vergelijkingslijsten, een en ander zoals omschreven in het lichaam van deze dagvaarding, en van ieder ander gebruik van de Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens waardoor inbreuk wordt gemaakt op de merkrechten van Tempur;

een en ander op verbeurte van een onmiddellijk opeisbare en aan Tempur te betalen dwangsom van €10.000,- (zegge: tienduizend euro) voor iedere overtreding van dit bevel en een dwangsom van €10.000,- (zegge: tienduizend euro) per dag, een gedeelte van een dag daaronder begrepen, dat zulk een overtreding voortduurt;

(iii) Energy+ te bevelen om zich, met onmiddellijke ingang na betekening van het ten deze te wijzen vonnis, te onthouden van het openbaar maken of openbaar laten maken, op welke wijze en in welke vorm ook, van enige (reclame-)uiting waarin de Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens en/of de benaming 'tempoer', 'temper', 'temper foam', 'Temper schuim', 'Tempur schuim', en 'Tempur materiaal', worden gebruikt, waarmee inbreuk wordt gemaakt op de Tempur-merken en/of die een misleidende en/of ongeoorloofd vergelijkende reclame opleveren en/of anderszins onrechtmatig zijn jegens Tempur, een en ander zoals omschreven in het lichaam van deze dagvaarding, een en ander op verbeurte van een onmiddellijk opeisbare en aan Tempur te betalen dwangsom van €10.000,- (zegge: tienduizend euro) voor iedere overtreding van dit bevel en een dwangsom van €10.000,- (zegge: tienduizend euro) per dag, een gedeelte van een dag daaronder begrepen, dat zulk een overtreding voortduurt;

(iv) Energy+ te bevelen om zich, met onmiddellijke ingang na betekening van het ten deze te wijzen vonnis, te onthouden van het in advertenties, op internet en anderszins bij het aanbieden en verkopen van matrassen, kussens en aanverwante producten ten onrechte stellen of suggereren dat deze producten afkomstig zijn van de NASA, het originele NASA materiaal zouden bevatten dan wel zouden zijn gecertificeerd, gelicenseerd of anderszins zijn goedgekeurd door de NASA, de Space Foundation of andere aan de NASA gelieerde organisaties,

een en ander op verbeurte van een onmiddellijk opeisbare en aan Tempur te betalen dwangsom van €10.000,- (zegge: tienduizend euro) voor iedere overtreding van dit bevel en een dwangsom van €10.000,- (zegge: tienduizend euro) per dag, een gedeelte van een dag daaronder begrepen, dat zulk een overtreding voortduurt;

(v) Energy+ te veroordelen om, onmiddellijk na betekening van het ten deze te wijzen vonnis, ieder onrechtmatig handelen jegens Tempur te staken en gestaakt te houden, waaronder het op ongeoorloofde wijze aanhaken bij de producten / onderscheidingstekens van Tempur en het op ongeoorloofde wijze profiteren van de naamsbekendheid en goede reputatie van de Tempur merken, de producten van Tempur, meer in het bijzonder door het gebruik van de aanduidingen 'Tempur', 'tempoer', 'temper', 'temper foam', 'Temper schuim', 'Tempur schuim' en 'Tempur materiaal' en daarmee overeenstemmende tekens, en de aanduiding NASA, in (onder andere) reclame-uitingen en op internet, een en ander op verbeurte van een onmiddellijk opeisbare en aan Tempur te betalen dwangsom van €10.000,- (zegge: tienduizend euro) voor iedere overtreding van dit bevel en een dwangsom van €10.000,- (zegge: tienduizend euro) per dag, een gedeelte van daaronder begrepen, dat zulk een overtreding voortduurt;

(vi) Energy+ te bevelen om op haar kosten binnen drie (3) dagen na betekening van het ten deze te wijzen vonnis een rectificatie op de openingspagina van haar websites www.energy-plus.info en www.medi-active.nl op te nemen in een duidelijk en voldoende leesbaar lettertype, zonder enig commentaar en zonder dat in enigerlei zin aan doel en strekking van de rectificatie afbreuk wordt gedaan, met de volgende tekst:

**“BELANGRIJKE MEDEDELING OVER RECLAME- UITINGEN
VAN THE ENERGY+ COMPANY B.V.**

The Energy+ Company B.V. heeft onlangs een reclamecampagne gevoerd voor haar producten waarin veelvuldig gebruik is gemaakt van de merken van Tempur. De Rechtbank te 's-Gravenhage heeft in haar vonnis van [datum invullen] op vordering van Tempur geoordeeld dat deze reclamecampagne onrechtmatig jegens Tempur is, omdat dit een inbreuk oplevert op de merkrechten van Tempur. Daarnaast heeft de Rechtbank te 's-Gravenhage bepaald dat The Energy+ Company B.V. zich in haar reclamecampagne ten onrechte bedient van misleidende en ongeoorloofde vergelijkende reclame, waardoor zij schade heeft toegebracht aan de Tempur-merken. The Energy+ Company heeft bovendien ten onrechte gebruik gemaakt van de aanduidingen 'tempoer', 'temper', 'temper foam', 'Temper schuim', 'Tempur schuim' en 'Tempur materiaal' waardoor de bekende merken van Tempur zijn geschaad.

Hoogachtend,

The Energy+ company

welke tekst de grootte van een half beeldscherm beslaat, met een zwarte rand van 3mm dik is omkaderd, en volledig leesbaar is wanneer de openingspagina in beeld verschijnt (zonder daartoe bijvoorbeeld te hoeven scrollen of zoeken), en welke openingspagina niet automatisch doorlinkt naar een volgende pagina (maar zonder actie van de bezoeker in beeld blijft), en aldaar deze tekst voortdurend geplaatst te houden gedurende een periode van twee maanden vanaf de datum van plaatsing,

een en ander op verbeurte van een onmiddellijk opeisbare en aan Tempur te betalen dwangsom van €10000,- (zegge: tienduizend euro) voor iedere keer dan wel, ter uitsluitende keuze van Tempur, voor iedere dag, waarbij een gedeelte van een dag als een gehele dag zal gelden, dat zij geheel of gedeeltelijk in gebreke blijft aan de deze veroordeling te voldoen;

(vii) Energy+ te bevelen om op haar kosten binnen tien (10) dagen na betekening van het ten deze te wijzen vonnis aan de raadsman van Tempur, mr. J. Becker, Postbus 3035, 6802 DA te Arnhem, een volledig overzicht te verstrekken, op volledigheid en juistheid gecontroleerd door een onafhankelijke registeraccountant op basis van diens onderzoek in de administratie van Energy+ en daarin opgenomen onderliggende documenten, een en ander in opdracht van Energy+, van alle jegens Tempur onrechtmatige (reclame-)uitingen zoals omschreven in het lichaam van deze dagvaarding waarin de Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens voorkomen die Energy+ heeft openbaar gemaakt of openbaar heeft laten maken, uitgesplitst naar medium, datum en aantal openbaar gemaakte exemplaren,

een en ander op verbeurte van een onmiddellijk opeisbare en aan Tempur te betalen dwangsom van €10.000,- (zegge: tienduizend euro) voor iedere keer dan wel, ter uitsluitende keuze van Tempur, voor iedere dag, waarbij een gedeelte van een dag als een gehele dag zal gelden, dat zij geheel of gedeeltelijk in gebreke blijft aan de deze veroordeling te voldoen;

(viii) binnen tien (10) dagen na betekening van het in deze te wijzen vonnis aan de raadsman van Tempur, voornoemd, te verstrekken:

- volledige overzichten van alle zoekmachines waarbij Energy+ het teken 'tempur' en daarmee overeenstemmende tekens als zoekwoord of adword via een zoekmachine-advertentie aan de websites www.energy-plus.info en www.medi-active.nl heeft verbonden; alsmede
- volledige overzichten per opgegeven zoekmachine van het aantal maal dat via elk van deze zoekwoorden of adwords door internetgebruikers is doorgelikt naar de websites van Energy+; en
- alle afschriften en bewijzen van betalingen die door Energy+ aan de desbetreffende zoekmachines zijn gedaan voor de hiervoor bedoelde zoekmachine-advertenties;

dit alles op volledigheid en juistheid te controleren door een onafhankelijke registeraccountant voor rekening van en op basis van een opdracht van Energy+, waarbij de registeraccountant de volledigheid en juistheid van de hiervoor bedoelde gegevens controleert middels een onderzoek in de administratie van Energy+ en de daarin opgenomen onderliggende documenten, zoals e-mails en andere correspondentie, digitale bestanden, webpagina's, facturen, orders en opdrachtbevestigingen,

een en ander op verbeurte van een onmiddellijk opeisbare en aan Tempur te betalen dwangsom van 10.000,- (zegge: tienduizend euro) voor iedere overtreding van dit bevel

en een dwangsom van €10.000,-- (zegge: tienduizend euro) per dag, een gedeelte van een dag daaronder begrepen, dat zulk een overtreding voortduurt;

(ix) Voor recht te verklaren dat Energy+ niet, althans niet volledig aan het vonnis van 20 december 2010 van de Voorzieningenrechter van de Rechtbank 's-Gravenhage (nr. 380445 / KG ZA 10-1425) heeft voldaan, meer specifiek door voor recht te verklaren dat Energy+ niet, althans niet tijdig en volledig aan de veroordeling onder 5.2 van het genoemde vonnis heeft voldaan door het gebruik van de aanduidingen 'Temper schuim', 'Tempur schuim', en Tempur materiaal', een en ander zoals omschreven in het lichaam van deze dagvaarding, en dat op grond van deze verzuimen Energy+ - een bedrag aan dwangsommen is verbeurd van €10.000,-- per dag dat zij na 30 december 2010 althans na 26 mei 2011 in gebreke is gebleven aan voornoemde veroordelingen van het voornoemde vonnis te voldoen, dan wel een ander door Uw Rechtbank in goede justitie te bepalen bedrag aan verbeurde dwangsommen;

(x) Energy+ te veroordelen om, tegen behoorlijk bewijs van kwijting aan Tempur, te betalen het bij dit vonnis vastgestelde bedrag aan verbeurde dwangsommen zoals vastgesteld op grond van vordering (ix), vermeerderd met de wettelijke rente daarover telkens vanaf de datum van het verbeuren van de dwangsommen, althans vanaf de datum van dit processtuk, althans vanaf de datum van het uitspreken van het door Uw Rechtbank in dezen uit te spreken vonnis uitvoerbaar bij voorraad, althans vanaf een andere door Uw Rechtbank in goede justitie te bepalen datum, tot de dag van volledige betaling;

(xi) Te bepalen dat Energy+ aansprakelijk is jegens Tempur voor de door Energy+ veroorzaakte schade ten gevolge van de door Energy+ gepleegde inbreuken op de merkrechten van Tempur c.q. het onrechtmatig handelen van Energy+ jegens Tempur;

(xii) Energy+ te veroordelen tot betaling aan Tempur van een bedrag aan schadevergoeding ter hoogte van €40.000,-- (zegge: veertigduizend euro), of een ander door Uw Rechtbank in goede justitie te bepalen bedrag aan schadevergoeding, te vermeerderen met de wettelijke rente vanaf het tijdstip waarop de schadevergoedingsvordering van Tempur opeisbaar is, althans vanaf 5 november 2010 (de datum waarop gedaagde aansprakelijk is gesteld tot betaling van de door Tempur geleden schade), althans vanaf de datum van deze dagvaarding, althans de dag waarop in deze zaak vonnis zal zijn geweest, tot aan de dag der algehele voldoening van de vordering;

(xiii) Energy+ te veroordelen in de kosten van deze procedure op basis van artikel 1019h Rv bestaande uit de volledige en feitelijk door Tempur gemaakte kosten van salarissen en verschotten van de behandelend advocaat en de procesadvocaat, of een ander door Uw Rechtbank in goede justitie te bepalen bedrag ter vergoeding van de redelijke en evenredige gerechtskosten en andere kosten die Tempur heeft gemaakt, een en ander te vermeerderen met de wettelijke rente daarover vanaf de dag der dagvaarding, althans de dag waarop in deze zaak vonnis zal zijn geweest, tot aan de dag der algehele voldoening.

2.2. Eiseressen leggen aan hun vorderingen ten grondslag dat Energy+ door het gebruik van de tekens 'tempoer', 'temper', 'temper foam', 'Temper schuim', 'Tempur schuim' en 'Tempur materiaal' als adwords, als zoekwoord(en) in het kader van (een) zoekmachineadvertentie-dienst(en) op internet, als metatag, in domeinnamen, in reclame-uitingen en op informatiepagina's over Tempur en traagschuim, inbreuk maakt op onder meer het Gemeenschaps- en Beneluxmerk TEMPUR. Daarnaast

voeren eiseressen aan dat het gebruik van voornoemde tekens en de aanduiding “NASA” door Energy+ onrechtmatig is, onder meer omdat daarmee ten onrechte een (commerciële) band tussen Energy+ en eiseressen en/of NASA wordt gesuggereerd en een ongeoorloofde vergelijking wordt gemaakt.

2.3. Gedaagde voert geen verweer.

3. De beoordeling

3.1. De rechtbank stelt vast dat zij gelet op artikelen 95 lid 1 en 96 sub a en 97 lid 1 Verordening (EG) 207/2009 inzake het Gemeenschapsmerk (hierna: GMVo) en artikel 3 van de betreffende Uitvoeringswet, alsmede op grond van artikel 4.6 lid 1 van het Beneluxverdrag inzake de Intellectuele Eigendom (merken en tekeningen of modellen) (hierna: BVIE), bevoegd is kennis te nemen van de vorderingen gegrond op de Gemeenschaps- en Beneluxmerken van eiseressen, omdat gedaagde in Nederland gevestigd is. Voor zover de vorderingen eveneens zijn gegrond op gesteld onrechtmatig handelen is deze rechtbank bevoegd nu die vorderingen verknocht zijn te achten.

3.2. De (primaire) vorderingen in de hoofdzaak zullen, nu gedaagde daartegen geen verweer heeft gevoerd, worden toegewezen, met dien verstande dat de termijnen sub vii en viii van het petitum omwille van de praktische uitvoerbaarheid zullen worden bepaald op twee maanden na betekening van dit vonnis. Voor het gevorderde en de gronden van de beslissing, waaronder begrepen de feiten, wordt verwezen naar het gestelde in de dagvaarding.

3.3. Gedaagde zal als de in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. Door eiseressen is een proceskostenveroordeling overeenkomstig artikel 1019h Rv gevorderd. Een specificatie van de kosten is door hen als productie 14 in het geding gebracht. De kosten aan de zijde van eiseressen, waaronder die voor het griffierecht, bedragen volgens die – onweersproken – specificatie €6.704,26. Vermeerderd met de exploitkosten van €76,31 dient gedaagde in totaal aan eiseres te voldoen een bedrag van €6.780,57, te vermeerderen met wettelijke rente te rekenen vanaf veertien dagen na betekening van dit vonnis.

4. De beslissing

De rechtbank

4.1. verklaart voor recht dat Energy+, door het direct en indirect via derden (doen) gebruiken van de Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens (waaronder ‘tempoer’, ‘temper’, ‘temper foam’, ‘Temper schuim’, ‘Tempur schuim’ en ‘Tempur materiaal’) op internet, waaronder het gebruik van de voornoemde Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens op de websites www.energy-plus.info en www.medi-active.nl, als zoekwoord(en) in het kader van (een) zoekmachineadvertentiedienst(en) op internet, in zoekmachineadvertenties, als metatag(s), in domeinnamen en in vergelijkingslijsten, een en ander zoals

omschreven in het lichaam van de dagvaarding, inbreuk maakt en heeft gemaakt op de Tempur-merken, alsmede dat Energy+ zich schuldig maakt en heeft gemaakt aan misleidende reclame en ongeoorloofde vergelijkende reclame en ook overigens onrechtmatig jegens Tempur handelt en heeft gehandeld een en ander zoals omschreven in het lichaam van de dagvaarding;

- 4.2. beveelt Energy+ om zich, met onmiddellijke ingang na betekening van dit vonnis, te onthouden van iedere inbreuk op de Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens in de zin van artikel 2.20 lid 1 BVIE en artikel 9 lid 1 GMVo, in het bijzonder het direct en indirect via derden (doen) gebruiken van de Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens (waaronder 'tempoer', 'temper', temper foam', 'Temper schuim', 'Tempur schuim' en 'Tempur materiaal') in stukken voor zakelijk gebruik, in reclame en anderszins bij het aanbieden van producten, alsmede op internet, waaronder het gebruik van de voornoemde Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens op websites, als zoekwoord(en) in het kader van (een) zoekmachineadvertentie-dienst(en) op internet, in zoekmachineadvertenties, als metatag(s), in domeinnamen, en in vergelijkingslijsten, een en ander zoals omschreven in het lichaam van de dagvaarding, en van ieder ander gebruik van de Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens waardoor inbreuk wordt gemaakt op de merkrechten van Tempur;
- 4.3. beveelt Energy+ om zich, met onmiddellijke ingang na betekening van dit vonnis, te onthouden van het openbaar maken of openbaar laten maken, op welke wijze en in welke vorm ook, van enige (reclame-)uiting waarin de Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens en/of de benaming 'tempoer', 'temper, 'temper foam', 'Temper schuim', 'Tempur schuim', en 'Tempur materiaal', worden gebruikt, waarmee inbreuk wordt gemaakt op de Tempur-merken en/of die een misleidende en/of ongeoorloofd vergelijkende reclame opleveren en/of anderszins onrechtmatig zijn jegens eiseressen, een en ander zoals omschreven in het lichaam van de dagvaarding;
- 4.4. beveelt Energy+ om zich, met onmiddellijke ingang na betekening van dit vonnis, te onthouden van het in advertenties, op internet en anderszins bij het aanbieden en verkopen van matrassen, kussens en aanverwante producten ten onrechte stellen of suggereren dat deze producten afkomstig zijn van de NASA, het originele NASA materiaal zouden bevatten dan wel zouden zijn gecertificeerd, gelicentieerd of anderszins zijn goedgekeurd door de NASA, de Space Foundation of andere aan de NASA gelieerde organisaties;
- 4.5. beveelt Energy+ om, onmiddellijk na betekening van dit vonnis, ieder onrechtmatig handelen jegens eiseressen te staken en gestaakt te houden, waaronder het op ongeoorloofde wijze aanhaken bij de producten / onderscheidingstekens van eiseressen en het op ongeoorloofde wijze profiteren van de naamsbekendheid en goede reputatie van de Tempurmerken, de producten van Tempur, meer in het bijzonder door het gebruik van de aanduidingen 'Tempur', 'tempoer', 'temper', 'temper foam', 'Temper schuim', 'Tempur schuim' en 'Tempur materiaal' en daarmee overeenstemmende tekens, en de aanduiding NASA, in (onder andere) reclame-uitingen en op internet;

- 4.6. beveelt Energy+ om op haar kosten binnen drie dagen na betekening van dit vonnis een rectificatie op de openingspagina van haar websites www.energy-plus.info en www.medi-active.nl op te nemen in een duidelijk en voldoende leesbaar lettertype, zonder enig commentaar en zonder dat in enigerlei zin aan doel en strekking van de rectificatie afbreuk wordt gedaan, met de volgende tekst:

*“BELANGRIJKE MEDEDELING OVER RECLAME- UITINGEN
VAN THE ENERGY+ COMPANY B.V.*

The Energy+ Company B.V. heeft onlangs een reclamecampagne gevoerd voor haar producten waarin veelvuldig gebruik is gemaakt van de merken van Tempur. De Rechtbank te 's-Gravenhage heeft in haar vonnis van [datum invullen] op vordering van Tempur geoordeeld dat deze reclamecampagne onrechtmatig jegens Tempur is, omdat dit een inbreuk oplevert op de merkrechten van Tempur. Daarnaast heeft de Rechtbank te 's-Gravenhage bepaald dat The Energy+ Company B.V. zich in haar reclamecampagne ten onrechte bedient van misleidende en ongeoorloofde vergelijkende reclame, waardoor zij schade heeft toegebracht aan de Tempur-merken. The Energy+ Company heeft bovendien ten onrechte gebruik gemaakt van de aanduidingen ‘tempoer’, ‘temper’, ‘temper foam’, ‘Temper schuim’, ‘Tempur schuim’ en ‘Tempur materiaal’ waardoor de bekende merken van Tempur zijn geschaad.

Hoogachtend,

The Energy+ company”

welke tekst de grootte van een half beeldscherm beslaat, met een zwarte rand van 3mm dik is omkaderd, en volledig leesbaar is wanneer de openingspagina in beeld verschijnt (zonder daartoe bijvoorbeeld te hoeven scrollen of zoeken), en welke openingspagina niet automatisch doorlinkt naar een volgende pagina (maar zonder actie van de bezoeker in beeld blijft), en aldaar deze tekst voortdurend geplaatst te houden gedurende een periode van twee maanden vanaf de datum van plaatsing;

- 4.7. beveelt Energy+ om op haar kosten binnen twee maanden na betekening van dit vonnis aan de raadsman van eiseressen een volledig overzicht te verstrekken, op volledigheid en juistheid gecontroleerd door een onafhankelijke registeraccountant op basis van diens onderzoek in de administratie van Energy+ en daarin opgenomen onderliggende documenten, een en ander in opdracht van Energy+, van alle jegens eiseressen onrechtmatige (reclame-)uitingen zoals omschreven in het lichaam van de dagvaarding waarin de Tempur-merken en daarmee overeenstemmende tekens voorkomen die Energy+ heeft openbaar gemaakt of openbaar heeft laten maken, uitgesplitst naar medium, datum en aantal openbaar gemaakte exemplaren;
- 4.8. beveelt Energy+ om binnen twee maanden na betekening van dit vonnis aan de raadsman van eiseressen te verstrekken:
- volledige overzichten van alle zoekmachines waarbij Energy+ het teken ‘tempur’ en daarmee overeenstemmende tekens als zoekwoord of adword

via een zoekmachine-advertentie aan de websites www.energy-plus.info en www.medi-active.nl heeft verbonden; alsmede

- volledige overzichten per opgegeven zoekmachine van het aantal maal dat via elk van deze zoekwoorden of adwords door internetgebruikers is doorgeklikt naar de websites van Energy+; en
- alle afschriften en bewijzen van betalingen die door Energy+ aan de desbetreffende zoekmachines zijn gedaan voor de hiervoor bedoelde zoekmachine-advertenties;

dit alles op volledigheid en juistheid te controleren door een onafhankelijke registeraccountant voor rekening van en op basis van een opdracht van Energy+, waarbij de registeraccountant de volledigheid en juistheid van de hiervoor bedoelde gegevens controleert middels een onderzoek in de administratie van Energy+ en de daarin opgenomen onderliggende documenten, zoals e-mails en andere correspondentie, digitale bestanden, webpagina's, facturen, orders en opdrachtbevestigingen;

- 4.9. veroordeelt Energy+ tot betaling aan eiseressen van een onmiddellijk opeisbare dwangsom van €10.000,- voor iedere overtreding door Energy+ van de onder 4.2., tot en met 4.8. genoemde bevelen, en een dwangsom van €10.000,- per dag, een gedeelte van een dag daaronder begrepen, dat zulk een overtreding voortduurt;
- 4.10. verklaart voor recht dat Energy+ niet, althans niet volledig aan het vonnis van 20 december 2010 (nr. 380445 / KG ZA 10-1425) heeft voldaan, meer specifiek dat Energy+ niet, althans niet tijdig en volledig aan de veroordeling onder 5.2. van het genoemde vonnis heeft voldaan door het gebruik van de aanduidingen 'Temper schuim', 'Tempur schuim', en Tempur materiaal', een en ander zoals omschreven in het lichaam van de dagvaarding, en dat op grond van deze verzuimen Energy+ - een bedrag aan dwangsommen is verbeurd van €10.000,- per dag dat zij na 30 december 2010 in gebreke is gebleven aan voornoemde veroordelingen van het voornoemde vonnis te voldoen;
- 4.11. veroordeelt Energy+ om, tegen behoorlijk bewijs van kwijting aan eiseressen, te betalen het in 4.10. bedoelde bedrag aan verbeurde dwangsommen, vermeerderd met de wettelijke rente daarover telkens vanaf de datum van het verbeuren van de dwangsommen tot de dag van volledige betaling;
- 4.12. bepaalt dat Energy+ aansprakelijk is jegens eiseressen voor de door Energy+ veroorzaakte schade ten gevolge van de door Energy+ gepleegde inbreuken op de merkrechten van eiseressen c.q. het onrechtmatig handelen van Energy+ jegens eiseressen;
- 4.13. veroordeelt Energy+ tot betaling aan eiseressen van een bedrag aan schadevergoeding ter hoogte van €40.000,-, te vermeerderen met de wettelijke rente vanaf het tijdstip waarop de schadevergoedingsvordering van eiseressen opeisbaar is tot aan de dag der algehele voldoening van de vordering;
- 4.14. veroordeelt Energy+ in de proceskosten, tot op heden aan de zijde van eiseressen begroot op €6.780,57, te vermeerderen met wettelijke rente vanaf veertien dagen na betekening van dit vonnis tot aan de dag der algehele voldoening;

4.15. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad;

4.16. wijst af wat meer of anders is gevorderd.

Dit vonnis is gewezen door mr. J.Th. van Walderveen en uitgesproken ter openbare terechtzitting van 18 januari 2012 in aanwezigheid van de griffier.