

lees

vonnis

RECHTBANK 's-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

zaaknummer / rolnummer: 406434 / KG ZA 11-1300

Vonnis in kort geding van 15 december 2011

in de zaak van

1. de naamloze vennootschap
BETER BED HOLDING N.V.,
gevestigd te Uden,
2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
DBC NEDERLAND B.V.,
gevestigd te Uden,
eiseressen,
advocaat mr. A.J. Gieske te Amsterdam,

tegen

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
MATRAS DIRECT B.V.,
gevestigd te Genemuiden, gemeente Zwartewaterland,
gedaagde,
advocaat mr. N.Y. Wong te Amsterdam.

Eiseressen zullen hierna gezamenlijk Beter Bed c.s. en afzonderlijk Beter Bed en DBC genoemd worden. Gedaagde zal hierna Matras Direct genoemd worden. Voor Beter Bed c.s. is de zaak behandeld door de advocaat voornoemd. Voor Matras Direct is de zaak gezamenlijk behandeld door mr. N.Y. Wong voornoemd en mr. M.N. van Hasselt, beiden advocaat te Amsterdam.

1. De procedure

- 1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:
 - de dagvaarding van 9 november 2011 met 27 producties (genummerd 1 t/m 29, waarvan producties 24 en 29 ontbreken);
 - de akte overlegging producties zijdens Matras Direct met producties A tot en met J;
 - de akte overlegging nadere producties zijdens Beter Bed c.s. met producties 24, 29 (proceskostenopgave) en 30;
 - de proceskostenopgave zijdens Matras Direct (productie K);
 - de mondelinge behandeling met de daarbij door partijen overgelegde pleitnotities.

- 1.2. Ten slotte is vonnis bepaald.

2. De feiten

Als niet of onvoldoende gemotiveerd bestreden wordt voorshands van de navolgende feiten uitgegaan.

2.1. Beter Bed is houdster van de navolgende – voor het onderhavige geschil relevante – merkrechten:

- het Beneluxwoordmerk 'M-LINE', onder nummer 694773 ingeschreven op 1 januari 2002 voor waren in de klassen 20 en 24, waaronder matrassen;
- het Beneluxwoordmerk 'M LINE SLEEP WELL MOVE BETTER', onder nummer 799526 ingeschreven op 8 mei 2006 voor waren en diensten in de klassen 20, 22, 24 en 35, waaronder matrassen.

2.2. Onder 'M Line' worden in Nederland en diverse andere Europese landen matrassen en aanverwante producten (bedbodems, boxsprings, kussens en dekbedden etc.) op de markt gebracht. Onder de naam "M Line Slow Motion", worden zes verschillende matras-typen op de markt gebracht, aangeduid met I t/m VI. Deze matrassen hebben allemaal een afdeklaag van visco-elastisch materiaal (traagschuim).

2.3. De M Line matrassen worden aangeboden in de ruim 80 Beter Bed filialen, ruim 80 andere tot het Beter Bed concern behorende filialen, alsmede in ruim 300 speciaalzaken van wederverkopers die geen deel uitmaken van het Beter Bed-concern. Daarbij wordt gebruik gemaakt van M Line winkelmeubilair en zogenoemde 'shop in shop-presentatie'.

2.4. Jaarlijks worden in de verkooppunten ongeveer 8 miljoen M Line brochures verspreid en er wordt regelmatig in regionale en landelijke dagbladen voor M Line producten geadverteerd. Ook op televisie en op de radio wordt sinds 2006 reclame gemaakt voor M Line producten, met name in de piek-verkoop periodes voor deze producten (januari en na de zomervakantie). Circa 800 fysiotherapeuten in Nederland raden - en waar mogelijk bieden - de M Line producten aan. De M Line matrassen worden daarnaast aangeboden via webwinkels (waaronder Wehkamp.nl) alsook via 37 fysieke verkooppunten en webwinkels in de thuiszorgbranche.

2.5. In mei 2011 is het "M Line Slow Motion VI" matras door de Consumentenbond als beste getest.

2.6. Matras Direct handelt in producten op het gebied van slaapcomfort. Zij biedt zowel producten aan van merken van derden als producten onder door haar gevoerde tekens. Matras Direct heeft enkele tientallen filialen in Nederland. In de periode 2003 - 2007 is Matras Direct wederverkoper geweest van M Line producten. Het dealerschap is in het derde kwartaal van 2007 beëindigd.

2.7. Nadien – in elk geval sinds 2009 – heeft zij twee typen matrassen (geschuimd matras (Essenz 1) en een pocketveermatras (Essenz 2) beide met afdeklaag van traagschuim) aangeboden onder het teken MD-LINE.

2.8. Matras Direct heeft op 10 juni 2009 voor waren in de klassen 20, 24 en 35 het navolgende Beneluxwoord/beeldmerk gedeponereerd:

MD+LINE

BETER SLAPEN

2.9. Het Benelux-Bureau voor de Intellectuele Eigendom (hierna: "BBIE") heeft een door Beter Bed ingestelde oppositie tegen de inschrijving van het hierboven weergegeven merk op 31 maart 2011 afgewezen. Van deze beslissing is Beter Bed in appel gegaan bij het Gerechtshof 's-Gravenhage. Uitspraak in die procedure wordt eind januari 2012 verwacht.

2.10. In de Telegraaf van 30 augustus 2011 heeft Matras Direct een advertentie geplaatst waarin zij onder meer MD LINE ESSENZ MATRASSEN 1 & 2 heeft aangeboden. Op haar website werden deze matrassen aangeboden afwisselend onder het teken MD Line en MD-Line (gevolgd door Essenz 1 of 2). Daarop werd ook melding gemaakt van de MD-Line collectie, bestaande uit kussens, matrassen en topdekmatrassen.

2.11. Beter Bed heeft bij brief van 28 oktober 2011 Matras Direct gesommeerd het gebruik van het teken MD LINE en andere tekens beginnende met een M in combinatie met het teken LINE te staken. Matras Direct heeft daaraan geen gehoor gegeven.

2.12. In de Volkskrant van 2 november 2011 heeft Matras Direct een advertentie geplaatst waarin zij matrassen heeft aangeboden onder het teken MD+LINE in het onder 2.8 weergegeven lettertype (maar zonder onderschrift 'beter slapen'). Thans worden deze matrassen op de website van Matras Direct aangeboden onder het teken MD+LINE (in gewone drukletter) gevolgd door Essenz 1 of 2 en wordt melding gemaakt van de MD+LINE collectie.

3. Het geschil

3.1. Beter Bed c.s. vordert – samengevat – dat de voorzieningenrechter bij vonnis, uitvoerbaar bij voorraad, Matras Direct verbiedt inbreuk te maken op de merkrechten van Beter Bed, met nevenvoorzieningen, te weten het doen van een door een registeraccountant gecontroleerde opgave van de informatie die Matras Direct bekend is omtrent de herkomst en distributiekkanalen van de producten die zij aanbiedt, de aantallen, prijzen, winst- en omzetgegevens, inclusief relevante bescheiden, een recall en afgifte ter bewaring totdat in een bodemprocedure onherroepelijk is beslist, alles op straffe van een dwangsom. Ten slotte vordert Beter Bed veroordeling van Matras Direct in de proceskosten conform artikel 1019h Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (Rv).

3.2. Matras Direct voert verweer. Op de stellingen van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

4. De beoordeling

Bevoegdheid

4.1. De rechtbank stelt vast dat zij op grond van artikel 4.6 van het Beneluxverdrag inzake de Intellectuele Eigendom (merken en tekeningen of modellen) (hierna: "BVIE") bevoegd is tot kennisneming van het geschil aangezien de gestelde inbreuk mede plaatsvindt in het arrondissement 's-Gravenhage.

Spoedeisend belang

4.2. Gezien het voortdurende karakter van de gestelde merkinbreuk is het – overigens niet bestreden – spoedeisend belang in het onderhavige kort geding gegeven.

Ontvankelijkheid DBC

4.3. Matras Direct heeft er terecht op gewezen dat niet is aangetoond dat DBC licentiehouder zou zijn van het merk M-Line, zoals door Beter Bed eerst bij repliek gesteld. De enkele omstandigheid dat de kostennota's van de advocaat aan DBC zijn gericht, is onvoldoende. De voorzieningenrechter zal DBC derhalve niet-ontvankelijk verklaren in haar vorderingen.

Artikel 2.20 lid 1 sub b BVIE

4.4. Maatstaf voor het bij art. 2.20 lid 1 sub b BVIE vereiste verwarringsgevaar is of de merken zoals ingeschreven en de tekens zoals door Matras Direct gebruikt, globaal beoordeeld naar de totaalindruk die beide maken, op grond van auditieve, visuele, of begripsmatige overeenstemming – en in aanmerking genomen de soortgelijkheid (in dit geval: identiciteit) van waren, alsmede de onderscheidende en dominerende bestanddelen van de ingeroepen merken – zodanige gelijkenis vertonen dat daardoor de mogelijkheid bestaat dat bij het in aanmerking komende publiek, te weten de gemiddeld geïnformeerde, omzichtige en oplettende gewone consument van de betrokken waar, verwarring wordt gewekt tussen de merken van Beter Bed en de door Matras Direct gehanteerde tekens (directe (herkomst)verwarring), danwel indirecte verwarring wordt gewekt, bijvoorbeeld doordat de indruk wordt gewekt dat Beter Bed en Matras Direct een zekere commerciële relatie met elkaar onderhouden. Bij die beoordeling moeten alle omstandigheden van het geval worden betrokken, waaronder de onderscheidende kracht van de ingeroepen merken.

4.5. Matras Direct gebruikt blijkens de stukken niet enkel het woord/beeldmerk zoals hierboven weergegeven in 2.8, maar gebruikt daarnaast ook de tekens MD-Line, MD-LINE, MD Line en MD+L!NE, de laatste zowel in gewone drukletter als in het lettertype zoals gedeponeerd. Bij de beoordeling van het verwarringsgevaar zal de voorzieningenrechter daarom ook het gebruik van die tekens betrekken.

4.6. Visueel stemmen het M-LINE merk en alle hiervoor genoemde door Matras Direct gebruikte tekens naar voorlopig oordeel overeen. In alle gevallen is de eerste letter een hoofdletter 'M' en eindigt het met 'LINE' / 'Line', voorafgegaan door een scheidingsteken of spatie. De verschillen tussen het merk van Beter Bed en de door Matras Direct gebruikte tekens zijn de letter 'D' volgend op de 'M' in de tekens van Matras Direct, de wijze waarop

de 'M' of 'MD' is gescheiden van het daarop volgende 'LINE' of 'Line' ('-' in het merk en een spatie of '+' bij Matras Direct), (soms) het gebruik door Matras Direct van een uitroepteken ! in plaats van de letter 'i' in 'LINE' en (heel soms) het door Matras Direct voor haar MD+LINE teken gebruikte lettertype en (nog minder) het onderschrift 'beter slapen'. Naar voorlopig oordeel kunnen deze verschillen de visuele overeenstemming niet wegnemen.

4.7. De beginletter van een woord – in beide gevallen een hoofdletter M – springt (veel) meer in het oog dan daaropvolgende letters, vooral als het een korte aanduiding betreft. De toevoeging van de enkele letter 'D' na de 'M' levert daarom niet een wezenlijk ander beeld op. Ook aan het verschil tussen het minteken en een spatie of plusteken komt geen rol van betekenis toe, mede in aanmerking genomen dat zij dezelfde functie vervullen, namelijk die van scheiding(steken) voorafgaand aan het woord 'Line'. Het gebruik van een uitroepteken in plaats van de 'i' in 'Line' valt niet of nauwelijks op, terwijl – indien al waargenomen – naar voorlopig oordeel het uitroepteken wordt begrepen (en dus gezien) als 'i'. Nog daargelaten dat een woordmerk niet beperkt is tot een reguliere drukletter, wijkt het lettertype van het merkteken van Matras Direct naar voorlopig oordeel nauwelijks af van het door Beter Bed gebruikte lettertype voor M Line, zodat het aan de visuele overeenstemming niet af doet. Het onderschrift 'beter slapen' in het merk van Matras Direct ten slotte is een beschrijvende toevoeging die weinig onderscheidend is in aanmerking genomen de waren waarvoor het merk wordt gebruikt, zodat ook dit voorshands oordelend onvoldoende is om de visuele overeenstemming tussen het merk van Beter Bed en de tekens van Matras Direct weg te nemen.

4.8. Ook in auditief opzicht bestaat overeenstemming tussen het M-LINE merk van Beter Bed en ieder van de door Matras Direct gebruikte tekens. Zoals hiervoor reeds overwogen wordt het uitroepteken in 'Line' naar voorlopig oordeel opgevat – en dus ook uitgesproken – als een 'i'. Voor de MD-Line en MD Line tekens geldt derhalve dat het enige auditieve verschil tussen het merk van Beter Bed en die tekens van Matras Direct bestaat uit de 'D', waardoor het eerste gedeelte van het teken 'emdee' luidt in plaats van 'em'. Voorshands oordeelt de voorzieningenrechter dat dit niet aan auditieve overeenstemming in de weg staat. Ten aanzien van de MD+Line tekens heeft Beter Bed bestreden dat het plusteken daadwerkelijk steeds wordt uitgesproken als 'plus'. Wat daarvan zij, gelet op het feit dat zowel het begin ('em') als het eind ('line') auditief identiek zijn, leidt dit naar voorlopig oordeel niet tot een dusdanig verschil dat van (ten minste enige) auditieve overeenstemming geen sprake meer zou zijn. Ook de beschrijvende toevoeging 'beter slapen' kan die niet wegnemen.

4.9. Tussen het ingeroepen merk en de aangevallen tekens bestaat naar voorlopig oordeel voorts ook begripsmatige overeenstemming in die zin dat beide het bestanddeel 'line' gemeen hebben, wat de betekenis heeft van 'lijn' en/of 'collectie'.

4.10. Dat het publiek, zoals Matras Direct heeft aangevoerd, de lettercombinatie 'MD' zou opvatten als afkorting van Matras Direct, waardoor het teken een andere betekenis heeft dan 'M-Line', is naar voorlopig oordeel onvoldoende aannemelijk. Matras Direct heeft ter onderbouwing van dat standpunt verwezen naar folders waarin gebruik gemaakt wordt van de tekens 'MD+PRIJS' en 'MD+TIP!'. Deze folders dateren uit 2009. Het gebruik van die tekens nadien is niet aannemelijk gemaakt; in de advertenties uit 2011 worden die tekens niet gebruikt. In de folders uit 2009 wordt 'MD+PRIJS' slechts een enkele keer gebruikt en

het teken 'MD+TIP!' staat alleen achterop de folder, onderaan, op een niet zeer in het oog springende plaats. Dat incidentele onopvallende gebruik in het verleden is onvoldoende om aan te kunnen nemen dat het publiek 'MD' in de door Matras Direct gebruikte tekens zal opvatten als een verwijzing naar Matras Direct.

4.11. Daarnaast heeft Matras Direct in dit verband gewezen op het gebruik van de tekens 'MD Air' en 'MD Climate' en Essenz MD+ op haar website voor accessoires zoals hoofdkussens, dekbedden en topdekmatrassen. Naar voorlopig oordeel zal het publiek dat gebruik van 'MD' respectievelijk MD+ evenwel eerder opvatten als behorend tot de MD+LINE collectie, zoals op de website van Matras Direct genoemd. Blijkens de producties is het in de branche ook niet ongebruikelijk dat bij een bepaalde lijn matrassen ook – met dezelfde (begin)naam aangeduide – accessoires worden aangeboden.

4.12. Ook het feit dat Matras Direct voorheen M Line producten verkocht en kort na beëindiging van de distributierelatie het teken MD-LINE (en varianten daarop) is gaan gebruiken, maakt voorshands oordelend dat het publiek eerder een verband legt met de vroeger aangeboden M Line producten dan dat 'MD' wordt gezien als een verwijzing naar Matras Direct.

4.13. De slotsom is dus dat sprake is van visuele, auditieve en begripsmatige overeenstemming tussen het merk van Beter Bed en de door Matras Direct gebruikte tekens.

Onderscheidend vermogen

4.14. Vooropgesteld wordt dat in het algemeen geldt dat voor een deugdelijke onderbouwing van de stelling dat een merk beschikt over (aanmerkelijk) onderscheidend vermogen niet is vereist dat zulks blijkt uit marktonderzoek, zoals Matras Direct lijkt te menen. Ook met behulp van andere stukken kan het bestaan van een (aanmerkelijk) onderscheidend vermogen aannemelijk worden gemaakt.

4.15. De voorzieningenrechter is van voorlopig oordeel dat de door Beter Bed eerst bij repleik op een laptop getoonde delen van een marktonderzoek dat zij voor intern gebruik heeft laten uitvoeren als in strijd met de goede procesorde buiten beschouwing dienen te worden gelaten, nu Matras Direct terecht heeft aangevoerd dat zij niet in de gelegenheid is geweest daarop deugdelijk te reageren. De beoordeling van het onderscheidend vermogen van door Beter Bed ingeroepen merken zal derhalve geschieden aan de hand van de stellingen van Beter Bed en de door haar in het geding gebrachte producties.

4.16. Van huis uit heeft het teken M-LINE voorshands oordelend een zwak onderscheidend vermogen, aangezien het achtervoegsel 'Line', zoals Matras Direct terecht heeft betoogd, beschrijvend is in de zin van de betekenis van 'lijn' en/of 'collectie'. Bovendien heeft Matras Direct met verwijzing naar de door haar als productie I en J overgelegde screenprints van websites van derden aannemelijk gemaakt dat het achtervoegsel 'line' in die betekenis gebruikelijk is in de branche. Aan de enkele letter 'M' komt van huis uit eveneens beperkt onderscheidend vermogen toe.

4.17. Gelet op de uitgebreide marketinginspanningen van M-Line in de afgelopen jaren en de opvallende presentatie van dat merk in de filialen van Beter Bed en andere slaapkamerspecialzaken, zoals blijkt uit de onvoldoende weersproken stellingen en

onderbouwende producties van Beter Bed, is naar voorlopig oordeel voldoende aannemelijk geworden dat het merk M-LINE intensief is en wordt gebruikt en dat het merk dientengevolge aanmerkelijk onderscheidend vermogen heeft verkregen.

Verwarringsgevaar

4.18. Niet in geschil is dat Matras Direct haar tekens gebruikt voor producten die identiek zijn aan de waren waarvoor Beter Bed haar merk heeft ingeschreven en ook gebruikt, te weten matrassen met traagschuim afdeklaag. Het relevante publiek is in aanmerking genomen de prijs waarvoor de producten worden aangeboden (€ 1.400 voor de M Line Slow Motion VI en tussen € 1.099 en 1.299 voor de MD+LINE Essenz ! en 2) bovendien ook hetzelfde.

4.19. In aanmerking genomen de overeenstemming tussen het M-LINE merk en de tekens van Matras Direct, het feit dat de tekens van Matras Direct worden gebruikt voor exact dezelfde waren als waarvoor het M-LINE merk is ingeschreven en wordt gebruikt, dat het in aanmerking komend publiek hetzelfde is en het aanmerkelijke onderscheidende vermogen van het M-LINE merk, moet voorshands worden aangenomen dat door het gebruik van ieder van de tekens door Matras Direct verwarring bij het publiek kan ontstaan, ofwel omdat het publiek het merk en het gebruikte teken met elkaar verwacht (directe verwarring), ofwel omdat het publiek op grond van het gebruikte teken zal menen dat Beter Bed en Matras Direct economisch met elkaar verbonden zijn. Daarbij neemt de voorzieningenrechter in aanmerking dat Matras Direct voorheen (tot 2007) distributeur is geweest van M Line producten en na beëindiging van die distributierelatie voor identieke producten het teken MD-LINE / MD-Line en MD LINE / MD Line is gaan gebruiken, waarmee de indruk wordt gewekt dat een matras onder dat teken een opvolger of variant is van de M Line matrassen. Het nadien toevoegen van het plusteken (+) en toevoeging van het niet onderscheidende onderschrift 'beter slapen' kan dat niet wegnemen. Integendeel, door de toevoeging 'Beter Slapen' in het merk van Matras Direct wordt juist aangesloten bij de door Beter Bed voor de M Line producten gebruikte slogan 'Sleep Well Move Better' en door het plusteken – gegeven dat verleden – zal eerder de indruk ontstaan dat de onder dat MD+LINE teken aangeboden matrassen het 'paradepaardje' van M Line (of van diens opvolger/variant MD-LINE / MD Line) betreft.

4.20. De stelling van Matras Direct dat geen gevaar voor verwarring bestaat omdat MD zou verwijzen naar Matras Direct wordt verworpen omdat – zoals hiervoor in 4.10 - 4.12 reeds overwogen – dat voorshands niet als juist kan worden aangenomen.

4.21. De toevoeging 'Essenz 1' of 'Essenz 2' aan de door Matras Direct gebruikte tekens doet naar voorlopig oordeel evenmin af aan het verwarringsgevaar. Het voeren van verschillende producten in één lijn/collectie is immers niet ongebruikelijk, zoals ook de verschillende 'slow motion' producten onder het merk M-LINE.

Beperking merkrecht?

4.22. Dat er voor Matras Direct een noodzaak, althans rechtvaardiging zou bestaan om 'MD' te gebruiken, zoals door haar gesteld, kan niet worden aangenomen. Matras Direct brengt al haar andere producten op de markt zonder deze afkorting te gebruiken. Evenmin levert het feit dat een teken de afkorting is van de handelsnaam die een onderneming voert,

anders dan Matras Direct meent, een beperking van het uitsluitend recht op in de zin van artikel 2.23 BVIE.

Slotsom en vorderingen

4.23. Op grond van het voorgaande oordeelt de voorzieningenrechter voorshands dat Matras Direct door gebruik van ieder van de tekens MD-LINE, MD-Line, MD LINE, MD Line, MD+LINE en 'MD+LINE Beter Slapen' (hierna aan te duiden als een inbreukmakend teken) inbreuk maakt op de merkrechten van Beter Bed in de zin van artikel 2.20 lid 1 sub b BVIE. Bij beoordeling van de overige grondslagen (art. 2.20 lid 1 sub c en sub d BVIE) heeft Beter Bed geen afzonderlijk spoedeisend belang gesteld, zodat de voorzieningenrechter die buiten beschouwing zal laten. Hieruit volgt dat de verbodsvordering van Beter Bed voor toewijzing in aanmerking komt zoals in het dictum verwoord. Daarbij zal Matras Direct, teneinde executiegeschillen te voorkomen, 5 dagen worden gegeven om aan het gebod te voldoen.

4.24. Voorts komt voor toewijzing in aanmerking de gevorderde recall van inbreukmakende producten onder niet-particuliere afnemers, alsmede de vordering tot opgave van namen en adresgegevens van toeleveranciers en niet-particuliere afnemers, nu dat Beter Bed in staat stelt verder onrechtmatig handelen door derden tegen te gaan en aldus haar schade te beperken. In dat verband is tevens toewijsbaar de vordering tot verstrekking van een gespecificeerd overzicht hoeveel producten er door welke afnemers retour zijn gezonden. Voorts acht de voorzieningenrechter de vordering tot afgifte van de in voorraad gehouden en geretourneerde inbreukmakende matrassen - naar de rechtbank begrijpt tot bewaring daarvan door Beter Bed in afwachting van een beslissing in een bodemprocedure op een vordering ex art. 2.22 lid 1 BVIE - toewijsbaar.

4.25. Afgewezen zal worden de gevorderde opgave van reeds verkochte aantallen en in- en verkoopcijfers nu daarmee blijkens de stellingen is beoogd de door Beter Bed geleden schade dan wel de door Matras Direct genoten winst te berekenen en spoedeisend belang daarbij niet aannemelijk is gemaakt.

4.26. De gevorderde dwangsom zal worden gemaximeerd.

Proceskosten

4.27. Matras Direct zal als de in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten in de zin van artikel 1019h Rv worden veroordeeld. De kosten aan de zijde van Beter Bed c.s. worden overeenkomstig haar niet bestreden opgave begroot op EUR 19.573,49, te vermeerderen met het griffierecht ad EUR 560,-, in totaal EUR 20.133,49,-.

4.28. De constatering onder 4.2 dat DBC niet ontvankelijk is in haar vorderingen heeft geen gevolg voor de toewijzing van de proceskosten, nu niet gemotiveerd is gesteld dat het ontbreken van DBC als eiser invloed heeft op de toewijsbaarheid van de gehele door Beter Bed gespecificeerde proceskosten.

5. De beslissing

De voorzieningenrechter:

5.1. verklaart DBC niet ontvankelijk in haar vorderingen;

5.2. gebiedt Matras Direct binnen 5 dagen na betekening van dit vonnis in de Benelux te staken en gestaakt te houden elke inbreuk op de merkrechten van Beter Bed, meer in het bijzonder zich te onthouden van het aanbieden, in de handel brengen, in voorraad hebben en in- en/of uitvoeren van producten onder een inbreukmakend teken;

5.3. beveelt Matras Direct binnen 14 dagen na betekening van dit vonnis aan de raadsman van Beter Bed, onder overlegging van deugdelijk bewijsmateriaal, een door Beter Bed voor rekening van Matras Direct aan te wijzen register accountant, schriftelijke en gedetailleerde opgave te doen van het navolgende:

- de volledige naam- en adresgegevens van alle niet-particuliere afnemers aan wie Matras Direct producten onder een inbreukmakend teken heeft geleverd, dan wel ter beschikking gesteld;
- de volledige naam- en adresgegevens van alle toeleveranciers die aan Matras Direct producten onder een inbreukmakend teken heeft geleverd, dan wel ter beschikking gesteld;

5.4. beveelt Matras Direct binnen 5 dagen na betekening van dit vonnis aan al haar niet-particuliere afnemers in de Benelux aan wie zij producten onder het inbreukmakende teken heeft verkocht, de navolgende brief met uitsluitend de navolgende inhoud op haar eigen briefpapier zowel per fax als per post te verzenden, onder overlegging aan de raadsman van Beter Bed binnen 5 werkdagen na betekening van dit vonnis van de verzendlijst, verzendbewijzen en kopieën van de verzonden brieven:

“Geachte relatie,

Recentelijk hebben wij, Matras Direct B.V. aan u artikelen geleverd onder een van de tekens MD-LINE, MD-Line, MD LINE, MD-Line, MD+L!NE of MD+L!NE Beter Slapen.

Het betreft in uw geval de in de bijlage genoemde artikelen [specificatie van de geleverde artikelen bijvoegen].

De Voorzieningenrechter van de rechtbank 's-Gravenhage heeft bij vonnis van 15 december 2011 geoordeeld dat deze artikelen inbreuk maken op de intellectuele eigendomsrechten van Beter Bed Holding N.V. en heeft ons opgedragen u hierover te informeren.

Naar aanleiding van het vonnis verzoeken wij u alle voornoemde artikelen voor zover nog in uw bezit per omgaande aan ons te retourneren. Wij zullen de door u betaalde inkoop prijs en gemaakte transportkosten vergoeden. Wij wijzen u er op dat indien u doorgaat met de verkoop van deze artikelen uw handelwijze als inbreukmakend kan worden aangemerkt door Beter Bed Holding N.V.

[naam]

Matras Direct B.V.”

- 5.5. beveelt Matras Direct de complete in voorraad zijnde exemplaren, alsmede alle retour ontvangen exemplaren van de onder een inbreukmakend teken aangeboden producten binnen 14 dagen na betekening van dit vonnis, dan wel binnen 5 dagen na retour ontvangst ten kantore van de raadsman van Beter Bed of op een door Beter Bed op te geven adres af te geven totdat omtrent de bestemming ervan in een bodemprocedure dan wel bij overeenkomst tussen partijen onherroepelijk zal zijn beslist;
- 5.6. beveelt Matras Direct binnen 5 werkdagen na een daartoe strekkend verzoek van de raadsman van Beter Bed de raadsman in het bezit te stellen van een gespecificeerd overzicht van alle retour ontvangen exemplaren, alsmede van alle niet-particuliere afnemers die weigeren aan het verzoek tot retournering te voldoen;
- 5.7. bepaalt dat Matras Direct bij overtreding van één van de hiervoor onder 5.2 tot en met 5.6. opgenomen geboden per overtreding een dwangsom zal verbeuren van EUR 5.000,- of – ter keuze van Beter Bed – voor iedere dag of een deel daarvan dat Matras Direct in strijd met één van de hiervoor onder 5.2 tot en met 5.6 opgenomen geboden handelt, tot een maximum van EUR 500.000,- is bereikt;
- 5.8. veroordeelt Matras Direct in de kosten van dit geding, tot op heden aan de zijde van Beter Bed begroot op EUR 20.133,49,-.
- 5.9. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad;
- 5.10. bepaalt de termijn voor het instellen van de eis in de hoofdzaak zoals bedoeld in artikel 1019i Rv op 6 maanden
- 5.11. wijst af wat meer of anders is gevorderd.

Dit vonnis is gewezen door mr. R. Kalden en in het openbaar uitgesproken op 15 december 2011 in aanwezigheid van de griffier mr. B.O. Büller.

