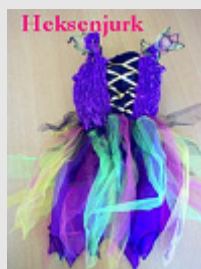


Vzgr Rb Den Haag, 17 januari 2007, Intertoys v Lucy Locket**PROCESRECHT – Verbeurde dwangsommen****Onvolledige, summere accountantsverklaring – geen verificatie leverancier(s) en afnemers jurkjes en exacte aantallen per leverancier/afnemer – In ernst kan niet worden betwijfeld dat die verplichting uit vonnis voortvloeide**

De door Intertoys ter voldoening aan het vonnis sub 2 ingediende accountantsverklaring (zie r.o. 2.3) is rond-uit summier. De accountant bevestigt feitelijk slechts de juistheid van de opgaven door Intertoys dat 4200 jurkjes bij Boland zijn ingekocht, dat al deze jurkjes ook daadwerkelijk door Boland zijn uitgeleverd en dat 2.553 hiervan vervolgens door Boland zijn retourgenomen en door Intertoys zijn retour gestuurd. Naar voorlopig oordeel wijst Lucy Locket er terecht op dat de accountant niet heeft geverifieerd noch verklaard dat (i) Boland ook de enige leverancier van de jurkjes was, dat (ii) alle derden/franchisenemers die voorkomen op de aan de verklaring gehechte lijsten ook daadwerkelijk jurkjes hebben geleverd gekregen door Intertoys, en (iii) wat het exacte aantal is van aan deze derden/franchisenemers geleverde artikelen. De voorzieningenrechter vermag voorshands niet in te zien dat in ernst kan worden betwijfeld dat deze verplichtingen wel voortvloeien uit het vonnis van 27 juli 2006, zodat een en ander een gebrek in de juiste nakoming van dat vonnis vormt.

4.5. Deze tekortkomingen zijn bovendien ernstig te noemen, gelet op het navolgende. Navraag ter zitting leverde ten aanzien van punt (ii) hiervoor genoemd op dat de jurkjes niet aan alle derden/franchisenemers, waarvan namen en adressen zijn opgenomen in de lijsten gehecht aan de verklaring, zijn geleverd maar slechts aan diegenen die de jurkjes ook daadwerkelijk hebben besteld. Te verwachten valt derhalve dat in de overzichten vele derden/franchisenemers zijn opgenomen die geen jurkjes hebben besteld en deze derhalve ook nimmer geleverd hebben gekregen. Aldus geven de (bovendien niet door de accountant op juistheid gecontroleerde) overzichten geen inzicht in aan welke derde/franchisenemer nu wel en aan welke geen jurkjes zijn geleverd, zodat zij reeds daarom ontoereikend zijn te achten. Hierbij komt nog dat in de aan de verklaring gehechte overzichten van (namen en adressen van) derden/franchisenemers in ieder geval de naam van Marskamer B.V. ontbreekt, aan wie “enkele honderden jurkjes” zijn geleverd, zo is ter zitting door de verte-

genwoordiger van Intertoys verklaard. Het is al met al aan de hand van de door Intertoys geproduceerde gegevens redelijkerwijs niet mogelijk om de goederenstroom afdoende in kaart te brengen, zoals kennelijk beoogd met de betreffende bevelen/geboden (zie r.o. 8 van het vonnis). Daarmee staat voorshands vast dat de overtredingen ook het doel van de opgelegde beslissing illusoir maken.

Geen overtreding gebod door ontbreken opgave exacte aantal geleverde jurkjes per consument dan wel derde/franchisenemer

Los van de reeds hiervoor besproken overtreding vanwege een gebrek aan een behoorlijke accountantsverklaring, acht de voorzieningenrechter voorshands geen overtreding gelegen in het feit dat niet het exacte aantal kan blijken van aan derden-consumenten geleverde jurkjes vanwege (de combinatie van) diefstal, de omstandigheid dat jurkjes ook wel eens zonder de betreffende barco-de te gebruiken zijn verkocht en de verkoop aan buitenlandse afnemers. Kennelijk heeft Intertoys ervoor gekozen om dit een en ander voor haar ei-gen rekening te laten en slechts opgave te doen van het aantal ingekochte/geleverde en het aantal teruggestuurde jurkjes en het verschil te beschouwen als het exacte aantal verkochte jurkjes, zoals bedoeld in de beslissing sub 2, 3e gedachten-streepje. Het komt voorts niet juist voor om dit onderdeel van de beslissing aldus uit te leggen dat het exacte aantal per iedere individuele afnemer (consument dan wel derde/franchisenemer) zou moeten worden opgegeven. Ware dit werkelijk bedoeld, dan zou dat bevel anders zijn geformuleerd.

Vindplaatsen: BIE 2007, nr. 122, p. 608.

Vzgr Rb Den Haag, 17 januari 2007

(E.F. Brinkman)

zaaknummer / rolnummer: 279037 / KG ZA 06-1557

Vonnis in kort geding (...)

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid INTERTOYS HOLLAND BV, gevestigd te Waddinxveen, eiseres, procureur mr. H.J.A. Knijff, advocaat mrs. P.E. Mazel en P. Koerts te Groningen, tegen

de rechtspersoon naar vreemd recht LUCY LOCKET LTD., gevestigd te Lincolnshire, Verenigd Koninkrijk, gedaagde, procureur mr. W. Heemskerk, advocaat mrs. [E.J.C. van Gelderen](#) en [M.R.F. Gerrits](#) te Utrecht.

Partijen zullen hierna Intertoys en Lucy Locket genoemd worden.

1. De procedure

1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:

- de dagvaarding,
- de mondelinge behandeling op 8 januari 2007,
- de pleitnota van Intertoys met 4 producties alsmede een overzicht advocaatkosten,
- de pleitnota van Lucy Locket met 9 producties.

1.2. Ten slotte is vonnis bepaald op (uiterlijk) 18 januari 2007.

2. De feiten

2.1. Op **27 juli 2006 heeft de voorzieningenrechter te Leeuwarden vonnis** gewezen in de zaak tussen enerzijds Lucy Locket en anderzijds Intertoys en Boland B.V. (hierna Boland). Zakelijk weergegeven achtte de voorzieningenrechter het door zowel Intertoys als Boland verhandelde heksenjurkje (Wild Witch jurk) een inbreuk op de auteursrechten van Lucy Locket (voor foto's van de jurkjes en het vonnis zie <http://www.boek9.nl/default.aspx?id=2413>). Hij overwoog ten aanzien van de op te leggen verboden en bevelen onder meer het volgende:

7.3 Nu Lucy Locket haar vordering heeft gebaseerd op in Nederland gepleegde inbreuken en met betrekking tot een grensoverschrijdende veroordeling heeft volstaan met de mededeling dat Intertoys ook filialen in België heeft zonder aan te geven welke inbreuk Intertoys c.s. daar op haar auteursrecht heeft gemaakt, zal haar vordering alleen voor Nederland worden toegewezen.

8. Met betrekking tot het onder ii) gevorderde is de voorzieningenrechter van oordeel dat Lucy Locket er - bijvoorbeeld ter voorkoming van verspreiding van de inbreukmakende jurken via andere kanalen dan via Intertoys c.s. - groot belang bij heeft inzicht te verkrijgen in de omvang en de oorsprong van de namaak. Intertoys c.s. heeft hieromtrent weliswaar aangevoerd dat opgave van informatie slechts gevorderd kan worden vanaf het moment van de vastgestelde inbreuk, zij heeft echter eveneens aangevoerd dat de Heksenjurken in het voorjaar van 2005 in Taiwan zijn besteld. Nu daarmee vaststaat vanaf welke periode de inbreuk heeft plaats gevonden, snijdt dit verweer geen hout. Intertoys c.s. dient de onder a., c. en d. verlangde informatie op te geven. De vordering onder e. wordt afgewezen, nu - gezien ook de vordering onder d. - niet duidelijk is welk redelijk en spoedeisend belang van Lucy Locket daarmee gediend zou zijn en deze, waar het de winst ter zake de verkoop van de Heksenjurken betreft, te verstrekkend wordt geacht. Hetzelfde heeft te gelden voor de vordering onder b.

9. Lucy Locket heeft onder iii) gevorderd dat Intertoys c.s. alle zich onder haar bevindende Heksenjurken aan Lucy Locket in eigendom afstaat. Intertoys c.s. heeft aangevoerd dat voor een zo verstrekkende en onomkeerbare vordering in kort geding geen plaats is. Overwogen wordt dat daar het belang van Lucy Locket - die zich voor de tweede keer in korte tijd geconfronteerd ziet met een inbreuk op haar auteursrecht door Intertoys - bij een spoedige beëindiging van een dergelijke inbreuk tegenover staat. De vordering zal om die reden worden toegewezen. De gevorderde eventuele vernietigingskosten worden afgewezen als zijnde onvoldoende bepaald.

10. Het onder iv) gevorderde, betrekking hebbend op het sturen van een brief aan de afnemers van Intertoys c.s. met het verzoek de Heksenjurken terug te leveren en het zenden van deze jurken aan Lucy Locket, is op dezelfde grond toewijsbaar. Ook zal Intertoys c.s. worden verplicht afschriften van met de afnemers gevoerde correspondentie binnen een hierna te noemen redelijke

termijn aan (de advocaten van) Lucy Locket te zenden. 11. De onder v) gevorderde dwangsommen zijn eveneens toewijsbaar. Wel zal de hoogte daarvan worden gematigd en een maximum van in totaal € 500.000,00 aan de te verbeuren dwangsommen worden verbonden. Dit laat uiteraard onverlet, dat bij voortgaande overtreding van dit kort-geding-vonniss oplegging van hogere dwangsommen kan worden gevorderd dan wel hernieuwde oplegging van dezelfde dwangsommen. Het bedrag van zowel de dwangsom als het maximum staat in een redelijke verhouding tot de zwaarte van het geschonden belang en de beoogde werking van de dwangsomoplegging.

De beslissing in conventie luidde als volgt:

1. gebiedt Intertoys en Party Partners om met onmiddellijke ingang in Nederland, de distributie, het te koop (doen) aanbieden, de verkoop, de verhandeling en het op de markt (doen) brengen van de Heksenjurk, welke inbreuk maakt op de (intellectuele eigendoms)rechten van Lucy Locket ter zake haar Wild Witch jurk, te staken en gestaakt te houden;

2. gebiedt Intertoys en Party Partners om binnen 14 (veertien) dagen na de betekening van het vonnis, aan Lucy Locket, of aan een door Lucy Locket gemachtigde c.q. te machtigen persoon, middels een daartoe door een registeraccountant geverifieerde verklaring: kopieën/afschriften te verstrekken van, dan wel inzage te verlenen in, c.q. gegevens te verschaffen betreffende:

- de identiteit van de producent(en) en/of leverancier(s) van de Heksenjurk, waaronder begrepen (volledige) naam, adres, telefoonnummers, faxnummers, e-mailadres, contactpersoon, en overlegging van het schriftelijk bewijs daarvan, dan wel een bevestiging dat de betreffende gedaagde de Heksenjurk zelf heeft geproduceerd;

- het exacte aantal door Intertoys en Party Partners ingekochte en aan hen geleverde c.q. geproduceerde Heksenjurken en het schriftelijk bewijs daarvan (middels de inkoopfacturen, afleverbonnen enz.);

- het exacte aantal door Intertoys en Party Partners aan derden geleverde Heksenjurken, alsmede de identiteit, waaronder begrepen (volledige) naam, adres, telefoonnummers, faxnummers, e-mailadres, contactpersoon, van deze afnemers van de Heksenjurken, door overlegging van het schriftelijke bewijs daarvan (verkoopfacturen), voor zover het geen leveringen aan (anonieme) consumenten betreft;

3. gebiedt Intertoys en Party Partners om alle zich onder Intertoys en Party Partners - direct of indirect - bevindende Heksenjurken en jurken die nog in het bezit van Intertoys en Party Partners zullen komen (al dan niet ter vernietiging) aan Lucy Locket in eigendom af te staan door deze uiterlijk binnen 10 (tien) dagen na betekening van het vonnis, dan wel binnen 10 (tien) dagen na ontvangst van die jurken, op kosten van Intertoys of Party Partners, te zenden naar een nader door Lucy Locket te bepalen adres;

4. gebiedt Intertoys en Party Partners om - binnen 5 (vijf) dagen na betekening van het vonnis aan haar afnemers - waaronder ten aanzien van Intertoys in ieder geval begrepen haar franchisenemers - een brief te stu-

ren, waarin Intertoys en/of Party Partners, onder opgaaf van reden, namelijk de inbreuk op de intellectuele eigendomsrechten van Lucy Locket, hun afnemers verzoeken de Heksenjurken terug te leveren, alsmede Intertoys en Party Partners in dit verband gebiedt om alle door haar afnemers teruggezonden jurken binnen 10 (tien) dagen na ontvangst (al dan niet ter vernietiging) aan Lucy Locket te zenden, naar een nader door Lucy Locket te specificeren adres, bepaalt daarbij dat een kopie van alle correspondentie van Intertoys en/of Party Partners aan haar afnemers en van de afnemers van Intertoys of Party Partners binnen 5 (vijf) dagen na verzending respectievelijk ontvangst aan (de advocaten van) Lucy Locket te zenden (mr. E.J.C. van Gelderen en mr. M.R.F. Gerrits, Lucasbolwerk 6, 3512 EG Utrecht);

5. bepaalt dat zo Intertoys en/of Party Partners - afzonderlijk en ieder voor zich - niet aan deze veroordeling voldoet, zij aan Lucy Locket een dwangsom van € 1.000,00 (zegge: duizend EURO), voor iedere gehele of gedeeltelijke niet nakoming door Intertoys en/of Party Partners van onder 1., 2., 3. en 4. genoemde bevelen alsmede een dwangsom van € 500,00 (zegge: vijfhonderd EURO) voor elke dag dat Intertoys en/of Party Partners geheel of gedeeltelijk nalaat/nalaten aan de vorenbedoelde bevelen te voldoen;

6. verbindt aan de aldus te verbeuren dwangsommen een maximum van in totaal € 500.000,00;

7. stelt de termijn waarbinnen Lucy Locket op grond van het bepaalde in artikel 260 Rv een bodemprocedure aanhangig dient te hebben gemaakt vast op zes maanden na het in kracht van gewijsde gaan van dit vonnis;

8. veroordeelt Intertoys c.s. in de kosten van het geding, tot aan deze uitspraak aan de zijde van Lucy Locket begroot op € 332,87 aan verschotten en € 816,00 aan salaris procureur;

9. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad;

10. wijst af het meer of anders gevorderde;

2.2. Voornoemd vonnis is op 28 juli 2006 onder meer aan Intertoys betekend. Door Intertoys is hoger beroep ingesteld.

2.3. Ter voldoening aan de in conventie gegeven geboden en bevelen, heeft Intertoys op 11 augustus 2006 aan Lucy Locket onder meer de volgende verklaring van G.P.Th.M. Kloppenburg RA van Pricewaterhouse-Coopers Accountants N.V. gestuurd:

Accountantsverklaring

Afgegeven ten behoeve van Lucy Locket Limited Opdracht Wij hebben de bijgevoegde, door ons gewaarmerkte opgave met betrekking tot het artikel Heksenjurk (Rainbow witch), met het Intertoys artikelnummer 603481, van Intertoys Holland B.V. te Waddinxveen gecontroleerd. De opgave is opgesteld onder verantwoordelijkheid van de leiding van de onderneming. Het is onze verantwoordelijkheid een accountantsverklaring inzake de opgave te verstrekken. Werkzaamheden Onze werkzaamheden zijn verricht overeenkomstig in Nederland algemeen aanvaarde

richtlijnen met betrekking tot controleopdrachten. Volgens deze richtlijnen dient onze controle zodanig te worden gepland en uitgevoerd dat een redelijke mate van zekerheid wordt verkregen dat de opgave geen onjuistheden van materieel belang bevat. Een controle omvat onder meer een onderzoek door middel van deelwaarnemingen van relevante gegevens. Wij zijn van mening dat onze controle een deugdelijke grondslag vormt voor ons oordeel.

Oordeel

Wij zijn van oordeel dat de ingekochte, aan derden geleverde en tot op heden naar Boland B.V. (importeur van het betreffende artikel, onder meer h.o.d.n. Party Partners) retour gezonden aantallen van het betreffende artikel juist en volledig zijn weergegeven.

Aan deze verklaring was een, onderaan door de accountant geaccordeerde, pagina gehecht waarop het volgende stond vermeld:

Opgave Intertoys Holland - artikel 603481 -Heksenjurk / Rainbow witch

Ingekochte artikelen van Boland B.V.	4.200
Aantal uitgeleverde goederen	4.200

Aantal retourgenomen en door Intertoys aan Boland B.V. tot en met 8 augustus 2006 retourgestuurde goederen	2.553
--	-------

Voorts waren aan de verklaring de volgende, niet door de accountant gecontroleerde door Intertoys opgestelde overzichten gehecht:

- "INK 510 - individueel artikel overzicht Nederland",
- "Contactpersonen Eigen Filialen",
- "Ledenlijst Intertoys Franchisen(e)em(st)ers" (2x),
- "NAW lijst Intertoys gesorteerd op DC-nummer",
- "Goederenstroom DC",

Tot slot waren aangehecht enkele facturen van Boland en overzichten betreffende de levering door Boland.

2.4. Na bij brief van 24 oktober 2006 Intertoys op enkele tekortkomingen in de nakoming van het vonnis te hebben gewezen, heeft Lucy Locket op 16 november 2006 aan Intertoys een exploit doen betekenen houdende opeising van dwangsommen, beweerdelijk door Intertoys verbeurd vanaf 11 augustus tot en met 16 november 2006, ten belope van in hoofdsom EUR 49.500,-. Intertoys legt aan de verbeuring van deze dwangsommen in een aan het exploit gehechte brief van dezelfde datum het volgende ten grondslag:

- vanwege schending van sub 2 (inleiding + onderdelen 1 en 3) van het petitum in conventie een bedrag van € 1.000,-;

- alsmede een bedrag van € 500,- per dag vanaf 11 augustus 2006 tot en met heden: € 48.500,-;

- Lucy Locket maakt tevens aanspraak op thans nog te verbeuren dwangsommen tot aan de dag dat Intertoys volledig aan het vonnis heeft voldaan.

2.5. Op 18 december 2006 heeft Lucy Locket aan Intertoys een exploit doen betekenen houdende andermaal opeising van dwangsommen, beweerdelijk door Intertoys verbeurd vanaf 11 augustus tot en met 18 december 2006, ten belope van in hoofdsom EUR 66.500,-. Intertoys legt aan de verbeuring van deze dwangsommen in een aan het exploit gehechte brief van dezelfde datum het volgende ten grondslag:

- vanwege schending van sub 2 (inleiding + onderdelen 1 en 3) van het petitum in conventie een bedrag van € 1.000,--;
- vanwege schending van sub 4 van het petitum in conventie een bedrag van € 1.000,--;
- alsmede een bedrag van € 500,-- per dag vanaf 11 augustus 2006 tot en met heden (129 dagen): € 64.500,--;

3. Het geschil

3.1. Intertoys vordert - samengevat - schorsing van de tenuitvoerlegging van het vonnis van 27 juli 2006 ter zake de ophefing van dwangsommen, totdat in een bodemprocedure daaromtrent is beslist, met proceskostenbegroting volgens artikel 14 van de Handhavingrichtlijn (2004/48/EG).

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

4. De beoordeling

4.1. De bevoegdheid van de voorzieningenrechter van deze rechtbank is niet bestreden.

4.2. In kort geding kan niet (definitief) worden beslist omtrent het verbeurd zijn van dwangsommen wegens beweerdelijke overtreding van de opgelegde ge- en verboden of andere bevelen, noch omtrent de hoogte van de aldus eventueel verbeurde dwangsommen, aangezien zulks is voorbehouden aan de bodemrechter. Evenmin kan in dit kort geding worden beslist omtrent opheffing of vermindering van dwangsommen, of de andere middelen die artikel 611d Rv aanreikt, omdat de toepassing daarvan is voorbehouden aan de rechter die de dwangsom heeft opgelegd, te weten de voorzieningenrechter te Leeuwarden. Intertoys vordert dan ook schorsing van de aangevangen executie ex art. 438 lid 2 Rv totdat in de bodemprocedure omtrent de verschuldigheid en de hoogte van dwangsomverbeuring is beslist.

4.3. De te beantwoorden vraag in dit geschil is derhalve of de door Intertoys gestelde feiten en omstandigheden zodanig gerede twijfel werpen op de verschuldigheid en hoogte van de door Lucy Locket gestelde, door Intertoys verbeurde, dwangsommen, dat in kort geding door middel van schorsing van de executie van die dwangsommen ex art. 438 lid 2 Rv dient te worden ingegrepen. De voorzieningenrechter acht hiervoor onvoldoende twijfel aanwezig, waartoe als volgt wordt overwogen.

4.4. De door Intertoys ter voldoening aan het vonnis sub 2 ingediende accountantsverklaring (zie r.o. 2.3) is ronduit summier. De accountant bevestigt feitelijk slechts de juistheid van de opgaven door Intertoys dat 4200 jurkjes bij Boland zijn ingekocht, dat al deze jurkjes ook daadwerkelijk door Boland zijn uitgeleverd en dat 2.553 hiervan vervolgens door Boland zijn retourgenomen en door Intertoys zijn retour gestuurd. Naar voorlopig oordeel wijst Lucy Locket er terecht op dat de accountant niet heeft geverifieerd noch verklaard dat (i) Boland ook de enige leverancier van de jurkjes was, dat (ii) alle derden/franchisenemers die voorkomen op de aan de verklaring gehechte lijsten ook daadwerkelijk jurkjes hebben geleverd gekregen door Intertoys, en

(iii) wat het exacte aantal is van aan deze derden/franchisenemers geleverde artikelen. De voorzieningenrechter vermag voorshands niet in te zien dat in ernst kan worden betwijfeld dat deze verplichtingen wel voortvloeien uit het vonnis van 27 juli 2006, zodat een en ander een gebrek in de juiste nakoming van dat vonnis vormt.

4.5. Deze tekortkomingen zijn bovendien ernstig te noemen, gelet op het navolgende. Navraag ter zitting leverde ten aanzien van punt (ii) hiervoor genoemd op dat de jurkjes niet aan alle derden/franchisenemers, waarvan namen en adressen zijn opgenomen in de lijsten gehecht aan de verklaring, zijn geleverd maar slechts aan diegenen die de jurkjes ook daadwerkelijk hebben besteld. Te verwachten valt derhalve dat in de overzichten vele derden/franchisenemers zijn opgenomen die geen jurkjes hebben besteld en deze derhalve ook nimmer geleverd hebben gekregen. Aldus geven de (bovendien niet door de accountant op juistheid gecontroleerde) overzichten geen inzicht in aan welke derde/franchisenemer nu wel en aan welke geen jurkjes zijn geleverd, zodat zij reeds daarom ontoereikend zijn te achten. Hierbij komt nog dat in de aan de verklaring gehechte overzichten van (namen en adressen van) derden/franchisenemers in ieder geval de naam van Marskamer B.V. ontbreekt, aan wie "enkele honderden jurkjes" zijn geleverd, zo is ter zitting door de vertegenwoordiger van Intertoys verklaard. Het is al met al aan de hand van de door Intertoys geproduceerde gegevens redelijkerwijs niet mogelijk om de goederenstroom afdoende in kaart te brengen, zoals kennelijk beoogd met de betreffende bevelen/geboden (zie r.o. 8 van het vonnis). Daarmee staat voorshands vast dat de overtredingen ook het doel van de opgelegde beslissing illusoir maken.

4.6. Dit oordeel wordt niet anders door de stelling van Intertoys dat zij wel aan de hoofdveroordeling, namelijk het zich onthouden van verdere inbreuk op de auteursrechten van Lucy Locket ter zake de Wild Witch jurk, zou hebben voldaan. In sub 5 van de beslissing wordt immers de dwangsom gesteld op iedere gehele of gedeeltelijke nakoming van enig daarvoor gegeven bevel (gebod).

4.7. Los van de reeds hiervoor besproken overtreding vanwege een gebrek aan een behoorlijke accountantsverklaring, acht de voorzieningenrechter voorshands geen overtreding gelegen in het feit dat niet het exacte aantal kan blijken van aan derden-consumenten geleverde jurkjes vanwege (de combinatie van) diefstal, de omstandigheid dat jurkjes ook wel eens zonder de betreffende barcode te gebruiken zijn verkocht en de verkoop aan buitenlandse afnemers. Kennelijk heeft Intertoys ervoor gekozen om dit een en ander voor haar eigen rekening te laten en slechts opgave te doen van het aantal ingekochte/geleverde en het aantal teruggestuurde jurkjes en het verschil te beschouwen als het exacte aantal verkochte jurkjes, zoals bedoeld in de beslissing sub 2, 3e gedachtenstreepje. Het komt voorts niet juist voor om dit onderdeel van de beslissing aldus uit te leggen dat het exacte aantal per iedere individuele afnemer (consument dan wel derde/franchisenemer)

zou moeten worden opgegeven. Ware dit werkelijk bedoeld, dan zou dat bevel anders zijn geformuleerd. Dit oordeel leidt evenwel niet tot schorsing van de executie van de dwangsommen, aangezien naar voorlopig oordeel niet aan voldoende twijfel onderhevig is dat de dwangsommen reeds op de hiervoor gemelde gronden verbeurd zijn, terwijl schorsing op de voet van 611d Rv in deze zaak niet aan de orde kan zijn.

4.8. Voorshands is evenmin aannemelijk geworden dat Intertoys in gebreke is gebleven correspondentie van haar afnemers over te leggen, zoals bevolen sub 4, tweede deel, doch ook dit kan niet tot schorsing leiden nu aannemelijk is dat om de hiervoor vermelde andere redenen de gestelde dwangsommen reeds zijn verbeurd.

4.9. De slotsom van het voorgaande is dat niet aan gereede twijfel onderhevig is dat de gestelde dwangsommen inderdaad verbeurd zullen worden geoordeeld in een daartoe strekkende bodemprocedure, omdat de accountantsverklaring zoals door Lucy Locket ingediend ondeugdelijk is te achten, zodat deze opnieuw (nog immer versterkt met een dwangsom) zal moeten worden afgegeven. Het betoog van Intertoys dat Lucy Locket te lang heeft gewacht met haar melding en daardoor de dwangsommen heeft laten oplopen, wordt eveneens gepasseerd. Het is in dit kort geding niet aannemelijk geworden dat Lucy Locket eerder weet van had dat Marskramer B.V. in de aangehechte lijsten ontbrak of dat zij weet had van de overige gebreken in de accountantsverklaring. Ter zitting is toegelicht dat dit eerst duidelijk werd toen de doos met onderliggende facturen werd doorzocht, hetgeen de advocaten van Lucy Locket naar eigen zeggen in oktober 2006 hebben gedaan. Hierbij komt nog dat de voorzieningenrechter niet verwacht dat, zo in de bodemprocedure al enig verwijtbaar treuzelen aan de zijde van Lucy Locket zou worden aangenomen, dit tot een werkelijk substantiële vermindering van de dwangsom zal leiden.

4.10. Intertoys zal als de overwegend in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. Voorshands dienen ook de proceskosten gerezen in verband met de executie van een vonnis dat als voorwerp heeft de handhaving van rechten van intellectuele eigendom conform artikel 14 Handhavingsrichtlijn te worden vastgesteld, nu de executie is te beschouwen als een verlengstuk van deze handhaving. De overigens niet bestreden kosten aan de zijde van Lucy Locket worden zodoende begroot op:

- vast recht EUR 248,00
- salaris procureur 7.743,80

5. De beslissing

De voorzieningenrechter

5.1. wijst de vorderingen af,

5.2. veroordeelt Intertoys in de proceskosten, aan de zijde van Lucy Locket tot op heden begroot op EUR 7.991,80,

5.3. verklaart dit vonnis wat betreft de kostenveroordeling uitvoerbaar bij voorraad.