

# KROMANN REUMERT

**K** \_\_\_\_\_

FEMR – PROCESTAKTISKE OVERVEJELSER VED  
IMMATERIALRETLIGE FOGEDFORBUDSSAGER MV.

Frank Bøggild advokat (H), partner, LL.M, HD(R)  
26. oktober 2011

KROMANN  
REUMERT

## “ROULETTE-RETTEN”

- Immaterialretlige fagedforbudssager er ofte **meget vigtige** – det er reelt her, at kampen kæmpes:
  - Her standses et produkt, en produktion, en kendetegnsbrug
  - Justifikationsankesagen slutter først et antal år senere, og så er erstatningsprodukter eller nye kendetegn taget i brug
  - Kære har ikke opsættende virkning
- Alligevel kun **én juridisk dommer** og ingen sagkyndige dommere til at afgøre forbudssagerne
- Og fageddommeren er – forståeligt nok – **ikke altid helt driftssikre** i immaterialretten.
- Sagerne kan være **voldsomt tekniske, faktisk omfattende** og kræve indgående kendskab til komplicerede/“fremmede” retsområder
- **Løsning:** En immaterialretlig fagedret ved **Sø- og Handelsretten**

**K** \_\_\_\_\_

KROMANN  
REUMERT

## DE POKKERS, KRÆVENDE KLIENTER!

- De vil **vinde sagen**
- De vil se **handling**
- De **forventer**, at advokaten **ved alt** og gør alt
- ...og de vil have en **lille regning**



KROMANN  
REUMERT

## FORDELE VED FOGEDFORBUD

- **Hurtigt:** Fra nogle få dage til nogle få måneder
- **Effektivt:** Strafsanktioneret
- Kære ikke **opsættende virkning**
- Viser **handlekraft**
- **Rygtes** i branchen
- Skaber en **god position** for en **forligsforhandling**
- Kan af og til kombineres med **tilbagekaldelse** af produkter mv.
- Brug af **ensidigt indhentede erklæringer**, sagkyndige vidner



KROMANN  
REUMERT

## ULEMPER VED FOGEDFORBUD

- **Dyrere** end almindelig retssag ved byretten/Sø- og handelsretten
- Ofte betinget af **sikkerhedsstillelse**
- Risiko for **erstatningsansvar**
- Fogeddommerens **første immaterialretssag**
- Forbuddet **søges omgået**; produkt ændres 10% eller distribution fortsættes gennem andre kanaler



KROMANN  
REUMERT

## HVILKE VARER HAR ADVOKATEN PÅ HYLDEN?

- Vi har **alternativer** til fogedforbud:
  - Almindelig retssag
  - Gør ingenting/gør ingenting indtil videre
  - Cease-and-desist-letter
    - model light
    - model grov
  - Dialog/forligsforhandling/mediation
  - Opkøb af restlager af det krænkende produkt
  - Bevissikring
  - Told og Skat
  - Politianmeldelse
- Ikke enten-eller-valg men en skræddersyet plan A, B, C



KROMANN  
REUMERT

## ”PROCESSTRATEGI”

- ”Processtrategi” lyder dyrt og **højttrovende**. Men det er **banalt** og absolut ikke raketvidenskab
- Ja eller nej til **fogedforbud? Situationsbestemt**
  - Kan sagen **vindes**
  - **Hvem er modparten** (og hans advokat)
  - **Hvem er klienten** – og hvordan er hans helbred og risikovillighed
  - **Hvor alvorlig** og omfattende er sagen
  - Er det en sag om **principper, økonomi eller følelser**
  - **Hvor meget skade** vil der ske fremadrettet - er skaden reelt sket
  - Hvilke **rettigheder** har klienten – fx forskel på sag **om VML og MFL**
  - Hvad er **målet**, og kan det **nå bedre** på anden vis
  - Står **omkostningerne** mål med indsatsen
  - Hvad sker der, **hvis forbudssagen tabes**

K

KROMANN  
REUMERT

## ”PROCESSTRATEGI”

- **Klienten** skal helst være **glad**, når justifikationssagen er endeligt afsluttet
- Risiko for **modpåstande** og ugyldighedsindsigelser
- **Vindes forbudssagen** = forbud
  - Måske **med rette**. Dejligt, men så **reduceres erstatning/vederlag**
  - Måske **med urette: Erstatningsansvar** på objektivt grundlag
  - Stor **signalværdi** over for krænkeren og **potentielle krænkere**
  - Men en **tabt forbudssag** har også signalværdi
- **Tabes forbudssagen** = intet forbud
  - **Tid og omkostninger** spildt
  - **Kedelig signalværdi** over for krænkeren og potentielle krænkere
  - **Almindelig retssag** fortsat mulig, men så går tiden og man står svækket indtil endelig dom

K

KROMANN  
REUMERT

## FØR FORBUDSSAG ANLÆGGES

- **Kortlæg faktum og jus** i passende og muligt omfang
- Bedst mulighed for **bevisindsamling før kontakt** til modpart
- Fogedforbud **asap**?
  - **Syn og skøn** er normalt ikke en mulighed
  - Rekvirenten har **serveretten**:
    - Kan bestemme det mest **(u)belejlige tidspunkt**
    - Har mulighed for at indhente **sagkyndig erklæring** fra den mest velegnede ekspert inden sagens opstart
    - Har mulighed for at **varsle sagkyndige vidner**
  - **Rekvisitus** bliver normalt **taget på sengen** - helt slemt ved uvarslet bevissikring

K

KROMANN  
REUMERT

## FORBUD – HVIS DU ER PÅ DEN "FORKERTE" SIDE

- **Kan sagen vindes** – og står **omkostningerne** mål med indsatsen
- **Hvem er du oppe imod** – er det fx en **useriøs modpart**
- **Hvad står på spil** for din klient – og for din modpart
- Er **ulykken standset**/bør aktiviteten **indstilles frivilligt**
- Bør man **spekulere i** netop at få et **forbud** mhp. erstatningskrav
- Afgive processkrifter og "**gemme esserne**" til mundtlig forhandling
- **Formalia**: Værneting, kumulation, påstande for brede/upræcise
- Har modparten **en ret**, og er den krænket?
- Fogedretlig **passivitet**?
- Krav om **sikkerhedsstillelse** – og dokumentation
- **Bevisførelse**

K

KROMANN  
REUMERT

## BEVISSIKRING – FORDELE OG ULEMPER

### ▪ **Fordele**

- Chok-effekt
- Får belyst faktum
- Får forbedret mulighed for at opgøre betalingskrav

### ▪ **Ulemper**

- Måske finder du ikke det, du havde håbet
- Vanskeligere at anvende processuel skadevirkning
- Omkostninger

- **Rækkefølge:** Bevissikring før, samtidig med, eller efter fogedforbud?



KROMANN  
REUMERT

## BEVISSIKRING - HVIS DU ER PÅ DEN "FORKERTE" SIDE

- **Klientens puls** kan være høj, enten pga dårlig samvittighed eller fornærmethed. Uvant og utryk situation for klienten
- **RPL under armen** og så afsted – tag en **taxa** og brug også transporttiden til at forberede dig
- **Tal med fogeden** om at få tid og kopi af materiale
- Undersøg om **betingelserne** for at foretage bevissikring er **opfyldt**: Hvilken ret er krænket, hvordan er det sandsynliggjort, hvad kræves, hvilken sikkerhed er stillet osv.
- **Tal uforstyrret med klienten**: Hans version, hvilken skade kan der ske
- Stå fast og vær kontant, men undgå at **lave støj**, der alligevel ingen vegne fører
- Vær parat til at **acceptere**, at der måske **ikke er noget at gøre**



KROMANN  
REUMERT