

Ministeriet finder på denne baggrund, at erstatningsreglen i ophavsretsloven bør bringes i overensstemmelse med den praksis, der har udviklet sig, og erstatningsreglerne inden for den øvrige immaterialretslovgivning. Forslaget til stk. 1 er udformet i overensstemmelse hermed.

Forslaget har fået tilslutning fra Samrådet for Ophavsret, KODA, Patentdirektoratet samt IFPI Danmark, Foreningen af Danske Spillefilmproducenter, Foreningen af Danske Videogramdistributører og Foreningen af Filmudlejere i Danmark.

Ved udformningen af stk. 1 er der taget udgangspunkt i patentlovens § 58, stk. 1, der bestemmer følgende: »Den, som forsætligt eller uagtsomt begår patentindgreb, er pligtig at udrede rimeligt vederlag for udnyttelsen af opfindelsen samt erstatning for den yderligere skade, som indgrebet måtte have medført«. Tilsvarende bestemmelser findes i § 43, stk. 1, i varemærkeloven af 6. juni 1991 og i § 40 i brugsmodelloven af 26. februar 1992.

Ved udtrykket »rimeligt vederlag for udnyttelsen« i forslaget til stk. 1 forstås det vederlag eller honorar, som rettighedshaveren ville have haft krav på, såfremt den pågældende udnyttelse var sket retmæssigt, dvs. efter aftale med rettighedshaveren. Eksisterer der ikke noget sædvanligt honorar el.lign. for den pågældende udnyttelse, må vederlaget fastsættes skønsmæssigt.

Ud over et rimeligt vederlag skal der udredes »erstatning for den yderligere skade, som overtrædelsen måtte have medført«. Herved forstås tab, som den forurettede har lidt ved overtrædelsen, herunder fx afsætningsstab og tab som følge af markedsforstyrrelser. Ikke-økonomiske skader kan ikke kræves dækket i medfør af forslaget til stk. 1, men omfattes af forslaget til § 83, stk. 3.

En tilsvarende bestemmelse er allerede gældende ret i Finland og Sverige.

Til stk. 2

Forslaget til stk. 2 om overtrædelser begået i god tro svarer med visse redaktionelle ændringer til den gældende lovs § 56, stk. 2, jf. tilsvarende fotografilovens § 18, stk. 2. Som konsekvens af den foreslåede ændring af stk. 1, omhandler stk. 2 ikke kun erstatning, men også rimeligt vederlag for udnyttelsen. Tilsvarende bestemmelser findes i bl.a. patentlovens § 58, stk. 2, og varemærkelovens § 43, stk. 2. I overensstemmelse med den gældende lovs § 56, stk. 2, 2. pkt., kan summen af vederlaget og erstatningen ikke overstige den ved overtrædelsen indvundne fortjeneste.

Til stk. 3

Forslaget til stk. 3 om godtgørelse for ikke-økonomisk skade svarer indholdsmæssigt til den gældende lovs § 56, stk. 1, 2. pkt., således som bestemmelsen blev affattet ved lovændringen i 1985. I forhold til den gældende bestemmelse omfatter forslaget til stk. 3 dog ikke udelukkende ophavsmænd og udøvende kunstnere, men også fotografer, jf. forslaget til § 70. Fotografer har allerede efter den gældende fotografilovs § 18, stk. 1, 2. pkt., krav på godtgørelse for ikke-økonomisk skade.

Til § 84

Forslaget til § 84 om inddragelse, overdragelse og tilintetgørelse af ulovlige værkseksemplarer mv. svarer til § 57 i den gældende ophavsretslov og § 19 i fotografiloven.

Det bemærkes, at bestemmelsen ikke finder anvendelse på midler til omgåelse eller fjernelse af kospisrøringer i edb-programmer, jf. lovforslagets § 78.

Brancheforeningen Kontor & Data har anført, at de i lovforslaget indeholdte retsmidler er utilstrækkelige til at imødegå krænkelser af softwareproducenternes rettigheder og finder på denne baggrund, at bestemmelsen i lovforslagets § 84 bør udvides, således at inddragelsen mv. af eksemplarerne tillige kan ske under en fogedforretning uden kald og varsel.

Kulturministeriet må være af den opfattelse, at den foreslåede ændring vil have karakter af et for vidtgående indgreb i privatlivet. Spørgsmålet har været drøftet med de øvrige nordiske lande, som har tilkendegivet, at der ikke påtænkes nogen udvidelse af de tilsvarende bestemmelser i den nationale lovgivning. På denne baggrund stilles der ikke forslag om en udvidelse af bestemmelsens anvendelsesområde.

Til kapitel 8

Til § 85

Forslaget til § 85 om det umiddelbare anvendelsesområde for lovens bestemmelser om ophavsret viderefører den gældende ophavsretslovs § 58 og fotografilovens § 20, stk. 1.

Forslaget til § 85, stk. 1-4, svarer med enkelte redaktionelle ændringer til de gældende bestemmelser. Fotografiske værker vil som følge af den foreslåede generelle inkorporering af fotografibeskyttelsen i ophavsretsloven omfattes af bestemmelserne i stk. 1, nr. 1, 2 og 5, samt stk. 2. Om fotografiske bille-