

foretages bevissikringsundersøgelse, hvis der foreligger tvivl om rekvirentens ret til at gøre den pågældende immaterialret gældende i relation til de produkter, der importeres eller forhandles af rekviritus, fordi der kan være tale om, at produkterne er bragt i omsætning af rettighedshaveren selv eller med dennes samtykke under sådanne omstændigheder, at retten ikke længere kan gøres gældende («konsumtion»).

Udvalget finder ikke, at der er behov for at lade bevissikringsreglerne omfatte forsøgshandlinger, idet reglerne om fagedforbud må antages at yde rettighedshaveren tilstrækkeligt værn i denne henseende. Selv om en undersøgelse således forudsætter mistanke om aktuelle eller tidligere krænkelse, vil det ikke være udelukket under undersøgelsen at medtage eventuelle beviser vedrørende planlagte krænkelse.

Udvalget har endvidere fundet, at der bør foretages en vis begrænsning i anvendelsesområdet for reglerne om bevissikring gennem medtagelse af et krav om, at de krænkelse, som er sandsynliggjort, skal have et vist større omfang, hvis de ikke begås erhvervsmæssigt, idet man herved navnlig har haft undersøgelse af private hjem i tankerne, jf. bemærkningerne oven for under pkt. 5.6. Udvalget foreslår, at det skal være sandsynliggjort, at en krænkelse eller overtrædelse har fundet sted som led i erhvervsvirksomhed eller i øvrigt i ikke ubetydeligt omfang. Det er herved forudsat, at betingelsen normalt vil være opfyldt ved krænkelse eller overtrædelse begået af offentlige myndigheder. Formålet med kravet om »ikke ubetydeligt omfang« har navnlig været at holde krænkelse, der alene begås i private hjem med henblik på internt brug, f.eks. ved anvendelse af ulovlige edb-programmer, uden for lovens anvendelsesområde.

Udvalget fremhæver imidlertid i betænkningen, side 67, at kravet ikke indebærer, at det er udelukket at foretage undersøgelse i private hjem, og at det heller ikke er nogen betingelse herfor, at de sandsynliggjorte krænkelse kan siges at være af erhvervsmæssig karakter. Udvalget anfører således, at kravet om, at der skal være tale om krænkelse i ikke ubetydeligt omfang, f.eks. vil kunne være opfyldt ved »net-parties«, hvor private personer – uden betaling – udveksler større mængder af piratkopierede edb-programmer eller musik-cd'er.

Som udgangspunkt må en beslutning om bevissikringsundersøgelse forudsætte, at der foreligger en anmodning herom fra rettighedshaveren. Da andre end rettighedshaveren, f.eks. en licenstagere eller en rettighedshaverorganisation, kan være beføjede til at påtale krænkelse eller overtrædelse, foreslår udvalget, at

der også bør kunne træffes beslutning om undersøgelse på anmodning af sådanne andre påtaleberettigede.

Efter retsplejelovens § 643, stk. 2, kan fogedretten nægte at nedlægge forbud, såfremt det vil påføre rekviritus skade eller ulempe, der står i åbenbart misforhold til rekvirentens interesse i forbudets nedlæggelse. Udvalget har fundet, at et lignende proportionalitetsprincip bør gælde ved afgørelsen af, om en anmodning om undersøgelse bør tages til følge. Der har dog været enighed i udvalget om at foreslå, at misforholdet ikke behøver at være åbenbart, for at fogedretten kan afslå en anmodning om bevissikringsundersøgelse.

Desuden har udvalget fundet, at det vil være hensigtsmæssigt, hvis fogedretten herunder får mulighed for at begrænse en undersøgelse i forhold til anmodningen. F.eks. anføres det, at fogedretten bør kunne afslå en anmodning om undersøgelse af alle rekviriti computere, hvis fogedretten finder, at det er tilstrækkeligt at undersøge de tre, som forefindes i rekviriti virksomhed.

En anmodning om bevissikringsundersøgelse bør herefter helt eller delvis kunne afslås, hvis det må antages, at undersøgelsen vil påføre rekviritus skade eller ulempe, der står i misforhold til rekvirentens interesse i undersøgelsens gennemførelse.

Udvalget anfører i betænkningen, side 67, at et sådant afslag formentlig navnlig vil kunne komme på tale, hvor anmodningen angår undersøgelse af et privat hjem eller af erhvervslokaler i tilfælde, hvor der er risiko for at påføre rekvirenter væsentlig skade i form af afsløring af erhvervshemmeligheder. Anvendelse af proportionalitetsprincippet vil endvidere kunne komme på tale, hvis krænkelse eller overtrædelse vel er foregået som led i erhvervsvirksomhed, men er af underordnet betydning. Er en anmodning rettet mod en virksomhed inden for medieområdet, må også hensynet til informations- og ytringsfriheden indgå i afvejningen.

Justitsministeriet kan tilslutte sig udvalgets anbefalinger vedrørende kravet til rekvirentens sandsynliggørelse af, at der foreligger en krænkelse, kravene til krænkelsens karakter samt opstilling af et proportionalitetsprincip, der rækker videre end ved fagedforbud. Lovforslaget er udformet i overensstemmelse hermed, jf. lovforslagets § 1, stk. 1 og stk. 4.

5.8. Behandlingen af en anmodning om undersøgelse

Udvalget anfører i betænkningen, side 68, at en anmodning om undersøgelse i almindelighed bør indgives til fogedretten i den retskreds, i hvilken de lokaler, der skal være genstand for undersøgelse, er beliggende. En anmodning bør dog også kunne indgives til fo-