



København den 30. marts 2007

E-MAIL: ebh@dkpto.dk
Patent- og Varemærkestyrelsen
Helgeshøj Allé 81
2630 Taastrup
Att.: Eva Høegh

HØRINGSSVAR TIL ARBEJDSGRUPPEN OM BEKÆMPELSE AF PIRATKOPIERING

Økonomi- og Erhvervsministeriet har i brev af 2. marts 2007 anmodet Dansk Forening til Bekæmpelse af Produktpirateri om at fremkomme med bemærkninger om piratproblemets omfang og karakter.

Dansk Forening til Bekæmpelse af Produktpirateri (se www.dacq.dk) blev stiftet i september 1998 og har i dag omkring 70 medlemmer, som primært tæller virksomheder fra industrien samt rådgivere. Foreningen er aktivt medlem af den globale organisation Global Anticounterfeit Group (www.gacq.org).

1. OPLYSNINGER OM PROBLEMETS OMFANG

Det er Foreningens indtryk, at produktpiraterne har undergået en betydelig professionalisering. Fra primært at fokusere på luksusbrands udbydere piraterne nu producerer inden for næsten alle områder, herunder nicheområder og discountområder. Produktpiraterne viser videre en sofistikeret evne til at udvikle deres illegale virksomheder på baggrund af de indvundne erfaringer. Som eksempler kan nævnes, at produktpiraterne hele tiden tilpasser deres importmetoder, således at opdagelsesrisikoen minimeres. Dette gøres bl.a. ved at lægge importruterne uden om de knudepunkter, hvor SKAT historisk har foretaget flest beslaglæggelser. Videre tilpasses forsendelsesstørrelserne - ikke mindst ved brug af internethandel - således at kun få krænkende produkter fremsendes med den samme forsendelse. Det ses også, at piratkopier sammenblandes med ægte produkter. Yderligere optimeres piratkopierne således, at det undertiden er meget vanskeligt og kræver omfattende ekspertundersøgelser at skelne ægte produkter fra forfalskninger. Det er i øvrigt kendetegnende, at piratprodukter som led i den slørende taktik ofte prissættes meget tæt på originalprodukterne.



2. **HVILKE TYPER PROBLEMER OPLEVER VIRKSOMHEDER, FORBRUGERE M.V. PÅ GRUND AF PIRATKOPIERING?**

Set fra en snæver forbrugersynsvinkel er piratkopier navnlig problematiske i den situation, hvor forbrugeren tror, der er tale om et ægte produkt. Når forbrugeren er i en vildfarelse om ægtheden, vil forbrugeren typisk være offer for et økonomisk og forventningsmæssigt tab, idet forbrugeren ikke får det produkt, vedkomne forventer og har betalt for. Hertil kommer, at forbrugeren ofte vil være udsat for en risiko, fordi produktet ikke er sikkert (der kan være risiko for elektriske stød og andet), eller fordi produktet ikke har den forventede effekt (lægemidlet kan vise sig uden effekt eller med en anden effekt). De sidst nævnte risici optræder i øvrigt uanset, om forbrugeren er i en vildfarelse om ægtheden eller ej.

Set fra et virksomhedssynspunkt medfører piratkopiering typisk et tab, der forårsages direkte af kunders substituering af ægte produkter med piratkopier. Det er dog tit tab forårsaget af skade på virksomhedens goodwill, som overskygger. Sådant tab kan forårsages, både når det står aftagerkredsen klart, at piratkopier vitterligt er falske (de ægte produkter forbindes ubevidst med de falske), og når dette forhold er ukendt. Både som følge af den enkeltes negative erfaring, og som følge af negativ omtale i pressen, vil tilliden og dermed originalproducentens goodwill lide skade med deraf følgende lavere fremtidig omsætning.

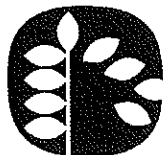
Ud over de direkte økonomiske tab, som piraterne påfører virksomhederne, påfører piraterne indirekte virksomhederne væsentlige økonomiske omkostninger til imødegåelse af problemet. Disse omkostninger omfatter bl.a. udgifter til interne "brand protection" afdelinger, udgifter til produktbearbejdnings, såsom hologrammer, som udelukkende har til formål at muliggøre produktidentifikation samt udgifter til globale teams af advokater og efterforskere.

3. **HVILKE FAKTORER VURDERES AT UDGØRE DEN PRIMÆRE ÅRSAG TIL PROBLEMERNE MED PIRATKOPIERING? (F.EKS. LOVGIVNING PÅ OMRÅDET, FORBRUGERVANER, SANKTIONSBESTEMMELSER, OPDAGELSESRATEN?)**

Eftertragtede produkter skaber uundgåeligt en efterspørgsel efter i hvert fald sådanne piratkopier, som aftageren ikke kan skelne fra ægte. Erfaringsmæssigt efterspørges næsten altid også piratkopier uanset, at de fremtræder som falske.

En påvirkning af markedet for piratkopier kræver, at efterspørgslen og/eller udbuddet reduceres.

Såvel aftagernes som udbydernes *holdning* til piratkopier må antages at have betydning for problemet. Flere store virksomheder har, så vidt vi kan fornemme, ud fra holdningsmæssige overvejelser i de senest år formuleret politikker til imødegåelse af problemet.



Den alt overvejende markedsdriver må dog antages at være en set fra piraternes synsvinkel voldsom asymmetri mellem muligheden for fortjeneste og risikoen for tab. Tabsrisikoen er ofte lille, idet der ikke alene er en lav risiko for opdagelse, men også relativt milde sanktioner, såfremt man opdages. En ændring af ratioen mellem forventet fortjeneste og tab kræver, at forholdet mellem den forventede fortjeneste på den ene side og opdagelsesraten i kombination med sanktionerne på den anden side udjævnes. Da den forventede fortjeneste må forventes at være relativt konstant, vil dette kræve en markant højnelse af både af opdagelsesraten og af sanktionsniveauet.

4. **HVILKE TILTAG (SÅVEL PRAKTISKE SOM LOVGIVNINGSMÆSSIGE) VURDERES AT KUNNE AFHJÆLPE DISSE PROBLEMER?**

Foreningen foreslår følgende tiltag:

4.1 Holdningsbearbejdning i det offentlige rum ved (i) reklamer

(ii) opslag på kræmmermarkeder.

I eksempelvis Frankrig og Irland vises tv-reklamer, som informerer om risici ved piratkopier samt koblingen til organiseret kriminalitet.

På kræmmermarkeder og andre midlertidige markeder, bør der indføres krav om, at lister med identiteten på studeholderne skal slås op ved alle indgange til markedet og midt på pladsen, så det bliver nemmere at fastslå identiteten på sælgeren. I dag er det ofte vanskeligt at finde ud af, hvem der er ansvarlig for stedet. Ved samme lejlighed bør forbrugeren gøres opmærksom på deres væsentligste rettigheder (herunder at de har ret til en faktura m.v.). Der bør udarbejdes en standardansøgningsblanket af politiet, som stiller disse rimelige krav til arrangørerne.

Endvidere bør der indføres øget ansvar for "arrangører" af markeder (stadeudlejere, foreninger m.v.), herunder krav om at åbenlyse krænkelser stoppes (f.eks. kendte mærkesolbriller og tasker til langt under normalprisen). Studeholderens og arrangørens ret til at markedsføre varer henholdsvis afholde fremtidige markeder bør kunne inddrages i en periode, hvis studeholderen henholdsvis arrangøren vidste eller burde have vidst, at der blev solgt piratvarer.

4.2 Effektivisering af rettighedshavernes egen-håndhævelse ved (i) genindførelse af god-tros erstatningen, (ii) klar regel om, at rettighedshaveren kan kræve krænkernes vinding, (iii) ændring af værnetingsreglen i retsplejelovens kapitel 57, således at rettighedshaveren kan anlægge fagedforbudssag på det sted, hvor krænkelsen



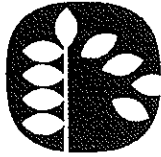
finder sted, samt (iv) indføre hjemmel til at konfiskere piratkopier i privates besiddelse.

Det fordyrer procesførelsen i almindelige krænkelssager, at der ikke eksisterer nogen klar regel om, at rettighedshaveren altid har krav på minimum krænkerens fortjeneste. Omkostningerne forbundet med rettighedshaverens bevis for ond tro samt bevis for niveauet for et rimeligt vederlag overstiger ofte, hvad der reelt kan forventes i betaling. Dette indebærer ofte, at krænkerer slipper uden betaling, og at rettighedshaverne neddrogler deres håndhævelsesindsats, fordi håndteringen af selv oplagte sager er for omkostningstung.

Den eksisterende ordning i retsplejeloven kapitel 57 er, at en rettighedshaver i fagedforbudssager altid skal benytte krænkerens hjemting. Såfremt man i dag ønsker at opnå et fagedforbud mod en krænker fra Skagen, der udstiller i Bella Centeret, skal fagedforbudssagen håndteres af fogedretten i Skagen. Dette er oplagt uhensigtsmæssigt, og det foreslås, at også den fogedret, i hvis kreds krænkelsen finder sted, gøres kompetent.

Privates eget køb, brug og besiddelse af piratkopier er, bortset fra ophavsretligt beskyttede værker, ikke omfattet af immaterialretslovene, og kan derfor ikke imødegås af rettighedshaverne. For at begrænse efterspørgslen efter piratkopier, bør der indføres hjemmel til konfiskation af piratkopier, også når disse besiddes i privatsfæren. Samtidig bør SKAT gives adgang til at tilbageholde piratkopier fundet hos private i forbindelse med den almindelige toldkontrol.

- 4.3 Strafferammerne på immaterialretsområdet bør harmoniseres på det niveau, som blev indført ved ophavsretskrænkelser i 2004, det vil sige strafferammer på henholdsvis 1½ års fængsel og 6 års fængsel ved særligt grove krænkelser. Der ses ikke at være grund til at afvente EU's forslag om harmonisering af strafferammerne for immaterialretskrænkelser på mindst 4 års fængsel, da det dels må anses for tvivlsomt, om der er hjemmel til at gennemføre disse strafferetlige regler, og da 4 års strafferamme heller ikke ville være tilstrækkeligt til at sikre politiet adgang til at benytte effektive efterforskningskridt så som telefonaflytninger.
- 4.4 I medfør af Rådets Forordning (EF) nr. 1383/2003 artikel 5 skal en rettighedshaver indgive en skriftlig anmodning til SKAT om indgriben, såfremt SKAT har tilbageholdt piratprodukter m.v.. Denne indgriben skal indgives inden for en frist på 3 arbejdsdage. Det kan imidlertid være vanskeligt inden for denne tidsramme at ind-



samle oplysninger samt udfylde og indsende en anmodning, som opfylder kravene i art. 5.

4.5 Særlig indsats over for internetproblemet

Internetauktioner er et stort problem. Umiddelbart foreslås det, at det overvejes at indføre fælles regler om, at auktionshusene er forpligtet til at føre aktiv kontrol med, at auktionerede produkter er ægte, og at grov eller gentagende manglende opfyldelse af denne undersøgelsespligt medfører et solidarisk ansvar, at udbydernes salgshistorie skal være tilgængelig på nettet; at personer skal angive deres identitet overfor auktionshuset og ikke samtidigt må arbejde under flere navne; ved salg af piratvarer skal auktionshusene have pligt til at oplyse om sælgers identitet og salgshistorie - samtykke hertil kan eventuelt fremgå af standardbetingelser; mulighed for tidsbegrænsede forbud mod salg på internetauktion ved betydeligt eller gentagent salg af piratvarer; eventuelt forbud mod at lede kunderne væk fra sitet og afslutte handelen per anden telekommunikation. Endvidere opfordres arbejdsgruppen til generelt at overveje regler, som kan begrænse internethandlen med piratvarer.

ooOoo

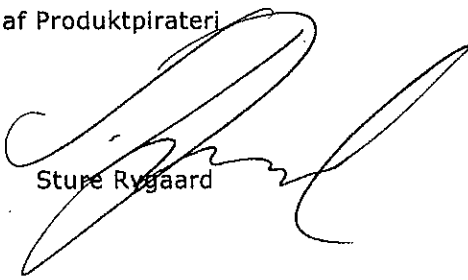
Foreningen deltager gerne i det videre arbejde med piratkopieringsproblematikken.

Med venlig hilsen

Dansk Forening til Bekæmpelse af Produktpirateri



Jakob Krag Nielsen



Sture Rygaard