

Nils-Erik Norsker H
Claus Becher H
Mads Marstrand-Jørgensen H
Peter Tauby Sørensen H
Anders Aagaard L
Henrik Karl Nielsen H

J. nr. HKN-635028

PROCESSKRIFT

Vestre Landsret
sag B-2787-05

Laserdisken ApS
Prinsensgade 38
9000 Aalborg

mod

Foreningen af Danske
Videogramdistributører

Som mandatar for:

Egmont Film A/S m.fl.

Undertegnede er indtrådt i sagen som advokat for kærende.

Der henvises til kærendes kæreskrift, supplerende kæreskrift samt til kærendes replik, hvis indhold i det hele fastholdes.

Dette processkrift afgives i konsekvens af, at Landsretten har besluttet ikke at imødekomme kærendes begæring om mundtlig forhandling og derved har begrænset kærendes mulighed for at foranledige bevisførelse.

Nærværende processkrift vil derfor i det væsentlige befatte sig med bevismæssige spørgsmål og enkelte procederende bemærkninger.

Kærende nedlægger under sagen følgende

PÅSTANDE:

1. Kæremålet fremmes i realiteten.
2. Fogedretten i Aalborgs kendelser af 29. november 2005 ophæves.

- - oOo - -

Indkæredes afvisningspåstand

Landsretten må henholde sig til det i retsbogen af 29. november 2005 anførte og til de deri refererede kendelser. Disse kan kæres – og er kæret - i overensstemmelse med retsplejelovens bestemmelser om kæremål. Det bestrides, at kærende har frafaldet kære.

Betydningen af udfaldet af sag C-479/04 for EF-domstolen.

Østre Landsret har ved forelæggelseskendelse af 16. november 2004 (bilag 4), stillet flg. præjudicielle spørgsmål til EF-domstolen:

”1. Er artikel 4, stk. 2, i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2001/29/EF af 22.maj 2001 om harmonisering af visse aspekter af ophavsret og beslægtede rettigheder i informationssamfundet ugyldig ?

2. Er artikel 4, stk. 2, i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2001/29/EF af 22.maj 2001 om harmonisering af visse aspekter af ophavsret og beslægtede rettigheder i informationssamfundet til hinder for, at en medlemsstat bibeholder international konsumtion i lovgivningen ?”

EF-domstolens besvarelse af de stillede spørgsmål er i imidlertid ikke bestemmende for udfaldet af denne kæresag.

Det gøres gældende,

at der med den verserende sag – og uanset udfaldet af denne - ved EF-domstolen er begrundet tvivl om berettigelsen af rekvirentens/indkæredes påstande i fogedsagen, hvorfor denne ikke skulle have været fremmet, jf. retsplejelovens § 642, nr. 1.

Det bemærkes, at fogedretten ved retshandlingen var bekendt med den verserende sag ved EF-domstolen og med de stillede præjudicielle spørgsmål.

EF-domstolens afgørelse har betydning for afgørelsen af nærværende sag på den måde, at alle rekvirentens krav bortfalder i tilfælde af medhold til kærende. Derimod ændrer EF-domstolens afgørelse ikke på unødvendigheden af den foretagne bevissikring og kærendes faktuelle bestræbelser på at respektere rekvirentens rettigheder. Retten kan på nuværende tidspunkt tage stilling til det unødvendige i den foretagne bevissikring, men bør i givet fald udsætte udlevering af oplysninger til rekvirenten til der er truffet afgørelse om gyldigheden af ophavsretslovens § 19. Dette spørgsmål vil blive afgjort af Østre Landsret i den verserende sag B-506/03 mellem kærende og Kulturministeriet.

Rekvisiti/kærendes virksomhed

Kærende gør gældende,

at rekvirenten/indkærede ikke har godtgjort eller sandsynliggjort, at kærende driver virksomhed i strid med rekvirentens/indkæredes ret, og

at rekvisiti/kærendes virksomhed er lovlig.

Kærende har noteret sig Landsrettens beslutning om ikke at tillade mundtlig forhandling af kæremålet. Beslutningen fjerner kærendes mulighed for at foranstalte den bebudede bevisførelse om kærendes virksomhed, herunder om de tiltag, som rekvisitus/kærende rent faktisk har foretaget for at undgå krænkelser af rekvirentens/indkæredes ret, i fald EF-domstolen og/eller Landsretten tiltræder rekvirentens/indkæredes fortolkning af retsgrundlaget.

Laserdisken driver en virksomhed, der ikke blot indebærer salg af importerede film. Virksomhedens indehaver, Hans Kristian Pedersen har i en årrække gjort en betydelig indsats for at registrere lovlige henholdsvis ikke-lovlige film. Dette er bl.a. muligt ved et af virksomheden udviklet EDB program, der muliggør registrering af de relevante titler, herunder registrere hvilke rettigheder, der indehaves af danske virksomheder, hvorved retsstridig parallelimport kan undgås. Som følge heraf gøres det gældende,

Da kærende har et retskrav på at foranstalte bevisførelse om dette spørgsmål, fremlægges som **bilag 36, 37 og 38** notater udarbejdet af kærendes direktør Hans Kristian Pedersen og IT-medarbejdere Morten Dam Madsen og David Bjerre.

Uanset om den ene eller anden parts fortolkning lægges til grund, gøres det gældende

at rekvirenten/indkærede ikke har godtgjort eller sandsynliggjort, at kærende driver virksomhed i strid med rekvirentens/indkæredes ret, og

at rekvisiti/kærendes virksomhed er lovlig.

En fogedsag om den gennemførte, giver rekvirenten/indkærede detaljeret viden om rekvisiti/kærendes leverandører og dermed om forhold, der har karakter af forretningshemmeligheder. Den bevisførelse, der vil være mulig under en justificationssag vil ikke yde rekvisitus noget reelt værn mod misbrug af sådanne oplysninger. Uanset om udfaldet af en justificationssag er, at grundlaget for fogedforretningen ikke har været til stede, har rekvirenten/indkærede fået adgang til de omhandlede oplysninger, hvilket er ensbetydende med risiko for uoprettelig skade på rekvisiti/kærendes virksomhed. Sagen vedrører således tillige indgreb i kærendes rettigheder efter Den Europæiske Menneskeretskonventions art. 8, stk. 1, og indgrebsbetingelserne i art. 8, stk. 2, skal være opfyldt. Det er i den forbindelse væsentligt, at der er betryggende retssikkerhedsgarantier.

Kærende har ligeledes noteret sig, at Landsretten agter at fremme kæresagen på skriftligt grundlag uanset at kærende har ansøgt Procesbevillingsnævnet om tilladelse til at påkære beslutningen om mundtlig forhandling til Højesteret. Kærende finder fremgangsmåden stridende mod Den Europæiske Menneskeretskonventions art. 6, herunder princippet om "equality of arms".

Landsretten er hermed gjort bekendt med kærendes synspunkter vedrørende retssikkerhedsgarantierne under Den Europæiske Menneskeretskonvention, og kærende har derved tillige anvendt de påkrævede nationale retsmidler.

-- oOo --

Nærværende sag vedrører ikke kun kærendes virksomhed, men i lige så høj grad små producenters mulighed for at få adgang til det danske / europæiske marked. Indkærede ønsker med nærværende sag i realiteten at fremtvinge, at kærende ophører med lovlig import, og kærende har vanskeligt ved at se nogen relevant beskyttelsesværdig interesse heri.

København, den 14. juli 2006
NORSKER & CO.

Henrik Karl Nielsen

Landemærket 10 Telefon: +4533433100
DK-1119 København K. Telefax: +45 3313 3838
Bank: Nordea, konto 2191 5368252974

E-mail: mail@norskerco.dk
www.norskerco.dk