

Marknadsföringsrätten och företagshemligheter 2024

Henrik Bengtsson och Emma Sandler

C-88/23 Parfümerie Akzente – e-handelsdirektivet

- Ursprungslandsprincipen (e-handelsdirektivet) v. effektlandsprincipen (marknadsföringsrätten)
- Två delar av målet
 - allmänna marknadsföringspåståenden på webbplats
 - marknadsföring, försäljning och leverans av felmärkta produkter
- PMÖD: faller marknadsföring och försäljning online av produkter som inte märkts i enlighet med nationell rätt inom det samordnade området för e-handelsdirektivet?
 - EUD: nej
- PMÖD: utgör artikel 3.2 i e-handelsdirektivet hinder för e-handelslagen som innebär att nationella regler inom det samordnade området, däribland MFL, inte ska tillämpas på leverantör etablerad i annan MS?
 - EUD: ingen anledning att svara
 - Fortsättning följer för de allmänna marknadsföringspåståendena?

C-379/23 Guldbrev - produktbegreppet

- Guldbrev värderar och köper guld från konsumenter. Köp villkorat av accepterat värderingspris.
- PMÖD: Är värdering och inköp av guld från konsument en (kombinations)produkt enligt direktivet om otillbörliga affärsmetoder?
- EUD: Ja, värderingstjänsten och inköpet är, på grund av deras oupplösliga koppling, tillsammans en produkt
- Konsekvens: åtgärderna omfattas av direktivet och av MFL

C-330/23 Aldi Süd

- prissänkningar

- Art. 6 a i prisinformationsdirektivet
- Vilsedande att den påstådda prissänkningen inte hade beräknats i förhållande till 30-dagarspriset, utan i förhållande till det högre genomstrukna priset



Utdrag ur EU-domstolens dom

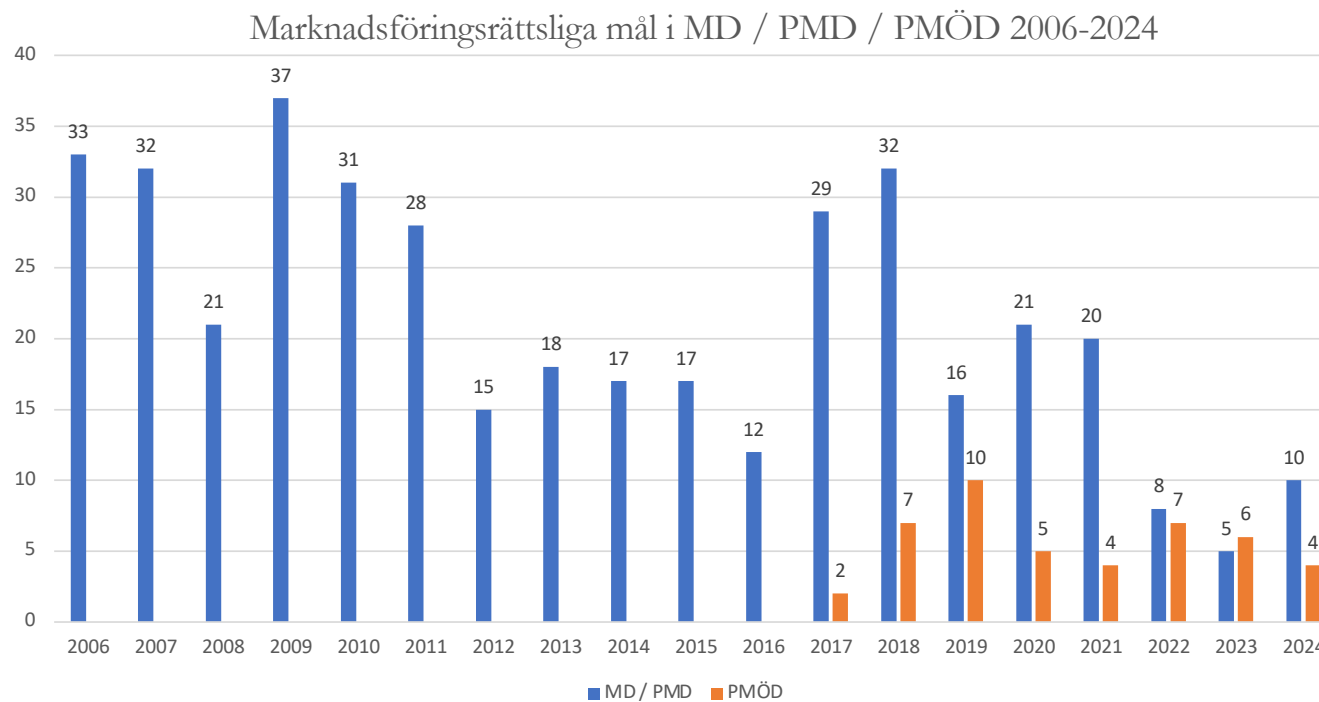
C-646/22 Compass Banca - genomsnittskonsumenten

- 54 Domstolen har för övrigt redan fastställt att en genomsnittskonsumент kan vilseledas och att denne följaktligen kan fatta affärsbeslut som varken är välgrundade eller effektiva (se, för ett liknande resonemang, dom av den 19 december 2013, Trento Sviluppo och Centrale Adriatica, C-281/12, EU:C:2013:859, punkterna 34 och 38).
- 55 Domstolen har dessutom, i fråga om EU-varumärken, fastställt att det bör beaktas att genomsnittskonsumētens uppmärksamhet kan variera beroende på vilken kategori av varor eller tjänster det är fråga om (se, för ett liknande resonemang, dom av den 22 juni 1999, Lloyd Schuhfabrik Meyer, C-342/97, EU:C:1999:323, punkterna 25 och 26).
- 56 Domstolen har för övrigt redan haft tillfälle att konstatera att en felaktig uppfattning av information kan ha frammanats hos genomsnittskonsumētēn (se, för ett liknande resonemang, dom av den 26 oktober 2016, Canal Digital Danmark, C-611/14, EU:C:2016:800, punkterna 40 och 41) och att det är osannolikt att genomsnittskonsumētēn, på vissa områden, har de tekniska kunskaperna för att förstå alla aspekter av ett eventuellt erbjudande och kan fatta ett helt rationellt beslut (se, för ett liknande resonemang, dom av den 13 september 2018, Wind Tre och Vodafone Italia, C-54/17 och C-55/17, EU:C:2018:710, punkterna 50–52).
- 57 Även om en konsument's beslutsförmåga kan påverkas av tvång, såsom kognitiva bias, innebär detta emellertid inte nödvändigtvis att varje risk för kognitiva bias på grund av en affärsmetod innebär att denna fiktiva konsument's beteende avsevärt snedvrids. Det krävs dessutom att det i vederbörlig ordning visas att en sådan affärsmetod, under de särskilda omständigheterna i en konkret situation, kan påverka samtycket för en person som är normalt informerad samt skäligen uppmärksam och upplyst, och detta i en sådan omfattning att hans eller hennes beteende avsevärt snedvrids.

Flyttstädningen NJA 2024 s. 86 Svea Bank AB ./ KO

- Förseningsavgifter omfattas inte av lagen (1981:739) om ersättning för inkassokostnader m.m. En avtalad förseningsavgift om 120 kronor strider inte mot de tvingande reglerna i lagen.
- Ett villkor om förseningsavgift i kreditavtal med konsument är inte oskäligt enligt 3 § lagen (1994:1512) om avtalsvillkor i konsumentförhållanden.

Avgjorda marknadsföringsrättsliga mål (dom och slutligt beslut) i MD / PMD / PMÖD 2006-2023



PMÖD, dom i mål PMT 7458-23 KO ./ . Göteborgs friidrottsförbund – oskäligen avtalsvillkor

- Inställt Göteborgsvarv under pandemin
- Friskrivning från skyldighet att återbetala anmälningssavgift vid inställt lopp
- Oskäligt enligt 3 § AVLK?
- PMD och PMÖD: nej
 - Fokus på ffa. ideellt engagemang, folkrörelseinslag, inte möjlighet att teckna försäkring, risk för oönskade konsekvenser för idrottsrörelsen, konsumenterna accepterar vissa ekonomiska risker vid anmälning till motionslopp
- Ventil, KO överklagade, HD har gett PT

PMÖD, beslut 2024-06-20 i mål 14872-22, Philips AB ./ Procter & Gamble Sverige AB - rättskraft

- Förbud mot att använda bl.a. påståendena ”Utformad för att klippa hår, inte hud” och ”Designed to cut hair, not skin”, eller andra påståenden med väsentligen samma innebörd
- Överklagade ”Designed to cut hair, not skin”
- Påståendet omfattades av domens rättskraft enligt 53 § MFL
- Ventil, Philips överklagade, HD gav inte PT

PMÖD, dom i mål PMT 10634-23 KO ./.. Ellos AB - medverkansansvar

7 a kap. 1 § betaltjänstlagen

Om en konsument som köper varor eller tjänster online kan välja ett betalningssätt som innebär att en kredit inte lämnas, ska betaltjänstleverantören se till att ett sådant betalningssätt visas först. Ett betalningssätt som innebär att en kredit lämnas får inte heller vara förvalt om det finns andra betalningssätt.

Slutför köp

KUNDINFORMATION
✓ [REDACTED] Är detta ino: du?
[REDACTED] 15 lgh 1201 ***27 [REDACTED]
[REDACTED] [REDACTED].com [REDACTED]

LEVERANSSÄTT
✓ Varubrev – skickas hem till dig 49,90 SEK

BETALSÄTT
✓ Faktura Vid faktura tillkommer en avgift på 19 SEK per faktura

ÄNDRA

Produkter	524 SEK
Fraktkostnad	49,90 SEK
Rabatt	-49,90 SEK
Totalsumma	524 SEK

☐ Lägg till Express24
Välj Express24 för att få ditt paket 2021-11-12

SLUTFÖR KÖP

BETALSÄTT
Välj betalsett

BETALA FLEXIBELT
Delbetalning

HANDLA NU - BETALA SEN
Faktura

✓ Prova dina varor innan du betalar
✓ Samla dina köp under månaden på samma faktura
✓ Möjlighet att delbetala din faktura

VÄLJ OCH FORTSÄTT Vid faktura tillkommer en avgift på 19 SEK per faktura

Kortbetalning

Produkter 524 SEK
Fraktkostnad 49,90 SEK
Rabatt -49,90 SEK
Totalsumma 524 SEK

☐ Lägg till Express24
Välj Express24 för att få ditt paket 2021-11-12

PMÖD, dom i mål PMT 10634-23 KO ./ Ellos AB

- PMÖD: En betaltjänstleverantör kan inte tillskrivas ett marknadsföringsrättsligt huvudansvar för innehållet i marknadsföringen (betalningsalternativen), om det inte föreligger särskilda omständigheter.
- KO hade inte beskrivit betaltjänstleverantören eller åberopat någon omständighet som kunde föranleda huvudansvar för denne.
- Eftersom betaltjänstleverantören inte hade något huvudansvar kunde Ellos inte heller ha ett medverkansansvar.
- PMÖD meddelade ventil, HD har meddelat provningstillstånd

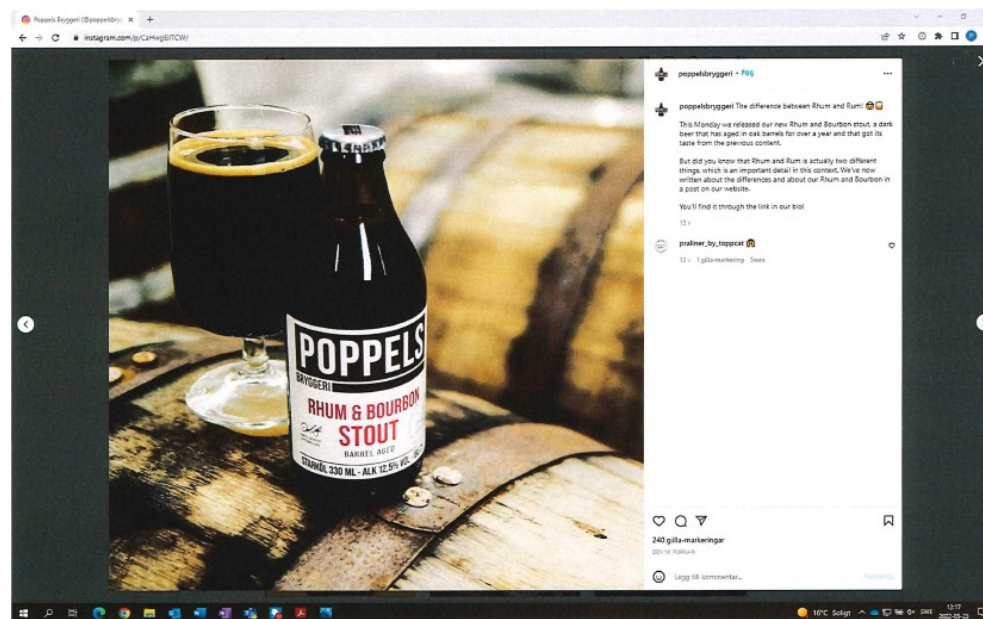
PMD, beslut i ärende PMÄ 7572-23 Poppels Bryggeri AB ./ . KO - bildregeln

- 28 § MFL ”fall som inte är av större vikt”

Oproportionerligt med förbud enl. bildregeln:

- Ölsorten lagras i ektunnor
- Tunnan har en nära koppling till framställningsmetoden
- Element av konsumentupplysning
- Inget annat än flaska, glas och tunnor på bilden

KOV 2022/580 #9



Bilaga 2

Utdrag ur beslutsbilaga 2

PMD, dom i mål PMT 12811-23 Haribo GmbH & Co. KG m.fl. ./. Meridius Group AB - renommésnyltning

- Meridius sålde gelébjörnar på burk
- Haribo yrkade på dels ett förbud på varumärkesrättslig grund (intrång i anseendeskydd), dels ett förbud på marknadsföringsrättslig grund (renommésnyltning),



Utdrag ur domen

PMD, dom i mål PMT 12811-23 Haribo GmbH & Co. KG m.fl. ./ Meridius Group AB - renommésnyltning

- Var intrång i anseendeskydd, men inte marknadsrättslig renommésnyltning
- Vid en normal inköpsituation kunde genomsnittskonsumenten inte urskilja gelébjörnarna. Inte heller några bilder på gelébjörnarna.



Utdrag ur domsbilaga 1

Företagshemligheter 2024

Företagshemlighetsmål 2024

- Första avgörandet rörande företagshemlighetsdirektivet (2016/943/EU) från EFTA-domstolen (!)
- Ett avgörande från Arbetsdomstolen
- Två avgöranden från Svea hovrätt och ett från PMÖD
- Ett avgörande från PMD och tre avgöranden från tingsrätterna

EFTA-domstolens dom i mål nr. E-11/23 Låssenteret A/S v. Assa Abloy

- Företagshemlighetsdirektivet gäller enbart olovlig anskaffning, utnyttjande och röjande av företagshemligheter, inte skydd av deras konfidentialitet i övriga rättsprocesser.
- En konfidentialitetsring kan vara en effektiv metod för att möjliggöra utlämnande av information. Nationella processregler som strikt utesluter möjligheten till en konfidentialitetsring är oförenliga med artiklarna 53 och 54 i EES-avtalet.
- Direktivet hindrar inte en nationell domstol från att inrätta en konfidentialitetsring. Frågan ska hanteras enligt principen om nationell processuell autonomi.
- Det finns inte någon enhetlig definition av "företagshemlighet" inom EES-rätten.

Företagshemlighetsbegreppet

AD mål nr. 13/24

- Relativt tung åberopsbörda för innehavaren att visa att det rör sig om företagshemligheter:

”Om innehållet i handlingarna utgör företagshemligheter har [...] *bedömts kategori för kategori*. Enligt Arbetsdomstolens mening kan en tillfredsställande bedömning av de aktuella handlingarna inte göras med detta tillvägagångssätt, oavsett om parterna har godtagit det. *I stället måste varje handling som åberopats bedömas individuellt.*”

”Bolaget har dock *inte visat på vilket sätt innehållet i dessa handlingar kan anses vara så väsentliga för näringsverksamheten*, att ett röjande skulle förändra konkurrensförmågan i negativ riktning, dvs. medföra en skada för bolaget.”

Obehörigt angrepp?

Patent- och marknadsöverdomstolens dom 2024-06-04 i mål nr. PMT 6373-22

- Svaranden hade enligt ett patentlicensavtal, ett konsultavtal och ett aktieägaravtal hade rätt att kopiera handlingar för att tillvarata de rättigheter som tillkom dem enligt avtalen. Inget tillägnande eftersom svaranden inte gått utöver rätten att kopiera enligt avtalen.
- Det ansågs inte utgöra ett obehörigt röjande av företagshemligheter att en person som agerade biträde åt svaranden vid ett möte med käranden tog del av företagshemligheter.
- Uppgiften om att svaranden hade tillgång till kärandens information utgjorde inte en företagshemlighet. Ett marknadsföringspåstående om utveckling av en viss sorts maskin ansågs inte vara ett utnyttjande.

Beviskrav och bevissvårigheter

Svea hovrätts dom 2024-11-04 i mål nr. T 1394-23

- Beviskravet för utnyttjande av företagshemligheter är ”styrkt” – indicier ansågs otillräckliga.
- Hovrätten noterade att det inte framkommit att det förelegat några särskilda bevissvårigheter som skulle kunna leda till ett sänkt beviskrav.
- Hovrätten noterade vidare att käranden inte hade framställt någon editionsbegäran avseende handlingar som hade kunnat styrka angreppet.

Tillräknelighetsansvar och skadeberäkning

Linköpings tingsrätts dom 2024-01-24 i mål nr. T 2435-21

- De f d anställda hade obegränsad rätt att inom ramen för sin anställning använda och skicka arbetsgivarens materialet till sina privata e-postadresser om syftet inte varit tillägnande.
- Materialet innehöll information som omfattades av de f d anställdas kunskaper och färdigheter och som därför inte utgjorde företagshemligheter.
- Svarandebolaget tillräknades tre f d anställdas illojala agerande enligt principen för kvalificerat otillbörligt agerande / identifikation (NJA 2015 s 512, NJA 2005 s. 608 och NJA 1993 s. 188)
- Skadeberäkning enligt differensmetoden (jämförelse mellan faktiskt och kontrafaktiskt framtidsscenario)
- Solidariskt skadestånd för det nystartade bolaget och tre f d anställda - 40 miljoner kronor

Läslista - marknadsföringsrätt

EU-domstolen

- C-88/23 Parfümerie Akzente - omfattningen av det samordnade området för e-handelsdirektivet
- C-646/22 Compass Banca – begreppet genomsnittskonsument, aggressiva affärsmetoder genom ”inramning”
- C-379/23 Guldbrev – begreppet (kombinations)produkt enligt direktivet om otillbörliga affärsmetoder
- C-330/23 Aldi Süd – beräkning av prissänkningar enligt prisinformationsdirektivet
- C-300/23 Kutaxa Bank SA – Hypotekslån, oskäligen villkor i konsumentavtal.

HD

- NJA 2024 s. 86 Svea Bank AB ./. KO – allmänna avtalsvillkor
- PT i mål PMT 7458-23 KO ./. Göteborgs friidrottsförbund. Fråga om avtalsvillkor innebärande friskrivning från skyldighet att återbetala anmälningsavgift är oskäligen mot konsumenten.
- PT i mål PMT 4156-21 privatperson ./. BML Group. Fråga om avtal som ingåtts mellan en privatperson och ett spelbolag kan vara ogiltiga på den grunden att personen var spelberoende. Även fråga om spelbolaget vållat personen psykiskt lidande till följd av detta.

Läslista - marknadsföringsrätt

PMÖD

- Dom i mål PMT 7458-23 KO ./.. Göteborgs friidrottsförbund.
- Beslut 2024-06-20 i mål 14872-22, Philips AB ./.. Procter & Gamble Sverige AB – ändringyrkande avvisades pga. rättskraft.
- Dom i mål PMT 10634-23 KO ./.. Ellos AB - inget huvud- eller medverkansansvar till marknadsföring enligt 7 a kap. 2 § betaltjänstlagen

PMD

- 2024-03-22 i mål PMT 15468-23 Jollyroom AB ./.. Twistshake of Sweden AB – 7 a § prisinformationslagen och annan prismarknadsföring
- 2024-04-10 i mål PMT 12811-23 HARIBO GmbH & Co KG m.fl. ./.. Meridius Group AB – bedömning av renommésnyltning varumärkesrättsligt och marknadsföringsrättsligt
- 2024-04-11 i ärende PMÄ 7572-23 Poppels Bryggeri AB ./.. KO – tillämpning av bildregeln på ölreklam.
- 2024-04-18 beslut i mål PMT 2060-24 KO ./.. Namn samt folisker AB – interimistiskt förbud
- 2024-05-13 i mål PMT 17837-21 Volvo Personvagnar AB m.fl. ./.. Vannetukku.fi Oy – vilseledande påståenden

Läslista - marknadsföringsrätt

PMD fortsättning

- 2024-05-16 dom i mål PMT 5093-23 KO ./.. Immitec Sverige AB & Immitec Norge AS – otillbörlig marknadsföring genom telefonförsäljning, marknadsstörningsavgift
- 2024-06-14 beslut i mål PMT 4123-24 Cigarrklubben CK Sverige AB – fråga om talerätt enligt 47 § 2 MFL
- 2024-07-11 beslut i mål PMT 1023-24 Sjöstaden Law AB ./.. Crusner Advokatbyrå AB & Rätt App Sverige AB - fråga om talerätt enligt 47 § 2 MFL
- 2024-08-22 beslut i mål PMT 15901-23 New Era AB ./.. Skin Agency Löfblad AB – tillåten taleändring, samma marknadsföring 53 § MFL
- 2024-09-09 dom i mål PMT 6872-24 KO ./.. Westridge Group AB – reklam för tobaksfritt snus på TikTok var inte särskild måttfull enligt LTN
- 2024-09-23 dom i mål PMT 14007-23 Svensk Värdepappersservice i Stockholm i AB ./.. Småspararguiden i Sverige AB m.fl. – fråga om bl.a. inlägg på blogg var marknadsföring, misskreditering

Läslista - marknadsföringsrätt

PMD fortsättning

- 2024-09-27 dom i mål PMT 1020-24 Sjöstaden Law AB ./ Advokatbyrå Zeijersborger & Co AB – vilseledande påståenden och vilseledande underlåtenhet
- 2024-10-14 beslut i mål PMT 12582-24 KO ./ Avendo Distribution AB & Namn – interimistiskt förbud
- 2024-10-29 i mål PMT 15901-23 New Medic Era AB ./ Askin Agency Löfblad AB – fråga om vilseledande om skönhetsbehandling och om produkt var direkt eller indirekt utpekad (jämförande reklam)
- 2024-11-01 beslut i mål PMT 11812-24 Lifs All AB ./ Power Stow International A/S

Läslista - företagshemligheter

EFTA-domstolen

- E 11-23 Företagshemligheter – nationella regler som förhindrar en konfidentialitetsring

Arbetsdomstolen 13/24

- 2024-02-12 Ledarna ./ Gnistan HVB AB – fråga om vissa handlingar utgör företagshemligheter

Svea hovrätt / Patent- och marknadsöverdomstolen

- 2024-12-18 T 7211-22 Poly-Med Inc. ./ Novus Scientific AB – fråga om vissa handlingar utgör företagshemligheter m. m.
- 2024-11-04 T 1394-23 SIA VIA-S houses och SIA VIA-S modular houses ./ Sommarnöjen Scandinavia AB – fråga huruvida en stålram för huskonstruktion var en företagshemlighet, beviskrav och bevisbörda.
- 2024-06-04 PMT 6373-22 Nelson Seed Development AB ./ Robust Seed Technology A&F AB och T.S. – fråga om vissa förfoganden över information innebar ett utnyttjande av företagshemligheter

Läslista - företagshemligheter

Patent- och marknadsdomstolen

- 2024-12-12 PMT 4830-23 Phenixid AB ./ Fortified ID AB – fråga om utnyttjande och tillägnande av källkod till datorprogram- Överklagad.

Göteborgs tingsrätt

- 2024-04-11 T 14847-21 Lear Corporation Sweden AB ./ Aptiv Contract Services AB och S.R. – Fråga om anställds tillägnande av handlingar som utgjorde företagshemligheter. IT-forensiska frågeställningar. Överklagad.

Linköpings tingsrätt

- 2024-01-24 T 2435-21 Columbus Sweden AB ./ M3CS AB, R.J., B.J., M.S – Skadestånd med anledning av överträdelse av lojalitetsplikten. Tillräknelighetsansvar för nystartat bolag. Tillägnande av företagshemligheter. Lagakraftvunnen.

Södertörns tingsrätt

- 2024-05-24 T 9971-23 Pac-Production Sweden AB ./ D.N – Allmänt skadestånd enligt LFH i anledning av tillägnande av företagshemligheter. Överklagat, Arbetsdomstolen nekade prövningstillstånd.