



Otillbörlig konkurrens – företagshemligheter, marknadsrätt och kumulation

Advokat Henrik Bengtsson

12 januari 2017

Direktivet om otilbörliga affärsmetoder



Sammanställning av EU-domstolens och kommentarer till praxis enligt direktivet om otilbörliga affärsmetoder



Recent developments in European Consumer Law

FRIDAY, 23 DECEMBER 2016

Lucky4All pyramid scheme in lotteries - CJEU in Nationale Loterij (C-667/15)

Last week, on December 15th, the CJEU also gave its judgment in a Belgian case *Nationale Loterij* (C-667/15) that concerned pyramid promotional schemes as unfair commercial practices. The black list in Annex I to the Unfair Commercial Practices Directive 2005/29/EC clearly marks in its point 14 as an unfair commercial practice, under any circumstances, 'establishing, operating or promoting a pyramid promotional scheme where a consumer gives consideration for the opportunity to receive compensation that is derived primarily from the introduction of other consumers into the scheme rather than from the sale or consumption of products'.



Nationale Loterij organises public lotteries in Belgium and it filed a complaint against Lucky4All scheme as a prohibited pyramid promotional scheme. Lucky4All allowed lottery players of Nationale Loterij to form groups and play together, thus increasing their winning chances. Ultimately, through eight pyramid levels, 9841 combinations could be played at the same time. Existing members pay an initial contribution of 10 euro and a monthly contribution of 43 euro, allowing to purchase 10 lottery combinations a week. The purchase would be conducted by a representative of the scheme and he would also share the winnings, if any. 50% of the winnings would go to the member who came up with the winning combination, 40% would go to members in higher levels of the scheme (incl. Lucky4All scheme itself) and 10% would be reinvested. The winnings would be capped at 1 million euros. Belgian courts were not sure whether the last condition of the Annex I (also reiterated in previous *Finance* judgment of CJEU, C-515/12) was met in this case, namely, whether compensation paid out to existing members of the Lucky4All scheme was primarily or mostly based on financial contributions of new members. This would depend on whether the link between contributions of new members and payment to existing members needed to be direct.

BLOG ARCHIVE

- ▼ 2016 (79)
 - ▼ December (5)
 - Lucky4All pyramid scheme in lotteries - CJEU in Na...
 - Effective judicial protection in unfair terms case...
 - Spanish 'floor clauses' (cláusulas suelo) - EU Cou...
 - Camera, Camera, on the Wall...
 - Rescheduling credit NOT free of charge if payment ...
 - November (5)
 - October (4)
 - September (6)
 - August (1)
 - July (7)
 - June (11)
 - May (4)
 - April (6)
 - March (10)
 - February (8)
 - January (8)
- 2015 (84)
- 2014 (136)
- 2013 (220)
- 2012 (276)
- 2011 (155)
- 2010 (92)

<http://recent-ecl.blogspot.se/>

C-611/14 (Canal Digital Denmark)

Reklam för TV-programpaket i banners och TV-reklam

1. Vid bedömningen av om en affärsmetod ska anses utgöra vilseledande underlåtenhet ska beaktas det sammanhang som denna affärsmetod ingår i, bland annat begränsningarna som det kommunikationsmedium som använts innebär, begränsningar av utrymme eller tid som detta medium medför samt de åtgärder som vidtagits av näringsidkaren för att delge konsumenten informationen på andra sätt.
2. Artikel 7.4 innehåller en uttömmande uppräknings av den väsentliga information som skall ingå i ett köperbudande

C-310/15 (Sony Europe Limited)

Kombinationserbjudande och informationskravet

1. En affärsmetod som består i försäljning av en dator utrustad med förinstallerade program, utan möjlighet för konsumenten att köpa en dator av samma modell som inte är utrustad med förinstallerade program, ska inte i sig anses utgöra en otillbörlig affärsmetod, såvida inte en sådan metod strider mot god yrkessed och innebär, eller sannolikt kommer att innebära, avsevärd snedvridning av genomsnittskonsumentens ekonomiska beteende i förhållande till produkten.
2. Underlåtenhet att lämna uppgift om priset för varje enskilt program i ett kombinationserbjudande om försäljning av en dator utrustad med förinstallerade program ska inte anses utgöra en vilseledande affärsmetod.

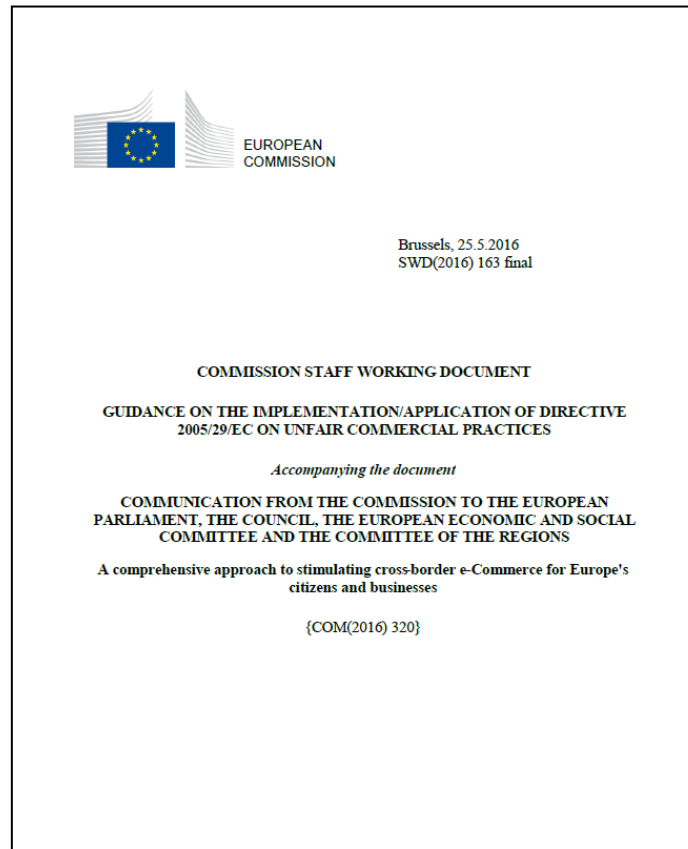
Marknadsrättsliga mål som kommer att prövas av EUD under 2017

- | | |
|-----------------|---|
| Mål C-146/16: | Tolkningen av kravet på angivande av näringsidkarens adress och identitet i tryckta publikationer och på internet |
| Mål nr C-356/16 | Hindrar direktivet nationell lagstiftning som förbjuder reklam för icke-kirurgiska kosmetiska ingrepp eller plastikkirurgi? |
| Mål nr C-295/16 | Hindrar direktivet en nationell bestämmelse som förbjuder försäljning med förlust? |
| Mål nr C-565/15 | Hindrar direktivet en nationell bestämmelse som innebär att priset på drivmedel endast får höjas en gång per dag? |
| Mål nr C-339/15 | Hindrar direktivet en nationell bestämmelse som innebär ett absolut förbud mot all reklam på mun- eller tandvårdsområdet? |

Marknadsrättsliga mål som kommer att prövas av EUD under 2017

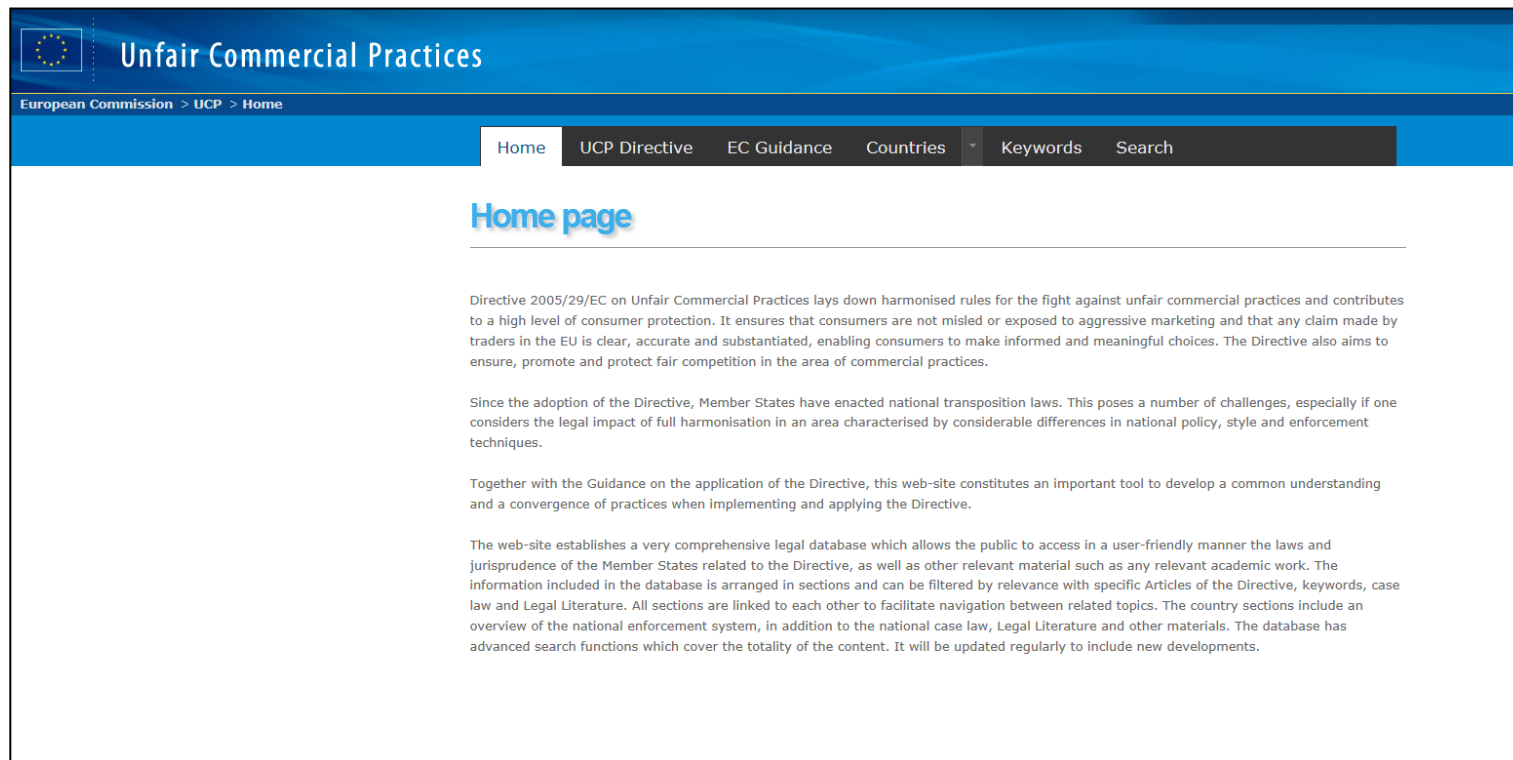
Mål nr C-562/15 butikskedjor format	Är en jämförelse av priserna på varor som saluförs av endast tillåten om varorna saluförs i butiker av samma eller storlek? Är butikernas olika storlek och format sådan väsentlig information som konsumenterna måste få kännedom om och i vilken omfattning / på vilket sätt ska informationen spridas till konsumenterna?
---	---

Ny sammanställning av nationell praxis enligt direktivet om otilbörliga affärsmetoder



http://ec.europa.eu/justice/consumer-marketing/files/ucp_guidance_en.pdf

Databas med nationell praxis enligt direktivet om otilbörliga affärsmetoder

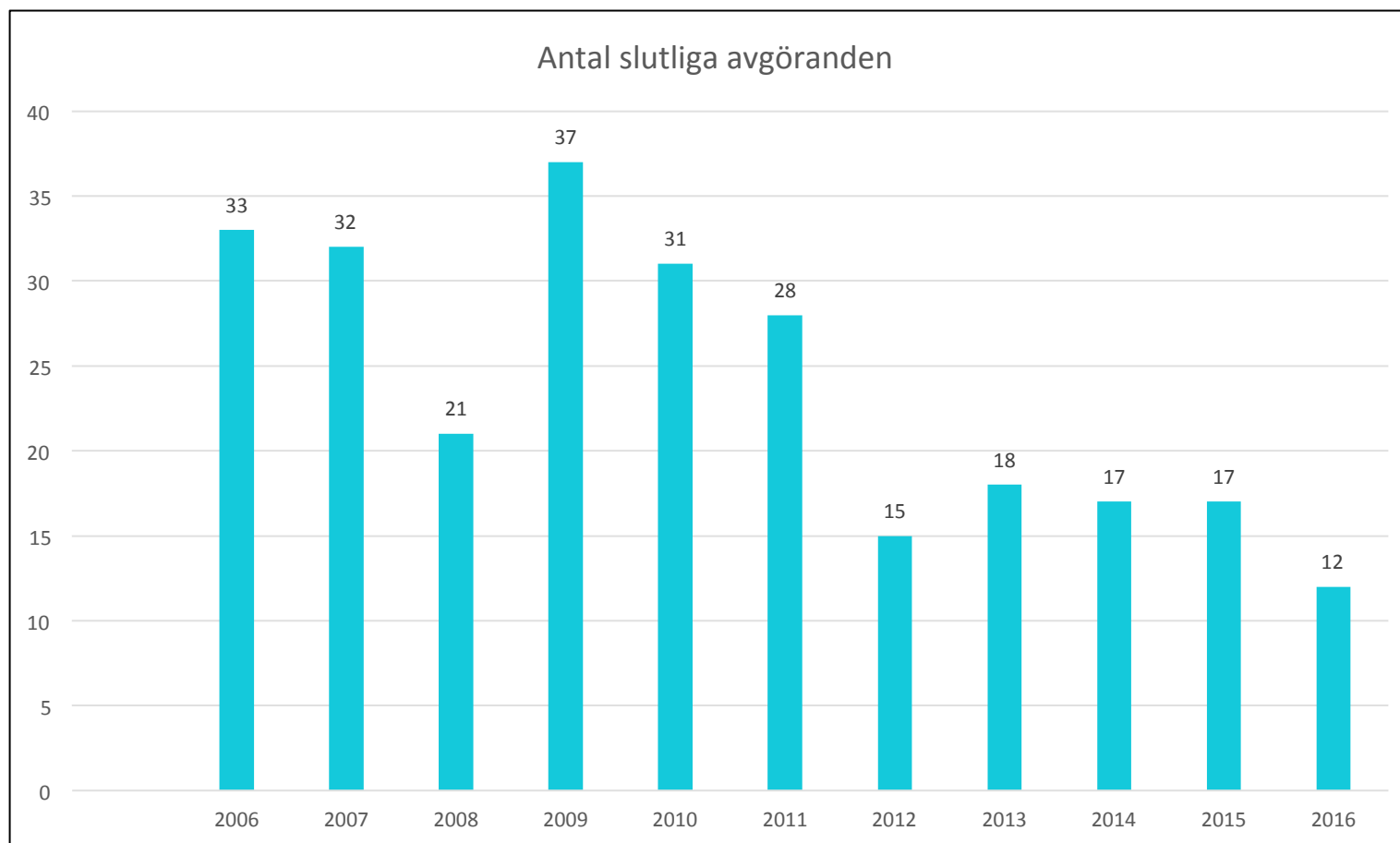


<https://webgate.ec.europa.eu/ucp/public/index.cfm?jsessionid=EC88BBE13DA65AF16F829A26ADEDC47E.cfusion13801?event=public.home.show&CFID=215982&CFTOKEN=7861ea3a9d241924-4A10784E-ECF1-315A-7779085393220D9D>

Marknadsrättslig praxis



Marknadsrättsliga mål i MD / PMÖD



MD 2016:1 KO ./ Eniro 118 118 AB

Fråga om prisinformation rörande nummerupplysningstjänster

1. Erbjudande om nummerupplysning utgör utbud och inte anbud. Avtalsbundenhet uppstår först när Eniro lämnat upplysningen
2. Konsumenten förstår att det utgår en avgift för nummerupplysning men inte hur mycket.
3. MD förelade Eniro att lämna prisinformation om konsumenten begär det, före att upplysningen lämnats.

MD 2016:6 Unilever BCS ./ . Arla - förbudsutformning

74 Det otillbörliga i marknadsföringen har, som ovan anförts, bestått i att Arla påstått att matfettblandningen ”Bregott Gourmet” är ett ”nytt smör” respektive ”ett lite finare smör” bör. Förbudet bör därför begränsas till att vid marknadsföring av matfettblandningen ”Bregott Gourmet” påstå att den är ett smör och utformas på det sätt som framgår av domslutet under punkten 1.

DOMSLUT

1. Marknadsdomstolen förbjuder Arla Foods AB vid vite om en miljon (1 000 000) kr att vid marknadsföring av matfettblandningen ”Bregott Gourmet” påstå att produkten är ett smör.

MD 2016:8 Mecenat AB./. Studentkortet i Sverige AB – granskningsansvar för webbplatser

Studentkortet™
STUDENTRABATTER ONLINE

Logga in här

RABATTER | AKTIVERA STUDENTKORTET | ANSÖK OM STUDENTKORTET | RESOR & STUDIER UTOMLANDS | TERMINSSTART

Studentkortet.se

Alla dina rabatter

- Bank & försäkring
- Böcker & tidskrifter
- Datorer & bredband
- Hälsa & skönhet
- Hem & inredning
- Lokala rabatter
- Mobil
- Resor
- Restaurang & café
- Skor & kläder
- Sport & frid
- Undertäckning

Studentrabatt

COON.COM
10% PÅ ALL KURSUTLITTERATUR

Beauty Planet
50% - 10% STUDENTRABATT

COMVIQ
Billigt, billigt, billigt.
COMVIQ - BILLIGT, BILLIGT, BILLIGT

H
SPARA UPP TILL 40% PÅ HOTELL

hp
UPP TILL 30% RABATT PÅ HP PRODUKTER

nelly.com
10% RABATT HOS NELLY.COM

TELE2
ALLTID SUPERBRA STUDENTPRISER

com hem
HALVA PRISET PÅ BREDBAND 250

Apple Store
10% RABATT PÅ DATORER FRÅN APPLE

Lufthansa
UPP TILL 20% STUDENTRABATT PÅ FLYGRESOR

NYHETER

iPhone 6 - Rykten och förväntad säljstart

TaxiKurir - Studenternas eget taxibolag!

Studenterna i Sverige AB har startat TaxiKurir, ett taxibolag som är tillgängligt för alla studenter i Sverige. TaxiKurir är ett taxibolag som är tillgängligt för alla studenter i Sverige. TaxiKurir är ett taxibolag som är tillgängligt för alla studenter i Sverige.

MD 2016:8 Mecenat AB./. Studentkortet i Sverige AB – granskningsansvar för webbplatser

- 63 Studentkortet AB har vitsordat att bolaget på sin egen webbplats, under en särskild flik (webbsida), upplåtit utrymme åt TaxiKurier för marknadsföring (se ovan punkt 30). I detta hänseende är tjänsten jämförbar med sådana som tillhandahålls av tidningsföretag som publicerar en elektronisk version av en tidskrift. Det innebär att bestämmelserna om undantag från granskningsansvar i e-handelsdirektivet inte är tillämpliga. I likhet med tidningsföretag och företag som bedriver annonsförmedling genom utgivning av kupongkataloger, har Studentkortet AB ett granskningsansvar för den påtalade marknadsföring som publicerats på webbplatsen studentkortet.se (se ovan punkt 54).

MD 2016:11 Spendrups Bryggeriaktiebolag ./ Galatea AB – vilseledande efterbildning



- 150 Frågan hur en genomsnittskonsumant i den relevanta målgruppen uppfattar viss marknadsföring innefattar en normativ bedömning och utgör därmed en s.k. rättsfråga (se MD 2015:18 punkt 149 och 163 samt MD 2016:5 punkt 146 och 202 med där gjorda hänvisningar). Även frågan om förväxlingsrisk utgör en sådan normativ bedömning och därmed en rättsfråga (se Ulf Bernitz, Svensk och Europeisk marknadsrätt 2 – Marknadsföringsrätten, s. 116 och jfr Richard Wessman, Varumärkeskonflikter, s. 247 f.) En annan sak är att det inte finns något hinder mot att parterna lägger fram bevis för omständigheter av betydelse för bedömning av frågan om förväxling, t.ex. i fråga om köpsituationen, inbegripet konsumenternas köpbeteende. Med hänsyn till att frågan om förväxling utgör en rättsfråga är den av Spendrups åberopade marknadsundersökningen, som för övrigt inte speglar köpsituationen, följaktligen av underordnad betydelse.

MD 2016:11 Spendrups Bryggeriaktiebolag ./ Galatea AB – vilseledande efterbildning

153 Av avgörande betydelse är emellertid att de motstående produkternas märkesord i visst utförande – ARBOGA och MARIESTADS – är placerade i det röda bandet på respektive burk. Märkesordet är sålunda det element som är av störst betydelse för identiteten hos respektive förpackning (jfr ovan punkt 147). Märkesordet är därmed av avgörande betydelse såväl vid konsumentens val av produkt som när denne i köpsituationen plockar åt sig produktförpackningen. Vid dessa förhållanden kan det inte anses finnas någon beaktansvärd risk för att konsumenten tar fel och förväxlar ARBOGA öl med MARIESTADS EXPORT 50 cl (direkt förväxling). Och Spendrups har inte gjort gällande att det finns en risk för att konsumenten uppfattar att det finns ett kommersiellt samband mellan de motstående produkterna (indirekt förväxling). Vid dessa förhållanden kan ARBOGA öl inte anses vara lätt att förväxla med MARIESTADS EXPORT 50 cl.

Företagshemligheter

Svensk implementering av direktiv 2016/943 (företagshemlighetsdirektivet)



The screenshot shows the official website of the Swedish Government (Regeringskansliet). The header includes the government's logo and name, along with navigation links for various languages and services. Below the header is a search bar and three main navigation buttons: 'Sveriges regering', 'Regeringens politik', and 'Så styrs Sverige'. The main content area features a large heading 'Utredning om skyddet för företagshemligheter' (Commission on the protection of trade secrets). The text below the heading states that the government has appointed a commission on May 19th to improve the regulation of trade secret protection. It further explains that the commission will consider legislative changes to align with a new EU directive, aiming to harmonize civil law protection of trade secrets across member states. The text concludes by noting that the commission will also consider how existing criminal law can be expanded to cover trade secrets, such as in the case of an employee disclosing confidential information to a competitor.

Regeringskansliet

Lyssna English website Lättläst Teckenspråk Other languages Prenumerera via e-post Kontakt

Jobba hos oss Press Sverige i EU UD:s reseinformation

Sök på regeringen.se Sök

Sveriges regering
Statsråden och departementen

Regeringens politik
Detta görs inom olika områden

Så styrs Sverige
Om regeringen, Regeringskansliet och EU

Utredning om skyddet för företagshemligheter

Regeringen har i dag, torsdagen den 19 maj, tillsatt en utredning med syfte att förbättra regleringen av skyddet för företagshemligheter.

Utredaren ska överväga vilka lagändringar som behövs för att anpassa svensk rätt till ett nytt EU-direktiv om skyddet för företagshemligheter. Genom reglerna harmoniseras medlemsstaternas civilrättsliga skydd mot att en obehörig person befattar sig med en företagshemlighet. Harmoniseringen ska säkerställa företagets konkurrenskraft och förbättra förutsättningarna för innovation och kunskapsöverföring inom EU.

Utredaren ska också, utan direkt samband med EU-reglerna, överväga hur det straffansvar som finns i dag kan utvidgas så att det omfattar exempelvis en anställd ingenjör som avslöjar företagets hemliga uppfinningar för en konkurrent.

Högsta domstolen mål nr Ö 5078-16 – proportionalitet och säkerhet vid säkerhetsåtgärder enligt FHL (PT 7 december 2016)

Prövningstillstånd i fråga om säkerhetsåtgärder enligt 15 kap 3 § RB

Proportionalitet

Proportionalitetsprincipens tillämpning när både förbud och civilrättsligt beslag yrkats.

Är det proportionerligt att beslagta material som innehåller svarandens företagshemligheter?

PMÖD:s dom i mål nr PMT 547-16 – åberopsbördan för förangrepp

Överdomstolen konstaterar att Luleåbolaget inte påstått eller åberopat några omständigheter som kan innebära att det förekommit företagsspioneri, olovlig befattningsmed företagshemlighet eller förtroendebrott enligt 3, 4 eller 6 §§ lagen om skydd för företagshemligheter.

Med beaktande av vad som i övrigt framkommit genom utredningen i målet kunde visserligen en prövning av om någon som varit arbetstagare i Svenska Poolfabriken AB enligt 7 § i lagen angripit kundregistret genom att utnyttja eller röja det legat nära till hands. Men Luleåbolaget har till grund för sin talan i detta avseende endast anfört att Ellips inte fått del av informationen i kundregistret ”i godo” och att H P genom bolaget Nordgrenen Fastigheter AB haft tillgång till Svenska Poolfabriken AB:s lokaler, där datorer med tillhörande databaser med kundregistret fanns. Åberopandet av dessa omständigheter innebär enligt överdomstolens mening inte något påstående om att H P eller någon annan som arbetat i Svenska Poolfabriken AB otillbörligen utnyttjat eller röjt kundregistret.

Vid dessa förhållanden kan överdomstolen inte komma till någon annan slutsats än att Luleåbolaget inte ens åberopat omständigheter som innebär att Ellips påstådda utnyttjande av registret föregåtts av något av de angrepp på företagshemligheter som föreskrivs i lagen om skydd för företagshemligheter. Bolaget har inte heller visat att det skett något sådant angrepp.

Borås tingsrätts dom i mål nr T 1989-12

Företagshemligheter

Förteckning över anställda med ersättningsnivåer och kopplingar till brukare

Tillståndsansökan

Ej företagshemligheter

Hyreskontrakt ansågs inte utgöra en företagshemlighet

Mallar för tidrapporter, återrapporteringskort, fullmakter

Ekonomiskt skadestånd

Skadeståndsberäkning genom avkastningsberäkning utifrån vinstmarginalen hos jämförbara bolag. Skadestånd 3 MSEK varav 300 000 SEK hänförligt till angrepp på företagshemligheter



Delphi