

UDSKRIFT  
AF  
HØJESTERETS DOMBOG

ER SKANNET

**HØJESTERETS DOM**  
afsagt tirsdag den 30. januar 2007

Sag 67/2006

(2. afdeling)

Coop Danmark A/S

og

Natex of Scandinavia A/S

(advokat H. H. Hertz for begge)

mod

Bestseller A/S

(advokat Claus Barrett Christiansen)

I tidligere instans er afsagt dom af Sø- og Handelsretten den 25. januar 2006.

I pådømmelsen har deltaget fem dommere: Poul Sørensen, Peter Blok, Lene Pagter Kristensen, Thomas Rørdam og Jens Peter Christensen.

**Påstande**

Appellanterne, Coop Danmark A/S og Natex of Scandinavia A/S, har påstået frifindelse.

Indstævnte, Bestseller A/S, har påstået, at appellanterne hver skal betale 100.000 kr. med procesrente fra den 28. januar 2005.

**Anbringender**

Bestseller A/S har for Højesteret præciserende gjort gældende, at de omhandlede design må anses for "ren kunst" i ophavsretslovens forstand, idet de to design ingen funktion har ud over

det æstetiske. Det er derfor en fejl, når det i Sø- og Handelsrettens dom anføres, at Bestseller A/S har gjort gældende, at der er tale om "brugskunst".

Bestseller A/S har yderligere gjort gældende, at de omhandlede design subsidiært nyder beskyttelse i henhold til markedsføringsloven.

Parterne er for Højesteret enige om, at spørgsmålet om vederlag eller erstatning skal afgøres efter designlovens § 37, henholdsvis ophavsretslovens § 83, således som disse bestemmelser var affattet forud for ændringerne ved lov nr. 1430 af 21. december 2005, som trådte i kraft den 1. januar 2006.

### **Supplerende sagsfremstilling**

Af en "Fælleserklæring", der er fremlagt af parterne, fremgår følgende:

"Der er mellem parterne ... opnået enighed om følgende processuelle erklæring til brug for sagens behandling ved Højesteret:

Der eksisterer på det danske marked for herrebeklædning et stort antal såvel forretningskæder som enkelte forretninger. ...

Alle disse forretninger sælger T-shirts.

Nogle af disse T-shirts er ensfarvede og uden påtrykning. Disse er en fast bestanddel af sortimentet med enkelt variationer i farver m.v. En række T-shirts er imidlertid forsynet med mønstre eller design af meget forskellig art. Om disse gælder følgende:

T-shirts er forskellige fra butik til butik og mærke til mærke, idet hver lægger vægt på at have egne designs.

En bestemt T-shirt kan have en levetid i butikken på 1-2 måneder. En herrebeklædningsbutiks varelager omsættes typisk 6 gange om året. Svinger salget af en T-shirt kan prisen nedsættes således, at restlageret sælges indenfor en given tidsfrist. Ofte gentages et bestemt design ikke i en ny kollektion.

Dette er almindeligt gældende for branchen.

For Coop, der fører herrebeklædning i sine Kvickly og Kvickly Extra butikker, føres kun de T-shirts med design, som fremgår af den ugentlige tilbudsavis. Tekstilkollektionen har ca. 45 tilbud om året. I hovedparten af disse findes tilbud på T-shirts. Oplagene er normalt små, som i den foreliggende sag. Succeskriteriet er, at 75-80% af varen er solgt i den første uge.

Kvickly arrangerer restsalg af tekstil med normalt 2 måneders mellemrum, men varierende fra ca. 1-3 måneder.

Bestsellers varemærker har ca. 20 årlige kollektioner pr. år.

For Bestseller varemærket JACK & JONES – som er det i sagen omhandlede varemærke – er der årligt 10 hovedkollektioner og 10 ekspres kollektioner. I en hovedkollektion indgår ca. 25 T-shirts og i en ekspres kollektion indgår ca. 10 T-shirts. Af de 10 T-shirts i ekspres kollektionen er 20-25% T-shirts fra tidligere kollektioner med tryk. Af de designs som ”genbruges”, stammer størstedelen fra kollektioner, som ligger 3-6 måneder tilbage, men i sjældne tilfælde kan designs som ligger år tilbage ”genbruges” i senere kollektioner.

Det må antages, at der på ethvert givent tidspunkt kan findes 5.000 - 7.000 forskellige T-shirts på det danske marked for herre beklædning. Med hensyn til T-shirts udenfor Danmark er det vanskeligt at skønne om antallet. Set i internationalt perspektiv er antallet væsentligt større.

En væsentlig del af T-shirts solgt i Danmark er fremstillet i Asien. Der er store markeder i Kina, Indonesien, Tyrkiet m.v.

Nogle får fremstillet T-shirts i eget design, andre køber designs på disse markeder.

Der udkommer hvert år designbøger indeholdende over 100 designs. Køb af disse bøger giver vedkommende ret – men ikke eneret – til anvendelse af de i bøgerne gængs designs.”

### **Højesterets begrundelse og resultat**

Af de grunde, der er anført af Sø- og Handelsretten, tiltræder Højesteret, at Bestseller A/S' to T-shirts med udsmykning ikke kan anses for beskyttet efter ophavsretsloven, men må anses for beskyttet som uregistrerede design efter forordningen om EF-design.

Navnlig efter oplysningerne i parternes fælleserklæring om antallet af forskellige T-shirts, som til enhver tid sælges på det danske marked, finder Højesteret det ikke godtgjort, at Coop Danmark A/S og Natex of Scandinavia A/S forud for henvendelsen fra Bestseller i sommeren 2004 vidste eller burde have vidst, at Bestseller i 2003 havde forhandlet identiske T-shirts. Coop's returnering af de ikke solgte T-shirts til Natex kan ikke i sig selv anses for en krænkelse af Bestsellers design-rettigheder. Derimod må Natex anses forsættigt at have krænkede disse rettigheder ved at sælge de 879 returnerede T-shirts i Letland.

Efter det anførte har Coop i det hele handlet i god tro, og Højesteret finder ikke grundlag for at pålægge Coop at betale vederlag eller erstatning efter § 37, stk. 2, i designloven som affattet forud for lovændringen pr. 1. januar 2006.

Der er tilsvarende ikke grundlag for at pålægge Natex at betale vederlag eller erstatning som følge af salget til Coop.

Det er ikke sandsynliggjort, at Bestseller har lidt tab som følge af Natex' salg af de 879 T-shirts i Letland. Bestseller har derfor alene krav på et rimeligt vederlag efter designlovens § 37, stk. 1, og Højesteret finder, at dette vederlag skønsmæssigt kan fastsættes til 10.000 kr.

### **Thi kendes for ret:**

Coop Danmark A/S frifindes.

Natex of Scandinavia A/S skal til Bestseller A/S betale 10.000 kr. med procesrente fra den 28. januar 2005.

I sagsomkostninger for Sø- og Handelsretten og Højesteret skal Bestseller A/S betale 40.000 kr. til Coop Danmark A/S. Beløbet forrentes efter rentelovens § 8 a.

I forholdet mellem Bestseller A/S og Natex of Scandinavia A/S skal ingen af parterne betale sagsomkostninger til den anden part for nogen af retterne.

De idømte beløb skal betales inden 14 dage efter denne højesteretsdoms afsigelse.

--oo0oo--

**Udskriftens rigtighed bekræftes.**

**Højesteret, den 6. marts 2007.**

  
**Helle Hansen**

**overassistent**