

Land	Danmark
Domstol	Vestre Landsret
Parter	Scan Soft ApS mod Sony Nordic A/S
Dato for afgørelse	21. juni 2007
Afgørelsestype	Dom
Status	Retskraftig
Dato for publicering i domsdatabasen	10. juni 2020
Omtalt i It-kontraktret, 2. udgave	Ikke omtalt
Gengivet fra	Vestre Landsrets dombog

D O M

afsagt den 21. juni 2007 af Vestre Landsrets 2. afdeling
(dommerne Fabrin, Deleuran og Henrik Estrup) i ankesag
V.L. B-1553-06

Scan Soft ApS
(advokat Anders Braad, Sæby)
mod
Sony Nordic A/S
(advokat Lau Normann Jørgensen, København).

Retten i Aalborg har den 23. juni 2006 afsagt dom i 1. instans (BS 8-260/2006).

For landsretten har appellanten, Scan Soft ApS, gentaget sin påstand for byretten.

Indstævnte, Sony Nordic A/S, har påstået dommen stadfæstet, subsidiært betaling af et mindre beløb.

Per Holm Pedersen har supplerende forklaret, at han er direktør i og ejer af anparterne i Scan Soft ApS. Baggrunden for samtykkekravet i kontraktens pkt. 2.1 er dels, at Scan Soft ApS vil vide, hvem deres kunder er, dels at selskabet er bundet op på aftaler med sin leverandør, Progress, der vil vide, hvor deres databaser befinder sig. Han har ikke modtaget noget krav fra Progress i anledning af den aktuelle

sag, men Progress er bekendt med sagen, og forholdet er uafklaret. Han vil udelukke, at firmaet vil levere til kunder i fjerntliggende lande, fordi man ikke kan servicere dem. Kildekoderne til Impex befinder sig fysisk fortsat hos Scan Soft ApS, der også er ejer af dem. Erstatningskravet svarer til prisen for en nyinstallation. Prisen på 92.800 kr. ifølge fakturaen af 16. juni 2003 dækker alene opgraderingen. Oprindeligt havde Scan Soft ApS krævet 189.000 kr., men efter forhandling blev prisen reduceret til de 92.800 kr., idet der samtidig blev foretaget justeringer i kontrakten. Det er dette forhold, han udtrykker i sit brev af 7. juni 2005 til Sony Nordic A/S. Det tager ca. en dag for en medarbejder at flytte alle stamdata i forbindelse med en nyinstallation. Det beløb på 13.375 kr., der i påstanden er afsat hertil, er lavt sat. Det er korrekt, at Scan Soft ApS ikke har afholdt installationsudgifter i forbindelse med overførslen til DHL. Han havde intet kendskab til den warehousing agreement, der blev indgået mellem Sony Nordic A/S og DHL. Han havde hverken daglige eller ugentlige møder med Søren Olesen. De sad ganske vist på samme adresse, men delte ikke kontor. De drøftede heller ikke installationen hos DHL. Anledningen til, at han opdagede forholdet, var muligt en samtale, han havde med en ansat hos Told og Skat, der spurgte, om Scan Soft ApS nu havde fået DHL som kunde. Han har heller ikke kendskab til, at Sony Nordic A/S skulle være stoppet med brug af Impex. Da NDT kom under tvangsopløsning i juni 2006, sendte han straks et brev til alle NDTs kunder med tilbud om at overtage firmaets service- og hotlineforpligtelser. Dette var en naturlig følge af pkt. 3.5 i samarbejdsaftalen mellem NDT og Scan Soft ApS. Sony Nordic A/S' opsigelse af 12. februar 2007 vedrører en anden kontrakt, end den der er aktuel under denne sag. Sony Nordic A/S er derfor fortsat forpligtet til at betale for service og sup-

port. Det skal nok passe, som anført i brev af 23. maj 2007, at DHL ikke har kunnet anvende Impex siden september 2006. Programmer, der ikke vedligeholdes og opgraderes, dør. Der er sket mange opgraderinger i tiden mellem 2003 og 2005.

Flemming Hjort Løvgreen har forklaret, at han er uddannet datanom og har været 25 år i branchen, heraf 8-9 år hos Sony. Han opsagde selv sin stilling for ca. 2 år siden og er nu selvstændig. Han har sikkert haft kontraktudkastet mellem parterne til gennemsyn på Bent Sørensens opfordring. Han vurderede herunder, om pris og øvrige vilkår var acceptable. Pkt. 2.1. er et standardvilkår. Han har måske set 200 sådanne kontrakter i sin tid hos Sony og også mange andre steder. Efter hans opfattelse kan der sættes lighedstegn mellem overdragelse og outsourcing, dvs. at det kræver tilladelse at overdrage brugsretten til tredjepart og muligt også betaling. Han var involveret i overdragelsen til DHL, men ikke i vurderingen af, om det krævede tilladelse. Sony var efter hans opfattelse bekendt med, at man muligvis havde et problem, men der blev ikke gjort noget ved det. Kontrakten blev forhandlet på prisen, men ikke på vilkårene.

Parterne har i det væsentlige gentaget deres anbringender.

Landsrettens begrundelse og resultat:

Ifølge pkt. 2.1 i kontrakten mellem Scan Soft ApS og Sony Nordic A/S erhvervede Sony Nordic A/S brugsretten til Impex. Overdragelse til tredjemand kræver skriftlig tilladelse fra Scan Soft ApS, og det vil være en betingelse, at en godkendt tredjemand skriftligt accepterer og godkender kontraktens betingelser.

Ifølge kontraktens pkt. 2.3 vil en installering af programmet ved et af Sony Nordic A/S' datterselskaber på en anden adresse end hos Sony Nordic A/S blive betragtet som levering af et nyt program.

Der er ikke i kontrakten taget stilling til, hvad konsekvenserne af en outsourcing vil være. Landsretten lægger i den forbindelse til grund, at der ved outsourcing forstås en udskillelse af en aktivitet fra en virksomhed, således at den pågældende aktivitet udføres hos en anden leverandør eller på et andet sted.

Ved afgørelsen af, om outsourcing kræver tilladelse fra Scan Soft ApS, lægger landsretten vægt på, at de anførte bestemmelser i kontrakten er udtryk for en interesse hos Scan Soft ApS i at kunne bevare en nær kontakt til den virksomhed, der har fået overladt brugsretten. En overdragelse til tredje- mand eller installering af programmet på en anden adresse kræver derfor tilladelse. Baggrunden herfor må antages at være, at risikoen for uberettiget brug, herunder kopiering, vil være større, hvis sådanne ændringer indtræder, hvorved Scan Soft ApS kan gå glip af fortjenesten ved installering af programmet hos en ny kunde. Det anførte støttes tillige af forklaringen fra vidnet Flemming Løvgreen. Landsretten finder derfor, at der må gives Scan Soft ApS medhold i, at de anførte klausuler må fortolkes restriktivt. Outsourcing, hvor aktiviteten - som her - udføres i andet retligt regi og på en anden adresse, kan på denne baggrund ikke anses for undtaget fra kravet om tilladelse. Da den skete outsourcing har fundet sted uden tilladelse fra Scan Soft ApS, har Sony Nordic A/S misligholdt kontrakten og dermed pådraget sig et erstatningsansvar.

Der er efter bevisførelsen ikke grundlag for at statuere, at der er identitet mellem Scan Soft ApS og NDT, eller at der er udvist passivitet fra Scan Soft ApS' side med hensyn til at påtale misligholdelsen.

Det kan heller ikke antages, at parternes aftale har haft til formål eller til følge at begrænse konkurrencen på området. Aftalen er derfor ikke ugyldig i medfør af konkurrence-lovens § 6.

Misligholdelsen udgør en krænkelse af ophavsretslovens § 2. Da krænkelsen må anses for uagtsom, skal der betales erstatning i medfør af ophavsretslovens § 83. Udgangspunktet for beregning af erstatningen må være prisen for installering af et nyt program, jf. herved klausulen i aftalens pkt. 2.3, 2. led. Landsretten har ikke tilstrækkeligt grundlag for at fastslå, at der i et tilfælde som det foreliggende efter forhandling kunne være opnået en lavere pris, eller hvad en sådan pris i givet fald ville have været. Derimod skal der foretages et fradrag for sparede installationsomkostninger. Omkostningerne hertil er af Scan Soft ApS beregnet til 13.375 kr. Fradraget fastsættes skønsmæssigt til 10.000 kr., idet der herved er taget hensyn til den fortjeneste, der for Scan Soft ApS' vedkommende må antages at ville være forbundet med en sådan installering. Landsretten tager herefter Scan Soft ApS' påstand til følge med et beløb på 305.250,00 kr. med renter som påstået.

Sony Nordic A/S skal betale sagsomkostninger for begge retter til Scan Soft ApS med i alt 84.000 kr. Beløbet omfatter 15.280 kr. til retsafgift, 60.000 kr. til udgifter til advokatbistand, 3.120 kr. til ekstrakt og materialesamling og 5.600 kr. til vidneførsel i landsretten. Beløbene er uden

moms. Landsretten har lagt vægt på sagens værdi og udfald.

T h i k e n d e s f o r r e t :

Indstævnte, Sony Nordic A/S, skal til appellanten, Scan Soft ApS, betale 305.250 kr. med procesrente af 236.250 kr. fra den 7. juli 2005 og af resten fra den 3. februar 2006.

Indstævnte skal betale sagens omkostninger for begge retter til appellanten med 84.000 kr.

Det idømte skal betales inden 14 dage.

Sagsomkostningerne forrentes efter rentelovens § 8 a.

Fabrin

Deleuran

Henrik Estrup

Uden betaling.

Udskriftens rigtighed bekræftes.

Vestre Landsret,

Viborg den 21. juni 2007



Finn Nielsen

sektionsleder