D O M

afsagt den 13. november 2008 af Vestre Landsrets 8. afdeling (dommerne Chr. Bache, Lars Christensen og Gitte Kuhlwein (kst.)) i ankesag
V.L. B-0863-08

Scan-Plast Produktion A/S
(advokat Charlotte Pors, Vinderup)
mod
Fibertank ApS
(advokat Mette Lindhardt, Brønderslev).

Retten i Hjørring har den 23. april 2008 afsagt dom i 1. instans (BS 22-692/2007).

For landsretten har appellanten, Scan-Plast Produktion A/S, nedlagt påstand om, at sagen hjemvises til realitetsbehandling ved byretten.

Indstævnte, Fibertank ApS, har påstået dommen stadfæstet.

Appellanten har oplyst, at såfremt sagen hjemvises til realitetsbehandling ved byretten, vil appellanten ændre sin påstand og nedlægge påstand om, at indstævnte tilpligtes at anerkende at være erstatningsansvarlig over for appellanten

for det tab, som appellanten måtte lide ved, at indstævnte producerer, markedsfører og sælger den omhandlede bundfældningstank.

Parterne har i det væsentlige gentaget deres anbringender for byretten.

Appellanten har yderligere anført, at det under sagens realitetsbehandling vil blive gjort gældende, at sagen ikke på samme måde som forbudssagen alene angår spørgsmålet om forvekslelighed, men også spørgsmålet om erstatningspligt som følge af indstævntes snyltning på appellantens produkt. Dette taler således også for, at fogedrettens afgørelse ikke kan tillægges retskraft for denne sag.

Indstævnte har heroverfor anført, at dette ikke ændrer på, at denne sag og forbudssagen må anses for materielt identiske. Der er ikke grundlag for at imødekomme appellantens erstatningskrav, når det ved forbudssagen er afgjort, at markedsføringslovens § 1 ikke er overtrådt.

Landsrettens begrundelse og resultat:

Fogedforbud er også efter ændringerne af retsplejelovens ved lov nr. 731 af 17. december 1988 et foreløbigt retsmiddel, der - når forbud nedlægges - kræver et søgsmål i første instans, jf. retsplejelovens § 648, stk. 1, jf. § 634-636.

Den omstændighed, at fogedretten har fundet, at Scan-Plast Produktion A/S ikke havde krav på, at Fibertank ApS afstår fra produktion m.v. af bundfældningstanken og derfor nægtede at nedlægge forbud, findes ikke at afskære Scan-Plast Produktion A/S fra at søge sit krav gennemført ved anlæg af sag

i første instans.

Det findes ikke at kunne føre til andet resultat, at fogedrettens kendelse blev stadfæstet af landsretten.

Appellantens påstand tages derfor til følge, således at sagen hjemvises til fornyet behandling ved byretten, hvorefter afgørelsen om sagsomkostninger for byretten træffes i forbindelse med sagens fortsatte behandling ved byretten.

Indstævnte skal betale sagsomkostninger for landsretten til appellanten med 30.040 kr. Beløbet, der ikke indeholder moms, omfatter 18.300 kr. til retsafgift, 1.740 kr. til udgifter til ekstrakt samt 10.000 kr. til udgifter til advokatbistand. Landsretten har lagt vægt på resultatet og omfanget af denne del af sagen.

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

Sagen hjemvises til fornyet behandling ved byretten, herunder fastsættelse af omkostninger for byretten.

Indstævnte, Fibertank ApS, skal betale sagens omkostninger for landsretten til appellanten, Scan-Plast Produktion A/S, med 30.040 kr.

Sagsomkostningerne skal betales inden 14 dage og forrentes efter rentelovens § 8 a.

Chr. Bache Lars Christensen Gitte Kuhlwein
(kst.)

cfr.