

Innhold

Forord	5
1 Innledning	13
1.1 Emnet	13
1.1.1 Bedriftshemmeligheter og deres rettsbeskyttelse	13
1.1.2 Sammenfatning av hovedproblemstillinger, avgrensninger, rettslige grunnlag, hovedkonklusjoner og begrepsbruk	16
1.1.3 Disposisjon	22
1.2 Forholdet til enkelte andre regler	24
1.2.1 Kort om forholdet til de «egentlige» immaterialrettigheter	24
1.2.2 Andre regler om utilbørlig konkurranse overfor andre næringsdrivende	29
1.2.3 Forholdet til konkurranseloven og konkurranseretten i EU/EØS	30
1.2.4 Personvern	33
1.2.5 Opplysningsplikt og hemmelighold i annet lovverk ...	34
1.2.6 Bevissikring	39
1.2.7 «Ikke-rettslige» forhold	40
1.3 En kort lovhistorikk	41
1.4 Ny straffelov	48
2 Oversikt over rettsgrunnlagene	50
2.1 Lovfestede grunnlag	50
2.1.1 Markedsføringsloven § 28, jf. § 48	50
2.1.1.1 Innledning	50
2.1.1.2 Informasjonens art: «bedriftshemmelighet»	51
2.1.1.3 Adkomstmåten	55
2.1.1.4 «Utnytte i næringsvirksomhet» eller «medvirkning» til dette	61
2.1.1.5 «Rettsstridig»	69
2.1.1.6 En «liten generalklausul»?	74

2.1.1.7 Skyldkrav	74
2.1.2 Straffeloven § 294 nr. 2 og 3	75
2.1.3 Markedsføringsloven § 29	79
2.1.3.1 Innledning	79
2.1.3.2 Kravet til fiksering	80
2.1.3.3 «Teknisk art»	81
2.1.3.4 «Betrodd» – forholdet til kravet om «foretaksspesifikkhet» i markedsføringsloven § 28 .	81
2.1.4 Markedsføringsloven § 25	82
2.1.5 Straffbar utroskap	89
2.2 Kontraktsrettslige grunnlag	91
2.2.1 Avtaleklausuler om hemmelighold mv.	91
2.2.1.1 Innledning	91
2.2.1.2 «Knowhow»	94
2.2.1.3 Hva slags bruk avtalene verner mot	101
2.2.2 Den alminnelige plikt til lojalitet i kontraktsforhold og prekontraktuelle forhold	103
2.3 Andre rettsgrunnlag?	108
2.3.1 Innledning	108
2.3.2 «Alminnelige erstatningsregler»	109
2.3.3 «Ugrunnet berikelse»	111
3 Kilder for den videre drøftelse	115
3.1 Innledning	115
3.2 Norske kilder	115
3.3 Internasjonalt rettsstoff og kilder fra andre land	118
3.3.1 Innledning	118
3.3.2 Internasjonale kilder	122
3.3.2.1 Pariskonvensjonen	122
3.3.2.2 TRIPS-avtalen	123
3.3.2.3 Internasjonal «softlaw»	128
3.3.3 EØS- og EU-rettslige kilder	131
3.3.4 Rettsbeskyttelsen i noen andre land	134
3.4 Rettsbeskyttelsens begrunnelse	143
3.4.1 Innledning	143
3.4.2 Økonomiske vurderinger	146
3.4.2.1 Innledning	146
3.4.2.2 Incentivargumentet	147
3.4.2.3 Spredningsargumentet	153
3.4.2.4 Virkninger på konkurransen	156

3.4.2.5	Muligheten for avtaler. Nærmere retningslinjer for beskyttelsesomfanget.	160
3.4.2.6	Særlig om ansatte som har bidratt til kunnskapen . .	162
3.4.2.7	Sanksjoner	163
3.4.2.8	Noen undersøkelser og analyser av faktiske forhold	164
3.4.2.9	Oppsummering	166
3.4.3	Andre prinsipielle begrunnelser	167
3.4.3.1	Innledning	167
3.4.3.2	«Rettferdig lønn for innsats»	167
3.4.3.3	Autonomi og personlighet	169
3.4.3.4	«Ta hensyn til tillit»	171
3.4.3.5	«Balanse» og «proporsjonalitet».	172
3.4.3.6	Næringsfrihet	173
3.4.4	«Nasjonale» hensyn	174
4	Kan det formuleres minimumskrav til informasjonen og «eierens» beskyttelsestiltak?	176
4.1	Innledning	176
4.2	Kravet til «foretaksspesifikk» informasjon	178
4.2.1	Innledning	178
4.2.2	Spørsmålet om informasjonen er tilstrekkelig ukjent . . .	179
4.2.3	Spørsmålet om informasjonen er «lett tilgjengelig»	185
4.2.3.1	Vurderingstemaet og terskelen	185
4.2.3.2	Særlig om tilfeller der den vanskelige tilgjengelighet ligger i originaliteten	201
4.2.3.3	Betydningen av noen bestemte publiseringsformer og andre tilgjengeliggjøringsmåter.	207
4.2.4	Grensen mot «subjektive ferdigheter», «egen erfaring», «skill and knowledge»	216
4.2.4.1	Innledning	216
4.2.4.2	Grensen mot «subjektive ferdigheter»	219
4.2.4.3	En grense mot annen type «erfaring»?	227
4.2.5	Kan informasjon bli for «generell» eller «abstrakt» for beskyttelse?	230
4.3	Kravet til betydning for virksomheten	232
4.3.1	Markedsføringsloven § 28 og straffeloven § 294	232
4.3.2	Vern etter de andre grunnlag	236
4.3.3	Særlig om informasjon som ikke er i bruk	237
4.3.4	Opplysninger om lovbrudd og kritikkverdige forhold .	239
4.4	Kravet til beskyttelsestiltak	240

4.4.1	Markedsføringsloven § 28 og straffeloven § 294	240
4.4.2	De andre grunnlag	245
4.5	Oppsummering	247
5	Rettsstridsvurderingen	249
5.1	Hvordan standarden kan rasjonaliseres	249
5.2	«Springbrett-argumentasjon»	256
5.3	Handlingens skadeevne.	258
5.4	Informasjonens art og verdi	262
5.4.1	Generelt om betydningen av informasjonens art og verdi	262
5.4.2	«Teknisk» vs. «økonomisk» informasjon	266
5.4.3	Har det betydning om informasjonen er patenterbar?	268
5.4.4	Særlig om «negativ» informasjon.	269
5.4.5	«Abstrakt» informasjon	271
5.4.6	Er det mindre alvorlig å utnytte informasjon som allerede har kastet mye av seg?	272
5.4.7	Utnyttelse av fysisk materiale.	273
5.5	Utnyttelsesmåten	279
5.5.1	«Konkurrerende» og «ikke-konkurrerende» virksomhet.	279
5.5.2	Utnyttelse i «egen virksomhet», salg og lisensiering	282
5.5.3	Etterligning av produkter og fremstillingsprosesser. Nye produkter basert på informasjonen.	283
5.5.4	Tidsmomentet	296
5.6	Noen momenter knyttet til forholdet mellom partene	297
5.6.1	Forhandlingsmotparter	297
5.6.2	Arbeidsforhold	299
5.6.3	Urettmessig tilegnelse	301
5.6.4	Svar på «eierens» urettmessige atferd	303
5.6.5	Årsaken til bruddet mellom partene	305
5.6.6	Noen særspørsmål om tredjemenns utnyttelse (jf. markedsføringsloven § 28 annet ledd).	306
5.6.6.1	Skal den nye arbeidsgiver bedømmes strengere enn den tilsatte som kommer med informasjonen?	306
5.6.6.2	Rekruttering av flere personer fra samme konkurrent.	306
5.7	Om tilfeller der den angivelige krenker har bidratt til kunnskapen	310
5.7.1	Innledning	310

5.7.2	Arbeidsforhold	311
5.7.2.1	Patenterbare oppfinnelser	311
5.7.2.2	Ikke-patenterbar informasjon	313
5.7.3	Mer «jevne» samarbeidsforhold	315
5.8	Konsekvenser for saksøkte	320
5.8.1	Generelle synspunkter	320
5.8.2	Avtaleloven § 38	321
5.9	Konsekvenser for konkurransen på markedet	333
5.10	Sanksjonenes betydning	336
5.11	Subjektive forhold	340
5.11.1	Innledning	340
5.11.2	Subjektive forhold ved informasjonservervet	342
5.11.3	Subjektive forhold ved utnyttelsen	345
6	Sanksjoner	347
6.1	Innledning	347
6.2	Straff	348
6.3	Økonomisk kompensasjon	350
6.3.1	Skadeserstatning	350
6.3.2	Annen økonomisk kompensasjon	354
6.4	Forbud	358
7	Avslutning	363
	Forkortelser	368
	Rettsavgjørelser	370
	Norge	370
	EF-domstolen og Førsteinstansretten	374
	Danmark	374
	Sverige	375
	Finland	375
	Tyskland	376
	Frankrike	376
	England og andre common law-land (unntatt USA)	376
	USA	377
	Litteratur	379
	Stikkordregister	398