

Patent og Varemærkestyrelsen
Helgeshøj Alle 81
Høje Taastrup
2630 Taastrup
svaer@dkpto.dk

H.C. Andersens Boulevard 45
1553 København V

Telefon 33 43 70 00
mail@danskeadvokater.dk
www.danskeadvokater.dk

Dok.nr. D-2013-022091

16. august 2013

Vedr.: Høring over udkast til forslag til lov om Danmarks ratifikation af Aftale om den fælles patentdomstol m.v.

1. Indledning

Patent- og Varemærkestyrelsen har den 28. juni 2013 sendt udkast til forslag til lov om Danmarks ratifikation af Aftale om en fælles patentdomstole m.v. i høring med anmodning om eventuelle bemærkninger senest den 15. august 2013.

Lovforslaget har til formål at tilvejebringe grundlaget for Danmarks ratifikation af Aftale om en fælles patentdomstol.

I statuten, der er bilag til aftalen, fastsættes de nærmere regler for domstolens organisation og funktionsmåde. Der skal endvidere udarbejdes et fælles procesreglement, som fastsætter de nærmere regler for sagsbehandlingen ved den fælles patentdomstol

Det fremgår af lovudkastets bemærkninger, at procesreglementet skal sikre, at patentdomstolens afgørelser er af højeste kvalitet, og at sagsbehandlingen tilrettelægges på den mest effektive og omkostningseffektive måde. Hertil kommer, at procesreglementet skal sikre dels den rette balance mellem alle parter legitime interesser, dels de nødvendige skønsbeføjelser for dommerne, uden at det forringer sagsbehandlingen forudsigtelighed for parterne.

Den forberedende komité, som har til opgave at gøre den fælles patentdomstol operationel og klar til ikraftsættelse, har den 25. juni lanceret sin hjemmeside og har samtidig iværksat en offentlig høring vedrørende procesreglementet med høringsfrist den 1. oktober.



2. Generelle bemærkninger

Den europæiske patentreform, som med virkning for de fleste EU-medlemsstater omfatter implementering af et patent med enhedsbeskyttelse samt en hertil knyttet fælles patentdomstol, er under ratificering i de berørte medlemsstater.

Patentreformen træder i kraft, når aftalen om den fælles patentdomstol er ratificeret i minimum 13 af de lande, som har underskrevet domstolsaftalen. UK, Tyskland og Frankrig skal dog ratificere aftalen.

Uanset Danmarks stillingtagen til ratifikationen må det forudses, at UK, Tyskland, Frankrig og i al fald yderligere 9 lande formentlig ratificerer domstolsaftalen, og at patentreformen derfor træder i kraft.

Hvis patentreformen træder i kraft, vil den - uanset Danmarks stillingtagen til ratifikationen - få væsentlig betydning for størstedelen af den danske erhvervsaktivitet, som udfoldes på de geografiske områder, reformen dækker. Væsentlige danske interesser vil altså under alle omstændigheder konfronteres med både de fordele og mulige ulemper, som reformen indebærer. Advokatrådet og Danske Advokater bemærker i denne forbindelse, at der ved stillingtagen til Danmarks ratifikation af den europæiske patentreform bør lægges betydelig vægt på, hvorvidt danske virksomheders retssikkerhed samlet set tjenes bedst ved, at Danmark står inden eller uden for reformsamarbejdet.

I forbindelse med beslutningen om ratifikation af patentreformen har Advokatrådet og Danske Advokater følgende retssikkerhedsmæssige bemærkninger:

3. Enhedspatentet

Når det gælder enhedspatentet, indebærer patentreformen ingen ændring af vilkårene for at kunne opnå patent. Langt de fleste patenter med virkning i Danmark er allerede i dag europæiske patenter. Disse er udstedt af den Europæiske Patentmyndighed ("EPO") i München.

Det er i dag således, at et udstedt europæisk patent ikke umiddelbart træder i kraft i de lande, som deltager i det europæiske patentsamarbejde. For at træde i kraft kræves nemlig gennemførelsen af en såkaldt "valideringsprocedure". Ud over betaling af et gebyr indebærer valideringsproceduren i Danmark krav om dansk oversættelse af patentkravene. Med patentreformen ændres denne ikrafttrædelsesprocedure således, at patenthaver kan vælge (i) enten - som nu - at lade patentet træde i kraft land for land, (ii) eller - som det nye - at lade patentet træde i kraft for alle deltagende EU medlemsstater på én gang. Vælges førstnævnte, eksisterende mulighed skal de nationale valideringsprocedurer - som nu - følges. Vælges sidstnævnte, nye mulighed undgås disse nationale valideringsprocedurer.

Indførelsen af det foreslåede enhedspatent indebærer således hverken nogen udvidelse eller indskrænkning af, hvad der kan patenteres. Det vil eksempelvis fortsat ikke være muligt at opnå patent på hverken det menneskelige legeme eller på software.



Indførelsen af enhedspatentet vil for patenthaverne særligt indebære en betydelig administrativ og – hvis gebyrerne fastsættes passende lavt – økonomisk lettelse.

På det principielle plan indebærer indførelsen af enhedspatentet en afvigelse fra, at danske borgers retsstilling sædvanligvis normeres på dansk. Ved vurderingen af dette spørgsmål kan det dog tillægges vægt, at patentskrifterne i al fald indledningsvist altid vil foreligge på engelsk, og at de personer – det vil reelt sige de virksomheder – som berøres af patenter, i al fald på rådgiverplan har bistand fra rådgivere, som fuldt ud behersker engelsk. Hertil kommer, at det i dag alene er patentkravene, som skal oversættes til dansk, og at en retvisende forståelse af patentet oftest kræver en gennemgang af hele patentdokumentet. Situationen er således også i dag, at en retvisende forståelse af patentet typisk nødvendiggør tilegnelse af tekst på tysk, fransk eller engelsk. Det er i denne forbindelse en fordel, at enhedspatentet i al fald indledningsvist altid vil foreligge på engelsk, og Advokatrådet og Danske Advokater anbefaler, at kravet om oversættelse til engelsk gøres permanent.

4. Patentdomstolen

Patentdomstolen er den første europæiske domstol, som skal afgøre tvister mellem to private parter.

Den fælles patentdomstols funktionsdygtighed er afgørende for, om patentreformen bliver en succes.

Det anføres i præambelen til domstolsaftalen og i bemærkningerne til nærværende lovforslag gentagne gange, at patentdomstolen skal indrettes med henblik på at sikre hurtige afgørelser af høj kvalitet, ligesom den skal sikre en retfærdig balance mellem rettighedshavernes og de potentielle krænkeres interesser.

Advokatrådet og Danske Advokater gentager med henvisning til tidligere afgivne høringsvar, at det bør sikres, at disse hensigtserklæringer realiseres i praksis.

Den fælles patentdomstol vil formentlig indebære en positiv styrkelse af patenthavernes retssikkerhed i og med, at det forventeligt bliver væsentligt hurtigere for patenthaverne effektivt at håndhæve deres patenter i næsten hele EU. Dette vil især gavne større virksomheders interesser.

Ikke mindst den hurtighed, hvormed retssagerne søges fremmet, i kombination med at danske sagsøgte ofte vil blive sagsøgt uden for Danmark, og at sagen vil blive ført på et andet sprog end dansk, indebærer imidlertid, at den danske regering i forbindelse med det foranstående arbejde med procesreglementet bør være fokuseret på, at de potentielle krænkeres retssikkerhed varetages behørigt. Dette er ikke alene principielt, men også erhvervspolitisk væsentligt af to årsager. For det første er langt de fleste patenter med virkning i Danmark såvel nu som i fremtiden ejet af udlændinge (faktisk ikke-europæere). For det andet fører de fleste patentsager erfaringsmæssigt i sidste ende til frifindelse, også selv om der måske undervejs har været nedlagt foreløbigt forbud eller har været afsagt dom om krænkelser i 1. instans. Det kan enten skyldes, at det i sidste ende viser sig, at patentet ikke er krænket, eller at patentet ikke er gyldigt. Det vil altså sige, at i hovedparten af tilfældene er den påståede krænker faktisk ikke krænker af nogen gyldig ret. Det er derfor ikke mindst af hensyn til de små og mellemstore virksomheder vigtigt, at den effektiviserede





procesform ikke fører til, at muligheden for at fremføre et sagligt forsvar forringes, sådan at virksomheder, der i virkeligheden er uskyldige, bliver dømt. Danske og i øvrigt også europæiske virksomheder bør derfor sikres mulighed for effektivt at kunne forsvare sig mod uberettigede angreb.

Behovet for at sikre adgangen til effektivt forsvar aktualiseres tillige af, at den ovenfor omtalte valideringsprocedure for europæiske patenter i dag indebærer, at langt de fleste udstedte europæiske patenter kun valideres i de store lande – særligt UK og Tyskland - mens kun en lille andel valideres i små lande som Danmark. Implementeringen af patentreformen indebærer derfor, at der vil ske en mangedobling af antallet af europæiske patenter med virkning i Danmark. Dette i kombination med den effektiviserede adgang til hurtig og geografisk bred patenthåndhævelse vil formentlig betyde, at danske virksomheder i fremtiden oftere vil blive sagsøgt i sager om patentkrænkelser.

Advokatsamfundet og Danske Advokater ser frem til en fortsat dialog vedrørende procesreglementet.

Med venlig hilsen


Torben Jensen
Generalsekretær
Advokatsamfundet


Paul Møllerup
Adm. direktør
Danske Advokater