

Nicolai Lindgreen
og Nicolaj Bording

Den fælles patentdomstol

– retsplejen ved Europas nye patentdomstol

Nicolai Lindgreen og Nicolaj Bording

Den fælles patentdomstol – retsplejen ved Europas nye patentdomstol

1. udgave/1. oplag

© Karnov Group Denmark A/S, København 2015

ISBN 978-87-619-3709-4

Omslag: Mette Petersen, København

Sats og tryk: Zeuner Grafisk, Odder

Mekanisk, fotografisk eller anden gengivelse af denne bog eller dele af den er ikke tilladt ifølge gældende dansk lov om ophavsret. Alle rettigheder forbeholdes.

Indholdsfortegnelse

Forord 5

1. Introduktion 13
 - 1.1. Det Europæiske patentsystem i dag 14
 - 1.2. EU-patentpakken 15
 - 1.3. Enhedspatentet 16
 - 1.4. Domstolen 17
 - 1.4.1. Delt kompetence – overgangsordning 18
 - 1.4.2. »Opt-out« – overgangsordning 18
2. Domstolens organisation 19
 - 2.1. Introduktion 19
 - 2.2. Førsteinstansdomstolen 19
 - 2.3. Appeldomstolen 20
 - 2.3.1. Andre domstolsorganer 21
 - 2.4. Rettens sammensætning 22
 - 2.5. Sammensætning af Førsteinstansdomstolens paneler 23
 - 2.5.1. Lokale afdelinger 23
 - 2.5.2. Regionale afdelinger 24
 - 2.5.3. Den centrale afdeling 24
 - 2.6. Sammensætning af Appeldomstolens paneler 25
3. Domstolens kompetence 26
 - 3.1. Introduktion 26
 - 3.2. Afgrænsning efter rettighedstyper 26
 - 3.2.1. Enhedspatenter 26
 - 3.2.2. Europæiske patenter 26
 - 3.2.3. SPC (Supplerende beskyttelsescertifikat) 26
 - 3.3. Domstolens jurisdiktion i en overgangsperiode 27
 - 3.4. »Opt-Out« 28
 - 3.5. Typer af sager med enekompetence 30
 - 3.5.1. Sager om patentkrænkelser 30
 - 3.5.2. Negative anerkendelsessøgsmål 31
 - 3.5.3. Sager om foreløbige retsmidler, beskyttende foranstaltninger og forbud 32
 - 3.5.4. Sager om erstatning og rimeligt vederlag 33
 - 3.5.5. Sager om forbenyttelsesret og provisorisk beskyttelse 34

Indholdsfortegnelse

- 3.5.6. Sager om ugyldighed 34
- 3.5.7. Sager om licensvederlag 35
- 3.5.8. Sager om beslutninger truffet af EPO 35
- 3.6. Territorialitet 35
- 3.7. Domstolens internationale kompetence 36
 - 3.7.1. Den omarbejdede Bruxelles-I forordning 36
- 4. Dommere 39
- 5. Jurisdiktion og værneting 41
 - 5.1. Ved hvilken afdeling kan sag anlægges? 41
 - 5.2. Krænkelssager 42
 - 5.3. Hvis krænkelssag og negativt anerkendelsessøgsmål verserer samtidigt 44
 - 5.4. Ugyldighedssager 45
 - 5.5. Andre typer sager 46
- 6. Parter 47
 - 6.1. Hvem kan anlægge sag ved Domstolen 47
 - 6.2. Nærmere betingelser for søgsmålsret 47
 - 6.2.1. Patenthaveren 47
 - 6.2.2. Indehaveren af en eksklusiv licens 47
 - 6.2.3. Indehaveren af en ikke-eksklusiv licens 48
 - 6.2.4. Berørte fysiske eller juridiske personer 48
 - 6.3. Repræsentation 48
- 7. Sanktioner 50
 - 7.1. Introduktion 50
 - 7.2. Varige forbud eller påbud 50
 - 7.3. Erstatning for krænkelse 51
 - 7.4. Vederlag for udnyttelse inden patentudstedelse 52
 - 7.5. Korrigerende foranstaltninger 53
 - 7.5.1. Erklæring om krænkelse 53
 - 7.5.2. Offentliggørelse af dom 53
 - 7.5.3. Destruktion af krænkende produkter 54
 - 7.5.4. Tilbagekaldelse af produkter og endelig fjernelse af produkter fra handelen 54
 - 7.6. Sagsomkostninger 55
- 8. Informationspålæg 56
 - 8.1. Pålæg om udlevering af beviser 56
 - 8.2. Informationspålæg om andre mulige krænkerere 57

- 8.3. Editionsplæg til brug for erstatningsberegningen (begæring om at »åbne bøgerne«) 58
- 9. Foreløbige retsmidler 59
 - 9.1. Introduktion 59
 - 9.2. Foreløbigt forbud 60
 - 9.3. Beslaglæggelse 60
 - 9.4. Fremlæggelse af bevismateriale 61
 - 9.5. Processen 61
 - 9.5.1. Begæring om anvendelse af foreløbige retsmidler 61
 - 9.5.2. Den mundtlige forhandling 63
 - 9.5.3. Afgørelse 64
 - 9.5.4. Begæring om ex parte anvendelse af foreløbige retsmidler 64
 - 9.5.5. Sag om realiteten 65
 - 9.6. Imødegåelse af foreløbige retsmidler 65
 - 9.6.1. Begæring om retsmøde til efterprøvelse af en foreløbig ex parte afgørelse 65
 - 9.6.2. Appel af afgørelse om anvendelse af foreløbige retsmidler 65
 - 9.6.3. Sag om ophævelse af foreløbige retsmidler 66
 - 9.6.4. Forsvarsskrift (»Protective letter«) 66
- 10. Retsafgift 68
- 11. Processproget 70
 - 11.1. Førsteinstansdomstolen 70
 - 11.2. Appeldomstolen 71
- 12. Processen i første instans i krænkelssager 72
 - 12.1. Introduktion 72
 - 12.2. Stedlig kompetence 72
 - 12.3. Hvem kan anlægge sag 74
 - 12.4. Oversigt over sagens faser 74
 - 12.5. Den skriftlige fase 75
 - 12.5.1. Stævning 76
 - 12.5.2. Foreløbigt svarskrift (formalitetssigelser) 76
 - 12.5.3. Svarskrift 77
 - 12.5.4. Replik og duplik 77
 - 12.5.5. Når der nedlægges modpåstand om patentets ugyldighed 78

Indholdsfortegnelse

- 12.5.6. Når der allerede verserer negativt
anerkendelsessøgsmål 79
- 12.6. Perioden mellem den skriftlige fase og den mundtlige fase
(interimsfasen) 80
- 12.7. Den mundtlige fase 82
 - 12.7.1. Den mundtlige forhandling 82
 - 12.7.2. Dommens afsigelse 83
 - 12.7.3. Dommens indhold 84
 - 12.7.4. Midlertidig afgørelse om erstatning 86
- 13. Sager i første instans om erstatning for krænkelse 87
 - 13.1. Begæring om indsigt i den tabende parts økonomiske materiale
(»åbne bøger«) 87
 - 13.2. Begæring om udmåling af erstatning 88
- 14. Processen for tilkendelse af sagsomkostninger 90
- 15. Processen i appelinstansen i krænkelsessager 92
 - 15.1. Proceduren og frister 92
 - 15.2. Den skriftlige fase 93
 - 15.2.1. Appelskrift 93
 - 15.2.2. Appelsvarskrift 94
 - 15.2.3. Kontraappel 94
 - 15.2.4. Svarskrift i en kontraappel 95
 - 15.3. Perioden mellem den skriftlige fase og den mundtlige fase
(interimsfasen) 95
 - 15.4. Den mundtlige fase 96
 - 15.4.1. Forhandlingen 96
 - 15.4.2. Rettens afgørelse 96
- 16. Opdeling af krænkelsessag og gyldighedssag (bifurcation) 98
 - 16.1. Mulighed for opdeling af krænkelsessag og gyldighedssag ved
Domstolen 98
 - 16.2. Kombinerede krænkelses- og ugyldighedssager 99
 - 16.3. Opdelte sager 99
 - 16.4. Licenstagers ugyldighedsforsvar 99
- 17. Processen angående negative anerkendelsessøgsmål 101
 - 17.1. Introduktion 101
 - 17.2. Værneting 102
 - 17.3. Hvem kan anlægge sag 102
 - 17.4. Oversigt 102
 - 17.5. Den skriftlige fase 103

- 17.5.1. Stævning 103
- 17.5.2. Foreløbigt svarskrift 104
- 17.5.3. Svarskrift 104
- 17.5.4. Replik 104
- 17.5.5. Duplik 104
- 17.5.6. Den skriftlige fases afslutning 104
- 17.6. Interimsfasen 105
- 17.7. Den mundtlige fase 105
- 17.8. Processen i appelinstansen 105
- 18. Processen i ugyldighedssager 106
 - 18.1. Værneting 106
 - 18.2. Hvem kan anlægge sag 107
 - 18.3. Oversigt 107
 - 18.4. Den skriftlige fase 108
 - 18.4.1. Stævningen 108
 - 18.4.2. Foreløbigt svarskrift 109
 - 18.4.3. Svarskrift 109
 - 18.4.4. Replik og duplik 109
 - 18.5. Perioden mellem den skriftlige fase og den mundtlige fase (interimsfasen) 110
 - 18.6. Den mundtlige fase 111
 - 18.7. Retsvirkningerne af afgørelse om hel eller delvis ugyldighed 111
 - 18.8. Modpåstand om ugyldighed i en krænkelssag 111
 - 18.8.1. Processproget 113
 - 18.8.2. Over for hvem kan modpåstanden rettes? 113
- 19. Appelprocessen i sager vedrørende ugyldighed 115
- 20. Bevis 116
 - 20.1. Principper 116
 - 20.2. Bevisbyrde 117
 - 20.3. Bevismidler 118
 - 20.3.1. Vidner 118
 - 20.3.2. Parters brug af eksperter 120
 - 20.3.3. En af retten udpeget ekspert 121
 - 20.4. Fremskaffelse og sikring af bevis 121
 - 20.4.1. Editionsplæg 122
 - 20.4.2. Bevissikring 122
 - 20.4.3. Begæring om, at krænkeren »åbner sine bøger« 124

Indholdsfortegnelse

20.4.4.	Beskyttelse af forretningshemmeligheder	124
20.4.5.	Bevisoptagelse i udlandet	125
21.	Fuldbydelse af afgørelser	126
21.1.	Generelle betingelser	126
21.2.	Påtegning om håndhævelse	126
21.3.	Sikkerhedsstillelse	127
21.4.	Oplysning om hensigt om at håndhæve	127
21.5.	Forkyndelse for sagsøgte	128
21.6.	Retskraft	128
21.7.	Fuldbydelsens gennemførelse	128
21.8.	Erstatning for uberettiget fuldbydelse	129
22.	Genoptagelse	130
23.	Retskilder og materiel patentret	132
23.1.	Introduktion	132
23.2.	Retskilderne	132
23.3.	Forholdet til EU-retten	132
23.4.	Lovvalg	134
23.5.	Spørgsmål om ejendomsret til Enhedspatenter og europæiske patenter	134
23.6.	Retsvirkning af Enhedspatenter og europæiske patenter	135
23.7.	Beskyttelsesomfanget	135
23.8.	Enerettens omfang	136
23.8.1.	Direkte patentkrænkelser	136
23.8.2.	Middelbar (indirekte) patentkrænkelser	136
23.9.	Undtagelser fra eneretten	137
23.9.1.	Forbenyttelsesret	137
23.9.2.	Konsumtion	138
23.9.3.	Forsknings- og Bolar-undtagelserne	138
23.9.4.	Lovlige handlinger i henhold til direktivet om retlig beskyttelse af edb-programmer	139
24.	Forældelse	141
25.	Retshjælp	142
	Bilag 1 Aftale om en fælles patentdomstol	143
	Bilag 2 Rules of procedure of the Unified Patent Court (17th draft)	217
	Regelregister	303
	Stikordsregister	309