

Er din virksomhed klar?
Europas nye fælles patentdomstol



Scan og download
brochuren elektronisk

KROMANN
REUMERT

Én patentdomstol for (næsten) hele EU har fordele og ulemper - vi guider dig!

Der er nu, efter lang tids venten, udsigt til, at den fælles europæiske patentdomstol (Unified Patent Court, UPC), som Danmark havde folkeafstemning om i 2014, snart vil blive en realitet. Domstolen forventes at slå dørene op 1. juni 2023.

Det vil medføre et meget anderledes landskab for håndhævelse af patenter i Europa. Det vil naturligvis kunne være en fordel for danske virksomheder, som ønsker at håndhæve patenter i Europa, hvilket hidtil har været omdrejningspunktet i den offentlige omtale.

For det store flertal af små og mellemstore danske virksomheder (SMV'er), som snarere kan risikere at blive beskyldt for krænkelse af andres patenter, vil det nye system til gengæld blive en trussel, man er nødt til at tage langt mere alvorligt. Det gælder både, hvis en sag rejses med rette, og i tilfælde af tvivlsomme eller urimelige sager.

Flere patenter at holde øje med

Hertil kommer, at der efter indførelsen af det europæiske patent med enhedsvirkning i alle de tilknyttede lande (Unitary Patent) forventes at komme til at være et langt større antal patentrettigheder, der har virkning i Danmark, end under det hidtidige europæiske patentsystem.

Proaktivitet bliver afgørende

Alle danske virksomheder, både SMV'er og store virksomheder, bliver nødt til i langt videre omfang proaktivt at holde øje med patenter og patentansøgninger, som de - med rette eller urette - kan blive beskyldt for at krænke. Virksomhederne er også nødt til at forberede sig på at kunne forsvare sig kvalificeret og udtømmende, med meget kort varsel, over for tredjemandsrettigheder, som vil kunne ramme virksomhedens vigtige produkter eller tjenesteydelser.

Man kan ikke længere vente med at gøre noget, til man bliver sagsøgt.

Medlemslande, der berøres af domstolen

Den nye fælles patentdomstol ("Domstolen") er skabt ved en mellemstatslig aftale mellem EU-medlemslandene. Der er derfor ikke som sådan tale om nogen EU-institution (eller en art "EU-domstol").

- Spanien, Polen og Kroatien er ikke med i aftalen om Domstolen.
- Irland, Tjekkiet, Slovakiet, Ungarn, Rumænien, Grækenland og Cypern er med i aftalen, men endelig national vedtagelse udestår p.t.
- Storbritannien står helt udenfor, som følge af Brexit.

Domstolen vil således indtil videre ikke have kompetence i forhold til disse lande.

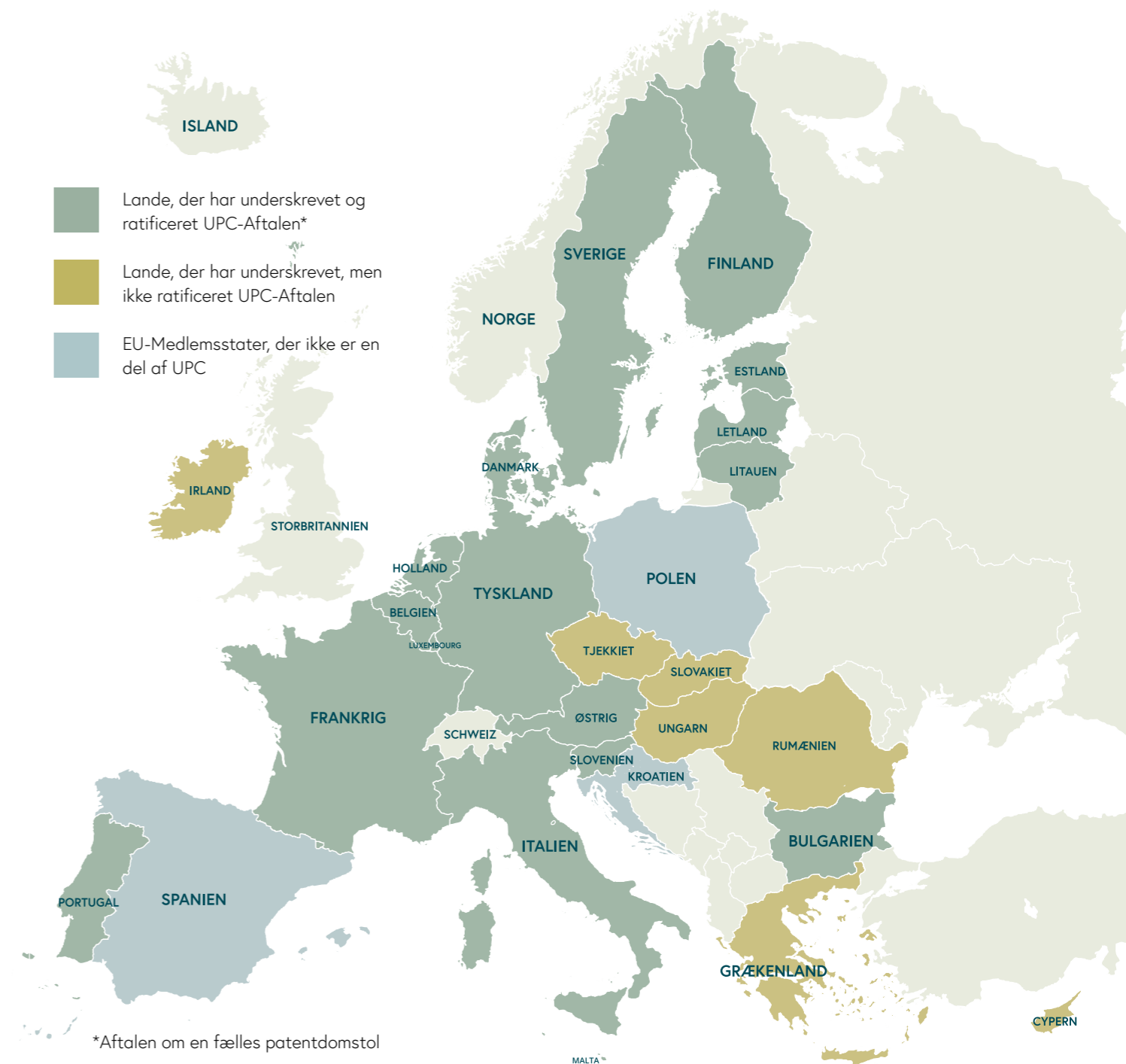
Samtlige øvrige EU-lande er parter i aftalen og har gennemført endelig national vedtagelse af den ("ratifikation").

Enekompetence til at afgøre alle sager

Som led i oprettelsen af Domstolen etableres også et nyt EU-patent, et såkaldt "Enhedspatent", der vil få umiddelbar virkning i det meste af EU, på nær de lande, der p.t. ikke deltager i samarbejdet.

Domstolen har kompetence og (efter en overgangsordning) enekompetence til at afgøre alle typer af sager om krænkelse og gyldighed af Enhedspatenter, Europæiske patenter og SPC'er (Supplerende beskyttelsescertifikater) udstedt på basis af sådanne patenter, herunder spørgsmål om erstatning for patentkrænkelser.

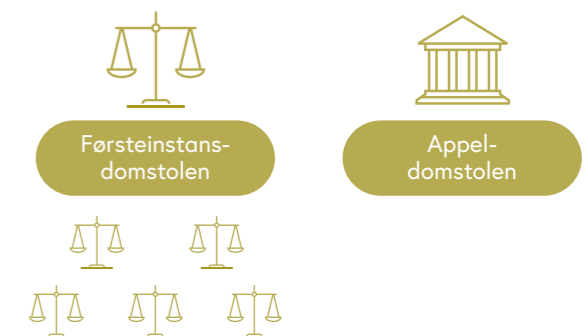
Domstolens afgørelser vil få umiddelbar virkning, og vil kunne håndhæves, i hele EU, på nær i de lande, der p.t. ikke deltager i samarbejdet.



Domstolen består af:

1. Førsteinstansdomstolen (Court of First Instance)
2. Appeldomstolen (Court of Appeal)

Førsteinstansdomstolen består af en central afdeling (p.t. beliggende i München og Paris) samt en række lokale og regionale afdelinger. Der etableres en lokal afdeling i København. Appeldomstolen ligger i Luxembourg.



Hvad bliver anderledes, og hvad betyder det for din virksomhed?

Der er ikke tradition i Danmark for at udstede/nedlægge forbud ud over Danmarks grænser. Men med Domstolen vil alle afgørelser, herunder afgørelser om midlertidige forbud og påbud, være "cross-border".

En afgørelse fra f.eks. en tysk eller fransk afdeling af Domstolen vil således - med én afgørelse - kunne lukke en dansk virksomheds aktiviteter ned i (næsten) hele EU.

"Front-loaded" system

- alle beviser og argumenter skal med i første svar!

Systemet bygger på et "effektivitetsprincip", og grundtanken er, at ingen sager må tage mere end 1 år. Det skal derfor gå hurtigt, og der er fastsat meget korte svarfrister for parterne.

Fristen for at afgive svarskrift er som udgangspunkt 3 måneder (regnet fra stævningens forkyndelse) for alle typer sager. Hvis en sagsøgt vil nedlægge modpåstand om patentets ugyldighed, skal et sådant "ugyldighedsangreb" også indgives sammen med svarskriftet vedrørende krænkelse, dvs. inden for 3 måneder. Det lyder måske ikke af kort tid, men det er meget kort tid.

Som udgangspunkt er det nemlig ikke muligt at komme med nyt processtof efter det første indlæg – heller ikke i en evt. ankesag. Bordet fanger! Svarskriftet skal derfor være den sagsøgtes fuldstændige svar, dvs. alle beviser osv. skal også indgives med svarskriftet, herunder evt. eksperterklæringer. Det bliver en udfordring. Ingen europæiske lande har i øjeblikket en tilsvarende ordning.



Svarskriftet med bilag skal oversættes til processproget, som f.eks. kan være sproget i en udenlandsk afdeling, f.eks. fransk eller tysk.

Systemet er meget anderledes end civile sager i det danske processystem, hvor sagsforberedelsen og frister tilrettelægges konkret i samarbejde med parterne.

Mulighed for ex parte-forbud og påbud

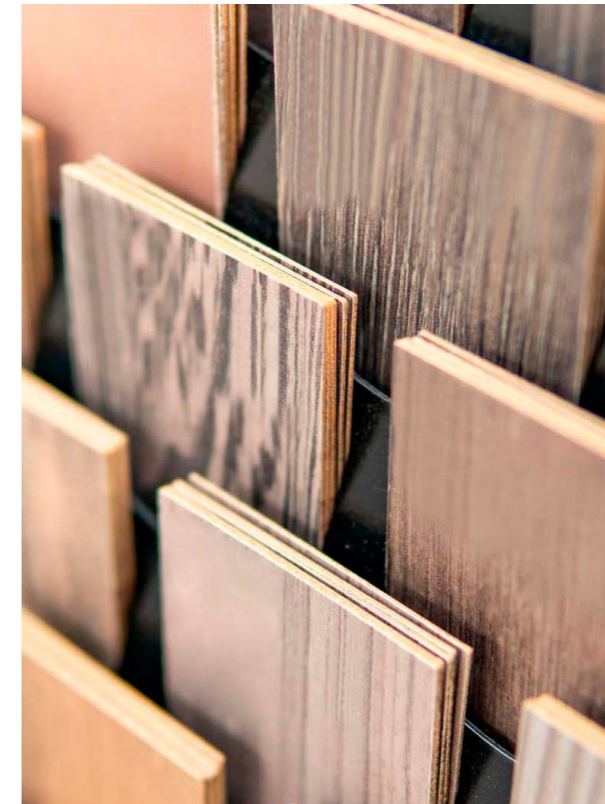
Ex parte-forbud og påbud betyder, at en dansk virksomhed kan få et forbud imod sig uden selv at have været tilstede og kunne forsvare sig under en retssag. Dette anvendes ikke i dansk ret og er meget fremmed for danske virksomheder.

Der bliver mulighed for at indgive et "beskyttelsesskrift" til Domstolen. Et beskyttelsesskrift er et forsvarsskrift, der indgives til Domstolen, før retssag er anlagt, og som forklarer, at hvis der måtte blive anlagt en sag med begæring om ex parte-forbud og -påbud mod virksomheden (om et bestemt produkt og/eller et bestemt patent), så skal Domstolen overveje indholdet af beskyttelsesskriftet først, inden der træffes afgørelse om ex parte-forbud og -påbud.

Det bliver derfor helt afgørende for danske virksomheder at vurdere nødvendigheden af at indlevere beskyttelsesskrifter til Domstolen. Dette vil kræve, at danske virksomheder løbende overvåger konkurrenternes patentrettigheder, herunder hvilke nye patentrettigheder der måtte være på vej.

Det vil også kræve, at virksomhederne på forhånd har identificeret evt. egnede eksperter, man ønsker at anvende til sit forsvar, og som kan afgive erklæring til brug for beskyttelsesskriftet.

Hvis relevante – og "problematisk" – konkurrentrettigheder identificeres, bør virksomheden indlevere beskyttelsesskrift med relevante bilag til Domstolen.



Et nyt Enhedspatent, der dækker (stort set) hele EU

Det nye Enhedspatent vil, når det er udstedt, automatisk og umiddelbart dække (stort set) hele EU.

Dette er anderledes end f.eks. de velkendte europæiske patenter i dag, der udstedes af den Europæiske Patentmyndighed, men som kun dækker de lande, hvor ansøger har angivet, at man ønsker, at patentet skal dække ("designeret"). Det kræver, at ansøger efterfølgende sætter patentet i kraft ("validering") i de pågældende lande og betaler for det, land for land.

Flere patenter at forholde sig til

Enhedspatentet forventes at betyde, at der vil komme langt flere patentrettigheder i kraft, der omfatter det danske territorium, fordi Danmark nu automatisk kommer med i patentbeskyttelsen for Enhedspatenter.

Derfor må det også forventes, at der vil være flere patentrettigheder, som danske virksomheder skal forholde sig til.

Læs mere om emnet i artiklen fra Børsen via QR-koden "Advokater advarer mod ny domstol: Truer danske virksomheder (borsen.dk)"



Du er nødt til at være klar!

Behovet for "nødhjælpkasser" hos virksomheder er reelt. De bør, som vi ser det, minimum indeholde:

- Hvem ringer man til?
- Navne på eksternt rådgiverteam: advokat og patentagent
- Navne på det interne team – hvem har opgaven internt?
- Navne på oversættere (de mest udbredte sprog: fransk og tysk)
- Navne på egnede eksperter
- Rådkast til processkrifter med udkast til relevant argumentation (gyldighed/krænkelse)
- Rådkast til eksperterklæringer

CASE

Et tænkt eksempel



Sådan kunne en potentiel sag forløbe

Casen her er et tænkt eksempel, for at illustrere Domstolens konkrete betydning for en almindelig mellemstor virksomhed.

A er en mellemstor produktionsvirksomhed i Herning. Virksomheden er familiejet gennem generationer og drives og ejes i dag af direktør N, der er i midten af treserne. Virksomheden producerer, sælger og leverer gulvpladeprodukter, særligt parketgulve, og er kendt for sin høje kvalitet og en særlig samling af parketstavene, så gulvet bliver ekstra holdbart ...



... A's parketgulvpladeprodukt er virksomhedens mest sælgende produkt og tegner sig for 90% af virksomhedens omsætning. De nordiske lande, Nordeuropa, visse sydeuropæiske lande og det meste af Østeuropa er A's kernemarkeder. Hvis A ikke kan sælge sit parketgulvpladeprodukt på disse markeder, er virksomhedens overlevelse truet.

A har aldrig tidligere haft berøring med patentrettigheder, og A og N har intet kendskab til patenter eller patentsystemet.

A er lukket for sommerferie i perioden 10. juli 2023 til 31. juli 2023, hvor N og familien altid holder sommerferie i deres hytte i Norge med begrænset internetdækning.

12. juli 2023

B, A's salgsdirektør, er som regel på virksomheden den første uge efter sommerferiestart for at afslutte de sidste ting inden ferien. Den 12. juli 2023 er B således på arbejde og modtager et anbefalet brev (en pakke) fra "Jurisdiction unifiée du brevet", som han kvitterer for.

B åbner brevet og konstaterer, at det første dokument er på fransk. B hverken taler eller forstår fransk. Derudover ser brevet (pakken) ud til at indeholde en lang række for-

skellige dokumenter på forskellige sprog. Da B har travlt med at få afsluttet de sidste ting inden ferien, får han ikke gjort yderligere ved brevet (pakken), før han tager på ferie i Skotland.

25. juli 2023

N, der heller ikke taler eller forstår fransk, ser først pakken den 25. juli 2023, hvor han er tilbage fra Norge og er ved at gøre klar til, at virksomheden åbner igen efter sommerferien den 31. juli 2023.

N åbner brevet (pakken) og konstaterer, at den indeholder en række dokumenter, herunder et 80 sider langt dokument på fransk, forskellige omslag med over 50 dokumenter på forskellige sprog, herunder nogle på dansk, fransk, tysk og engelsk, samt enkelte andre kortfattede dokumenter på fransk. A holder altid bestyrelsesmøde den første lørdag efter sommerferien, hvilket i år falder den 5. august 2023. A's faste advokat sidder også i bestyrelsen, og N mener at vide, at advokaten taler og forstår lidt fransk. N beslutter derfor at vise brevet (pakken) til advokaten på bestyrelsesmødet den 5. august 2023.

5. august 2023

På bestyrelsesmødet den 5. august 2023 kan advokaten konstatere, at brevet (pakken) er et brev fra en domstol, som advokaten ikke tidligere har hørt om, og at dokumentet på 80 sider forekommer at være en stævning, samt at de mange dokumenter i de forskellige omslag må være bilag til stævningen. Øvrige dokumenter ligner breve fra domstolen. Advokaten lover at kigge nærmere på det.

9. august 2023

Onsdag den 9. august 2023 vender advokaten tilbage til N og siger, at han nu har studeret dokumenterne lidt mere grundigt, og at det for ham ser ud til at handle om en stævning, hvor A i Frankrig er sagsøgt for patentkrænkelser, og at det vist handler om A's parketgulvpladeprodukt. Advokaten siger, at han ikke kender så meget til patentrettigheder, og at han derfor vil anbefale, at A får en specialist til at se på sagen. N vender tilbage dagen efter, dvs. den 10. august 2023, og siger OK til ideen om at sende sagen til en specialist.

11. august 2023

Fredag den 11. august 2023 sender A's faste advokat sagen til en advokat med speciale i patentret (advokat M).

15. august 2023

Tirsdag den 15. august 2023 vender advokat M tilbage til A's faste advokat og forklarer, at, selv om hun heller ikke forstår fransk, kan hun konstatere, at der er tale om en sag om patentkrænkelser, der er anlagt ved det lokale franske kammer af den nye fælles europæiske patentdomstol, konkret ved afdelingen i Marseille. Advokat M forklarer, at det potentielt er alvorligt, fordi denne domstol har kompetence til at nedlægge et forbud mod A's produkt for det meste af EU-territoriet. Et forbud vil omfatte samtlige A's markeder.

Advokat M forklarer også, at der er meget kort tid til at svare i sager ved den nye domstol, og at man derfor er nødt til at agere hurtigt og at tage dette meget alvorligt. Advokat M anbefaler, at man i første omgang får engageret en patentagent, der i samarbejde med advokat M kan studere materialet nærmere. Det vil dog først være nødvendigt at få materialet oversat til dansk. A kan også overveje at engagere en fransk advokat med speciale i patentret, siger advokat M. Det synes N lyder besværligt, så det er man ikke interesseret i. Advokat M får derfor i opdrag at håndtere sagen. Advokat M undrer sig også over forløbet omkring forkyndelsen af stævningen/materialet for A på fransk, men forklarer, at det er for sent at gøre noget ved det nu.

18. august 2023:

Den 18. august 2023 får advokat M engageret en patentagent til sagen.

21. august 2023:

Mandag den 21. august 2023 modtager advokat M og patentagenten den danske oversættelse af materialet. Materialet er så omfattende, at det tager det meste af en uge for advokat M og patentagenten at danne sig et overblik over sagen.

**28. august 2023:**

Mandag den 28. august 2023 holder advokat M og patentagenten møde med A og N om sagen. Advokat M forklarer, at sagen handler om, at den franske virksomhed Y for ganske nylig har fået udstedt et patent, der omfatter A's parketgulvpladeprodukt. Y har derfor indledt en patentkrænkelssag mod A for at få den påståede patentkrænkelser stoppet. Under Europas nye patentsystem kan sådan en sag indledes ved det franske kammer af den fælles patentdomstol. En afgørelse fra domstolen vil forhindre A i at sælge sit produkt i stort set hele Europa.

Dog undrer advokat M sig over, at man har indledt sagen ved det franske kammer af domstolen, da A netop ikke er aktiv på det franske marked. Advokat M forklarer, at man derfor måske kunne have kunnet få sagen afvist. Dog er reglerne sådan, at sådanne formalitetsindsigelser mod domstolens kompetence skal indgives 1 måned efter modtagelse af stævningen. Dvs. A skulle have protesteret senest den 12. august, så det er for sent nu.

Dernæst er det sådan, at A kun har 3 måneder til at indgive sit svar på stævningen, regnet fra 12. juli 2023. Dvs. A's svarskrift i sagen SKAL indgives den 12. oktober 2023. Advokat M forklarer også, at systemet ved den nye fælles patentdomstol er sådan, at svarskriftet skal indeholde A's fuldstændige forsvar i sagen, og at der som hovedregel ikke vil være mulighed for at supplere forsvaret senere. Alle beviser, argumenter m.v., som skal udgøre A's forsvar, skal altså være med og klar til indgivelse på fransk den 12. oktober 2023.

Advokat M ser bekymret ud.

Advokat M og patentagenten forklarer, at det formentlig er sådan, at A's parketgulvpladeprodukt krænker Y's patent, men at man selvfølgelig vil gøre, hvad man kan.

Derimod forklarer patentagenten, at Y's patent umuligt kan være gyldigt, og at der derfor burde være rigtig gode muligheder for at få patentet ugyldiggjort ved domstolen ved en såkaldt "modpåstand" om ugyldighed. Problemet er bare, siger advokat M, at hele dette ugyldighedsforsvar også skal være klar til indgivelse sammen med svarskriftet den 12. oktober 2023. Vi får som udgangspunkt ikke lov til at supplere svarskriftet med yderligere materiale senere, forklarer advokat M. Advokat M og patentagenten forklarer også, at man bliver nødt til at engagere en ekstern ekspert til at hjælpe med krænkelser- og ugyldighedsforsvaret, formentlig en professor i materialelære. Det vil være nødvendigt med skriftlige erklæringer fra eksperten til forsvaret i sagen.

29. august 2023:

Advokat M sender den 29. august mails til Københavns Universitet, Århus Universitet og DTU for at forhøre sig om egnede eksperter. Patentagenten nævner også, at han kender en professor på Lunds Universitet, der måske ville være den helt rigtige.

5. september 2023:

Først tirsdag den 5. september 2023 hører advokat M tilbage fra universiteterne. Desværre er der ingen af de mulige kandidater, der har mulighed for at deltage i sagen. Patentagenten har til gengæld talt med professoren på Lunds Universitet, og han vil gerne bidrage til sagen, men er p.t. på et forskersymposium i San Francisco og kommer først tilbage fredag den 8. september 2023. Han ville kunne tage et møde om sagen den 12. september 2023.

12. september 2023:

Advokat M og patentagenten mødes med professoren fra Lunds Universitet den 12. september 2023 og har senere på dagen et møde med A og N. Advokat M forklarer, at der nu kun er én måned til A's svarskrift skal indgives til domstolen, og at følgende ting vil skulle nå at blive klar inden da:

A's fuldstændige svarskrift, hvor man forsvare sig imod krænkelser, samt A's fuldstændige sag om, at patentet skal kendes ugyldigt, samt alle de beviser, som A vil støtte sig til, herunder to erklæringer fra professoren fra Lunds Universitet (en om ikke-krænkelser og en om ugyldighed), hvilket blandt andet vil kræve, at professoren udfører nogle laboratorieforsøg, der vil tage 3-4 uger at gennemføre. Derudover vil alt materialet skulle oversættes til fransk.

Advokat M ser bekymret ud og siger til N: "jeg er bange for, at vi ikke kan nå det".

N svarer lidt nervøst, "men det er jo virksomhedens overlevelse, det her - hvis vi bliver dømt, kan vi vel appellere?"

Advokat M ser opgivende ud og svarer "Ja, det kan vi, men jeg er nødt til at sige til dig, at hvis I bliver dømt for patentkrænkelser, så skal I respektere 1. instans afgørelsen, mens appelsagen verserer. Det vil sige, i hele den periode vil I ikke kunne producere, sælge og levere jeres parketgulvpladeprodukt i det meste af EU. Og vi vil som udgangspunkt ikke få lov at komme med nyt materiale i appelsagen, dvs. vi er i princippet begrænset til det materiale, vi er i stand til at indgive her inden fristen den 12. oktober 2023".

"Så det ser sort ud", siger N? Advokat M nikker, "potentielt set 'ja'".



Advokat M ser bekymret ud og siger til N: "jeg er bange for, at vi ikke kan nå det".

N svarer lidt nervøst, "men det er jo virksomhedens overlevelse, det her".



Vores erfarne eksperter kan hjælpe dig

- vi samarbejder globalt med andre advokathuse og patentbureauer



Nicolai Lindgreen

Partner (København)

Dir. +45 38 77 43 70
Mob. +45 40 61 14 82
nl@kromannreumert.com

Nicolai Lindgreen arbejder primært med retssager om patenter, varemærker og andre IP-rettigheder.

Baggrund

Nicolai har gennem 30 år ført en lang række profilerede retssager på patent- og varemærkeområdet ved landets højeste domstole og ved danske og internationale voldgifter. Med sit omfattende internationale netværk kan han på kort tid hente assistance fra førende eksperter i andre lande og regioner.

Nicolai er bedømt som Tier 1 for IP af Chambers, anerkendt i "Hall of Fame" for IP af Legal 500 og adskillige gange blevet udnævnt som "Global Elite Thought Leader" af WWL.

- Møderet for Højesteret
- Master of Laws, Jesus College, Cambridge

Desuden medforfatter til "Den Fælles Patentdomstol - Retsplejen ved Europas nye patentdomstol", Karnovs Forlag 2015, samt "Patentloven med kommentarer", Djøf Forlag, 2. udgave 2018.



Nicolaj Bording

Partner (København)

Dir. +45 38 77 45 87
Mob. +45 61 63 54 38
nbo@kromannreumert.com

Nicolaj Bording arbejder med retssager og konflikter på IP-området, herunder især sager om patenter, forretningshemmeligheder og sager, som involverer komplekse teknologier.

Baggrund

Nicolaj har ført en lang række markante retssager inden for patentområdet og har stor erfaring inden for alle dele af patentspecialet. Han har også erfaring med internationale voldgiftssager inden for IP-området.

- Møderet for Højesteret
- Certificeret voldgiftsdommer, 2021
- Stanford Law School (LL.M.), 2012

Desuden medforfatter til "Den Fælles Patentdomstol - Retsplejen ved Europas nye patentdomstol", Karnovs Forlag 2015.

Kromann Reumert tilbyder full-service rådgivning

Vi samarbejder på tværs af specialer og kan derfor rådgive 360 grader efter behov.

- | | |
|------------------------------------------------|----------------------------------------|
| • Ansættelses- og arbejdsret | • Konkurrenceret |
| • Bank og finansiering | • Life Science |
| • Corporate crime, undersøgelser og compliance | • M&A |
| • Cybersikkerhed | • Miljø og plan |
| • Dispute Resolution | • Offentlig ret |
| • Energi | • Outbound legal |
| • Environmental, Social and Governance | • Outsourcing |
| • EU-ret | • Persondata og whistleblowerordninger |
| • Fast ejendom | • Private client |
| • Financial Services | • Selskabs- og fondsret |
| • Foreign Direct Investments | • Skat |
| • Forsikring | • Sport, medier og entertainment |
| • Informationsteknologi | • Statsstøtteren |
| • Insolvens og rekonstruktion | • Sø- og transportret |
| • International handel | • Telekommunikation |
| • IP | • Udbud |
| • Kapitalmarkeder | |

KROMANN REUMERT

Hos Kromann Reumert sætter vi standarden. Sammen. Vi leverer værdiskabende løsninger og rådgivning med engagement og nærvær. Det gør vi med fokus på værdierne kvalitet, forretningsforståelse, samarbejdsglæde og troværdighed. Vi er Danmarks førende advokatvirksomhed med kontorer i København, Aarhus og London.

København

Sundkrogsgade 5
2100 København Ø, DK

Aarhus

Rådhuspladsen 3
8000 Aarhus C, DK

London

65 St. Paul's Churchyard
London EC4M 8AB, UK

Advokatfirma

kromannreumert.com
Tlf. +45 70 12 12 11