

FIR's årsmøde 20. april 2017

Behandlingen af IP-sager ved danske domstole
Hvad er godt?
Er der noget, der kan blive bedre?

v/advokat Peter-Ulrik Plesner





Håndhævelse af patentrettigheder

*Rapport fra
Arbejdsgruppen vedrørende
håndhævelse af patentrettigheder*

*Patentdirektoratet
April 1999*

Patentdirektoratet



PLESNER

Udvalgets anbefalinger

- Samling af alle patentfogedforbudssager ved Københavns Byret
- Samling af alle patentsager ved Østre Landsret
- Administrativ omprøvning begrænses til begæring fra patenthaver, når der ikke er retssag
- Mulighed for indhentelse af udtalelse under retssager fra Patent- og Varemærkestyrelsen
- Sagkyndige dommere
 - Flertal (4) forslag om sagkyndige dommere i såvel fogedforbudssager som hovedsager
 - Mindretal (3) gik imod brug af sagkyndige dommere
- Syn og skøn skal opretholdes, men effektiviseres
- Processkrifter skal være mere omfattende



SØ- OG HANDELSRETEN – DE NÆSTE 1000 ARBEJDSDAGE MÅL, STRATEGI OG PLANER

SEPTEMBER 2016

Sø- og Handelsrettens strategiplan

- Strategiplanen er et godt tiltag
- Det er positivt, at man har foretaget interressentundersøgelsen
- Det er positivt, at Præsidenten har afholdt møder med advokatkontorer

Sø- og Handelsrettens internationale situation

- Danske domstole er i dag i international konkurrence
- Hvor skal man vælge at anlægge sag?
 - Som en af flere parallelle sager
 - For at få EU-forbud, EU-varemærker og EU-designs
 - UPC i 7 års overgangsperiode
 - Voldgift
- Afgørende hensyn
 - Forudsigelighed
 - Kvaliteten af afgørelser
 - Hastighed
 - Omkostninger

Sø- og Handelsrettens internationale situation

- Advokater og rådgivere har også et ansvar for, at systemet virker
- Hovedforhandlingen foregår i god atmosfære under betryggende former
- Parterne får adgang til at ytre sig
- Danske domme er i reglen af rimelig høj kvalitet
- Set internationalt er præmisserne dog stadig lidt korte
- Sø- og Handelsretten er nu første instans for alle IP-sager
- Det svarer til den internationale udvikling at samle IP-sager ved specialiserede domstole
- Men det er ikke sikkert, at alle typer af IP-sager skal behandles på samme måde

Varemærke-, design- og markedsføringsager

- Sø- og Handelsretten har her en meget lang tradition
- De sagkyndige dommere har kendskab til erhvervslivets behov og forventninger
- Sammenligningsvurderingen i sager om varemærker, designs og produkt efterligninger er meget visuelt funderet

Patentsager

- Vi har nu erfaring med de første 10 år med patentsager i Sø- og Handelsretten
- Sø- og Handelsrettens juridiske dommere kender patentsystemet
- Tekniske spørgsmål spiller en stor rolle
- Patenter er juridiske dokumenter
- Juridisk metode anvendes til fortolkning
- Præjudikater, herunder danske domme, udenlandske domme og EPO-afgørelser spiller en stor rolle

Problemkredse

- Brugen af sagkyndige dommere
- Sagens forberedelse
- Syn og skøn
- Hovedforhandlingen
- Dommen
- Anke
- Sager om midlertidige forbud

Brugen af sagkyndige dommere

- Det er Sø- og Handelsrettens adelsmærke
- Jeg vil dog rejse spørgsmål for så vidt angår patentsager
- Sø- og Handelsretten
 - Typisk to sagkyndige, mulighed for fire sagkyndige
 - Juridiske dommere er typisk i mindretal, men kan være i flertal
- Landsretten 2. instans
 - Der kan være en eller to sagkyndige dommere sammen med tre landsretsdommere
- UPC
 - Centrale afdeling
 - ❖ To juridiske dommere og en teknisk dommer
 - Lokale afdelinger
 - ❖ Sager om krænkelse: tre juridiske dommere
 - ❖ Sager om modkrav om ugyldighed: tre juridiske dommer og en sagkyndig

Brugen af sagkyndige dommere

- ❖ 2. instans: tre juridiske dommere og to sagkyndige
- UK
 - 1. instans: én juridisk dommer
 - 2. instans: tre juridiske dommere
- Tyskland
 - 1. instans: krænkelsessager: tre juridiske dommere. Ugyldighedssager: to juridiske og tre tekniske dommere.
 - 2. instans: krænkelsessager: tre juridiske dommere
 - Der Bundesgerichtshof: fem juridiske dommere
 - ❖ De juridiske dommere i Tyskland har erfaring med patentsager
 - ❖ De tekniske dommere skal være sagkyndige inden for et teknisk område. De udpeges for livstid.

Brugen af sagkyndige dommere

- Sverige

- 1. instans: Patent- och Marknadsdomstolen: to juridiske dommere og to tekniske dommere
- I sager om midlertidigt forbud: en juridisk dommer og eventuelt en teknisk dommer
- I appel: som hovedregel tre juridiske dommere og to sagkyndige dommere
 - ❖ De sagkyndige dommere kan være "tekniske eksperter" og "patentråd"

Forslag

- I patentsager sættes Sø- og Handelsretten med to juridiske dommere og en sagkyndig
- Den sagkyndige dommer skal have egentlig teknisk indsigt i det pågældende teknikområde
- Det behøver ikke nødvendigvis at være en patentagent
- Den sagkyndige dommer udpeges tidligt i sagsforløbet for at undgå inhabilitet
- Den sagkyndige dommers CV forelægges parterne
- De to juridiske dommere kan patentjuraen

Sagens forberedelse

- Aktiv case management
- Et hurtigere sagsforløb sparer omkostninger
- Formelle spørgsmål løses på skriftligt grundlag efter et eller to indlæg fra hver part
- Berømmelse af hovedforhandling efter svarskrift

Syn og skøn

- Gennemførelse tager for lang tid
- Der stilles for mange spørgsmål
- Retten bør tidligere anvende retsplejelovens § 197, stk. 2, og afvise juridiske spørgsmål
- Skønnet skal ikke bedømme EPO-praksis
- Kunne retten deltage mere aktivt i at finde skønsmænd?
- De nye formularer er ikke altid lige egnede

Sagkyndig bevisførelse efter 1. juli 2017

- Mulighed for fornyet syn og skøn ved andre skønsmænd
 - Belysning af "flere skoler"
- Ensidige erklæringer indhentet efter sagens anlæg
 - Fælles anmodning
 - Rettens tilladelse
 - Om konkrete forhold af teknisk, økonomisk eller lignende karakter
 - Ved afhøring: overvære afhøring af hinanden og eventuelle skønsmænd
 - Mulighed for at rådføre sig med hinanden
 - Tænkt som både alternativ og supplement til syn og skøn
- Ensidige erklæringer indhentet før sagens anlæg kan fortsat fremlægges
 - Den anden part får mulighed for at fremlægge moderklæring om samme forhold
- Juridiske erklæringer indhentet før og efter sagens anlæg om dansk ret kan inddrages til brug for den juridiske argumentation

Hovedforhandlingen

- Det er fordelagtigt, hvis retten på uformelt grundlag før den mundtlige forhandling kunne orientere advokaterne om
 - Særlige behov for teknisk indføring
 - Særlige emner, der ønskes behandlet
 - Fastlæggelse af hvad der er læst og ikke skal dokumenteres
- Oplæsning af erklæringer bør undgås
- Kunne advokaterne på forhånd udarbejde en læseinstruktion til retten?
- Vidneforklaringer: er det muligt løbende at modtage referater?
- Kan man aftale, at der udarbejdes egentlige transcripts?

Dommen

- Det er positivt, at begrundelserne er blevet mere uddybet
- Gør dommene mere brugbare internationalt
- Vigtigt for overvejelser om anke
- Vidneforklaringer er i reglen godt refereret

Ønsker

- Referat af procedurerne frem for gengivelse af sammenfattende processkrifter
- Behandling af alle rejste spørgsmål i præmisserne
 - Man undgår reelt første instans afgørelse af et problem

Anke

- Begrænset adgang til anke af Sø- og Handelsrettens domme til Højesteret
- Det er en fordel, at bevistunge sager kan blive prøvet i Landsretten
- Østre Landsret ser ud til at lade 10. afdeling behandle alle sager fra Sø- og Handelsretten
- Alle Sø- og Handelsretsdomme i patentsager skulle kunne indbringes for Østre Landsret – ikke Vestre Landsret
- Hvis der gives tredjeinstansbevilling, er der mulighed for, at faktum ligger fast
- Højesteret kan så tage stilling til principielle spørgsmål
- Højesterets behandling egner sig ikke til meget bevistunge sager

Anke – HR-kendelse i DONG-sagen 216/2016

"Det er i forbindelse med anken af sagen til Højesteret oplyst, at der fortsat udestår bevisførelse i ganske betydeligt omfang. Som sagen foreligger, kan det ikke på nuværende tidspunkt vurderes, om afgørelsen af sagen vil være af principiel karakter og have generel betydning for retsanvendelsen og retsudviklingen eller væsentlig samfundsmæssig rækkevidde i øvrigt. Der ses heller ikke at foreligge andre særlige grunde, der taler for, at sagen bør kunne indbringes for Højesteret som 2. instans. Det bemærkes, at parterne efter landsrettens dom vil have mulighed for at søge Procesbevillingsnævnet om tilladelse til prøvelse i 3. instans, og at Procesbevillingsnævnet i den forbindelse vil kunne prøve, om en eventuel tilladelse skal begrænses som nævnt i retsplejelovens § 371, stk. 1, 2. pkt."

Anke

- Ingen direkte afhøringer
- Vigtigt med gode subsidiære forklaringer
- Forslag: Altid lydoptagelse af vidneforklaringer
- Der ønskes adgang til lydoptagelserne

Sager om midlertidige forbud

- Det er meget vigtigt, at disse sager berammes hurtigt
- Der er stort set tilfredsstillende berammelsestider
- Er sammenfattende processkrift og ekstrakt altid nødvendig i disse sager?
- Sammenfattende processkrift og ekstrakt bør i givet fald først foreligge 7 dage før mundtlig forhandling
- Forslag
 - Sagen behandles af én juridisk dommer og én sagkyndig dommer
 - Ved stemmelighed er den juridiske dommers stemme afgørende

Spørgsmål?





Plesner

Plesner Advokatpartnerselskab
Amerika Plads 37
2100 København Ø
Denmark

T: +45 33 12 11 33

Fax: +45 33 12 00 14

CVR: 38 47 79 35

www.plesner.com

Informationerne i denne præsentation er af generel karakter og er ikke at forveksle med juridisk rådgivning. Anvendelse af præsentationens informationer sker på eget ansvar. Du er velkommen til at kontakte Plesner ved behov for rådgivning.

PLESNER