

### 3. Forholdet til grundlovens § 20

En dansk tiltrædelse af Aftale om EF-patenter vil indebære, at Den Europæiske Patentmyndighed kan meddele EF-patenter, der skal respekteres her i landet på linje med patenter meddelt af den danske patentmyndighed.

Det samme gælder beskyttelsescertifikater udstedt af Den Europæiske Patentmyndighed for EF-patenter. Ifølge en ændring af Den Europæiske Patentkonventions art. 63, stk. 3, vedtaget den 17. december 1991 vil Den Europæiske Patentmyndighed, når Aftale om EF-patenter er trådt i kraft, skulle udstede beskyttelsescertifikater for EF-patenter, der beskytter produkter, hvortil der kræves markedsføringstilladelse. Denne beføjelse vil således omfatte certifikater for EF-patenter på lægemidler i henhold til EF-forordning 1768/92 om indførelse af supplerende beskyttelsescertifikat for lægemidler, jf. bemærkningerne IV.

Da den administrative og judicielle kontrol i forbindelse med udstedelsen af EF-patenter vil blive udøvet af fællesorganer med tilknytning til Den Europæiske Patentmyndighed, blev det i 1976/77 undersøgt, om ratifikation af Den Europæiske Patentkonvention og dengang Fællesskabets Patentkonvention var omfattet af grundlovens § 20 på grund af overdragelsen af beføjelser, som tilkommer danske myndigheder. Resultatet af overvejelserne blev, at tiltrædelse af såvel Den Europæiske Patentkonvention som Fællesskabets Patentkonvention måtte anses for omfattet af bestemmelserne i grundlovens § 20. Aftale om EF-patenter og i sammenhæng hermed bestemmelsen i Den Europæiske Patentkonventions art. 63, stk. 3, adskiller sig i denne henseende ikke fra den daværende Fællesskabets Patentkonvention. Herefter kræves der til vedtagelse af lovforslagets § 1, nr. 34, om ratifikation af Aftale om EF-patenter et flertal på 5/6 af Folketingets medlemmer.

### III. Tvangslicens, omvendt bevisbyrde, indsigelse og administrativ omprøvning m.v.

#### 1. Tvangslicens

EF-patentkonventionens art. 83 giver de kontraherende stater adgang til at tage forbehold med hensyn til bestemmelserne om tvangslicens i art. 46 og 77. Herefter skulle Danmark i 10 år fra EF-patentkonventionens ikrafttræden for EF-patenter kunne opretholde den pligt til udnyttelse af patentet her i landet, der i dag er hjemlet i patentlovens § 45, og som kan resultere i tvangslicens, hvis udnyttelsespligten ikke opfyldes.

EF-Kommissionen har imidlertid anfægtet, at de EF-lande, hvis patentlovgivning indeholder tilsvarende bestemmelser som patentlovens § 45, i fremtiden kan opretholde bestemmelserne. Kommissionen har i henhold til EØF-traktatens art. 169 indledt traktatkrænkelsessag imod flere fællesskabslande, herunder Danmark. I to afsluttede sager mod Italien og England har Kommissionen fået medhold ved EF-Domstolen.

Det er Kommissionens opfattelse, at bestemmelserne i patentloven om meddelelse af tvangslicens på baggrund af manglende udøvelse i Danmark vil tilskynde til at henlægge produktion til det danske marked i stedet for at opfylde det danske marked behov ved at importere de patenterede produkter fra andre medlemsstater. Meddelelse af tvangslicens vil ifølge Kommissionen medføre en nedgang i importen og dermed hæmme – det være sig reelt eller potentielt, direkte eller indirekte – samhandlen inden for Fællesmarkedet og udgør dermed en foranstaltning med tilsvarende virkning som kvantitative restriktioner, jf. EØF-traktatens art. 30. Kommissionen har tillige inddraget en tilsvarende problemstilling vedrørende patentlovens § 48 om tvangslicens på grundlag af erhvervsmæssig udnyttelse i Danmark inden opfindelsen er patenteret.

På den baggrund foreslås patentlovens §§ 45 og 48 ændret, jf. forslagets § 1, nr. 15 og 16.

#### 2. Omvendt bevisbyrde

EF-patentkonventionens art. 35 indeholder en regel om omvendt bevisbyrde i sager om krænkelse af fremgangsmådepatenter. Dette indebærer, at sagsøgte i sager om krænkelse af et EF-patent på en fremgangsmåde til fremstilling af et nyt produkt skal anses for at have benyttet den patenterede fremgangsmåde, indtil sagsøgte beviser det modsatte. En sådan bestemmelse findes i flere andre lande. Dansk industri har i mange år ønsket en regel om omvendt bevisbyrde i den danske patentlov, uanset dansk medlemskab af EF-patentordningen eller ej. Med forslaget til ny § 64 a, jf. lovforslagets § 1, nr. 24, søges dette imødekommet. Derved undgås også, at danske domstole, efter at EF-patentordningen er trådt i kraft, skal anvende forskellige bevisbyrderegler for nationale danske patenter og EF-patenter. En sådan regel er ligeledes indeholdt i det foreliggende forslag til direktiv om patentering af bioteknologiske opfindelser.

#### 3. Indsigelse efter patentudstedelse

Forslaget om, at indsigelse først kan ske efter patentudstedelse, skal ses i sammenhæng med, at der