

betale erstatning for en patentkrænkelser, og tredjemand efterfølgende fremskaffer nyhedsskadeligt materiale, der foranlediger patenthaver til at søge patentet begrænset eller ophævet, vil tredjemand uden at ifalde ansvar kunne udnytte opfindelsen, da denne ikke længere er omfattet af patentbeskyttelse. Det forhold, at tredjemand tidligere har betalt erstatning for en krænkelse af det nu begrænsede eller ophævede patent ændres der ikke på, da tredjemand i forbindelse med krænkelsessagen i overensstemmelse med forhandlingsprincippet har haft mulighed for dels at påberåbe sig patentets ugyldighed og dels at fremdrage relevant materiale til støtte for påstanden om ugyldighed.

2.1.3 Afskaffelse af mulighed for delvist afkald

2.1.3.1 Gældende ret

I medfør af den gældende patentlovs § 54 kan patenthaver give afkald på sit patent. Uagtet at det ikke er udtrykt eksplicit i bestemmelsen, følger det af forarbejderne til patentlovens § 54 (den fællesnordiske betænkning 1963:6 angående nordisk patentlovgivning, p. 325), at patenthaver skal have mulighed for at give et delvist afkald på sin rettighed. Et delvist afkald kan f.eks. være motiveret af, at patenthaver har fået kendskab til materiale, der kan have nyhedsskadelig virkning (jf. ovenfor i afsnit 2.1.2.2) i forhold til opfindelsen, der angives i et selvstændigt patentkrav eller eventuelt i forhold til en opfindelse, der angives i et uselvstændigt krav. Patenthaver kan derved afstå fra dette eller disse krav og derigennem begrænse sit patent for at imødegå, at patentets gyldighed tages op til fornyet overvejelse.

Hvis patenthaver ønsker at give delvist afkald på sit patent i medfør af § 54, kan dette gøres gebyr frit. Begrænsningen af et patent på denne måde sker uden at patentmyndigheden foretager en undersøgelse af, hvorvidt de i § 52, stk. 1, nævnte grunde er til hinder for at opretholde patentet i den ændrede form. Der bliver således i tilfælde af et frivilligt delvist afkald ikke foretaget en vurdering i administrativt regi af, hvorvidt det tilbageværende patent fortsat opfylder betingelserne for patenterbarhed.

Såfremt patenthaver derimod ønsker, at patentmyndigheden skal foretage en undersøgelse af, hvorvidt patentet vil kunne opretholdes i en ændret form, kan dette ske ved anmodning om administrativ omprøvning af patentet i medfør af § 53e mod betaling af et gebyr på 7000 kr., jf. bekendtgørelse nr. 150 af 11. marts 2004 om Patent- og Varemærkestyrelsens gebyrer § 3, nr. 3.

2.1.3.2 Lovforslagets indhold

Med muligheden for at søge patentet begrænset ved patentmyndigheden i Danmark eller ved EPO synes opretholdelse af den nuværende retstilstand, hvorefter § 54 kan give basis for såvel et fuldt som et delvist afkald, ikke at være relevant. En begrænsning af patentet, uanset hvor denne foretages, bør ske ved en prøvning i medfør af de gældende regler for administrativ omprøvning eller de nye regler om central begrænsning gennemført i EPO. Det foreslås på denne baggrund, at det ikke længere skal være muligt at begære delvist afkald i medfør af den gældende § 54, således at bestemmelsen alene kan danne grundlag for et fuldt afkald.

Et fuldt afkald i medfør af patentlovens § 54 har alene virkning for Danmark. Ønsker patenthaver at give afkald på sit europæiske patent, kan patenthaver rette henvendelse til EPO og bede om, at patentet ophæves i sin helhed med virkning for samtlige lande regnet fra ansøgningens indleveringsdag eller prioritetsdagen. Afkald i medfør af patentlovens § 54 bør dog fortsat have virkning fra tidspunktet for indleveringen af afkaldet, altså ex-nunc virkning, hvilket begrundes med følgende:

Patenthaver kan have forskellige grunde til at afstå fra sit patent, og det behøver ikke nødvendigvis være fordi, der f.eks. er kommet nyhedsskadeligt materiale for dagen. Man kan derfor godt tænke sig en situation, hvor patentet i en række år efter udstedelsen uden problemer stadig opfylder de formelle betingelser med hensyn til opfindeshøjde og nyhed. Ud fra en vurdering af det økonomiske rationale i at bevare rettilstanden, vælger patenthaver desuagtet at give afkald herpå. I den forbindelse skal det nævnes, at manglende indbetaling af et årsgebyr i praksis er den mest normale måde for en patenthaver at give afkald på sine patentrettigheder, og her er der alene tale om en ex-nunc virkning. Samlet set bør dette derfor føre til en opretholdelse af den gældende retstilstand, for så vidt angår virkningen af et fuldt afkald.

2.1.4 Regler angående parallel behandling hos EPO og hos patentmyndigheden i Danmark

2.1.4.1 Gældende ret

Med forslaget tildeles EPO en ny kompetence til at gennemføre prøvning af meddelte europæiske patenter og til at begrænse disse med virkning for samtlige lande patentet er gyldigt i. Det foreslås at gennemføre en ændring af de gældende danske regler for administrativ omprøvning, der tager højde for den situation, hvor der verserer sager såvel ved Patent- og Varemær-