



# UNDGÅ DYRE PATENTKONFLIKTER

**De fleste innovative virksomheder er efterhånden klar over, at det er en god ide at beskytte investeringerne i dyre og omkostningskrævende udviklingsprocesser med patenter og derved opnå en eneret til den relevante teknologi**

Af Annelise Holme, Europæisk patent agent

## Et patent udgør en forbudsret

Den eneret, der opnås gennem et patent, indebærer, at virksomheden kan forhindre andre i kommercielt at udnytte en beskyttet teknologi, f.eks. et produkt eller en fremgangsmåde, ved at fremstille, handle med, anvende og importere denne beskyttede teknologi.

Et udstedt patent er dog ikke ensbetydende med, at opfindelsen bliver en kommerciel succes. Faktisk er det slet ikke sikkert, at virksomheden kan udnytte den opfindelse, den har fået patent på.

En af de primære risikoelementer for enhver virksomhed er, at kommercialiseringen af et nyt produkt eller en ny fremgangsmåde blokeres af et eller flere patenter. Virksomheden bliver ofte først opmærksom på dette forhold, når den kontaktes af patenthaveren. I nogle tilfælde kan sagen selvfølgelig løses med et forlig, men i andre tilfælde kan virksomheden se frem til en langtrukket og kostbar retstvist samtidig med, at virksomheden lever i uvished om, hvorvidt det bliver nødvendigt dels at trække produktet tilbage og dermed miste investeringer, der har været afholdt til udvikling af opfindelsen og lanceringen af det nye produkt, dels at betale erstatning til patenthaveren for den foregåede krænkelse.

## Freedom-to-Operate analyse

Virksomheden bør derfor i god tid før lanceringen af det nye produkt, og i nogle tilfælde allerede før udviklingen af det nye produkt påbegyndes, undersøge om der eksisterer relevante patentrettigheder. En sådan undersøgelse kaldes en Freedom-to-Operate (FTO) analyse.

En FTO-analyse begynder med en søgning i patentlitteraturen for at finde relevante patenter og patentansøgninger, hvorefter det analyseres, hvorvidt et relevant produkt, fremgangsmåde eller anden ny teknologi udgør en potentiel krænkelse af andres patenter.

## Strategi

Hvis analysen viser, at der er et eller flere patenter, der enten blokerer eller begrænser virksomhedens kommercialisering af ny teknologi, kan virksomheden vælge at købe eller indlicensere patenterne, ændre opfindelsen således at patentets beskyttelsesomfang omgås eller forsøge at ugyldiggøre de relevante patenter.

Om den enkelte virksomhed skal eller kan anvende en af disse muligheder eller en helt fjerde, afhænger af den situation, som virksomheden befinder sig i.

## Beskyttelse af egen teknologi

Hvis en FTO-analyse viser, at der ikke er patentrettigheder, der blokerer mulighederne for at kommercialisere teknologien, bør det undersøges, om den nye teknologi kan patenteres.

Det er i den forbindelse vigtigt at understrege, at såfremt den nye teknologi ikke beskyttes af patentrettigheder, gives opfindelsen fri, og tredjemand kan frit anvende, producere, markedsføre mm. den relevante teknologi. Dette kan i nogle tilfælde give problemer for den enkelte virksomhed senere.

Et eksempel på dette er den situation, hvor en konkurrent, inden virksomheden lancerer sit eget produkt, indleverer en patentansøgning på en tilsvarende eller identisk teknologi. Dermed bringes virksomheden i den situation, at hvis den skal for at kunne udnytte sin egen teknologi, skal udtage licenser, omgå patentets beskyttelsesomfang eller ugyldiggøre patentrettighederne. Dette er i sidste ende en langt mere omkostningskrævende proces end blot at indlevere en patentansøgning.

Et andet problem virksomheden kan møde som følge af manglende patentering er, at virksomhedens produkt må sælges til ikke konkurrencedygtige priser, eftersom konkurrenten frit kan kopiere teknologien og dermed sælge kopiprodukterne til dumpingpriser.

## Konklusion

Uafhængig af hvorvidt den enkelte virksomhed selv vælger at udtage patentrettigheder, kan det anbefales, at alle virksomheder så tidligt som muligt i en udviklingsfase undersøger hvilke patentrettigheder, der eksisterer inden for et givet teknologisk område. I nogle tilfælde er det muligt med mindre produktmodifikationer eller med små licensudgifter til patenthaveren at undgå senere rettighedskonflikter.