

Recente ontwikkelingen

Kristof Roox
Advocaat

Donderdag, 24 februari 2011

Topics

1. *Prima facie* beoordeling in het IE-recht
2. Verhouding stakingsvordering - kort geding
3. Stand van zaken Gemeenschapsoctrooi en Europees Gerecht

1. *Prima facie* beoordeling

- Verschillende actiemogelijkheden (beslag inzake namaak, kort geding, stakingsvordering en bodemprocedure, al dan niet met maatregelen op basis van artikel 19, lid 2 Ger.W.)
- Kort geding blijft bijzonder populair, niettegenstaande het bestaan van de stakingsvordering
- Redenen:
 - Snelle beslissing
 - *Prima facie* beoordeling van het ingeroepen recht/inbreuk
 - Veelal geen mogelijkheid voor een nietigheidsverweer ↔ artikel 3,§4 WMPC (stakingsrechter kan nietigheid of verval van IE-recht vaststellen)
 - Vaak geen belangenafweging (Brussel, 26 oktober 2010)

1. *Prima facie* beoordeling

- Diverse interpretaties van de *prima facie* beoordeling (in octrooizaken):
 - Vz. Kh. Brussel, 18/05/2010 (fluvastatine): “*De herroeping van het litigieus octrooi door de OD van het EOB is een juridisch feit dat weliswaar als niet bindend kan beschouwd worden maar samen met andere gegevens op Europees niveau een voldoende aanwijzing is aangaande de zwakheid van dit octrooi en de ernstige mogelijkheid van vernietiging ervan. Deze prima facie beoordeling leidt ertoe dat geen onbetwistbare rechten kunnen worden verleend aan het EP(...)*”.
 - Brussel, 26/10/2010 (fluvastatine): “*Een schijn van recht betekent dat de octrooihouder aantoont dat haar octrooirechten een voldoende graad van zekerheid hebben in die zin dat de geldigheid ervan op het eerste gezicht naar redelijkheid aannemelijk wordt gemaakt (...) Er moet worden aangenomen dat het Belgisch luik van een EP prima facie geldig is en het nemen van een voorlopige maatregelen ter bescherming van dit octrooi kan rechtvaardigen, zelfs indien dit ernstig wordt betwist, zolang het niet nietig werd verklaard voor een beslissing die in kracht van gewijsde is getreden*”.

1. *Prima facie* beoordeling

- Diverse interpretaties van de *prima facie* beoordeling:
 - Vz. Kh. Antwerpen, 16/11/2010 (GHA/THV): “*In kort geding kunnen enkel maatregelen worden bevolen indien er een voldoende schijn van rechten bestaat die het nemen van de beslissing verantwoordt. Deze schijn moet worden beoordeeld in het licht van de processuele hoedanigheid van de partijen.*”

In kort geding wordt er uitgegaan van een prima facie geldigheid van een gepubliceerd Europees octrooi. De beoordeling omtrent de geldigheid van een octrooi betreft een uitgebreid technisch onderzoek dat doorkruist wordt door de prima facie geldigheid van een Europees octrooi.

De omstandigheden van het geval kunnen echter met zich brengen dat de prima facie geldigheid niet als absoluut kan worden beschouwd en dat de prima facie geldigheid aangetast is. De gevolgen hiervan worden beoordeeld in het licht van de vorderingen die werden ingesteld, in het bijzonder gelet op de processuele hoedanigheid van de partijen.

1. *Prima facie* beoordeling

- Diverse interpretaties van de *prima facie* beoordeling:
 - Antwerpen, 09/01/2011 (co-valsartan): “*Het Hof dient thans na te gaan of N. over voldoende ogenschijnlijke geldige rechten beschikt om het opleggen van een voorlopige verbodsmaatregel te verantwoorden. Hierbij kan het Hof de rechten van de partijen onderzoeken*”.

Aangezien de rechtsgeldigheid van het octrooi niet ernstig wordt betwist, wordt uitgegaan van de rechtsgeldigheid van het EP. De betwisting concentreert zich op de rechtsgeldigheid van het ABC.

In tegenstelling tot een EP, heeft een ABC niet het voorwerp uitgemaakt van een grondig vooronderzoek, en beschikt een ABC derhalve niet over dezelfde intrinsieke kwaliteiten als een EP. Het Hof dient derhalve te onderzoeken of het ABC ogenschijnlijk rechtsgeldig is. Voor het opleggen van de gevraagde verbodsmaatregel dient de ingeroepen titel een voldoende graad van zekerheid te hebben, in de zin dat de geldigheid ervan op het eerste gezicht van redelijkheid aannemelijk wordt gemaakt.”

2. KG vs. stakingsvordering

- Urgentie:
 - Urgentie wordt doorgaans erkend wanneer een onmiddellijke beslissing wenselijk is om schade van een bepaalde omvang, dan wel ernstige ongemakken te voorkomen
 - Men kan toevlucht tot het kort geding nemen wanneer de gewone rechtspleging het geschil niet tijdig zou kunnen beslechten;
- Is een KG (als uitzonderlijk rechtsmiddel) nog mogelijk wanneer in het kader van een stakingsvordering het geschil tijdig zou kunnen worden beslecht?
- Voorbereidende werkzaamheden: toevlucht tot KG *“indien er reeds een gerechtelijke beslissing bestaat over een EP dat België aanduidt”*
- Rechtsleer: KG is niet per definitie uitgesloten ; Wetgever heeft parallelle procedures laten bestaan, maar in principe enkel nog KG in uitzonderlijke omstandigheden

2. KG vs. stakingsvordering

■ Rechtspraak:

- Auteursrecht: Antwerpen, 08/06/1999, A.M. 1999, 387
- Vz. Kh. Brussel, 19/10/2010 (timolol-dorzolamide): *“Dat dergelijke schade niet tijdig kan voorkomen worden in een procedure ten gronde noch door een stakingsprocedure”*
- Brussel, 26/10/2010 (fluvastatine): *“Het Hof oordeelt ten slotte dat een procedure voor een stakingsrechter N. evenmin in de mogelijkheid zou hebben gesteld om tijdig een beslissing te nemen”.*
- Antwerpen, 9/02/2011 (co-valsartan): *“Rekening houdend met mogelijke problemen van aanhangigheid/samenhang (...) bestond er in hoofde van N. geen zekerheid dat er middels een procedure zoals in kort geding tijdig (...) een uitspraak ten gronde zou zijn tussengekomen. Twijfel over de mogelijkheden van de gewone procedure wordt in het voordeel van de eiser opgelost”.*

- Rechtspraak: Quid mogelijkheid om als verweerder een stakingsvordering in te stellen (niet-inbreuk?)

3. Het Gemeenschapsoctrooi

- Lange historiek
- Voorstel van Vo van de EC (06/2010)
 - Talensysteem van het EOB (FR, D, ENG)
 - Indienen in een andere EU-taal is toegelaten voor het bekomen van een indieningsdatum (maar verrekening van vertaalkosten in een later stadium)
 - Automatische machinevertaling (voor informatiedoeleinden)
- Geen compromis mogelijk
 - SP + IT: bezorgdheid om gelijke behandeling talen
 - Anderen: vragen over kostprijs en rechtszekerheid

3. Het Gemeenschapsoctrooi

- Versterkte samenwerking
 - Vraag van 11 Lidstaten voor “enhanced cooperation”
 - Voorstel van de EC (14/12)
 - Inmiddels al 25 Lidstaten die zich bij het verzoek hebben aangesloten
 - Raad Concurrentievermogen 10/03/2011: Voorstel goedkeuring versterkte samenwerking
 - Twee voorstellen van Vo zullen worden uitgewerkt
 - substantiële bepalingen voor het GO
 - taalregeling

4. Het Europees Gerecht

- Het Europees Gerecht voor Gemeenschapsoctrooien en Europese octrooien
 - Ontwerp van Verdrag (EEUPC ; 23/03/2009)
 - Raad Concurrentievermogen: politiek akkoord over de structuur (12/2009)
 - Onduidelijkheid over de rechtsgrond, de derde aanleg en de algemene verenigbaarheid met het VWEU
 - Advies gevraagd aan HvJ (09/07/2009)
 - Zitting 28/05/2010
 - Negatieve opinie van de AG (02/07/2010)
 - Advies wordt verwacht op 08/03/2011