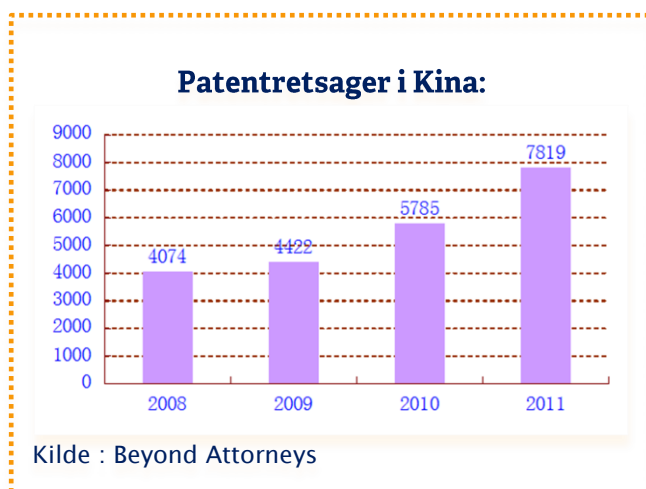


# Kan det overhovedet betale sig at patentere i Kina?

**Kan et udenlandsk firma vinde en sag ved en kinesisk domstol? Det korte svar er ja!**

Af Susanne Høiberg, HØIBERG A/S

Antallet af retssager vedrørende patenter er stigende i Kina, og selvom hovedparten af sagerne kun involverer kinesiske virksomheder, så er der nok sager, hvor den ene part er en udenlandsk virksomhed, til at der kan tegne sig et generelt billede. Og det billede er IKKE at kinesiske virksomheder favoriseres ved domstolene.



Det bør de selvfølgelig heller ikke, og de bør det slet ikke, fordi Kina er medlem af WTO (World Trade Organization) og dermed skal overholde de

internationale TRIPS aftaler, der sætter et basalt regelsæt for opnåelse og håndhævelse af IPR generelt, herunder patenter. Der har dog tidligere været anekdotiske oplevelser, især ved domstole langt fra Beijing, Shanghai og andre store byer, der har givet anledning til en mistanke om, at en lokal virksomhed er blevet favoriseret.

Kinas patentlov er kun lidt over 30 år gammel, og det kinesiske samfund har igennem disse 30 år gennemgået en rivende økonomisk udvikling, som også har haft indflydelse på kinesiske virksomheders brug af patentsystemet. Hvor det for 10 år siden næsten kun var kinesiske universiteter, som udtog patenter, så er langt det største antal patenthavere i Kina i dag kommercielle virksomheder. Og hvor kinesiske virksomheder for år tilbage var mest kendt for deres kopiering af produkter udviklet uden for Kina, så er der i dag også innovation i Kina.

Alt dette har medført mere end en mental ændring i Kina, som blandt andet afspejles af den kurs som udstikkes fra højeste sted i Kina. Det officielle Kina ønsker simpelthen ikke at være et land, hvor

patentrettigheder (og andre IP rettigheder) frit kan krænkes.

### Hvordan gør man, hvis der er krænkelse i Kina?

Først og fremmest skal man som virksomhed starte med at sikre sig, at relevante produkter er beskyttet med patenter og varemærker.

En del af de myter om plagiering i Kina, skyldes i al sin enkelthed sager, hvor den udenlandske virksomhed aldrig i tide fik sørget for relevant beskyttelse.

### Intet patent = ingen beskyttelse

Det er i Kina som i Danmark, at såfremt man ikke har beskyttet sig ved at indlevere en patentansøgning eller brugsmødelansøgning i Kina, så er der ingen rettighed at håndhæve, og alle, også kinesiske virksomheder, må så markedsføre lignende produkter i Kina.

### Kend spillereglerne

Den kinesiske patentlov er udarbejdet med den tyske og europæiske patentlov som forbillede, og lovens tekst ligner i høj grad europæiske patentlove, men praksis er forskellig, og en god kinesisk advokat med erfaring i patenter er en væsentlig medspiller.

En succesfuld retssag kræver *bevis* for krænkelse. Typisk vil det være nødvendigt at påvise en direkte sammenhæng mellem det krænkende produkt og den påståede krænker. I den sammenhæng er det væsentligt at vide, at almindelige vidneudsagn tillægges ringe betydning i kinesiske retssager.

I Kina er det til gengæld normalt at for eksempel fogeden involveres allerede under forberedelse af retssagen til opnåelse af bevis for krænkelsen. Vidneudsagn fra fogeden vil så kunne anvendes som dokumentation.

Kinesiske toldere kan også bidrage, såfremt de krænkende produkter forsøges smuglet ud af Kina.

### Udnyt det fulde spektrum

I Kina kan en krænkelsessag føres enten ved domstolene eller direkte ved den kinesiske patentmyndighed, SIPO. Om det ene eller det andet vælges afhænger i vid udstrækning af behovet for

hurtig afgørelse og sagens kompleksitet, som skitseret herunder, og vurderes derfor sag for sag.

### Fordele ved henholdsvis administrative og domstolssager:

Administrativ krænkelsessag	Retssag
Hurtigere (ofte under et år)	Komplekse sager
Færre omkostninger	Mulighed for erstatning
Sanktioner som forbud, konfiskering, bøder	
Lavere tærskel for bevismateriale	

### Gør som kineserne – indlever brugsmødelansøgninger

I Kina kan man opnå brugsmødelbeskyttelse for produkter, hvorimod patentbeskyttelse også kan opnås for metoder og anvendelser af produkter.

Da kravene til at få beskyttet et produkt ved en brugsmødel er lavere end for patent, er det ganske sædvanligt for kinesiske virksomheder at indlevere en brugsmødelansøgning samtidig med en patentansøgning. En brugsmødelrettighed yder samme beskyttelse som et patent i en retssag, og opnår man senere udstedelse af patent på samme opfindelse, kan man lade brugsmødellet falde bort, idet varigheden for en brugsmødel kun er 10 år, hvorimod et patent gælder i 20 år.



## Susanne Høiberg

CEO, Partner,  
European Patent & Trademark  
Attorney

Kontaktoplysninger:

T: +45 3332 0337

M: +45 2068 7347

shg@hoiberg.com

