

Michael Ritscher / Simon Holzer / André Kasche

Patentrecht

Entwicklungen 2017



Stämpfli Verlag

Stämpfli

Im Rahmen von njus.ch werden alljährlich in einzelnen, separaten Bänden die Entwicklungen des vergangenen Jahres in der Rechtsetzung, der Rechtsprechung und der Literatur eines bestimmten Praxisgebiets aufgezeigt.

Das gesamte Angebot ist auch online unter www.njus.ch und www.swisslex.ch verfügbar.

In der Reihe njus.ch sind Bände über die Entwicklungen in folgenden Gebieten erschienen:

Agrarrecht • Aktienrecht • Datenschutz • Erbrecht • Finanzmarktrecht • Gesellschaftsrecht • Haftpflicht- und Privatversicherungsrecht • Handelsregisterrecht • Internationales Strafrecht und humanitäres Völkerrecht • Internationales Zivilprozessrecht • Kartellrecht • Kauf-, Werkvertrags- und Auftragsrecht • Kennzeichenrecht • Mietrecht • Patentrecht • Personengesellschafts- und GmbH-Recht • Pharmarecht • Raumplanungs-, Bau- und Umweltrecht • Recht der beruflichen Vorsorge • Sachenrecht • Schuldbetreibungs- und Konkursrecht • Sozialversicherungsrecht, Allgemeiner Teil • Telekommunikationsrecht – Recht der audiovisuellen Medien • Stromversorgungsrecht • Unternehmenssteuerrecht • Urheberrecht • Verein – Stiftung – Trust • Zivilprozessrecht

Im Bereich der Rechtsetzung werden bereits beschlossene Änderungen sowie Rechtsetzungsprojekte dargelegt. Im Teil über die Rechtsprechung wird insbesondere eine Darstellung der wichtigsten amtlich und nicht amtlich publizierten Bundesgerichtsentscheidungen geboten. Und bezüglich der Literatur wird nicht nur umfassend auf Neuerscheinungen hingewiesen, sondern es werden von ausgewählten Publikationen auch deren Hauptaussagen zusammengefasst.

njus.ch ermöglicht den Leserinnen und Lesern, in kürzester Zeit auf den neuesten Stand der Entwicklungen in einem bestimmten Rechtsgebiet zu gelangen.

Dr. Michael Ritscher

Dr. iur., LL.M. (Georgetown University), Rechtsanwalt
(Meyerlustenberger Lachenal, Zürich)
Lehrbeauftragter an der Universität Luzern
Handelsrichter am Handelsgericht des Kantons Zürich

Dr. Simon Holzer

Dr. iur., Fürsprecher (Meyerlustenberger Lachenal, Zürich)
Nebenamtlicher Richter am Bundespatentgericht

Dr. André Kasche

Dr. Dipl. Biochem., Europäischer, Schweizer und Deutscher
Patentanwalt (Kasche & Partner AG)

Patentrecht



Stämpfli Verlag

Dieses Buch ist urheberrechtlich geschützt. Jede Form der Weitergabe an Dritte (entgeltlich oder unentgeltlich) ist untersagt. Die Datei enthält ein verstecktes Wasserzeichen, in dem die Daten des Downloads hinterlegt sind.

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Alle Rechte vorbehalten, insbesondere das Recht der Vervielfältigung, der Verbreitung und der Übersetzung. Das Werk oder Teile davon dürfen ausser in den gesetzlich vorgesehenen Fällen ohne schriftliche Genehmigung des Verlags weder in irgendeiner Form reproduziert (z.B. fotokopiert) noch elektronisch gespeichert, verarbeitet, vervielfältigt oder verbreitet werden.

© Stämpfli Verlag AG Bern · 2018
www.staempfliverlag.com

E-Book ISBN 978-3-7272-4490-2

Über unsere Online-Buchhandlung www.staempfishop.com sind zudem folgende Ausgaben erhältlich:

Print ISBN 978-3-7272-4491-9

Judocu ISBN 978-3-0354-1540-7

printed in
switzerland



Vorwort

Auch dieses Jahr berichten wir Ihnen, bereits zum zwölften Mal, über die das schweizerische und das europäische Patentrecht betreffende Gesetzgebung, Rechtsprechung und Literatur des vergangenen Jahres. Und auch dieses Mal durften wir auf die Unterstützung durch Mitarbeitende des IP-Teams von MLL und der Kanzlei Kasche & Partner zählen, namentlich (und in alphabetischer Reihenfolge) Marco Borer, Oliver Horlacher, Robin Landolt, Laura Massei, Shirley Mendelowitsch, Pascal Styger, Alessandro Vanini, Jessica Vicari und Tobias Weber.

Zürich, im Mai 2018

MICHAEL RITSCHER
SIMON HOLZER
ANDRÉ KASCHE

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis (Haupttitel)	XI
Literaturverzeichnis	XVII
I. Einleitung	1
II. Rechtsetzung	3
III. Rechtsprechung	31
IV. Literatur	87

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis (Haupttitel)	XI
Literaturverzeichnis	XVII
I. Einleitung	1
II. Rechtsetzung	3
A. Schweizerische Rechtsetzung.....	3
1. Ordentliche Revision Heilmittelgesetz (2. Etappe)	3
2. Neues Ärzte- und Apothekerprivileg (Art. 9 Abs. 1 Bst. g und h PatG).....	5
3. Neuerungen bei den ergänzenden Schutzzertifikaten (Art. 46a Abs. 4 Bst. h PatG und Art. 140a ff. PatG).....	7
4. Neuerungen im Patentgesetz und der Patentverordnung per 1.1.2017	9
5. Überprüfung der Aufnahmebedingungen nach Patentablauf (Art. 65e KVV).....	9
B. Staatsvertragsrecht mit Geltung für die Schweiz.....	11
1. Ausführungsordnung zum Vertrag über die internationale Zusammenarbeit auf dem Gebiet des Patentwesens (PCT)	11
2. Änderungen der Regeln der Ausführungsordnung zum EPÜ (AO EPÜ) und der Gebührenordnung (GebO)	12
3. Tabellarische Übersicht von Beschlüssen und Mitteilungen zum EPÜ aus dem Jahr 2017	16
C. Rechtsentwicklungen ohne Geltung für die Schweiz	25
III. Rechtsprechung	31
A. Schweizerische Entscheidungen.....	31
1. Recht auf das Patent	31
2. Rechtsbeständigkeit des Patents	32
3. Verletzung des Patents	35
4. Prozessrecht.....	41
5. Ergänzende Schutzzertifikate	53
B. Entscheidungen aus dem europäischen Erteilungsverfahren.....	60
C. Urteile des EuGH und des EFTA-Gerichtshofes	72
D. Ausgewählte Urteile aus Nachbarstaaten	76

IV. Literatur	87
A. Gesamtdarstellungen und Grundlagenwerke	87
B. Bestand/Rechtsbeständigkeit des Patents	94
C. Verletzung/Durchsetzung	97
D. Inhaberschaft/Verwertung	99
E. Verfahren/Prozessrecht	100
F. Biotech	102
G. Schnittstelle zum Kartellrecht	104

Abkürzungsverzeichnis

ABI	Amtsblatt
Abs.	Absatz
ABVEP	Ausführungsbestimmungen zu den Vorschriften über die europäische Eignungsprüfung für zugelassene Vertreter
AEUV	Konsolidierte Fassung des Vertrags über die Arbeitsweise der Europäischen Union, unterzeichnet in Lissabon am 13.12.2007, ABI C 83 vom 30.3.2010
AG	Aktiengesellschaft
AJP	Aktuelle Juristische Praxis (St. Gallen)
AO EPÜ	Ausführungsordnung zum Europäischen Patentübereinkommen vom 7.12.2006 (AO EPÜ 2000, SR 0.232.142.21)
APV	Auslandspreisvergleich
Art.	Artikel
Aufl.	Auflage
B.d.Präs.	Beschluss des Präsidenten (des EPA)
B.d.VR	Beschluss des Verwaltungsrats (des EPA)
BAG	Bundesamt für Gesundheit
BBl	Bundesblatt
BE	Bern
betr.	betreffend
BG	Bundesgesetz
BGer	Bundesgericht
BGH	Bundesgerichtshof
BK	Beschwerdekammer
BPatGer	Eidgenössisches Bundespatentgericht
bspw.	beispielsweise
BVGer	Bundesverwaltungsgericht
bzw.	beziehungsweise
CHF	Schweizer Franken
CMS	<i>Case-Management-System</i>
d.h.	das heisst

Abkürzungsverzeichnis

BPatG DE	Deutsches Bundespatentgericht
ders.	derselbe
Diss.	Dissertation
E.	Erwägung
E-...	Entwurf (für eine Änderung des nachfolgend erwähnten Erlasses)
EDI	Eidgenössisches Departement des Innern
EESR	Erweiterter europäische Recherchenbericht des EPA
EFTA	<i>European Free Trade Association</i> , Europäische Freihandels- assoziation
EG	Europäische Gemeinschaft
EP	Europäisches Patent
ePa	europäische Patentanmeldung
EPA	Europäisches Patentamt
EPG	Einheitliches Patentgericht
EPGÜ	Übereinkommen über ein einheitliches Patentgericht
EPO	Europäische Patentorganisation
EPÜ	Europäisches Patentübereinkommen, revidiert in München am 29.11.2000 (SR 0.232.142.2)
ESZ	Ergänzendes Schutzzertifikat
etc.	<i>et cetera</i>
ETSI	European Telecommunications Standards Institute, Euro- päisches Institut für Telekommunikationsnormen
EU	Europäische Union
EuGH	Gerichtshof der Europäischen Union
EuGVVO	Verordnung (EG) Nr. 44/2001 des Rates vom 22.12.2000 über die gerichtliche Zuständigkeit und die Anerkennung und Voll- streckung von Entscheidungen in Zivil- und Handelssachen, ABl L 12 vom 16.1.2001, Brüssel-I-Verordnung
EUR	Euro
EUV	Konsolidierte Fassung des Vertrags über die Europäische Union, unterzeichnet in Lissabon am 17.12.2007, ABl C 83 vom 30.3.2010
FRAND	<i>Fair, Reasonable and Non-Discriminatory</i> (fair, vernünftig und diskriminierungsfrei)

XII

EWG	Europäische Wirtschaftsgemeinschaft
EWR	Europäischer Wirtschaftsraum
f./ff.	und folgende (Seiten)
Fn.	Fussnote
GebO	Gebührenordnung (des EPA)
GBK	Grosse Beschwerdekammer
HMG	BG über Arzneimittel und Medizinprodukte vom 15.12.2000 (Heilmittelgesetz, SR. 821.12)
Hrsg.	Herausgeber
i.c.	<i>in casu</i>
i.d.R.	in der Regel
i.S.	in Sachen
i.S.v.	im Sinne von
i.V.m.	in Verbindung mit
IGE	Eidgenössisches Institut für Geistiges Eigentum
inkl.	inklusive
insb.	insbesondere
IP	<i>Intellectual Property</i>
IPRG	BG über das internationale Privatrecht vom 18.12.1987 (SR 291)
ISA	Internationale Recherchenbehörde des EPA
Kap.	Kapitel
KLV	Verordnung des EDI über Leistungen in der obligatorischen Krankenpflegeversicherung vom 29.9.1995 (Krankenpflege- Leistungsverordnung, SR 832.112.31)
KVV	Verordnung über die Krankenversicherung vom 27.6.1995 (SR 832.102)
lit.	<i>Litera</i>
LugÜ	Übereinkommen über die gerichtliche Zuständigkeit und die Vollstreckung gerichtlicher Entscheidungen in Zivil- und Han- delssachen vom 16.9.1988 (Lugano-Übereinkommen, SR 0.275.11)
M.d.EPA	Mitteilung des EPA
M.d.GBK	Mitteilung der Grossen Beschwerdekammer (des EPA)