



KFIR

Klagenemnda for industrielle rettigheter

AVGJØRELSE

Sak: 24/00064
Dato: 26. mars 2025

Klager: SFS GROUP AS
Representert ved: Håmsø Patentbyrå AS

Innklaget: PROPULSJONSDESIGN AS
Representert ved: Ikke representert ved fullmektig

Klagenemnda for industrielle rettigheter sammensatt av følgende utvalg:

Sarah Wennberg Svendsen, Anne-Gro Bildøe Imset og Arvid Øvrebø

har kommet fram til følgende

AVGJØRELSE

1 Kort fremstilling av saken:

- 2 Saken gjelder klage på Patentstyrets avgjørelse av 8. april 2024, hvor patent nr. 346521 etter innsigelse fra PROPULSJONSDESIGN AS, ble opphevet, med følgende slutning:

«Patent nr. 346521 oppheves»

- 3 Patentet har tittelen «Oppdrettsmerd med forbedret vannutskifting og fremgangsmåte for å oppnå dette».

- 4 Patent ble meddelt den 19. september 2022. Patenthaver har frafalt det meddelte kravsettet, og har levert et prinsipalt kravsett, og tre subsidiære kravsett, datert 6. juni 2024. Det prinsipale kravsettet har to selvstendige og ni uselvstendige krav. De selvstendige kravene 1 og 10 lyder slik:

1. Merd (1) for oppdrett av fisk, hvor merden (1) danner et øvre parti (10) og et nedre parti (19) og merden (1) flyter i en vannsøyle (99), og hvor merden (1) omfatter:

- et omkransende flytelegeme (11) ved merdens (1) øvre parti (10), og det omkransende flytelegemet (11) er innrettet til å flyte i en vannoverflate (90);

- en innhegning (2) mellom merdens (1) øvre parti (10) og nedre parti (19), hvor innhegningen (2) er lukket i merdens (1) nedre parti (19), og innhegningen (2) danner en innside (21) og en utside (23); og

- en væsketett vegg (5) i merdens (1) øvre parti (10), den væsketette veggen (5) er fastgjort til flytelegemet (11) og strekker seg fra vannoverflaten (90) og nedover i vannsøylen (99), og den væsketette veggen (5) danner et nedre kantparti (59),

karakterisert ved at

- merden (1) er i sitt øvre parti (10) forsynt med i det minste to strømsettere (4) for å tildanne en sirkulær vannstrøm (40) innenfor den væsketette veggen (5);

- strømsetterne (4) forsynes med vann fra et parti innenfor den væsketette veggen (5); og

- merden (1) er innrettet til at en oppadrettet vannstrøm (49) kommer inn i merden (1) i merdens (1) senter i det nedre partiet (19).

10. Framgangsmåte for å danne en oppadrettet, sentral vannstrøm (49) med friskt vann inne i en innhegning (2) i en merd (1) for oppdrett av fisk, hvor merden (1) danner et øvre parti (10) og et nedre parti (19) og merden (1) flyter i en vannsøyle (99), og hvor merden (1) omfatter:

- et omkransende flytelegeme (11) ved merdens (1) øvre parti (10), og det omkransende flytelegemet (11) er innrettet til å flyte i en vannoverflate (90); og

- en innhegning (2) mellom merdens (1) øvre parti (10) og nedre parti (19), hvor innhegningen (2) er lukket i sitt nedre parti (29), og innhegningen (2) danner en innside (21) og en utside (23), karakterisert ved at

- merden (1) forsynes i sitt øvre parti (10) med en væsketett vegg (5) som er fastgjort til flytelegemet (11) og som strekker seg fra vannoverflaten (90) og nedover i vannsøylen (99), og den væsketette veggen (5) danner et nedre kantparti (59);

- den væsketette veggen (5) danner innhegningens (2) innside (21) i innhegningens (2) øvre parti (20);

- merden (1) forsynes i sitt øvre parti (10) med i det minste to strømsettere (4) som forsynes med vann fra et parti innenfor den væsketette veggen (5) for å tildanne en sirkulær vannstrøm (40) innenfor den væsketette veggen (5); og

- den sirkulære vannstrømmen (40) danner et parti i sentrum av merden (1) i merdens nedre parti (19) med et lavere hydrodynamisk trykk enn omgivelsestrykket slik at det friske vannet strømmer inn i merdens (1) senter i det nedre partiet (19) nedenfor kantpartiet (59) og videre oppover i merden (1) i den oppadrettede vannstrømmen (49).

5 Det første subsidiære kravsettet har to selvstendige og ni uselvstendige krav. De selvstendige kravene 1 og 10 lyder slik:

1. Merd (1) for oppdrett av fisk, hvor merden (1) danner et øvre parti (10) og et nedre parti (19) og merden (1) flyter i en vannsøyle (99), og hvor merden (1) omfatter:

- et omkransende flytelegeme (11) ved merdens (1) øvre parti (10), og det omkransende flytelegemet (11) er innrettet til å flyte i en vannoverflate (90);

- en innhegning (2) mellom merdens (1) øvre parti (10) og nedre parti (19), hvor innhegningen (2) er lukket i merdens (1) nedre parti (19), og innhegningen (2) danner en innside (21) og en utside (23); og

- en væsketett vegg (5) i merdens (1) øvre parti (10), den væsketette veggen (5) er fastgjort til flytelegemet (11) og strekker seg fra vannoverflaten (90) og nedover i vannsøylen (99), og den væsketette veggen (5) danner et nedre kantparti (59),

karakterisert ved at

- merden (1) er i sitt øvre parti (10) forsynt med i det minste én, men ikke bare én, strømsetter (4) for å tildanne en sirkulær vannstrøm (40) innenfor den væsketette veggen (5);

- strømsetteren (4) forsynes med vann fra et parti innenfor den væsketette veggen (5); og

- merden (1) er innrettet til at en oppadrettet vannstrøm (49) kommer inn i merden (1) i merdens (1) senter i det nedre partiet (19).

10. Framgangsmåte for å danne en oppadrettet, sentral vannstrøm (49) med friskt vann inne i en innhegning (2) i en merd (1) for oppdrett av fisk, hvor merden (1) danner et øvre parti (10) og et nedre parti (19) og merden (1) flyter i en vannsøyle (99), og hvor merden (1) omfatter:

- et omkransende flytelegeme (11) ved merdens (1) øvre parti (10), og det omkransende flytelegemet (11) er innrettet til å flyte i en vannoverflate (90); og

- en innhegning (2) mellom merdens (1) øvre parti (10) og nedre parti (19), hvor innhegningen (2) er lukket i sitt nedre parti (29), og innhegningen (2) danner en innside (21) og en utside (23), karakterisert ved at

- merden (1) forsynes i sitt øvre parti (10) med en væsketett vegg (5) som er fastgjort til flytelegemet (11) og som strekker seg fra vannoverflaten (90) og nedover i vannsøylen (99), og den væsketette veggen (5) danner et nedre kantparti (59);

- den væsketette veggen (5) danner innhegningens (2) innside (21) i innhegningens (2) øvre parti (20);

- merden (1) forsynes i sitt øvre parti (10) med i det minste én, men ikke bare én, strømsetter (4) som forsynes med vann fra et parti innenfor den væsketette veggen (5) for å tildanne en sirkulær vannstrøm (40) innenfor den væsketette veggen (5); og

- den sirkulære vannstrømmen (40) danner et parti i sentrum av merden (1) i merdens nedre parti (19) med et lavere hydrodynamisk trykk enn omgivelsestrykket slik at det friske vannet strømmer inn i merdens (1) senter i det nedre partiet (19) nedenfor kantpartiet (59) og videre oppover i merden (1) i den oppadrettede vannstrømmen (49).

6 Det andre subsidiære kravsettet har to selvstendige og tretten uselvstendige krav. De selvstendige kravene 1 og 12 lyder slik:

1. Merd (1) for oppdrett av fisk, hvor merden (1) danner et øvre parti (10) og et nedre parti (19) og merden (1) flyter i en vannsøyle (99), og hvor merden (1) omfatter:

- et omkransende flytelegeme (11) ved merdens (1) øvre parti (10), og det omkransende flytelegemet (11) er innrettet til å flyte i en vannoverflate (90);

- en innhegning (2) mellom merdens (1) øvre parti (10) og nedre parti (19), hvor innhegningen (2) er lukket i merdens (1) nedre parti (19), og innhegningen (2) danner en innside (21) og en utside (23); og

- en væsketett vegg (5) i merdens (1) øvre parti (10), den væsketette veggen (5) er fastgjort til flytelegemet (11) og strekker seg fra vannoverflaten (90) og nedover i vannsøylen (99), og den væsketette veggen (5) danner et nedre kantparti (59),

karakterisert ved at

- merden (1) er i sitt øvre parti (10) forsynt med i det minste tre strømsettere (4) for å tildanne en sirkulær vannstrøm (40) innenfor den væsketette veggen (5);

- strømsetterne (4) forsynes med vann fra et parti innenfor den væsketette veggen (5); og

- merden (1) er innrettet til at en oppadrettet vannstrøm (49) kommer inn i merden (1) i merdens (1) senter i det nedre partiet (19).

12. Framgangsmåte for å danne en oppadrettet, sentral vannstrøm (49) med friskt vann inne i en innhegning (2) i en merd (1) for oppdrett av fisk, hvor merden (1) danner et øvre parti (10) og et nedre parti (19) og merden (1) flyter i en vannsøyle (99), og hvor merden (1) omfatter:

- et omkransende flytelegeme (11) ved merdens (1) øvre parti (10), og det omkransende flytelegemet (11) er innrettet til å flyte i en vannoverflate (90); og

- en innhegning (2) mellom merdens (1) øvre parti (10) og nedre parti (19), hvor innhegningen (2) er lukket i sitt nedre parti (29), og innhegningen (2) danner en innside (21) og en utside (23), karakterisert ved at

- merden (1) forsynes i sitt øvre parti (10) med en væsketett vegg (5) som er fastgjort til flytelegemet (11) og som strekker seg fra vannoverflaten (90) og nedover i vannsøylen (99), og den væsketette veggen (5) danner et nedre kantparti (59);

- den væsketette veggen (5) danner innhegningens (2) innside (21) i innhegningens (2) øvre parti (20);

- merden (1) forsynes i sitt øvre parti (10) med i det minste tre strømsettere (4) som forsynes med vann fra et parti innenfor den væsketette veggen (5) for å tildanne en sirkulær vannstrøm (40) innenfor den væsketette veggen (5); og

- den sirkulære vannstrømmen (40) danner et parti i sentrum av merden (1) i merdens nedre parti (19) med et lavere hydrodynamisk trykk enn omgivelsestrykket slik at det friske vannet strømmer inn i merdens (1) senter i det nedre partiet (19) nedenfor kantpartiet (59) og videre oppover i merden (1) i den oppadrettede vannstrømmen (49).

7 Det tredje subsidiære kravsettet har to selvstendige og elleve uselvstendige krav. De selvstendige kravene 1 og 11 lyder slik:

1. Merd (1) for oppdrett av fisk, hvor merden (1) danner et øvre parti (10) og et nedre parti (19) og merden (1) flyter i en vannsøyle (99), og hvor merden (1) omfatter:

- et omkransende flytelegeme (11) ved merdens (1) øvre parti (10), og det omkransende flytelegemet (11) er innrettet til å flyte i en vannoverflate (90);

- en innhegning (2) mellom merdens (1) øvre parti (10) og nedre parti (19), hvor innhegningen (2) er lukket i merdens (1) nedre parti (19), og innhegningen (2) danner en innside (21) og en utside (23); og

- en væsketett vegg (5) i merdens (1) øvre parti (10), den væsketette veggen (5) er fastgjort til flytelegemet (11) og strekker seg fra vannoverflaten (90) og nedover i vannsøylen (99), og den væsketette veggen (5) danner et nedre kantparti (59),

karakterisert ved at

- merden (1) er i sitt øvre parti (10) forsynt med i det minste fire strømsettere (4) for å tildanne en sirkulær vannstrøm (40) innenfor den væsketette veggen (5);

- strømsetterne (4) forsynes med vann fra et parti innenfor den væsketette veggen (5); og

- merden (1) er innrettet til at en oppadrettet vannstrøm (49) kommer inn i merden (1) i merdens (1) senter i det nedre partiet (19).

11. Framgangsmåte for å danne en oppadrettet, sentral vannstrøm (49) med friskt vann inne i en innhegning (2) i en merd (1) for oppdrett av fisk, hvor merden (1) danner et øvre parti (10) og et nedre parti (19) og merden (1) flyter i en vannsøyle (99), og hvor merden (1) omfatter:

- et omkransende flytelegeme (11) ved merdens (1) øvre parti (10), og det omkransende flytelegemet (11) er innrettet til å flyte i en vannoverflate (90); og

- en innhegning (2) mellom merdens (1) øvre parti (10) og nedre parti (19), hvor innhegningen (2) er lukket i sitt nedre parti (29), og innhegningen (2) danner en innside (21) og en utside (23), karakterisert ved at

- merden (1) forsynes i sitt øvre parti (10) med en væsketett vegg (5) som er fastgjort til flytelegemet (11) og som strekker seg fra vannoverflaten (90) og nedover i vannsøylen (99), og den væsketette veggen (5) danner et nedre kantparti (59);

- den væsketette veggen (5) danner innhegningens (2) innside (21) i innhegningens (2) øvre parti (20);

- merden (1) forsynes i sitt øvre parti (10) med i det minste to strømsettere (4) som forsynes med vann fra et parti innenfor den væsketette veggen (5) for å tildanne en sirkulær vannstrøm (40) innenfor den væsketette veggen (5); og

- den sirkulære vannstrømmen (40) danner et parti i sentrum av merden (1) i merdens nedre parti (19) med et lavere hydrodynamisk trykk enn omgivelsestrykket slik at det friske vannet strømmer inn i merdens (1) senter i det nedre partiet (19) nedenfor kantpartiet (59) og videre oppover i merden (1) i den oppadrettede vannstrømmen (49).

8 Det fremgår av Patentstyrets avgjørelse at følgende mothold er trukket frem under søknads- og innsigelsesbehandlingen:

D1: NO 341377 B1 «Oppdrettsmerd for fisk, samt framgangsmåte for avlusing i en oppdrettsmerd»

D2: NO 342818 B1

D3: NO 165901 B

D4: NO 343181 B1

O1: NO 341377 B1 (samme som D1)

O2: NO 342948 B1 «System og fremgangsmåte for tilførsel og behandling av vann i en merd»

O3: «Notat om bruk av pumpe i merd med luseskjørt (Rev. 2020)»

O4: «Fiskevelferd i Aquatraz: -Bedre forhold i stive løsninger?», Tekmar, 2018.12.05

- 9 Klage på Patentstyrets avgjørelse ble mottatt den 6. juni 2024. Klagen ble oversendt til Klagenemnda for videre behandling den 5. juli 2024.

10 Grunnene for Patentstyrets vedtak er oppsummert som følger:

- Det primære kravsettet, og de tre subsidiære kravsettene, er endret i strid med patentloven § 13. Patentet oppheves.
- Basisdokumentene gir bare grunnlag for endring til minst én og minst fire strømsettere (4). Alle andre angitte antall strømsettere i intervallet mellom «i det minste én strømsetter (4)» i de meddelte kravene og «i det minste fire strømsettere» vil utgjøre tilfeldige utvalg som ikke kan godtas, jf. patentretningslinjene (pr.), del C, kapittel VII, punkt 3.4, første og andre avsnitt. Det prinsipale kravsettet og subsidiært kravsett 1 – 3 er i strid med patentloven § 13, da ingen av dem er begrenset til minst fire strømsettere. I det første subsidiære kravsettet er det angitt at merden er «forsynt med i det minste én, men ikke bare én, strømsetter». Dette er en omskrivning av «forsynt med i det minste to strømsettere», og kan ikke leses som «forsynt med i det minste én strømsetter».
- Beskrivelsen og kravene i basisdokumentene tallfester ikke antallet strømsettere, utover at «strømsettere 4» er nevnt i flertall på side 11, linje 31, og at «i det minste én strømsetter (4)» er angitt i krav 1 og 10.
- Samtlige av figurene i basisdokumentene som viser strømsettere viser fire, men én av dem (den nærmeste i tegningsplanet) er utelatt fra utsnittene i figur 3 - 6 og 9 - 11, og to av dem (den diametralt nærmeste og bakerste i tegningsplanet) er utelatt i utsnittene i figur 13 og 14. Utsnittene i figurene som viser to eller tre strømsettere gir ikke grunnlag for å hevde at disse utførelsesformene er begrenset til to, henholdsvis tre strømsettere.
- Patentvernets omfang ved de nye kravsettene er ikke utvidet i forhold til kravene i det meddelte patentet, jf. patentloven § 19 andre ledd.

- På bakgrunn av at kravsettene ikke oppfyller kravene i patentloven § 13 er det ikke grunnlag for å vurdere om de oppfyller kravene til nyhet og oppfinnelseshøyde, jf. patentloven § 2.

11 Klager har for Klagenemnda i korte trekk gjort gjeldende:

- Patentet skal opprettholdes i endret form med kravene i det prinsipale kravsettet, eller de subsidiære kravsettene 1 – 3.
- Det prinsipale kravsettet kan godtas. Basisdokumentene viser entydig en merd med fire strømsettere. Støtte for endringen finnes i figur 13 og 14. Det kan skje supplerings av trekk som en fagperson uten videre kunne utlede av fagets alminnelige kunnskap, jf. EPOs avgjørelse i sak G1/93, omtalt i Stenvik Patentrett side 81/82. En presisering av kravene til to strømsettere gir ikke noen ytterligere teknisk effekt i forhold til én strømsetter eller i forhold til fire strømsettere. Det gir heller ikke noen fordel til patenthaver.
- I vanlig språkbruk vil «i det minste én» forstås som to, tre, fire osv. Det er også direkte og umiddelbart åpenbart for fagpersonen at «i det minste én strømsetter» omfatter to strømsettere, og at en endring til «i det minste to strømsettere» kun forandrer intervallets nedre grense.
- Fagpersonen kan i sin tolkning av figurene legge mer i dem enn det som er direkte vist, basert på annen informasjon i beskrivelse og krav, jf. Borgarting lagmannsrett sin dom 22-180344ASD-BORG/02. Fagpersonen vil av kravene forstå at det skal være «i det minste én strømsetter», og fagpersonen vil av figurene se at det er vist fire strømsettere. Fagpersonen vil av dette naturlig tolke at det kan være to eller tre strømsettere i merden.
- Det første subsidiære kravsettet ble med endringen negativt avgrenset, jf. patentretningslinjene Del C, kapittel III, punkt 4.13 b. Patentstyret har ikke vurdert om vilkåret for negativ avgrensning er til stede, og avgjørelsen er derfor mangelfull.
- Det andre subsidiære kravsettet er godtakbart, av samme grunner som for det prinsipale kravsettet. Støtte for endringene finnes i figurene 2 og 12.
- Det tredje subsidiære kravsettet er godtakbart. Kravsettet er ikke identisk med det tredje subsidiære kravsettet fremmet for Patentstyret. Støtte for endringene finnes i figur 2 og 12, og at det i beskrivelsen er det på side 12, linje 1 er angitt et uspesifisert antall i flertall av strømsettere.
- Det prinsipale og de subsidiære kravsettene oppfyller kravet til nyhet og oppfinnelseshøyde, jf. patentloven § 2.

12 Innklagede har for Klagenemnda i korte trekk gjort gjeldende:

- Innklagede har ikke inngitt tilsvaer.

13 Klagenemnda skal uttale:

14 Klagenemnda er kommet til et annet resultat enn Patentstyret.

- 15 Sakens overordnede spørsmål er om vilkårene for å oppheve patent nr. 346521 (heretter kalt «stridspatentet») er oppfylt, jf. patentloven § 25 første ledd.
- 16 Patenterbarhetsvilkårene i patentloven er i det vesentlige sammenfallende med de som følger av Den europeiske patentkonvensjonen (EPC) av 5. oktober 1973. Norge ratifiserte konvensjonen i 2007. Konvensjonen og praksis fra Den europeiske patentorganisasjonen (EPO) har derfor betydning ved tolkningen av patentlovens bestemmelser, jf. for eksempel Rt-2008-1555 Biomar avsnitt 34 og 51 og Rt-2009-1055 Donepezil avsnitt 26.
- 17 Etter patentloven § 13 må en søknad om patent ikke endres slik at det søkes patent på noe som ikke «fremgikk» av søknaden da den ble inngitt, det vil si søknadens basisdokumenter, jf. patentforskriften § 20 andre ledd. Søknadens basisdokumenter er beskrivelsen av oppfinnelsen med tilhørende tegninger og patentkrav, som leveres senest den dagen søknaden ble eller skal anses levert, jf. patentforskriften § 4. Vurderingstemaet er «om endringen entydig og utvetydig kan utledes fra søknaden», jf. flertallets syn i TOSLO-2017-159699, under overskriften «Ugyldighet grunnet ulovlige endringer – rettslige utgangspunkter». Dette innebærer at oppfinnelsen «må ha fremgått – i det minste implisitt – av basisdokumentene. Den må ligge innenfor det en fagperson kan slutte seg til på grunnlag av basisdokumentene, ved hjelp av fagets alminnelige kunnskap», jf. Stenvik, Patentrett (2020) side 80 – 81, med videre henvisninger.
- 18 Klagenemnda er kommet til at det prinsipale kravsettet, og det første og andre subsidiære kravsettet, inneholder endringer som ikke fremgikk av søknaden da den ble inngitt, jf. patentloven § 13. Endringene i det tredje subsidiære kravsettet kan godtas.
- 19 Endringene i kravsettene angår antall strømsettere merden er forsynt med. Det prinsipale kravsettet er endret ved at antall strømsettere er angitt å være «i det minste to». I det første subsidiære kravsettet er antall strømsettere angitt å være «i det minste én, men ikke bare én», i det andre subsidiære kravsettet er antallet angitt som «i det minste tre», og i det tredje subsidiære kravsettet er antallet «i det minste fire».
- 20 Kravsettene angir antallet strømsettere som åpne intervaller, ved at det er angitt «minst» et visst antall strømsettere. Ved en endring av et intervall kan ikke det nye intervallet være tilfeldig valgt, men det må fremgå, i det minste implisitt av basisdokumentene, jf. Oslo

tingretts dom av 11. juli 2016 (TOSLO-2016-14749), som henviser til patentretningslinjene del C, kapittel VII, punkt 3.4.

- 21 På bakgrunn av endringene i kravsettene er spørsmålet Klagenemnda skal ta stilling til hvilket antall strømsettere søknadens basisdokumenter gir støtte for at merden kan forsynes med.
- 22 I basisdokumentenes kravsett er det i krav 1 og 10 angitt at merden er forsynt med «i det minste én» strømsetter. Det samme fremgår flere steder i basisdokumentenes beskrivelse, se for eksempel side 1 linje 5 – 6, og side 3 linje 14. Med unntak av at ordet «strømsettere» i flertall er angitt på side 11 linje 31 i beskrivelsen, er det i kravene og beskrivelsens tekst kun angitt at antall strømsettere er «i det minste én».
- 23 Basisdokumentenes tegninger inneholder 12 figurer som viser utsnitt av merden fra forskjellige vinkler, hvor figur 2 og 12 viser merden sett ovenfra, med fire synlige strømsettere.
- 24 Figur 3 – 6, og 9 – 11 viser et utsnitt av merden sett fra siden, med tre synlige strømsettere. Klagenemnda er enig med Patentstyret i at det ikke er støtte i disse figurene for at antallet strømsettere er minst tre, slik det er angitt i det andre subsidiære kravsettet. Etter Klagenemndas syn må disse figurene forstås slik at merden har fire strømsettere, men at vinkelen i utsnittet gjør at bare den fremre av strømsetterne, den som er plassert i midten, synes. Klagenemnda viser i denne sammenheng også til at det i beskrivelsen på side 8 linje 4 står at figur 12 viser et toppriss av det samme som i figur 10. Figur 12 viser som nevnt merden ovenfra, med fire strømsettere, som tilsier at figurene 3 – 6, 9, og 11, som viser merden fra siden med tre strømsettere synlig, kun gir støtte for en angivelse av fire strømsettere.
- 25 Etter Klagenemndas syn gir basisdokumentene etter dette støtte for angivelser av at merden har minst én, minst fire, eller akkurat fire, strømsettere. At figur 13 og 14 kun har to synlige strømsettere endrer ikke Klagenemndas konklusjon. Ifølge patentbeskrivelsen viser figur 13 «merden som vist i figur 7», og figur 14 viser «merden som vist i figur 11». Figur 11 gir som nevnt støtte for en angivelse av fire strømsettere, og Klagenemnda legger derfor til grunn at figur 14 ikke er begrenset til to strømsettere, jf. avsnitt 24. Når det gjelder figur 7 viser ikke denne noen strømsettere. Ifølge beskrivelsen viser figur 7 merden i henhold til tredje utførelsesform, som heller ikke angir et antall strømsettere. Klagenemnda finner derfor at figur 13 ikke gir støtte for en angivelse av to strømsettere.
- 26 Klagenemnda er ikke enig med klager i at formuleringen «i det minste én» strømsetter i basisdokumentene, også vil omfatte to strømsettere. En slik endring vil etter Klagenemndas syn utgjøre et tilfeldig utvalg fra et intervall, og er ikke tillatt, jf. patentretningslinjene del C, kapittel VII, punkt 3.4. En endring til «minst to» strømsettere er etter Klagenemndas oppfatning heller ikke en supplerings av trekk som fagpersonen uten videre kunne utlede av fagets alminnelige kunnskap, slik klager har anført.

- 27 Etter Klagenemndas syn må det første subsidiære kravsettets angivelse av antallet strømsettere som «i det minste én, men ikke bare én» forstås som «i det minste to», tilsvarende som i det prinsipale kravsettet. Denne negative avgrensningen definerer etter Klagenemndas syn ikke kravets gjenværende gjenstand tydeligere og mer konsist enn ved den positive angivelsen, og er derfor heller ikke tillatelig, jf. patentretningslinjene del C, kapittel III, punkt 4.13. Etter Klagenemndas oppfatning er ikke de motholdte publikasjonene irrelevante for vurderingen av oppfinnelseshøyde, og den negative avgrensningen kan heller ikke tillates på dette grunnlaget, jf. patentretningslinjene del C, kapittel III, punkt 4.13.
- 28 Klagenemnda er på denne bakgrunn kommet til at angivelsen av antall strømsettere i det primære kravsettet og det første og andre subsidiære kravsettet ikke er minst én, minst fire eller akkurat fire, og derfor mangler støtte i basisdokumentene, jf. patentloven § 13. Det er imidlertid støtte for endringen i det tredje subsidiære kravsettet, hvor antall strømsettere er angitt å være «i det minste fire». Et intervall som er åpent i den ene enden er det støtte for i basisdokumentene, ved angivelsen av «i det minste én» strømsetter. Dette følger av basisdokumentenes krav 1. Antallet fire strømsettere følger av basisdokumentenes tegninger. Kombinasjonen «i det minste fire» vil derfor være akseptabel. I det tredje subsidiære kravsettet inngitt til Patentstyret stod det «i det minste fire strømsettere» i krav 1 og «i det minste to strømsettere» i krav 11. Dette ble ikke akseptert av Patentstyret. I det tredje subsidiære kravsettet inngitt til Klagenemnda er trekket «i det minste fire strømsettere» tatt inn i både i krav 1 og 11, slik at kravsettet nå oppfyller vilkåret i patentloven § 13.
- 29 Klagenemnda er enig med Patentstyret i at patentvernets omfang ved de nye kravsettene ikke er utvidet i forhold til kravene i det meddelte patentet, jf. § 19 andre ledd.
- 30 På denne bakgrunn tas klagen til følge, og Patentstyrets vedtak oppheves. Saken sendes tilbake til Patentstyret for vurdering av nyhet og oppfinnelseshøyde, jf. patentloven § 2.

Det avsies slik

Slutning

1. Klagen tas til følge.
2. Saken sendes tilbake til Patentstyret for vurdering av nyhet og oppfinnelseshøyde, jf. patentloven § 2.

Sarah Wennberg Svendsen
(sign.)

Anne-Gro Bildøe Imset
(sign.)

Arvid Øvrebø
(sign.)