

Mål nr 91-050

P.ans. 8504296-8

PATENTBESVÄRSRÄTTENS

DOM

meddelad den _____ med anledning av besvär över Patent- och registreringsverkets härvid fogade beslut.

Klagande: Albihn West AB (invändare)

Ombud: Göran Bergqvist

Motpart: Sandvik AB (sökande)

Ombud: Kjell Eriksson

Målet gäller: Patent på "Väghyvelskär samt anordning och förfarande vid bearbetning av vägytor".

YRKANDEN

I besvären yrkar invändaren att ansökningen avslås.

Sökanden vidhåller patentansökningen med nya patentkrav inkomna den 31 mars 1992.

I målet har hållits muntlig förhandling.

Patentbesvärsrätten undanröjer överklagade beslutet och avslår ansökningen.

SKÄL

Förevarande ansökan avser bearbetning av vägytor med maskin och innefattar enligt patentkraven dels ett hyvelskär, dels en anordning och dels ett förfarande, samtliga inriktade på sådan bearbetning.

Hyvelskäret enligt det självständiga kravet 1 är avsett att fastsättas på ett hyvelblad och består väsentligen av ett flertal sida vid sida i skäret roterbart monterade verktyg anordnade att utföra bearbetning av vägytan. - Anordningen enligt det självständiga kravet 6 består huvudsakligen av ett hyvelskär med den uppbyggnad som framgår av kravet 1, varvid verktygen är anordnade att rotera relativt vägytan. - Förfarandet enligt det självständiga kravet 8 slutligen innebär väsentligen att ett flertal i en rad anordnade roterbara verktyg framföres längs vägytan under en vinkel av mellan 30° och 40° med maskinens rörelseriktning, varigenom verktygen på grund av anliggning mot vägytan bibringas en rotation kring sin längdaxel.

Såsom exempel på bearbetning nämns i såväl patentkrav som beskrivning isrivning av vägar och hyvling av grusvägar. Vad beträffar hyvlingen framgår härvid närmare av beskrivningen att det i förevarande fall inte är fråga om konventionell väghyvling där avverkning av material i vägytan sker genom skärande bearbetning. I stället avverkas materialet i väsentlig grad i vägytan genom krossning under rullning av materialet.

Invändaren har som grund för sitt yrkande om avslag i första hand gjort gällande att prov under 1968 eller 1969 i bl.a. staten Washington, U.S.A med vissa av företaget Kennametal Inc., U.S.A tillverkade isrivningsblad liksom senare uppställning av ifrågavarande isrivningsblad i garage och liknande skulle föregripa de patentsökta uppfinningarna. Invändaren har härvid huvudsakligen åberopat protokoll med tillhörande bilagor från ett vid The Federal Court of Canada den 5 oktober 1989 hållet vittnesförhör i ett där anhängigt mål.

Sökanden har bestritt att den av invändaren åberopade öppna utövningen skall anses styrkt.

Patentbesvärsträtten finner vid en samlad bedömning av den förebragta bevisningen det icke styrkt att vare sig de föregivna proven eller uppställningen skett öppet, dvs. på ett sådant sätt att en obestämd krets av personer därigenom kunnat skaffa sig kunskap om de aktuella isrivningsbladen. Någon patenthindrande omständighet har sålunda ej uppkommit till följd av det av invändaren i nämnda avseende åberopade.

Genom den i målet av invändaren åberopade amerikanska patentskriften 3 519 309 är ett i en hållare roterbart anordnat verktyg för markbearbetning av det slag som kommer till användning vid bearbetning av vägytor enligt förevarande patentansökan förut känt. Som exempel på användningsområde för ett sådant verktyg, som till följd av lämplig inriktning vid bearbetningen härvid avses rotera, nämns i patentskriften tänder till "scarifiers". Sökanden har härvid gjort gällande att med "scarifier" skall i detta sammanhang förstås maskiner av den typ som medelst skärande bearbetning med en roterande verktygsförsedd vals avlägsnar utslitna asfaltskikt från vägbanor, s.k. asfaltfräsning. Emellertid framgår av den i målet av invändaren likaledes åberopade amerikanska patentskriften 4 354 321 att "scarifying" kan utföras med ett "scarifier blade" som vid sin nedre kant har tänder eller liknande. Av patentskriften framgår också att en känd väghyvelutrustning (maskin) inbegriper ett sådant, framtill på utrustningen löstagbart monterat "scarifier blade" följt av ett hyvelblad. Sökanden har med anledning av patentskriften bl.a. anfört att "scarifier" kan betyda två olika ting, nämligen å ena sidan en asfaltfräsmaskin och å andra sidan en frontrivare enligt denna patentskrift. Enligt sökanden har förevarande ansökan ingenting med "scarifier" att göra och hyvelblad får sålunda ej förväxlas med "scarifier".

Patentbesvärsträtten – som noterar att "scarifier" enligt exempelvis E. Engström Engelsk-Svensk Teknisk Ordbok, 13:e upplagan 1978 betyder "rivare (vägb), markberedningsharv" – har ingen anledning att betvivla riktigheten av sökandens påstående att "scarifier" kan ha de två angivna skilda betydelserna. Däremot kan sökandens påstående att en "scarifier" enligt förstnämnda amerikanska patentskrift 3 519 309 skulle utgöras av en asfaltfräs med roterande trumma ej vinna tilltro. Enligt Patentbesvärsträttens mening finns det ingenting som stöder en sådan tolkning. Patentskriften

innehåller ej heller någonting som utesluter att det är en frontrivare eller liknande som avses. Det förhåller sig ju däremot uppenbarligen så att en frontrivare eller liknande uppvisar större likhet i konstruktivt och funktionellt hänseende med övriga som exempel i patentskriften i det aktuella sammanhanget nämnda maskiner (digging buckets, ditchers and the like) än en roterande asfaltfräs.

Utredningen i målet får alltså anses ge vid handen att det för fackmannen framstår som uppenbart att vid en före dagen för förevarande ansökan känd maskin för bearbetning av vägytor innefattande ett löstagbart monterat blad med ett flertal däri anordnade verktyg i form av fasta tänder vilka utför bearbetning av vägytan (se amerikanska patentskriften 4 354 321) dessa verktyg kan utbytas mot roterbart monterade tänder av likaledes förut känt slag (se amerikanska patentskriften 3 519 309).

Vid angivna förhållanden och med beaktande även av det faktum att bearbetningen av vägytan på sätt som avses i förevarande ansökan inte innebär hyvling med avverkning genom skärande bearbetning men däremot kan innebära rivning (isrivning) av vägar och följaktligen benämningen "hyvelskär" framstår som oegentlig kan den uppfinning som framgår av patentkravet 1 inte anses uppfylla fordringarna för patenterbarhet enligt 2 § patentlagen.

Av skäl likartade dem som anförts vad gäller den med patentkravet 1 avsedda uppfinningen kan ej heller anordningen enligt patentkravet 6 anses avse något patenterbart.

Då hinder för bifall till ansökningen sålunda föreligger skall denna avslås.

Björn Pernold

Göran Andersson
Referent

Eva Hagström

Per-Åke Schulze

Enhälligt

BESVÄRSHÄNVISNING, se bilaga (Formulär A)