

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----------|
| Inhaltsübersicht | V |
| Vorwort | 1 |
| Einführung | 3 |
| A. US-amerikanisches Lizenzkartellrecht..... | 7 |
| I. Grundzüge des amerikanischen Lizenzkartellrechts..... | 7 |
| 1. Historischer Aufriss..... | 7 |
| 2. Die Stellung des <i>Intellectual Property Antitrust</i> im US-Kartellrecht | 10 |
| 3. Rechtsquellen | 11 |
| a) <i>Statutes</i> | 12 |
| b) <i>Guidelines</i> | 13 |
| 4. <i>Rule of reason</i> und <i>per se</i> -Verbote..... | 14 |
| 5. <i>Ancillary restraints</i> -Theorie | 18 |
| II. Wettbewerbsverstöße nach Section 1 <i>Sherman Act</i> | 20 |
| 1. Grundsatz | 20 |
| 2. Antitrust Guidelines for the Licensing of Intellectual Property | 21 |
| a) Entstehungsgeschichte | 21 |
| b) Funktionsweise | 24 |
| c) Anwendungsbereich..... | 24 |
| d) Die Grundprinzipien der Guidelines | 25 |
| (a) Vergleichbarkeit von Immaterialgüterrechten mit sonstigen Formen des Eigentums | 25 |
| (b) Immaterialgüterrechte verleihen nicht notwendigerweise Marktmacht | 26 |
| (c) Wettbewerbsfördernde Wirkungen von Lizenzverträgen | 28 |
| 3. Relevante Märkte | 29 |
| a) Produktmarkt | 29 |
| b) Technologiemarkt | 31 |
| c) Innovationsmarkt | 32 |
| 4. Horizontale und vertikale Vereinbarungen | 33 |
| 5. Marktanteilsberechnung | 36 |
| 6. Wirkungsweise | 36 |
| a) <i>Antitrust Safety Zone</i> | 37 |
| (a) Der kartellrechtlich unbedenkliche Bereich | 37 |
| (i) Produktmarkt..... | 39 |
| (ii) Technologiemarkt | 39 |

| | |
|---|-----------|
| (iii) Innovationsmarkt | 40 |
| (b) Zeitlicher Aspekt der <i>safety zone</i> -Voraussetzungen | 40 |
| b) Rechtsfolgen | 40 |
| c) Der Beurteilungsmassstab für Lizenzvereinbarungen ... | 41 |
| 7. Lizenzvertragliche Klauseln..... | 42 |
| a) Horizontale Beschränkungen..... | 43 |
| b) Vertikale Mindestpreisbindung..... | 43 |
| c) Kopplungsvereinbarungen | 44 |
| d) Ausschliesslichkeitsbindungen | 45 |
| e) Rückgewährverpflichtungen..... | 46 |
| f) Nichtangriffsverpflichtungen..... | 46 |
| g) Kreuzlizenzen | 46 |
| h) Pools | 47 |
| i) Erwerb von Immaterialgüterrechten | 47 |
| j) <i>Reverse Payment Settlements</i> | 47 |
| 8. Vergleich zwischen Antitrust und <i>IP-Antitrust</i> | 48 |
| III. Wettbewerbsverstösse nach Section 2 <i>Sherman Act</i> | 51 |
| 1. Grundsatz | 51 |
| 2. Verhältnis von Section 2 <i>Sherman Act</i> zum Lizenzkartellrecht..... | 53 |
| 3. Relevante Märkte | 55 |
| 4. Fallgruppen..... | 55 |
| a) Einsatz von Marktmacht auf angrenzenden Märkten (<i>monopoly leveraging</i>)..... | 56 |
| b) Lizenzverweigerungen..... | 57 |
| c) Die <i>essential facilities</i> -Doktrin | 60 |
| d) Mit Normung und Standards verbundene Kartellrechtsprobleme..... | 62 |
| e) Weitere Formen missbräuchlichen Verhaltens | 64 |
| 5. Verhältnis von Section 1 und Section 2 <i>Sherman Act</i> zueinander | 65 |
| B. Europäisches Lizenzkartellrecht..... | 67 |
| I. Grundzüge des europäischen Lizenzkartellrechts..... | 68 |
| 1. Historischer Aufriss..... | 68 |
| 2. Eckpunkte des modernen europäischen Kartellverfahrensrechts | 78 |
| 3. Rechtsquellen | 79 |
| a) Primärrecht..... | 79 |
| b) Sekundärrecht | 80 |
| c) Leitlinien und Bekanntmachungen | 80 |
| 4. Ziele der europäischen Wettbewerbsordnung | 82 |

| | |
|--|-----|
| II. Wettbewerbswidrige Vereinbarungen | 86 |
| 1. Grundsatz | 86 |
| 2. Die Anwendung von Art. 101 Abs. 1 AEUV..... | 89 |
| a) Tatbestandsmerkmale | 89 |
| (a) Vereinbarungen, Beschlüsse und aufeinander abgestimmte Verhaltensweisen | 89 |
| (b) Wettbewerbsbeschränkung..... | 90 |
| (c) Bezwecken oder Bewirken der Wettbewerbsbeschränkung..... | 91 |
| (d) Zwischenstaatlichkeitsklausel | 92 |
| (e) Spürbarkeit | 94 |
| b) Nebenabreden | 96 |
| 3. Die Anwendung der Legalausnahme von Art. 101 Abs. 3 AEUV..... | 97 |
| a) Tatbestandsmerkmale | 98 |
| (a) Effizienzgewinne..... | 98 |
| (b) Angemessene Beteiligung der Verbraucher | 100 |
| (c) Unerlässlichkeit | 101 |
| (d) Keine Ausschaltung des Wettbewerbs | 102 |
| b) Zusammenspiel von Primär- und Sekundärrecht | 104 |
| (a) Vereinbarkeit von Primär- und Sekundärrecht | 104 |
| (b) Gruppenfreistellungsverordnungen im Legalausnahmesystem..... | 105 |
| 4. Technologietransfer-Gruppenfreistellungsverordnung | 107 |
| a) Entstehungsgeschichte | 107 |
| b) Funktionsweise | 110 |
| c) Anwendungsbereich..... | 110 |
| (a) Sachlicher Anwendungsbereich | 110 |
| (i) Die Vereinbarung..... | 113 |
| (ii) Die Parteien..... | 113 |
| (iii) Der Vertragsgegenstand..... | 114 |
| (iv) Nutzung des Vertragsgegenstandes..... | 115 |
| (b) Räumlicher Anwendungsbereich..... | 116 |
| (c) Zeitlicher Anwendungsbereich..... | 116 |
| d) Grundprinzipien | 117 |
| (a) Wirtschaftsorientierter Ansatz..... | 117 |
| (b) Schirmfreistellung | 117 |
| (c) Weitere Prinzipien..... | 118 |
| 5. Relevante Märkte | 119 |
| a) Produktmarkt | 119 |
| b) Technologiemarkt | 122 |
| c) Innovationsmarkt | 123 |
| 6. Horizontale und vertikale Vereinbarungen | 124 |

| | | |
|------|---|-----|
| 7. | Marktanteilsberechnung..... | 128 |
| 8. | Wirkungsweise..... | 129 |
| | a) Freistellung..... | 129 |
| | (a) Voraussetzungen aus Art. 2 TT-GVO..... | 129 |
| | (b) Marktanteilsschwellen (Art. 3 TT-GVO)..... | 129 |
| | (i) Produktmarkt..... | 132 |
| | (ii) Technologiemarkt..... | 132 |
| | (iii) Innovationsmarkt..... | 135 |
| | (c) Keine Kernbeschränkungen (Art. 4 TT-GVO)..... | 136 |
| | (d) Nicht freigestellte Beschränkungen (Art. 5 TT-GVO)..... | 137 |
| | (e) Zeitlicher Aspekt der Freistellungsvoraussetzungen..... | 138 |
| | b) Rechtsfolgen..... | 139 |
| | c) Entzug des Rechtsvorteils im Einzelfall..... | 141 |
| | d) Nichtanwendbarkeit der Verordnung..... | 141 |
| 9. | Lizenzvertragliche Klauseln..... | 141 |
| | a) Horizontale Beschränkungen..... | 142 |
| | b) Vertikale Beschränkungen..... | 143 |
| | c) Kopplungsvereinbarungen..... | 144 |
| | d) Ausschliesslichkeitsbindungen..... | 144 |
| | e) Rückgewährverpflichtungen..... | 145 |
| | f) Nichtangriffsverpflichtungen..... | 146 |
| | g) Kreuzlizenzen..... | 147 |
| | h) Pools..... | 147 |
| | i) Erwerb von Immaterialgüterrechten..... | 148 |
| | j) <i>Reverse Payment Settlements</i> | 148 |
| 10. | Kritik an der TT-GVO..... | 148 |
| III. | Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung..... | 151 |
| | 1. Grundsatz..... | 151 |
| | 2. Verhältnis von Art. 102 AEUV zum Lizenzkartellrecht..... | 154 |
| | 3. Relevante Märkte..... | 156 |
| | 4. Fallgruppen..... | 157 |
| | a) Preis- und Konditionenmissbrauch..... | 158 |
| | b) Diskriminierung..... | 159 |
| | c) Kopplung..... | 160 |
| | d) Lizenzverweigerung..... | 161 |
| | e) Die <i>essential facilities</i> -Doktrin..... | 169 |
| | f) Mit Normung und Standards verbundene Kartellrechtsprobleme..... | 170 |
| | g) Weitere Formen missbräuchlichen Verhaltens..... | 173 |
| | 5. Verhältnis von Art. 101 und Art. 102 AEUV zueinander.... | 175 |

| | |
|---|------------|
| C. Schweizerisches Lizenzkartellrecht | 177 |
| I. Grundzüge des schweizerischen Lizenzkartellrechts | 177 |
| 1. Historischer Aufriss | 177 |
| a) Ursprünge | 177 |
| b) Verhältnis zu den Immaterialgüterrechten | 179 |
| c) Jüngere Entwicklungen | 182 |
| 2. Die Stellung des Immaterialgüterrechts im Kartellrecht | 186 |
| 3. Rechtsquellen | 191 |
| a) Bundesgesetze | 191 |
| b) Bekanntmachungen und Verordnungen | 192 |
| II. Unzulässige Wettbewerbsabreden | 195 |
| 1. Grundsatz | 195 |
| 2. Die Anwendung von Art. 5 KG | 196 |
| a) Zulässige Wettbewerbsbeschränkungen | 196 |
| b) Erhebliche Wettbewerbsbeschränkung | 197 |
| (a) Erheblichkeit | 197 |
| (b) Rechtfertigung aus Gründen der wirtschaftlichen Effizienz | 199 |
| c) Beseitigung wirksamen Wettbewerbs | 200 |
| 3. Gerechtfertigte Arten von Wettbewerbsabreden (Art. 6 KG) | 202 |
| a) Grundsatz | 202 |
| b) Abreden über die ausschliessliche Lizenzierung von Rechten des geistigen Eigentums (Art. 6 Abs. 1 lit. d KG) | 203 |
| (a) Ausschliessliche Lizenzierung | 204 |
| (b) Rechte des geistigen Eigentums | 205 |
| 4. Relevante Märkte | 206 |
| 5. Horizontale und vertikale Abreden | 209 |
| 6. Marktanteilsberechnung | 210 |
| 7. Praxis von Behörden und Gerichten | 210 |
| III. Unzulässige Verhaltensweisen marktbeherrschender Unternehmen | 212 |
| 1. Grundsatz | 212 |
| 2. Verhältnis von Art. 7 KG zum Lizenzkartellrecht | 215 |
| 3. Fallgruppen | 216 |
| a) Preis- und Konditionenmissbrauch | 217 |
| b) Diskriminierung | 220 |
| c) Kopplung | 220 |
| d) Lizenzverweigerung | 220 |
| e) Die <i>essential facilities</i> -Doktrin | 222 |
| f) Weitere Formen missbräuchlichen Verhaltens | 223 |
| 4. Verhältnis von Art. 5 und Art. 7 KG zueinander | 224 |

| | |
|---|------------|
| D. Eckwerte für ein schweizerisches Lizenzkartellrecht | 225 |
| I. Allgemeine Vorgaben | 228 |
| 1. Bestehende Unterschiede zwischen den Rechtsordnungen .. | 228 |
| a) Regelungstechnik | 228 |
| b) Verbots- und Missbrauchsgesetzgebung | 231 |
| c) Kartellrechtliche Zielsetzungen | 232 |
| 2. Phänomenologischer Kern | 233 |
| a) Wirtschaftliche Betrachtungsweise | 234 |
| b) Komplementarität von Immaterialgüter- und Kartellrecht | 234 |
| c) Einbezug von Technologie- und Innovationsmärkten ... | 236 |
| d) Terminologische Anpassungen | 239 |
| e) Sachliche Reichweite | 241 |
| (a) Vertragsgegenstand | 241 |
| (b) Erfasste Lizenzarten | 242 |
| (c) Übertragung von Schutzrechten | 243 |
| II. Besondere Vorgaben für die dritte Verdichtungsstufe (Art. 5 KG) | 244 |
| 1. Marktanteilsschwellen | 244 |
| 2. Besonders schädliche Abreden | 249 |
| 3. Einseitige und wechselseitige Vereinbarungen | 252 |
| 4. Behandlung typischer Vertragsklauseln | 253 |
| a) Horizontale Preisabreden | 253 |
| b) Horizontale Mengenabreden | 254 |
| c) Horizontale Gebiets- oder Kundenaufteilungen | 255 |
| d) Vertikale Preisabreden | 257 |
| e) Vertikale Mengenabreden | 268 |
| f) Vertikale Gebiets- oder Kundenbeschränkungen | 268 |
| g) Kopplungsvereinbarungen | 275 |
| h) Ausschliesslichkeitsbindungen | 276 |
| i) Rückgewährverpflichtungen | 277 |
| j) Nichtangriffsverpflichtungen | 278 |
| k) Kreuzlizenzen | 280 |
| l) Pools | 280 |
| III. Besondere Vorgaben für die zweite Verdichtungsstufe (Art. 7 KG) | 282 |
| 1. Überwinden der Marktmachtvermutung | 282 |
| 2. Immaterialgüterrechtliche Sonderbehandlung | 283 |
| 3. Berücksichtigung verschiedener Marktebenen | 285 |
| 4. Verhältnis von zweiter und dritter Verdichtungsstufe zueinander | 285 |

| | |
|--|------------|
| E. Perspektiven..... | 287 |
| I. Handlungsbedarf..... | 287 |
| II. Erlass einer spezifisch lizenzkartellrechtlichen Bekanntmachung oder Verordnung | 289 |
| III. Verhältnis zum übergeordneten Recht..... | 291 |
| Literaturverzeichnis | 295 |
| Abkürzungsverzeichnis | 325 |
| Stichwortverzeichnis | 333 |