

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsverzeichnis	VIII
Abkürzungsverzeichnis	XIV
Literaturverzeichnis	XXII
Materialienverzeichnis	XLII
Entscheidungsverzeichnis	XLV
Einleitung.....	1
Ausgangslage	1
Aufbau der Arbeit	4
Teil 1: Grundlagen	7
Kapitel 1: Begriffliches	9
Vorbemerkungen	9
I. Exklusivlizenz	9
1. Umfassende Rechtseinräumung.....	9
2. Beschränkungen der Exklusivität.....	12
2.1. Sachliche Einschränkung.....	13
2.2. Räumliche Einschränkung.....	13
2.3. Zeitliche Einschränkung	13
3. Vor- und Nachteile der Exklusivlizenz.....	14
4. Konzernsachverhalte.....	15
5. Abgrenzungen.....	15
5.1. Übertragung.....	15
5.2. Alleinlizenz	18
5.3. Terminologische Klarstellung zur ausschliesslichen Lizenz	18
II. Weitere Begriffe.....	20
1. Technologierechte.....	20
2. Technologietransfer-Vereinbarung.....	21
3. Vertriebsvertrag	23
4. Wechselseitige und nicht wechselseitige Lizenzen.....	24
5. Exklusivgebiet und Exklusivkundengruppe.....	24
6. Absoluter und relativer Gebietsschutz	24
7. Absoluter Kundenschutz	28
8. Parallelhandel	28
Kapitel 2: Lizenzverträge im Kartellrecht	31
Vorbemerkungen	31
I. Problemstellung.....	31

II. Konflikt, Harmonie oder Komplementarität?	32
1. Konfliktthese	32
2. Harmoniethese	33
3. Komplementaritätsthese	34
4. Würdigung und Konsequenzen	35
Teil 2: Europäisches Recht.....	39
Vorbemerkungen	41
Kapitel 1: Geschichte des europäischen Lizenzkartellrechts	42
I. Instrument zur Verwirklichung des Binnenmarktes	42
II. Entstehungsgeschichte der TT-GVO	44
1. Bekanntmachung Patentlizenzverträge	44
2. Patentlizenz- und Know-how-Verordnung	46
3. TT-GVO 96	48
4. TT-GVO 04	49
5. TT-GVO 2014	52
Kapitel 2: Normative Ansätze im europäischen Lizenzkartellrecht.....	54
I. Rein kartellrechtliche Bewertung	54
1. Kernaussagen	54
2. Stellungnahme	54
II. Bestand und Ausübung bzw. spezifischer Gegenstand	55
1. Kernaussagen	55
2. Stellungnahme	55
III. Wettbewerbseröffnungstheorie	57
1. Kernaussagen	57
2. Stellungnahme	58
IV. Markterschliessungsdoktrin	60
1. Kernaussagen	60
2. Stellungnahme	60
V. Theorie der materiellen Wettbewerbsbeschränkung	61
VI. Ökonomische Denkschulen	62
1. Ratio Test	63
2. Competitive Superiority Test	64
3. Stellungnahme	64
VII. Zwischenfazit	66
Kapitel 3: Kartellrechtliche Ausgangslage für Exklusivlizenzen.....	67
I. Kartellverbot	67
1. Adressaten	68
2. Vereinbarung	68
3. Wettbewerbsbeschränkung	68
3.1. Immaterialgüterrechtliche Besonderheiten	69
3.2. Gebietsschutzklauseln als Regelbeispiel	71
3.3. Bezwecken oder bewirken	72
3.4. Tatbestandsrestriktion durch Nebenabreden	75
4. Spürbarkeit der Wettbewerbsbeschränkung	77

5. Zwischenstaatlichkeit.....	78
6. Die Exklusivlizenz als Wettbewerbsbeschränkung.....	79
6.1. Nungesser („Maissaatgut“).....	79
a. Zwei Fallgruppen.....	80
b. Offene ausschliessliche Lizenz.....	81
aa) Erfordernis einer neuen Technologie und Generalisierbarkeit.....	83
bb) Beurteilung.....	84
c. Ausschliessliche Lizenz mit absolutem Gebietsschutz.....	86
d. Keine abstrakten Zulässigkeitsvoraussetzungen.....	87
6.2. Football Association Premier League und Karen Murphy.....	89
a. Erwägungen.....	89
b. Analyse.....	90
6.3. Grenzüberschreitender Zugang zu Pay-TV.....	91
a. Erwägungen.....	91
b. Analyse.....	92
II. Freistellung.....	93
1. Einzelfreistellung.....	93
2. Gruppenfreistellung.....	94
2.1. Konzeptionelle Einordnung der TT-GVO.....	94
2.2. Prinzip der Legalausnahme.....	95
Kapitel 4: Beurteilung von Exklusivlizenzen nach der TT-GVO und den TT-Leitlinien.....	97
I. Vorbemerkungen.....	97
II. Legaldefinition der Exklusivlizenz.....	99
III. Anwendungsbereich.....	101
1. Sachlicher Anwendungsbereich.....	101
1.1. Technologie.....	101
1.2. Transfer.....	101
2. Räumlicher Anwendungsbereich.....	102
3. Zeitlicher Anwendungsbereich.....	102
4. Verhältnis zu anderen Gruppenfreistellungsverordnungen.....	103
IV. Konzept der Schirmfreistellung.....	106
1. Wirtschaftsorientierter Ansatz.....	106
2. Marktanteilsschwellen.....	106
2.1. Konkurrierende und nicht konkurrierende Unternehmen.....	107
2.2. Sachlich relevanter Markt.....	108
a. Produktmarkt.....	109
aa) Konkurrierende Unternehmen.....	109
bb) Marktanteilsermittlung.....	110
cc) Kritik an der Marktanteilsermittlung.....	110
b. Technologiemarkt.....	111
aa) Konkurrierende Unternehmen.....	111
bb) Marktanteilsermittlung.....	111
cc) Kritik an der Marktanteilsermittlung.....	112
c. Innovationsmarkt.....	114
2.3. Räumlich relevanter Markt.....	118

V. Kernbeschränkungen.....	120
1. Einführung.....	120
1.1. Funktion.....	120
1.2. Systematik.....	121
1.3. Rechtsfolge.....	123
2. Kernbeschränkungen zwischen Wettbewerbern.....	124
2.1. Zuweisung von Märkten oder Kunden.....	124
2.2. Ausnahme zugunsten der Exklusivität der Vertragsparteien.....	126
a. Umfassende Schutzmöglichkeiten.....	126
b. Zwischenfazit: Abgestufte Zulässigkeit von Exklusivlizenzen zwischen Wettbewerbern.....	128
c. Kohärenz zur Maissaatgut-Entscheidung.....	130
aa) Keine Übereinstimmung.....	130
bb) Gleichlauf von Kommission und Gericht.....	131
cc) Beurteilung.....	132
2.3. Ausnahme zugunsten der Exklusivität von Drittlizenznehmern.....	133
a. Kein Schutz vor passiven Verkäufen.....	134
b. Kein Schutz für Konkurrenten des Lizenzgebers.....	136
c. Zwischenfazit: Was möglich bleibt.....	136
d. Kohärenz zur Maissaatgut-Entscheidung.....	137
aa) Kritik.....	137
bb) Stellungnahme.....	138
2.4. Würdigung der Ausnahmen.....	139
a. Differenzierung zwischen Lizenzgeber und Lizenznehmer.....	139
b. Schutzlücke für Lizenznehmer im Bereich der Hochtechnologie.....	141
3. Kernbeschränkungen zwischen Nichtwettbewerbern.....	143
3.1. Beschränkungen des Lizenznehmers bezüglich passiver Verkäufe.....	143
3.2. Ausnahme zugunsten der Exklusivität des Lizenzgebers.....	144
3.3. Verbote des passiven Verkaufs zugunsten der Exklusivität von Drittlizenznehmern.....	145
a. Regelung nach der TT-GVO 04.....	145
b. Regelung nach der aktuellen Fassung.....	146
c. Bewertung.....	147
3.4. Zwischenfazit: Was möglich bleibt.....	149
3.5. Kohärenz zur Maissaatgut-Entscheidung.....	150
VI. Nichtfreigestellte Beschränkungen.....	151
1. Exklusive Rücklizenzierung und Übertragung.....	152
1.1. Keine Freistellung für exklusive Rücklizenzierungs- und Übertragungspflichten.....	152
1.2. Bewertung.....	153
2. Nichtangriffsklausel.....	156
2.1. Wertvolle Technologien.....	157
2.2. Bewertung.....	157
3. Kündigungsklausel.....	158
3.1. Privilegierung des Exklusivlizenzgebers.....	158
3.2. Bewertung.....	159
VII. Entzug der Gruppenfreistellung im Einzelfall.....	160

Kapitel 5: Beurteilung von Exklusivlizenzen ausserhalb der Gruppenfreistellung 162

- I. Einzelfreistellung für Technologietransfer-Vereinbarungen 162
 - 1. 4-Plus-Test 163
 - 2. Formulierung und Struktur der TT-Leitlinien 164
- II. Die Einzelfreistellung für Exklusivlizenzen im Besonderen 165
 - 1. Produktion 165
 - 2. Vertrieb 166
- III. Der Vorschlag einer rule of reason-Analyse 167
 - 1. Vorschlag der Übernahme ins Europäische Recht 167
 - 2. Würdigung 168

Kapitel 6: Zwischenfazit 171

Teil 3: Schweizerisches Recht 175

Vorbemerkungen 177

Kapitel 1: Immaterialgüterrechte im Kartellrecht und Art. 3 Abs. 2 KG 178

- I. Historischer Hintergrund und Entwicklungen 178
- II. Umfang des geistigen Eigentums 183
- III. Ausschliesslichkeitserfordernis 184
 - 1. Einschränkende Auslegung 184
 - 2. Lizenzverträge im Besonderen 186
 - 3. Deklaratorische Natur 188
- IV. Zwischenfazit 190

Kapitel 2: Unzulässige Wettbewerbsabreden 192

- I. Anwendung des Art. 5 KG 192
 - 1. Wettbewerbsabrede 192
 - 2. Vermutung der Beseitigung wirksamen Wettbewerbs 193
 - 3. Erhebliche Beeinträchtigung des wirksamen Wettbewerbs 195
 - 4. Effizienzrechtfertigung 196
 - 5. Rechtsfolgen 199
- II. Exklusivlizenzen im schweizerischen Recht: Versuch einer Zuordnung 199
 - 1. Horizontale Gebiets- oder Kundenbeschränkungen 200
 - 2. Vertikale Gebietsbeschränkungen 202
 - 2.1. Ausgangslage des Gaba-Entscheids 203
 - 2.2. Sonderbeurteilung von Lizenzverträgen? 204
 - a. Vertriebsvertrag und Lizenzvertrag 204
 - b. Technologietransfer-Vereinbarungen und Art. 5 Abs. 4 KG 206
 - c. Effizienzrechtfertigung 207
 - 2.3. Würdigung 209
 - a. Grenzen der Parallelität 209
 - b. Bei paralleler Anwendung bestehende Unklarheiten 211
 - 3. Offene exklusive Lizenz 213
 - 3.1. Wettbewerbsbeseitigung 214
 - 3.2. Erhebliche Wettbewerbsbeschränkung 214
 - a. Anforderungen an die Erheblichkeit bei Abreden i.S.d. Art. 5 Abs. 1 KG 214
 - aa) Doppelpfprüfung 214

bb) Bagatellschwelle und Gesamterheblichkeit.....	215
cc) Würdigung.....	216
b. Qualitative Erheblichkeit.....	217
c. Quantitative Erheblichkeit.....	218
3.3. Effizienzrechtfertigung.....	220
3.4. Zwischenfazit.....	221
Kapitel 3: Analyse des Status quo.....	222
I. Keine spezialgesetzliche Grundlage.....	222
II. Vergleichbarkeit mit dem europäischen Recht.....	223
1. Regelungssystematik.....	223
2. Schwerpunkt auf der Rechtfertigungsebene.....	224
3. Rechtsfolge der Unzulässigkeit.....	225
Kapitel 4: Potenzial einer lizenzkartellrechtlichen Regelung.....	228
I. Bedürfnis nach Rechtssicherheit.....	228
II. Standortpolitische Argumente.....	230
III. Rechtsgrundlage in Art. 6 KG.....	230
1. Allgemeines.....	231
2. Fehlende Aktivität.....	232
3. Erlaubnis ohne Verbotssystem?.....	233
Kapitel 5: Vorschlag einer lizenzkartellrechtlichen Regelung.....	236
I. Form.....	236
II. Materielles.....	237
1. Anwendungsbereich.....	238
2. Beschränkung auf Regelfälle.....	241
3. Marktanteilsschwellen.....	242
3.1. Ganzheitlicher Schutz des Wettbewerbs.....	243
3.2. Berücksichtigung der Wettbewerbereigenschaft.....	244
4. Besonders schädliche Abreden: Absoluter Gebiets- oder Kundenschutz.....	246
4.1. Beseitigung des wirksamen Wettbewerbs.....	246
4.2. Erhebliche Beschränkung des wirksamen Wettbewerbs.....	247
a. Konkurrierende Unternehmen.....	248
b. Nicht konkurrierende Unternehmen.....	250
4.3. Europakompatibilität.....	252
5. Relativer Gebietsschutz.....	252
Kapitel 6: Zwischenfazit.....	254
Schlussbetrachtung und Ergebnisse.....	261