

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsverzeichnis	VIII
Abkürzungsverzeichnis	XIV
Literaturverzeichnis	XXII
Materialienverzeichnis.....	XLII
Entscheidverzeichnis	XLV
Einleitung.....	1
Ausgangslage	1
Aufbau der Arbeit	4
Teil 1: Grundlagen	7
Kapitel 1: Begriffliches	9
Vorbemerkungen	9
I. Exklusivlizenzen	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.	Harmonietheorie	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 Exklusivilizenz 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 Exklusivilizenzen nach der TT-GVO und den TT-Leitlinien		97
I.	Vorbemerkungen	97
II.	Legaldefinition der Exklusivilizenz	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.	Marktanteilschwellen	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
2.2.1.	a. Umfassende Schutzmöglichkeiten.....	126
2.2.2.	b. Zwischenfazit: Abgestufte Zulässigkeit von Exklusivlizenzen zwischen Wettbewerbern.....	128
2.2.3.	c. Kohärenz zur Maissaatgut-Entscheidung.....	130
2.2.3.1.	aa) Keine Übereinstimmung.....	130
2.2.3.2.	bb) Gleichlauf von Kommission und Gericht.....	131
2.2.3.3.	cc) Beurteilung.....	132
2.2.4.	d. Ausnahme zugunsten der Exklusivität von Drittlicenznehmern.....	133
2.2.4.1.	a. Kein Schutz vor passiven Verkäufen	134
2.2.4.2.	b. Kein Schutz für Konkurrenten des Lizenzgebers.....	136
2.2.4.3.	c. Zwischenfazit: Was möglich bleibt.....	136
2.2.4.4.	d. Kohärenz zur Maissaatgut-Entscheidung.....	137
2.2.4.4.1.	aa) Kritik.....	137
2.2.4.4.2.	bb) Stellungnahme.....	138
2.2.5.	e. Würdigung der Ausnahmen.....	139
2.2.5.1.	a. Differenzierung zwischen Lizenzgeber und Lizenznehmer	139
2.2.5.2.	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 Drittlicenznehmern.....	145
3.3.1.	a. Regelung nach der TT-GVO 04.....	145
3.3.2.	b. Regelung nach der aktuellen Fassung.....	146
3.3.3.	c. Bewertung	147
3.4.	d. Zwischenfazit: Was möglich bleibt	149
3.5.	e. Kohärenz zur Maissaatgut-Entscheidung.....	150
VI.	Nichtfreigestellte Beschränkungen	151
1.	Exklusive Rücklizenzerung und Übertragung	152
1.1.	a. Keine Freistellung für exklusive Rücklizenzerungs- und Übertragungspflichten	152
1.2.	b. Bewertung	153
2.	c. Nichtangriffsklausel	156
2.1.	d. Wertvolle Technologien	157
2.2.	e. Bewertung	157
3.	f. Kündigungsklausel.....	158
3.1.	g. Privilegierung des Exklusivlizenzerers	158
3.2.	h. Bewertung	159
VII.	i. 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) Doppelprüfung	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