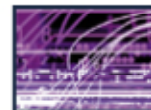


# ICT en mededingingsrecht

NVvIR-studiemiddag

Pauline Kuipers

16 juni 2005



BIRD & BIRD

# IE/ICT rechten en mededingingsrecht

- Juridisch kader ⇒ spanningsveld of vreedzame co-existentie?
- Licentiering van IE-rechten
  - en artikel 81 EG – licentievoorwaarden
  - en artikel 82 EG – dwanglicenties



# Juridisch kader

- Natuurlijke spanning tussen exclusieve eigendomsrechten en het beginsel van vrije concurrentie?
- Complementaire regimes  $\Rightarrow$  stimuleren van innovatie en verspreiding technologie
- Niet het bestaan maar uitoefening IE rechten kan in strijd met mededingingsrecht zijn
- art. 81 (en 82) EG vooral relevant voor licentie-overeenkomsten



# licentieovereenkomsten en artikel 81 EG

- Toepasselijkheid art. 81(1) EG: verbod op
  - ✓ overeenkomst of afstemming
  - ✓ tussen ondernemingen
  - ✓ met mededingingsbeperkend doel resp. effect
  - ✓ dat merkbaar is op de relevante markt
- Concurrentiebevorderende effecten? ⇒  
toetsing aan artikel 81(3) EG



# IT-licentieovereenkomsten en artikel 81 EG

- Welke regels zijn van toepassing?
  - ✓ groepsvrijstelling / richtsnoeren voor *verticale overeenkomsten*
  - ✓ groepsvrijstelling / richtsnoeren *technologieoverdracht overeenkomsten*
- Soort IT licentie-overeenkomst
  - ✓ Nadruk op verkoop van softwarepakket ('shrink-wrap' licenties) ⇒ verticale ovk
  - ✓ Nadruk op exploitatie of toepassing van technologie ⇒ technologieoverdracht ovk



# nieuwe regels voor licentieovereenkomsten

## **Verticale overeenkomsten:**

- ✓ Groepsvrijstelling vo. 2790/1999 (**GVO**)
- ✓ Richtsnoeren van de Commissie
  - toelichting op toepassing GVO
  - individuele beoordeling licentie-overeenkomsten

## **Technologieoverdracht:**

- ✓ Groepsvrijstelling vo. 772/2004 (**GVTO**)
- ✓ Richtsnoeren van de Commissie
  - toelichting op toepassing GVTO
  - individuele beoordeling licentie-overeenkomsten



# GVO / GVTO: een veilige haven.....

Licentieovereenkomsten die vallen binnen het toepassingsgebied van de GVO/GVTO kunnen genieten van de veilige haven:

- Rechtsgeldig en afdwingbaar
- Verruimd toepassingsbereik
- Alles wat niet verboden is, is toegestaan
- Kunnen NIET verboden worden op basis van strengere nationale mededingingsregels



# ... of meer onzekerheid?

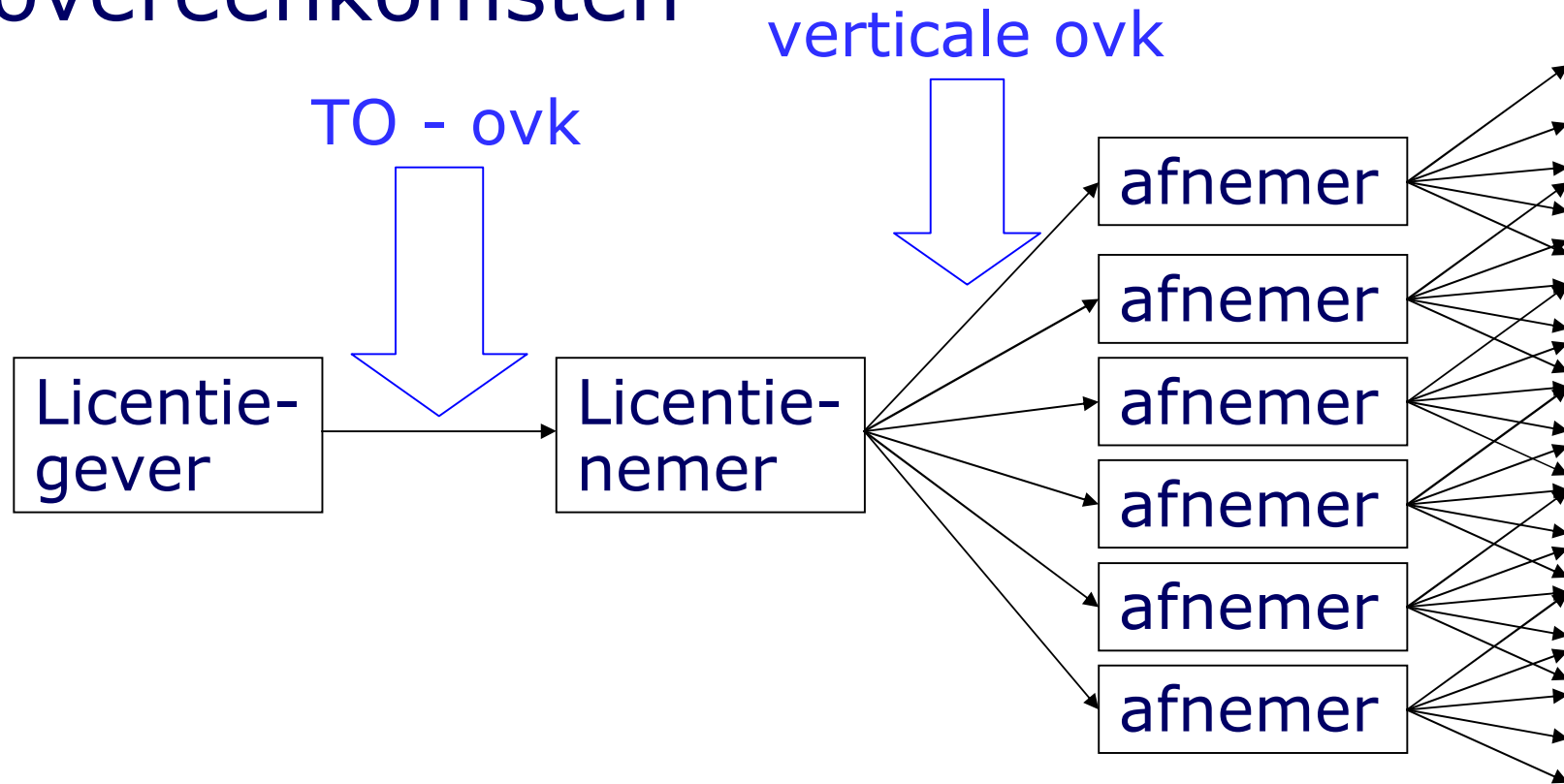
Overeenkomsten die buiten de veilige haven vallen:

- *self-assessment* !
- meer economische benadering
- samenloop met moderniseringsverordening 1/2003



# ICT-licenties

Onderscheid tussen verticale of TO-overeenkomsten



# Individuele beoordeling licentie-overeenkomsten

GVTO niet van toepassing:

- ✓ andere IE rechten dan  
betreffende overdracht van  
technologie
- ✓ overschrijding  
marktaandeeldrempels
- ✓ meer dan twee partijen
- ✓ bepalingen zwarte lijst



# Inhoud Richtsnoeren

- verhouding IE rechten / mededingingsrecht
- toepassing artikel 81 EG algemeen
- toelichting op toepassing GVTO
- onderscheid niet-/ concurrenten
- criteria individuele beoordeling
- bijzondere overeenkomsten: technologie pools, settlement agreements



# Relevante factoren bij beoordeling ogv art. 81 EG

Hoe werkt de markt en wat is effect ovk?

- ✓ aard van de overeenkomst
- ✓ marktpositie van partijen
- ✓ marktpositie van concurrenten
- ✓ marktpositie van afnemers
- ✓ toetredingsbarrières markt
- ✓ rijpheid van de markt
- ✓ additionele factoren



# Effecten

Concurrentiebevorderende effecten worden getoetst aan criteria artikel 81(3) EG:

- efficiëntieverbeteringen
- onmisbaarheid beperkingen
- billijk aandeel in voordelen naar de gebruikers
- geen uitschakeling restconcurrentie



# Beperkingen in licentieovereenkomsten

- royaltyverplichtingen
- exclusiviteit en verkoopbeperkingen
- productiebeperkingen
- beperking gebruiksgebied
- eigen gebruik
- koppelverkoop en bundeling
- non-concurrentiebedingen



# CONCLUSIE

- Regels voor toepassing artikel 81 EG op ICT licentieovereenkomsten zijn redelijk duidelijk
- Risico's met name bij ovk die buiten groepsvrijstellingen vallen
- Grote uitdaging is nu de toepassing van artikel 82 EG te verduidelijken
- Test case bij uitstek: *Microsoft*



# Dank voor uw aandacht

[pauline.kuipers@twobirds.com](mailto:pauline.kuipers@twobirds.com)



BIRD & BIRD