



Parallelsessie I

**Het snijvlak tussen het octrooirecht en mededingingsrecht:
Misbruik economische machtspositie door octrooihouders**

Voorzitter: Roos van der Poel, De Brauw Blackstone Westbroek

Deelnemers: Eelco Bergsma, Taylor Wessing

Tjibbe Douma, Bird & Bird

Misbruik emp door octrooihouders

- Misbruik economische machtspositie
- Afsplitste octrooiaanvragen
- Recente ontwikkelingen
- Discussie

Voor we beginnen

- Persoonlijke observaties
- Geen officiële stellingnames
- Chatham House Rules

Misbruik emp

Artikel 102 VWEU

Onverenigbaar met de interne markt en verboden, voor zover de handel tussen lidstaten daardoor ongunstig kan worden beïnvloed, is het, dat een of meer ondernemingen misbruik maken van een machtspositie op de interne markt of op een wezenlijk deel daarvan

Artikel 24 Mw

Het is ondernemingen verboden misbruik te maken van een economische machtspositie.

AstraZeneca (C-457/10)

- Informatie aan octrooibureaus voor ABC
- Intrekken marktvergunningen

AstraZeneca (C-457/10)

"Zoals het Gerecht heeft opgemerkt, staat de vraag of in strijd met artikel 82 EG misbruik is gepleegd immers los van de vraag of het betrokken gedrag al dan niet in overeenstemming is met andere rechtsregels en bestaat misbruik van machtspositie in de meeste gevallen uit gedragingen die voor het overige, volgens andere rechtstakken dan het mededingingsrecht, rechtmatig zijn."

(r.o. 132)

Recente ontwikkelingen

Antitrust: Commission sends Statement of Objections to Teva over misuse of the patent system and disparagement of rival multiple sclerosis medicine

COMCO : Investigation on use of patents

Big Pharma fights patent disclosure demand from investors

The CNMC fines pharmaceutical company Merck Sharp and Dohme 39 million euros for abuse of a dominant position in the market for vaginal contraceptive rings

Afgesplitste octrooiaanvragen

Artikel 76 EOV

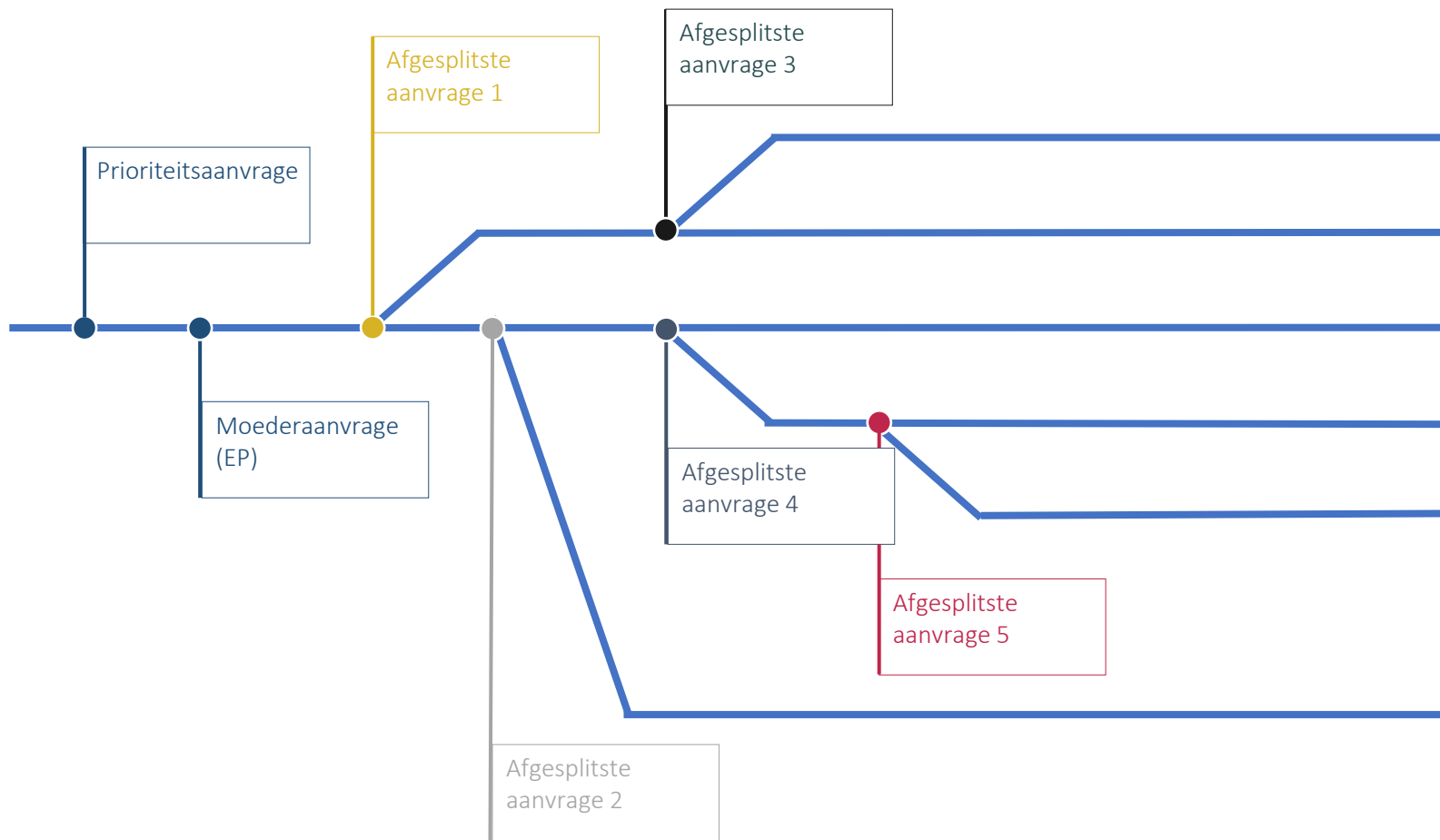
- (1) A European divisional application shall be filed directly with the European Patent Office in accordance with the Implementing Regulations. It may be filed only in respect of subject-matter which does not extend beyond the content of the earlier application as filed; in so far as this requirement is complied with, the divisional application shall be deemed to have been filed on the date of filing of the earlier application and shall enjoy any right of priority.*
- (2) All the Contracting States designated in the earlier application at the time of filing of a European divisional application shall be deemed to be designated in the divisional application.*

Afgesplitste octrooiaanvragen

Artikel 36 Implementing Regulations

(1) The applicant may file a divisional application relating to any pending earlier European patent application.

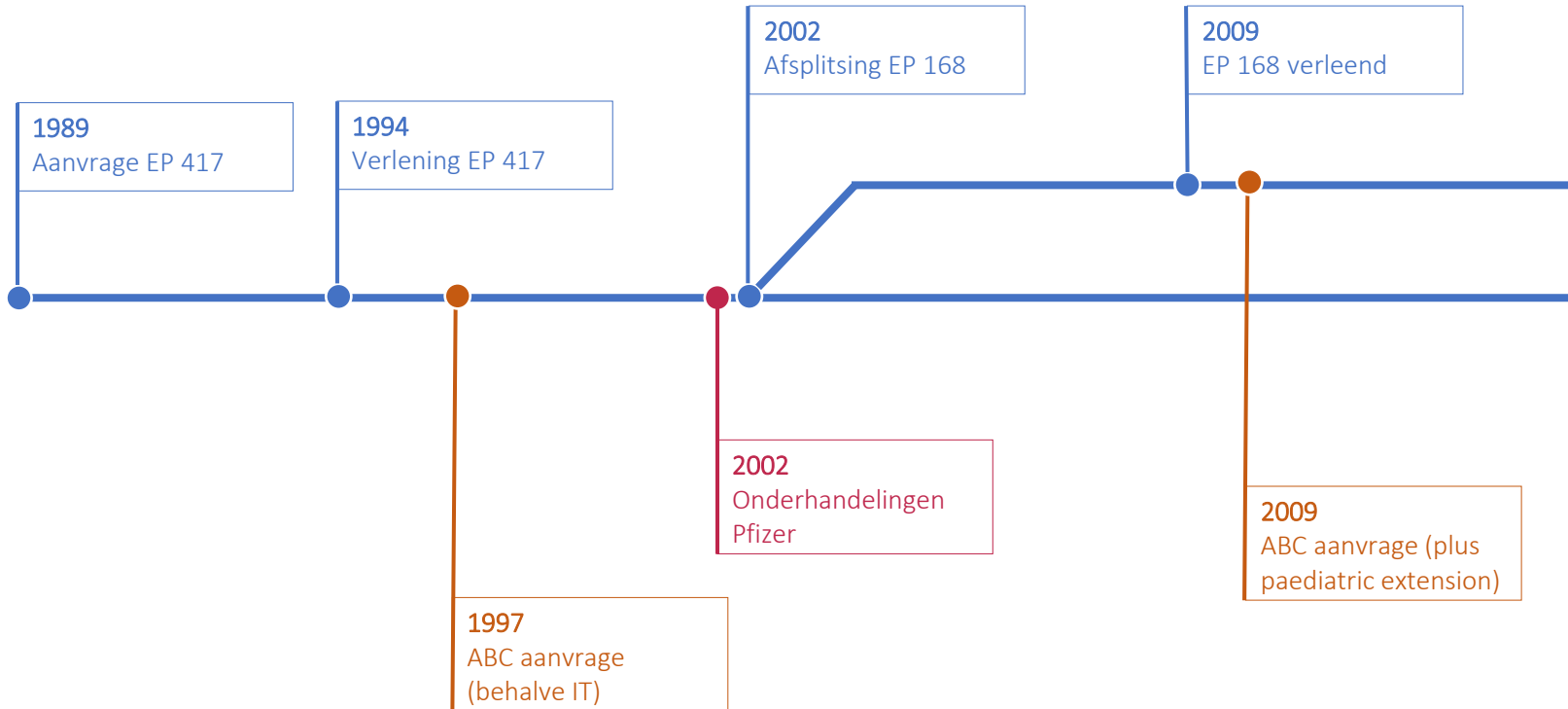
- "Pending" betekent:
 - tot aan de publicatie van de verlening van het octrooi
 - als octrooiverlening wordt geweigerd:
 - tot aan het moment waarop in appel een beslissing is genomen
 - tot aan het verlopen van de appelmogelijkheid



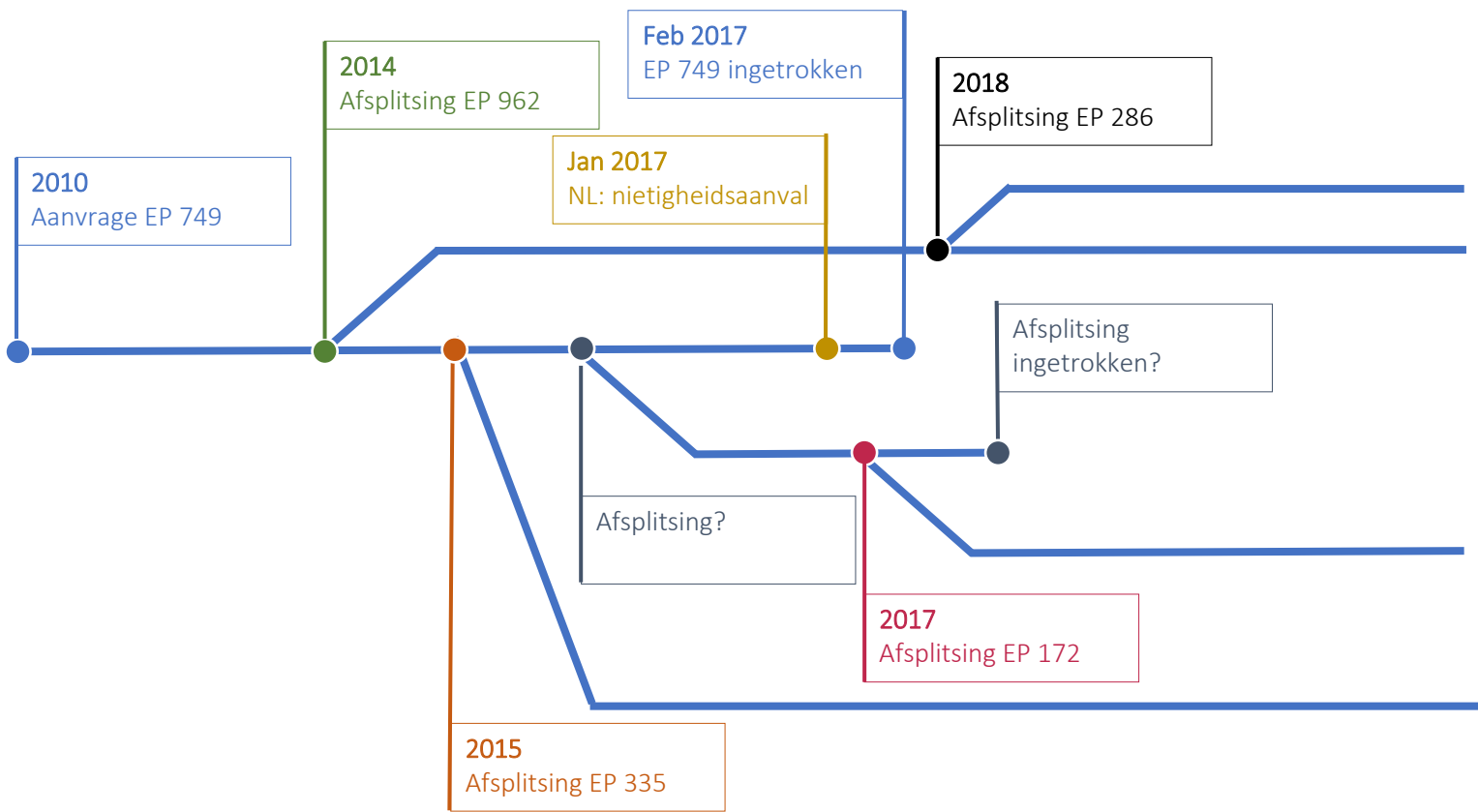
Aandacht groeit sinds 2009

- 2009 Sector Enquiry van de Europese Commissie
- 2010 Wijziging regelingen EPO (+ 2014)
- 2011 Boehringer Ingelheim schikking
- 2012 Boete Pfizer (IT)
- 2020 Uitspraak LG München

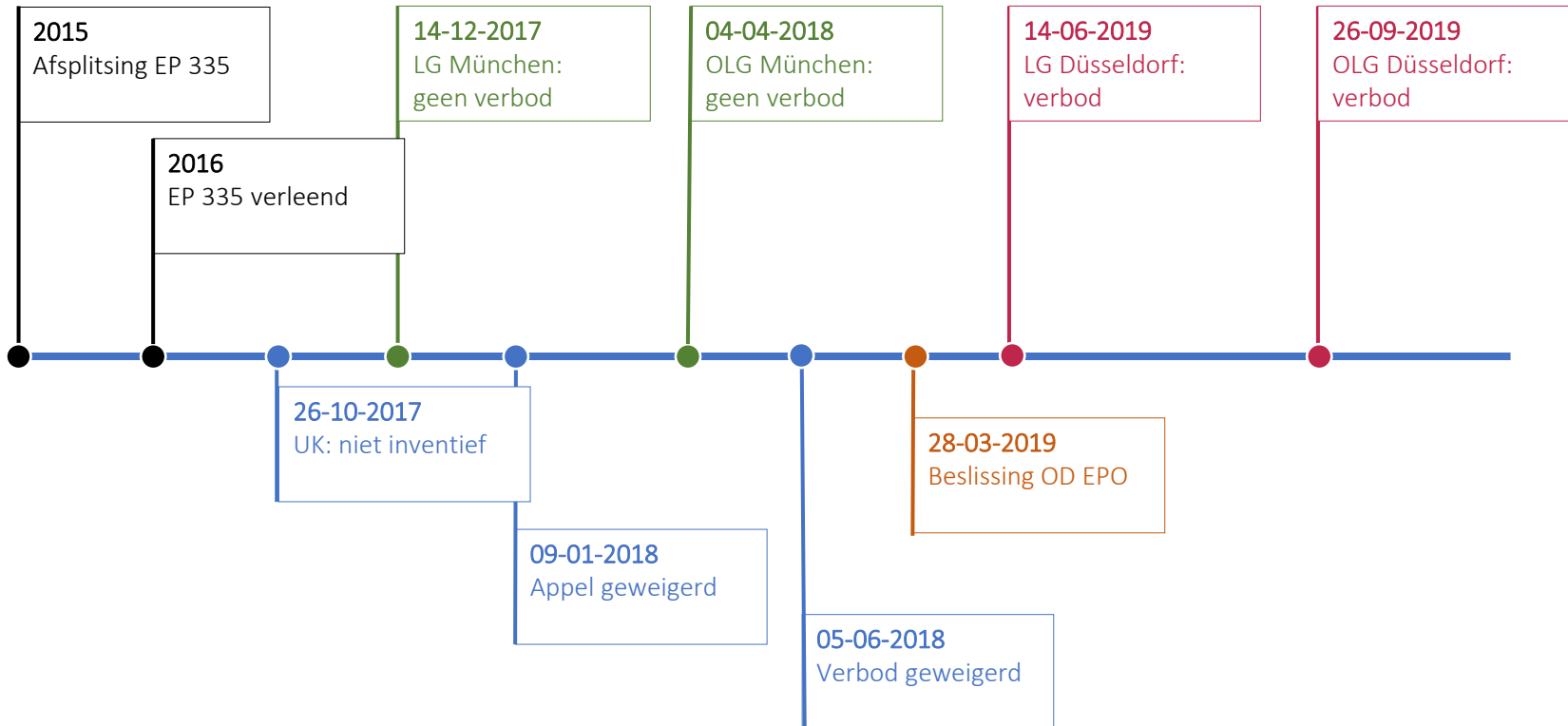
IT: Consiglio di Stato 2012 (Pfizer)



DE: LG München 2020



EP 335



Onderzoek Teva

- Punten van bezwaar
- BE, CZ, DE, IT, NL, PL, ES
- het indienen en intrekken van afgesplitste octrooiaanvragen (vóór einde oppositie)
- ontmoedigingscampagne

Stelling 1

De “divisionals game” kan alleen in de farmaceutische industrie misbruik opleveren

Stelling 2

Het aanvragen en handhaven van divisionals kan alleen misbruik opleveren in heel uitzonderlijke omstandigheden

Stelling 3

De huidige mogelijkheden om divisionals aan te vragen leveren teveel rechtsonzekerheid op

Stelling 4

Het systeem van aanvragen en behandelen van divisionals moet worden gewijzigd

1. Ja, alleen divisionals bij eenheidsbezwaren
2. Ja, divisionals moeten alleen tijdelijk kunnen worden aangevraagd
3. Ja, een aanvrager moet een rechtvaardiging voor een divisional geven
4. Ja, het EOB moet divisionals versneld onderzoeken en families gecombineerd in oppositie behandelen
5. Ja, meerdere van de bovenstaande opties
6. Ja, andere oplossing en licht ik graag toe met een microfoon
7. Nee, het systeem kan ongewijzigd blijven

Stelling 5

De advisering aan cliënten door octrooigemachtigden en octrooiadvocaten dient rekening te houden met deze ontwikkelingen.



Tjibbe Douma

E: tjibbe.douma@twobirds.com

T: 06 5757 7182

Bird & Bird



Eelco Bergsma

E: e.bergsma@taylorwessing.com

T: 06 3175 2916

TaylorWessing



Roos van der Poel

E: roos.vanderpoel@debrauw.com

T: 06 5378 1602

**DE BRAUW
BLACKSTONE
WESTBROEK**