

Tentamen Octrooigemachtigden

Tentamen Overige IE-rechten / Europees recht/mededinging

14 mei 2012

09.45 – 12.45 uur

Casus (3x)

Korte vragen (3x)

Tentamen Octrooigemachtigden
Overige IE-rechten / Europees recht/Mededinging

14 mei 2012

I Casus (3x)

Casus 1

Mevrouw Crea Bea heeft haar eigen vooruitstrevende kleding- en tassenlijn ontworpen en hiervoor de naam Les Gazelles bedacht. Zij heeft de Benelux merkregistratie Les Gazelles voor kleding (klasse 25) en tassen (klasse 18) verkregen in 2011.

De kledinglijn, die voor het eerst gepromoot werd tijdens de Amsterdam Fashion Week eind januari 2012, blijkt uiterst succesvol te zijn en al gauw komen er verscheidene verzoeken vanuit het buitenland. Aangezien haar kleding ook in het buitenland een dusdanig succes blijkt te zijn, lijkt het haar een goed idee om ook elders in het buitenland onder de naam Les Gazelles haar kleding te gaan verkopen en wel in Duitsland, Italië, Groot-Brittannië, Frankrijk, Spanje, de Verenigde Staten, Canada en Rusland. In verband met productie heeft zij ook belang bij Algerije en China.

- 1) Adviseer mevrouw Crea Bea over de meest efficiënte registratieroute.

- 2) Na 2 jaar gaat het zo goed met de zaken buiten de Benelux dat mevrouw Crea Bea zich volledig op de markten daarbuiten gaat richten en het nut niet meer inziet van een Benelux-registratie en hier het liefst vanaf zou willen.
Waar dient u haar op te wijzen?

Crea Bea besluit haar Benelux-registratie te handhaven, maar alsof het haar niet gegund is, er meldt zich een derde met bezwaren en er vindt een "central attack" plaats, waardoor haar Benelux registratie doorgehaald wordt. Ze komt in paniek bij u met de vraag wat voor gevolgen de doorhaling heeft en vreest dat ze al haar registraties wel kan vergeten.

- 3) Wat adviseert u Crea Bea?

Casus 2

De Italiaanse ontwerper Giovanni Bianchi heeft begin 2005 een fraaie, opvallende, nieuwe bloemenvaas ontworpen. Hoewel ze op de bekende meubelbeurs van Milaan veel aandacht kregen, zijn door hem sinds 2005 maar ongeveer 25 van die vazen verkocht, allemaal in Italië. Eén van die vazen heeft Jan Jansen eind 2005 gekocht toen hij op vakantie in Italië was.

Begin 2006 heeft hij bij het BBIE de vormgeving van de vaas als Benelux-model ingeschreven. Deze inschrijving heeft hij in 2011 op tijd vernieuwd. Sinds begin dit jaar verkoopt Jansen de vaas voor het eerst in Nederland. De vaas is waanzinnig populair en Jansen verkoopt in een half jaar tijd duizenden exemplaren.

Vragen (motiveer uw antwoorden):

- 1) Kan Bianchi zich met succes tegen de verkoop van de vazen door Jansen verzetten?
- 2) Kan Bianchi met succes het modeldepot van Jansen aanvallen?

Stel dat Bianchi in 2005 een geldig Gemeenschapsmodel heeft verkregen en hij die inschrijving op tijd heeft vernieuwd. Bianchi verkoopt een partij vazen aan een woonwarenhuis in Rome. Deze verkoopt de vazen door aan de Bijenkorf.

- 3) Kan Bianchi zich op grond van zijn Gemeenschapsmodel met succes tegen de verkoop van de vazen door de Bijenkorf in Amsterdam verzetten?

Betalen met een Knipoog

Op het gebied van financiële diensten ten behoeve van particulieren en kleine ondernemingen kan men een aantal deelmarkten onderscheiden, waaronder: betalingsverkeer, hypothecaire leningen, consumptief krediet en beleggingsfondsen. De deelmarkt voor betalingsverkeer is sterk geconcentreerd. Op deze deelmarkt zijn in Nederland drie partijen actief: de Rabobank met een marktaandeel tussen 50 en 60%; GIN (met 20 à 30% marktaandeel) en BONA-RAM (met 10 à 20% marktaandeel). Op de andere deelmarkten is de marktpositie van de Rabobank beduidend kleiner. GIN en BONA-RAM zijn (qua balanstotaal) ondernemingen van vergelijkbare omvang als de Rabobank.

De Rabobank heeft zelfstandig een nieuw betaalsysteem bedacht: de *Chip-Flop* ("Financiële Optometrie"). Dit systeem werkt via oogherkenning; kort gezegd komt deze in de plaats van de pin-code. Met het *Chip-Flop* systeem kan de consument betalen door zijn chipkaart in een apparaatje te steken en daarna enkele seconden in een cameraatje te kijken. Op de technische oplossing die gebruikt wordt om via optometrie de betalingstransactie te beveiligen, waarvan onder meer een speciaal ontwikkelde microprocessor deel uitmaakt, heeft de uitvinder van dit systeem een octrooi verkregen. Dat octrooi is, in ruil voor een goed gevulde *Zilverboot* rekening, voorafgaand aan de marktintroductie van de *Chip-Flop*, overgedragen aan de Rabobank.

Het systeem wordt door de Rabobank in de markt gezet met de slogan "*Betalen met een knipoog*" (wat goed aansluit bij de slogan van de Rabobank: "*De bank met een glimlach*") en wordt al snel populair. GIN en BONA-RAM zien met enige zorg dat consumenten zeer ingenomen zijn van de *Chip-Flop*. Een groeiend aantal klanten stapt over naar de Rabobank, om ook een *Chip-Flop* te kunnen gaan gebruiken.

Na afloop van een overleg van GIN en BONA-RAM met het Ministerie van Financiën, in verband met de terugbetaling van Staatsleningen, praten GIN en BONA-RAM nog even na, waarbij ook de *Chip-Flop* ter sprake komt. GIN en BONA-RAM verkennen enkele mogelijkheden om ook via optometrische weg consumentenbetalingen te kunnen gaan verwerken.

Vragen:

- 1) Beschrijf, voor wat betreft de *Chip-Flop*, de wijze waarop de relevante productmarkt en de relevante technologiemarkt moeten worden afgebakend.
- 2) GIN stelt dat, vanwege het feit dat de Rabobank een octrooi heeft op de achterliggende techniek van de *Chip-Flop* en dus een exclusief gebruiksrecht voor die techniek, de Rabobank op de technologiemarkt per definitie een economische machtspositie heeft in de zin van artikel 24 Mw.
Is deze stelling naar uw mening juist? Motiveer waarom wel of waarom niet.
- 3) Stel dat de Rabobank inderdaad een economische machtspositie heeft op de technologiemarkt: op basis van welke doctrine kunnen GIN en BONA-RAM mogelijk aanspraak maken op een dwanglicentie, teneinde gebruik te kunnen maken van de geoctrooieerde microprocessor?
Aan welke voorwaarden (genoemd in welk arrest) moet zijn voldaan voordat een dergelijk beroep kan slagen? Motiveer of in dit geval naar uw mening aan die voorwaarden voldaan is.

(vervolg vragen casus 3, zie pagina 4)

Vervolg vragen casus 3

- 4) Stel dat GIN, tegen betaling, een concurrerend optometrisch betalingssysteem heeft laten ontwikkelen door de universiteit van Uppsala te Zweden.
De onderzoeksovereenkomst bepaalt dat GIN:
- (i) exclusief eigenaar wordt van alle uitvindingen die in dit verband door de universiteit worden gedaan,
 - (ii) dat GIN een exclusief recht heeft om daarop octrooien aan te vragen en
 - (iii) dat het de universiteit, na afloop van de samenwerking, niet is toegestaan om verder onderzoek te doen naar optometrische betaalsystemen.
- Zijn deze afspraken in strijd met het Nederlandse en/of het Europese kartelverbod?
- 5) Stel dat de Rambobank aan BONA-RAM een licentie verleent voor het gebruik van de geöctrooieerde technologie achter de *Chip-Flop*. De overeenkomst bevat vier artikelen:
- 1. Definities;
 - 2. Licentieverlening;
 - 3. Klantenverdeling; en
 - 4. Licentievergoeding.
- Stel verder dat artikel 3 (over klantenverdeling) in strijd is met het Nederlandse kartelverbod.
Kan de Rambobank, als BONA-RAM de licentievergoeding niet betaalt, bij de rechter nakoming van de overeenkomst vorderen?

Tentamen Octrooigemachtigden
Overige IE-rechten / Europees recht/Mededinging

14 mei 2012

II Korte vragen (3x)

Vraag 1

Mevrouw Van Haaster uit De Zilk heeft na jarenlang kruisen en selecteren een bijzonder tulpenras gecreëerd. Zij brengt vanaf najaar 2011 met enige regelmaat partijen bollen van dit ras op de Duitse markt, om te zien of er aldaar bij de consument voldoende belangstelling voor het ras bestaat.

- 1) Kan Van Haaster nog met succes een aanvraag voor Nederlands kwekersrecht indienen in januari 2013? Motiveer uw antwoord.
- 2) Kan Van Haaster nog met succes een aanvraag voor Europees kwekersrecht indienen in januari 2013? Motiveer uw antwoord.

Vraag 2

Leg uit wat het merkenrechtelijke begrip "anciënniteit" inhoudt (soms ook wel "senioriteit" genoemd).

Vraag 3

Geef aan of een onderscheid gemaakt moet worden tussen *strekings- of doelbeperkingen* enerzijds en *gevolgbeperkingen* anderzijds voor wat betreft:

- (a) de toepassing van artikel 101(1) VwEU;
- (b) de toepassing van de Nederlandse bagatel-uitzondering;
- (c) de toepassing van de Europese bagatel-uitzondering;
- (d) en de toepassing van Europese groepsvrijstellingen.

Beschrijf, indien verschil moet worden gemaakt, wat dat verschil precies inhoudt.