

Sumário

Introdução	1
Capítulo 1 – Direito de Patentes	5
1.1 Origem da proteção patentária e a noção de monopólio	8
1.2 O direito de patente	17
1.2.1 Natureza jurídica e conteúdo	17
1.2.2 Função social	23
1.2.3 Extensão da proteção	31
1.2.4 Prazo de proteção – fundamentos e críticas	35
1.3 Fundamentos para o sistema de proteção de patentes.....	46
1.3.1 A justificativa clássica	47
1.3.2 A justificativa econômica	51
1.4 Patente como vetor para o desenvolvimento econômico	54
1.4.1 Patente e inovação.....	63
1.4.2 Patente e tecnologia.....	73
1.5 A crise no sistema de patentes.....	79
1.5.1 Indústria 4.0.....	95
1.5.2 Viabilidade das alternativas propostas	100
Capítulo 2 – Direito da Concorrência	105
2.1 Princípios da ordem econômica	113
2.1.1 Livre iniciativa.....	115
2.1.2 Livre concorrência.....	119

2.1.3 Reflexos no Direito de Patentes	121
2.2 Poder econômico, poder de mercado, posição dominante e as patentes.....	123
2.3 Monopólio econômico e a noção de monopólio no Direito de Patentes	130
2.4 Eficiência no controle de condutas	135
2.5 Externalidades positivas e negativas no Direito de Patentes.....	141
2.6 O custo social das patentes.....	143
2.7 Inovação e Antitruste.....	147
2.8 Direito de Patentes e seus efeitos no Direito da Concorrência	152
Capítulo 3 – Abuso do Direito, Abuso do Poder Econômico e Exercício Abusivo do Direito de Patente.....	163
3.1 Abuso do direito	164
3.1.1 Origem e teorias sobre o critério para sua aplicação	166
3.1.2 Abuso do direito e ato ilícito	171
3.2 Abuso do poder econômico.....	175
3.2.1 Caracterização	179
3.2.2 Consequências legais – repressão na Lei 12.529/11	182
3.3 Exercício abusivo do direito de patente	186
3.3.1 Patentes disfuncionais.....	189
3.3.2 Consequências legais no âmbito industrial e concorrencial	194
3.3.3 Consequências legais no âmbito dos tratados internacionais	200
Capítulo 4 - Patentes Disfuncionais na Lei 9.279/96.....	203
4.1 Condutas usualmente elencadas pela doutrina como exercício abusivo do direito de patente	204

4.1.1 Contratos de licenciamento.....	208
4.1.1.1 Preços	209
4.1.1.2 Restrições territoriais e exclusividade	210
4.1.1.3 Cláusulas de exclusividade e não concorrência.....	210
4.1.1.4 Licenças casadas	211
4.1.1.5 <i>Royalties</i>	213
4.1.1.5.1 Cobrança de <i>royalties</i> de patentes expiradas	213
4.1.1.5.2 Cobrança de <i>royalties</i> sobre bens não patenteados.....	214
4.1.1.6 <i>Grantback</i>	215
4.1.1.7 Cláusulas de não impugnação	216
4.1.2 Recusa de licenciar ou de contratar	217
4.1.3 <i>Sham litigation</i> – abuso do direito de petição.....	219
4.1.4 Patentes fraudulentas e defensivas.....	223
4.1.4.1 <i>Patent Trolls</i>	223
4.1.4.2 <i>Patent thickets</i>	224
4.1.5 Licenças cruzadas e <i>pools</i> de patentes.....	225
4.2 A postura do CADE	226
4.3 Hipóteses passíveis de caracterizar patentes disfuncionais previstas na Lei 9.279/96.....	229
4.3.1 Ampliação do escopo	230
4.3.1.1 Suficiência descritiva e atividade inventiva	231
4.3.1.2 Doutrina dos equivalentes	237
4.3.2 Prolongamento do prazo	245
4.3.2.1 Inconstitucionalidade do artigo 40, parágrafo único da Lei 9.279/96	246

4.3.2.1.1 Patentes <i>mailbox</i>	261
4.3.2.1.2 Divisão de patentes	263
4.3.2.1.3 Modificação do pedido de patente.....	265
4.3.2.2 Patentes de segundo uso	266
4.3.3 Especificidades de certos setores tecnológicos	273
Capítulo 5 – Repressão ao Exercício Abusivo do Direito de Patente	279
5.1 Arcabouço legal de repressão ao exercício abusivo do direito de patente.....	281
5.1.1 O mecanismo da licença compulsória	283
5.1.1.1 Origem, conceito e fundamento	289
5.1.1.2 Licença compulsória na Lei 9.279/96	294
5.1.1.2.1 Abuso do direito de patente	295
5.1.1.2.2 Abuso do poder econômico	297
5.1.1.2.3 Desuso: falta ou insuficiência de exploração de patente ...	301
5.1.1.2.4 Abuso frente ao progresso tecnológico: patentes dependentes.....	305
5.1.1.3 Licença compulsória na Lei 12.529/11	307
5.1.1.4 Particularidades da licença compulsória no Direito de Patentes e no Direito da Concorrência.....	313
5.1.2 Caducidade	314
5.1.3 Nulidade de patente com fundamento no exercício abusivo do direito.....	316
5.2 A doutrina do <i>patent misuse</i>	318
5.2.1 A regra <i>per se</i> e a regra da razão do Direito da Concorrência...	324
5.2.2 Aplicação da doutrina do <i>patent misuse</i> no Brasil	325

5.2.2.1 Matéria de defesa.....	327
5.2.2.2 Possibilidade de propositura de ação declaratória com fundamento no abuso do direito de patente	330
Capítulo 6 - Reflexões sobre a Adequação do Atual Sistema de Patentes em Face de Situações Abusivas	335
6.1 Segurança jurídica e harmonização internacional de normas relativas a patentes	338
6.2 Patentes e Economia – possível contribuição da Análise Econômica do Direito.....	347
6.3 Aperfeiçoamento do sistema de patentes – considerações para o melhor endereçamento de situações abusivas.....	352
6.3.1 Âmbito administrativo	356
6.3.2 Âmbito judicial	363
Conclusão	369
Referências.....	377