

Svar på remiss med diarienummer Ju2023/01196 – Europeiska kommissionens förslag till Europaparlamentets och Rådets förordning om standardessentiella patent och om ändring av förordning (EU) 2017/1001

Ericsson har ombetts svara på Utrikesdepartementets remiss avseende Europeiska kommissionens förslag till förordning om standardessentiella patent. Förslaget syftar till att i) tillhandahålla detaljerad information om standardessentiella patent och befintliga FRAND-villkor för att underlätta licensieringsförhandlingar, ii) öka medvetenheten om licensiering av standardessentiella patent i värdekedjan och iii) tillhandahålla en alternativ tvistlösningsmekanism för att fastställa FRAND-villkor.

1. Övergripande synpunkter

Ericsson delar förvisso Europeiska kommissionens (kommissionen) mål, men tror inte att den föreslagna förordningen kommer att leda till den eftersträvade effekten. Ericsson anser att förslaget omfattning är alltför omfattande och genomgripande i förhållande till den eftersträvade effekten, de föreslagna åtgärderna och den tid som står till buds. Förslaget tycks tvärtom skjuta förbi det önskade målet.

Ericsson noterar också att förslaget går stick i sträv med vad som annonserades i kommissionens meddelande från 2017 och vad som var de övergripande målen med reformen. Det föreslås bland annat en prisreglering i förväg av teknologi på ännu icke etablerade marknader, medan meddelandet slog fast att royaltyn ska spegla det ekonomiska värdet av den patenterade teknologin. Det får anses ogörligt att i förväg, innan marknaden etablerats, avgöra vad det värdet är för nämnda teknologi.

Med över 40 års erfarenhet av global standardisering av mobilnät och som en aktör som bidragit med teknologi för att utveckla standarder som även implementerats i Ericssons produkter samt bidragit till att utveckla FRAND har Ericsson en omfattande erfarenhet som såväl licenstagare som licensgivare. Detta remissvar och kommande synpunkter på förslaget bör därför ses i ljuset av denna erfarenhet.

Ericsson avvisar förslaget i sin helhet och ber att få utveckla detta närmare i kommande kompletterande remissvar. Nedan anges dock några nedslag kring hur förslagens effekter väntas slå.



2. Specifika synpunkter

Det ekosystem för standardisering som förslaget riktar sig mot är globalt och påverkas av många internationella avtal. Området är mångfacetterat och berör patent-, avtals-, och konkurrensrätt, liksom starka kommersiella intressen. Det är också viktigt att notera att lejonparten av den teknologi som används för att bygga mobilstandarderna utvecklas av ett litet fåtal aktörer, och ju mer kommersiellt framgångsrik standarden blir, desto mindre minoritet utgör dessa. Det förligger således en betydande risk för en majoritetens tyranni.

Förordningens radikala och svepande karaktär, som föreskriver en mångfald otestade metoder som obligatoriska från start, står inte bara i skarp kontrast till över 40 års branschpraxis, utan stöds inte heller av de av kommissionen beställda studierna för konsekvensanalysen som visat att det saknas empiriska bevis för att motivera omfattande lagstiftning.¹

Ericsson är mycket oroad över att kommissionens föreslagna förändringar av revolutionerande natur kommer att äventyra Europas långsiktiga tekniska ledarskap och dess roll i den globala standardiseringen och i kunskapsekonomin. I förslaget tas inte tillräcklig hänsyn till konsekvenserna för europeiska företag i förhållande till konkurrenter utanför Europa, eller till hur åtgärderna kan leda till att global standardisering och innovation flyttar utanför Europa.

Förordningen kan dessutom leda till att europeiska patentportföljer av essentiella patent devalveras i det globala ekosystemet så att företag inriktar sin europeiska patentverksamhet på icke-essentiella patent medan essentiella patent säkras i länder utanför EU.

Förslaget förefaller även undergräva EU:s klagomål mot Kina inför Världshandelsorganisationen (WTO), i vilket Kina anklagas för att hindra företag från EU att hävda sina patent i domstolar utanför Kina.

Förslaget är mycket omfattande och Ericsson håller för närvarande på att analysera förslagets olika delar och dess förmodade effekter vilka är svåra att fullständigt överblicka. Ericsson ber därför att få inkomma med en komplettering senare i veckan för att utveckla ovannämnda synpunkter mer i detalj.

¹ "Existing empirical evidence on the causal effects of current SEP licensing conditions is largely inconclusive. Empirically observable outcomes do not indicate the existence of pervasive "opt-out" from standards-related innovation as a consequence of SEP licensing conditions; i.e. it does not appear that the observed challenges in SEP licensing are sufficiently severe as to systematically discourage potential contributors from participating in standards development, or discourage potential implementers from creating products that use technology standards subject to potential SEPs." (p 185 – <https://www.iplytics.com/wp-content/uploads/2023/04/Empirical-Assessment-of-Potential-Challenges-in-SEP-Licensing.pdf>)