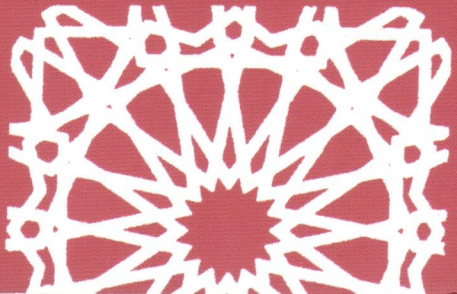
NUEVAS TENDENCIAS EN EL DERECHO DE LA COMPETENCIA Y DE LA PROPIEDAD INDUSTRIAL

Anxo Tato Plaza
Julio Costas Comesaña
Pablo I. Fernández Carballo-Calero
Francisco J. Torres Pérez
(directores)

Autores
María Cruz Barreiro Carril
Antonio Casado Navarro
Marta Cernadas Lázare
José Miguel Corberá Martínez
Sónia De Carvalho
Eva M. Dominguez Pérez
Pedro Mario González Jiménez
Elisabet González Pons
Christian Herrera Petrus
Sara Louredo Casado
Francisco Marcos
Miriam Martínez Pérez
Sinesio Novo Fernández
Vítor Palmela Fidalgo
Elena F. Pérez Carrillo
Maria Victoria Rocha
Carmen Rodilla Martí
Elena Salgado André
Julio Unzué Rossi

COMARES





ISBN 978-84-9045-595-1



El presente libro ha sido realizado en el marco del Proyecto de Investigación
del Programa estatal de fomento de la investigación científica y técnica de excelencia
«La reforma del Derecho de la competencia y de la propiedad industrial: armonización europea
y codificación mercantil» (Referencia: DER2014-53956-P)

© Los autores

© Editorial Comares, S.L.

Polígono Juncaril
C/ Baza, parcela 208
18220 • Albolote (Granada)
Tlf.: 958 465 382
http://www.editorialcomares.com • E-mail: libreriacomares@comares.com
https://www.facebook.com/Comares • https://twitter.com/comareseditor

ISBN: 978-84-9045-595-1 • Depósito Legal: Gr. 1465/2017

Fotocomposición, impresión y encuadernación: COMARES

SUMARIO

PRÓLOGO VII

PRIMERA PARTE
DERECHO ANTITRUST

I. AS RESTRIÇÕES VERTICAIS, CONCORRÊNCIA CONTRATUAL E A TEORIA DOS CUSTOS DE TRANSACÇÃO VERTICAL, *Sónia de Carvalho* 3
II. APROXIMACIÓN A LOS REQUISITOS CONSTITUTIVOS DEL ILÍCITO DE FALSEAMIENTO DE LA LIBRE COMPETENCIA POR ACTOS DESLEALES SEGÚN RECIENTES PRONUNCIAMIENTOS DE LAS AUTORIDADES ANTITRUST, *Pedro Mario González Jiménez* 47
III. ¿PUEDE SANCIONARSE A LAS ADMINISTRACIONES PÚBLICAS CUANDO NO ACTÚAN COMO OPERADOR ECONÓMICO SI RESTRINGEN LA COMPETENCIA O PROMUEVEN CONDUCTAS ANTICOMPETITIVAS?, *Francisco Marcos* 65
IV. EL EJERCICIO DEL DERECHO A LITIGAR COMO ABUSO DE POSICIÓN DOMINANTE EN LA JURISPRUDENCIA EUROPEA, *Miriam Martínez Pérez* 109
V. COMPROMISOS Y PROPIEDAD INDUSTRIAL, *Carmen Rodilla Martí* 127

SEGUNDA PARTE
COMPETENCIA DESLEAL

I. LA <*CLÁUSULA DE LA INEVITABILIDAD*> EN EL DERECHO DE LA COMPETENCIA DESLEAL, *Elisabet González Pons* 151
II. ALGUNAS REFLEXIONES SOBRE DILIGENCIAS PRELIMINARES Y LITIGACIÓN EN MATERIA DE COMPETENCIA DESLEAL, *Christian Herrera Petrus* 173
III. INDICACIÓN DEL PRECIO FINAL COMPLETO EN LA OFERTA COMERCIAL DE PRODUCTOS O SERVICIOS, *Elena Salgado André* 189
IV. PUBLICIDAD NATIVA MEDIANTE *INFLUENCERS*, *Julio Unzué Rossi* 203

TERCERA PARTE

PROPIEDAD INDUSTRIAL

I. La recepción de las recomendaciones del plan BEPS en la nueva regulación española del patent box, *María Cruz Barreiro Carril* 229
II. El mantenimiento del nombre comercial como signo distintivo registrable en el anteproyecto de código mercantil, *Antonio Casado Navarro* 241
III. La protección de la marca de renombre tras la modificación del Sistema de marcas de la Unión Europea, *Marta Cernadas Lázare*. 265
IV. El nombre como límite al derecho de marca en el nuevo sistema de marcas de la unión europea, *José Miguel Corberá Martínez*. 285
V. Nuevas perspectivas de la tutela jurídica del diseño en las creaciones de corta vida comercial (diseño y moda): desde el derecho de autor hacia el derecho de la competencia desleal y el diseño industrial no registrado, *Eva M. Domínguez Pérez* 313
VI. Algunas ideas sobre el diseño industrial no registrado. Estado de la investigación doctoral, *Sara Louredo Casado*. 337
VII. La protección de las botellas como marca: un análisis de su carácter distintivo a la luz de la jurisprudencia del TJUE, *Sinesio Novo Fernández*. 353
VIII. As Peculiaridades das Marcas Farmacêuticas, *Vítor Palmela Fidalgo* 371
IX. Asegurados y coberturas en seguros de derechos de propiedad industrial e intelectual, *Elena F. Pérez Carrillo*. 389
X. Direito da propriedade industrial e biotecnologia marinha, *Maria Victória Rocha*. 409

IV

EL EJERCICIO DEL DERECHO A LITIGAR COMO ABUSO DE POSICIÓN DOMINANTE EN LA JURISPRUDENCIA EUROPEA

THE EXERCISE OF THE RIGHT TO LITIGATE AS AN ABUSE OF DOMINANT POSITION IN EUROPEAN CASE-LAW

MIRIAM MARTÍNEZ PÉREZ*

RESUMEN: La interposición de acciones judiciales ha empezado a utilizarse por parte de las grandes empresas en posición de dominio como una estrategia anticompetitiva frente a otros competidores en el mercado. Actualmente, son muy escasas las resoluciones judiciales que abordan directamente el tratamiento de esta cuestión. Es por ello, que el presente trabajo pretende realizar un análisis de los asuntos más relevantes que han tratado el ejercicio del derecho a litigar como un posible abuso de posición de dominio en la jurisprudencia de la Unión Europea.

PALABRAS CLAVE: litigio anticompetitivo, abuso de posición dominante, abuso de procedimiento, litigio simulado.

ABSTRACT: The filing of legal actions has begun to be used by large companies in dominance position as an anti-competitive strategy against other competitors in the market. Currently, there are very few judicial decisions concerning directly the treatment of this issue. For this reason the present paper carries out an analysis of the most relevant court cases that have dealt with the exercise of the right to litigate as a possible abuse of the dominant position in the European Union case-law.

KEYWORDS: anticompetitive litigation, abuse of dominant position, abuse of process, sham litigation.

* Doctora en Derecho Mercantil de la Universidad de Santiago de Compostela. Dirección de correo electrónico: miriam.martinez@usc.es.

El presente estudio se presenta como una revisión y actualización a las novedades jurisprudenciales del trabajo anteriormente publicado como MARTÍNEZ PÉREZ, M., «Los patent trolls y los abusos del derecho a litigar y de procedimiento como conductas anticompetitivas», *La Ley Mercantil,* núm. 32, 2017.

de la competencia, Aranzadi, Cizur Menor (Navarra), 2015, pp. 31-66.

GÓMEZ SEGADE, J. A., *Tecnología y Derecho. Estudios jurídicos del Prof. Dr. h. c. José Antonio Gómez Segade recopilados con ocasión de la conmemoración de los XXV años de cátedra,* Marcial Pons, Madrid, 2001.

HOVENKAMP, H. J., «The Walker Process Doctrine: Infringement Lawsuits as Antitrust Violations», *University Iowa Legal Studies*, Research Paper No. 08-36, September, 2008, pp. 1-38.

KJOLBYE, L., «Article 82 EC as Remedy to Patent System Imperfections: Fighting Fire with Fire?», *World Competition*, Vol. 32, No. 2009, pp. 163-188.

LAO, M., «Reforming the Noerr-Penington Antitrust Inmunity Doctrine», *Rutgers Law Review*, Vol. 55, Summer 2003, pp. 965-1026.

MARTÍNEZ PÉREZ, M., «Las patentes sobre 'second generation products' utilizadas como estrategia para dilatar la entrada de genéricos en el mercado de la Unión Europea», *Cuadernos de Derecho Transnacional*, Vol. 6, Núm. 2, Octubre 2014, pp. 175-200.

— «Los *patent thickets* y los *patent trolls*: análisis desde la perspectiva europea», en GARCÍA VIDAL, Á. (dir.), *Patentes farmacéuticas y Derecho de la competencia*, Thomson Reuters Aranzadi, Cizur Menor (Navarra), 2014, pp. 67-100.

— «Los patent trolls y los abusos del derecho a litigar y de procedimiento como conductas anticompetitivas», *La Ley Mercantil*, núm. 32, 2017.

RODILLA MARTÍ, C., «La defensa de los derechos de patente como ilícito en el Derecho de la competencia o la "compulsory license defense". A propósito del caso Huawei/ZTE», *RDPatrim.*, núm. 39, Enero-Abril 2016, pp. 175-200.

SUÑOL, A., «Patentes y *hold-up*: la acción de cesación ante compromisos FRAND», *InDret*, núm. 4/2015, pp. 1-49.

VEIGA TORREGROSA, A., «El ejercicio anticompetitivo del derecho a litigar», *Gaceta Jurídica de la Unión Europea y de la Competencia*, n.º 10, Julio-Agosto 2009, La Ley Digital [LA LEY 13014/2009], pp. 67-100.

ZAUMER, R. A., «The Misaplication of the Noerr-Pennington Doctrine to non Antitrust Right To Petition Cases», *Standford Law Review*, Vol. 36, No. 5, 1984, pp. 1243-1272.