

Softwarepatente - Patenting software  
Stand: 03/2005

## Chancen und Risiken von Softwarepatenten

*Anmerkungen zur geplanten EU-Richtlinie über die Patentierbarkeit computerimplementierter Erfindungen*

Seit den neunziger Jahren befasst sich die Europäische Union intensiv mit der Frage, in welcher Form Computerprogramme rechtlich zu schützen sind. Zwar ist Software als sprachliches Konstrukt grundsätzlich dem Schutz des Urheberrechts unterstellt, könnte als technisches Produkt mit einer bestimmten Funktionalität aber auch dem Patentrecht zugeordnet werden. Ein erster Richtlinienentwurf der Europäischen Kommission über die Patentierbarkeit „computerimplementierter Erfindungen“ vom Februar 2002 wurde im Herbst 2003 vom Europäischen Parlament deutlich verändert. Im Dezember 2004 sollte der Europäische Rat offiziell über einen Kompromissvorschlag entscheiden, der formelle Beschluss über die umstrittene Richtlinie wurde jedoch mehrfach verschoben.

In einem Artikel in der Zeitschrift Die Weltwirtschaft greift Jens Mundhenke die Debatte um Softwarepatente und die geplante EU-Richtlinie auf. Er beschreibt die Vor- und Nachteile von Softwarepatenten und analysiert die unterschiedlichen Richtlinienentwürfe der Kommission, des Parlaments und des Europäischen Rates. Der Artikel zeigt, dass eine effiziente Ausgestaltung des Patentsystems im Softwarebereich besondere Sorgfalt erfordert, um eine angemessene Balance zwischen den positiven Anreizwirkungen eines exklusiv wirkenden Patentschutzes und den negativen Auswirkungen des darauf resultierenden Monopols zu finden.

**Die Problematik** ist auf die Besonderheiten des Gutes Software zurückzuführen. Weil die Entwicklung von Software oftmals durch die Sequenz von kleinen Entwicklungsschritten geprägt wird, besteht die Gefahr, dass Patente die Weiterentwicklung existierender Software und damit Innovationen blockieren könnten. Die Ergebnisse aus empirischen Untersuchungen deuten darauf hin, dass die strategische Funktion von Patenten in der Softwarebranche tatsächlich bedeutsamer ist als die Anreizfunktion. Zur Verhinderung eines Missbrauchs von Patenten sind deshalb besonders hohe Anforderungen an die Kriterien der Technizität und der Neuheit zu stellen.

**Überdies ist die Open-Source-Software** stärker zu berücksichtigen. Diese Software, die ja im Quelltext offen ist und aufgrund einer freien Lizenz nahezu uneingeschränkt genutzt, vervielfältigt und verändert werden darf, hat seit den neunziger Jahren erheblich an Bedeutung gewonnen, wird jedoch stärker als die traditionelle Software durch Softwarepatente benachteiligt. Beispielsweise macht es die Offenheit des Quellcodes besonders einfach, Patentverletzungen zu erkennen und nachzuweisen; außerdem sind die Strukturen und die Prinzipien der Open-Source-Entwicklung gerade nicht darauf ausgelegt, eigene Patente anzumelden und fremde Patente zu nutzen. Schließlich ist zu berücksichtigen, dass die Nutzung von Software beeinflusst wird durch Netzwerkeffekte, d.h. von der Existenz kompatibler Standards und der Möglichkeit des Austauschs von Daten und der Zusammenarbeit mit anderen Anwendern. Herstellung und Erhalt einer solchen Interoperabilität sind bedeutsame Voraussetzungen für den Wettbewerb auf Softwaremärkten und sollten deshalb patentlich privilegiert werden.

Wie Mundhenke im Artikel zeigt, erfordern die vorliegenden Richtlinienentwürfe noch weitere Veränderungen und Präzisierungen, um den ökonomischen Anforderungen an eine Patentierung gerecht zu werden. Von den derzeit unterbreiteten Vorschlägen lässt die Fassung des Parlaments den größten Zugewinn an Rechtssicherheit erwarten und scheint deshalb als Ausgangspunkt zur Erarbeitung der endgültigen Fassung der Richtlinie am besten geeignet zu sein.

**Weitere Literatur zum Thema Softwarepatente finden Sie in den nachfolgenden Literaturnachweisen:**  
Vorschlag für eine [RICHTLINIE DES EUROPÄISCHEN PARLAMENTS UND DES RATES](#) über die Patentierbarkeit computerimplementierter Erfindungen

**Titel:** Chancen und Risiken von Softwarepatenten : eine Bewertung der geplanten EU-Richtlinie ueber die Patentierbarkeit computerimplementierter Erfindungen / von Jens Mundhenke

**Erschienen:** In: Die Weltwirtschaft : Vierteljahresschrift des Instituts fuer Weltwirtschaft an der Universitaet Kiel. - Berlin. - Heidelberg : Springer, (2004), 4, S. 417-438

**Anmerkung:** Zsfassung in engl. Sprache

**Schlagworte:** Software / Patent / Patentrecht / EU-Staaten /

---

**Titel:** The use of patents, copyrights and trademarks in software: evidence from litigation / Stuart Graham; Deepak Somaya

**Erschienen:** In: Patents, innovation and economic performance : [OECD conference proceedings] ; [collection of papers prepared for the OECD Conference on Intellectual Property Rights (IPR), Innovation and Economic Performance held in Paris on 28 - 29 August 2003]. - Par, (2004), S. 265-288, graph. Darst

**Anmerkung:** Literaturangaben

**Schlagworte:** Software / Patentrecht / Urheberrecht / Markenrecht / Vereinigte Staaten /

---

**Titel:** The software patent experiment / James Bessen; Robert M. Hunt

**Erschienen:** In: Patents, innovation and economic performance : [OECD conference proceedings] ; [collection of papers prepared for the OECD Conference on Intellectual Property Rights (IPR), Innovation and Economic Performance held in Paris on 28 - 29 August 2003]. - Par, (2004), S. 247-263

**Anmerkung:** Literaturangaben

**Schlagworte:** Software / Patentrecht / Vereinigte Staaten /

---

**Titel:** Through the lens of intangibles: what patents on software and services reveal about the system / Brian Kahin

**Erschienen:** In: Patents, innovation and economic performance : [OECD conference proceedings] ; [collection of papers prepared for the OECD Conference on Intellectual Property Rights (IPR), Innovation and Economic Performance held in Paris on 28 - 29 August 2003]. - Par, (2004), S. 209-226

**Anmerkung:** Literaturangaben

**Schlagworte:** Patentrecht / Software / Unternehmensorganisation / TRIPS / Vereinigte Staaten / OECD-Staaten /

---

**Titel:** Improving patent quality: connecting economic research and policy /  
Stephen A. Merrill

**Erschienen:** In: Patents, innovation and economic performance : [OECD conference proceedings] ; [collection of papers prepared for the OECD Conference on Intellectual Property Rights (IPR), Innovation and Economic Performance held in Paris on 28 - 29 August 2003]. - Par, (2004), S. 111-117

**Anmerkung:** Literaturangaben

**Schlagworte:** Patentrecht / Biotechnisches Produkt / Software / Vereinigte Staaten /

---

**Titel:** A Danish view on software-related patents / by Ulrich Kaiser and Thomas Roende

**Erschienen:** Odense, 2004

**Umfang:** 25 S.

**Schriftenreihe:** Economic discussion papers / Department of Economics, Faculty of Social Sciences, University of Southern Denmark ; 2004.1

**Schlagworte:** Software-Recht / Patentrecht / Daenemark /

**Signatur:** W 834 (2004.1)

---

**Titel:** Submarines and technological innovation : US continuation patenting in software and biotechnology technologies in the 1980s and 1990s / Stuart J. H. Graham and David C. Mowery

**Erschienen:** In: Intellectual property and entrepreneurship / Libecap, Gary D., Bd. 15 (2004), S. 71-101, graph. Darst

**Schlagworte:** Patent / Biotechnologie / Software / Patentrecht / Vereinigte Staaten / 1987-1999 /

---

**Titel:** The international law of business method patents / John M. Conley

**Erschienen:** In: Economic review. - Atlanta, Ga., Bd. 88 (2003), 4, S. 15-33

**Schlagworte:** Patentrecht / Internationales Recht / Software-Recht / Management / Japan / Vereinigte Staaten / EU-Staaten /

---

**Titel:** Geistige Eigentumsrechte in der Informationsgesellschaft : eine Analyse der Rolle gewerblicher Schutzrechte bei Gruendung und Markteintritt sowie fuer die Innovations- und Wettbewerbsfaehigkeit von Softwareunternehmen anhand unternehmens- und softwaretypenbezogener Fallstudien ; Projekt 31/02 ; Endbericht / durchgefuehrt vom Fraunhofer-

Institut fuer Systemtechnik und Innovationsforschung (ISI). Im Auftr. des  
Bundesministeriums fuer Wirtschaft und Arbeit

*Koerperschaft:* Fraunhofer-Institut fuer Systemtechnik und Innovationsforschung  
(Karlsruhe)

*Erschienen:* Karlsruhe : ISI, 2003

*Umfang:* 86, XCII S. : graph. Darst..

*Schlagworte:* Software-Recht / Patentrecht / Softwareindustrie / Unternehmensgruendung  
/ Markteintritt / Innovation / Wettbewerbsstrategie / Deutschland /

*Signatur:* C 238030

---

***Titel:*** Software patents : a (wary) defense / by Martin Campbell-Kelly

*Erschienen:* In: The Milken Institute review / Milken Institute (Santa Monica, Calif.),  
Bd. 5 (2003), 4, S. 26-37, Ill.

*Schlagworte:* Software / Patent / Patentrecht / Vereinigte Staaten /

---

***Titel:*** An empirical look at software patents / James Bessen; Robert M. Hunt

*Erschienen:* Philadelphia, Pa., 2003

*Umfang:* 36 S.

*Schriftenreihe:* Working papers / Research Department, Federal Reserve Bank of  
Philadelphia ; 03,17

*Anmerkung:* Internetausg.: <http://www.phil.frb.org/files/wps/2003/wp03-17.pdf>

*Schlagworte:* Software / Patent / Industrielle Forschung / Vereinigte Staaten /

*Signatur:* W 80 (03.17)

---

***Titel:*** Wirkung von Patenten auf das Innovationsverhalten der Softwareindustrie /  
Norman Hoppen; Daniel Beimborn; Wolfgang Koenig

*Erschienen:* In: Wirtschaftsinformatik 2003 : Medien - Maerkte - Mobilitaet ; [6.  
Internationale Tagung Wirtschaftsinformatik (WI 2003) ... vom 17. - 19.  
September 2003 an der Technischen Universitaet Dresden] / Uhr,  
Wolfgang, Bd. 2 (2003), S. 755-778, graph. Darst

*Schlagworte:* Software-Recht / Patentrecht / Softwareindustrie / Innovation /  
Imitationswettbewerb / Struktur-Performance-Modell / Theorie /

---

***Titel:*** Software-Patente : eine empirische Analyse aus oekonomischer und  
juristischer Perspektive / Knut Blind; Jakob Edler; Ralph Nack; Joseph  
Straus. Unter Mitarb. von Michael Friedewald ...

*Erschienen:* Heidelberg : Physica, 2003

*Umfang:* XII, 266 S. : graph. Darst.

*Schriftenreihe:* Technik, Wirtschaft und Politik ; 49

*ISBN:* 3-7908-1540-3

*Schlagworte:* Software / Patent / Programmierung / Innovation / Patentrecht / Software-Recht / Deutschland / Welt /

*Signatur:* B 327817

*Signatur:* B 327950

***Titel:*** Computer software and information licensing in emerging markets : the need for a viable legal framework / by Aunya Sinsangob

*Erschienen:* The Hague [u.a.] : Kluwer Law International, c 2003

*Umfang:* XXIX, 302 S. : graph. Darst.

*Schriftenreihe:* International economic development law ; 17

*Anmerkung:* Bibliography

*ISBN:* 90-411-9907-1 - ISBN : 77.00 : CIP entry (Mar.)

*Schlagworte:* Software / Software-Recht / Lizenzvergabe / Urheberrecht / Aufstrebende Märkte / Immaterialgüterrechte / Internationales Patentrecht / Vereinigte Staaten / Thailand / Welt /

*Signatur:* B 329214

***Titel:*** The scope of open source licensing / Josh Lerner ; Jean Tirole

*Erschienen:* Cambridge, Mass. : NBER, 2002

*Umfang:* 36, [16] S.

*Schriftenreihe:* NBER working paper series ; 9363

*Anmerkung:* Internetausg.: <http://papers.nber.org/papers/w9363.pdf> - lizenzpflichtig

*Schlagworte:* Software-Recht / Patent / Open Source / Theorie /

*Signatur:* W 1 (9363)

***Titel:*** Mikro- und makroökonomische Implikationen der Patentierbarkeit von Softwareinnovationen : geistige Eigentumsrechte in der Informationstechnologie im Spannungsfeld von Wettbewerb und Innovation ; Endbericht ; Forschungsprojekt im Auftrage des Bundesministeriums fuer Wirtschaft und Technologie (Forschungsauftrag 36/00) / durchgefuehrt vom Fraunhofer-Institut fuer Systemtechnik und Innovationsforschung (Fraunhofer ISI) und dem Max-Planck-Institut fuer Auslaendisches und Internationales Patent-, Urheber- und Wettbewerbsrecht unter Mitwirkung der Fraunhofer Patentstelle fuer die Deutsche Forschung (Fraunhofer PST). Ansprechpartner Knut Blind .

*Koerperschaft:* Institut fuer Systemtechnik und Innovationsforschung (Karlsruhe)  
Max-Planck-Institut fuer Auslaendisches und Internationales Patent-,

Urheber- und Wettbewerbsrecht (Muenchen)

*Erschienen:* Karlsruhe : Fraunhofer ISI, 2001

*Umfang:* XXVII, 248, [37] S. : graph. Darst. ; 30 cm

*Anmerkung:* Zsfassung in engl. Sprache

*ISBN:* (kart.)

*Schlagworte:* Software / Innovation / Patent / Software-Recht / Wettbewerb /  
Innovationswettbewerb / Deutschland /  
Software-Recht / Deutschland / EU-Staaten / Vereinigte Staaten / Japan /

*Signatur:* C 229352

---

***Titel:*** You can patent that? : Are patents on computer programs and business methods good for the new economy? / By Robert M. Hunt

*Erschienen:* In: Business review / Federal Reserve Bank of Philadelphia / Federal Reserve Bank (Philadelphia, Pa.), (2001), 1, S. 5-15, graph. Darst

*Schlagworte:* Patent / Patentrecht / Software / Management-Informationssystem /  
Vereinigte Staaten /

---

***Titel:*** What is "technical"? : A contribution to the concept of "technicality" in the light of the European Patent Convention / Mark Schar

*Erschienen:* In: The journal of world intellectual property : law, economics, politics. - Geneva : Werner, Bd. 2 (1999), 1, S. 93-129

*Schlagworte:* Patentrecht / Software / Informationstechnik / Europa /

---

***Titel:*** Computer software protection in developing countries : a normative outlook / Carlos Maria Correa

*Erschienen:* In: Journal of world trade : law, economics, public policy. - London : Kluwer, Bd. 22 (1988), 1, S. 23-31; \* Band: 22 (1988), 1, S. 23-31

*Schlagworte:* Patentrecht / Software / Entwicklungslaender /

---

***Titel:*** Computer software licensing / David Bender

*Erschienen:* In: Protecting trade secrets 1983 [nineteen hundred and eighty-three]. - New York, NY, (1983), S. 405-459; \* Band: S. 405-459

*Schlagworte:* Software / Patentrecht / Vereinigte Staaten /

---

