



DZIENNIK USTAW

RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ

Warszawa, dnia 29 kwietnia 2015 r.

Poz. 585

ROZPORZĄDZENIE RADY MINISTRÓW

z dnia 17 kwietnia 2015 r.

w sprawie wyłączenia niektórych rodzajów porozumień o transferze technologii spod zakazu porozumień ograniczających konkurencję

Na podstawie art. 8 ust. 3 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. z 2015 r. poz. 184) zarządza się, co następuje:

Rozdział 1

Przepisy ogólne

§ 1. Rozporządzenie określa:

- 1) warunki, jakie muszą być spełnione, aby porozumienie o transferze technologii zostało uznane za wyłączone spod zakazu, o którym mowa w art. 6 ust. 1 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów, zwanej dalej „ustawą”;
- 2) klauzule, których występowanie w porozumieniu o transferze technologii stanowi naruszenie art. 6 ust. 1 ustawy;
- 3) okres obowiązywania wyłączenia.

§ 2. Przepisów rozporządzenia nie stosuje się do klauzul licencyjnych zawartych w porozumieniach badawczo-rozwojowych lub porozumieniach specjalizacyjnych objętych zakresem innego rozporządzenia wydanego na podstawie art. 8 ust. 3 ustawy.

§ 3. Użyte w rozporządzeniu określenia oznaczają:

- 1) wyłączenie – wyłączenie porozumienia o transferze technologii spod zakazu, o którym mowa w art. 6 ust. 1 ustawy;
- 2) prawa do technologii – know-how oraz następujące prawa lub ich połączenie, w tym zgłoszenia lub wnioski o udzielenie tych praw:
 - a) patenty,
 - b) prawa ochronne na wzory użytkowe,
 - c) prawa z rejestracji wzorów przemysłowych,
 - d) prawa z rejestracji topografii układów scalonych,
 - e) dodatkowe prawa ochronne dla produktów leczniczych i produktów ochrony roślin,
 - f) prawa autorskie do oprogramowania;
- 3) prawa własności intelektualnej – prawa własności przemysłowej, w szczególności patenty i prawa ochronne na znaki towarowe, oraz prawa autorskie i prawa pokrewne;
- 4) know-how – nieujawnione do wiadomości publicznej informacje techniczne, technologiczne lub zasady organizacji i zarządzania w rozumieniu art. 2 ust. 2 pkt 2 ustawy, które są istotne z punktu widzenia wytwarzania towarów objętych porozumieniem i które zostały opisane w sposób pozwalający na weryfikację kryterium niejawności i istotności;

- 5) porozumienie o transferze technologii:
 - a) porozumienie o udzieleniu licencji na korzystanie z praw do technologii, zawarte między dwoma przedsiębiorcami w celu wytwarzania przez licencjobiorcę lub jego podwykonawców towarów objętych porozumieniem,
 - b) przeniesienie praw do technologii między dwoma przedsiębiorcami w celu wytwarzania towarów objętych porozumieniem, w przypadku gdy część ryzyka związanego z wykorzystaniem technologii ponosi nadal przedsiębiorca przenoszący prawo;
- 6) porozumienie o dwustronnym transferze technologii – porozumienie o transferze technologii, w którym dwaj przedsiębiorcy udzielają sobie wzajemnie, na podstawie jednego lub kilku odrębnych porozumień, licencji na korzystanie z praw do technologii, które mogą być wykorzystane do wytwarzania towarów konkurencyjnych lub gdy licencje te dotyczą konkurencyjnych technologii;
- 7) porozumienie o jednostronnym transferze technologii – porozumienie o transferze technologii, w którym jeden przedsiębiorca udziela drugiemu licencji na korzystanie z praw do technologii lub gdy dwaj przedsiębiorcy udzielają sobie wzajemnie licencji na korzystanie z praw do technologii, które nie mogą być wykorzystane do wytwarzania towarów konkurencyjnych i gdy licencje te nie dotyczą konkurencyjnych technologii;
- 8) towary objęte porozumieniem – towary wytworzone bezpośrednio lub pośrednio na podstawie praw do licencjonowanej technologii;
- 9) rynek właściwy – rynek właściwy w rozumieniu art. 4 pkt 9 ustawy, obejmujący towary objęte porozumieniem i ich substytuty lub rynek praw do licencjonowanej technologii oraz ich substytutów;
- 10) konkurenci – konkurentów w rozumieniu art. 4 pkt 11 ustawy, którzy działają na rynku właściwym obejmującym udzielanie licencji na korzystanie z praw do technologii lub na rynku właściwym obejmującym sprzedaż towarów objętych porozumieniem, w tym takich, którzy w przypadku braku porozumienia o transferze technologii, wobec wzrostu cen względnych, prawdopodobnie dokonaliby w krótkim czasie dodatkowych inwestycji lub ponieśli inne koszty dostosowawcze konieczne do wejścia na rynek właściwy;
- 11) przedsiębiorca powiązany – przedsiębiorcę, który sprawuje nad licencjodawcą lub licencjobiorcą kontrolę w rozumieniu art. 4 pkt 4 ustawy lub nad którym licencjodawca lub licencjobiorca sprawują taką kontrolę;
- 12) aktywna sprzedaż – aktywne działania licencjobiorcy podejmowane w celu zwiększenia sprzedaży lub pozyskania nowych klientów, polegające w szczególności na prowadzeniu działań reklamowych lub promocyjnych, tworzeniu oddziałów lub organizowaniu centrów dystrybucji na określonym obszarze;
- 13) pasywna sprzedaż – działania licencjobiorcy polegające na odpowiadaniu na oferty klientów indywidualnych, które nie zostały spowodowane aktywnymi działaniami;
- 14) system dystrybucji selektywnej – system dystrybucji, w którym licencjodawca bezpośrednio lub pośrednio zobowiązuje się udzielać licencji na wytwarzanie towarów objętych porozumieniem jedynie licencjobiorcom wybranym według określonych w tym porozumieniu kryteriów, a licencjobiorcy zobowiązują się nie odsprzedawać tych towarów dystrybutorom nienależącym do tego systemu na obszarze zastrzeżonym przez licencjodawcę w celu stosowania tego systemu;
- 15) licencja wyłączna – licencję, na podstawie której licencjodawca nie jest uprawniony do prowadzenia produkcji z wykorzystaniem prawa do licencjonowanej technologii ani do udzielenia licencji ogólnej do określonego zastosowania lub na określonym obszarze na te prawa osobom trzecim;
- 16) obszar wyłączny – obszar, na którym tylko jeden przedsiębiorca może wytwarzać towary objęte porozumieniem, jednak z możliwością udzielenia innemu licencjobiorcy zezwolenia na wytwarzanie towarów objętych porozumieniem na tym obszarze jedynie na rzecz konkretnego klienta, w przypadku gdy ta druga licencja została udzielona w celu utworzenia alternatywnego źródła dostaw dla tego klienta;
- 17) wyłączna grupa klientów – grupę klientów, w stosunku do której tylko jedna strona porozumienia o transferze technologii może prowadzić aktywną sprzedaż towarów objętych porozumieniem, wytworzonych z użyciem licencjonowanej technologii.

Rozdział 2

Warunki wyłączenia

§ 4. 1. Wyłącza się spod zakazu, o którym mowa w art. 6 ust. 1 ustawy, porozumienia o transferze technologii, o ile porozumienia te spełniają warunki określone w rozporządzeniu.

2. Wyłączenie stosuje się także do klauzul zawartych w porozumieniu o transferze technologii, które dotyczą zakupu towarów przez licencjobiorcę lub udzielenia licencjobiorcy licencji na inne prawa własności intelektualnej lub know-how

bądź też przeniesienia ich na licencjodawcę, jeżeli klauzule te dotyczą bezpośrednio wytwarzania lub sprzedaży towarów objętych porozumieniem.

§ 5. Wyłączenie stosuje się do porozumień o transferze technologii między:

- 1) konkurentami – jeżeli łączny udział stron porozumienia w rynku lub rynkach właściwych w roku kalendarzowym poprzedzającym zawarcie porozumienia nie przekroczył 20% oraz nie zawierają one klauzul określonych w § 7 i 10;
- 2) przedsiębiorcami, którzy nie są konkurentami – jeżeli udział w rynku lub rynkach właściwych żadnego z nich nie przekroczył w roku kalendarzowym poprzedzającym zawarcie porozumienia 30% oraz nie zawierają one klauzul określonych w § 8 i 10.

2. Jeżeli udziały w rynku, o których mowa w ust. 1, początkowo nie przekraczają odpowiednio 20% lub 30%, a następnie rosną ponad te progi, wyłączenie stosuje się nadal przez okres dwóch kolejnych lat kalendarzowych następujących po roku, w którym próg, odpowiednio 20% lub 30%, został przekroczony po raz pierwszy.

3. Udział w rynku oblicza się na podstawie danych dotyczących wartości sprzedaży rynkowej. Jeżeli dane te są niedostępne, udział w rynku ustala się na podstawie szacunków opartych na innych wiarygodnych informacjach rynkowych, w tym dotyczących wielkości sprzedaży.

4. Udział licencjodawcy w rynku właściwym praw do licencjonowanej technologii oblicza się na podstawie obecności praw do licencjonowanej technologii na rynku lub rynkach właściwych, na których są sprzedawane towary objęte porozumieniem, na podstawie danych o sprzedaży dotyczących towarów objętych porozumieniem wytworzonych przez licencjodawcę i jego licencjodawców łącznie.

5. W przypadku sprawowania wspólnej kontroli nad przedsiębiorcą powiązany przez stronę lub strony porozumienia o transferze technologii lub przez ich przedsiębiorcę lub przedsiębiorców powiązanych oraz przez inny podmiot, udział w rynku przypisuje się w równych częściach każdemu z podmiotów sprawujących wspólnie kontrolę.

§ 6. Wyłączenie stosuje się do porozumień o transferze technologii dotyczących:

- 1) praw do licencjonowanej technologii – w takim zakresie i tak długo, jak prawa te podlegają ochronie;
- 2) korzystania z know-how – przez okres, w którym licencjonowane know-how pozostaje niejawne, a w przypadku jego publicznego ujawnienia przez licencjodawcę – przez okres obowiązywania porozumienia.

Rozdział 3

Klauzule, których występowanie w porozumieniu o transferze technologii stanowi naruszenie art. 6 ust. 1 ustawy

§ 7. Wyłączenia nie stosuje się do porozumień o transferze technologii między konkurentami, które bezpośrednio lub pośrednio, samodzielnie lub w połączeniu z innymi czynnikami zależnymi od stron, mają na celu:

- 1) ograniczenie swobody ustalania przez którąkolwiek ze stron cen towarów dla podmiotów niebędących stronami porozumienia;
- 2) ograniczenie produkcji, z wyjątkiem ograniczeń produkcji dotyczących towarów objętych porozumieniem, nałożonych na licencjodawcę w porozumieniu o jednostronnym transferze technologii lub nałożonych tylko na jednego z licencjodawców w porozumieniu o dwustronnym transferze technologii;
- 3) podział rynków lub klientów, z wyjątkiem:
 - a) zobowiązania licencjodawcy lub licencjodawcy w porozumieniu o jednostronnym transferze technologii do niewytwarzania towarów z wykorzystaniem praw do licencjonowanej technologii na obszarze wyłącznym zastrzeżonym dla drugiej strony lub do nieprowadzenia sprzedaży na obszarze wyłącznym lub wyłącznej grupie klientów zastrzeżonych dla drugiej strony,
 - b) nałożonego w porozumieniu o jednostronnym transferze technologii ograniczenia aktywnej sprzedaży prowadzonej przez licencjodawcę na obszarze wyłącznym lub na rzecz wyłącznej grupy klientów, które zostały przydzielone przez licencjodawcę innemu licencjodawcy, o ile ten licencjodawca nie był konkurentem licencjodawcy w momencie udzielania licencji,
 - c) zobowiązania licencjodawcy do wytwarzania towarów objętych porozumieniem wyłącznie na własny użytek, pod warunkiem że porozumienie nie ogranicza licencjodawcy w zakresie sprzedaży towarów objętych porozumieniem jako części zamiennych dla jego własnych towarów,

- d) zobowiązania licencjobiorcy w porozumieniu o jednostronnym transferze technologii do wytwarzania towarów objętych porozumieniem jedynie dla wskazanego w porozumieniu klienta, jeżeli licencja została udzielona w celu utworzenia alternatywnego źródła dostaw dla tego klienta;
- 4) ograniczenie uprawnień licencjobiorcy do korzystania z jego własnych praw do technologii lub ograniczenie uprawnień którejkolwiek ze stron porozumienia do prowadzenia prac badawczo-rozwojowych, pod warunkiem że ograniczenie uprawnień którejkolwiek ze stron porozumienia do prowadzenia prac badawczo-rozwojowych jest niezbędne, aby zapobiec ujawnieniu licencjonowanego know-how osobom trzecim.

§ 8. Wyłączenia nie stosuje się do porozumień o transferze technologii między przedsiębiorcami niebędącymi konkurentami, które bezpośrednio lub pośrednio, oddzielnie lub w połączeniu z innymi czynnikami zależnymi od stron, mają na celu:

- 1) ograniczenie swobody ustalania przez którąkolwiek ze stron cen towarów, przy zachowaniu możliwości wyznaczania maksymalnej ceny sprzedaży lub rekomendowanej ceny sprzedaży, pod warunkiem że nie jest to równoznaczne z stosowaniem stałej lub minimalnej ceny sprzedaży określonej w wyniku nacisku lub zachęt którejkolwiek ze stron;
- 2) ograniczenie obszaru lub klientów, na którym lub dla których licencjobiorca może prowadzić sprzedaż pasywną towarów objętych porozumieniem, z wyjątkiem:
 - a) ograniczenia sprzedaży pasywnej na obszarze wyłącznym lub wyłącznej grupie klientów, które są zastrzeżone dla licencjodawcy,
 - b) zobowiązania do wytwarzania towarów objętych porozumieniem wyłącznie na własny użytek, pod warunkiem że nie ogranicza się licencjobiorcy w zakresie sprzedaży towarów objętych porozumieniem jako części zamiennych dla jego własnych towarów,
 - c) zobowiązania do wytwarzania towarów objętych porozumieniem jedynie dla wskazanego w porozumieniu odbiorcy, w przypadku gdy porozumienie o transferze technologii zawarto w celu utworzenia alternatywnego źródła dostaw dla tego klienta,
 - d) ograniczenia sprzedaży odbiorcom końcowym przez licencjobiorcę działającego na poziomie sprzedaży hurtowej,
 - e) ograniczenia sprzedaży nieautoryzowanym dystrybutorom przez uczestników systemu dystrybucji selektywnej;
- 3) ograniczenie sprzedaży odbiorcom końcowym przez licencjobiorcę działającego w systemie dystrybucji selektywnej, który prowadzi działalność na poziomie sprzedaży detalicznej, z wyjątkiem ograniczenia możliwości prowadzenia przez nich sprzedaży w lokalach niespełniających kryteriów określonych w porozumieniu będącym podstawą utworzenia systemu dystrybucji selektywnej.

§ 9. 1. W przypadku gdy po zawarciu porozumienia o transferze technologii przedsiębiorcy będący jego stronami stają się konkurentami, wyłączenie, o którym mowa w § 8, stosuje się do całego okresu obowiązywania porozumienia.

2. Przepisu ust. 1 nie stosuje się do porozumienia, które zostało zmienione w istotnym zakresie, lub w przypadku gdy zawarto nowe porozumienie o transferze technologii, dotyczące praw do konkurencyjnych technologii.

§ 10. 1. Wyłączenia nie stosuje się do klauzul zawartych w porozumieniach o transferze technologii, które bezpośrednio lub pośrednio mają na celu:

- 1) zobowiązanie licencjobiorcy do udzielenia licencji wyłącznej licencjodawcy lub osobie trzeciej wyznaczonej przez licencjodawcę lub do przeniesienia praw na licencjodawcę lub taką osobę trzecią, w całości lub w części, w odniesieniu do własnych usprawnień licencjonowanej technologii lub własnych nowych zastosowań tej technologii, opracowanych przez licencjobiorcę;
- 2) zobowiązanie strony do niekwestionowania ważności praw własności intelektualnej, które druga strona posiada w Unii Europejskiej, przy zachowaniu możliwości wypowiedzenia, w przypadku licencji wyłącznej, porozumienia o transferze technologii w razie kwestionowania przez licencjobiorcę ważności którejkolwiek z praw do licencjonowanej technologii.

2. W przypadku gdy przedsiębiorcy będący stronami porozumienia nie są konkurentami, wyłączenie nie ma zastosowania do żadnego bezpośredniego lub pośredniego zobowiązania ograniczającego uprawnienie licencjobiorcy do korzystania z praw do jego technologii lub ograniczającego uprawnienie którejkolwiek ze stron porozumienia do prowadzenia prac badawczo-rozwojowych, z wyłączeniem sytuacji, w której ograniczenie to jest niezbędne, aby zapobiec ujawnieniu licencjonowanego know-how osobom trzecim.

Rozdział 4

Przepis przejściowy i przepisy końcowe

§ 11. Do porozumień o transferze technologii podlegających wyłączeniu spod zakazu porozumień ograniczających konkurencję na podstawie rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 30 lipca 2007 r. w sprawie wyłączenia niektórych rodzajów porozumień dotyczących transferu technologii spod zakazu porozumień ograniczających konkurencję (Dz. U. Nr 137, poz. 963), niespełniających warunków wyłączenia określonych w niniejszym rozporządzeniu, stosuje się przepisy dotychczasowe do czasu dostosowania tych porozumień do przepisów niniejszego rozporządzenia, jednak nie dłużej niż do dnia 30 kwietnia 2016 r.

§ 12. Rozporządzenie obowiązuje do dnia 30 kwietnia 2027 r.

§ 13. Rozporządzenie wchodzi w życie z dniem 1 maja 2015 r.

Prezes Rady Ministrów: *E. Kopacz*