

Projekt z dnia 27.02.2015

**ROZPORZĄDZENIE  
RADY MINISTRÓW**

z dnia ...

**w sprawie wyłączenia niektórych rodzajów porozumień dotyczących transferu technologii spod zakazu porozumień ograniczających konkurencję**

(Dz. U. z dnia)

Na podstawie art. 8 ust. 3 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. Nr 50, poz. 331 z późn. zm.<sup>1)</sup>) zarządza się, co następuje:

**Rozdział 1**

**Przepisy ogólne**

**§ 1.** Rozporządzenie określa:

- 1) warunki, jakie muszą być spełnione, aby porozumienia dotyczące transferu technologii zostały 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 stanowi naruszenie art. 6 ust. 1 ustawy (klauzule niedozwolone);
- 3) okres obowiązywania wyłączenia.

**§ 2.** Ilekroć w rozporządzeniu jest mowa o:

- 1) wyłączeniu - rozumie się przez to wyłączenie spod zakazu, o którym mowa w art. 6 ust. 1 ustawy;
- 2) prawach do technologii - rozumie się przez to know-how oraz następujące prawa lub ich połączenie, w tym zgłoszenia lub wnioski o zarejestrowanie tych praw:
  - a) patenty;
  - b) wzory użytkowe;
  - c) prawa do wzorów przemysłowych;
  - d) topografie układów scalonych;
  - e) dodatkowe świadectwa ochronne dla produktów leczniczych lub innych produktów, w odniesieniu do których można uzyskać tego rodzaju dodatkowe świadectwa ochronne;
  - f) prawa do ochrony odmian roślin;
  - g) prawa autorskie do oprogramowania;
- 3) prawach własności intelektualnej - rozumie się przez to prawa własności przemysłowej, w szczególności patenty i znaki towarowe, prawa autorskie i prawa pokrewne;
- 4) know-how - rozumie się przez to nieujawnione do wiadomości publicznej informacje techniczne lub technologiczne lub zasady organizacji i zarządzania w rozumieniu art. 2 ust. 2 pkt 2 ustawy, które są istotne z punktu widzenia wytwarzania towarów objętych umową i które zostały opisane w sposób pozwalający na weryfikację kryterium niejawności i istotności;

---

<sup>1)</sup> Zmiany wymienionej ustawy zostały ogłoszone w Dz. U. z 2007 r. Nr 99, poz. 660 i Nr 171, poz. 1206, z 2008 r. Nr 157, poz. 976, Nr 223, poz. 1458 i Nr 227, poz. 1505, z 2009 r. Nr 57, poz. 1241, z 2011 r. Nr 34, poz. 173 oraz z 2014 r., poz. 945.

- 5) porozumieniu o transferze technologii - rozumie się przez to:
  - a) porozumienie o udzieleniu licencji na korzystanie z praw do technologii, zawarte pomiędzy dwoma przedsiębiorcami w celu wytwarzania przez licencjobiorcę lub jego podwykonawców towarów objętych porozumieniem;
  - b) przeniesienie praw do technologii pomiędzy dwoma przedsiębiorcami w celu wytwarzania towarów objętych porozumieniem, w przypadku gdy część ryzyka związanego z wykorzystaniem technologii ponosi nadal cedent;
- 6) porozumieniu o dwustronnym transferze technologii - rozumie się przez to 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) porozumieniu o jednostronnym transferze technologii - rozumie się przez to 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) towarach objętych porozumieniem - rozumie się przez to towary wytworzone bezpośrednio lub pośrednio na podstawie praw do licencjonowanej technologii;
- 9) rynku właściwym - rozumie się przez to 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) konkurentach - rozumie się przez to 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, wobec braku porozumienia o transferze technologii, zakładając realnie, a nie tylko teoretycznie, w odpowiedzi na niewielki, lecz trwały wzrost cen względnych, prawdopodobnie zdecydowaliby się przeprowadzić, w krótkim czasie, konieczne dodatkowe inwestycje lub ponieść inne niezbędne koszty dostosowawcze, aby wejść na rynek lub rynki właściwe;
- 11) przedsiębiorcy powiązany - rozumie się przez to przedsiębiorcę, który sprawuje nad licencjodawcą lub licencjobiorcą kontrolę w rozumieniu art. 4 pkt 4 ustawy lub nad którym licencjodawca lub licencjobiorca sprawuje taką kontrolę;
- 12) aktywnej sprzedaży - rozumie się przez to 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 terytorium;
- 13) pasywnej sprzedaży - rozumie się przez to działania licencjobiorcy polegające na odpowiadaniu na oferty klientów indywidualnych, które nie zostały spowodowane aktywnymi działaniami;
- 14) systemie dystrybucji selektywnej - rozumie się przez to 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 terytorium, na którym licencjodawca prowadzi działalność lub podjął działania świadczące o tym, że zamierza prowadzić działalność w tym systemie;
- 15) licencji wyłącznej - rozumie się przez to licencję, na podstawie której licencjodawca nie jest uprawniony do prowadzenia produkcji w oparciu o prawa do licencjonowanej technologii ani nie jest uprawniony do udzielenia licencji na te prawa osobom trzecim;
- 16) terytorium wyłącznym - rozumie się przez to terytorium, na którym tylko jeden przedsiębiorca może wytwarzać towary objęte porozumieniem, jednak z możliwością

udzielenia innemu licencjobiorcy zezwolenia na wytwarzanie towarów objętych umową na tym terytorium jedynie na rzecz konkretnego klienta, w przypadku gdy ta druga licencja została udzielona w celu utworzenia alternatywnego źródła dostaw dla tego klienta;

- 17) wyłącznej grupie klientów - rozumie się przez to 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.

**§ 3.** 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 przewidziane w ust. 1 stosuje się także do postanowień 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 licencjobiorcę, jeżeli postanowienia te dotyczą bezpośrednio wytwarzania lub sprzedaży towarów objętych porozumieniem.

**§ 4.** 1. Wyłączenie stosuje się do porozumień o transferze technologii:

- 1) w przypadku porozumień między konkurentami, jeżeli łączny udział stron porozumienia w rynku lub rynkach właściwych w poprzednim roku kalendarzowym nie przekroczył 20 % oraz nie zawierają one postanowień wymienionych w § 7 i 10;
- 2) w przypadku porozumień między przedsiębiorcami, którzy nie są konkurentami, jeżeli udział w rynku lub rynkach właściwych żadnego z nich nie przekroczył w poprzednim roku kalendarzowym 30 % oraz nie zawierają one postanowień wymienionych w § 8 i 10.

2. Jeżeli udziały w rynku, określone w ust. 1, początkowo nie przekraczają odpowiednio 20 % lub 30 %, ale następnie rosną ponad te progi, wyłączenie przewidziane w § 3 ust. 1 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 dotyczące wartości sprzedaży rynkowej są niedostępne, udział w rynku ustala się na podstawie szacunków opartych na innych wiarygodnych informacjach rynkowych, w tym dotyczących wielkości sprzedaży.

4. Udział w rynku oblicza się na podstawie danych dotyczących poprzedniego roku kalendarzowego.

5. 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 sprzedawane są towary objęte porozumieniem, to jest na podstawie danych o sprzedaży dotyczących towarów objętych porozumieniem wytworzonych przez licencjodawcę i jego licencjobiorców łącznie.

6. W przypadku sprawowania wspólnie 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 zalicza się w równych częściach każdemu z podmiotów sprawujących wspólnie kontrolę.

## **Rozdział 2**

### **Okres obowiązywania wyłączenia**

**§ 5.** W przypadku porozumień o transferze technologii dotyczących korzystania z praw do licencjonowanej technologii wyłączenie stosuje się w takim zakresie i tak długo, jak prawa te pozostają chronione.

**§ 6.** W przypadku porozumień o transferze technologii dotyczących korzystania z know-how wyłączenie stosuje się przez okres, w którym licencjonowane know-how pozostaje niejawne. W przypadku publicznego ujawnienia know-how przez licencjobiorcę, wyłączenie stosuje się przez okres obowiązywania porozumienia.

### **Rozdział 3**

#### **Klauzule niedozwolone**

**§ 7.** Wyłączenia nie stosuje się do porozumień 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 umową, nałożonych na licencjobiorcę w porozumieniu o jednostronnym transferze technologii lub nałożonych tylko na jednego z licencjobiorców w porozumieniu o dwustronnym transferze technologii;
- 3) podział rynków lub klientów, z wyjątkiem:
  - a) zobowiązania licencjodawcy lub licencjobiorcy w porozumieniu o jednostronnym transferze technologii do niewytwarzania towarów z wykorzystaniem praw do licencjonowanej technologii na terytorium wyłącznym zastrzeżonym dla drugiej strony lub do nieprowadzenia sprzedaży, na wyłącznym terytorium lub wyłącznej grupie klientów zastrzeżonej dla drugiej strony;
  - b) nałożonego w porozumieniu o jednostronnym transferze technologii ograniczenia aktywnej sprzedaży prowadzonej przez licencjobiorcę na wyłącznym terytorium lub na rzecz wyłącznej grupy klientów, które zostały przydzielone przez licencjodawcę innemu licencjobiorcy, o ile ten licencjobiorca nie był konkurentem licencjodawcy w momencie udzielania licencji
  - c) zobowiązania licencjobiorcy do wytwarzania towarów objętych porozumieniem wyłącznie na własny użytek, pod warunkiem że porozumienie nie ogranicza licencjobiorcy 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 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 ze stosowaniem stałej lub minimalnej ceny sprzedaży określonej w wyniku nacisku lub zachęt którejkolwiek ze stron;
- 2) ograniczenie terytorium lub klientów, na którym lub którym licencjobiorca może prowadzić sprzedaż pasywną towarów objętych porozumieniem, z wyjątkiem:

- a) ograniczenia sprzedaży pasywnej na wyłącznym terytorium 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, 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 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 porozumień, które zostały zmienione w istotnym zakresie w szczególności poprzez zawarcie nowego porozumienia o transferze technologii, dotyczącego 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 uprawnień 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 któregośkolwiek z praw do licencjonowanej technologii.

2. W przypadku gdy przedsiębiorcy będący stronami porozumienia nie są konkurentami, wyłączenie przewidziane w § 3 ust. 1 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 to ograniczenie jest niezbędne, aby zapobiec ujawnieniu licencjonowanego know-how osobom trzecim.

## **Rozdział 4**

### **Związek z innymi rozporządzeniami o wyłączeniach spod zakazu, o którym mowa w art. 6 ust. 1 ustawy**

**§ 11.** Rozporządzenie nie ma zastosowania do postanowień licencyjnych w porozumieniach badawczo-rozwojowych lub porozumieniach specjalizacyjnych, które są objęte przepisami Rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 13 grudnia 2011 r. w sprawie wyłączenia określonych porozumień specjalizacyjnych i badawczo-rozwojowych spod zakazu

porozumień ograniczających konkurencję (Dz. U. Nr 288, poz. 1691).

## **Rozdział 5**

### **Przepisy przejściowe i końcowe**

**§ 12.** Do porozumień zawartych przed dniem wejścia w życie rozporządzenia, które nie spełniają warunków wyłączenia w nim określonych, stosuje się przepisy dotychczasowe, jednak nie dłużej niż do dnia 30 kwietnia 2016 r.

**§ 13.** Rozporządzenie obowiązuje do dnia 30 kwietnia 2027 r.

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

Za zgodność pod względem  
redakcyjnym i prawnym

**DYREKTOR**  
Departamentu Prawnego  
*A. Zawłocka-Turno*  
Agata Zawłocka-Turno