

Rozporządzenie

Rady Ministrów

z dnia 2007 r.

w sprawie wyłączenia niektórych rodzajów porozumień dotyczących transferu 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. Nr 50, poz. 331 i Nr 99, poz. 660) 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 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 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 ustawy;
- 2) prawach własności intelektualnej - rozumie się przez to patenty na wynalazki, dodatkowe prawa ochronne, prawa ochronne na wzory użytkowe, prawa z rejestracji wzorów przemysłowych, prawa z rejestracji topografii układów scalonych, prawa do chronionych odmian roślin oraz prawa autorskie i pokrewne do oprogramowania, a także prawa wynikające ze zgłoszenia wynalazku, wzoru użytkowego, wzoru przemysłowego, topografii układu scalonego i wniosków o wpis do księgi ochrony wyłącznego prawa do odmian oraz udzielenie dodatkowego prawa ochronnego;
- 3) 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;

- 4) porozumieniu o transferze technologii – rozumie się przez to zawierane między dwoma przedsiębiorcami porozumienie o udzieleniu licencji na korzystanie z prawa własności intelektualnej lub know-how do wytwarzania towarów;
- 5) 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 używanie technologii, które mogą być wykorzystane do wytwarzania towarów konkurencyjnych;
- 6) porozumieniu o jednostronnym transferze technologii – rozumie się przez to porozumienie o transferze technologii, w którym jeden przedsiębiorca udziela drugiemu licencji na używanie technologii lub gdy dwaj przedsiębiorcy udzielają sobie wzajemnie licencji na używanie technologii, które nie mogą być, w dacie zawarcia porozumienia, wykorzystane do wytwarzania towarów konkurencyjnych;
- 7) rynku właściwym – rozumie się przez to rynek właściwy w rozumieniu art. 4 pkt 9 ustawy, obejmujący towary wytworzone z użyciem technologii licencjonowanej i technologii substytucyjnych;
- 8) konkurentach – rozumie się przez to konkurentów w rozumieniu art. 4 pkt 11 ustawy, którzy działają na rynku właściwym obejmującym towary wytworzone z użyciem licencjonowanej technologii i technologii substytucyjnych;
- 9) 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.

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

2. Wyłączenie stosuje się do porozumień o transferze technologii:

- 1) w przypadku porozumień między konkurentami, jeżeli łączny udział stron porozumienia w rynku właściwym nie przekracza 30% oraz nie zawierają one postanowień wymienionych w § 6 i 8;
 - 2) w przypadku porozumień między przedsiębiorcami, którzy nie są konkurentami, jeżeli udział w rynku właściwym któregośkolwiek z nich nie przekracza w roku poprzedzającym zawarcie porozumienia 30% oraz nie zawierają one postanowień wymienionych w § 7 i 8;
3. Przepis ust. 2 stosuje się, o ile udziały w rynku, określone w pkt 1 i 2, nie zostały przekroczone w trakcie dwóch kolejnych lat o więcej niż 2 punkty procentowe. W przypadku przekroczenia udziału w rynku o więcej niż 2 punkty procentowe, wyłączenie przestaje mieć

zastosowanie w stosunku do danego porozumienia po upływie 6 miesięcy od końca roku, w którym nastąpiło przekroczenie.

4. Udział w rynku właściwym ustala się w ten sposób, że uwzględnia się łączny udział w rynku towarów objętych umową, wytworzonych przez licencjodawcę, przedsiębiorców powiązanych z licencjodawcą oraz jego licencjobiorców lub przez licencjobiorcę i przedsiębiorców powiązanych z licencjobiorcą.

Rozdział 2

Okres obowiązywania wyłączenia

§ 4. W przypadku porozumień o transferze technologii dotyczących korzystania z praw własności intelektualnej wyłączenie stosuje się w takim zakresie i tak długo, jak licencjonowane prawa własności intelektualnej są chronione na rynku właściwym.

§ 5. W przypadku porozumień o transferze technologii dotyczących korzystania z know-how wyłączenie stosuje się przez okres obowiązywania porozumienia, nie dłużej jednak niż 10 lat od dnia, w którym towary objęte porozumieniem o transferze technologii zostały po raz pierwszy wprowadzone na rynek przez któregokolwiek z licencjobiorców działających na rynku właściwym. Wyłączenie stosuje się jednak nie dłużej niż licencjonowane know-how pozostaje niejawnie, z wyjątkiem sytuacji, w której know-how staje się publicznie znane w wyniku działania licencjobiorcy.

Rozdział 3

Klauzule niedozwolone

§ 6. 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 lub wywołują skutek w postaci:

- 1) ograniczenia swobody ustalania przez którąkolwiek ze stron cen, składników cen lub rabatów na towary objęte porozumieniem;
- 2) ograniczenia wielkości produkcji lub sprzedaży towarów objętych porozumieniem lub liczby transakcji z wykorzystaniem licencjonowanej technologii, z wyjątkiem ograniczeń nałożonych na licencjobiorcę w porozumieniu o jednostronnym transferze technologii lub nałożonych jedynie na jednego z licencjobiorców w porozumieniu o dwustronnym transferze technologii;
- 3) podziału rynków, z wyjątkiem:

- a) zobowiązania licencjobiorcy lub licencjobiorców do wytwarzania towarów z wykorzystaniem licencjonowanej technologii tylko w określonym lub określonych obszarach eksploatacji lub na jednym lub więcej rynkach właściwych dla towaru lub towarów wytworzonych przy użyciu licencjonowanej technologii;
 - b) zobowiązania licencjodawcy lub licencjobiorcy, w porozumieniu o jednostronnym transferze technologii do nieoferowania towarów wytworzonych z wykorzystaniem licencjonowanej technologii na jednym lub więcej terytoriach wyłącznych zastrzeżonych dla drugiej strony, o ile licencjobiorca nie był konkurentem licencjodawcy w dacie zawarcia porozumienia;
 - c) zobowiązania licencjodawcy do nieudzielania licencji na korzystanie z technologii innemu licencjobiorcy na terytorium przyznanym licencjobiorcy;
 - d) zobowiązania licencjobiorcy do wytwarzania towarów objętych umową jedynie w celu ich użycia jako części składowych do wytworzenia własnego towaru, pod warunkiem, że porozumienie nie ogranicza licencjobiorcy w zakresie sprzedaży towarów objętych umową jako części zamiennych dla własnych towarów licencjobiorcy;
 - e) zobowiązania licencjobiorcy w porozumieniu o jednostronnym transferze technologii do wytwarzania towarów objętych umową jedynie dla wskazanego w porozumieniu klienta, jeżeli licencja została udzielona w celu utworzenia alternatywnego źródła dostaw dla tego klienta;
- 4) ograniczenia zdolności którejkolwiek ze stron porozumienia do prowadzenia działań w zakresie badań i rozwoju, chyba że jest to niezbędne do nieujawnienia licencjonowanego know-how osobom trzecim.

§ 7. Wyłączenia nie stosuje się do porozumień między przedsiębiorcami nie będącymi konkurentami, które bezpośrednio lub pośrednio, oddzielnie lub w połączeniu z innymi czynnikami zależnymi od stron, mają na celu lub wywołują skutek w postaci:

- 1) ograniczenia zdolności licencjobiorcy do ustalania cen sprzedaży towarów wytworzonych przy użyciu licencjonowanej technologii, przy zachowaniu możliwości wyznaczenia maksymalnej ceny sprzedaży lub rekomendowanej ceny sprzedaży, pod warunkiem że nie jest to równoznaczne ze stosowaniem stałej lub minimalnej ceny sprzedaży w wyniku nacisku lub zachęt którejkolwiek ze stron;
- 2) ograniczenia terytorium lub klientów, na którym lub którym licencjobiorca może sprzedawać towary wytworzone z użyciem licencjonowanej technologii objętej umową, z wyjątkiem:

- a) ograniczenia sprzedaży pasywnej na wyłącznym terytorium lub wyłącznej grupie klientów, które są zastrzeżone dla licencjodawcy;
 - b) ograniczenia sprzedaży pasywnej na wyłącznym terytorium lub wyłącznej grupie klientów, które zostały przydzielone przez licencjodawcę innemu licencjobiorcy w ciągu pierwszych czterech lat od zawarcia porozumienia z innym licencjobiorcą;
 - c) zobowiązania do wytwarzania towarów objętych umową jedynie w celu ich użycia jako części składowych do wytworzenia własnego towaru, pod warunkiem, że nie ogranicza się licencjobiorcy w zakresie sprzedaży towarów objętych umową jako części zamiennych dla jego własnych towarów;
 - d) zobowiązania do wytwarzania towarów objętych umową jedynie dla wskazanego w porozumieniu odbiorcy, gdy porozumienie o transferze technologii zawarto w celu utworzenia alternatywnego źródła dostaw dla tego klienta;
- 3) ograniczenia sprzedaży odbiorcom końcowym przez licencjobiorcę działającego na poziomie sprzedaży hurtowej.

§ 8. Wyłączenia nie stosuje się do klauzul zawartych w porozumieniach o transferze technologii, które bezpośrednio lub pośrednio, oddzielnie lub w połączeniu z innymi czynnikami zależnymi od stron, mają na celu lub wywołują skutek w postaci:

- 1) zobowiązania licencjobiorcy do udzielenia wyłącznej licencji licencjodawcy lub osobie trzeciej wskazanej przez licencjodawcę, na korzystanie z własnych uprawnień licencjonowanej technologii, które dają się wydzielić z licencjonowanej technologii lub z nowych zastosowań tej technologii, opracowanych przez licencjobiorcę;
- 2) zobowiązania licencjobiorcy do przeniesienia, w całości lub w części, na licencjodawcę lub na osobę trzecią wskazaną przez licencjodawcę, praw do własnych uprawnień dających się wydzielić z licencjonowanej technologii lub do własnych nowych zastosowań tej technologii, opracowanych przez licencjobiorcę;
- 3) zobowiązania licencjobiorcy do niekwestionowania ważności praw własności intelektualnej przysługujących licencjodawcy na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, bez uszczerbku dla prawa do wypowiedzenia porozumienia o transferze technologii w przypadku kwestionowania przez licencjobiorcę ważności jednego lub więcej licencjonowanych praw własności intelektualnej;
- 4) zobowiązania ograniczającego swobodę licencjobiorcy do używania jego własnej technologii;

- 5) zobowiązania ograniczającego zdolność którejkolwiek ze stron porozumienia do prowadzenia prac badawczo-rozwojowych, chyba że jest to niezbędne w celu zapobieżenia ujawnieniu licencjonowanego know-how osobom trzecim.

Rozdział 4

Dodatkowe wyłączenia

§ 9. Wyłączenie stosuje się do porozumień o transferze technologii:

- 1) w których licencjodawcą jest przedsiębiorca upoważniony do zawarcia porozumienia przez uprawnionego z prawa własności intelektualnej lub know-how;
- 2) dotyczących przeniesienia praw do know-how lub praw własności intelektualnej, w których na przenoszącym spoczywa ryzyko związane z eksploatacją, w szczególności gdy wysokość wynagrodzenia jest uzależniona od obrotu osiągniętego przez przejmującego prawa, ilości towarów wytworzonych przy wykorzystaniu przenoszonego prawa lub liczby operacji z wykorzystaniem tego prawa.

§ 10. Wyłączenia nie stosuje się do porozumień:

- 1) między przedsiębiorcami należącymi do organizacji mającej na celu wspólną eksploatację know-how lub praw własności intelektualnej;
- 2) między przedsiębiorcami tworzącymi wspólnego przedsiębiorcę, o ile prowadzą oni działalność konkurencyjną, albo między wspólnym przedsiębiorcą a którymkolwiek z tych przedsiębiorców, o ile porozumienie jest związane z działalnością wspólnego przedsiębiorcy;
- 3) między przedsiębiorcami konkurującymi na rynku towarów objętych licencją, na podstawie których jedna strona udziela drugiej stronie licencji na know-how lub prawa własności intelektualnej w zamian za co druga strona ustanawia ją wyłącznym dystrybutorem towarów objętych licencją;
- 4) zawierających postanowienia dotyczące innych praw niż określone w § 2 pkt 1 i 2, chyba że postanowienia te mają charakter dodatkowy i zamieszczenie ich w porozumieniu konieczne jest do osiągnięcia celu porozumienia;
- 5) zawieranych wyłącznie w celu organizacji sprzedaży;
- 6) zawieranych wyłącznie w celu przeniesienia prawa do praw własności intelektualnej lub know-how, z wyjątkiem porozumień, o których mowa w § 9 pkt 2.

Rozdział 5

Przepisy przejściowe i końcowe

§ 11. 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 31 lipca 2008 r.

§ 12. Rozporządzenie obowiązuje do dnia 30 kwietnia 2015 r.

§ 13. Rozporządzenie wchodzi w życie z dniem 1 sierpnia 2007 r.

Uzasadnienie

I. Wprowadzenie

Z dniem 31 lipca 2007 r. traci moc rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 30 lipca 2002 r. w sprawie wyłączenia niektórych kategorii porozumień dotyczących transferu technologii spod zakazu porozumień ograniczających konkurencję (Dz. U. z 2002 r., Nr 137, poz. 1152, dalej jako rozporządzenie z 2002 r.). Art. 8 ust. 3 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów upoważnia Radę Ministrów do wydania rozporządzenia wyłączającego określone rodzaje porozumień spełniające przesłanki art. 8 ust. 1 spod zakazu porozumień ograniczających konkurencję wynikającego z art. 6 ust. 1 ustawy.

Należy zauważyć, iż projektowane rozporządzenie nie stanowi implementacji oraz wykonania żadnego z aktów prawa wspólnotowego, w tym w szczególności rozporządzenia Komisji Europejskiej nr 772/2004 w sprawie zastosowania art. 81 ust. 3 TWE do porozumień o transferze technologii, w związku z czym nie są możliwe odesłania w jakimkolwiek zakresie do w/w rozporządzenia wspólnotowego. Niniejsze rozporządzenie reguluje wyłączenia spod zakazu określonego w art. 6 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, a nie spod zakazu przewidzianego w art. 81 ust. 1 TWE. Jeżeli chodzi o wzajemne relacje pomiędzy projektowanym rozporządzeniem, a rozporządzeniem Komisji Europejskiej nr 772/2004 należy wskazać, iż w przypadku porozumienia w sprawie transferu technologii o zasięgu krajowym (tj. nie mającego wpływu na handel między państwami członkowskimi UE), zastosowanie znajdzie wyłącznie projektowane rozporządzenie Rady Ministrów, zaś sprawę będzie rozstrzygał wyłącznie Prezes UOKiK. Jeśli natomiast dane porozumienie w sprawie transferu technologii będzie wpływało na handel między państwami członkowskimi, wówczas zaistnieje obowiązek zastosowania (przez Komisję lub Prezesa UOKiK) rozporządzenia

Komisji Europejskiej nr 772/2004. Niniejsze rozporządzenie jest więc odpowiednikiem rozporządzenia nr 772/2004 na gruncie prawa krajowego, znajdującym zastosowanie – jak wspomniano powyżej – jedynie do praktyk nie mających wpływu na handel między państwami członkowskimi. Projektując niniejsze rozporządzenie posiłkowano się znacznie dłużej funkcjonującymi rozwiązaniami wspólnotowymi, które bez wątplenia można uznać za słuszne.

Porozumienia o transferze technologii należą do porozumień wobec których w Unii Europejskiej (rozporządzenie Komisji Europejskiej nr 772/2004 w sprawie zastosowania art. 81 ust. 3 TWE do porozumień o transferze technologii) i jej państwach członkowskich przyjęło się stosować instytucję wyłączenia grupowego spod zakazu porozumień ograniczających konkurencję, ze względu na prokonkurencyjny charakter tego rodzaju porozumień oraz potrzebę zapewnienia zainteresowanym przedsiębiorcom maksymalnego – z punktu widzenia potrzeb ustawodawstwa chroniącego konkurencję - poziomu pewności prawa.

Porozumienia o transferze technologii należą do kategorii porozumień, w przypadku których można mówić o domniemaniu prokonkurencyjnych skutków dla konsumentów. Porozumienia tego rodzaju, nawet jeśli ograniczają konkurencję w rozumieniu art. 6 ust. 1 ustawy, prowadzą do podniesienia poziomu efektywności działania w rozumieniu art. 8 ust. 1 pkt 1 oraz zapewniają innym uczestnikom rynku korzyści w rozumieniu art. 8 ust. 1 pkt 2 ustawy. Celem rozporządzenia ustanawiającego wyłączenie grupowe dla tego rodzaju porozumień powinno być doprecyzowanie warunków, jakie muszą być spełnione, aby można było przyjąć, że porozumienie o transferze technologii jest niezbędne do osiągnięcia zakładanych celów w rozumieniu art. 8 ust. 1 pkt 3 ustawy oraz aby nie stwarzało stronom porozumienia możliwości wyeliminowania konkurencji na rynku właściwym w rozumieniu art. 8 ust. 1 pkt 4 ustawy.

II. Przepisy ogólne

Rozdział I projektowanego rozporządzenia zawiera przepisy ogólne, na które składają się: 1) określenie przedmiotu rozporządzenia; 2) słowniczek; 3) konstrukcja wyłączenia i zasady jego zastosowania.

W porównaniu do brzmienia przepisów rozporządzenia z 2002 r., zrezygnowano z umieszczenia przykładowego wykazu klauzul umów transferu technologii, do których stosuje się wyłączenie (tzw. klauzule białe). Jest to zgodne z aktualnie przyjętą tendencją w zakresie konstruowania wyłączeń spod zakazu porozumień ograniczających konkurencję, zgodnie z

którą unormowaniu podlegają jedynie klauzule zakazane, których występowanie powoduje, iż wyłączenie nie znajduje zastosowania do całego porozumienia lub tylko do określonej jego klauzuli (klauzul).

W zawartym w § 2 projektu słowniczku zawarto definicje legalne pojęć używanych w przepisach rozporządzenia. Słowniczek ten jest bardziej rozbudowany w porównaniu do rozporządzenia z 2002 r. Jest to podyktowane potrzebą doprecyzowania jego zakresu przedmiotowego, który powinien ograniczać się do porozumień, których przedmiotem jest zezwolenie na korzystanie z praw na dobrach niematerialnych do rozwiązań mających związek z wytwarzaniem towarów. Rozporządzenie nie powinno natomiast znajdować zastosowania do licencji na korzystanie ze wszystkich praw na dobrach niematerialnych. Dlatego w sposób autonomiczny zdefiniowano na użytek rozporządzenia pojęcia praw własności intelektualnej, know-how oraz technologii i porozumienia o transferze technologii. Zastąpienia pojęcia „prawa własności przemysłowej” z rozporządzenia z 2002 r. pojęciem „prawa własności intelektualnej” odzwierciedla potrzebę poszerzenia zakresu zastosowania rozporządzenia o niektóre prawa autorskie i prawa pokrewne, których przedmiotem są programy komputerowe przydatne do prowadzenia działalności wytwórczej lub usługowej. Szerszy jest również katalog praw własności przemysłowej objętych zakresem zastosowania rozporządzenia. Projektowany katalog odzwierciedla zmiany z katalogu praw własności przemysłowej, jakie miały miejsce w polskim prawie własności przemysłowej po 2002 r. (w szczególności chodzi o wprowadzenie instytucji dodatkowych świadectw ochronnych). Dostosowano również – do terminologii przyjętej w ustawie Prawo własności przemysłowej – określenia poszczególnych praw własności przemysłowej.

Z prawa wspólnotowego zaczerpnięto rozróżnienie między porozumieniami o dwustronnym i jednostronnym transferze technologii, z uwagi na odmienny wpływ niektórych postanowień umów transferu technologii na konkurencję, w zależności od tego, czy obie strony porozumienia udzielają sobie nawzajem zezwoleń na korzystanie z przysługujących im praw do technologii.

Konstrukcja wyłączenia unormowana w § 3 projektu odpowiada w swej zasadniczej treści rozwiązaniu przyjętemu w rozporządzeniu z 2002 r. Zgodnie z postulatem tzw. ekonomicznego podejścia do prawa antymonopolowego podstawowym kryterium zastosowania wyłączenia pozostaje wielkość udziału w rynku. Zachowano dotychczasowy próg 30% udziału w rynku warunkujący zastosowanie wyłączenia, zarówno dla porozumień poziomych, jak i pionowych. Sprecyzowano kryteria ustalania udziału w rynku w zależności od rodzaju porozumienia. Nie zdecydowano się na zróżnicowanie wielkości dopuszczalnego

udziału w rynku w zależności od relacji konkurencyjnych stron porozumienia przyjmując, iż potrzeby gospodarki polskiej wymagają bardziej liberalnego podejścia w dziedzinie transferu technologii, niż ma to miejsce w odpowiednich regulacjach wspólnotowych. Wyłączenie stosuje się, jeśli dopuszczalny udział w rynku nie został przekroczony w trakcie dowolnych dwóch kolejnych lat o więcej niż 2 punkty procentowe. W § 3 ust. 3 wskazano konsekwencje przekroczenia przez przedsiębiorców biorących udział w porozumieniu udziałów w rynku określonych w ust. 2 pkt 1 i 2. Przepis ten ma na celu dostosowanie zakresu zastosowania wyłączenia do zmieniających się realiów rynkowych, przy jednoczesnym zapewnieniu zainteresowanym przedsiębiorcom korzyści wynikających z grupowego wyłączenia spod zakazu porozumień ograniczających konkurencję, jeżeli działają oni na rynku, na którym dochodzi do znacznych wahań udziału w rynku. Z § 3 ust. 3 wynika zasada dalszego zastosowania wyłączenia, mimo przekroczenia wskazanego w § 3 ust. 2 progu udziału w rynku (przepis dopuszcza więc ok. 7% tolerancję przy stosowaniu § 3 ust. 2).

Zmodyfikowano nieco okres zastosowania wyłączenia, zamieszczony w rozdziale 2, zachowując dotychczasową zasadę uzależnienia go od okresu ważności praw własności intelektualnej będących przedmiotem porozumienia na rynku obejmującym terytorium Polski.

III. Klauzule niedozwolone

W rozdziale 3 projektowanego rozporządzenia umieszczono katalog klauzul niedozwolonych. Katalog ten obejmuje postanowienia, których występowanie wyłącza zastosowanie rozporządzenia do całego porozumienia (§ 6 i 7) lub tylko w odniesieniu do danego postanowienia (§ 8).

Wykaz postanowień, których występowanie w porozumieniu skutkuje wyłączeniem zastosowania rozporządzenia zróżnicowano w zależności od relacji konkurencyjnych między jego stronami.

W przypadku porozumień między konkurentami uznano, w oparciu o dotychczasowe doświadczenia organu antymonopolowego, prawodawstwo i praktykę wspólnotową oraz poglądy doktryny, iż z wyłączenia spod zakazu porozumień ograniczających konkurencję z art. 6 ust. 1 nie powinny korzystać porozumienia o transferze technologii, w których strony dokonały uzgodnień w zakresie dotyczącym:

- 1) cen i ich składników towarów wytworzonych przy użyciu licencjonowanej technologii oraz polityki cenowej przy ich sprzedaży;
- 2) wielkości produkcji lub sprzedaży towarów objętych porozumieniem;

- 3) podziału rynków, zarówno pod względem przedmiotowym, jak i terytorialnym i podmiotowym z pewnymi wyjątkami wzorowanymi na rozwiązaniach przyjętych w prawie wspólnotowym
- 4) prowadzenia prac badawczo-rozwojowych;

W odniesieniu do porozumień zawieranych między przedsiębiorcami, którzy nie konkurują ze sobą katalog postanowień wyłączających zastosowanie rozporządzenia jest węższy i obejmuje postanowienia dotyczące:

- 1) cen odsprzedaży towarów wytworzonych w oparciu o licencjonowaną technologię w postaci cen sztywnych lub minimalnych;
- 2) podziału rynku pod względem terytorialnym i podmiotowym z wyłączeniem postanowień ograniczających konkurencję wewnątrzmarkową między produktami inkorporującymi licencjonowaną technologię;
- 3) ograniczeń swobody zaopatrywania odbiorców końcowych przez przedsiębiorców działających na szczeblu hurtowym.

W odrębnym przepisie wymieniono postanowienia, których występowanie w porozumieniu o transferze technologii nie skutkuje wyłączeniem zastosowania rozporządzenia do całego porozumienia. Wyłączenie spod zakazu wynikającego z art. 6 ust. 1 ustawy nie obejmuje postanowień, które mogą ograniczać wykorzystywanie, opracowywanie lub rozwijanie własnych technologii przez strony porozumienia oraz postanowień, które umożliwiają licencjodawcy poszerzenie zakresu monopolu przysługującego mu na mocy przepisów dotyczących praw na dobrach niematerialnych.

IV. Dodatkowe wyłączenie

W rozdziale 4 doprecyzowano wzorem rozporządzenia z 2002 r. zakres zastosowania dodatkowych wyłączeń. Obejmują one porozumienia o transferze technologii zawarte między podmiotami trzecimi a licencjobiorcami podmiotu uprawnionego z prawa do technologii oraz – w drodze wyjątku – porozumienie, którego przedmiotem jest przeniesienie praw do know-how lub praw własności intelektualnej, w których na przenoszącym spoczywa ryzyko związane z eksploatacją przez nabywcę. Podtrzymano dotychczasową zasadę, zgodnie z którą wyłączenie nie stosuje się do tzw. pooli patentowych; porozumień między wspólnikami wspólnego przedsiębiorcy; porozumień o transferze technologii z jednoczesnym ustanowieniem licencjodawcy wyłącznym dystrybutorem towarów wyprodukowanych na podstawie umowy; porozumień, których przedmiotem jest licencja innych praw niż wymienione w rozporządzeniu; porozumień zawieranych wyłącznie w celu organizacji

sprzedaży towarów oraz porozumień, których przedmiotem nie jest udzielenie licencji na korzystanie z technologii, lecz przeniesienie praw do składających się na nią praw własności intelektualnej lub know-how.

V. Przepisy przejściowe i końcowe

Projekt rozporządzenia w przepisach przejściowych stanowi, iż do porozumień o transferze technologii zawartych przed dniem wejścia w życie niniejszego rozporządzenia, które nie spełniają warunków wyłączenia w nim określonych, stosuje się przepisy dotychczasowe, jednak nie dłużej niż do dnia 31 lipca 2008 roku. W ten sposób pozostawiono zainteresowanym przedsiębiorcom, którzy zawarli porozumienie o transferze technologii przed dniem 1 sierpnia 2007 roku, okres roku od dnia wejście w życie niniejszego rozporządzenia, celem dostosowania do zawartych w nim regulacji.

Okres obowiązywania rozporządzenia wynosi 8 lat i jest o rok dłuższy od okresu obowiązywania rozporządzenia 772/2004. Pomimo braku formalnego obowiązku lub potrzeby dostosowywania okresu obowiązywania rozporządzenia do okresu obowiązywania rozporządzenia Komisji 772/2004 wydaje się, iż taki okres obowiązywania wyłączenia zapewnia przedsiębiorcom dostateczny poziom pewności prawa i jednocześnie w przyszłości pozwoli uwzględnić w projektowaniu treści nowego wyłączenia ewentualne zmiany w podejściu prawodawcy wspólnotowego do transferu technologii.

Projekt rozporządzenia nie podlega notyfikacji w rozumieniu przepisów rozporządzenia z dnia 23 grudnia 2002 r. w *sprawie sposobu funkcjonowania krajowego systemu notyfikacji norm i aktów prawnych* (Dz. U. Nr 239, poz. 2039).

Projekt rozporządzenia z chwilą przekazania do uzgodnień resortowych został udostępniony w Biuletynie Informacji Publicznej, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 7 lipca 2005 r. *o działalności lobbingskiej w procesie stanowienia prawa* (Dz. U. Nr 169, poz. 1414). Żaden podmiot nie zgłosił zainteresowania pracami nad projektem rozporządzenia.

OCENA SKUTKÓW REGULACJI

Podmioty, na które oddziałuje akt normatywny

Rozporządzenie oddziaływać będzie przede wszystkim na przedsiębiorców zainteresowanych zawarciem porozumień o udzieleniu licencji na korzystanie z prawa własności intelektualnej lub know-how do wytwarzania towarów lub świadczenia usług. Wyłączenia grupowe tego rodzaju porozumień spod zakazu porozumień ograniczających konkurencję, ze względu na swój charakter prokonkurencyjny, leżą w interesie zarówno konsumentów, jak i przedsiębiorców.

Wyniki przeprowadzonych konsultacji

Projekt rozporządzenia był przedmiotem uzgodnień międzyresortowych oraz konsultacji z organizacjami przedsiębiorców i organizacjami konsumentów. Projekt był konsultowany z Komisją Wspólna Rządu i Samorządu Terytorialnego, Polską Konfederacją Pracodawców Prywatnych „Lewiatan”, Krajową Izbą Gospodarczą, Business Centre Club, Federacją Konsumentów, Stowarzyszeniem Konsumentów Polskich, Polską Izbą Rzeczników Patentowych. Żadna z w/w organizacji nie zgłosiła uwag do projektu przedmiotowego rozporządzenia.

Wpływ regulacji na sektor finansów publicznych, w tym budżet państwa i budżety jednostek samorządu terytorialnego

Wejście w życie rozporządzenia nie spowoduje bezpośrednich skutków dla budżetu państwa i budżetów jednostek samorządu terytorialnego.

Wpływ regulacji na rynek pracy

Wejście w życie rozporządzenia nie spowoduje bezpośrednich skutków dla rynku pracy.

Wpływ regulacji na konkurencyjność gospodarki i przedsiębiorczość, w tym na funkcjonowanie przedsiębiorstw

Wejście w życie rozporządzenia może pośrednio przyczynić się do wzrostu konkurencyjności gospodarki i przedsiębiorczości, poprzez wprowadzenie możliwości współpracy między przedsiębiorcami w zakresie przepływu nowej myśli technicznej oraz wdrażania nowych rozwiązań naukowo – technicznych, co w konsekwencji powinno prowadzić do podniesienia poziomu innowacyjności przedsiębiorstw oraz wzrostu ich konkurencyjności na rynku.

Wpływ regulacji na sytuację i rozwój regionalny

Wejście w życie rozporządzenia nie spowoduje bezpośrednich skutków dla rozwoju regionalnego.