



H O T Ă R Î R E
cu privire la aprobarea Regulamentului privind evaluarea acordurilor
anticoncurențiale de transfer de tehnologie

nr. 15 din 30.08.2013

Monitorul Oficial nr.213-215/1460 din 27.09.2013

* * *

În temeiul art.6 alin.(3), art.41 alin.(1) lit.c), art.46 alin.(6) lit.c) și art.94 lit.a) din Legea concurenței nr.183 din 11 iulie 2012 (Monitorul Oficial al Republicii Moldova, 2012, nr.193-197, art.667), Plenul Consiliului Concurenței

HOTĂRĂȘTE:

1. Se aprobă Regulamentul privind evaluarea acordurilor anticoncurențiale de transfer de tehnologie (se anexează).
2. Prezenta hotărâre intră în vigoare la data publicării în Monitorul Oficial al Republicii Moldova.

**PREȘEDINTELE PLENULUI
CONSILIULUI CONCURENȚEI**

Viorica CĂRARE

Chișinău, 30 august 2013.
Nr.15.

Aprobat
prin Hotărârea Plenului
Consiliului Concurenței
nr.15 din 30 august 2013

REGULAMENT
privind evaluarea acordurilor anticoncurențiale de transfer de tehnologie

Prezentul Regulament este elaborat în baza art.6 alin.(3), art.46 alin.(6) lit.c) din Legea concurenței nr.183 din 11.07.2012 și transpune Regulamentul (CE) nr.772/2004 al Comisiei din 27.04.2004 privind aplicarea articolului 81 alineatul (3) din tratat anumitor categorii de acorduri de transfer de tehnologie, publicat în Jurnalul Oficial al Uniunii Europene (JO) L 123 din 27.04.2004; și transpune parțial Comunicarea Comisiei 2004/C 101/02 – Orientări privind aplicarea articolului 81 din Tratatul CE acordurilor de transfer de tehnologie, publicată în JO C 101 din 27.04. 2004.

I. DISPOZIȚII GENERALE

1. Prezentul Regulament stabilește cadrul general de evaluare a acordurilor de transfer de tehnologie care intră în sfera de aplicare a art.5 alin.(1) din Legea concurenței nr.183 din

11.07.2012 (în continuare *Lege*), aplicarea exceptării individuale acordurilor de transfer de tehnologie în temeiul art.6 alin.(1) din Lege și exceptării pe categorii a acestora în temeiul art.6 alin.(3) din Lege.

2. Prezentul Regulament urmărește asigurarea protecției concurenței, îmbunătățirea eficienței economice, favorizarea concurenței loiale.

3. Prezentul Regulament se referă doar la acordurile în care licențiatorul permite licențiatului să exploateze tehnologia licențiată pentru a produce bunuri sau servicii, după activități ulterioare de cercetare și dezvoltare desfășurate de licențiat. Aceste prevederi nu trebuie să se aplice acordurilor de licență al căror scop este de a subcontracta activitățile de cercetare și de dezvoltare. De asemenea, nu trebuie să se aplice acordurilor de licență care urmăresc punerea în comun a tehnologiilor, adică acordurilor de punere în comun a tehnologiilor cu scopul de a transmite sub licență unor terți pachetul de drepturi de proprietate intelectuală creat.

II. NOȚIUNI PRINCIPALE

4. În sensul prezentului Regulament se vor folosi următoarele noțiuni principale:

acord de transfer de tehnologie – acord de licență de brevet, acord de licență de know-how, acord de licență de drepturi de autor pentru programe de calculator (software) sau acord mixt de licență de brevet, de know-how sau de drepturi de autor pentru programe de calculator (inclusiv orice astfel de acord care conține dispoziții privind vânzarea și cumpărarea de produse sau acordarea unei licențe pentru alte drepturi de proprietate intelectuală, cu condiția ca aceste dispoziții să nu constituie obiectul principal al acordului și să fie direct legate de fabricarea produselor contractuale. Cesiunea de brevete, know-how, drepturi de autor pentru programe de calculator sau o combinație a acestora, atunci când o parte a riscului legat de exploatarea tehnologiei este suportat de cedent, în special atunci când suma plătită în schimbul cesiunii depinde de cifra de afaceri realizată de cesionar pentru produsele fabricate cu ajutorul tehnologiei cesionate, de cantitatea produselor fabricate sau de numărul de operațiuni realizate cu ajutorul tehnologiei în cauză, sunt considerate, de asemenea, acorduri de transfer de tehnologie;

acord reciproc – acord de transfer de tehnologie prin care două întreprinderi își acordă reciproc, în același contract sau în contracte distincte, o licență de brevet, o licență de know-how, o licență de drepturi de autor pentru programe de calculator (software) sau o licență mixtă de brevet, de know-how sau de drepturi de autor pentru programe de calculator (software), atunci când licențele în cauză se referă la tehnologii concurente sau pot fi utilizate pentru fabricarea de produse concurente;

acord nerecipro – acord de transfer de tehnologie prin care o întreprindere acordă altei întreprinderi o licență de brevet, o licență de know-how, o licență de drepturi de autor pentru programe de calculator (software) sau o licență mixtă de brevet, de know-how sau de drepturi de autor pentru programe de calculator (software), sau acordul prin care două întreprinderi își acordă reciproc o astfel de licență, dar cu condiția ca aceste licențe să nu se refere la tehnologii concurente și să nu poată fi utilizate pentru fabricarea de produse concurente;

concurență intertehnologică – concurență între întreprinderi care folosesc tehnologii concurente;

concurență intratehnologică – concurență între întreprinderi care folosesc aceeași tehnologie;

drepturi de proprietate intelectuală – includ drepturile de proprietate industrială, know-how, drepturile de autor și drepturile conexe;

grup de cumpărători exclusivi – grup de cumpărători pentru care o singură întreprindere este autorizată să vîndă în mod activ produsele contractuale fabricate utilizînd tehnologia sub licență;

îmbunătățire disociabilă – îmbunătățire care poate fi exploatată fără să se afecteze tehnologia sub licență;

întreprinderi concurente pe piața relevantă a tehnologiei – întreprinderile care acordă sub licență tehnologii concurente fără să își încalce reciproc drepturile de proprietate intelectuală (concurenți efectivi); piața relevantă a tehnologiei include tehnologiile pe care licențiații le consideră interschimbabile sau substituibile cu tehnologia sub licență, avînd în vedere caracteristicile tehnologiilor, redevențele aferente acestora și utilizarea căreia îi sunt destinate;

întreprinderile concurente pe piața relevantă a produsului – întreprinderile care, în absența unui acord de transfer de tehnologie, operează pe piața relevantă a produsului, cît și pe piața geografică pe care se vînd produsele contractuale, fără a-și încălca reciproc drepturile de proprietate intelectuală (concurenți efectivi) sau, ar fi dispuse să facă investițiile suplimentare necesare sau să suporte costurile necesare pentru a intra la timp, fără să își încalce reciproc drepturile de proprietate intelectuală, pe piața relevantă a produsului sau pe piața geografică în cauză, ca reacție la o creștere nesemnificativă, dar permanentă, a prețurilor relative (concurenți potențiali); piața relevantă a produsului include produsele considerate de cumpărători drept interschimbabile sau substituibile cu produsele contractuale, avînd în vedere caracteristicile produselor, prețurile acestora și utilizarea căreia îi sunt destinate;

know-how – reprezintă un ansamblu secret, substanțial și identificat de informații practice, nebrevetate, rezultate din experiența furnizorului și testate de acesta: în acest context, “secret” înseamnă că know-how-ul nu este în general cunoscut sau ușor accesibil; “substanțial” înseamnă că acest know-how este semnificativ și util cumpărătorului pentru utilizarea, vînzarea sau revînzarea bunurilor sau serviciilor contractuale; “identificat” înseamnă că know-how-ul este descris de o manieră suficient de cuprinzătoare astfel încît să se poată permite verificarea condițiilor de “secret” și “substanțial”;

produse contractuale – produsele fabricate cu ajutorul tehnologiei care constituie obiectul acordului de licență;

sistem de distribuție selectivă – sistem de distribuție în care licențiatorul se angajează să acorde licența pentru fabricarea produselor contractuale doar unor licențiați selectați pe baza unor criterii determinate și în care licențiații în cauză se angajează să nu vîndă produsele contractuale unor distribuitori neagreeți;

teritoriu exclusiv – înseamnă un teritoriu pe care o singură întreprindere este autorizată să fabrice produsele contractuale utilizînd tehnologia sub licență, fără să aducă atingere posibilității de a permite unui alt licențiat să fabrice produsele contractuale pe teritoriul respectiv doar pentru un cumpărător determinat atunci cînd a doua licență a fost acordată în vederea creării unei surse alternative de aprovizionare pentru acel cumpărător;

transfer de tehnologie – un proces activ prin care tehnologia este transmisă între entități, cu scopul ca dezvoltările științifice și tehnologice să fie accesibile unui domeniu mai larg de utilizatori, în vederea comercializării sub formă de noi produse sau servicii;

“vînzări active” – vînzări realizate prin abordarea activă a unei clientele determinate sau a unor clienți dintr-un teritoriu specific, alocat în mod exclusiv unui alt distribuitor, prin intermediul reclamei și al publicității în mass-media sau prin alte mijloace de promovare, destinate grupului respectiv de clienți sau clienților din teritoriul dat; stabilirea unui depozit sau a unui punct de vînzare în teritoriul exclusiv al altui distribuitor;

“vânzări pasive” – vânzări pe baza unor cereri neformulate, din partea unor clienți individuali, incluzând livrarea de bunuri sau prestarea de servicii. Vânzările generate de orice publicitate sau acțiune promoțională, fie prin media, fie pe Internet, receptate de clienții stabiliți pe teritoriile exclusive ale altor distribuitori sau care aparțin unei clientele alocate altor distribuitori, dar care sunt și un mijloc de a ajunge la clienții situați în afara acestor teritorii sau a unei asemenea clientele.

5. În sensul prezentului Regulament, termenii întreprindere și parte includ întreprinderile legate respective. Întreprinderi legate, înseamnă:

1) întreprinderile în care una dintre părțile la acord dispune în mod direct sau indirect de puterea de a exercita mai mult de jumătate din drepturile de vot, de competența de a numi mai mult de jumătate din membrii consiliului de supraveghere, ai consiliului de administrație sau ai organismelor care reprezintă întreprinderea în mod legal, ori de dreptul de a gestiona afacerile întreprinderii respective;

2) întreprinderile care dispun în mod direct sau indirect, într-o întreprindere parte la acord, de drepturile sau competențele prevăzute la subpunctul 1);

3) întreprinderile în care o întreprindere menționată la subpunctul 2) dispune, în mod direct sau indirect, de drepturile sau competențele enumerate la subpunctul 1);

4) întreprinderile în care o întreprindere parte la acord, împreună cu una sau mai multe dintre întreprinderile menționate la subpunctele 1), 2) sau 3) sau în care două sau mai multe dintre acestea din urmă dispun în comun de drepturile sau competențele prevăzute la subpunctul 1);

5) întreprinderile în care drepturile sau competențele enumerate la subpunctul 1) sunt deținute în comun de părțile la acord sau întreprinderile legate respective ale acestora menționate la subpunctele 1)-4); sau una sau mai multe dintre părțile la acord sau una sau mai multe dintre întreprinderile legate ale acestora menționate la subpunctele 1)-4) și de una sau mai multe părți terțe.

6. Noțiunile nedefinite la pct.5 au înțelesul dat de Lege.

III. EVALUAREA ACORDURILOR DE TRANSFER DE TEHNOLOGIE ÎN TEMEIUL ART.5 ALIN.(1) DIN LEGE

Secțiunea 1

Cadrul analitic general. Restricțiile concurenței prin obiect sau efect

7. Evaluarea acordurilor de transfer de tehnologie în temeiul art.5 alin.(1) din Lege, se efectuează în funcție de contextul real în care acordul și restricțiile sale presupuse nu ar exista, examinând, în special, concurența dintre părți și concurența din partea terților, ținând seama de impactul posibil al acordului asupra concurenței intertehnologice și asupra concurenței intratehnologice .

8. În cazul în care restricțiile pot aduce atingere concurenței intertehnologice și concurenței intratehnologice în același timp, evaluarea faptului dacă este restrînsă concurența se realizează în conformitate cu această optică dublă.

9. La aplicarea cadrului analitic menționat la pct.7 și pct.8 se face distincție dintre:

1) acordurile care au ca obiect restrîngerea concurenței și acordurile care au ca efect restrîngerea concurenței. Un acord de transfer de tehnologie sau o restricție contractuală a acestuia nu este interzisă decît în cazul în care are ca obiect sau efect restrîngerea concurenței intertehnologice și/sau intratehnologice;

2) acordurile de transfer de tehnologie între concurenți și acordurile de transfer de tehnologie între neconcurenți, precum și, după caz, de faptul că acordurile de transfer de tehnologie între concurenți sunt reciproce și nereciproce. O astfel de distincție nu este necesară în cazul acordurilor între neconcurenți.

10. Pentru a stabili dacă un acord are un obiect anticoncurențial se examinează conținutul acordului, obiectivele acestuia și, contextul în care acordul se aplică sau urmează a fi aplicat și de conduita părților pe piață. Modalitatea concretă de punere în aplicare a unui acord poate indica o restricție prin obiect și în cazul în care aceasta nu este stipulată în mod expres în acord.

11. Stabilirea obiectului anticoncurențial al acordului este suficientă pentru constatarea existenței acordului anticoncurențial, nefiind necesară examinarea efectelor reale sau potențiale ale acordului respectiv asupra concurenței.

12. În cazul în care un acord de transfer de tehnologie nu este restrictiv prin obiectul său, se examinează dacă acesta are efecte actuale sau potențiale care restrâng concurența.

13. Pentru a stabili dacă acordurile de transfer de tehnologie restrâng concurența prin efectul lor trebuie evaluată probabilitatea acestuia de a afecta concurența actuală sau potențială prin efecte negative asupra prețurilor, producției, inovației sau varietății, sau calității produselor pe piața relevantă.

14. Piața relevantă a produselor cuprinde produse care sunt considerate de cumpărători ca interschimbabile sau substituibile cu produsele contractuale care încorporează tehnologia care face obiectul licenței datorită caracteristicilor, prețurilor și utilizării căreia sunt destinate.

15. Piețele tehnologiilor sunt alcătuite din tehnologia care face obiectul licenței și substituenții săi, fiind considerați licențiați ca interschimbabili sau substituibili tehnologiei care face obiectul licenței, datorită caracteristicilor, redevențelor și utilizării căreia sunt destinate.

16. Un acord este susceptibil să aibă efecte anticoncurențiale atunci când cel puțin una dintre părți are sau obține un anumit grad de putere de piață și acordul contribuie la crearea, menținerea sau consolidarea acestei puteri pe piață sau permite părților să exploateze această putere de piață.

17. Puterea de piață este capacitatea de a menține prețurile la un nivel superior celui al prețurilor concurențiale sau producția la un nivel inferior celui al unei producții competitive din punct de vedere a cantităților, calității și varietății produselor, precum și al inovației, pe o perioadă semnificativă de timp. Gradul de putere de piață necesar pentru a se constata o încălcare a art.5 alin(1) din Lege este mai mic decât gradul de putere de piață necesar pentru a se constata o poziție dominantă în temeiul art.10 din Lege.

18. În sensul analizării restrîngerilor concurenței prin efect este necesar să se definească piețele relevante a produselor, precum și a tehnologiilor conform prevederilor capitolului V din Lege și prezentului Regulament, după care se calculează cota părților pe piețele afectate de cooperare. În funcție de mărimea cotei pe piață a părților se vor lua în considerație și alți factori cum ar fi: natura produselor și a tehnologiilor, poziția pe piață a cumpărătorilor, poziția pe piață a concurenților, existența unor concurenți potențiali, barierele la intrare sau expansiune.

19. În anumite cazuri este posibil să se demonstreze direct efectele anticoncurențiale, analizînd comportamentul pe piață a părților la acord, în special, în cazul generării creșterilor de preț, întârzierii introducerii produselor îmbunătățite sau a produselor noi care în timp le vor înlocui pe cele existente.

20. În cazul în care s-a dovedit, că acordul de transfer de tehnologie restrînge concurența în sensul art.5 alin.(1) din Lege se stabilesc avantajele aduse de acest acord concurenței și se evaluează dacă acestea compensează efectele restrictive asupra concurenței.

21. Exceptarea de la interdicția stabilită la art.5 alin.(1) din Lege poate fi individuală conform art.6 alin.(1) din Lege sau urmare a încadrării acordului de transfer de tehnologie în anumite categorii de acorduri de transfer de tehnologie conform art.6 alin.(3) din Lege.

22. Sarcina probei cu privire la respectarea cumulativă a condițiilor de exceptare sau, după caz, la apartenența acordului orizontal acordurilor exceptate pe categorii revine întreprinderilor sau asociațiilor de întreprinderi care invocă beneficiul dispozițiilor prevăzute la art.6 din Lege.

Secțiunea 2

Distincția dintre concurenți și neconcurenți

23. Acordurile dintre concurenți prezintă riscuri mai mari decât acordurile între neconcurenți. Pentru a determina relația concurențială dintre părți este necesar a se examina dacă, în absența acordului, părțile ar fi fost concurenți existenți sau potențiali.

24. În cazul în care în lipsa acordului părțile n-ar fi fost concurenți existenți sau potențiali pe nici una din piețele relevante afectate de acel acord atunci acestea sunt considerate neconcurenți.

25. În cazul în care licențiatorul și licențiatul sunt activi pe aceeași piață a produselor sau pe aceeași piață a tehnologiilor fără ca una sau ambele părți să încalce drepturile de proprietate intelectuală ale celeilalte părți, aceștia sunt concurenți existenți. Părțile sunt considerate concurenți existenți pe piața tehnologiilor în cazul în care licențiatul acordă deja licențe pentru tehnologia sa, iar licențiatorul intră pe piața tehnologiilor acordând licențiatului o licență pentru tehnologia concurentă.

26. Părțile sunt considerate concurenți potențiali pe piața produselor în cazul în care, în lipsa acordului și fără a încălca drepturile de proprietate intelectuală ale celeilalte părți, ar fi făcut probabil investițiile suplimentare necesare pentru a intra pe piața relevantă ca răspuns la o creștere ușoară dar permanentă a prețurilor produselor. Pentru a constitui o presiune concurențială reală, intrarea trebuie să se poată produce într-o perioadă de timp corespunzătoare timpului necesar întreprinderilor deja aflate pe piață pentru adaptarea capacităților.

27. Părțile sunt considerate concurenți potențiali pe piața tehnologiilor atunci când ele dețin tehnologii substituibile și în cazul în care licențiatul nu acordă licențe pentru propria tehnologie, dar există posibilitatea de a o acorda ca răspuns la o creștere ușoară dar permanentă a prețurilor tehnologiilor în cauză.

28. În cazul în care părțile dețin tehnologii care sunt într-o poziție de blocaj unilateral sau bilateral pe piață, părțile sunt considerate ca fiind neconcurenți pe piața tehnologiilor. Există situații de blocaj unilateral atunci când o tehnologie nu poate fi exploatată fără a încălca drepturile de exploatare a unei alte tehnologii. O situație de blocaj bilateral există atunci când nici una dintre tehnologii nu poate fi exploatată fără a se încălca prin aceasta drepturile de exploatare a celeilalte tehnologii, din această cauză titularii fiind nevoiți să obțină o licență sau o permisiune reciprocă. Stabilirea situației de blocaj se efectuează în baza factorilor obiectivi, nu pe opiniile subiective ale părților.

29. În cazul în care obiectul licenței este de o atât de mare noutate, încât tehnologia licențiatului devine depășită moral sau necompetitivă, deși licențiatorul și licențiatul produc produse concurente, ei nu sunt concurenți.

IV. EXCEPTAREA ACORDURILOR ANTICONCURENȚIALE DE TRANSFER DE TEHNOLOGIE ÎN TEMEIUL ART.6 ALIN.(1) DIN LEGE

30. Evaluarea acordurilor anticoncurențiale de transfer de tehnologie în vederea derogării individuale ale acestora de la interdicția prevăzută la art.5 alin.(1) din Lege se efectuează în temeiul art.6 alin.(1) din Lege, și, în funcție de relația concurențială dintre părțile acordului de transfer tehnologic, de prevederile secțiunii 3 al capitolului III din Regulamentul privind evaluarea acordurilor orizontale anticoncurențiale, capitolul V din Regulamentul privind evaluarea acordurilor verticale anticoncurențiale.

V. APLICAREA EXCEPTĂRII ACORDURILOR ANTICONCURENȚIALE DE TRANSFER DE TEHNOLOGIE PE CATEGORII ÎN TEMEIUL ART.6 ALIN.(3) DIN LEGE

Secțiunea 1

Obiectul exceptării

31. În temeiul art.6 alin.(3) din Lege și în conformitate cu prevederile prezentului Regulament, art.5 alin.(1) din Lege nu se aplică acordurilor, încheiate între două întreprinderi, care au ca obiect principal transferul de tehnologie ce permite licențiatului să exploateze tehnologia licențiată pentru a produce produsele contractuale.

32. Exceptarea de la pct.31 se aplică în cazul în care aceste acorduri conțin restricții ale concurenței care intră sub incidența art.5 alin.(1) din Lege. Exceptarea se aplică atît timp cît dreptul de proprietate intelectuală asupra tehnologiei sub licență nu a expirat, nu a devenit caduc și nu a fost declarat nul. În cazul know-how-ului, exceptarea se aplică atît timp cît acesta rămîne secret cu excepția cazului în care know-how-ul este făcut public în urma unei acțiuni a licențiatului, caz în care exceptarea se aplică pe toată durata acordului.

33. Exceptarea prevăzută la pct.31 se aplică acordurilor anticoncurențiale de transfer de tehnologie în condițiile încadrării sub pragurile cotelor de piață prevăzute la pct.34, 35, 43 și în cazul în care acordul nu conține restricții grave prevăzute la pct.45 și 46.

Secțiunea 2

Cota de piață, durata exceptării și aplicarea pragului cotei de piață

34. În cazul în care întreprinderile părți la acord sunt întreprinderi concurente, exceptarea prevăzută la pct.31-33 se aplică cu condiția ca cota de piață cumulată deținută de părți pe piețele relevante afectate ale tehnologiei și ale produsului să nu depășească 20%.

35. Atunci cînd întreprinderile părți la acord nu sunt întreprinderi concurente, exceptarea prevăzută la pct.31-33 se aplică cu condiția ca cota de piață deținută de fiecare dintre părți pe piețele relevante afectate ale tehnologiei și ale produsului să nu depășească 30%.

36. Cota de piață se calculează conform art.31 din Lege pe baza datelor corespunzătoare anului calendaristic anterior, ținînd cont de prevederile prezentei secțiuni.

37. Cota de piață a unui licențiator pe piața relevantă a tehnologiei se calculează pe baza vânzărilor de produse care încorporează tehnologia care face obiectul licenței, realizate de către licențiator, și de către toți licențiații săi în mod individual pentru fiecare piață relevantă.

38. Atunci cînd părțile sunt concurenți pe piața tehnologiilor, vânzările de produse care încorporează tehnologia licențiatului trebuie să fie cumulate cu vânzările de produse care încorporează tehnologia care face obiectul licenței.

39. În cazul noilor tehnologii care nu au generat încă vânzări, acestora li se atribuie o cotă de piață egală cu zero. Cotele de piață aferente tehnologiilor date vor fi acumulate atunci cînd vor începe vânzările.

40. Cota de piață a licențiatului pe piața produselor se calculează pe baza vânzărilor sale de produse care încorporează tehnologia licențiatului și a vânzărilor sale de produse concurente.

41. La calcularea cotelor de piață a licențiatului sau/și a licențiatorului pe piețele produselor, vânzările realizate de alți licențiați nu se includ.

42. Cota de piață deținută de întreprinderile menționate la pct.5 subpunctul 5), se repartizează în părți egale fiecărei întreprinderi care dispune de drepturile sau de competențele prevăzute la pct.5 subpunctul 1).

43. În cazul în care cota de piață prevăzută la pct.34 sau pct.35 este inițial mai mică de 20% și respectiv 30%, dar ulterior se ridică peste aceste niveluri, exceptarea prevăzută la pct.31-33 se aplică în continuare pe o perioadă de doi ani calendaristici consecutivi, ulteriori anului în care pragul de 20% sau, respectiv, de 30% a fost depășit pentru prima dată.

44. Pragurile cotei de piață se aplică atât piețelor tehnologiilor, cât și piețelor produselor care încorporează tehnologia care face obiectul licenței. În cazul în care cota de piață deținută este mai mare decât pragul aplicabil pe piața relevantă afectată, acordul nu va putea beneficia de exceptarea pe categorii.

Secțiunea 3

Restricții grave care elimină beneficiul acordului de a fi exceptat pe categorii

45. În cazul când întreprinderile părți la acord sunt întreprinderi concurente, exceptarea prevăzută la pct.31-33 nu se aplică acordurilor care, în mod direct sau indirect, izolat sau în combinație cu alți factori aflați sub controlul părților, au ca obiect:

- 1) restrângerea capacității părților de a-și stabili prețurile de vânzare către terți;
- 2) limitarea producției, cu excepția limitării producției de produse contractuale, impusă licențiatului într-un acord nereciprocal sau impusă doar asupra unui licențiat într-un acord reciproc;
- 3) împărțirea piețelor sau a clientelei, cu excepția:
 - a) obligației impuse licențiatorilor de a produce utilizând tehnologia sub licență, doar în unul sau mai multe domenii tehnice determinate sau doar pe una sau mai multe piețe ale produsului;
 - b) obligației impuse licențiatorului și/sau licențiatului, în cadrul unui acord nereciprocal, de a nu produce, utilizând tehnologia sub licență, în unul sau mai multe domenii tehnice de utilizare sau pe una sau mai multe piețe ale produsului sau pe unul sau mai multe teritorii exclusive, rezervate celeilalte părți;
 - c) obligației impuse licențiatorului de a nu transmite tehnologia sub licență unui alt licențiat pe un teritoriu determinat;
 - d) restrîngerii, într-un acord nereciprocal, a vânzărilor active și/sau pasive efectuate de licențiat și/sau de către licențiator pe teritoriul exclusiv sau către grupul de cumpărători exclusiv, rezervat celeilalte părți;
 - e) restrîngerii, într-un acord nereciprocal, a vânzărilor active de către licențiat pe teritoriul exclusiv sau către grupul de cumpărători exclusiv repartizat de licențiator unui alt licențiat, cu condiția ca acesta din urmă să nu fi fost o întreprindere concurentă a licențiatorului în momentul încheierii propriului său acord de licență;
 - f) obligației impuse licențiatului de a fabrica produsele contractuale exclusiv pentru uzul său, cu condiția ca licențiatul să nu fie restricționat la vânzarea activă și pasivă a produselor contractuale ca piese de schimb pentru propriile sale produse;

g) obligației impuse licențiatului, în cadrul unui acord nerez reciproc, de a fabrica produsele contractuale exclusiv pentru un anumit cumpărător, atunci când licența a fost acordată pentru a crea o sursă alternativă de aprovizionare pentru acel cumpărător.

4) restrângerea capacității licențiatului de a-și exploata propria tehnologie sau restrângerea capacității oricăreia dintre părțile la acord de a desfășura activități de cercetare și dezvoltare, cu excepția cazului în care acest din urmă tip de restrângere este indispensabil pentru a preveni divulgarea know-how-ului sub licență unor terți.

46. În cazul când întreprinderile care sunt părți la acord nu sunt întreprinderi concurente, exceptarea prevăzută la pct.31-33, nu se aplică acordurilor care, în mod direct sau indirect, izolat sau în combinație cu alți factori aflați sub controlul părților, au ca obiect:

1) restrângerea capacității unei părți de a-și stabili prețurile la vânzarea de produse către terți, fără să se aducă atingere posibilității de a impune un preț de vânzare maximal sau de a recomanda un preț de vânzare, cu condiția ca acest fapt să nu ducă la un preț de vânzare fix sau minimal în urma unor presiuni sau măsuri de stimulare oferite de oricare dintre părți.

2) restrângerea referitoare la teritoriul în care sau la clienții cărora licențiatul le poate vinde produsele contractuale, cu excepția:

a) restrîngerii vânzărilor pasive pe teritoriu exclusiv sau către un grup de cumpărători exclusiv, rezervat licențiatorului;

b) restrîngerii vânzărilor pasive pe un teritoriu exclusiv sau către un grup de cumpărători exclusiv repartizat de licențiator unui alt licențiat pe durata primilor doi ani în care acest alt licențiat vinde produsele contractuale pe acest teritoriu sau acestui grup de cumpărători;

c) obligației de a fabrica produsele contractuale exclusiv pentru uzul său, cu condiția ca licențiatul să nu fie restrîns la vânzarea activă și pasivă a produselor contractuale ca piese de schimb pentru propriile sale produse;

d) obligației de a fabrica produsele contractuale exclusiv pentru un anumit cumpărător, atunci când licența a fost acordată pentru a crea o sursă alternativă de aprovizionare pentru acest client;

e) restrîngerii vânzărilor către utilizatorii finali de către un licențiat care operează ca angrosist pe piață;

f) restrîngerii vânzărilor către distribuitori neagreați de către membrii unui sistem de distribuție selectivă.

3) restrângerea vânzărilor active sau pasive către utilizatorii finali de către un licențiat care este membru al unui sistem de distribuție selectivă și care operează ca vânzător cu amănuntul pe piață, fără să aducă atingere posibilității de a interzice unui membru al sistemului să opereze dintr-un loc neautorizat.

47. În cazul în care întreprinderile părți la acord nu sunt întreprinderi concurente în momentul încheierii acordului, dar devin ulterior concurente, pct.46 (și nu pct.45) se aplică pe toată durata acordului, cu excepția cazului în care acordul este modificat ulterior în orice aspect esențial.

Secțiunea 4 ***Restricții excluse***

48. Exceptarea prevăzută la pct.31-33 nu se aplică următoarelor obligații cuprinse în acordurile de transfer de tehnologie:

1) orice obligație directă sau indirectă impusă licențiatului de a acorda licențiatorului sau unui terț desemnat de acesta o licență exclusivă asupra propriilor îmbunătățiri dissociabile sau

asupra noilor aplicații ale tehnologiei licențiate pe care licențiatul le-a adus tehnologiei sub licență;

2) orice obligație directă sau indirectă impusă licențiatului de a ceda licențiatorului sau unui terț desemnat de licențiator, integral sau parțial, drepturi asupra propriilor îmbunătățiri dissociabile sau asupra noilor aplicații ale tehnologiei pe care licențiatul le-a adus tehnologiei sub licență;

3) orice obligație directă sau indirectă impusă licențiatului de a nu contesta valabilitatea drepturilor de proprietate intelectuală pe care licențiatorul le deține, fără a aduce atingere posibilității de a rezilia acordul de transfer de tehnologie în cazul în care licențiatul contestă valabilitatea unuia sau mai multor drepturi de proprietate intelectuală obiect al licenței.

49. În cazul când întreprinderile, părți la acord, nu sunt concurente, exceptarea prevăzută la pct.31-33 nu se aplică obligațiilor directe sau indirecte care limitează capacitatea licențiatului de a exploata propria sa tehnologie sau capacitatea uneia dintre părțile la acord de a efectua activități de cercetare-dezvoltare, cu excepția cazului în care această restricție este indispensabilă pentru prevenirea divulgării know-how-ului sub licență unor părți terțe.

Secțiunea 5

Retragerea beneficiului exceptării în temeiul art.6 alin.(6) din Lege

50. Consiliul Concurenței poate retrage beneficiul exceptării stabilit prin prezentul Regulament pentru unele categorii de acorduri de transfer de tehnologie, dacă constată că acestea au efecte care sunt incompatibile cu prevederile art.6 alin.(1) din Lege în special atunci când:

- 1) accesul pe piață al tehnologiilor terților este restricționat;
- 2) accesul pe piață al potențialilor licențiați este restricționat;
- 3) lipsa motivului valabil din punct de vedere obiectiv a faptului că, părțile nu exploatează tehnologia sub licență.

Secțiunea 6

Neaplicarea exceptării pe categorii acordurilor de transfer de tehnologie

51. În cazul în care rețelele paralele de acorduri de transfer de tehnologie similare acoperă mai mult de 50% dintr-o piață relevantă exceptarea prevăzută la pct.31-33 nu se aplică acordurilor de transfer de tehnologie care prevăd restricții specifice în ceea ce privește piața respectivă.

52. Hotărîrea Consiliului Concurenței emisă în temeiul pct.51, intră în vigoare după șase luni de la data adoptării acesteia.

Secțiunea 7

Procedura de stabilire a exceptării pe categorii

53. Conform prevederilor art.6 alin.(3) din Lege, acordurile de transfer de tehnologie care îndeplinesc condițiile de exceptare prevăzute la pct.31-33 sunt considerate legale, fără obligația notificării sau obținerii unei decizii din partea Consiliului Concurenței. Întreprinderile care invocă beneficiul exceptării pe categorii au sarcina de a dovedi îndeplinirea condițiilor stabilite în acest sens prin prezentul Regulament.

54. În cazul neîndeplinirii condițiilor de exceptare pe categorii, părțile implicate pot să renegocieze acordul de transfer de tehnologie astfel încît să se încadreze în prevederile capitolului V din prezentul Regulament, fie să opteze pentru exceptare individuală în temeiul art.6 alin.(1) din Lege.

Secțiunea 8

Relația cu alte regulamente care prevăd exceptarea pe categorii

55. În cazul când mai multe întreprinderi înființează o societate în comun de producție și îi acordă acesteia o licență pentru exploatarea tehnologiei folosite la producerea produselor fabricate de către societatea în comun, astfel de licență intră sub incidența capitolului V din Regulament privind evaluarea acordurilor orizontale anticoncurențiale și nu a prezentului Regulament, cu excepția cazului când societatea în comun se lansează în acordarea de licențe pentru tehnologii terților.

56. Acordarea de licențe între și de către părțile la o societate în comun în cadrul unui acord de cercetare și dezvoltare este reglementată de prevederile capitolului IV din Regulament privind evaluarea acordurilor orizontale anticoncurențiale. În cazul în care rezultatele activității de cercetare și dezvoltare vor face obiectul unor licențe către terți, acordul de licență individual încheiat cu terții beneficiază de exceptare pe categorii conform prevederilor prezentului Regulament.

57. Acordul dintre licențiator și licențiat intră sub incidența prezentului Regulament, în timp ce acordul dintre licențiat și cumpărător intră sub incidența Regulamentului privind evaluarea acordurilor verticale anticoncurențiale.