

31979Y0103(01)

С 1/2

ОФИЦИАЛЕН ВЕСТНИК НА ЕВРОПЕЙСКИТЕ ОБЩНОСТИ

3.1.1979

Известие на Комисията от 18 декември 1978 година относно нейната оценка на определени договори за подизпълнение във връзка с член 85, параграф 1 от Договора за ЕИО

1. В настоящото известие Комисията на Европейските общности излага становището си по отношение на договорите за подизпълнение във връзка с член 85, параграф 1 от Договора за създаване на Европейската икономическа общност. Понастоящем този вид договори е форма на разпределение на работата, която се отнася до всякакви по размер предприятия, но която предлага възможности за развитие особено за малките и средни предприятия.

Комисията счита, че договорите, съгласно които едно предприятие, наричано „възложител“, независимо от това дали в резултат от предхождаща поръчка от трета страна, възлага на друга, наричана „подизпълнител“, производството на стоки, доставката на услуги или изпълнението на строителни работи съгласно указанията на възложителя, които да бъдат предоставени на възложителя или изпълнени от негово име, не са обхванати сами по себе от забраната по член 85, параграф 1.

За да се изпълнят определени договори за подизпълнение в съответствие с указанията на изпълнителя, може да се наложи подизпълнителят да използва съответна технология или оборудване, които изпълнителят ще трябва да му предостави. За да се защити икономическата стойност на такава технология или оборудване, изпълнителят може да иска да ограничи тяхното използване от подизпълнителя до това, което е необходимо за целите на договора. Така се поставя въпросът дали такива ограничения попадат в приложното поле на член 85, параграф 1. Те се оценяват в настоящото известие, като се отчитат целите на този вид договори, които ги разграничават от обикновените лицензионни договори за патенти и ноу-хау.

2. Комисията счита, че член 85, параграф 1 не се прилага по отношение на клаузи, по силата на които:

- технологии или оборудване, предоставени от възложителя, не могат да се използват за други цели, освен за целите на договора за подизпълнение,
- технологии или оборудване, предоставени от възложителя, не могат да се предоставят на трети страни,
- стоките, услугите или строителните работи, които са резултат от използването на такива технологии или оборудване, могат да бъдат доставяни само на възложителя или да бъдат изпълнявани от негово име,

при условие че и доколкото тези технологии или оборудване са необходими, за да може подизпълнителят да изработи стоките, да предостави услугите или да изпълни строителните работи в съответствие с указанията на изпълнителя. В тези граници подизпълнителят предоставя стоки, услуги или строителни работи, по отношение на които той не е независим доставчик на пазара.

Горното условие е спазено, когато изпълнението на договора за подизпълнение изисква използването от страна на подизпълнителя на:

- права на индустриална собственост на възложителя или такива, които са на негово разположение, под формата на патенти, полезни модели, дизайн, защитен с авторски права, регистриран дизайн или други права, или
- търговски тайни или производствен процес (ноу-хау) на възложителя или на негово разположение, или
- изследвания, планове или документи, придружаващи предоставената информация, която е била подготвена от или за изпълнителя, или
- матрици, образци или инструменти и съответното оборудване, които са отличителни за изпълнителя,

Който, независимо от това, че не попадат в обхвата на правата на индустриална собственост, нито съдържат какъвто и да е елемент на поверителност, дават възможност за изработване на стоки, които се различават по форма, функция или състав от други стоки, които се произвеждат или доставят на пазара.

Въпреки това, горепосочените ограничения не са обосновани, когато подизпълнителят има на свое разположение или би могъл, при приемливи условия, да получи достъп до технологията или оборудването, което е необходимо, за да произведе стоките, да предостави услугите или да извърши строителните работи. По принцип, такъв е случаят, когато възложителят не предоставя повече от обща информация, която единствено описва какви строителни работи трябва да бъдат извършени. При такива обстоятелства, ограниченията биха могли да отнемат на подизпълнителя възможността да развие свой собствен бизнес в областите, които попадат в договора.

3. Следните ограничения във връзка с предоставянето на технология от възложителя могат, по мнението на Комисията, също да

бъдат наложени в договорите за подизпълнение, без да може да се възрази от гледна точка на член 85, параграф 1:

- поемане на задължение от която и да е от страните по договора за неразкриване на производствения процес или друго ноу-хау от секретен характер, или поверителна информация, която е дадена от другата страна по време на преговорите и изпълнение на договора, докато съответното ноу-хау или информация не станат обществено достояние,
- поемане на задължение от подизпълнителя да не използва, дори след изтичане на срока на договора, на производствения процес или друго ноу-хау от секретен характер, получено от него по време на договора, докато те не станат обществено достояние,
- поемане на задължение от страна на подизпълнителя да предостави на възложителя, при неизключителни условия, всички технически подобрения, които е направил по време на изпълнението на договора, или когато изобретение, подлежащо на патентоване, е било открито от подизпълнителя, да предостави неизключителни лицензи по отношение на изобретенията, свързани с подобрения и ново използване на първоначалното изобретение, на възложителя за срока на патента, притежаван от последния.

Това задължение на подизпълнителя може да бъдат изключително в полза на възложителя, доколкото подобренията и изобретенията, направени от подизпълнителя при изпълнението на договора, не могат да бъдат използвани независимо от секретното ноу-хау или патент на възложителя, тъй като това не съставлява значително ограничение на конкуренцията.

Въпреки това, всяко поемане на задължение на подизпълнителя, засягащо правото да разполага с резултатите от собствената си изследователска и развойна работа, може да ограничи конкуренцията, когато

тези резултати могат да бъдат използвани самостоятелно. При подобни обстоятелства подизпълнителското правоотношение не е достатъчно, за да изключи обичайните правила на конкуренцията относно разпореждане с права на индустриална собственост или секретно ноу-хау.

4. Когато подизпълнителят е оторизиран с договора за подизпълнение да използва специфична търговска марка, търговско наименование или оформление, възложителят може в същото време да забрани използването им от страна на подизпълнителя по отношение на стоки, услуги или строителни работи, които не се доставят на възложителя.

5. Независимо от това, че настоящото известие следва по принцип да премахне необходимостта за предприятията да получават становище по правните въпроси, съдържащо се в индивидуално решение на Комисията, това не засяга правото на съответните предприятия да подават заявления за отрицателен атестат, както е определено в член 2 от Регламент № 17 или да нотифицират договора пред Комисията съгласно член 4, параграф 1 от този регламент ⁽¹⁾.

Известието от 1968 г. за сътрудничеството между предприятията ⁽²⁾, което изброява определени споразумения, които по своето естество не следва да бъдат считани за антиконкурентни, е по този начин допълнено в областта на подизпълнението. Комисията също така напомня на предприятията, че за да се поощри сътрудничеството между малките и средни предприятия, тя е публикувала известие за по-маловажните споразумения, които не попадат в приложното поле на член 85, параграф 1 от Договора за създаване на Европейска икономическа общност ⁽³⁾.

Настоящото известие не накърнява становището, което може да бъде изразено по отношение на договорите за подизпълнение от страна на Съда на Европейските общности.

⁽¹⁾ Първи регламент за прилагане на членове 85 и 86 от Договора за Европейската икономическа общност (ОВ 13, 21.2.1962 г., стр. 204/62).

⁽²⁾ Известие относно споразумения, решения и съгласувани практики, отнасящи се до сътрудничеството между предприятия (ОВ С 75, 29.7.1968 г., стр. 3).

⁽³⁾ ОВ С 313, 29.12.1977 г., стр. 3.