

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 разпространение, 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 "изпълнител", 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 изпълнителя, които да бъдат предоставени на изпълнителя 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, подизпълнителят може да се наложи да използва съответна технология или оборудване, което 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 въпроса 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 патенти и лицензионните договори за ноу-хау.

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

- технологиите или оборудването, предоставени от изпълнителя не могат да се използват за други цели, освен за целите на договора за подизпълнение;
- технологиите или оборудването, предоставени от изпълнителя 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 изпълнителя или да бъдат изпълнявани от негово име, при условие и доколкото тези технологии или оборудване са необходими, за да може подизпълнителят да изработи стоките, да предостави услугите или да изпълни строителните работи при съответните условия и следвайки указанията на изпълнителя. В тези граници, подизпълнителят предоставя стоки, услуги или строителни работи, по отношение на които той не е независим доставчик на пазара.

Горните разпоредби са спазени, когато изпълнението на договора за подизпълнение изисква използването от страна на подизпълнителя на:

- права на индустриална собственост на изпълнителя 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 изпълнителя или на негово разположение, или
- изследвания, планове или документи, придружаващи предоставената информация, която е била подготвена от или за изпълнителя, или
- знаци, образци или инструменти и необходимото оборудване, които са отличителни за изпълнителя,

които независимо от това, че не попадат в обхвата на правата на индустриална собственост, нито съдържат каквото и да е елемент на секретност, дават възможност за изработване на стоки, които се различават по форма, функция или състав от другите стоки, произведени или доставени 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 технология или оборудване, което е необходимо, за да произведе стоките, да предостави услугите или да извърши строителните работи. По принцип такъв е случаят, когато изпълнителят не предоставя повече от обща информация, която единствено определя какви строителни работи трябва да бъдат извършени. В такива случаи, 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 изпълнителя 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:

- 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 ноу-хау или съответната информация не станат обществено достояние,
- задължение от подизпълнителя да не използва, дори след изтичане на срока на договора, на производственият процес или друго ноу-хау от секретен характер, получено от него по време на договора, докато те не станат обществено достояние,
- задължение от страна на подизпълнителя да предостави на изпълнителя, 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 неизключителен лиценз по отношение на изобретенията, свързани с подобрения и ново използване

на първоначалното изобретение, на изпълнителя за срока на патента, притежаван от последния.

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

Въпреки това, всяко задължение на подизпълнителя по отношение на правото да представя резултатите от собствената си изследователска и развойна работа, може да ограничи конкуренцията, когато тези резултати могат да бъдат използвани самостоятелно. В такива случаи, подизпълнителското правоотношение не е достатъчно, за да направи обичайните правила на конкуренцията на разположение на правата 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, изпълнителят може в същото време да забрани такова използване от страна на подизпълнителя по отношение на стоки, услуги или строителни работи, които не се доставят от изпълнителя.

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 Комисията за договора съгласно член 4, параграф 1 от този регламент¹.

Известието от 1968 г. за сътрудничеството между предприятията², което уточнява броя на договорите, които по своя характер не следва да бъдат считани за антиконкурентни, е допълнително 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 договори, които не попадат в приложното поле на член 85, параграф 1 от Договора за създаване на Европейска икономическа общност³.

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 Съобщение относно договори, решения и съгласувани практики, отнасящи се до сътрудничеството между предприятия (ОВ 75, 29.7.1968 г., стр. 3).

³ ОВ 313, 29.12.1977 г., стр. 3.