

## **REVISIÓN DE LOS REGLAMENTOS DE EXENCIÓN POR CATEGORÍAS DE ACUERDOS HORIZONTALES Y DE LAS DIRECTRICES HORIZONTALES – VISIÓN GENERAL DE LOS PRINCIPALES CAMBIOS PROPUESTOS**

### **1. INTRODUCCIÓN**

- 1) El 1 de marzo de 2022, la Comisión publicó, para consulta con las partes interesadas, los proyectos de reglamentos revisados de exención por categorías relativos a los acuerdos de investigación y desarrollo («REC I+D») y a los acuerdos de especialización («REC de especialización»), denominados conjuntamente «RECAH», y las Directrices sobre los acuerdos de cooperación horizontal que los acompañan («Directrices Horizontales»). Los RECAH expirarán el 31 de diciembre de 2022.
- 2) La cooperación horizontal favorable a la competencia en forma de acuerdos de I+D y de especialización cubiertos por los RECAH es esencial para la transición digital y ecológica y puede contribuir a la resiliencia del mercado interior. Los RECAH establecen que los acuerdos de I+D y de especialización que cumplan determinadas condiciones estarán exentos de la aplicación del artículo 101, apartado 1, del Tratado, ya que se supone que cumplen los requisitos de exención del artículo 101, apartado 3, del Tratado. Los RECAH crean, por tanto, un puerto seguro para estas categorías de acuerdos.
- 3) Las Directrices horizontales ofrecen orientaciones sobre cómo interpretar y aplicar los RECAH y cómo autoevaluar el cumplimiento del artículo 101, apartado 1, y del artículo 101, apartado 3, del Tratado en lo que respecta a la I+D y la especialización, pero también otros tipos de acuerdos de cooperación horizontal que no están exentos en virtud de los RECAH. Entre estos se encuentran los acuerdos de compra, comercialización, estandarización y cláusulas estándar y, además, de manera más general, los intercambios de información.
- 4) El objetivo de la consulta es recabar las opiniones de las partes interesadas sobre: i) la propuesta de proyecto de RECAH revisados y ii) la propuesta de proyecto de Directrices Horizontales revisadas. Los cambios propuestos tienen por objeto abordar las cuestiones señaladas en la evaluación, tal como se expone en el documento de trabajo de los servicios de la Comisión publicado el 6 de mayo de 2021<sup>1</sup>.
- 5) La evaluación puso de manifiesto que los RECAH y las Directrices horizontales facilitan a las empresas la cooperación de forma económicamente deseable y sin efectos adversos desde el punto de vista de la política de competencia. Promueven la competencia y ofrecen seguridad jurídica a las empresas en la concepción y aplicación de sus acuerdos de cooperación horizontal. Los RECAH y las Directrices Horizontales también cumplieron su objetivo de simplificar la supervisión administrativa por parte de la Comisión, las autoridades nacionales de competencia (ANC) y los órganos jurisdiccionales nacionales.
- 6) Sin embargo, la evaluación también puso de manifiesto que los RECAH y las Directrices Horizontales no están plenamente adaptados a la evolución económica y social de los últimos diez años, tales como la digitalización y la consecución de los objetivos de sostenibilidad. Algunas de las disposiciones de los RECAH se

---

<sup>1</sup> Véase el documento de trabajo de los servicios de la Comisión, Evaluación de los Reglamentos horizontales de exención por categorías, SWD (2021) 103 final, de 6 de mayo de 2021, [https://ec.europa.eu/competition-policy/system/files/2021-05/HBERs\\_evaluation\\_SWD\\_en.pdf](https://ec.europa.eu/competition-policy/system/files/2021-05/HBERs_evaluation_SWD_en.pdf)

consideraron rígidas y complejas, y otras poco claras y difíciles de interpretar por parte de las empresas. Se constató que el nivel de seguridad jurídica que ofrecen las Directrices Horizontales era desigual según los distintos tipos de acuerdos de cooperación horizontal cubiertos.

- 7) Desde el inicio de la fase de evaluación de impacto en junio de 2021<sup>2</sup>, la Comisión ha recopilado más pruebas sobre los ámbitos susceptibles de mejora. Ha llevado a cabo una consulta pública abierta y varias consultas específicas sobre tipos específicos de acuerdos de cooperación horizontal. La Comisión también ha organizado talleres con las partes interesadas y encargado cinco estudios de apoyo a la evaluación de impacto. En conversaciones con las partes interesadas y las ANC, se han reunido más pruebas. El proyecto de RECAH revisados y el proyecto de Directrices Horizontales revisadas tienen en cuenta todas las pruebas reunidas hasta la fecha. La consulta pública sobre estos proyectos forma parte integrante de la investigación llevada a cabo por la Comisión. Servirá de base para la evaluación de impacto, en la que se basarán las versiones finales de los RECAH revisados y de las Directrices Horizontales revisadas.
- 8) En la presente nota explicativa se exponen los principales cambios propuestos en el proyecto de RECAH revisados y en el proyecto de Directrices Horizontales revisadas, por tipo de acuerdo, y se explica cómo pretenden abordar estos cambios los problemas detectados en la evaluación, y contribuir así a la consecución de los objetivos de los RECAH y de las Directrices Horizontales.

## **2. ACUERDOS DE I+D — CAMBIOS PROPUESTOS PARA EL PROYECTO DE REC I+D REVISADO Y QUE ACOMPAÑA AL CAPÍTULO DE LAS DIRECTRICES HORIZONTALES**

- 9) La evaluación puso de manifiesto que el texto del REC I+D no está suficientemente adaptado a los acuerdos para el desarrollo de nuevos productos, tecnologías y procedimientos ni para los esfuerzos de I+D orientados principalmente a una meta u objetivo específicos (los denominados «polos de I+D»). Para garantizar una protección continua y efectiva de la competencia, el proyecto de REC I+D revisado propone dejar de eximir tales acuerdos cuando queden menos de tres esfuerzos competidores en materia de I+D, además de los de las partes en el acuerdo de I+D y comparables a ellos.
- 10) Con el fin de facilitar la cooperación de las empresas en los acuerdos de I+D, proporcionar una seguridad jurídica adecuada y simplificar la supervisión administrativa, el proyecto de REC I+D revisado propone también:
  - a. simplificar el período de gracia que se aplica si las cuotas de mercado aumentan por encima del umbral de exención;
  - b. añadir algunas definiciones nuevas y aclarar la redacción de las existentes;
  - c. calcular las cuotas de mercado sobre la base del año natural anterior o de la media de los tres años anteriores en función del mercado (el REC I+D actual solo considera el año natural anterior como base de cálculo);
  - d. modificar ligeramente la definición de «competidores potenciales» para eliminar la referencia a un aumento pequeño pero permanente de los precios;
  - e. introducir un artículo de retirada basado en el lenguaje existente en los considerandos del REC I+D.

---

<sup>2</sup> El 7 de junio de 2021, se publicó una evaluación de impacto inicial, que puede consultarse en la siguiente dirección: [https://ec.europa.eu/competition-policy/system/files/2021-06/HBERS\\_inception\\_impact\\_assessment.pdf](https://ec.europa.eu/competition-policy/system/files/2021-06/HBERS_inception_impact_assessment.pdf)

- 11) Además, el proyecto de Directrices Horizontales revisadas propone una nueva sección en la que se explica la aplicación del REC I+D para ayudar a las empresas a comprender mejor su funcionamiento y los diversos conceptos y definiciones utilizados.

**3. ACUERDOS DE ESPECIALIZACIÓN — CAMBIOS PROPUESTOS PARA EL PROYECTO DE REC DE ESPECIALIZACIÓN REVISADO Y QUE ACOMPAÑA AL CAPÍTULO DE LAS DIRECTRICES HORIZONTALES**

- 12) Con el fin de aclarar la incertidumbre relativa al ámbito de aplicación del REC de especialización que se puso de manifiesto en la evaluación, el proyecto de REC de especialización revisado propone ampliar la definición de «acuerdos de especialización unilaterales» a más de dos partes (el actual REC de especialización se refiere estrictamente a los acuerdos entre dos partes). Además, los textos revisados del proyecto proponen que los acuerdos horizontales de subcontratación, en general y no solo los destinados a ampliar la producción, puedan beneficiarse del puerto seguro de las Directrices Horizontales.
- 13) Los cambios adicionales propuestos en el proyecto de REC de especialización revisado y en el proyecto de Directrices Horizontales revisadas tienen por objeto facilitar a las empresas la cooperación en los acuerdos de especialización, proporcionar una seguridad jurídica adecuada y simplificar la supervisión administrativa. Para ello, el proyecto de REC de especialización revisado propone:
- a. simplificar el período de gracia que se aplica si las cuotas de mercado aumentan por encima del umbral de exención;
  - b. añadir algunas definiciones nuevas y aclarar la redacción de las existentes;
  - c. calcular las cuotas de mercado sobre la base del año natural anterior o de la media de los tres años anteriores en función del mercado (el REC actual solo considera el año natural anterior como base de cálculo);
  - d. modificar ligeramente la definición de «competidores potenciales» para eliminar la referencia a un aumento pequeño pero permanente de los precios;
  - e. introducir un artículo de retirada basado en el lenguaje existente en los considerandos del REC de especialización;
  - f. aclarar cómo se aplica el umbral de cuota de mercado si el acuerdo se refiere a productos intermedios.
- 14) Además, el proyecto de Directrices Horizontales revisadas propone:
- a. una nueva sección en la que se explica la aplicación del REC de especialización para ayudar a las empresas a comprender mejor su funcionamiento y los diversos conceptos y definiciones introducidos en ellas, así como
  - b. orientaciones sobre los acuerdos de uso compartido de red, como ejemplo específico de los acuerdos de producción en los que intervienen servicios.

**4. PRINCIPALES CAMBIOS PROPUESTOS EN LOS DEMÁS CAPÍTULO DE LAS DIRECTRICES HORIZONTALES**

**4.1. Introducción de las Directrices Horizontales**

- 15) El capítulo introductorio de las Directrices Horizontales revisadas propone:

- a. una reestructuración para garantizar un flujo más lógico y también para reflejar la adición de un capítulo sobre acuerdos de sostenibilidad. El capítulo se ajusta al proyecto de Directrices Verticales para garantizar la coherencia;
- b. orientaciones adicionales para ayudar a las empresas en su autoevaluación de sus acuerdos con arreglo al artículo 101, apartado 1, del Tratado, en particular en relación con:
  - i. la determinación del centro de gravedad de los acuerdos de cooperación horizontal;
  - ii. conceptos clave (empresa, asociación de empresas, prácticas concertadas, etc.), en consonancia con la jurisprudencia relevante;
  - iii. la aplicación del artículo 101, apartado 1, a las empresas en participación y sus matrices, reflejando la evolución de la jurisprudencia;
- c. orientaciones adicionales sobre las restricciones por objeto y por efecto, para incluir la jurisprudencia reciente.

#### **4.2. Acuerdos de compra conjunta (capítulo 4)**

- 16) Para seguir cumpliendo sus objetivos, el capítulo sobre los acuerdos de compra conjunta propone:
  - a. una ligera reestructuración que facilite la autoevaluación;
  - b. aclaraciones adicionales sobre los tipos de acuerdos de compra conjunta, haciendo también explícito que el capítulo se aplica a todo tipo de sectores; se aclara además que las Directrices no solo se aplican a las compras conjuntas reales, sino también a las negociaciones conjuntas (incluidas las realizadas por licenciarios de una licencia de PEN);
  - c. ampliar las orientaciones sobre las restricciones *por objeto* contempladas en el artículo 101, apartado 1, aclarando la distinción entre carteles de compradores y acuerdos de compra conjunta;
  - d. la actualización de las orientaciones sobre las restricciones *por efecto*; se añade una referencia a la jurisprudencia, indicando que determinadas disposiciones contractuales pueden quedar fuera del ámbito de aplicación del artículo 101, apartado 1, del TFUE si son objetivamente necesarias para el acuerdo de compra conjunta;
  - e. una aclaración del escenario de perjuicio potencial en sentido ascendente para los proveedores y establece las circunstancias en las que es menos probable que precios más bajos se repercutan en los consumidores; ofrece una explicación sobre las amenazas a la negociación (y que estas también deben evaluarse en función de los efectos);
  - f. más explicaciones en la sección sobre la evaluación en virtud del artículo 101, apartado 3, de la repercusión a los consumidores.

#### **4.3. Acuerdos de comercialización (capítulo 5)**

- 17) Para seguir cumpliendo sus objetivos, el capítulo sobre acuerdos de comercialización del proyecto de Directrices Horizontales revisadas propone:
  - a. orientaciones adicionales sobre las normas específicas para los acuerdos de comercialización de productos agrícolas;
  - b. orientaciones adicionales sobre los principales riesgos de limitación de la producción en los acuerdos de comercialización;

- c. aclaraciones adicionales sobre los mercados afectados y sobre los efectos contrarios a la competencia;
- d. una sección específica sobre las agrupaciones de licitadores y, en particular, sobre la evaluación de los acuerdos de consorcio entre las partes que podrían participar individualmente en las ofertas y sobre el análisis que debe llevarse a cabo en tales casos.

#### **4.4. Intercambio de información (capítulo 6)**

18) Para seguir cumpliendo sus objetivos, el capítulo sobre intercambio de información del proyecto de Directrices Horizontales revisadas propone:

- a. una nueva estructura para facilitar la autoevaluación;
- b. orientaciones adicionales en la introducción sobre los diferentes tipos de intercambio de información, incluidos distintos tipos de intercambio de datos;
- c. orientaciones adicionales en la introducción sobre el intercambio de información en el contexto de las adquisiciones y sobre el intercambio de información derivado de iniciativas regulatorias (de la UE);
- d. una identificación inicial de la información sensible desde el punto de vista comercial en la sección sobre la evaluación con arreglo al artículo 101, apartado 1, del Tratado; esta sección también se amplía para incluir la jurisprudencia reciente sobre las denominadas infracciones por objeto;
- e. orientaciones adicionales sobre muchos conceptos relevantes para la autoevaluación, en particular sobre «información/datos verdaderamente públicos», agregación de información/datos, antigüedad de la información, divulgación unilateral, intercambios indirectos de información (incluidos los escenarios radiales y los mediadores terceros), y referencias a la jurisprudencia reciente;
- f. nuevas secciones con orientaciones sobre medidas para limitar/controlar cómo se utilizan los datos y sobre el acceso a la información recogida.

#### **4.5. Acuerdos de estandarización (capítulos 7 y 8)**

19) Para seguir cumpliendo sus objetivos, el capítulo sobre acuerdos de estandarización del proyecto de Directrices Horizontales revisadas propone introducir:

- a. una mayor flexibilidad en el análisis de los efectos, permitiendo, en determinadas circunstancias, una participación más limitada en el desarrollo de una norma;
- b. un requisito de divulgación más específica y aceptar la divulgación general como una forma excepcional o menos eficaz de alcanzar los dos objetivos de garantizar i) una elección informada de la tecnología que debe incluirse en la norma y ii) un acceso efectivo al resultado de la norma;
- c. una referencia a que los acuerdos estándar de desarrollo que prevean la divulgación *a priori* de un derecho máximo acumulado por parte de todos los titulares de derechos de propiedad intelectual e industrial (DPI) no restringirán, en principio, la competencia en el sentido del artículo 101, apartado 1;
- d. más elementos para llevar a cabo la evaluación de si un derecho propuesto a los licenciarios es FRAND;
- e. referencias al marco de evaluación pertinente para los grupos de negociación de licencias en el capítulo de compra conjunta;

- f. una división del capítulo existente en dos capítulos: uno sobre acuerdos de estandarización (capítulo 7) y otro sobre cláusulas estándar (capítulo 8).

#### **4.6. Acuerdos de sostenibilidad (capítulo 9)**

- 20) Para las Directrices Horizontales, se propone un capítulo sobre los acuerdos de sostenibilidad. El capítulo propone una definición de acuerdos de sostenibilidad y explica cuándo tales acuerdos no entrarían en el ámbito de aplicación del artículo 101, apartado 1. El capítulo también propone orientaciones sobre cómo se evaluarán los acuerdos de sostenibilidad cuando entren en el ámbito de aplicación de dicha disposición y puedan acogerse a una exención individual con arreglo al artículo 101, apartado 3.
- 21) Se propone prestar especial atención a los acuerdos que establecen normas de sostenibilidad, ya que se espera que sea la forma más frecuente de cooperación para la consecución de los objetivos de sostenibilidad y porque las normas de sostenibilidad son distintas de los tipos de normas tecnológicas contempladas en el capítulo 7.

\*\*\*