

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen
Carl Jacobsens Vej 35
2500 Valby

E-mail: bts@kfst.dk med kopi til kle@kfst.dk

Høringssvar – udkast til forslag om ændring af konkurrenceloven

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen har den 23. juni 2017 sendt udkast til forslag om ændring af konkurrenceloven i høring med høringsfrist den 10. august. Sideløbende har Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen sendt udkast til vejledning "Konsortiesamarbejde i forhold til konkurrenceloven" i høring.

Dansk Erhverv, DI, Danske Arkitektvirksomheder, Danske Rederier, Finans Danmark, Foreningen af Rådgivende Ingeniører, Forsikring & Pension, Håndværksrådet, Landbrug & Fødevarer og Tekniq ("organisationerne") har særligt bemærkninger til forslaget til ændring af bagatelreglerne, ophævelsen af den resterende del af anmeldelsessystemet og ændringer i sagsbehandlingen af fusionsanmeldelser.

Organisationerne vil fremsende et særskilt høringssvar, der specifikt adresserer udkastet til konsortievejledning.

1. Ændring af bagatelreglerne (forslagets § 1, nr. 2)

Som bekendt har organisationerne i de senere år ved flere lejligheder peget på behovet for en lempelse og tydeliggørelse af reglerne om konsortiers lovlighed efter konkurrencereglerne. Den gældende regulering har efter organisationernes opfattelse skabt retligt usikkerhed og bekymring blandt virksomhederne, da konsortier risikerer at blive sidestillet med karteller. Konsekvensen af dette er, at mange virksomheder afholder sig fra at indgå i konsortiesamarbejder, hvilket kan lede til mindre effektiv konkurrence og hæmme innovation i forhold til at løse de konkrete udbudte offentlige opgaver. Dette er hverken i virksomhedernes, ordregivers eller samfundets interesse.

Organisationerne finder det positivt, at det af lovforslaget fremgår, at det er hensigtsmæssigt, at reglerne for konsortiesamarbejder tydeliggøres.

Det fremgår af lovforslaget, at de danske konkurrenceregler søges bragt i overensstemmelse med EU's konkurrenceregler. I den forbindelse lægges der i lovforslaget op til indførelsen af en ny bagatelgrænse, der svarer til den, der gælder i henhold til EU konkurrenceretten. Organisationerne kan støtte denne justering og tydeliggørelse af reglerne.

I forhold til bagatelgrænsen skal organisationerne anbefale præciseringer i lovbemærkningerne, der tydeliggør, hvornår virksomhederne lovligt kan indgå i konsortiesamarbejder og afgive et fælles bud med en fælles pris, og hvornår et sådant konsortium vil blive underkastet "til følge"-vurdering.

Derudover skal organisationerne opfordre til, at man fra dansk side i det videre arbejde søger at fremme en smidiggørelse af EU's konkurrenceregler for konsortiesamarbejder. Organisationerne bidrager gerne i dette arbejde.

Organisationerne har fortsat en række bekymringer i forhold til den konkurrenceretlige behandling af konsortier. Disse adresseres imidlertid bedst i forbindelse med høringen vedrørende den reviderede konsortievejledning. En mere operationel og kommerciel baseret tilgang i vejledningen vil være en vigtig brik i forhold til at hjælpe erhvervslivet.

2. Afskaffelse af det resterende anmeldelsessystem (forslagets § 1, nr. 3)

Organisationerne kan ikke støtte forslaget om at afskaffe den resterende del af anmeldelsessystemet, som angår de rent nationale sager.

Set fra erhvervslivets side rummer anmeldelsessystemet væsentlige retssikkerhedsgarantier ved at fungere som en sidste mulighed for en virksomhed eller erhvervsorganisation for at få sikkerhed for, at en aftale eller et samarbejde er i overensstemmelse med konkurrencereglerne. Behovet for sikkerhed er ikke mindst på konkurrencerettens område vigtigt, idet konkurrencelovgivningen nok er det mest komplicerede regelkompleks for virksomheder og erhvervsorganisationer og samtidig er den erhvervsretlige regulering, hvor overtrædelser mødes med de hårdeste sanktioner. Eksempler på den høje regelkomplexitet med mange indbyggede skønspåregede vurderinger er konkurrencelovgivningens regulering af erhvervslivets adgang til et etablere konsortier og mulighederne for individuel fritagelse efter konkurrencelovens § 8.

Praksis i anmeldelsessager er derfor en meget vigtig retskilde i de mange sager, som erhvervslivet med eller uden advokatbistand selv bedømmer. Det er i øvrigt organisationernes erfaringer, at styrelsens tilbagevendende anbefaling om at søge advokatbistand i mange tilfælde ikke fører til den ønskede klarhed, fordi selv konkurrenceretseksperter blandt advokater ikke kan skabe den fornødne sikkerhed for hvordan Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen vil vurdere lovligheden af de påtænkte aftaler og samarbejder. Det kan kun styrelsen selv, hvilket igen understreger nødvendigheden af de nugældende anmeldelsessystem.

Afslutningsvist henleder organisationerne opmærksomheden på det retssikkerhedsmæssige tab ved en afskaffelse af anmeldelsessystemet, der består i, at en anmeldelse, når den ikke drejer sig om evt. misbrug af dominerende stilling, medfører bødeimmunitet i den periode, hvor sagen behandles af styrelsen og Konkurrencerådet.

3. Ændringer i sagsbehandlingen af fusionsanmeldelser (forslagets § 12 d)

Organisationerne bakker op om de foreslåede ændringer, der har til formål at skabe yderligere klarhed om fusionssagsbehandlingen i relation til tidsfrister og afgivelse af tilsagn.

Ændring nr. 10, forslaget § 12 d, stk. 9, om Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens indhentelse af oplysninger giver anledning til at bemærke, at virksomhedernes overholdelse af den af styrelsen fastsatte tidsfrist reelt må forudsætte, at de efterspurgte oplysninger/spørgsmål er utvetydigt formuleret og konkret skønnes nødvendige for sagsbehandlingen, jf. 17, stk. 1. Efter organisationernes opfattelse vil et generelt krav fra styrelsens

side om at indsende en spejling af virksomhedens komplette IT-system til brug for fusionssagsbehandling næppe være forenelig med § 17, stk. 1.

*

Organisationerne står naturligvis til rådighed, hvis dette høringssvar giver anledning til spørgsmål eller bemærkninger.

Med venlig hilsen

Sven Petersen
Dansk Erhverv

Kim Haggren
Dansk Industri

Preben Dahl
Danske Arkitektvirksomheder

Henriette Ingvarsdén
Danske Rederier

Kenneth Joensen
Finans Danmark

Ulla Sassarsson
Foreningen af Rådgivende Ingeniører

Claus Tønnesen
Forsikring & Pension

Peter Andersen
Håndværksrådet

Charlotte Bigum Lynæs
Landbrug & Fødevarer

Jan Eske Schmidt
Tekniq