

Til nr. 10

Det foreslås, at Konkurrencerådet skal kunne udstede påbud om, at en dominerende virksomhed skal udarbejde og indsende samhandelsbetingelser for handelspartnere på det danske marked til Konkurrencestyrelsen. Herved kan en dominerende virksomhed forpligtes til at udarbejde samhandelsbetingelser, hvis virksomheden ikke allerede har sådanne. Således sikres det, at Konkurrencerådet kan komme i besiddelse af opdaterede samhandelsbetingelser for disse virksomheder, hvorved der skabes grundlag og mulighed for en bedre indsigt med konkurrenceforholdene.

Med § 10 a indføres ikke nye vurderingskriterier for dominerende virksomheders ydelse af priser, rabatter, markedsføringsstilskud og øvrige økonomiske fordele. Gældende EU-praksis for, hvad der materielt udgør et misbrug af dominerende stilling, finder derfor anvendelse.

§ 10 a, stk. 1

Den foreslåede bestemmelse giver Konkurrencerådet hjemmel til at påbyde en dominerende virksomhed at indsende sine generelle samhandelsbetingelser til Konkurrencestyrelsen. Såfremt den dominerende virksomhed ikke allerede har udarbejdet sådanne generelle samarbejdsbetingelser, vil virksomheden være nødsaget til at udarbejde disse for at kunne efterleve Konkurrencerådets påbud.

Bestemmelsen indebærer, at Konkurrencerådet kan udstede et påbud til en dominerende virksomhed om at indsende sine samhandelsbetingelser til Konkurrencestyrelsen, når 1) der foreligger en ikke ubegrundet klage fra en konkurrent, 2) der foreligger særlige markedsforhold, og 3) der på grund af disse forhold er et særligt behov for, at Konkurrencestyrelsen får en større indsigt i, hvorledes den dominerende virksomhed fastsætter sine priser, rabatter m.v. Betingelserne er kumulative. Hvis man overtræder eller undlader at efterkomme et påbud efter bestemmelsen, straffes man med bøde, jf. lovforslagets § 23, stk. 1, nr. 3.

Det følger af Den Europæiske Menneskerettighedsdomstols praksis om Den Europæiske Menneskerettighedskonventions artikel 6, stk. 1 og 2, at bestemmelserne beskytter en sigtet mod at inkriminere sig selv, dvs. ved trussel om straf at afgive oplysninger, der kan bruges mod den pågældende under en igangværende eller imødeset straffesag, jf. f.eks. Weh mod Østrig, dom af 8/4 2004. Forbuddet mod selvinkriminering er derimod ikke til hinder for at pålægge borgerne og virksomhederne en generel strafsanktioneret pligt til at afgive korrekte faktuelle oplysninger til myndighederne, når der hverken formelt eller reelt er

rejst sigtelse i en straffesag, jf. Allen mod UK, afvisningsafgørelse af 10/9 2002.

Et påbud efter § 10 a, stk. 1, fra Konkurrencerådet til en dominerende virksomhed om at indsende sine samhandelsbetingelser sker som led i konkurrencemyndighedernes almindelige tilsyns- og kontrolfunktion. Imidlertid kan Konkurrencerådet som følge af forbuddet mod selvinkriminering ikke udstede et påbud, såfremt Konkurrencerådet - når klagen modtages - får en konkret begrundet mistanke om, at den dominerende virksomhed har overtrådt konkurrencelovens strafbelagte bestemmelser, jf. herved også § 10 i lov om retssikkerhed ved forvaltningens anvendelse af tvangsindgreb og oplysningspligter.

Klage fra en konkurrent

Dette er en objektiv betingelse, der indebærer, at en konkurrent skal have indgivet en konkret klage til Konkurrencestyrelsen, før den foreslåede bestemmelse kan finde anvendelse. Det er således ikke muligt for Konkurrencerådet at udstede påbud efter § 10 a, stk. 1, i sager, der er startet af egen drift eller efter en anmeldelse.

Den klage, som konkurrenten indgiver, skal være udtryk for, at konkurrenten oplever betydelige vanskeligheder ved at agere på det pågældende marked, og at dette ifølge konkurrenten er en konsekvens af den dominerende virksomheds prispolitik, brug af markedsføringsstilskud eller andre former for diskretionære fordele til handelspartnere, hvilket efter konkurrentens opfattelse har karakter af ekskluderende misbrugsadfærd. Klagen fra konkurrenten kan også vedrøre problemer med at få adgang til markedet som følge af den dominerende virksomheds position og faktiske ageren.

Konkurrencerådet er ikke forpligtet til at tage stilling til en klage, hvorfor en klager heller ikke har et retskrav på Konkurrencerådets vurdering af, hvorvidt der er grundlag for at udstede et påbud i medfør af § 10 a, stk. 1. Konkurrencerådet kan således, bl.a. ud fra ressourcemæssige betragtninger, afvise klagen i medfør af § 14. Der henvises til bemærkningerne til lovforslagets nr. 21.

Særlige markedsforhold

At der skal være tale om særlige markedsforhold indebærer, at Konkurrencerådet ikke kan udstede et påbud efter § 10 a, stk. 1, blot fordi en virksomhed er dominerende. Der skal være tale om, at konkurrenterne til den dominerende virksomhed i såvel kapitalstyrke som i markedsposition – nationalt som internationalt – er den dominerende virksomhed underlegen.