

2001-01-03: Uponor A/S ctr. Konkurrencerådet (Delkendelse)

»KONKURRENCEANKENÆVNET

ADR. ERHVERVS- OG SELSKABSSTYRELSEN
KAMPMANNSGADE 1
1780 KØBENHAVN V
TELF. 33 30 77 26
Fax 33 30 77 99
GIRO 9 00 17 43
EKSP. TID 10.00-15.00

J.NR. 00-202.098

Uponor A/S
(Advokat Jens Munk Plum)

mod

Konkurrencerådet
(fuldmægtig Benedikte Halskov Hansen)

I denne sag har Konkurrenceankenævnet den 3. januar 2001 truffet følgende afgørelse:

Ved skrivelse af 24. oktober 2000 har Uponor A/S indbragt en af Konkurrencerådet den 27. september 2000 truffet afgørelse, hvorved Rådet fandt, at den årsbonus, der er indeholdt i Nordisk Wavin A/S's og Uponor A/S's respektive samhandelsaftaler med grossisterne, indeholder konkurrencebegrænsende loyalitetslementer i strid med konkurrencelovens § 11, stk. 1, jf. stk. 2, nr. 3, som Rådet derfor i medfør af konkurrencelovens § 11, stk. 3, jf. § 16, har påbudt ophævet. Klager har begæret klagen opsættende virkning. Konkurrencerådet har udtalt sig herimod.

Uponor A/S har anført, at selskabet ikke indtager en dominerende stilling på markedet, og at Konkurrencerådet i sin fortolkning af begrebet kollektiv dominans er gået længere end, hvad der efter EU-praksis er grundlag for. Sagen er af principiel betydning, idet Konkurrencerådet i dets afgørelse statuerer kollektiv dominans til trods for, at parternes samlede markedsandel kun er 60 %, at der på markedet er stærk købermagt, og at der ikke er dokumenteret nogen økonomisk forbindelse mellem parterne, der kan begrunde kollektiv dominans. En ophævelse af klagers årsbonusaftaler vil have uoprettelige følger, idet klager tvinges til at ændre i grundlæggende kommercielle elementer i sine årsaftaler med grossisterne, hvilket vil resultere i, at selskabets markedsposition forringes med deraf følgende økonomiske tab, der ikke efterfølgende kan genoprettes. Situationen i denne sag er derfor parallel med situationen i Retten i Første Instans' kendelse, i sag T-65/98 Van den Bergh Foods, hvor Retten fastslog, at det var nok, at et tab kunne forudses med tilstrækkelig grad af sandsynlighed, til at tillægge sagsanlægget opsættende virkning. Ophævelse som påbudt står i misforhold til Konkurrencerådets interesse i efterlevelse af konkurrenceloven.

Konkurrencerådet har anført, at klager ikke vil lide uoprettelig skade, idet Rådet alene er skredet ind overfor progressiviteten i rabatordningen. Efterkommelse af Rådets afgørelse er ikke til hinder for, at klager indgår rabataftaler i overensstemmelse med konkurrenceloven. Nordisk Wavin A/S vil efterkomme Rådets påbud, hvorfor en kendelse om ikke at tillægge klagen opsættende virkning blot vil ligestille de to aktører. Den af klager påberåbte kendelse er ikke relevant i den foreliggende sag, idet der på ingen måde kan forudses "et tab med en tilstrækkelig grad af sandsynlighed", således som Retten i Første Instans kunne det i den pågældende sag.

Konkurrenceankenævnet skal udtale:

Ankenævnet finder ikke grundlag for at antage, at en efterlevelse af den påklagede afgørelse i tiden, indtil Ankenævnets stillingtagen foreligger, kan medføre skadevirkninger, som kan begrunde, at der tillægges klagen opsættende virkning.

Ankenævnet bestemmer derfor, at der ikke skal tillægges klagen opsættende virkning.

Afgørelsen er truffet af Ankenævnets formand, jf. § 7 i bekendtgørelse nr. 1032 af 17. december 1997.

Med venlig hilsen
f. Børge Dahl

Ulrik Friis«