
MEDEDINGINGSRECHT

AAK20086134

Mrs. J.M.M. van de Hel en K.E.L. van Haastrecht

Nederlands Mededingingsrecht**Wetgeving***Nieuw Besluit verkort afdoen meldingen*

Het Besluit omtrent het verkort afdoen van concentratiemeldingen is gewijzigd (*Stcrt.* 5 september 2008, 172, p.18). De belangrijkste aanpassing is dat voor het verkort (zonder motivering) afdoen van concentratiebesluiten door de NMa de eis dat het marktaandeel van de betrokken ondernemingen onder een bepaalde grens moet liggen is vervallen.

Handhaving*Nieuw onderzoek fusie Zeeuwse ziekenhuizen*

De NMa heeft besloten dat nader onderzoek noodzakelijk is naar de gevolgen van de voorgenomen fusie tussen Ziekenhuis Walcheren en Stichting Oosterscheldeziekenhuizen. Dit is opvallend omdat de NMa enkele jaren geleden ook al tot deze conclusie is gekomen. Vlak voordat de NMa destijds het definitieve besluit zou nemen, werd de aanvraag voor de vergunning voor de fusie door de Zeeuwse ziekenhuizen echter ingetrokken omdat zij vreesden dat de NMa de fusie zou verbieden. De ziekenhuizen hebben een nieuwe poging gewaagd. Opnieuw is de NMa van oordeel dat de fusie vermoedelijk tot een beperking van de concurrentie in de regio Midden-Zeeland zal leiden. Daarbij besteedt de NMa wederom aandacht aan de vraag of de fusie kwaliteitsvoordelen zal opleveren die opwegen tegen de mogelijke nadelen. Ook nu slagen de twee ziekenhuizen er vooralsnog niet in de NMa te overtuigen dat deze voordelen zich zullen voordoen. Een nieuw nader onderzoek van de NMa zal uitsluitel moeten geven (www.nmanet.nl).

Goedkeuring overname Gouden Gids door Telefoongids

De NMa heeft na een diepgaand onderzoek de voorgenomen overname van Gouden Gids door De Telefoongids goedgekeurd. In eerste instantie was de NMa van oordeel dat de overname tot een beperking van de concurrentie zou kunnen leiden op het gebied van (papier en online) naslagwerken met contactgegevens van bedrijven en personen. De NMa was bevreesd dat er op de markt voor het aanbieden van advertentieruimte in papieren naslagwerken onvoldoende alternatieven voor bedrijven zouden overblijven, aangezien Gouden Gids en De Telefoongids 90% tot 100% van deze markt in handen hebben. Ook was de NMa bezorgd dat de twee partijen samen een (te) sterke positie zouden krijgen op de markt voor het aanbieden van advertentieruimte in online naslagwerken. Tijdens het vervolgonderzoek heeft de NMa geconstateerd dat bij nader inzien de huidige onderlinge concurrentie tussen de

twee gidsen beperkt is. Daarnaast heeft de NMa vastgesteld dat partijen in toenemende mate substantiële (disciplinerende) concurrentiedruk ondervinden van andere (online) advertentiemogelijkheden zoals Google en Marktplaats. Ook komt de NMa tot de conclusie dat de mogelijke nadelen van deze fusie voor een kleine groep adverteerders niet opwegen tegen de voordelen die de fusie voor veel andere adverteerders zal hebben (www.nmanet.nl).

Boete wegens verbreking zegels

De NMa heeft aan levensmiddelenfabrikant Sara Lee een boete opgelegd van € 269.000,- wegens het verbreken van zegels bij een bedrijfsbezoek. De NMa had tijdens een onderzoek naar vermeend concurrentiebeperkend gedrag op het gebied van verzorgings- en voedingsmiddelen bij Sara Lee een ruimte verzegeld om te voorkomen dat mogelijk bewijsmateriaal kon worden weggehaald. Bij hervatting van het onderzoek bleek dat de zegels waren verbroken. Het is voor het eerst dat de NMa gebruik maakt van de vorig jaar verkregen bevoegdheid om bij verbreking van zegels een boete op te leggen (www.nmanet.nl).

Boetes in thuiszorgsector

De NMa heeft voor in totaal bijna € 8 miljoen aan boetes opgelegd aan vijf thuiszorginstellingen wegens verboden kartelvorming. Twee thuiszorginstellingen in Kennemerland zijn door de NMa beboet vanwege verdeling van hun werkgebieden. Daarnaast heeft de NMa drie thuiszorginstellingen in 't Gooi beboet voor het onderling verdelen van hun activiteiten en werkgebieden. Beide groepen thuiszorginstellingen hebben er volgens de NMa bewust voor gekozen concurrentiebeperkende afspraken te maken. In het geval van de Gooise instellingen werden deze afspraken gemaakt nadat partijen vanwege bezwaren van de NMa van een fusie hadden afgezien. Bij het bepalen van de hoogte van de boetes heeft de NMa ten gunste van de thuiszorginstellingen rekening gehouden met de zorginhoudelijke aspiraties van de instellingen en de bijzondere omstandigheden van de (thuis)zorgsector (www.nmanet.nl).

Literatuur

- M. Visser, 'Het debat over marktwerking', *AM* 2008, nr. 7, p. 164-167;
- E. Jutten, 'Als ze me missen... De mobiele operators zaak: vergaande bevoegdheden noodzakelijk?', *AM* 2008, nr. 7, p. 168-172;
- S. Verschuur, 'Axima: een onnodige spagaat voor de NMa?', *AM* 2008, nr. 7, p. 172-174;
- W.S. Geelhoed, F.J. Leeftang, 'NMa-richtsnoeren voor de zorgsector nader beschouwd', *M&M* 2008, nr. 4, p. 115-123;
- J.W. van de Gronden, J.A. den Hartog, 'Inkoopmacht: economische en juridische inzichten', *M&M* 2008, nr. 4, p. 124-135;
- R. Elkerbout, M. Knapen, 'The IT Guidelines 2007 of the NMa: a journey through the land of the blind', *ECLR* 2008, nr. 9, p. 540-545.

Europees Mededingingsrecht

Handhaving

Hoge boete voor paraffinekartel

De Commissie heeft voor in totaal ruim € 676 miljoen aan boetes opgelegd aan negen olieproducenten vanwege het maken van verboden prijs- en marktverdelingsafspraken op het gebied van paraffinewas. Het is een van de hoogste boetes die ooit door de Commissie aan één kartel is opgelegd. De Commissie heeft in één geval de boete met 50% verhoogd omdat de betreffende onderneming een leidinggevende rol had gespeeld. In een ander geval is de boete met 60% verhoogd omdat de betreffende onderneming in het verleden ook al bij kartelvorming betrokken is geweest (www.europa.eu).

Goedkeuring steun financiële sector

De Commissie heeft in het kader van de financiële crisis verschillende nationale garantieregelingen voor financiële instellingen – waaronder de Nederlandse regeling – in overeenstemming met de staatssteunregels verklaard. De garantieregelingen, waarbij overheden zich garant stellen voor bepaalde schulden, zijn bedoeld om de financieringsmogelijkheden van financiële instellingen te vergroten en de kredietverlening aan bedrijven en huishoudens te waarborgen. De regelingen zijn volgens de Commissie in lijn met de onlangs door haarzelf uitgevaardigde mededeling over staatssteun aan financiële instellingen. In deze mededeling heeft de Commissie aangegeven dat in het huidige economische tijdsgewricht garantieregelingen voor financiële instellingen zijn toegestaan, mits deze regelingen zonder vorm van discriminatie toegankelijk zijn en in tijd en omvang zijn beperkt. Daarnaast dient door de betreffende instellingen een passende garantiepremie te worden betaald en dient de regeling voldoende waarborgen te bevatten teneinde concurrentievervalsing zo veel mogelijk te voorkomen (www.europa.eu).

Rechtspraak

GvEA 9 september 2008, zaak T-212/03 (My Travel / Commissie)

Het Gerecht heeft het verzoek van de Engelse reisorganisatie My Travel (voorheen Airtours) om schadevergoeding van de Commissie afgewezen. My Travel had hierom verzocht omdat de Commissie enkele jaren geleden de door My Travel voorgenomen overname van concurrent First Choice ten onrechte had verboden. Het Gerecht bevestigt dat de Commissie aansprakelijk kan zijn voor schade die is ontstaan door een fout in de concentratieprocedure indien de Commissie op duidelijke en ernstige wijze de grenzen van haar bevoegdheid heeft geschonden. Dit zal volgens het Gerecht niet snel het geval zijn indien de Commissie een fout maakt in de (complexe) prospectieve economische analyse van een concentratie. Het Gerecht is

van oordeel dat van een ernstige schending van bevoegdheid door de Commissie in deze zaak geen sprake is geweest.

HvJEG 16 september 2008, zaak C-468/06 (Sot. Lélos kai Sia / GlaxoSmithKline)

Het Hof heeft naar aanleiding van een prejudiciële vraag in een geschil tussen Griekse groothandelaren en geneesmiddelenproducent GlaxoSmithKline bevestigd dat een dominante geneesmiddelenproducent misbruik van zijn machtspositie maakt indien hij weigert geneesmiddelen aan groothandelaren te verkopen teneinde parallelhandel tussen lidstaten te voorkomen. Het feit dat prijzen van geneesmiddelen in bepaalde lidstaten (verschillend) zijn gereguleerd doet daar volgens het Hof in beginsel niet aan af. Wel acht het Hof het in dit licht ter verdediging van de commerciële belangen van de geneesmiddelenproducent gerechtvaardigd om buitengewoon grote bestellingen van parallelgroothandelaren te weigeren.

Literatuur

- D.P. Kuipers, P.S. de Groot, 'Liberalisering van de postmarkt in Europa: "the clock is ticking"', *NTER* 2008, nr. 9, p. 229-241;
- J.M.M. van de Hel, 'Het arrest Alrosa: een gepolijst raamwerk voor de toezeggingsbeschikking', *NTER* 2008, nr. 9, p. 242-248;
- D.A. Pettengell, 'Het Nederlandse systeem voor handel in NOx-emissierechten: steunmaatregel of niet?', *NTER* 2008, nr. 9, p. 251-256;
- A. Schwab, C. Steinle, 'Pitfalls of the European Competition Network – Why better protection of leniency applicants and legal regulation of case allocation is needed', *ECLR* 2008, nr. 9, p. 523-531;
- K. Seifert, 'The single complex and continuous infringement – "Effet" Utilitarianism?', *ECLR* 2008, nr. 9, p. 546-556;
- I. Lianos, 'Collusion in vertical relations under article 81 EC', *CMLR* 2008, nr. 4, p. 1027-1077.

* Op het terrein van het Europees mededingingsrecht worden in de rubriek Europees recht van Katern ook belangrijke uitspraken en regelgeving opgenomen.