

10 iulie 2015

Buletin Legislativ



Dreptul concurenței

Sumar:

1. Modificarea și completarea Legii concurenței nr. 21/1996

Ordonanță de Urgență pentru modificarea și completarea Legii concurenței nr. 21/1996

În Monitorul Oficial al României, Partea I, Nr. 474/30.06.2015 a fost publicată Ordonanța de Urgență nr. 31/2015 pentru modificarea și completarea Legii concurenței nr. 21/1996 („Legea Concurenței” sau „Legea”) și pentru completarea art. 1 din Ordonanța de urgență a Guvernului nr. 83/2014 privind salarizarea personalului plătit din fonduri publice în anul 2015, precum și alte măsuri în domeniul cheltuielilor publice („OUG nr. 31/2015”).

Principalele modificări ale Legii concurenței sunt enumerate în continuare:

- Prevederile Legii Concurenței privind acordurile anticoncurențiale și abuzul de poziție dominantă sunt acum armonizate cu normele echivalente din Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene**

Textul Legii Concurenței privind acordurile anticoncurențiale (*i.e.* art. 5 din Lege) și practici unilaterale abuzive (*i.e.* art. 6 din Lege) sunt acum identice prevederilor corespondente ale art. 101 și art. 102 din Tratatul privind funcționarea Uniunii Europene („Tratatul”). Ca urmare a modificării Legii, art. 5 alin. (1) din Legea Concurenței nu mai identifică separat anumite practici anticoncurențiale¹. De asemenea, forma art. 6 alin. (1)

¹ Respectiv, (i) participarea concertată a întreprinderilor cu oferte truate la licitații sau la orice alte forme de concurs de oferte [fostul art. 5 alin. (1) lit. f)] și (ii) eliminarea de pe piață a altor concurenți, limitarea sau împiedicarea accesului pe piață și libertatea exercitării concurenței de către alte întreprinderi, precum și înțelegerile de a nu cumpăra de la sau de a nu vinde către anumite întreprinderi fără o justificare rezonabilă [fostul art. 5 alin. (1) lit. g)].

din Legea Concurenței este simplificată². Armonizarea legislativă sus-menționată nu are drept efect o dezincriminare a practicilor anticoncurențiale respective, acestea putând fi în continuare sancționate de Consiliul Concurenței.

În acest sens, conform art. II din OUG nr. 31/2015, de la data intrării în vigoare a ordonanței de urgență, investigațiile declanșate în baza prevederilor eliminate, se consideră a fi declanșate în baza dispozițiilor generale ale art. 5 alin. (1), respectiv art. 6 alin. (1) din Lege.

Practic, prin această modificare se are în vedere simplificarea textului pentru evitarea unei duble calificări a unei încălcări anticoncurențiale și stabilirea unor texte de lege identice celor aplicabile conform Tratatului.

2. Condiții suplimentare pentru accesarea circumstanței atenuante a recunoașterii unei fapte anticoncurențiale

Recunoașterea unei fapte anticoncurențiale reprezintă o circumstanță atenuantă specială și poate determina diminuarea cuantumului amenzii aplicate de Consiliul Concurenței cu un procent cuprins între 10 și 30%. Prin OUG nr. 31/2015 se adaugă reguli de procedură suplimentare pentru aplicarea acestei circumstanțe atenuante în scopul obținerii unei recunoașteri ferme și reducerii numărului de litigii ulterioare în cazul accesării acestei circumstanțe atenuante. Astfel, pentru accesarea reducerii la amendă în cazul recunoașterii faptei:

- Este necesară o solicitare expresă ce conține recunoașterea clară și neechivocă a răspunderii pentru încălcare;
- Întreprinderea în cauză trebuie să furnizeze autorității o declarație privind acceptarea cuantumului maxim al amenzii;
- Întreprinderea ce beneficiază de reducerea amenzii în baza recunoașterii pierde acest beneficiu în cazul atacării deciziei finale de sancționare în contencios administrativ, iar autoritatea de concurență poate folosi în cadrul fazei litigioase recunoașterea formulată în faza administrativă.

De asemenea, Legea modificată prin OUG nr. 31/2015 prevede în mod expres faptul că reducerea cuantumului amenzii ca urmare a recunoașterii poate fi adăugată reducerii aplicate în urma procedurii de clemență. Cu toate acestea, cuantumul cumulativ al reducerii amenzii nu poate depăși 60% din nivelul determinat conform instrucțiunilor Consiliului Concurenței privind individualizarea sancțiunilor.

² Art. 6 alin. (1) din Legea Concurenței nu mai prevede în mod separat drept practici abuzive (i) practicarea unor prețuri excesive sau practicarea unor prețuri de ruinare [fostul art. 6 alin. (1) lit. e)] și (ii) exploatarea stării de dependență în care se găsește o altă întreprindere față de o asemenea întreprindere sau întreprinderi și care nu dispune de o soluție alternativă în condiții echivalente, precum și ruperea relațiilor contractuale pentru singurul motiv că partenerul refuză să se supună unor condiții comerciale nejustificate [fostul art. 6 alin. (1) lit. f)].

3. Este implementat un nivel de flexibilitate mai ridicat în ceea ce privește inspecțiile inopinate realizate de Consiliul Concurenței

În forma modificată, Legea Concurenței prevede posibilitatea realizării de inspecții inopinate la sediul companiilor deținute în mod legal de acestea, dar și în spații în care companiile își desfășoară activitatea. Modificarea pare a tinde spre acoperirea acelor situații în care, deși sediul social al unei companii este înregistrat în mod legal într-un spațiu, în fapt, activitatea se desfășoară într-un alt spațiu. Cu toate acestea, cel puțin la o primă vedere, având în vedere necesitatea autorizării inspecției de către instanța de judecată și identificarea locului inspecției prin ordinul aferent al Președintelui Consiliului Concurenței, este de așteptat ca din punct de vedere practic noua prevedere să nu fie interpretată în sensul permitterii extinderii unei inspecții în mod automat și în spații pentru care nu există mandat expres.

De asemenea, conform modificărilor implementate prin OUG nr. 31/2015 în cazul dispunerii unei inspecții inopinate, ordinul de inspecție se poate comunica întreprinderii vizate nu doar în mod fizic, dar și prin telefax, poștă electronică sau prin alte mijloace care asigură transmiterea și confirmarea expedierii acestuia. Totodată, inspectorii de concurență pot proceda la afișarea ordinului de inspecție, a autorizării judiciare și a ordinului de declanșare a investigației la amplasamentul destinat inspecției.

4. Termenul de contestație de către companii în instanță a încheierii de autorizare judiciară a inspecției inopinate se extinde de la 48 de ore la 72 de ore

5. Crește nivelul de flexibilitate sub aspectul ajustării pragurilor de cifră de afaceri ce atrag obligativitatea notificării operațiunilor de concentrare economică la Consiliul Concurenței

Legea Concurenței prevede două praguri valorice de cifră de afaceri (*condiții cumulative*)³ ce atrag obligativitatea notificării prealabile la Consiliul Concurenței a operațiunilor de concentrare economică (*i.e.* acele tranzacții ce conduc la modificarea de durată a controlului asupra unor companii sau active). În cazul în care sunt depășite pragurile valorice de cifră de afaceri, tranzacția nu poate fi implementată până la emiterea avizului aplicabil din partea autorității de concurență.

Pragurile de cifră de afaceri ce atrag obligația de notificare sunt considerate drept foarte reduse în prezent. Or, prin modificarea Legii, autoritatea de concurență dobândește flexibilitate în ajustarea valorii pragurilor de notificare în baza realităților socio-economice. În acest sens, a fost introdusă posibilitatea modificării pragurilor valorice de notificare a unei concentrări economice prin hotărâre a Plenului Consiliului Concurenței.

³ În prezent, pragurile valorice de cifră de afaceri sunt următoarele: (i) o cifră de afaceri cumulată la nivel mondial a tuturor întreprinderilor implicate în operațiunea de concentrare economică de peste 10 mil. EUR (în echivalent în lei); și (ii) o cifră de afaceri realizată pe teritoriul României de cel puțin două dintre întreprinderile implicate în operațiunea de concentrare economică de peste 4 mil. EUR (în echivalent în lei). Conceptul de întreprinderi implicate este unul complex ce nu se referă doar la părțile la tranzacție, ci se determină de la caz la caz în funcție de obiectul și structura tranzacției.

Ajustarea se poate realiza după obținerea avizului Ministerului Economiei, Comerțului și Turismului.

6. Obligativitatea avizării prealabile de către Consiliul Concurenței asupra proiectelor de acte normative sau proiecte de documente de politici publice ce pot avea un impact anticoncurențial

OUG nr. 31/2015 introduce obligativitatea autorităților și instituțiilor administrației publice centrale și locale de a solicita avize și puncte de vedere din partea Consiliului Concurenței atunci când inițiază proiecte de acte normative sau proiecte de documente de politici publice ce pot avea un impact anticoncurențial. Prin noile prevederile legale se urmărește asigurarea unui cadru legal compatibil cu principiile concurenței efective.

7. Se instituie drepturi speciale de intervenție a Consiliului Concurenței în cazul constatării de disfuncționalități pe piață

În vederea asigurării unui mediu concurențial eficient, prin OUG nr. 31/2015 se instituie dreptul Consiliului Concurenței de a lua măsuri precum:

- Emiterea de recomandări către mediul de afaceri, autoritățile publice sau consumatori, pentru facilitarea dezvoltării pieței și a concurenței;
 - Promovarea unor reglementări specifice, dacă se constată că disfuncționalitățile pieței au fost generate de acte normative în vigoare;
 - Impunerea, prin decizie, a măsurilor necesare, adecvate și proporționale pentru remedierea disfuncționalităților pieței, după realizarea unei proceduri de consultare publică.
- 8. Se clarifică faptul că accesul la informațiile dosarului de investigație este permisă o singură dată după comunicarea raportului de investigație cu excepția cazului în care intervin elemente noi**
- 9. Conform noilor prevederi, se prevede în prezent că termenul de prescripție pentru aplicarea sancțiunilor se suspendă pe durata în care decizia Consiliului Concurenței se află pe rolul instanțelor de judecată**

andreea.oprisan@tuca.ro

maria.capota@tuca.ro

Editori

Avocații specializați în **Dreptul concurenței** din cadrul Țuca Zbârcea & Asociații oferă servicii de asistență juridică și consultanță privind reglementările aplicabile în domeniul concurențial, inclusiv în legătură cu aspecte antitrust, tranzacții interne și transfrontaliere (fuziuni, achiziții, asocieri în participațiune etc.), precum și ajutor de stat. Avocații firmei reprezintă în mod curent interesele clienților în fața autorităților naționale din domeniul concurenței, precum și în litigii în fața instanțelor judecătorești în legătură cu o gamă largă de problematice specifice, inclusiv concurență neloială. Mai mult, Țuca Zbârcea & Asociații a dezvoltat un departament de conformitate cu reglementările din domeniul concurenței (respectiv, evaluarea prealabilă a expunerii potențiale, programe de pregătire) pentru a ajuta clienții să evite sancțiunile aplicabile în urma încălcării legilor de concurență. Activitatea în acest domeniu este apreciată de directoarele internaționale de profil ca fiind printre cele mai bune din piață, firma fiind clasată pe prima poziție în topurile de specialitate ale Chambers Europe sau altor publicații de profil.



Raluca Vasilache
Partner
+4 021 204 76 33
raluca.vasilache@tuca.ro



Andreea Oprișan
Senior Associate
+4 021 204 88 90
andreea.oprisan@tuca.ro

TUCA ZBARCEA ASOCIATII

Șos. Nicolae Titulescu nr. 4-8
America House, Aripa de Vest, et. 8
Sector 1, 011141, București, România
T + 4 021 204 88 90
F + 4 021 204 88 99
E office@tuca.ro
www.tuca.ro

Acest material informativ are numai un caracter orientativ. Scopul său nu este de a oferi consultanță juridică cu caracter definitiv, care se va solicita conform fiecărei probleme legale în parte. Pentru detalii și clarificări privind oricare dintre subiectele tratate în Buletinul Legislativ, vă rugăm să contactați avocații sus-menționați.